

Министерство образования и науки Российской Федерации
Федеральное государственное автономное образовательное учреждение
высшего образования
«Южно-Уральский государственный университет
(национальный исследовательский университет)»
Юридический институт
Кафедра «Гражданское право и гражданское судопроизводство»

ДОПУСТИТЬ К ЗАЩИТЕ
Заведующий кафедрой
_____ (Г.С. Демидова)
_____ 2017 г.

ВЫПУСКНАЯ КВАЛИФИКАЦИОННАЯ РАБОТА
ДОГОВОР ВОЗМЕДНОГО ОКАЗАНИЯ УСЛУГ

ЮУрГУ – 40.03.01. 2017.530 Ю

Научный руководитель выпускной
квалификационной работы
канд. юрид. наук, доцент.
_____ (Г.А. Береговая)
_____ 2017 г.

Автор выпускной
квалификационной работы
студент группы Ю-
_____ ()
_____ 2017 г.

Нормоконтролер
канд. юрид. наук, доцент.
_____ (А.А. Алексеев)
_____ 2017 г.

АННОТАЦИЯ

Замолдинова Ю.Е. «Договор возмездного оказания услуг».

ЮУрГУ, Ю – 530, 72 с., библиограф. список – 54 наим.

Данная выпускная квалификационная работа состоит из введения, двух глав основного текста, заключения и библиографического списка.

Во введении раскрыта актуальность темы исследования, определена цель исследования и сформулированы основные задачи.

В первой главе раскрыты различные точки зрения на услугу, рассмотрено происхождение договора возмездного оказания услуг, проанализировано его соотношение с подрядными обязательствами.

Во второй главе раскрывается понятие и условия договора возмездного оказания услуг, дается характеристика элементам и содержанию договора возмездного оказания услуг. Выявляются особенности прекращения, изменения и ответственности по договору возмездного оказания услуг.

В заключении выпускной квалификационной работы подведены итоги исследования, отражены решения задач, поставленных во введении, выделен ряд проблем, существующих в правовой практике.

ОГЛАВЛЕНИЕ

ВВЕДЕНИЕ	6
Глава ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ДОГОВОРОВ	
1. ВОЗМЕЗДНОГО ОКАЗАНИЯ УСЛУГ	
1.1. Услуга как экономическая и гражданско-правовая категория.....	9
1.2. Понятие и происхождение договора возмездного оказания услуг.....	19
Глава ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВОЙ ДОГОВОР КАК РЕГУЛЯТОР	
2. ВОЗМЕЗДНОГО ОКАЗАНИЯ УСЛУГ	
2.1. Понятие и условия договора возмездного оказания услуг.....	26
2.2. Элементы и содержание договора возмездного оказания услуг.....	35
2.3. Порядок изменения, расторжения и ответственность по договору возмездного оказания услуг.....	51
ЗАКЛЮЧЕНИЕ	65
БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК	68

ВВЕДЕНИЕ

По мере роста общественного благополучия именно услуга становится наиболее привлекательным для покупателя товаром. Потребляя услуги, индивид осуществляет самореализацию себя как потребителя. Именно специально произведенный для него продукт, воплощающий не столько традиционную, общественно признанную потребность, сколько его индивидуальные склонности, характеризует современные тенденции потребления.

Современное общество все больше становится производителем услуг, а не продуктов. Потребление, таким образом, все меньше является лишь способом поддержания жизни и ее воспроизводства, а приобретает все новое содержание и возможности. Через потребление осуществляется социализация, коммуникация, отдых, релаксация и т.д.

В условиях рыночной экономики обязательства являются ее важнейшими элементами, составляют основу экономического оборота, именно через них и посредством них осуществляется перемещение всех материальных благ.

Вышеизложенное свидетельствует об актуальности работы и необходимости конкретных эмпирических исследований с целью проведения анализа понятия и видов обязательств.

Проблема регулирования договора возмездного оказания услуг в настоящее время весьма актуальна ввиду вышеперечисленных причин и должна занимать особое место в отечественном гражданском праве.

В юридической литературе не без оснований в свое время было выражено отрицательное отношение к резкому противопоставлению в гражданском праве понятий «услуга» и «работа». Услугой является действие, оказывающее помощь, пользу другому, а работой занятие каким-либо делом, применение своего труда. Каждая услуга становится объектом гражданско-правового обязательства тогда, когда выражается в какой-либо работе, а работа когда она принимает форму оказания услуги.

Исходя из, актуальности проблемы договора возмездного оказания услуг на современном этапе, целью квалификационной работы является исследование сущности договору возмездного оказания услуг в целом и особенностей данного договора в частности.

Для достижения поставленной цели были сформулированы следующие задачи:

- 1) изучить понятие услуги как экономической и правовой категории;
- 2) рассмотреть предпосылки возникновения данного договора;
- 3) исследовать особенности возмездного оказания услуг с точки зрения гражданского права;
- 4) проанализировать правовое регулирование и правовую природу договора возмездного оказания услуг;
- 5) выяснить виды ответственности по договору возмездного оказания услуг.

В качестве объекта исследования в работе выступают гражданско-правовые отношения по возмездному оказанию услуг. Предмет исследования является правовая характеристика договора возмездного оказания услуг.

Данная работа состоит из введения, двух глав, заключения и библиографического списка.

Степень разработанности. Значительный вклад в разработку проблем правового регулирования отношений по оказанию услуг внесли ученые цивилисты Н. А. Баринов, М. И. Брагинский, А. Ю. Кабалкин, Ю. Х. Калмыков, М. В. Кротов, Е. Д. Шешенин, А. Е. Шерстобитов. Их труды стали основой для формирования учения об услугах в российском гражданском праве.

Методы исследования. В процессе написания работы использовались общенаучные, частные и специальные методы, такие как: анализ, синтез, обобщение, исторический, системный, историко-юридический и сравнительно-правовой методы.

Новизна исследования состоит в том, что был проведен общетеоретический анализ проблем правового регулирования возмездного оказания услуг с учетом судебной практики.

Теоретическая значимость исследования определяется анализом юридической литературы и судебной практики по вопросу правового регулирования возмездного оказания услуг.

Практическая значимость исследования заключается в анализе опыта применения норм правового регулирования возмездного оказания услуг.

Выпускная квалификационная работа состоит из введения, двух глав, содержащих пять параграфов, заключения и библиографического списка. Структура выпускной квалификационной работы отражает цель и задачи исследования.

Глава 1. ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ДОГОВОРОВ ВОЗМЕЗДНОГО ОКАЗАНИЯ УСЛУГ

1.1. Услуга как экономическая и гражданско-правовая категория

Понимание слова «услуга» находится на стыке двух наук – экономики и права, не имея строго научного экономического или юридического содержания. Однако разработанные в теории гражданского права определения услуги в той или иной мере основываются на экономической теории. Представляется необходимым рассмотреть «услугу» прежде всего как экономическую категорию.

С точки зрения ученых экономистов, услуга – это экономическое отношение не по поводу результатов труда, а по поводу труда как деятельности. Сама деятельность (труд), становится товаром, имеющим неовещественную потребительскую стоимость, которая потребляется в процессе овеществления услуги.

В экономической литературе сложился подход, согласно которому услуги, результат которых воплощается в товарах, называют материальными (производственными) услугами, а услуги, которые не оставляют осязаемого результата, называют нематериальными (непроизводственными)¹ услугами, последнее как правило, направлены на удовлетворение личных потребностей граждан (так называемые «личные услуги»).

В основе данных постулатов лежат выводы К. Маркса, который различал два рода услуг в зависимости от результата деятельности, «...услуга есть не что иное, как полезное действие той или иной потребительской стоимости товара, или труда, воплощенных в товарах, другие же услуги, наоборот, не оставляют

видимых результатов, существующих отдельно от исполнителя этих услуг; иначе говоря, результат их не есть пригодный для продажи товара»¹.

В связи с этим представляет интерес позиция цивилиста Н.А. Барина о том, что «...услуга это экономическое отношение, возникающее по поводу результатов труда, создающего потребительские стоимости, проявляющиеся в форме полезного действия товара (вещи) или самой деятельности для удовлетворения конкретных, разумных потребностей человека»². В то время как Е. П. Грушевая, рассматривая обязательства по предоставлению в хозяйственных отношениях, приходит к выводу, что «...услуга – это экономическое отношение не по поводу результатов труда, а по поводу труда, как деятельности». Как видно из сказанного, в науке нет однородности рассматриваемой проблемы.

Несмотря на важность сферы услуг в экономике, ее теоретическая концепция в России долгое время не получала своего развития и распространения. Такое положение, по мнению В.Н. Бугакова, связано непосредственно с идеологией марксистской теории, а она в свою очередь, отдавала предпочтение, прежде всего материальному производству, а услуги почти не рассматривались как самостоятельная сфера.

И только в середине 60-х годов XX в. Э.М. Агабабян проводя анализ сферы услуг, приходит к выводу, что последняя представляет собой комплекс экономически детородных отраслей и видов труда, где труд по своей экономической природе является производительным, а продуктом труда является услуга, которая «...принимает нормы полезного эффекта, либо деятельности..., при этом полезный эффект есть совокупность полезных свойств, непосредственно направленных на удовлетворение той или иной потребности человека»³.

В целом соглашаясь с позицией автора, в тоже время Н.А. Барин оставается и на спорных моментах, что полезный эффект услуги может

¹ Маркс К., Капитал. Маркс К., Энгельс Ф. Соч. 2-е изд. Т. 23. – Ч. 1. – С. 203-204.

² Барин Н.А. Цивилистическое учение о потребностях: вопросы теории и практики: монография. – М.: Издательская группа «Юрист», 2012. – С. 268.

³ Агабабян Э.М. Экономический анализ сферы услуг. – М.: Экономика, 1968. – 45.

проявляться не только в виде деятельности или воссозданной вещи, но также в форме вновь созданной вещи и «...в данном случае речь идет об овеществленном соглашении, где реальная связь между людьми выступает как естественное свойство вещи».

Наряду с точкой зрения Э.М. Агабабяна, несколько позже было предложено и иное понимание услуг. Так, Н. П. Индюков под услугой понимает потребительскую стоимость в форме деятельности (положительный эффект), которая способна удовлетворить те или иные человеческие потребности, и «...положительный эффект неотделим от деятельности». При этом автор из сферы услуг исключает конкретно экономические отношения по выполнению работ в форме создания вещей, а услуги подразделяет на: материальные и нематериальные¹.

В зарубежной экономической литературе понятие и сущность услуг исследуется через призму маркетингового продукта, который также имеет свою историю. Одной из равных моделью считается модель Д. Ратмила, выявившая проблему изучения нужд потребителей и мониторинга процесса потребления услуг. Известный специалист по маркетингу Ф. Котлер, следующим образом определяет услугу – это «...любое мероприятие или выгода, которые одна сторона может предложить другой и которые в основном неосвязаемы и не приводят к завладению чем-либо».

Эту же мысль несколько другими словами выражают и российские ученые, которые услугу определяют как «...продукт труда, полезный эффект которого выступает не в форме вещи, а в форме деятельности, направленной на вещь и (или) на человека».

В этой связи следует воспроизвести и позицию Е.Н. Романовой, что «...услуга создает определенный экономический эффект» и в продолжении сказанному автор определяет место услуги в системе общественных отношений

¹ Индюков Н.П. Услуга как объект гражданского правоотношения / в кн.: Проблемы права социалистической государственности и его социального управления. Свердловск: Изд-во УрГУ, 1978. – С. 32-33.

как «элемента имущественного отношения, поскольку, как и вещь, услуга (автор не относит услугу к вещам) представляет по своей сути определенное содержание продукта труда и обладает всеми свойствами товара». Поэтому можно утверждать, что в известной мере следуя этимологическому значению термина, «услуга» « это блага, предоставляемые не в виде вещей, а в форме деятельности, и само оказание услуг создает желаемый результат¹.

Не оспаривая справедливость сказанного, хотелось бы отметить, что в экономической литературе услугой является целесообразная деятельность, полезный эффект труда, т.е. особая потребительская стоимость, которую доставляет сам труд, подобно всякому товару. При этом потребительская стоимость труда получает специфическое название «услуги» и как правильно отвечает А.А. Мохов «...труд оказывает здесь услуги не в качестве вещи, а в качестве деятельности». Этим услуга принципиально отличается от работы, результатом которой является овеществленный результат, т.е. создание вещи. Учитывая, что вещь – продукт материального производства, результат соединения человека с материальным субстратом, то потребительская стоимость здесь отделена от человека, существует самостоятельно и независимо от него. В то время как при оказании услуги отсутствует. По общему правилу овеществленный результат трудовой деятельности, и ценность представляет не овеществленный результат, а сама деятельность, процесс².

В итоге следует признать, что первые исследования сущности услуг проводятся в экономической литературе. Однако услуги следует рассматривать не только с экономической, но и с юридической точки зрения, т.е. «услуга» должна рассматривать и как правовая категория. Необходимо отметить, что данные категории (экономические и правовые) не являются взаимоисключающими, скорее речь идет о взаимном дополнении, взаимной связи и взаимообусловленности.

¹ Романова, Е. Н. Гражданско-правовое содержание услуг. / Е.Н. Романова. – М. – 2007. – С. 298 .

² Цит. по: Романова Е. Н. Там же. – С. 299.

Термин «услуги» ввиду их распространенности и большой практической значимости используется в Гражданском Кодексе Российской Федерации¹ (далее – ГК РФ) и других актах гражданского законодательства многократно: услуги названы в ст. 128 ГК РФ в числе основных объектов гражданского права, об оказании услуг говорится во многих других статьях ГК РФ, относящихся к различным его институтам, прежде всего договорным обязательствам.

В Гражданском кодексе РФ впервые в отечественном гражданском законодательстве даны общие правила о договоре возмездного оказания услуг, содержащиеся в гл. 39 ГК РФ (ст. 779-783). Нормы этой главы определяют сферу применения данного договора и его основные правовые особенности.

В цивилистической литературе не сформировалось единообразного общепризнанного понятия услуг, не были выделены критерии услуг, которые позволили более полно охарактеризовать услугу и отграничить ее от иных правовых явлений, прежде всего, от работ.

Наиболее широко определял услугу Ю.Х. Калмыков: «деятельность, направленная на создание удобств или предоставление льгот контрагенту по обязательственному правоотношению»². Соответственно, к обязательствам по оказанию услуг он относил любые по своей правовой природе договоры, которые совершаются на льготных условиях, либо с целью создания удобств для управомоченного лица: договоры бытового подряда и проката, розничной купли-продажи в кредит и т. д. Очевидно, что при подобном подходе понятию «услуга» охватывается слишком широкий круг спектр правовых явлений.

Довольно широко распространено мнение об услугах как результате деятельности. Так, С. С. Алексеев отмечал, что услуги – это «не сама по себе деятельность, а определенный результат»³.

¹Гражданский кодекс Российской Федерации // Собрание законодательства Российской Федерации. – 1996. – №5. – Ст. 410.

² Калмыков, Ю. Х. К понятию обязательства по оказанию услуг в гражданском праве / Ю.Х. Калмыков. // Избранное: Труды. Статьи. Выступления. М. – 2008. – С. 210-213.

³Алексеев С.С. Частное право. Научно-публицистический очерк. – М.: «Статут», 1999. – С. 100.

Н. П. Индюков также утверждал, что «благом может быть только результат труда (деятельности)». Но при этом специфику результата он видит в том, что этот результат существует в форме положительного эффекта, практически неотделимого от деятельности.

Наибольшую поддержку в литературе получило определение услуги как деятельности, не имеющей овеществленного результата.

О. С. Иоффе указывал на то, что в договоре услуг идет речь «о деятельности таких видов, которые не получают или не обязательно должны получить воплощение в материализованном, а тем более в овеществленном результате». Е. Д. Шешенин выделял следующие признаки услуги: «а) это деятельность лица (юридического или физического), оказывающего услугу; б) оказание услуги не оставляет вещественного результата; в) полезный эффект услуги (деятельности) потребляется в процессе предоставления услуги, а потребительная стоимость услуги исчезает»¹.

Отсутствие овеществленного результата как основной признак услуг использовался и для их отграничения от работы. В связи с этим проблема соотношения работ и услуг, а, следовательно, и соотношения договора подряда и договора по оказанию услуг, приобрела самостоятельное значение в дискуссии о понятии услуг.

Таким образом, в широком смысле под оказанием услуг может пониматься разнообразная деятельность, которая создает необходимый обществу полезный имущественный или иной результат и является предметом различных договоров. Однако в этом случае правовое регулирование не будет отражать особенности отдельных гражданско-правовых договоров, на основании которых оказываются услуги.

Действующее законодательство и прежде всего ГК РФ ограничивает сферу договоров о возмездном оказании услуг в двух отношениях:

¹ Шешенин Е.Д. Общие проблемы обязательств по оказанию услуг. / В кн.: Антология уральской цивилистики. 1925-1989. Сборник статей. – М.: «Статуту», 2001. – С. 348.

- во-первых, в п. 1 ст. 779 ГК РФ предмет договора возмездного оказания услуг характеризуется как совершение определенных действий или осуществление определенной деятельности. Таким образом, оказание услуг не ведет к возникновению вещного права, как при купле-продаже или дарении, не создает нового материального объекта, что имеет место в подрядных договорах, и не порождает временное право пользования, как в договоре аренды. Одновременно в ГК РФ обрисованы главные сферы оказания услуг: это услуги связи, медицинские, аудиторские, консультационные, информационные, по обучению, туризму и иные. Разнообразие услуг не позволяет дать их закрытый перечень, их круг постоянно расширяется;

- во-вторых, в п. 2 ст. 779 ГК РФ посредством отсылки к главам Кодекса перечислены договоры, которые содержат определенные элементы оказания услуг, однако имеют иную юридическую суть и под действие норм гл. 39 ГК РФ не подпадают. Это договоры подряда, перевозки, транспортной экспедиции, банковского вклада и счета, расчеты, хранения, договоры о представительстве и доверительном управлении имуществом. В этом перечне отсутствуют договоры займа, кредитования и страхования, которые ввиду их специфики также выходят за рамки договора о возмездном оказании услуг¹.

Ввиду разнообразия оказываемых возмездных услуг их регулирование, даваемое в нормах гл. 39 ГК РФ, является кратким и общим (всего 4 статьи) и содержит нормативное предписание, согласно которому общие положения о договоре подряда и положения о бытовом подряде ГК РФ применяются к договору возмездного оказания услуг, если это не противоречит особенностям предмета договора оказания услуг. Ввиду близости отношений подряда и услуг это правило позволяет устранять пробелы в правовом регулировании оказываемых на практике услуг.

¹ Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Книга третья: Договоры о выполнении работ и оказании услуг. – М.: «Статут», 2002. – С. 305.

На основе норм ГК РФ разработана и введена в действие система законов и постановлений Правительства РФ об отдельных видах услуг, отражающих особенности их оказания.

Заказчиками и исполнителями возмездных услуг выступают как граждане, так и юридические лица всех категорий. Однако некоторые услуги оказываются только гражданам (медицинские, учебные, туристические). В этом случае отношения сторон приобретают потребительский характер и подпадают под действие норм Закона «О защите прав потребителей»¹, что существенно усиливает правовую охрану интересов граждан.

Правовое регулирование возмездных услуг имеет ряд практически важных особенностей, которые отражают специфику предмета таких договорных отношений, а также интересы заказчиков услуг, которыми в большинстве случаев выступают граждане.

Когда оказанием услуг занимается коммерческая организация, дающая информацию о такой ее деятельности, договор возмездного оказания услуг приобретает характер публичного (ст. 426 ГК РФ). Это означает, что услуги должны оказываться каждому обратившемуся, причем исполнитель не вправе оказывать предпочтение одному лицу перед другим в отношении заключения договора и его условий.

По общему правилу исполнитель услуг обязан оказывать предоставляемую услугу лично, если иное не оговорено в заключаемом договоре (ст. 780 ГК РФ). Для многих видов услуг, предоставляемых гражданам (медицинских, учебных, консультационных), это правило имеет принципиальное значение. При возложении исполнения услуг на третье лицо действует общее правило об ответственности должника за действия привлеченных им третьих лиц (ст. 403 ГК РФ).

¹ Закон РФ «О защите прав потребителей» от 7 февраля 1992 г. № 2300. // Ведомости Съезда народных депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации. - 1992 г. - № 15. - Ст. 766.

Особенности имеет также порядок прекращения договоров возмездного оказания услуг. Согласно п. 1 ст. 782 ГК РФ заказчик вправе отказаться от исполнения договора при условии оплаты исполнителю фактически понесенных им расходов, но не иных убытков. Исполнитель же в таких ситуациях обязан к полному возмещению заказчику убытков, включая упущенную выгоду.

Наконец, необходимо учитывать, что во многих договорах возмездного оказания услуг достижение поставленной перед ними цели зависит от объективных обстоятельств, на которые исполнитель услуги не может в полной мере воздействовать (медицинские, учебные, юридические услуги).

Следствием является невозможность безусловного достижения того результата, ради которого заключается договор. Это должно вести к определенному послаблению ответственности исполнителя, разумеется, при условии проявления им должной квалификации и заботливости в ходе оказания услуги.

Таким образом, договором возмездного оказания услуг является договор в силу которого исполнитель обязуется по заданию заказчика оказать услуги (совершить определенные действия или осуществить определенную деятельность), а заказчик обязуется оплатить эти услуги (п. 1 ст. 779 ГК РФ).

Из приведенного определения следует, что по своей правовой природе договор возмездного оказания услуг является консенсуальным, то есть права и обязанности сторон возникают с момента заключения соглашения между ними, возмездным, двусторонне-обязывающим. Одна из особенностей договоров о возмездном оказании услуг заключается в то, что большинство из них относится к числу публичных договоров, поскольку для исполнителя чаще всего оказание определенных услуг является основным видом деятельности. Поэтому в отношении таких договоров, помимо положений гл. 39 ГК РФ и специальных нормативных актов, применяются правила ст. 426 ГК РФ.

Вывод по параграфу: В экономической литературе сложился подход, согласно которому услуги, результат которых воплощается в товарах, называют материальными (производственными) услугами, а услуги, которые не оставляют

осязаемого результата, называют нематериальными (непроизводственными) услугами, последнее как правило, направлены на удовлетворение личных потребностей граждан (так называемые «личные услуги»). Услугой же является целесообразная деятельность, полезный эффект труда, т.е. особая потребительская стоимость, которую доставляет сам труд, подобно всякому товару.

В цивилистической литературе не сформировалось единообразного общепризнанного понятия услуг, не были выделены критерии услуг, которые позволили более полно охарактеризовать услугу и отграничить ее от иных правовых явлений, прежде всего, от работ. Отсутствие овеществленного результата как основной признак услуг использовался и для их отграничения от работы. В связи с этим проблема соотношения работ и услуг, а, следовательно, и соотношения договора подряда и договора по оказанию услуг, приобрела самостоятельное значение в дискуссии о понятии услуг.

Под оказанием услуг может пониматься разнообразная деятельность, которая создает необходимый обществу полезный имущественный или иной результат и является предметом различных договоров.

В Гражданском кодексе РФ дано определение: договором возмездного оказания услуг является договор в силу которого исполнитель обязуется по заданию заказчика оказать услуги (совершить определенные действия или осуществить определенную деятельность), а заказчик обязуется оплатить эти услуги (п. 1 ст. 779 ГК РФ).

1.2. Понятие и происхождение договора возмездного оказания услуг

Возмездное оказание услуг в Гражданском кодексе Российской Федерации закреплено в качестве самостоятельного договора.

В пункте 2 ст.779 ГК РФ законодатель указывает, что правила главы 39 ГК РФ, посвященной возмездному оказанию услуг, применяются к договорам оказания услуг связи, медицинских, ветеринарных, аудиторских, консультационных, информационных услуг, услуг по обучению, туристическому обслуживанию и иных, за исключением услуг, оказываемых по договорам, предусмотренным главами 37, 38, 40, 41, 44, 45, 46, 47, 49, 51, 53 ГК РФ (подряд, перевозка, экспедиция, банковский счет и вклад, хранение, поручение, комиссия, доверительное управление). Таким образом, нормы ст.779-783 ГК РФ о договоре возмездного оказания услуг призваны урегулировать вполне определенный круг фактических (но не иных) услуг¹.

Обязательства по оказанию услуг развивались в рамках подрядных отношений, хотя разграничение этих договоров берет начало еще в римском праве, которое различало *locatio conductio operis* (наем работы или подряд) и *locatio conductio operarum* (наем услуг)². Различные манипуляции с телесными вещами (создание, обработка или переработка движимых и недвижимых вещей), перевозка вещей и людей, а также различные нематериальные действия делового, художественного, технического или научного характера, имеющие денежную стоимость, относились к подрядным обязательствам.

Одновременно с *locatio conductio* (договор найма) существовал *mandatum* (договор поручения), по которому поверенный обязывался исполнять какие-либо

¹ См.: Гражданское право: Учебник: В 2 т. / Отв. ред. Е.А. Суханов. – М., 2000. Т.2. Полутом 2. – С.22-23 (автор главы - А.Е. Шерстобитов).

² См.: Новицкий И.Б. Основы римского гражданского права. – М., 2000. – С.186-194.

действия, причем как юридического (например, совершение сделок), так и фактического (например, починка платья) характера, но безвозмездно. По мнению римских юристов, договор поручения происходил из общественного долга и дружбы, а получение за это платы, помимо некой "благодарности" в виде подарка (*honor*), свободные римские граждане считали для себя зазорным. Поэтому если за действия поверенного назначалась плата, являвшаяся денежным эквивалентом оказанной услуги (*merces*), такой договор квалифицировался как наем¹.

Русское гражданское право выделяло личный наем и подряд. Как указывал Г.Ф. Шершеневич, по договору личного найма лицо приобретает право временного пользования трудом другого лица в обмен на вознаграждение, тогда как подрядчик обязуется самостоятельно, своим иждивением выполнить определенную работу и передать ее вещественный результат заказчику².

Постепенно из договора личного найма выделился трудовой договор (глава IX книги V "Обязательственное право" проекта Гражданского уложения была названа "Личный наем" и посвящалась исключительно отношениям между нанимателем и нанявшимся)³.

Цивилисты долго спорили о том, является ли оказание услуг разновидностью договора подряда или надо рассматривать его как самостоятельный договор. Некоторые ученые полагали, что исполнением подрядных обязательств будет любой результат труда, даже не выраженный в материальной форме, например, выступление артиста, соглашение об операции.

Как писал И.Л. Брауде, выполняемая по договору подряда работа может состоять в изготовлении какой-либо вещи или в предоставлении услуги⁴.

¹ См.: Новицкий И.Б. Указ. соч. – С.194-195.

² См.: Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права. – М., 1995. – С.363, 371-373.

³ См.: Гражданское уложение. Книга V. Обязательственное право: Проект, подготовленный В.Э. Герценбергом, И.С. Перетерским и внесенный 16 октября 1913 г. министром юстиции в Государственную Думу. Спб., 1913.

⁴ Цит. по: Брагинский М.И. Договор подряда и подобные ему договоры. – М., 1999. – С. 223.

По мнению М.И. Брагинского, анализ законодательства советского периода (ст.220 ГК РСФСР 1922 г., ст.350 ГК РСФСР 1964 г.) позволяет сделать вывод о том, что договор подряда заключается по поводу не собственно работ, а по поводу организованных подрядчиком работ и их вещественного результата, делимого от самой работы и подлежащего передаче заказчику за вознаграждение. ГК РСФСР 1922 г. осуществлял специальное регулирование договоров поручения, комиссии и страхования; в ГК РСФСР 1964 г. к ним добавились договоры перевозки, хранения, причем отграничение договора об оказании иных услуг от подряда не исключалось (ст.367 ГК РСФСР 1964 г.). Не случайно до принятия ГК РФ 1995 г. большинство ученых, в том числе О.С. Иоффе, Ю.Х. Калмыков, Б.И. Пугинский, Е.А. Суханов, Е.Д. Шешенин, В.Ф. Яковлев и другие отделяли договор об оказании услуг от договора подряда¹.

В частности, Е.Д. Шешенин указывал, что предметом подрядного договора является результат, воплощенный в какой-либо вещи, тогда как предметом договора об оказании услуг – результаты деятельности, не существующие отдельно от исполнителя и не являющиеся вещами².

Как подчеркивает Е.А. Суханов, в отличие от договора подряда договор возмездного оказания услуг порождает обязательства, результат исполнения которых всегда имеет нематериальный (неовещественный) характер. Речь идет о нематериальных услугах, результат которых хотя имеет товарную форму, но не существует отдельно от исполнителя, а сама услуга потребляется заказчиком одновременно с ее оказанием исполнителем. Специфика данного договора состоит в отсутствии овеществленной формы результата работ, что исключает возможность возникновения у заказчика каких-либо вещных прав на результат услуги, а потому делает невозможным применение к отношениям сторон большинства норм о подряде. Следовательно, обязательства по оказанию

¹ Подробнее см.: Брагинский М.И. Указ. соч. – С.16-17; 225-226.

² См.: Шешенин Е.Д. Договоры услуг в общественном питании // Сб. учен. трудов СЮИ. 1964. Вып.4.– С.95; Общие проблемы обязательств по оказанию услуг // Вестник. МГУ. Сер.11. Право. – 1983. – N 1. – С.63.

нематериальных услуг должны быть выделены в самостоятельную группу обязательств, не сливающихся с обязательствами по проведению работ.

После выделения договора возмездного оказания услуг научное представление о его предмете существенно не изменилось, хотя и продолжает развиваться.

В правовой литературе высказано мнение, что иногда исполнение обязательств из договора возмездного оказания услуг, например, медицинских, может привести к определенному овеществленному результату, допустим, в виде установки сердечного стимулятора или зубного протеза, однако это не дает оснований относить медицинские услуги к подрядным отношениям¹.

Напротив, М.И. Брагинский полагает, что здесь можно использовать конструкцию смешанного договора с элементами, обладающими признаками возмездного оказания медицинских услуг в чистом виде (ст.779 ГК РФ) и подряда (ст.702 ГК РФ), непосредственно связанного с протезными работами².

Представляет интерес позиция В.М. Кротова, полагающего, что выполнение работ, в которых деятельность подрядчика направлена непосредственно на человека (например, услуги парикмахера), является предметом именно договора подряда, поскольку результат такой деятельности (прическа, маникюр) существует отдельно от исполнителя работы и может быть гарантирован последним³.

Между тем, если исходить из определения понятия вещи, которое дает современная российская наука, признающая вещами в гражданском праве материальные, физически осязаемые объекты, имеющие экономическую форму товара и являющиеся объектами права собственности и других вещных прав, а

¹ См.: Кабатов В.А. Возмездное оказание услуг // Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть вторая: Текст. Комментарий. Алфавитно-предметный указатель. – М., 1996. – С.392-397.

² См.: Брагинский М.И. – Указ. соч. – С.236.

³ См.: Гражданское право: Учебник / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. – М., 1997. – Ч.2. – С.310 (автор главы - М.В. Кротов).

также применить системный анализ норм ст.702-729 ГК РФ, напрашивается совершенно иной вывод.

Предметом договора подряда (ст.702 ГК РФ) всегда является выполнение работы, имеющей не просто материальный, а определенный вещественный результат, каковым является изготовленная для заказчика новая индивидуально-определенная вещь либо изменение (переделка, переработка, ремонт и т.п.) ранее существовавшей индивидуально-определенной вещи. Поскольку результат деятельности подрядчика носит овеществленный характер, он отделим как от самой работы подрядчика, так и от заказчика, которому этот результат передается вместе с вещью.

Услугодатель, как и подрядчик, совершает по заданию заказчика определенные действия либо осуществляет определенную деятельность (п.1 ст.779 ГК РФ). Однако результат деятельности услугодателя, который может быть материальным или нематериальным, хотя и выраженным в объективной форме, не является вещественным. Причем результат деятельности услугодателя неотделим от исполнителя или заказчика, потребляющего этот результат в процессе оказания услуги.

Очевидно, что результат услуги музыканта имеет нематериальный характер (хотя выражен в объективной форме) и при этом неотделим от личности исполнителя, а сама услуга потребляется заказчиком в процессе ее оказания. Материальным, но не имущественным, не вещественным, и при этом неотделимым от заказчика будет результат услуги парикмахера. На наш взгляд, изготовление зубного протеза осуществляется по договору об оказании медицинских услуг, ибо материальный (имущественный) результат услуги исполнителя потребляется заказчиком в процессе ее оказания и с юридической точки зрения неотделим от него.

Договоры об оказании медицинских и ветеринарных услуг нуждаются в более серьезном исследовании, так как порождают множество теоретических и практических вопросов, требующих грамотного правового разрешения. Одна из

проблем состоит в том, можно ли рассматривать в качестве вещей животных, человеческие органы, ткани и т.п.

Российское гражданское право считает животных особой категорией одушевленных вещей (ст.137 ГК РФ). Аналогичным образом немецкая правовая доктрина относит животных к вещам особого рода (*sui generis*), тогда как по законодательству Германии они не являются вещами, и правила о вещах на них распространяются, поскольку иное не предусмотрено законом¹.

Что касается человеческих органов и тканей, то, согласно ст.1 Закона РФ от 22 декабря 1992 г. «О трансплантации органов и (или) тканей человека»², органы и ткани человека не могут быть предметом купли-продажи. Системное толкование норм данного акта приводит к выводу о том, что человеческие органы и ткани могут составлять предмет договора оказания медицинских услуг и являются особыми вещами, ограниченными в обороте (п.2 ст.129 ГК РФ).

Специфика правового режима органов и тканей заключается в том, что они становятся вещами только в результате отделения их от человека (субъекта права) и прекращают быть вещами с того момента, как становятся частью другой человеческой личности. Не исключено, что в результате дальнейшего развития биологии, медицины и других естественных наук, успешных опытов по клонированию живых клеток человека, искусственному выращиванию органов и тканей гражданский оборот последних станет обычным явлением.

В.М. Кротов выделяет следующие характерные признаки нематериальных услуг как предмета обязательств по оказанию услуг³:

а) деятельность услугодателя не воплощается в овеществленном результате;

¹ См.: Гражданское право / Отв. ред. Е.А. Суханов. – М., 1998. Т.1. – С.300-301.

² Собрание Законодательства РФ. – 2000. – N 26. – Ст.2738.

³ См.: Гражданское право: Учебник / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. – М., 1997. Ч.2. – С. 310 (автор главы - М.В. Кротов).

б) услугодатель не гарантирует достижения предполагаемого результата. Например, полезный эффект услуг репетитора существенно зависит от способностей ученика.

С одной стороны, такая позиция необоснованно сужает предмет договора об оказании услуг, которые отличаются разнообразием (п.2 ст.779 ГК РФ). Было бы весьма странно, если бы исполнитель, оказывающий услуги в сфере связи и информации или экскурсионные, туристические, гостиничные, культурно-зрелищные и т.п. услуги, не гарантировал достижения предполагаемого заказчиком результата. Например, отказ экскурсионного бюро от проведения заранее назначенной экскурсии однозначно квалифицируется как неисполнение договорных обязательств.

С другой стороны, результат исполнения договора об оказании некоторых видов услуг зависит не только от профессионализма и других личных качеств услугодателя (врача, учителя, адвоката и т.д.). В ряде случаев он обусловлен иными субъективными и объективными факторами. Несмотря на все старания, лучший врач не сможет излечить безнадежно или пациента, не выполняющего предписанные рекомендации. Очевидно, что результат зависит от вида услуг, которые оказывает исполнитель.

Учитывая специфику предмета договора возмездного оказания услуг, законодатель в ст.783 ГК РФ указывает, что общие положения Гражданского кодекса о подряде (ст.702-729) и о бытовом подряде (ст.730, 739) применяются к договору возмездного оказания услуг, если это не противоречит ст.779-783 ГК РФ, а также особенностям предмета этого соглашения. Подобный способ правового регулирования обязательств по оказанию услуг есть лишь прием законодательной техники, позволяющий избежать дублирования одних и тех же правил. На наш взгляд, здесь нельзя говорить ни об аналогии закона, ни об аналогии права (ст.6 ГК РФ).

Глава 2. ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВОЙ ДОГОВОР КАК РЕГУЛЯТОР ВОЗМЕЗДНОГО ОКАЗАНИЯ УСЛУГ

2.1. Понятие и условия договора возмездного оказания услуг

Договор возмездного оказания услуг был впервые выделен в качестве самостоятельного вида договора в новом Гражданском кодексе Российской Федерации. Своеобразие указанного вида договора заключается в том, что он регулирует большое количество разнообразных услуг, оказываемых в различных областях деятельности, имеющих различные цели. Объединяющим фактором служит характер всех этих услуг: их результат не имеет овеществленного выражения. Предметом договора оказания услуг являются сами действия или определенная деятельность. Она может заключаться в оказании медицинской помощи, проведении консультаций. В некоторых случаях при оказании подобного рода услуг достигается и материальный результат, но он является скорее способом, орудием достижения неовещественного результата. Особенно часто это имеет место при оказании медицинских услуг, где лечение может сочетаться с установкой протезов, пломб и т. д.

Нормы о договоре возмездного оказания услуг содержатся в гл. 39 ГК РФ (ст. 779-783). Поскольку они носят общий характер и регулируют далеко не все аспекты возникающих при оказании услуг отношений, а также в силу схожести его во многом с договором подряда, к данному договору применяются также общие положения о подряде и нормы о бытовом подряде, содержащиеся соответственно в ст. 702-729 и в ст. 730 - 739 ГК РФ

Договор возмездного оказания услуг, как и подряд, имеет своим предметом совершение действий по заданию заказчика. Однако существенное различие между этими договорами состоит в том, что в подряде конечной целью служит получение определенного результата и именно он подлежит принятию и оплате. В договоре возмездного оказания услуг отсутствует материальный результат действия, а значит, оплачивается услуга как таковая: соответственно стадии сдачи и приемки, как правило, не выделяются. В этой связи в обязанности исполнителя

входит совершение определенных действий или осуществление определенной деятельности, а заказчика – их оплата.

Договоры об оказании услуг, носящих нематериальный характер (поручение, комиссия, агентирования, хранения, перевозка, транспортная экспедиция), регламентируются нормами, содержащимися в других главах ГК РФ и положения гл. 39 ГК РФ к ним не применяются. Поскольку названные договоры не могут охватить всего спектра существующих видов услуг, был введен договор возмездного спектра услуг, которые не получили регламентации в качестве отдельных видов договоров. Таким образом, – договором возмездного оказания услуг является договор в силу которого исполнитель обязуется по заданию заказчика оказать услуги (совершить определенные действия или осуществить определенную деятельность), а заказчик обязуется оплатить эти услуги (п. 1 ст. 779 ГК).

Из приведенного определения следует, что по своей правовой природе договор возмездного оказания услуг является консенсуальным, то есть права и обязанности сторон возникают с момента заключения соглашения между ними, возмездным, двусторонне-обязывающим. Одна из особенностей договоров о возмездном оказании услуг заключается в то, что большинство из них относится к числу публичных договоров, поскольку для исполнителя чаще всего оказание определенных услуг является основным видом деятельности. Поэтому в отношении таких договоров, помимо положений гл. 39 ГК РФ и специальных нормативных актов, применяются правила ст. 426 ГК РФ.

Договор возмездного оказания услуг занимает в ГК РФ своеобразное место среди наиболее значимых нововведений раздела IV «Отдельные виды обязательств». По этому договору исполнитель обязуется по заданию заказчика оказать услуги (совершить определенные действия или осуществить определенную деятельность), а заказчик обязуется их оплатить.

Выделение в системе гражданско-правовых соглашений названного типа договора осуществлено у нас впервые. В ГК РСФСР 1922 года и 1964 года, как и в союзных Основах гражданского законодательства 1961 года и 1991 года,

подобный договор отсутствовал. Вместе с тем следует иметь в виду, что категория услуг получила достаточно широкое закрепление в части первой действующего Гражданского кодекса, что не могло не отразиться на содержании части второй. Достаточно сослаться на ст. 2, где в понятие предпринимательской деятельности включен тезис об оказании услуг лицами, ее осуществляющими» .

Вслед за регламентацией соответствующих договорных отношений в главе 39 в Кодексе есть немало и других глав, нормы которых также регулируют различные виды услуг. Не безынтересно отметить, что упомянутой главе предшествует нормативный материал об отношениях сугубо подрядного типа и в ней предусматривается возможность применения к договорам возмездного оказания услуг ряда положений о подряде.

Из названий и содержания статей гл. 39 видно, что включенные в нее нормы носят преимущественно общий и в значительной степени императивный характер. Они призваны регулировать обширный, но вовсе не ограниченный спектр услуг. Корни этого явления уходят в классическое римское право, которому был известен договор найма услуг (*locatio-conductio operarum*). По такому договору одна сторона (нанявшая) принимала на себя обязательство исполнить в пользу другой стороны (нанимателя) определенные услуги, а наниматель принимал на себя обязательство платить за эти услуги условленное вознаграждение.

В отличие от *locatio conductio operis*, имевшего целью предоставление подрядчиком готового результата работы, договор найма услуг имел своим предметом выполнение отдельных услуг по указанию нанявшегося . В определении договора возмездного оказания услуг, предусмотренного ГК РФ, раскрывается (путем включения в скобки) смысл словосочетания «оказать услуги». Для этого закон привлекает такие связанные между собой слова, как «совершить определенные действия» или «осуществить определенную деятельность». Подобный прием, видимо, обусловлен необходимостью разъяснить недостаточно ясно выраженную начальную часть текста п. 1 данной

статьи, в которой вслед за названием договора повторно использованы слова «оказать услуги».

Иной более узкий, но также не вполне определенный смысл придает услугам Федеральный закон от 8 декабря 2003 г. № 164-ФЗ «Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности»¹. В нем это понятие представлено лишь как предпринимательская деятельность, направленная на удовлетворение потребностей других лиц, за исключением деятельности, осуществляемой на основе трудовых правоотношений.

Характеризуя содержание договора возмездного оказания услуг, некоторые авторы признают главным его признаком отсутствие вещественной формы оказываемых услуг. Между тем столь категорическое утверждение не согласуется с существом ряда отношений, упоминаемых в п. 2 ст. 779. Так, многие договоры оказания услуг связи заключаются по поводу отправления писем, бандеролей, посылок. Одним из условий договора туристического обслуживания чаще всего является предоставление определенных транспортных средств. Число примеров можно увеличить за счет иных отношений (например, оказание многих видов медицинских услуг).

В п. 2 ст. 779 приведен примерный перечень договоров, которые подпадают под действие правил настоящей статьи. Это договоры оказания услуг связи, медицинских, ветеринарных, аудиторских, консультационных, информационных услуг, услуг по обучению, туристическому обслуживанию и иных. Однако выявить какую-либо закономерность в последовательности их расположения едва ли возможно.

Наряду с этим следует подчеркнуть, что здесь же названы порядковые номера одиннадцати глав, предусматривающих услуги, на которые упомянутые правила не распространяются. Среди последних главы 37 и 38, соответственно

¹Федеральный закон РФ «Об основах государственного регулирования внешнеторговой Деятельности» от 8 декабря 2003 г. № 164-ФЗ. // Собрание законодательства Российской Федерации. – 2003. – №50. – Ст. 4850.

посвященные договорам, которые направлены Исключительно на выполнение работ различного характера.

Анализируя текст ст. 779, можно сделать вывод, что ко всем названным видам договора возмездного оказания услуг применяются прежде всего правила данной статьи. Наряду с этим каждый из них в той или иной степени получил закрепление и в соответствующих текущих законах, а также иных специальных нормативных актах¹.

Например, федеральный закон «О связи» устанавливает правовую основу деятельности в области связи, осуществляемой под юрисдикцией Российской Федерации. Закон определяет не только полномочия органов государственной власти по регулированию этой деятельности, но также права и обязанности физических и юридических лиц, которые участвуют в указанной деятельности или пользуются услугами связи. Под такими услугами понимается продукт деятельности по приему, обработке, передаче и доставке почтовых отправлений или сообщений электросвязи. В особых главах этого Закона закрепляются права пользователей связи, ответственность при осуществлении деятельности в области связи.

Остановимся на договорных услугах почтовой связи. В Законе записан тезис о том, что тарифы на услуги, предоставляемые организациями почтовой связи, устанавливаются на договорной основе. К сожалению, этот тезис выглядит декларативным. В главе «Права пользователей услуг почтовой связи» выделено положение об их защите настоящим Законом, Законом «О связи», гражданским законодательством РФ, законами и иными нормативными актами субъектов Российской Федерации. Закон «О почтовой связи» детально регламентирует ответственность при осуществлении деятельности в этой сфере. Организации связи несут имущественную ответственность перед пользователями услуг за утрату, порчу, недоставку или задержку доставки почтовых отправлений, за

¹ Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части второй (постатейный). 2-е изд., испр. и доп. /Отв. ред. д.ю.н., проф. О.Н. Садилов. – М.: Юридическая фирма КОНТРАКТ: Издательская группа ИНФРА М – НОРМА, 2007. - С. 352.

несоблюдение тайны связи, повлекшие за собой причинение ущерба пользователю. Размер и порядок такой ответственности определяется законодательством РФ. Организации федеральной службы почтовой связи имеют право изымать почтовые отправления, содержимое которых запрещено к пересылке, а также уничтожать или разрешать уничтожить почтовые отправления, содержание которых создает опасность здоровью и жизни работников организаций почтовой связи или третьих лиц при условии, что эту опасность нельзя устранить иным путем.

Федеральный закон от 29.12.2012 № 273-ФЗ «Об образовании в Российской Федерации»¹ предусматривает, что в уставе образовательного учреждения в обязательном порядке указывается, в частности, организационно-правовая форма образовательного учреждения, наличие платных образовательных услуг и порядок их предоставления на договорной основе. Образовательное учреждение в соответствии со своими уставными целями и задачами может реализовывать дополнительные образовательные программы и оказывать дополнительные образовательные услуги на договорной основе за пределами определяющих его статус образовательных программ.

Названный Закон особо выделяет платные дополнительные услуги государственного и муниципального образовательных учреждений и платную образовательную деятельность негосударственного образовательного учреждения.

В первом случае названные учреждения вправе оказывать населению и различным организациям платные дополнительные услуги (обучение по дополнительным образовательным программам, преподавание специальных курсов и циклов дисциплин, репетиторство, занятия с обучающимися углубленным изучением предметов и другие услуги), не предусмотренные соответствующими программами и государственными стандартами.

¹ Федеральный закон «Об образовании в Российской Федерации» от 29.12.2012 № 273-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. – 2012. – № 53. – Ст. 7598.

Во втором случае учреждение вправе взимать плату с обучающегося, воспитанников за услуги, в том числе за обучение в пределах государственных образовательных стандартов. Взаимоотношения учреждения и обучающегося, воспитанника, его родителей (законных представителей) регламентируются договором, устанавливающим уровень образования, сроки обучения, иные условия.

Нормативно-правовая база туризма определяется принятым 24 ноября 1996 г. Федеральным законом «Об основах туристской деятельности в Российской Федерации»¹. Он закрепляет в первую очередь принципы государственной политики, направленной на установление правовых основ единого туристского рынка Российской Федерации. Тем не менее ни во введении, ни по тексту Федерального закона не упоминается Гражданский кодекс РФ, что повлекло за собой наличие в нем ряда нечетких и даже противоречивых положений.

Так, в ст. 1 в качестве одного из важнейших понятий дается понятие тура как комплекса услуг по размещению, перевозке, питанию туристов, экскурсионных услуг, а также услуг гидов-переводчиков и других услуг, предоставляемых в зависимости от целей путешествия. Вместе с тем в ст. 6 к правам туриста отнесены требования возмещения убытков и компенсации морального вреда «в случае невыполнения условий договора розничной купли-продажи туристского продукта (далее – договор) туроператором или турагентом в порядке, установленном законодательством Российской Федерации». Тем самым правовой формой услуг по туристическому обслуживанию в упомянутом Законе признается не что иное, как договор розничной купли-продажи. Но это не только не отвечает сущности последнего и самой туристской деятельности, но и фактически искажает соотношение названных категорий.

Отдельным услугам, названным в п. 2 ст. 779 ГК РФ, посвящены также подзаконные акты, содержащие нормы гражданского права.

¹ Федеральный закон РФ «Об основах туристской деятельности в Российской Федерации» от 24 ноября 1996 г. № 132-ФЗ. // Собрание законодательства Российской Федерации. – 1996. – №49. – Ст. 5491.

В соответствии с Законом «О защите прав потребителей» Правительством РФ 15 августа 1997 г. утверждены Правила бытового обслуживания населения в Российской Федерации¹. Они распространяются на отношения, вытекающие из договора бытового подряда и договора возмездного оказания услуг.

Применительно к последнему формулируются особенно подробные сведения, касающиеся информации об услугах, порядке приема и оформления заказов. Достаточно полно представлены права и обязанности сторон по договору. Оплатить оказанную исполнителем услугу потребитель обязан в сроки и в порядке, которые указаны в договоре. При этом цена услуги не может быть выше устанавливаемой или регулируемой соответствующими государственными органами.

В свою очередь, исполнитель обязан оказать услугу, качество которой должно отвечать условиям договора, а при отсутствии или неполноте условий договора — требованиям, обычно предъявляемым к услугам определенного рода. Если требования к услугам предусмотрены федеральным законом, иными правовыми актами РФ, качество услуг должно отвечать этим последним. Услуга оказывается в сроки, предусмотренные договором. Потребитель вправе отказаться от исполнения при условии оплаты исполнителю фактически понесенных последним расходов.

Правила бытового обслуживания населения выделяют особый раздел «Ответственность исполнителя». В нем провозглашается, что за неисполнение либо ненадлежащее исполнение обязательств по договору об оказании услуг исполнитель несет ответственность, предусмотренную законодательством Российской Федерации и договором.

Вслед за этим общим положением установлено, что требования могут быть предъявлены потребителем при обнаружении недостатков оказанной услуги, если

¹ Постановление Правительства РФ от 15 августа 1997 г. N 1025 «Об утверждении Правил бытового обслуживания населения в Российской Федерации" // Собрание законодательства Российской Федерации. – 1997. – № 34. – Ст.3979.

это не противоречит особенностям предмета заключенного договора. Требования предъявляются, если недостатки обнаружены в течение гарантийного срока. Если такой срок не установлен, требования могут быть предъявлены при условии, что недостатки обнаружены в разумный срок, но в пределах 6 месяцев со дня оказания услуги.

В случаях, когда предусмотренный договором гарантийный срок менее 6 месяцев и недостатки обнаружены по его истечении, но в пределах 6 месяцев со дня принятия услуги, исполнитель несет ответственность, если потребитель докажет, что недостатки возникли до оказания услуги или по причинам, возникшим до этого момента.

Отрицательные для исполнителя четыре вида последствий могут также наступить, если исполнитель своевременно не приступил к оказанию услуги или во время ее оказания стало очевидным, что услуга не будет осуществлена в срок, а также, если оказание услуги просрочено. Потребитель имеет право также на полное возмещение убытков, причиненных ему в связи с нарушением сроков начала и (или) окончания услуги. Более того, за нарушение сроков начала и (или) окончания оказания услуг исполнитель обязан уплатить потребителю за каждый день просрочки (час, если срок определен в часах) неустойку в размере 3% цены оказания услуги.

Особо урегулирована ситуация, когда исполнитель предоставил для оказания услуги недоброкачественный материал. В этом случае он отвечает, по правилам об ответственности продавца за товар ненадлежащего качества, в соответствии с гражданским законодательством.

Достаточно детальная регламентация изложенных отношений, а также указание в п. 1 Правил, что они разработаны в соответствии с Законом «О защите прав потребителей», ставят под сомнение необходимость упоминания в предпоследнем пункте, что порядок и сроки удовлетворения исполнителем требований потребителя, а также ответственность за нарушение этих сроков регулируются названным Законом.

Вывод по параграфу: правовое регулирование договора возмездного оказания услуг не заканчивается гл. 39 ГК РФ, сюда же включается множество федеральных законов и подзаконных актов, понятие данного вида договора впервые выделено в настоящем Гражданском кодексе РФ, что говорит о его значимости для Российского законодательства, и наконец, по своей правовой природе он является консенсуальным, возмездным и двусторонне обязывающим.

2.2. Элементы и содержание договора возмездного оказания услуг

К элементам договора возмездного оказания услуг относятся: – стороны. «Сторонами договора возмездного оказания услуг являются исполнитель и заказчик. В их качестве могут выступать как граждане, так и юридические лица, так как статья не содержит каких либо ограничений в отношении участников договора. Участников договора именуую услугодателем и услугополучателем. Однако, специальный субъективный состав этого договора может быть предусмотрен законом или вытекать из характера услуги»¹.

К исполнителю часто предъявляются определенные требования, обусловленные характером предоставляемых им услуг. «Такие требования устанавливаются обычно специальными нормативными актами, непосредственно регламентирующими порядок предоставления тех или иных видов услуг (например, специальными законами регулируется оказание услуг связи, услуг по туристическому обслуживанию). Ограничения могут сводиться к предоставлению права заниматься определенными видами деятельности только юридическим лицам или к требованию о наличии соответствующей лицензии и т. п. Например,

¹ Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части второй (постатейный). 2-е изд., испр. и доп. /Отв. ред. д.ю.н., проф. О.Н. Садилов. – М.: Юридическая фирма КОНТРАКТ: Издательская группа ИНФРА М – НОРМА, 2007. – С. 352.

только юридическое лицо может быть исполнителем по договору об оказании услуг телефонной связи»¹.

Так как деятельность по оказанию некоторых видов услуг подлежит лицензированию (медицинская, аудиторская и др), договор, заключенный исполнителем, не имеющим соответствующей лицензии, может быть признан судом не действительным на основании ст. 173 ГК.

Поскольку в договоре возмездного оказания услуг результат тесно связан с личностью исполнителя, ст. 780 ГК РФ устанавливает, что услуги должны оказываться исполнителем лично, если иное не предусмотрено соглашением сторон.

Иногда соответствующие нормы содержатся в специальных нормативных актах. Так, согласно Правилам оказания услуг общественного питания, утвержденным Правительством РФ 15 августа 1997 года¹, организация, принявшая предварительный заказ на обслуживание,- должна выполнить его лично. При невозможности личного исполнения организация должна не менее чем за семь дней уведомить об этом заказчика и с его согласия обеспечить исполнение заказа другой организацией на тех же условиях.

Следует отметить, что ст. 313 допускает возможность исполнения обязательства третьим лицом, если из закона, иных правовых актов, условий обязательства или его существа не вытекает обязанность должника исполнить обязательство лично. Эта же статья предусматривает, что исключение из установленного ею правила может устанавливаться только договором.

Предмет договора возмездного оказания услуг – сами действия или определенная деятельность. Виды услуг, на которые распространяется действие рассматриваемого договора, перечислены в п. 2 ст. 779 ГК РФ. К ним относятся услуги связи, медицинские, ветеринарные, аудиторские, консультационные, информационные, услуги по обучению, туристическому обслуживанию. Данный перечень не является исчерпывающим. К предмету договора возмездного

¹ Гражданское право: Учебник / Под ред. С.П. Гришаева . – М.: Юристъ, 2009. – С. 306- 307.

оказания услуг могут быть отнесены и иные услуги при условии, что они носят нематериальный характер и не подпадают под действие норм, регламентирующих отдельные договоры об оказании услуг (подряд, доверительное управление, банковский счет, поручение и т. п.).

Предметом договора является услуга, оказываемая исполнителем (п. 1 ст. 779 ГК РФ). При этом само понятие услуги в Гражданском кодексе РФ раскрыто лишь частично. Так, чтобы условие о предмете было согласовано, в договоре нужно перечислить определенные действия, которые обязан совершить исполнитель, либо указать определенную деятельность, которую он обязан осуществить. На практике это значит, что стороны должны определить¹:

- перечень (вид) услуг;
- объем услуг.

Также при необходимости нужно указать место оказания услуг и объекты, на которые направлено оказание услуг.

Предметом договора могут быть:

- действия исполнителя (отправка и доставка корреспонденции, предоставление телефонных и других каналов при оказании услуг связи, выполнение операций и различных лечебно-профилактических процедур при оказании медицинских услуг и т. д.);

- деятельность исполнителя (анализ бухгалтерской и иной документации юридических лиц и составление заключений в рамках оказания аудиторских услуг; предоставление специальных знаний и сведений при оказании соответственно консультационных, информационных услуг; услуги по обучению, по обеспечению проезда, проживанию, питанию, осуществлению экскурсий, походов и организации иных видов отдыха при туристическом обслуживании, бункеровочная деятельность и т. д.). При этом круг возможных действий исполнителя может быть непосредственно указан в договоре или определен на

¹ Аристов, С.Н. Попова, С.С.. Кряжев, В.В. Что может быть предметом договора возмездного оказания услуг // Материал Юридической справочной системы «Система Юрист / [Электронный ресурс] www.1jur.ru Дата обращения: 02.02.2016.

основании предшествующих заключению договора переговоров и переписки, практики, установившейся во взаимных отношениях сторон, обычаев, последующего поведения сторон и т. п. (п. 1 информационного письма Президиума ВАС РФ от 29 сентября 1999 г. № 48 «О некоторых вопросах судебной практики, возникающих при рассмотрении споров, связанных с договорами на оказание правовых услуг»¹ (далее – информационное письмо № 48).

В самом договоре в качестве вида деятельности нужно указать название соответствующих услуг, а также название сферы деятельности, которая входит в эти услуги. Например, можно ориентироваться на перечень видов деятельности, приведенный в разделе II приложения № 2 к Официальной статистической методологии формирования официальной статистической информации об объеме платных услуг населению в разрезе видов услуг, утвержденной приказом Росстата от 26 июня 2013 г. № 234. В нем выделены бытовые, транспортные, жилищные, коммунальные услуги, услуги связи и др. Бытовые услуги в свою очередь включают в себя изготовление и ремонт мебели, химическую чистку и крашение, услуги прачечных, ремонт и строительство жилья и т. д.

Приведенный выше перечень из пункта 2 статьи 779 Гражданского кодекса РФ не является исчерпывающим. Главное, чтобы услуги носили нематериальный характер и не попадали под действие норм, регламентирующих отдельные договоры об оказании услуг.

На практике суды признают возмездным оказанием услуг, например:

- осуществление технического надзора (определение ВАС РФ от 13 мая 2010 г. № ВАС-2463/10);
- выполнение функций заказчика (заказчика-застройщика) (постановление ФАС Западно-Сибирского округа от 29 июня 2006 г. № Ф04-3206/2006(23057-А75-30) по делу № А75-10012/05);

¹ Вестник ВАС РФ. – 1999. – N 11. – С.81.

- управление делами предприятия в процессе его ликвидации (постановление ФАС Волго-Вятского округа от 26 февраля 2009 г. по делу № А28-3931/2008-153/16);
- передачу тепловой энергии (определение ВАС РФ от 9 марта 2010 г. № ВАС-1987/10);
- мерчандайзинг (постановления ФАС Московского округа от 10 апреля 2014 г. № Ф05-2235/14 по делу № А40-55495/12-21-533 и от 27 октября 2014 г. № Ф05-11874/14 по делу № А40-8970/14-159-83).

В то же время никто не запрещает заказчику составить перечень действий исполнителя или сформулировать название вида деятельности по собственному усмотрению.

Стороны должны согласовать объем услуг (постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 4 июня 2007 г. № 09АП-6541/2007-ГК по делу № А40-73650/06-49-560), так как он наряду с их перечнем (видами) позволяет определить предмет договора возмездного оказания услуг. Кроме того, объем услуг может быть использован для расчета вознаграждения исполнителя (определение ВАС РФ от 27 мая 2010 г. № ВАС-4680/10)¹.

Для согласования объема можно использовать различные количественные сведения об оказываемых услугах:

- продолжительность оказания услуг (например, календарный период, за который будет проводиться аудиторская проверка отчетности, количество часов обучения). Данный коэффициент подходит при оказании устных услуг, когда о вещественный результат отсутствует;
- перечень и количество объектов (например, количество вывозимых отходов);
- количество единиц о вещественного результата услуг (например, документов, составляемых при оказании консультационных услуг);

¹ Аристов, С.Н. Попова, С.С., Кряжев, В.В. Что может быть предметом договора возмездного оказания услуг // Материал Юридической справочной системы «Система Юрист / [Электронный ресурс] www.1jur.ru Дата обращения: 02.02.2016.

- количество получателей услуг (например, посетителей музеев, цирков, театров при оказании услуг в сфере культуры и искусства). Данный коэффициент также подходит при оказании устных услуг (количество проконсультированных работников заказчика);
- сложность оказываемых услуг (может выражаться, например, в количестве задействованных (привлеченных) посредников);
- площадь участка (например, при осуществлении сбора урожая с земельного участка или санитарной уборке объектов).

Необходимо обратить внимание на то, что предмет договора возмездного оказания услуг не охватывает достижение результата, но может содержать условие о представлении заказчику результата действий исполнителя.

Так, в договоре возмездного оказания услуг может быть прописано условие о предоставлении заказчику:

- письменных консультаций и разъяснений по юридическим вопросам;
- проектов договоров, заявлений, жалоб и других документов правового характера и т. д. (п. 1 информационного письма № 48).

При этом совершение определенных действий (деятельности) и представление заказчику их результатов «предполагают различную степень прилежания при исполнении обязательства. Если в первом случае исполнитель гарантирует приложение максимальных усилий, то во втором – достижение определенного результата» (постановление Президиума ВАС РФ от 24 января 2012 г. № 11563/11).

Причем исполнитель должен представить доказательства того, что результат, предусмотренный договором, достигнут вследствие его действий.

В ряде случаев в договоре необходимо указать место оказания услуг. Это может быть местоположение земельного участка, где будет производиться сбор урожая, адрес площадки, с которой нужно вывезти отходы, место проведения развлекательного мероприятия (постановление ФАС Уральского округа от 25 апреля 2007 г. № Ф09-3019/07-С5 по делу № А60-18888/2006-С4) и т. п.

Часто условие о месте оказания услуг не является существенным для договора оказания услуг и может быть установлено путем описания самой услуги (постановление ФАС Центрального округа от 13 февраля 2006 г. № А14-7669-2005-53/76). Место оказания услуг также можно определить по правилам абзаца 7 пункта 1 статьи 316 Гражданского кодекса РФ, то есть по месту нахождения исполнителя, если иное не определено законом, иными правовыми актами и не явствует из обычаев либо существа обязательства (абз. 1 п. 1 ст. 316 ГК РФ).

Если без указания места невозможно установить содержание услуг, то условие о предмете договора может быть признано несогласованным, и договор будет считаться незаключенным.

Если услуга состоит в совершении действий или осуществлении деятельности в отношении какого-либо объекта (уборка помещений (услуги клининговых компаний), обслуживание оборудования, охрана помещений и т. д.), в договор следует включить сведения об объекте. Они необходимы для согласования условия о предмете. Можно указать наименование объекта, его местоположение и иные данные об объекте, необходимые для надлежащего предоставления услуг¹.

Часто договоры об оказании услуг являются договорами присоединения, то есть их условия определяются одной из сторон в формулярах и иных стандартных формах (например, договоры об оказании туристических услуг, услуг организаций связи). В таких случаях к этим договорам применяются правила ст. 428 ГК РФ.

Наиболее проблемным вопросом в договоре, на наш взгляд, будет являться условие о качестве услуг.

При проверке условий о качестве услуг необходимо обратить внимание на то, соответствуют ли они требованиям сторон и обязательным требованиям (если они есть).

¹ Аристов, С.Н. Попова, С.С.. Кряжев, В.В. Что может быть предметом договора возмездного оказания услуг // Материал Юридической справочной системы «Система Юрист / [Электронный ресурс] www.1jur.ru Дата обращения: 02.02.2016.

Если условия о качестве услуг не согласованы, заказчик не вправе ссылаться на их несоблюдение и предъявлять претензии в связи с этим к исполнителю.

Пример из практики: суд взыскал с заказчика долг за оказанные услуги и отверг ссылку заказчика на их некачественное оказание. Суд пришел к выводу, что заказчик необоснованно снизил размер вознаграждения, так как критерии качества услуг в договоре установлены не были.

Индивидуальный предприниматель обратился в арбитражный суд с иском о взыскании долга за оказанные услуги по бухгалтеру и аудиту. Между сторонами был заключен договор возмездного оказания услуг. В нем было установлено, что в случае некачественного или несвоевременного выполнения порученной работы вознаграждение по договору может быть снижено по усмотрению заказчика.

Истец выполнил услуги в соответствии с договором в полном объеме, однако ответчик снизил размер вознаграждения и оплатил услуги частично.

Ответчик сослался на то, что истец не соблюдал Правила оказания услуг предпринимателями, утвержденные 1 января 2003 г. президентом ООО «Т.», оказывал услуги не ежедневно и в не полном объеме. Однако условиями договора не предусмотрен ни порядок оказания услуг, ни объем первичных документов, которые истец должен обработать, ни критерии качества услуг. Сведения о том, что истец знаком с Правилами, в материалах дела отсутствуют.

Поскольку услуги оказаны, суд правомерно удовлетворил требования в части взыскания долга (постановление Четырнадцатого арбитражного апелляционного суда от 20 октября 2008 г. по делу № А05-5815/2008, оставлено без изменения постановлением ФАС Северо-Западного округа от 19 января 2009 г. по делу № А05-5815/2008).

Требования к качеству услуг в договоре можно условно разделить на требования:

- к самим услугам – указание на свойства и характеристики услуг (например, отсутствие определенных ошибок, неточностей, технические параметры предоставления и т. д.);

- к исполнителю – указание на квалификацию (например, наличие определенного образования, ученых степеней, сертификатов, опыта работы в определенной сфере и т. д.);
- к процессу оказания услуг – указание на надлежащее материально-техническое обеспечение (например, наличие у исполнителя транспорта, помещений, применение определенного оборудования и т. д.);
- к о вещественному результату действий исполнителя (при его наличии) – указание на свойства результата, его состояние и функции, для выполнения которых он должен быть пригоден (ст. 783, 721 ГК РФ) (например, физические свойства вещи, содержание документа и т. д.).

Если законом установлены обязательные требования к качеству услуг, то они должны выполняться, даже если в самом договоре такие требования не упомянуты. Стороны могут предусмотреть также и более высокие по сравнению с обязательными требованиями к качеству услуг. Исполнитель должен будет их соблюдать (ст. 723 ГК РФ).

Например, можно сослаться на требования ГОСТ Р 51108-97 «Услуги бытовые. Химическая чистка. Общие технические условия», утвержденный постановлением Госстандарта России от 17 декабря 1997 г. № 412, или Методику аудиторской деятельности «Налоговый аудит и другие сопутствующие услуги по налоговым вопросам. Общение с налоговыми органами», одобренную Комиссией по аудиторской деятельности при Президенте РФ 11 июля 2000 г., протокол № 1.

Если конечный пользователь услуг – физическое лицо, то к исполнителю можно применить требования, установленные законодательством о защите прав потребителей.

Физические лица могут выступать пользователями некоторых видов услуг, даже если заказчик – юридическое лицо или индивидуальный предприниматель. Примерами могут служить услуги по проживанию в гостинице для командировочных целей (см., например, постановления ФАС Московского округа от 26 января 2009 г. № КГ-А40/12022-08 по делу № А40-5933/08-84-65 (определением ВАС РФ от 31 марта 2009 г. № ВАС-3574/09 отказано в передаче

дела в Президиум ВАС РФ для пересмотра в порядке надзора), Первого арбитражного апелляционного суда от 8 февраля 2010 г. по делу № А43-38568/2009).

Если такие физические лица будут признаны потребителями, то отношения по оказанию услуг попадут под действие законодательства о защите прав потребителей (письмо Роспотребнадзора от 11 марта 2005 г. № 0100/1745-05-32 «О направлении информационного материала по защите прав потребителей»)¹.

Цена договора возмездного оказания услуг.

«Из названия договора возмездного оказания услуг следует, что одним из существенных его условий является цена как указывалось выше, большинство договоров об оказании услуг относятся к публичным договорам, поэтому цена в них определяется, как правило, на основании единых установленных исполнителем тарифов и расценок»². Иногда порядок определения тарифов регламентируется специальными нормативными актами. Например, в соответствии с Федеральным законом от 17 июля 1999 года «О связи»³ тарифы и расценки на услуги организаций связи устанавливаются на договорной основе. При этом предусмотрены случаи бесплатного оказания услуг организациями связи (при вызове экстренных служб – аварийной, скорой помощи, милиции).

Если условие о цене услуг не согласовано, они должны быть оплачены по цене, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные услуги (п. 3 ст. 424 ГК РФ). Однако в результате заказчик может заплатить за услуги больше, чем предполагал.

¹ Аристов, С.Н, Баринов, А.Г., Попова, С.С. // Что необходимо проверить заказчику при составлении и заключении договора возмездного оказания услуг: существенные условия и риски // Материал Юридической справочной системы «Система Юрист / [Электронный ресурс] www.ljrg.ru Дата обращения: 02.02.2016.

² Гражданское право: Учебник / Под ред. С.П. Гришаева. – М.: Юристъ, 2009. – С. 308.

³ Федеральный закон РФ «О почтовой связи» от 17 июля 1999 г. № 176-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. – 1999. – № 29. – Ст. 3697.

Некоторые суды придерживаются позиции, согласно которой цена является существенным условием договора возмездного оказания услуг и должна быть в нем указана (постановление ФАС Центрального округа от 8 июля 2010 г. по делу № А23-5512/09Г-8-217).

Кроме того, для некоторых договоров об оказании отдельных видов услуг закон или иные правовые акты прямо устанавливают, что условие о цене является существенным (например, ст. 10 Федерального закона от 24 ноября 1996 г. № 132-ФЗ «Об основах туристской деятельности в Российской Федерации»¹).

Чтобы избежать споров о цене услуги, сторонам нужно согласовать размер цены, способ ее определения (при неизвестности размера цены на момент заключения договора), ее состав и условие о твердой или приблизительной цене.

Чтобы зафиксировать в договоре порядок оплаты, стороны должны указать срок оплаты услуг, срок и размеры платежей (если услуги оплачиваются частями) и момент оплаты услуг².

Срок исполнения договора возмездного оказания услуг определяется соглашением сторон, если он не установлен в соответствующих нормативных актах. Срок оказания услуг в договоре стороны могут определить указанием на начальный и (или) конечный сроки. В случае оказания услуг в несколько этапов целесообразно установить промежуточные сроки оказания услуг.

При определении сроков необходимо соблюдать правила, предусмотренные статьями 190–194 Гражданского кодекса РФ.

Ранее в судебной практике встречались решения, в которых суды признавали срок оказания услуг существенным условием договора. Его несогласование влекло признание договора незаключенным (постановления ФАС Волго-Вятского

¹Собрание законодательства Российской Федерации. – 1996. – № 49. – Ст. 5491.

² Аристов, С.Н., Баринов, А.Г., Попова, С.С. // Что необходимо проверить заказчику при составлении и заключении договора возмездного оказания услуг: существенные условия и риски // Материал Юридической справочной системы «Система Юрист / [Электронный ресурс] www.1jur.ru Дата обращения: 02.02.2016.

округа от 17 ноября 2010 г. по делу № А79-3413/2010, ФАС Дальневосточного округа от 28 января 2010 г. № Ф03-8023/2009 по делу № А73-5672/2009). Однако Президиум ВАС РФ в пункте 8 информационного письма от 25 февраля 2014 г. № 165 «Обзор судебной практики по спорам, связанным с признанием договоров незаключенными» особо отметил: «Отсутствие согласованного сторонами условия о сроках оказания услуг само по себе не влечет признания договора возмездного оказания услуг незаключенным».

Сроки оказания услуг не являются невосполнимым условием договора возмездного оказания услуг. Это усматривается из его существа. К соответствующим отношениям сторон применяются общие положения Гражданского кодекса РФ о гражданско-правовых договорах и обязательствах.

В частности, это касается пункта 2 статьи 314 Гражданского кодекса РФ «Срок исполнения обязательства». Так, если договор не предусматривает срок его исполнения и не содержит условий, позволяющих определить этот срок, то договор должен быть исполнен в течение семи дней со дня, когда заказчик предъявит соответствующее требование, если обязанность исполнения в другой срок:

- либо не предусмотрена законом, иными правовыми актами, условиями обязательства;
- либо не вытекает из обычаев или существа обязательства¹.

При формулировании условия о сроке оказания услуг необходимо проверить, есть ли какие-либо требования к нему в законах или иных правовых актах, посвященных этой услуге (например, в Правилах оказания услуг телеграфной связи, утвержденных постановлением Правительства РФ от 15 апреля 2005 г. № 222). Договорные сроки всегда должны соответствовать срокам, установленным в законе (п. 1 ст. 422 ГК РФ).

¹ Аристов, С.Н., Баринов, А.Г., Попова, С.С. // Что необходимо проверить заказчику при составлении и заключении договора возмездного оказания услуг: существенные условия и риски // Материал Юридической справочной системы «Система Юрист / [Электронный ресурс] www.1jur.ru Дата обращения: 02.02.2016.

Содержание договора возмездного оказания услуг представляет совокупность гражданских прав и обязанностей его участников. Это главный элемент любого договора поэтому он рассматривается отдельно.

Права и обязанности сторон по договору возмездного оказания услуг определены в ГК РФ в довольно общем виде. Конкретизация указанных прав и обязанностей обычно производится в соответствующих нормативных актах либо непосредственно определяется соглашением сторон. Основной обязанностью исполнителя является совершение действий по оказанию услуги. Поскольку в ГК РФ не установлено специальных правил исполнения договора возмездного оказания услуг, применяются положения об исполнении обязательств установленные гл. 22 ГК РФ.

Что касается заказчика, то его главная обязанность регулируется п.1 ст. 781 ГК РФ. Ст. 781 ГК РФ посвящена оплате услуг. Заказчик обязан оплатить оказанные ему услуги в сроки и в порядке, которые указаны в договоре возмездного оказания услуг.

П. 2 ст.781 ГК РФ заключается в том, что в случае невозможности исполнения, возникшей по вине заказчика, услуги подлежат оплате в полном объеме, если иное не предусмотрено законом или договором возмездного оказания услуг.

В случае, когда невозможность исполнения возникла по обстоятельствам, за которые ни одна из сторон не отвечает, заказчик возмещает исполнителю фактически понесенные им расходы, если иное не предусмотрено законом или договором возмездного оказания услуг (п. 3 ст.781 ГК РФ)

П. 2 ст. 781 определяет порядок оплаты услуг при невозможности исполнения обязательства по вине заказчика. Обстоятельства, при которых лицо признается виновным, закреплены п. 1 ст. 401 ГК. В этом случае заказчик должен полностью оплатить услуги.

П. 3 ст.782 определяет порядок оплаты услуги, если невозможность исполнения возникла по обстоятельствам, за которые ни исполнитель, ни заказчик не отвечает. В этом случае заказчик должен возместить исполнителю только

фактически произведенные им расходы по исполнению обязательства об оказании услуг.

Иные правила расчетов при возникшей невозможности исполнения услуги могут предусматриваться законом или договором возмездного оказания услуг.

При невозможности исполнения по обстоятельствам, за которые отвечает должник, последний не вправе требовать оплаты услуги, а если она уже оплачена заказчиком, обязан возвратить полученную от него денежную сумму и возместить иные убытки, а также уплатить неустойку, предусмотренную в соответствии со ст. 394 ГК РФ.

Представляя большой интерес для судебной практики споры, связанные с неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательств по возмездному оказанию услуг, нередко разрешаются Арбитражным судом Челябинской области.

Так, например, Арбитражный суд по делу № А76-21466/2012 отказал обществу с ограниченной ответственностью в удовлетворении исковых требований о взыскании с акционерного общества задолженности по договору возмездного оказания услуг.

Как установлено материалами дела, согласно заключенному сторонами договору истец принял на себя обязательство по техническому обслуживанию грузоподъемных кранов, принадлежащих акционерному обществу, а последний (заказчик) – по оплате выполненных работ в течение 10 рабочих дней со дня оформления соответствующего акта¹.

Невыполнение ответчиком взятых на себя обязательств явилось основанием для предъявления исполнителем данного иска.

Согласно статье 781 ГК РФ заказчик должен оплатить фактически оказанные ему услуги. Между тем, истцом доказательств обеспечения техобслуживания грузоподъемного оборудования в заявленном объеме не представлено.

Акты выполненных работ в качестве таковых судом не приняты, так как не содержали сведений о видах и объемах работ и услуг. Ссылка истца на переписку сторон также признана несостоятельной, поскольку свидетельствовала лишь о

¹ Обобщение судебной практики за 2011-2014 гг. – [Электронный ресурс]: <http://ras.arbitr.ru/>.

наличии между ними отношений по исполнению заключенного договора, а объем и стоимость оказанных услуг не устанавливала. С учетом изложенного иски в заявленном объеме отклонены судом правомерно.

В другом случае инициатором аналогичного судебного процесса явилось управление инкассации, основывающее требования на договоре по охране собственности акционерного общества.

Апелляционная инстанция, отменяя решение и отказывая заявителю в иске, исходила из недоказанности последнего факта оказания услуг. Правовую позицию апелляции Федеральный арбитражный суд округа поддержал, указав на следующие обстоятельства. При разрешении спора о взыскании долга суд первой инстанции не учел правило статьи 783 ГК РФ, в силу которого к договору возмездного оказания услуг, если это не противоречит статьям 779 - 782 Кодекса, а также особенностям предмета названного договора, применяются общие положения о подряде.

Согласно ст. 720 ГК РФ приемка работ, выполненных по договору подряда, осуществляется на основании акта, подписанного двумя сторонами (заказчиком и подрядчиком). Инструкцией для несения службы на посту охранником управления инкассации (приложение к договору) предусматривался прием исполнителем от заказчика объекта на охрану под роспись в постовой ведомости. Однако таковая в материалах дела отсутствовала.

Довод истца относительно оплаты ответчиком услуг по охране объекта ранее без подписания постовой ведомости также не заслуживал внимания, ибо указанные действия предприятия не изменяли условий заключенного к сторонами договора, приложений к нему и не имели правового значения.

Учитывая, что по статье 781 Кодекса оплате подлежат фактически оказанные услуги, апелляционная инстанция при отсутствии доказательств исполнения истцом договора правомерно отказала ему в иске.

В силу статей 779, 781 Гражданского кодекса Российской Федерации, заказчик обязан оплатить оказанные ему услуги. Исходя из смысла статьи 309 ГК РФ обязательства должны исполняться должником надлежащим образом.

Одностороннего отказа от исполнения обязательства, связанного с осуществлением предпринимательской деятельности, и одностороннего изменения его условий, если иное не предусмотрено договором, действующее гражданское законодательство не допускает¹.

Таким образом, основными элементами договора возмездного оказания услуг являются стороны данного договора, его предмет, форма договора, цена и, наконец, срок исполнения договора возмездного оказания услуг.

Сторонами договора возмездного оказания услуг являются исполнитель и заказчик. В их качестве могут выступать как граждане, так и юридические лица, так как статья не содержит каких либо ограничений в отношении участников договора.

Закон не устанавливает специальных правил, касающихся формы данного договора, поэтому при ее определении стороны должны руководствоваться требованиями гл. 9 ГК РФ, а также нормативных актов, регулирующих порядок оказания конкретного вида услуг.

Из названия договора возмездного оказания услуг следует, что одним из существенных его условий является цена. Большинство договоров об оказании услуг относятся к публичным договорам, поэтому цена в них определяется, как правило, на основании единых установленных исполнителем тарифов и расценок. Срок исполнения договора возмездного оказания услуг определяется соглашением сторон, если он не установлен в соответствующих нормативных актах.

Права и обязанности сторон по договору возмездного оказания услуг определены в ГК РФ в довольно общем виде. Конкретизация указанных прав и обязанностей обычно производится в соответствующих нормативных актах либо непосредственно определяется соглашением сторон.

¹ Обобщение судебной практики за 2011-2014 гг. – [Электронный ресурс]: <http://ras.arbitr.ru>

2.3. Порядок изменения, расторжения и ответственность по договору возмездного оказания услуг

Прекращение договора возмездного оказания услуг осуществляется по общим правилам, установленным в гл. 26 и 29 ГК РФ, с учетом положений ст. 782 ГК РФ, которая устанавливает основания одностороннего отказа от исполнения договора. Согласно данной норме заказчик вправе отказаться от исполнения договора возмездного оказания услуг при условии оплаты исполнителю фактически понесенных им расходов. Исполнитель же может отказаться от договора лишь при условии полного возмещения убытков, включая реальный ущерб и упущенную выгоду.

Хотя в статье не говорится о времени, в течение которого стороны могут отказаться от исполнения договора, представляется, что отказ возможен в любое время как до начала оказания услуги (например, отказ от предварительно заказанного номера в гостинице, столика в ресторане, международного или междугородного телефонного разговора и т. д.), так и в любое время ее оказания до завершения (например, выезд из гостиницы до наступления срока, на который он снят, прекращение междугородного телефонного разговора раньше времени, которое было определено при заказе в качестве продолжительности разговора).

В соответствии с п. 1 ст. 782 ГК РФ отказ заказчика допускается при условии возмещения исполнителю фактически понесенных им расходов. Таким образом, подлежат возмещению убытки не в полном объеме, а только реальный ущерб в определенной части.

При этом необходимо учитывать, что отказ заказчика от исполнения договора может последовать как до начала оказания услуги, так и в процессе ее оказания. При отказе от исполнения договора до начала оказания услуги заказчик обязан возместить исполнителю его фактические расходы, понесенные в целях исполнения договора до момента отказа. В случае отказа от исполнения договора

в процессе оказания услуги заказчик возмещает исполнителю его фактические расходы, которые он понес до этого момента в целях исполнения той части договора, от которой заказчик отказался. Та же часть услуги, которой заказчик воспользовался, должна оплачиваться им по правилам ст. 731 ГК РФ, если услуга оказывалась лицом, осуществляющим предпринимательскую деятельность, гражданину для удовлетворения его бытовых и иных личных потребностей, и по правилам ст. 717 ГК РФ для всех иных услуг. Следует отметить, что положение ст. 717 ГК РФ о возмещении подрядчику убытков в пределах разницы между ценой, определенной за всю работу, и частью цены, выплаченной за выполненную работу, к услугам применяться не должно, т. к. противоречит принципу возмещения убытков в ограниченном размере, закрепленному п. 1 ст. 782 ГК РФ.

Отказ исполнителя от исполнения договора возмездного оказания услуг допускается при условии полного возмещения заказчику убытков. П. 2 не содержит исключений из этого правила. Однако применение этого правила к публичным договорам (ст. 426 ГК РФ) представляется, по крайней мере, спорным. Обязательный характер заключения такого договора. Исполнителем лишается смысла право на отказ от его исполнения, т. к. исполнитель, отказавшийся от оказания услуги, по требованию заказчика обязан тут же вновь заключить договор.

Итак, в договоре полезно предусмотреть следующие положения, касающиеся его изменения¹:

- порядок изменения договора по соглашению сторон;
- основания изменения договора в судебном порядке;
- основания одностороннего изменения договора во внесудебном порядке;
- момент изменения договора.

¹ Аристов, С.Н, Баринов, А.Г., Попова, С.С. // Что необходимо проверить заказчику при составлении и заключении договора возмездного оказания услуг: существенные условия и риски // Материал Юридической справочной системы «Система Юрист / [Электронный ресурс] www.1jur.ru Дата обращения: 02.02.2016.

Если стороны не определили условия об изменении договора, он может быть изменен по решению суда при существенном нарушении договора другой стороной, а также в иных случаях, предусмотренных Гражданским кодексом РФ и другими законами (п. 2 ст. 450, п. 2, 4 ст. 451 ГК РФ).

Законом или иными правовыми актами об оказании отдельных видов услуг может быть предусмотрено, что условие об изменении договора является существенным, например ст. 10 Закона об основах туристской деятельности.

Также сторонам желательно предусмотреть в договоре порядок расторжения договора по соглашению сторон и основания расторжения договора в судебном порядке, а также основания и порядок одностороннего отказа от исполнения договора.

Так, стороны в договоре возмездного оказания услуг могут закрепить положения, касающиеся одностороннего немотивированного отказа от договора – ст. 782 и п. 3 ст. 310 ГК РФ, абз. 3 п. 4 постановления Пленума ВАС РФ от 14 марта 2014 г. № 16 «О свободе договора и ее пределах»¹; (далее – Постановление о свободе договора). В частности, стороны могут установить:

1) иной режим определения последствий отказа от договора

Пленум ВАС РФ в Постановлении о свободе договора отметил возможность включить в договор условие о полном возмещении убытков при отказе от договора как со стороны исполнителя, так и со стороны заказчика.

Заказчику нет смысла настаивать на том, чтобы включить в договор такую обязанность исполнителя. Дело в том, что исполнитель, отказавшийся от договора, в любом случае обязан полностью возместить заказчику убытки в силу пункта 2 статьи 782 Гражданского кодекса РФ.

В то же время заказчику важно проверить, чтобы договор не возлагал такую невыгодную обязанность (полное возмещение исполнителю убытков) на самого заказчика. Если в договоре такого условия не будет, то будет действовать общее

¹ Постановление Пленума ВАС РФ от 14 марта 2014 г. № 16 «О свободе договора и ее пределах» // Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. – 2014. – N 5.

правило, по которому заказчик будет обязан возместить исполнителю лишь фактически понесенные последним расходы.

2) порядок осуществления права на отказ от исполнения договора возмездного оказания услуг.

Предложенное условие удобно для обеих сторон, так как страхует от неожиданного и крайне несвоевременного отказа контрагента от исполнения договора.

Кроме того, стороны могут обусловить односторонний отказ стороны от договора необходимостью выплаты определенной денежной суммы другой стороне (плата за отказ). На возможность такого условия указано в пункте 3 статьи 310 Гражданского кодекса РФ и Постановлении о свободе договора. На практике такой возможностью обычно пользуются исполнители на случай отказа заказчика от договора. Однако ничто не мешает предложить соответствующее условие и на случай отказа исполнителя.

При установлении размера такой денежной суммы необходимо учитывать правило пункта 3 статьи 428 Гражданского кодекса РФ и разъяснения, которые содержатся в абзаце 4 пункта 9 Постановления о свободе договора. В последнем указано, что с учетом конкретных обстоятельств заключения договора и его условий в целом суд может признать несправедливым и не применить условие об уплате денежной суммы за отказ от договора. Суд может так поступить, если:

- обязанность по уплате такой суммы была возложена по договору на слабую сторону и
- эта сумма была явно несоразмерна потерям другой стороны от досрочного прекращения договора.

Также в договоре стоит определить, как соотносятся момент его прекращения и момент возмещения убытков (выплаты указанной выше денежной суммы, оплаты фактически понесенных расходов). По общему правилу договор считается расторгнутым с момента, когда сторона получит от контрагента соответствующее уведомление, или с момента, указанного в нем. Однако сторонам ничто не мешает

поставить момент расторжения договора в зависимость от произведения соответствующих выплат (отлагательное условие).

Если заказчик хочет возложить на исполнителя обязанность заплатить определенную сумму за отказ от договора, не надо называть эту сумму неустойкой.

Стороны могут установить плату за отказ от договора, но именовать ее в договоре неустойкой (или штрафом) не надо. Иначе возникнет риск отказа в ее уплате и взыскании.

Неустойка уплачивается лицом в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства (п. 1 ст. 330 ГК РФ). Отказ от договора возмездного оказания услуг – это право стороны, а не нарушение договора (ст. 782 ГК РФ). Следовательно, нельзя применить меру гражданско-правовой ответственности (т. е. неустойку) за правомерные действия.

Если стороны включают в договор условие о неустойке, то оно будет противоречить действующему законодательству.

Так, суд отказал исполнителю во взыскании штрафа с заказчика, так как право сторон (как исполнителя, так и заказчика) на односторонний отказ от исполнения договора возмездного оказания услуг не может быть ограничено соглашением сторон: между адвокатским бюро «Б.» (исполнитель) и СПК «М.» (заказчик) было подписано соглашение об оказании юридической помощи. В нем стороны установили, что если заказчик расторгнет договор или совершит действия, которые повлекут за собой невозможность исполнения поручения, то он будет обязан выплатить исполнителю 200 000 руб. штрафа (п. 5.4 соглашения).

Исполнитель оказывал услуги, однако из-за бездействия заказчика исполнить договор стало невозможно.

При этом заказчик сам совершил действия, которые привели к тому, что услуги исполнителя стали не нужны. Позднее заказчик уведомил контрагента о прекращении договорных отношений на основании пункта 1 статьи 782 Гражданского кодекса РФ.

Исполнитель обратился в арбитражный суд с иском о взыскании 200 000 руб. штрафа.

Заказчик в свою очередь обратился со встречным иском о признании недействительным (ничтожным) пункта 5.4 соглашения.

Суд указал: «Статья 782 Кодекса закрепляет право заказчика и исполнителя на односторонний отказ от исполнения договора возмездного оказания услуг и условия, при которых он допускается. Согласно пункту 1 этой статьи условием отказа заказчика от исполнения обязательств по договору является оплата исполнителю фактически понесенных им расходов.

Из смысла данной нормы следует, что отказ заказчика от исполнения договора возможен в любое время: как до начала исполнения услуги, так и в процессе оказания услуги.

Поскольку право сторон (как исполнителя, так и заказчика) на односторонний отказ от исполнения договора возмездного оказания услуг императивно установлено статьей 782 ГК РФ, оно не может быть ограничено соглашением сторон».

Сославшись на пункт 1 статьи 422 и статью 180 Гражданского кодекса РФ суд признал недействительным (ничтожным) пункт 5.4 соглашения. В удовлетворении иска исполнителя было отказано¹.

В то же время суд при толковании договора будет выяснять действительную общую волю сторон (ст. 431 ГК РФ). Так, если суд придет к выводу, что под «штрафом» стороны имели в виду плату за отказ от договора, и будут отсутствовать перечисленные выше обстоятельства, то иск о взыскании такой платы будет удовлетворен. Но лучше не рисковать и использовать понятия «плата за отказ» или «компенсация».

¹ Постановление Президиума ВАС РФ от 7 сентября 2010 г. № 2715/10 // Юридическая справочная система «Система Юрист / [Электронный ресурс] www.ljur.ru Дата обращения: 02.02.2016.

Помимо этих положений к услугам, оказываемым в целях удовлетворения личных потребностей граждан, применяется Закон о защите прав потребителей и правовые акты Правительства РФ, принятые в соответствии с этим Законом.

Ко всем иным отношениям по оказанию услуг, кроме бытового порядка, должны применяться нормы общих положений о подряде, законы и иные правовые акты.

Общие положения о подряде и положения о бытовом подряде применяются к договору возмездного оказания услуг, если они не противоречат специальным правилам об этом договоре и особенностям его предмета. Так, к услугам, не имеющим материального результата, как правило, не применимы положения о сроках обнаружения недостатков (ст. 724 ГК РФ), т. к. исполнитель может нести ответственность только за недостатки, допущенные в процессе их оказания, а не по завершении (услуги по кино и видео обслуживанию, туристические услуги). К некоторым же услугам, имеющим материальный результат, могут применяться только общие сроки обнаружения недостатков (информационные, аудиторские услуги), но не гарантийные сроки, т. к. их потребительские свойства ценны на данный момент, а не в течение продолжительного времени, к другим же и положения о гарантии – (при оказании некоторых видов стоматологической помощи).

Таким образом, основными элементами договора возмездного оказания услуг являются стороны данного договора, его предмет, форма договора, цена и, наконец, срок исполнения договора возмездного оказания услуг.

В гражданском праве России договорная ответственность имеет различные формы: ответственность может наступать «в форме возмещения убытков (ст. 15 ГК), уплаты неустойки (ст. 330 ГК), потери задатка (ст. 381 ГК) и т.п.

Для начала хотелось бы рассмотреть такую форму договорной ответственности как возмещение убытков. Она применяется во всех случаях нарушения гражданских прав.

Проблема возмещения имущественных потерь является актуальной для любой правовой системы. «Одним из основополагающих институтов в защите

нарушенных прав является институт возмещения убытков, который сохраняет свое значение и по сей день». В российской правовой науке понятие «убытки» и правила их возмещения сложились еще в XIX в. Взыскание убытков влекло последствия двоякого рода: лицо вознаграждает субъекта нарушенного права за те убытки, которые нанесены вследствие правонарушения; независимо от вознаграждения за убытки, лицо подвергается иногда еще какому-либо имущественному лишению в пользу субъекта нарушенного права – другими словами, подвергается гражданскому наказанию, называемому пеней или штрафом». Данное вознаграждение, как полагает Д.И. Мейер, является «ущербом», или «убытками», а цель его состоит в необходимости восстановления субъекта в том положении, в котором он находился до «нарушения права». С филологической точки зрения, под убытками понимаются «потери, которые терпит кто-либо». Синонимами данного слова являются урон, ущерб. Таким образом, термин «убытки» во многом сходен с понятиями «потери», «ущерб», «вред». Говоря о соотношении данных понятий, авторы определяют убытки как денежную оценку причиненного ущерба.

Согласно ст. 15 ГК РФ под убытками понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода).

Если лицо, нарушившее право, получило вследствие этого доходы, лицо, право которого нарушено, вправе требовать возмещения, наряду с другими убытками, упущенной выгоды в размере, не меньшем, чем такие доходы.

Основная цель возмещения убытков, согласно действующему законодательству, заключается в восстановлении нарушенного права. Вследствие чего возмещение убытков возможно лишь при наличии посягательства на субъективное право в форме его нарушения. Объем возмещаемых убытков составляют суммы реального ущерба и упущенной выгоды.

В договоре возмездного оказания услуг можно установить следующие виды ответственности:

- возмещение причиненных убытков (ст. 15, 393 ГК РФ);
- уплата процентов за пользование чужими денежными средствами (ст. 395 ГК РФ);
- уплата неустойки за ненадлежащее исполнение или неисполнение обязательств по договору (ст. 330 ГК РФ).

Если договором не установлен ни один из указанных видов ответственности, то добросовестная сторона вправе требовать возмещения причиненных ей убытков, включая упущенную выгоду (ст. 15, 393 ГК РФ). Также в порядке статьи 395 Гражданского кодекса РФ можно взыскать проценты за пользование чужими денежными средствами в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения денежного обязательства. Неустойка при этом может быть взыскана, если она предусмотрена законом в определенном размере.

Взыскание неустойки в отличие от возмещения убытков, применяется лишь в случаях, специально предусмотренных законом или договором для соответствующего вида гражданского правонарушения. Среди способов защиты гражданских прав ст. 12 ГК РФ называет взыскание неустойки. Данная норма не содержит упоминания об уплате процентов за пользование чужими денежными средствами. В этой связи можно предположить, что если ст. 12 предусматривает общегражданские способы защиты, то уплата процентов, представляющая собой санкцию, применяемую в случае неисполнения денежного обязательства, таким способом защиты не является. Рассматриваемая статья указывает, что перечень способов защиты не является исчерпывающим и включает в себя иные способы защиты, не предусмотренные данной нормой.

С другой стороны, данная позиция законодателя может свидетельствовать о том, что взыскание неустойки поглощает собой уплату процентов за пользование чужими денежными средствами. В этом случае проценты представляют собой лишь разновидность неустойки.

Согласно п. 1 ст. 330 ГК РФ неустойкой (штрафом, пеней) признается определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности в случае просрочки исполнения. В соответствии с п. 1 ст. 395 ГК РФ за пользование чужими денежными средствами вследствие их неправомерного удержания, уклонения от их возврата, иной просрочки в их уплате либо неосновательного получения или сбережения за счет другого лица подлежат уплате проценты на сумму этих средств.

Параграф ГК РФ, регулирующий неустойку, расположен в главе «Обеспечение исполнения обязательств», а ст. 395 находится в главе «Ответственность за нарушение обязательств». Неустойка представляет собой как форму гражданско-правовой ответственности, так и способ обеспечения исполнения обязательств.

Различают две формы неустойки: штраф и пеню. Пеня представляет собой «разновидность неустоечного обязательства, которое применяется за неисполнение обязательства в срок». Как утверждал О.С. Иоффе, основанием пени «может служить лишь такое правонарушение, как просрочка по обязательству в целом или отдельным входящим в него обязанностям. Ее размер всегда устанавливается в виде процента от цены нарушенной обязанности»¹.

Штраф отличается от пени как по основанию, так и по способам определения размера, а также по порядку его начисления. Основанием штрафа может быть не только просрочка, но и любое другое правонарушение. Главное же отличие штрафа от пени состоит в том, что пеня – это непрерывно нарастающая, а штраф – единократно взыскиваемая сумма.

Следует отметить, что проценты за пользование чужими денежными средствами по ст. 395 ГК РФ имеют больше сходства с пеней, нежели со штрафом.

Среди оснований ответственности клиента по договору предоставления, например, консультационных услуг можно назвать непредоставление или

¹ Иоффе О.С. Обязательственное право / М. - Статут. - 2008. – С. 161.

предоставление информации, не соответствующей условиям договора. В качестве примера можно привести следующую ситуацию: между исполнителем и заказчиком был заключен договор на возмездное оказание правовых услуг. Согласно договору исполнитель был обязан зарегистрировать вновь создаваемое юридическое лицо, но не смог сделать это по вине клиента, не представившего всех необходимых документов, которые требовались исполнителю для надлежащего исполнения своих обязательств. В данном случае в силу п. 2 ст. 781 ГК РФ клиент обязан оплатить услуги в полном объеме, если иное не предусмотрено законом или договором возмездного оказания правовых услуг. Возможна ситуация, когда клиент не представил дополнительную информацию в сроки, предусмотренные договором. При этом стороны в договоре должны определить размер неустойки: пени или штрафов за непредставление информации за каждый день просрочки до фактического исполнения обязательства, при этом разумным можно считать пению в размере 0,1% от суммы обязательства за каждый день просрочки, но не более 20%. Данная рекомендация основывается на положениях ст. 333 ГК РФ, в соответствии с «которой суд вправе уменьшить размер неустойки при явной несоразмерности ее последствиям нарушения обязательств». Третьим условием (ответственности клиента является неисполнение или ненадлежащее исполнение своих обязательств по оплате консультационных услуг в порядке и размере, предусмотренных условиями договора. Как показывает практика заключения договоров, размер ответственности в таком случае устанавливается в виде договорной неустойки, которую стороны должны согласовать в договоре (как правило, она составляет 0,1 - 0,5% от суммы задолженности за каждый день просрочки).

Приведем пример из судебной практики. ООО «Фирма ФМ» обратилось в Арбитражный суд с иском о взыскании с Драмтреста суммы долга по договору и неустойки за просрочку оплаты. Предъявляя иск, истец ссылается на то, что ответчик обязан производить оплату стоимости комплекса консалтинговых услуг по принципу ежемесячного абонентского обслуживания в размере 2% от суммы ежемесячного выполнения работ, указанных в п. 1.1 договора. За просрочку

оплаты подлежит взысканию договорная неустойка. Арбитражный суд, разрешая спор, проанализировав условия заключенного сторонами договора и фактические взаимоотношения сторон, сделал вывод о том, что консалтинговые услуги должны быть оказаны реально, с представлением подтверждения таких работ в виде проверки отчетной документации ответчика. Руководствуясь ст. 431 ГК РФ, Суд установил, что оплате подлежали работы в виде оказания консалтинговых услуг, фактически произведенных истцом и переданных ответчику или подрядным организациям, выполняющим работы в размере 2% от стоимости работ, произведенных ответчиком за спорный период. В связи с просрочкой оплаты доказанных истцом услуг Суд признал обоснованными требования о взыскании договорной неустойки¹.

Среди оснований ответственности исполнителя можно назвать оказание услуги, не соответствующей условиям договора, исполнение услуги ненадлежащим субъектом, нарушение сроков оказания самой услуги и т.д. Ненадлежащее выполнение принятых на себя обязательств может вызвать у клиента различные отрицательные последствия. Так, за ненадлежащее предоставление консультации по вопросу налогообложения у клиента возникают проблемы, вследствие которых последний подпадает под налоговые санкции. Второй вариант – предоставление услуги ненадлежащим субъектом, например, консультацию профессора выполнил его ассистент, вследствие чего клиент не получил ожидаемого результата. И третий вариант предоставление услуги с нарушением сроков ее оказания – клиент не получил своевременную консультационную услугу по составлению бухгалтерской отчетности.

Рассмотрим другой пример из судебной практики. Стороны заключили договор об оказании услуг по восстановлению бухгалтерского учета и отчетности, в соответствии с условиями которого исполнителю было перечислено авансовое вознаграждение; как следует из материалов дела, информация по восстановлению

¹ Обзор законодательства и судебной практики Верховного Суда Российской Федерации за третий квартал 2009 года (утв. Постановлением Президиума Верховного Суда РФ от 25.11.2009) // [Электронный ресурс] – СПС Консультант плюс (дата обращения 10.03.2017 г.).

бухгалтерского учета и отчетности предоставлена исполнителем заказчику значительно позже, чем установлено договором, в связи с чем заказчик потерял интерес к исполнению обязательства по спорному соглашению, что обоснованно послужило основанием для заказчика отказаться от принятия исполнения и требовать возмещения убытков в силу п. 2 ст. 405 ГК РФ¹.

Обычно ответственность консультантов за ненадлежащее предоставление услуги крайне незначительна и устанавливается в размере, не превышающем возможный гонорар. Крупнейшие западные компании в Стандартном договоре предусматривают ответственность в размере не более уже выплаченной суммы гонорара, то есть речь идет о возврате денег клиенту.

Судебная практика подтверждает эти выводы. Как следует из материалов дела, между ОАО (заказчиком) и ООО (исполнителем) заключен договор на оказание консультационных услуг по вопросам особенностей банковской системы и валютного законодательства КНР, порядка осуществления расчетных операций в СКВ по внешнеторговым контрактам в соответствии с установленными в КНР правилами и нормами. Стороны установили срок исполнения услуг с учетом дополнительного соглашения. Поскольку услуги, предусмотренные данным договором, своевременно к заказчику не оказаны, ОАО (заказчик) письмом обратилось к исполнителю с требованием о расторжении договора и возврате перечисленной суммы предоплаты, которое впоследствии осталось без ответа, в связи с чем ОАО обратилось в Арбитражный суд с иском. Удовлетворяя исковые требования, суд первой инстанции исходил из того, что ответчиком не представлены доказательства выполнения работ по договору, что является существенным нарушением его условий и основанием для расторжения договора и взыскания суммы предварительной оплаты за не оказанные услуги².

Итак, разработчики договоров сознательно не включают какие-либо санкции на случай нарушения условий договора исполнителем. При этом следует иметь в

¹ Обзор законодательства и судебной практики Верховного Суда Российской Федерации за третий квартал 2009 года (утв. Постановлением Президиума Верховного Суда РФ от 25.11.2009) // [Электронный ресурс] – СПС Консультант плюс (дата обращения 10.03.2017 г.).

² Там же.

виду, что при отсутствии в договоре мер ответственности услугодателя применяются общие правила об ответственности за нарушения договорных обязательств. То есть ответственность исполнителя перед заказчиком сводится в конечном итоге к взысканию неустойки, которая предусматривается сторонами путем включения в договор процента от суммы гонорара, и возмещению убытков (ст. 15 ГК РФ). Однако данного правила недостаточно для детальной регламентации порядка расчета убытков. Некоторым образом судебнo-арбитражная практика компенсирует этот пробел в п. 10 Постановления Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 1 июля 1996 г. говорится, что в состав реального ущерба входят не только фактически понесенные соответствующим лицом расходы, но и расходы, которые это лицо должно будет произвести для восстановления нарушенного права¹.

¹ Постановление Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 1 июля 1996 г. № 6/8 «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» // Вестник Высшего Арбитражного суда Российской Федерации. – 1996. – № 9.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

В цивилистической литературе не сформировалось единообразного общепризнанного понятия услуг, не выделены единые критерии услуг, которые позволили бы полно охарактеризовать услугу и отграничить ее от иных правовых явлений, прежде всего, от работ. Отсутствие о вещественного результата как основной признак услуг используется для их отграничения от работ. В связи с этим проблема соотношения работ и услуг а, следовательно, и соотношения договора подряда и договора по оказанию услуг, приобрела самостоятельное значение в дискуссии о понятии услуг.

Возмездное оказание услуг в Гражданском кодексе выделено в качестве самостоятельного договора. Законодатель указывает, что правила главы 39 ГК РФ, посвященной возмездному оказанию услуг, применяются к договорам оказания услуг связи, медицинских, ветеринарных, аудиторских, консультационных, информационных услуг, услуг по обучению, туристическому обслуживанию и иных, за исключением услуг, оказываемых по договорам, подряда, перевозки, экспедиции, банковского счета и вклада, хранения, поручения, комиссии, доверительного управления). Таким образом, нормы ст.779-783 ГК РФ о договоре возмездного оказания услуг призваны урегулировать вполне определенный круг фактических (но не иных) услуг. Услуги же юридического характера оказываются на основе договоров поручения, комиссии и т.п.

Обязательства по оказанию услуг развивались в рамках подрядных отношений, хотя разграничение этих договоров берет начало еще в римском праве, которое различало *locatio conductio operis* (наем работы или подряд) и *locatio conductio operarum* (наем услуг). Отличие от договора подряда договор возмездного оказания услуг порождает обязательства, результат исполнения которых всегда имеет нематериальный (неовещественный) характер.

Речь идет о нематериальных услугах, результат которых хотя имеет товарную форму, но не существует отдельно от исполнителя, а сама услуга потребляется заказчиком одновременно с ее оказанием исполнителем. Специфика данного договора состоит в отсутствии овеществленной формы результата работ, что исключает возможность возникновения у заказчика каких-либо вещных прав на результат услуги, а потому делает невозможным применение к отношениям сторон большинства норм о подряде.

Учитывая специфику предмета договора возмездного оказания услуг, законодатель указывает, что общие положения Гражданского кодекса о подряде и о бытовом подряде применяются к договору возмездного оказания услуг. Считаем, что подобный способ правового регулирования обязательств по оказанию услуг есть лишь прием законодательной техники, позволяющий избежать дублирования одних и тех же правил. На наш взгляд, здесь нельзя говорить ни об аналогии закона, ни об аналогии права (ст.6 ГК РФ).

В отличие от подрядных обязательств, исполнитель оказывает заказчику услуги, не за свой риск: а за риск заказчика, при невозможности исполнения, возникшей по обстоятельствам, за которые ни одна из сторон не отвечает, при этом заказчик возмещает услугодателю фактически понесенные им расходы, если иное не предусмотрено законом или договором.

Особенностью договора оказания услуг является возможность досрочного расторжения договора как со стороны заказчика, так и со стороны исполнителя. При этом стороны могут обусловить односторонний отказ от договора необходимостью выплаты определенной денежной суммы другой стороне (плата за отказ). На возможность такого условия указано в пункте 3 статьи 310 ГК РФ и постановлении Пленума ВАС о свободе договора. На практике такой возможностью обычно пользуются исполнители на случай отказа заказчика от договора. Однако мы считаем, что можно предложить соответствующее условие и на случай отказа от договора исполнителя.

Предмет договора возмездного оказания услуг – сами действия или определенная деятельность. Так, чтобы условие о предмете было согласовано, в договоре нужно перечислить определенные действия, которые обязан совершить исполнитель, либо указать определенную деятельность, которую он обязан осуществить. Необходимо обратить внимание на то, что предмет договора возмездного оказания услуг не охватывает достижение результата, но может содержать условие о представлении заказчику результата действий исполнителя.

На практике в договоре возмездного оказания правовых услуг может быть прописано условие о предоставлении заказчику:

- письменных консультаций и разъяснений по юридическим вопросам;
- проектов договоров, заявлений, жалоб и других документов правового характера и т. д.

При этом совершение определенных действий и представление заказчику их результатов «предполагают различную степень прилежания при исполнении обязательства. Если в первом случае исполнитель гарантирует приложение максимальных усилий, то во втором – достижение определенного результата».

Наиболее проблемным вопросом в договоре, на наш взгляд, будет являться условие о качестве услуг.

При проверке условий о качестве услуг необходимо обратить внимание на то, соответствуют ли они требованиям сторон и обязательным требованиям (если они есть). Представляется, что если условия о качестве услуг не согласованы, заказчик не вправе ссылаться на их несоблюдение и предъявлять претензии в связи с этим к исполнителю.

БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК

1. Нормативные правовые акты и иные официальные акты

1. Конституция Российской Федерации. Принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 года // Российская газета. – 1993. – 25 декабря
2. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая): Федеральный закон от 30.11.1994 № 51-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. – 1994. – № 32. – Ст. 3301.
3. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая): Федеральный закон от 26.01.1996 № 14-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. – 1996. – № 5. – Ст. 410.
4. Закон РФ «О защите прав потребителей» от 7 февраля 1992 г. № 2300 // Ведомости Съезда народных депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации. – 1992 г. – № 15. – Ст. 766.
5. Федеральный закон РФ «Об основах туристской деятельности в Российской Федерации» от 24 ноября 1996 г. № 132-ФЗ. // Собрание законодательства Российской Федерации. – 1996. – № 49. – Ст. 5491.
6. Федеральный закон РФ «Об оценочной деятельности в Российской Федерации» от 29 июля 1998 г. № 135-ФЗ. // Собрание законодательства Российской Федерации. – 1998 г. – № 31. – Ст. 3813.
7. Федеральный закон «Об образовании в Российской Федерации» от 29.12.2012 № 273-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. – 2012. – № 53. – Ст. 7598.
8. Федеральный закон РФ «О почтовой связи» от 17 июля 1999 г. № 176-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. – 1999. – № 29. – Ст. 3697.
9. Федеральный закон РФ «О связи» от 7 июля 2003 г. № 126-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. – 2003. – № 28. – Ст. 2895.

10. Федеральный закон РФ «Об основах государственного регулирования г"внешнеторговой деятельности» от 8 декабря 2003 г. № 164-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. – 2003. – №50. – Ст. 4850.
11. Федеральный закон РФ «Об аудиторской деятельности» от 30 декабря 2008 г. № 307-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. – 2009. – № 1. – Ст. 15.
12. Постановление Правительства РФ от 25 апреля 1997 г. № 490 «Правила предоставления гостиничных услуг в Российской Федерации» // Собрание законодательства Российской Федерации. – 1997. – №18. – Ст. 2153.
13. Постановление Правительства РФ от 15 августа 1997 г. № 1036 «Правила оказания услуг общественного питания» // Собрание законодательства Российской Федерации. – 1997. – № 34. – Ст. 3980.
14. Постановление Правительства РФ от 15 апреля 2005 г. № 221 «Правила оказания услуг почтовой связи» // Собрание законодательства Российской Федерации. – 2005. – № 17. – Ст. 1556.

2. Постановления высших судебных инстанций и материалы юридической практики

15. Постановление Пленума ВАС РФ от 14 марта 2014 г. № 16 «О свободе договора и ее пределах» // Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. – 2014. – N 5.
16. Обзор законодательства и судебной практики Верховного Суда Российской Федерации за третий квартал 2009 года (утв. Постановлением Президиума Верховного Суда РФ от 25.11.2009) // [Электронный ресурс] – СПС Консультант плюс (дата обращения 10.03.2017 г.).
17. Постановление ФАС Северо-Кавказского округа от 16.11.2005 N Ф08-4997/05 по делу N А53-3175/2005-С3-45 // [Электронный ресурс] – СПС Консультант плюс (дата обращения 10.03.2017 г.).

18. Постановление ФАС Московского округа от 2 июля 2008 г. по делу N А40-61653/06-28-257 // [Электронный ресурс] – СПС Консультант плюс (дата обращения 10.03.2017 г.).
19. Постановление ФАС Уральского округа от 17.10.2015 по делу N Ф09-3435/15 // [Электронный ресурс] – СПС Консультант плюс (дата обращения 10.03.2017 г.).
20. Решение Арбитражного суда Владимирской области от 11.02.2017 г. по делу № А11-3168/2016 // [Электронный ресурс] – СПС Консультант плюс (дата обращения 10.03.2017 г.).
21. Решение Арбитражного суда г. Санкт-Петербурга и Ленинградской области от 09.08.2009 г. по делу № А56-63478/2009 // [Электронный ресурс] – СПС Консультант плюс (дата обращения 10.03.2017 г.).

3. Литература

1. Аристов, С.Н. Попова, С.С., Кряжев, В.В. Что может быть предметом договора возмездного оказания услуг // Материал Юридической справочной системы «Система Юрист / [Электронный ресурс] www.1jur.ru Дата обращения: 02.02.2016.
2. Аристов, С.Н., Баринов, А.Г., Попова, С.С. // Что необходимо проверить заказчику при составлении и заключении договора возмездного оказания услуг: существенные условия и риски // Материал Юридической справочной системы «Система Юрист / [Электронный ресурс] www.1jur.ru Дата обращения: 02.02.2016.
3. Блохин, К.М. Договор возмездного оказания услуг: гражданско- правовые и налоговые риски. / К.М. Блохин. // Консультант бухгалтера. – 2011. – №2. – 84 с.
4. Баринов Н.А. Цивилистическое учение о потребностях: вопросы теории и практики: монография. – М.: Издательская группа «Юрист», 2012. – 335 с.

5. Белов, В.А. Эволюция понятия обязательства в российском гражданском праве / В.А. Белов // Гражданско-правовые обязательства: вопросы теории и практики. – 2001. – №7. – С. 11-13.
6. Борисов, А.Н. Комментарий к разделу III «Общая часть обязательственного права» части первой Гражданского кодекса РФ (главы 21 - 29) (постатейный) / А.Н. Борисов, А.А. Ушаков. – М., 2015. – 273 с.
7. Брагинский, М.И. Договорное право. Книга третья: Договоры о выполнении работ и оказании услуг / М.И. Брагинский, В.В. Витрянский. – М.: Статут, 2002. – 508 с.
8. Брагинский М.И. Договор подряда и подобные ему договоры. – М., 1999. – С. 223.
9. Васильев, Е.А. Гражданское и торговое право зарубежных государств /Е.А. Васильев. – М.: Междунар. отношения, 2014. – Т. 1. – 512 с.
10. Гармаш, А.М. Договор возмездного оказания услуг: особенности заключения / А.М. Гармаш // В курсе правового дела. – 2010. – № 14.
11. Гражданское право: Учебник / Под ред. С.П. Гришаева – М.: Юристь, 2010. – 305 с.
12. Гражданский кодекс Российской Федерации. Постатейный комментарий к разделу III «Общая часть обязательного права» / под ред. Л.В. Санниковой. – М.: Статут, 2016. – 622 с.
13. Гражданское право Российской Федерации / под ред. О.Н. Садикова. – М., 2016. – Т. 1. – 788 с.
14. Гражданское право: учебник / под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. 2-е изд. – М., 2014. – Ч.1. – 784 с.
15. Гражданское право: т. 2. / отв. ред. Е.А. Суханов. – 2-е изд., перераб. и доп. – М.: Волтерс Клувер, 2015. –750 с.
16. Грачёв, В.В. К понятию обязательства / В.В. Грачев // Закон. – 2015. – № 6. – С. 10-13.
17. Иоффе, О.С. Обязательственное право / О.С. Иоффе. – М., 1975. –789 с.

18. Кабатов В.А. Возмездное оказание услуг // Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть вторая: Текст. Комментарий. Алфавитно-предметный указатель. – М., 1996. – С.392-397.
19. Калмыков, Ю. Х.К. понятию обязательства по оказанию услуг в гражданском праве / Ю.Х. Калмыков. Избранное: Труды. Статьи. Выступления. М., Статут, –195 с.
20. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части второй (постатейный). 2-е изд., испр. и доп. / Руководитель авторского коллектива и ответственный редактор д.ю.н., проф. О.Н. Садилов. – М.: Юридическая фирма КОНТРАКТ: Издательская группа ИНФРА М-НОРМА, 2009. – 352 с.
21. Кулаков, В.В. Обязательство и осложнения его структуры в гражданском праве России / В.В. Кулаков: монография. – М.: РАП, Волтерс Клувер, 2012.
22. Кулаков, В.В. Некоторые спорные вопросы теории объектов обязательства / В.В. Кулаков // Российское правосудие. – 2010. № 9 (53). – С. 43-50.
23. Науменко, А.М. Обязательство как объект межотраслевого регулирования в системе российского права / А.М. Науменко // Российское право на современном этапе: сборник. – М.: Юрист, 2012. – С. 74-84.
24. Нарозников, Н.К. Договор возмездного оказания интернет услуг. / Н.К. Нарозников // Законы России: опыт, анализ, практика. – 2010. – №5.
25. Новицкий, И.Б. Римское право. / И.Б. Новицкий. – М., 2008. – 189 с.
26. Романова, Е. Н. Гражданско-правовое содержание услуг. / Е.Н. Романова. – М., 2007. – 398 с.
27. Ситдикова, Л.Б. Судебное урегулирование споров об ответственности сторон в договоре возмездного оказания информационных услуг / Л.Б. Ситдикова // Правосудие в Поволжье. – № 2. – 2010.
28. Ситдикова, Л.Б. Гражданско-правовая ответственность сторон в договоре возмездного оказания консультационных услуг / Л.Б. Ситдикова // Вестник Федерального Арбитражного суда Западно- Сибирского округа. – 2011. – №
29. Синюкова, Е. Коммерческие споры: договоры подряда и возмездного оказания услуг / Л.Б. Синюкова // Корпоративный юрист. – 2010. – № 5.

30. Индюков Н.П. Услуга как объект гражданского правоотношения / в кн.: Проблемы права социалистической государственности и его социального управления. Свердловск: Изд-во УрГУ, 1978. – С. 32-33.
31. Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права. – М., 1995. – 643с.
32. Шешенин Е.Д. Общие проблемы обязательств по оказанию услуг. / В кн.: Антология уральской цивилистики. 1925-1989. Сборник статей. – М.: «Статуту», 2001. – С. 348.
33. Филипенкова, О.Г., Джакупов, Ж.А., Скутельник, О.А. Актуальные проблемы российского права. Актуальные проблемы российского права. Монография. – Москва, 2016. – 213 с.