

МИНИСТЕРСТВО НАУКИ И ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение
высшего образования
«Тольяттинский государственный университет»

Института права

(наименование института полностью)

Кафедра «Гражданское право и процесс»

(наименование)

40.03.01 Юриспруденция

(код и наименование направления подготовки, специальности)

Гражданско-правовой

(направленность (профиль) / специализация)

**ВЫПУСКНАЯ КВАЛИФИКАЦИОННАЯ РАБОТА
(БАКАЛАВРСКАЯ РАБОТА)**

на тему «Услуга как категория гражданского права»

Студент

Л.И. Кулинич

(И.О. Фамилия)

(личная подпись)

Руководитель

к.ю.н, доцент И.В. Маштаков

(ученая степень, звание, И.О. Фамилия)

Аннотация

Тема выпускной квалификационной работы «Услуга как категория гражданского права» выполнена студенткой группы ЮРбвд – 16026.

Структурно работа состоит из введения, трех глав, в которые включены параграфы, заключения и списка литературы и источников.

Во введении обоснованы: актуальность, сформулирована цель и определены задачи выпускной квалификационной работы.

В первой главе раскрыто понятие и содержание услуги как гражданско-правовой категории, проведен анализ взглядов различных цивилистов, экономистов на дефиницию услуги. Были рассмотрены характерные признаки и особенности услуги в системе объектов гражданских прав, изучено правовое регулирование оказания услуг в современной России.

Вторая глава посвящена анализу договору возмездного оказания услуг, подробно изучено его содержание и правовая ответственность сторон.

В третьей главе проведен подробный анализ основных проблем оказания услуг в гражданском обороте, предложены способы их решения, а также рассмотрены предложения по совершенствованию оказания услуг как объектов гражданского права.

В заключении обобщены результаты проведенного исследования. Источниками для написания выпускной квалификационной работы стали учебные пособия, статьи из периодических изданий, нормативно-правовые и законодательные акты, регулирующие общественные отношения в сфере оказания услуг.

Оглавление

Введение	4
Глава 1 Понятие и правовое регулирование оказания услуг	8
1.1 Понятие и содержание услуги как гражданско-правовой категории ...	8
1.2 Основные признаки и особенности услуги в системе объектов гражданских прав	19
1.3 Правовое регулирование оказания услуг в современной России	24
Глава 2 Возмездное оказание услуг как вид гражданско-правового договора...	28
2.1 Понятие и правовая сущность договора возмездного оказания услуг	28
2.2 Содержание договора возмездного оказания услуг.....	33
2.3 Ответственность сторон по договору возмездного оказания услуг ...	38
Глава 3 Актуальные проблемы оказания услуг в гражданских правоотношениях	45
3.1 Анализ основных проблем оказания услуг в гражданском обороте ..	45
3.2 Совершенствование оказания услуг как объектов гражданских правоотношений	48
Заключение.....	51
Список используемой литературы и используемых источников	54

Введение

В настоящее время сфера оказания услуг в мировом хозяйстве занимает наиболее сильные позиции, а также в экономической структуре выступает самым важным сектором мировой экономики.

Увеличение доли доходов в ВВП от сферы услуг стало заметным еще в 60-70-е годы XX века в большинстве стран, а сегодня этот сектор экономики составляет 68 % всего мирового ВВП, не смотря на то, что уровень развития оказания услуг в разных странах кардинально отличается.

В России развитие сферы услуг на сегодняшний момент общественного развития зависит от целого ряда положительных и отрицательных тенденций.

С одной стороны, с началом рыночных реформ, сопровождающихся процессом приватизации, появилась отличная возможность резкого расширения сферы услуг, что и привело к увеличению количества занятого населения и росту её доли в ВВП. С другой стороны – первые шаги становления сферы услуг наткнулись на сильную конкуренцию со стороны ведущих экономических держав, которые почувствовали появление нового рынка сбыта.

Сектор услуг называется третичным сектором экономики, включающий в себя широкий спектр отраслей, которые обычно делят на три крупные категории: потребительские, обслуживающие взаимодействие субъектов, участвующих в экономических отношениях и услуги государственного управления, обеспечения безопасности и охраны порядка.

В условиях научно-технического прогресса закономерным фактором является появление новых видов деятельности и в системе обязательственных отношений все прочнее занимают обязательства по оказанию услуг. Динамику сферы услуг определяет ряд долговременных основополагающих факторов экономического характера.

Расширение спектра оказания услуг и его качества определяют прежде всего такие факторы, как усложнение техники, технологий, структуры

производства, рост жизненного уровня населения и его социальной активности, а так же повышение образовательного и культурного уровня человека.

В 2020 году сфера услуг во всем мире, включая Россию, показала резкое падение деловой активности за всю историю исследования. Причиной стало влияние чрезвычайных ограничений после вспышки коронавируса (COVID-19), который парализовал практически всю экономику и особенно сферу услуг, которая работает непосредственно с клиентом.

Положительной тенденцией стало появление новых видов услуг, которые во время карантина стали жизненно необходимыми. Изменился механизм и алгоритм оказания отдельных услуг, которые в дальнейшем войдут в жизнь и плотно закрепятся.

Оказание услуг рассматривают обычно как в экономическую так и правовую категорию. Если анализировать услугу с экономической точки зрения, то ее можно определить, как вид товара, который может производиться, передаваться и потребляться одновременно.

С правовой точки зрения услуга, оказание услуг составляют самостоятельный объект гражданского права, непосредственно, являясь, объектом обязательственного права, ее ценность зависит исключительно от обязательств, указанных в договоре на оказание услуг.

Услуга как правовая сфера отражена в российской Конституции, о ней говорится в статье 74 контекста свободы перемещения услуг по всей территории страны. Но основным источником регулирования сферы услуг выступает статья 39 Гражданского Кодекса РФ «Возмездное оказание услуг», так как данная категория регулирования представляется в основном в рамках частноправовых отношений.

В ГК РФ сказано, что под услугами понимаются определенные действия или деятельность, которые должен осуществить исполнитель по заданию заказчика (п. 1 ст. 779 ГК РФ), те есть в активной форме. Но анализ ряда федеральных законов позволяет сделать вывод о том, что в них содержатся

определения только определенных видов услуг, но отсутствует общее понятие услуги.

В современном мире под оказанием услуг подразумевается положительный итог в результате какой-либо деятельности, направленной на удовлетворение потребностей, но при этом не имеет материально-вещественную форму.

Обособление оказания услуг от других отношений имело место еще в римском праве, где имелось разделение по видам найма: наем вещей, наем услуг и наем работ. Но уже тогда возникали сложности с разделением работ и услуг. Нормативные правовые акты предлагают перечисление отдельных видов услуг, указывая на их множественность и некую общность, акцентируя внимание на том, что это все же деятельность не имеющая, как правило, материального воплощения, не раскрывая при этом специфическую сущность и природу услуги.

Данный пробел в законодательстве не дает возможности для определения специфических особенностей услуг, а также проводить разграничение между услугой и работой. В связи с этим, происходит неправильное толкование действующих норм законодательства, что неизменно является причиной возникновения между участниками гражданского оборота различного рода процессуальных споров, что в конечном итоге подтверждает несомненную актуальность выбранной нами темы настоящей работы.

В настоящее время для оказания услуг составляется договор, с помощью которого можно урегулировать отношения во многих областях деятельности. Например, нормами ГК РФ о возмездном оказании услуг регулируются услуги медиков, турагентств, педагогов, парикмахеров, бухгалтеров и юристов. И это несмотря на огромные различия между перечисленными профессиями.

Правовым вопросам в сфере оказания услуг были посвящены научные Л. В. Санниковой, Д. И. Степанова, Е. Г. Шабловой, М. В. Кротова, Ситдиковой Л.Б., А.В. Баркова. Изучение специфики услуг, нашло в свое время отражение в цивилистических трудах таких авторов, как Е.Д. Шешенин, О.С. Иоффе, М.В. Кротов, А.Ю. Кабалкин, В. П. Грибанов, М.И. Брагинский, О. А. Красавчиков,

А. Е. Шерстобитов, М.М. Агарков, С.В. Лазовская, В.А. Белов. С.А. Зинченко, В.А. Лапач, В.Н. Протасов, Д.И. Степанов, К. Маркс, А. Живан и других.

Цель данного исследования состоит в изучении и анализе правового статуса услуги как категории гражданского права.

В соответствии с поставленной целью, определены следующие задачи:

- дать общую гражданско-правовую характеристику понятию услуги;
- рассмотреть основные признаки и особенности оказания услуг в системе объектов гражданских прав;
- провести анализ правового регулирования оказания услуг;
- рассмотреть понятие и раскрыть содержание возмездного оказания услуг;
- выявить основные проблемы оказания услуг в гражданском обороте и предложить пути их решения.

Объектом исследования являются гражданские правоотношения, складывающиеся в сфере оказания услуг.

Предметом исследования выступили нормы гражданского права, регулирующие общественные отношения в сфере оказания услуг.

Информационной базой исследования являются нормативно-правовые и законодательные акты, регулирующие общественные отношения в сфере оказания услуг.

Структура выпускной квалификационной работы включает в себя введение, три главы, заключение и список литературы.

Глава 1 Понятие и правовое регулирование оказания услуг

1.1 Понятие и содержание услуги как гражданско-правовой категории

Несмотря на широкое распространение в гражданском обороте такой правовой категории как услуга, дискуссии по вопросу ее определения не утихают. В немалой степени, отсутствию единого мнения по поводу трактовки понятия услуга среди ученых-правоведов способствует тот факт, что легального определения услуги действующее гражданское законодательство не содержит.

Между тем, в настоящее время, роль услуги, как одного из важнейших сегментов экономики, актуальна и велика, как никогда, и связано это, прежде всего, с такими факторами, как: активный рост научно-технического прогресса, развитие и усложнение производства, а также появление на рынке новых опций, продуктов и товаров.

Указанное закономерно ведет за собой усовершенствование уже имеющихся и появление совершенно новых информационных, образовательных, финансовых, страховых, риэлтерских, лизинговых, туристско-рекреационных и других услуг, возникновение которых продиктовано существующими реалиями российской экономики, в частности, потребностями, как общества, так и государства в целом, предъявления дополнительных требований и стандартов к развитию и функционированию сферы услуг. Причем юридически услуги объединяются в определенные группы договоров по ключевым особенностям, которые вынесены в отдельные главы Гражданского кодекса Российской Федерации (далее ГК РФ).

Кроме того, ГК РФ содержит главу 39, поименованную, как «Возмездное оказание услуг» [7] и призванную осуществлять регулирование оказания большого спектра услуг на законодательном уровне.

Традиционно российская цивилистика понимает под «услугой» определенные действия или деятельность, осуществляемые одним лицом

(исполнителем услуги) в пользу другого лица (заказчиком услуги) по заданию последнего» [45, С.204]

Однако, несмотря на столь пристальное внимание цивилистов к услуге, как к одной из ключевых категорий в системе объектов гражданских прав и ее несомненной доктринальной значимости, гражданское законодательство Российской Федерации, как уже было указано выше, не содержит ее чёткого определения.

Определенная характеристика рассматриваемой гражданско-правовой категории встречается в некоторых специальных и профильных законодательных и нормативных правовых актах, регулирующих выполнение различных услуг.

Следует отметить, что легальное определение услуги можно встретить в ч. 5 ст. 38 Налогового кодекса Российской Федерации: «услугой для целей налогообложения признается деятельность, результаты которой не имеют материального выражения, реализуются и потребляются в процессе осуществления этой деятельности». Таким образом, законодатель также обращает внимание на такой признак услуг, как отсутствие овеществленного результата [42, с.712].

Услуга нередко рассматривается и с точки зрения финансовой состоятельности. Например в антимонопольном законодательстве имеются такие категории как финансовые услуги, страховые услуги, лизинговые услуги, банковские услуги, услуги, которые представляются финансовой организацией и связаны с привлечением и (или) размещением денежных средств юридических и физических лиц (статья 4 Федерального закона «О защите конкуренции»).

Бюджетный кодекс Российской Федерации рассматривает «услуги, которые предоставляются физическим и юридическим лицам в соответствии с госзаданием бюджетными учреждениями, органами государственной власти, другими юридическими лицами бесплатно или по тарифам, которые устанавливают органы государственной власти в определенном порядке» [12, С.41].

Статья 2 Федерального закона «О почтовой связи» определяет услуги почтовой связи, как «действия или деятельность по приему, обработке, перевозке, доставке (вручению) почтовых отправлений, а также по осуществлению почтовых переводов денежных средств» [53].

По смыслу ст. 1 Федерального закона «Об основах туристической деятельности в Российской Федерации» под туристическими услугами понимается «комплекс услуг по перевозке и размещению, оказываемых за общую цену (независимо от включения в общую цену стоимости экскурсионного обслуживания и (или) других услуг) по договору о реализации туристского продукта» [55].

В силу подп. 8 п. 1 ст. 2 Федерального закона «Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности» под внешней торговлей услугами понимается «оказание услуг (выполнение работ), включающее в себя производство, распределение, маркетинг, доставку услуг (работ) и осуществляемое способами, указанными в статье 33 настоящего Федерального закона» [54].

Исходя из приведенных примеров можно сделать вывод, что нормативные правовые акты предлагают перечисление отдельных видов услуг, указывая на их множественность и некую общность, акцентируя внимание на том, что это все же деятельность не имеющая, как правило, материального воплощения, не раскрывая при этом специфическую сущность и природу услуги.

По мнению Авдеевой В.Г., «представленный пробел в законодательстве не дает возможности для определения специфических особенностей услуг, а также проводить разграничение между услугой и работой». В итоге мы видим, что происходит неправильное толкование действующих норм законодательства [1, с.91], что неизменно является причиной возникновения между участниками гражданского оборота различного рода процессуальных споров, что в конечном итоге подтверждает несомненную актуальность выбранной нами темы настоящей работы.

Мы считаем, что для более подробного рассмотрения и наиболее точного раскрытия понятия и содержания данной гражданско-правовой категории, следует обратиться к трудам ученых-правоведов, а также осуществить небольшой экскурс в историю.

В толковых словарях русского языка даются различные толкования такого понятия как «услуга». Так, согласно словарю Ожегова под услугой понимается «действие, приносящее помощь или пользу другому» [32, с. 153], а Ф. Котлером, который является классиком теории маркетинга понимает под услугой «любую деятельность или благо, которую одна сторона может предложить другой» [32, с.147], а в Большой же Советской Энциклопедии услуга трактуется как определенная, имеющая конечную цель деятельность, которая существует в форме полезного эффективного труда.

Современный словарь относительно лексических значений содержит следующее: услуга-действие, приносящее пользу, помощь другому. Оно сводится к двум связанным между собой элементам: цели, которой услуга служит (помощь, польза), и средством достижения этой цели (совершение тем, кто предоставляет услугу, действия [14, с.39].

Аналогию услуг можно встретить еще в римском праве, обратившись к понятию договора «личного найма», под которым первоначально подразумевали разновидность договора аренды (или найма).

С приходом к власти Юстиниана, так называемый, «найм услуг (locatio operatum) оформился как отдельный контракт» [10, с.54], где в качестве предмета выступало оказание услуги, но результат не был материальным.

Принимая во внимание исторический период и уровень развития римлян, становится очевидным внесение такого условия в договор, согласно которому «как правило, локатор (нанявшийся) должен был выполнять для кондуктора (нанимателя) малоквалифицированную и физически тяжелую работу, например носильщика, кучера, погонщика и т.д.».

Внесение в договор найма таких условий предполагало возможность полного контроля за процессом выполнения услуги со стороны нанимателя, в то

время как по договору подряда, близкому, по сути, договору найма, все риски, расходы и ответственность за несоблюдение сроков и качества нес, исключительно, «подрядчик». Что касается высококвалифицированных услуг таких специалистов, как, к примеру, врачи, адвокаты, то они со стороны права практически никак не регулировались.

Следует отметить, что договор найма в Древнем Риме не получил широкого распространения и развития, ввиду того, что в качестве основы хозяйственной деятельности брался по сути бесплатный труд рабов, а договор найма предусматривал наличие определенных обязательств.

Считается, что непосредственное наименование «услуга», как термин, впервые упоминается в 1803 году в работе французского экономиста Жана Батиста Сэя в его работе «Трактат по политической экономии», где он указывал, что услуги оказываются не только людьми, но и вещами, а также силами природы.

Другой французский экономист Фредерик Бастиа, опираясь на труды Сэя, изучал больше, так называемые, личные услуги, а также исследовал их роль в гармонизации интересов. Непосредственно под услугой он понимал «не только реальную затрату труда в процессе производства, но и всякое усилие вообще, которое прилагается кем-либо или от которого освобождается тот, кто данной услугой пользуется (идея социальной услуги)» [39, с.14].

Что касается развития данной гражданско-правовой категории в российском праве, то наличие крепостного права до 1861 года также оставило свой отпечаток и послужило фактором сдерживания активного развития правового регулирования сферы оказания услуг. Полагаем, что с указанным обстоятельством связан и тот факт, что в русском дореволюционном праве «личный наем» часто использовался в качестве синонима оказания услуг.

Так, по мнению Г.Ф. Шершеневича российский законодатель того времени при регулировании договора оказания услуг часто пользуется терминологией римского права, именуя договор оказания услуг договором личного найма. При этом, в качестве основного отличия договора личного найма, Г.Ф. Шершеневич

«указывает на обязанность лично исполнять услугу, а также то, что исполнитель должен иметь «способности к их выполнению» [10, с.55], иными словами делается упор на профессиональную компетентность исполнителя.

Таким образом, в дореволюционной России такие понятия, как договор подряда, договор оказания услуг, трудовой договор недостаточно четко разграничивались в правовом поле. Однако, учитывая тесную связь правовых наук с непосредственным развитием экономики, сфера услуг, так или иначе, являлась востребованной.

Следует отметить, что в советской России, ни ГК РСФСР 1922 г., ни ГК РСФСР 1964 г. не содержали упоминаний об услугах. В ГК РСФСР 1922 г. услуги упоминались лишь как вклад, который вносят участники простого товарищества. А в ГК РСФСР 1964 г. упоминание об услугах исчерпывалось ст. ст. 228, которая устанавливала, что «организация, оплатившая товары и услуги, должна получить от другой стороны документ, удостоверяющий уплату денег и ее основание» [20, с.362].

В современном же законодательстве мы видим обширную дифференциацию. В отдельный договор выделен и подряд, и оказание услуг, более того, возмездное оказание услуг подверглось большему расщеплению. В связи со своей практической значимостью, мы видим вполне самостоятельные договоры перевозки, страхования, хранения, банковского вклада и другие [38, с.4].

Как таковое разграничение договоров оказания услуг и договоров на выполнение работ, как в отечественном, так и в зарубежном праве, получило распространение в 60-х годах XX века. В 1975 году школой цивилистов Ленинградского государственного университета, при непосредственной работе О.С. Иоффе в была проведена юридически значимая систематизация обязательственного права, результатом которой послужило разделение обязательств по оказанию услуг и производству работ. По мнению О.С. Иоффе, О.А. Красавчикова к договорам услуг причислялись «договоры хранения, экспедиции, комиссии и поручения» [10, с.55]. Кроме того, О.А. Красавчиков

оказание услуг делил также на три группы, к которым относил транспортные услуги, хозяйственно-бытовые услуги и услуги связи.

Следует отметить, что в советской России гражданско-правовыми нормами регулировалась лишь отдельная сфера имущественных отношений, что касается сферы обслуживания граждан, то она, как правило, регулировалась отдельными отраслями права. Так, к примеру, образование, туризм, здравоохранение, регулировались советским административным правом.

Услуги как объекты гражданских прав нашли свое правовое выражение в гражданском законодательстве России лишь в ст. 128 ГК РФ 1996 года, а глава 39 названного кодекса впервые ввела договор возмездного оказания услуг как новый правовой институт. Причем нормативной основой принято считать Конституцию Российской Федерации 1993 года, определившую услуги как вид деятельности.

Современная российская и мировая цивилистика имеют в своем арсенале огромное количество различных услуг, как то: образовательные, юридические, туристические, образовательные, медицинские, рекламные, транспортные, гостиничные, финансовые, охранные, жилищно-коммунальные, услуги связи и множество других.

Так, к примеру, согласно Классификатору услуг, используемом в Генеральном соглашении по торговле услугами, действующем в системе Всемирной торговой организации (ВТО) содержится «более 180 позиций сгруппированных в 12 разделов» [15, с.259].

Однако, несмотря на такое многообразие услуг в современном российском праве единый подход к определению такой категории права, как услуга, как нами уже было упомянуто выше, отсутствует.

После краткого исторического экскурса возникновения и развития правового института оказания услуг, мы выяснили, что хотя история развития правового регулирования сферы оказания услуг имеет многовековую историю, как правовая категория данный институт появился в российском праве сравнительно недавно и в отсутствие его легального определения в его понятие

вкладывается «совершенно разное содержание – от самого широкого, когда им охватывается практически любая полезная деятельность, до предельно узкого, когда услуга сводится к предмету договора возмездного оказания услуг» [33, с.351].

Важно указать, что исследованием содержания такого понятия как «услуга» занимались многие ученые-цивилисты (Е.Д. Шешенин, О.С. Иоффе, М.В. Кротов, А.Ю. Кабалкин, Л.П. Куракова, С. С. Алексеев, Н. А. Баринов, В. П. Грибанов, М.И. Брагинский, О. А. Красавчиков, А. Е. Шерстобитов, М.М. Агарков, С.В. Лазовская, В.А. Белов. С.А. Зинченко, В.А. Лапач, В.Н. Протасов, Д.И. Степанов и другие) и экономисты (К. Маркс, А. Живан и другие) в своих многочисленных трудах и рассматривали они ее, как правило, с точки зрения процесса оказания услуги: «субъект предоставления услуги – получатель услуги».

По мнению С.В. Лазовской, при исследовании содержания услуги, «следует разграничивать обыденное и научное представление об обслуживании» [21, с.197]. Мы считаем, что такое разграничение носит объективный характер, поскольку многие исследователи проводят аналогию между услугой и обслуживанием, считая их схожими дефинициями. Однако в отношении схожести понятий категорий «обслуживание» и «услуга» мы придерживаемся точки зрения Ю.А. Звонковой, которая полагает, что обслуживание отличается от услуги и «включает в себя как результаты работ, так и оказание услуг» [17, с.228].

Наличие овеществленного материального результата является главным отличительным признаком для отграничения работы от услуги и составляет основное отличие работы, выполняемой по договору подряда, от услуги [2, с.164].

Заметим, что в Кодексе четко определено: «Исполнитель обязуется по заданию заказчика оказать услуги». Именно это обстоятельство – первичность потребности заказчика в действиях исполнителя, а не наоборот – отличает услуги от различного рода юридически значимых действий, которые осуществляются в

интересах иных субъектов, в том числе государственных органов и должностных лиц» [22].

Ряд ученых считает, что критерием разграничения работ и услуг является то, что в услугах в отличие от работ действие и его результат неотделимы друг от друга [3, с.186]. Кроме того, часто современные исследователи выдвигают мнение, что «оказание услуги невозможно без выполнения определенного рода работ, а иногда выполнение работы влечет за собой результат оказанной услуги, в которую вошла данная работа» [17, с.229]. Однако, законодатель рассматривает результаты работ и оказание услуг как отдельные правовые категории, с чем мы также склонны согласиться.

Между тем, многие исследователи сходятся во мнении, что при рассмотрении научной категории определения «услуга», в первую очередь следует разобрать значение услуги применительно к общественно организованному экономическому процессу.

Строго говоря, сам термин «услуга» находится на пересечении таких наук, как экономика и юриспруденция, что не позволяет, по нашему мнению, определять содержание данной категории, исключительно, с точки зрения экономики, либо права, поскольку «услуга» вбирает в себя существенные, если не сказать основные, элементы, как права, так и экономики.

Так, сущность услуги как экономической категории была раскрыта в трудах К. Маркса и Ф. Энгельса, как «полезное действие той или иной потребительной стоимости – товара ли, труда ли» [10, с.56]. Сформулированное определение понималось другими учеными неоднозначно, так как отдельные экономисты считали под услугой непосредственную деятельность, а другие – только ее результат.

По мнению А. Живана, услуга должна рассматриваться с точки зрения действия. Так он подразумевает под услугой «единицу деятельности в экономической сфере: ...все действия человека – это услуги другим, это обслуживание других людей» [39, с.15].

Влияние экономики нашло свое отражение и в понимании сущности услуги некоторыми цивилистами. С точки зрения Н.А. Барина, 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» [34, с.58].

По мнению Л.П. Кураковой услуги представляют собой определенные «объекты продажи в форме действий, удовлетворения потребностей или выгод» [12, с.45]. Данное толкование можно считать симбиозом экономики и права, поскольку услуга, обладая как объект гражданских прав таким свойством, как «меновость» указывает на ее способность к товарообороту и обладает экономической оставляющей – потребительской стоимостью.

С указанным в разной степени соглашаются и Е.П. Грушевская, по мнению которой услуга представляет собой «экономическое отношение не по поводу результатов труда, а по поводу труда как деятельности» [12, с.42], и Е.Д. Шешенина которая акцентирует внимание на том, что услуга имеет «особую потребительную стоимость в виде действий субъекта» [34, с.58].

Следует отметить, что поименованные цивилисты, указывая в определении услуги на ее экономическую сущность, особенно выделяют, что услуга – это действие (деятельность), не имеющая ее овеществленного итога. Соглашаясь с указанным в целом, мы считаем, что отделение результата услуги от непосредственных действий субъекта носит спорный характер.

По мнению М.И. Брагинского «все услуги являются объектами гражданско-правового обязательства тогда, когда они заключаются в некоей работе, а работа – когда она становится предоставлением услуги» [12, с.43].

С точки зрения Л. В. Санниковой, под услугами понимаются «действия услугодателя по сохранению или изменению состояния невещественных благ (имущественных прав, информации, нематериальных благ), совершаемые им в пользу услугополучателя» [47, с.205].

Например, Д.И. Степанов, считал, что услуга как объект гражданских правоотношений, имеет имущественную ценность и утверждал, что услуга выступает в «экономическом обороте неким благом, а потому подпадает в сферу регулирования гражданского права» [25, с.39]. Кроме того, по мнению Д.И. Степанова, надлежащим образом оказанная услуга выражается «в эффекте от нее, частенько на уровне чувств» [12, с.43] и может носить непродолжительный характер. В качестве примера автор приводит оказание парикмахерских либо информационных услуг. Следует отметить, что Д. Степанов ввел в современную цивилистику такое понятие, как «моментальная потребляемость услуг», которая подразумевает совпадение момента оказания услуги с моментом ее получения.

Ряд исследователей, таких как Ю.К. Толстова и А. П. Сергеева считают, что под понятием «услуга» объединяются такие «действия субъектов гражданского оборота, которые либо вообще не завершаются каким-либо определенным результатом, а заключают полезный эффект в самих себе, либо имеют такой результат, который не воплощается в овеществленной форме» [4, с.135]. В качестве примера услуг первого вида, они приводят оказание услуг просветительского, развлекательного и других подобного характера услуг, которые удовлетворяют интересы и потребности человека непосредственно в ходе оказания данных услуг.

К услугам другого вида авторы причисляют такие услуги, как: медицинские, туристические, посреднические и прочие подобные услуги, результат которых хоть и имеет место быть, однако не оформлен материально, которые могут иметь результат, который, однако, не приобретает овеществленной формы.

Принимая во внимание тот факт, что законодательно услуги выделены в качестве отдельного самостоятельного объекта гражданских прав, а договоры возмездного оказания услуг и подряда законодательно разделены, полагаем, что с подобным определением понятия услуг соглашается и законодатель.

Таким образом, считаем, что под услугой следует понимать выполнение субъектом права определенного действия (деятельности) в интересах третьего

лица, имеющего целью достижение сторонами полезного результата (эффекта), не имеющего физического выражения.

1.2 Основные признаки и особенности услуги в системе объектов гражданских прав

В статье 128 ГК РФ наряду с иными объектами гражданских прав включены результаты работ и оказание услуг. Учитывая, что законодатель указал данные объекты гражданских прав в связке, можно сделать вывод, что они носят схожий характер. Некоторые исследователи считают, что услуги, результат которых имеет материальное выражение, можно обозначить как работы.

Так, по мнению К.Р. Раджабаева, можно найти определенное сходство данных объектов гражданского права непосредственно в гражданском законодательстве: «так, например, в статье 783 ГК РФ указывается, что общие положения о подряде и бытовом подряде могут применяться к договору возмездного оказания услуг, если это не противоречит статьям 779-782, а также особенностям предмета договора возмездного оказания услуг» [37, с.30].

Развивая свою точку зрения, автор указывает, что договор подряда по ГК РФ следует относить к работам, о чем говорится и в общих положениях о подряде, а договор возмездного оказания услуг – к услугам, итогом его измышлений является вывод о том, что в ряде ситуаций «положения о работах могут применяться и к услугам» [37, с.30].

Существенным отличием как услуг, так и работ от иных объектов гражданских прав, по мнению ряда исследователей, считается их «производность от обязательственных правоотношений» [47, с.205], поскольку само существование услуг и работ находится в прямой зависимости от конкретных обязательств по их оказанию (выполнению).

С указанным соглашаются и такие цивилисты, как В.П. Мозолин, А.Ю. Кабалкин, Т.Е. Абова, которые указывают, что работы и услуги «являются

объектами гражданских прав главным образом в обязательственных правоотношениях». Ю.Х. Калмыков придерживается мнения, что «услуга выражается в предоставлении каких-либо льгот или создании определенных удобств. Когда такие действия выступают в качестве объектов правоотношения, мы говорим об обязательствах по оказанию услуг» [6, с.300].

Сходство рассматриваемых договорных конструкций просматривается и в их общих характеристиках: оба договора являются консенсуальными – считаются заключёнными с момента достижения соглашения по всем существенным условиям; взаимными – обе стороны имеют и права, и корреспондирующие правам контрагента обязанности по договору [43, с.96].

Между тем, по нашему мнению, данные объекты гражданских прав при некоторой схожести характеристик, являются самостоятельными объектами гражданских прав и не должны отождествляться.

По смыслу гражданского законодательства под работой, выполняемой по договору подряда, понимается определенная работа, которая выполняется подрядчиком по заданию заказчика, результат которой впоследствии принимается и оплачивается заказчиком (статья 702 ГК РФ).

Согласно пункту 1 статьи 779 ГК РФ под оказанием услуги понимается «совершение определенных действий или осуществление определенной деятельности» [7].

Из приведенных норм права, очевидно, что главным отличительным признаком услуг, оказываемых по договору возмездного оказания услуг от работ, которые выполняются по договору подряда, является отсутствие овеществленного результата при оказании услуг.

Схожесть же данных объектов проявляется в конечном достижении результата действий необходимых заказчику либо исполнителем услуги, либо исполнителем работы (подрядчиком). Причем, по общему правилу, в случае с подрядными работами достигнутый результат имеет материальное воплощение (материальный объект, вещь, например: построенное или отремонтированное помещение, здания, ремонт бытовых вещей и прочие работы). В отношении

оказания услуг, которое, как правило, оформляется договором возмездного оказания услуг, деятельность исполнителя и ее результат носит неосязаемый (нематериальный) характер, например: юридические услуги, консультации и прочие действия в интересах заказчика.

Юридическая услуга, является разновидностью объектов гражданских прав, при этом общим основным отличием услуг от иных объектов гражданских прав, является их производность от обязательственного права [5, с.177].

Следует отметить, что существует ряд услуг, которые в конечном итоге могут обладать довольно осязаемой формой и материальным результатом, что ввиду объективных причин усложняет их разграничение с подрядными работами. Мы считаем, что в подобных случаях следует принимать во внимание то обстоятельство, что действия исполнителя услуги не направлены на создание новых вещей либо материальных объектов, а услуги, которые непосредственно оказаны исполнителем потребляются заказчиком в ходе их оказания. Следовательно, в контексте подобных услуг, мы можем говорить о возмездном оказании услуг с особенными условиями.

Между тем, приведенная правовая норма о возмездном оказании услуг, не раскрывает всей сущности понятия «услуга» и не дает возможности выявить присущие данной категории права особенности, отграничив ее от иных объектов гражданских прав, что заставляет нас подробно изучить основные признаки и особенности данной правовой категории, раскрывающие ее сущность. Следует отметить, что различные цивилисты предлагают различные классификации характерных признаков оказания услуг. Рассмотрим основные классификации признаков.

Так, по мнению Н.А. Мальшиной, «традиционно отличительными характеристиками услуги являются: неосязаемость; неотделимость, неразрывность производства и потребления услуги; непостоянство качества, изменчивость; недолговечность, неспособность к хранению; отсутствие владения; взаимозаменяемость услуг товарами, имеющими материальную форму» [23, с.44].

Ряд ученых-правоведов в отношении услуги, как объекта гражданских прав, выделяет следующие присущие ей признаки.

Первым признаком является синхронность предоставления и получения услуги. Строго говоря, услуга оказывается и принимается непосредственно в ходе ее представления. К примеру, Д. И. Степанов разграничивал работы и услуги посредством поиска наличия «необратимой спецификации материала» [13, с.63]. В качестве санкции для нерадивого заказчика исполнитель услуги вправе приостановить ее оказание и поставить вопрос о взыскании неустойки в связи с ненадлежащим исполнением получателем услуг своих обязательств.

Вторым признаком является характер полученного после оказания услуги результата. Оказанная услуга, как правило, может иметь результат либо эффект услуги. По мнению Е.В. Кима, признаком услуги является характер ее результата, особенность которого, выражается «в отсутствии меновой стоимости и возможности к обращению в качестве товара отдельно от самой услуги» [13, с.63]. Связано это, прежде всего, с тем, что непосредственный результат представленной услуги (в отличие от результата работы) не является объектом гражданских прав, а, следовательно, не может самостоятельно участвовать в обращении.

В качестве примера можно привести услуги, оказанные по договору перевозки, результатом которой является перевозка вещей из пункта отправки в пункт назначения. Несмотря на тот факт, что результатом будет доставка вещей и их передача получателю услуги, в отношении него невозможно производить какие-либо значимые с юридической точки зрения действия (например, продать либо обменять).

Что касается эффекта услуги, то он выражается, как правило, в его восприятии получателем услуги, реже его можно наблюдать, но никогда его не удастся «потрогать», как предмет. По мнению Н.О. Марковой «полезный эффект оказываемой услуги «поглощается» лишь конкретным субъектом и в силу этого лишается возможности быть переданным третьим лицам, причем независимо от того, объективируется ли результат в какой-либо форме» [24, с.41].

Третьим признаком можно назвать конкретность содержания услуги. При оказании услуги (заключении договора на оказание услуги) для предотвращения последующих споров, необходимо четко и конкретно обговорить основные условия оказания услуги (определить предмет договора). Подобной точки зрения придерживается Т. Л. Левшина. Так, по мнению автора, услуга может рассматриваться как «совокупность деятельности и результата, которому предшествует совершение действий, не имеющих материального воплощения и составляющих вместе с ним единое целое. Поэтому при оказании услуги «продается» не сам результат, а действия, к нему приведшие» [13, с.64].

Четвёртый признак – отсутствие гарантированного результата. В отношении ряда услуг исполнитель не может гарантировать исполнение услуги, а точнее наличие результата. Примером таких услуг являются правовые, иногда образовательные и медицинские услуги, результат которых, как правило, не всегда зависит от непосредственных действий исполнителя, при условии, что такие действия носили добросовестный характер. В таком случае исполнитель даже при отрицательном результате вправе рассчитывать на получение вознаграждения.

Следует отметить, что ряд цивилистов предлагают выделить негарантированность результата, как общий признак для всех видов услуг. Однако, по нашему мнению, такое выделение нецелесообразно поскольку существуют услуги, результат которых напрямую зависит от действий исполнителя и за которые он несет личную ответственность независимо от воли третьей стороны (к примеру, действия автомобильного перевозчика и прочие).

Пятый признак – сохранение или изменение состояния невещественного блага. В качестве примера, можно привести оказание медицинских или охранных услуг.

Шестой признак – направленность услуг на удовлетворение индивидуальной потребности лица. Однако данный признак характерен не только для оказания услуг, но присущ всем объектам гражданских прав.

С точки зрения Д.Г. Поповой выделяются следующие характерные признаки услуги:

- отсутствие овеществленного результата;
- наличие полезного эффекта услуги;
- тесную связь с личностью исполнителя;
- синхронность оказания и получения услуги;
- моментальность потребления, несохраняемость услуги;
- невозможность гарантировать результат услуги.

Лазовская С.В. добавляет к уже перечисленным признакам, такие как: «непостоянство качества; локальность, нетранспортабельность; индивидуальный характер предоставления услуги; субъектом (исполнителем) услуги зачастую является индивидуальный предприниматель (малое предприятие); потребитель (человек) часто является объектом оказания услуги или непосредственно участвует в процессе ее оказания; в сфере услуг высока доля ручного труда, качество которого зависит от мастерства персонала; исполнитель услуги, как правило, не является собственником результата услуги»[21, с.199].

Анализ представленных выше классификаций показал, что услуги, обладая отелными особенностями и присущими им специфическими признаками, которые призваны отграничивать услуги от смежных категорий, в частности от работ, представляют собой один из важнейших объектов гражданских прав.

1.3 Правовое регулирование оказания услуг в современной России

Основные принципы правового регулирования сферы оказания услуг в современной России установлены Конституцией Российской Федерации. Так в соответствии с пунктом 1 статьи 8 Конституции РФ «в Российской Федерации гарантируются единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности» [19].

Что касается общего правового регулирования оказания услуг, в том числе в рамках договоров возмездного оказания услуг, то оно осуществляется гражданским законодательством Российской Федерации, в частности:

- Гражданским кодексом Российской Федерации (глава 39);
- Налоговым кодексом РФ;
- Бюджетным кодексом РФ;
- Кодексом об административных правонарушениях;
- Жилищным кодексом РФ;
- федеральными законодательными актами (Федеральным законом «О Почтовой связи», Федеральным законом «Об основах туристской деятельности в Российской Федерации», Федеральным законом «Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности», Федеральным законом «О связи» и прочими);
- Законом Российской Федерации «О защите прав потребителей»;
- профильными нормативными правовыми актами, утвержденными в разное время Правительством Российской Федерации, в том числе Правилами оказания отдельных видов услуг (почтовых, банковских, внешнеторговых, туристских, услуг связи и прочих), международными актами, например, Генеральным соглашением о торговле услугами, включающем «порядок заключения соответствующих договоров, права потребителя услуг и исполнителя, обязанности сторон, а также их ответственность за нарушение договора»[9, с.8], в части не противоречащей действующему законодательству Российской Федерации, иными актами.

Кроме того, не менее важную роль в правовом регулировании и установлении практики применения нормативных актов выполняет складывающаяся судебная практика. В качестве основы любых гражданско-правовых отношений, в том числе и отношений, складывающихся в области оказания услуг, принимается договор.

Регулирование сектора услуг является явно региональным из-за высокой межрегиональной и внутрирегиональной сегментации рынка, региональной специфики спроса на услуги, а также таких важных свойств услуг, как невозможность транспортировки и хранения [11, с.42].

В контексте оказания услуг договор носит наименование «договор возмездного оказания услуг», а его легальное определение включено в пункт 1 статьи 779 ГК РФ. Суть данного договора в выполнении исполнителем за вознаграждение определенных действий, предусмотренных договором.

Учитывая широкий спектр различных услуг, представленных сегодня на рынке, гражданское законодательство классифицирует отдельные виды услуг, требующих особого правового регулирования.

Действующий ГК РФ относит к ним следующие виды услуг:

- подряд, регулируется главой 37 ГК РФ;
- выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ 38 ГК РФ;
- перевозка, регулируется главой 40 ГК РФ;
- транспортная экспедиция, регулируется главой 41 ГК РФ;
- банковский вклад, регулируется главой 44 ГК РФ;
- банковский счет, регулируется главой 45 ГК РФ;
- расчеты, регулируется главой 46 ГК РФ;
- хранение, регулируется главой 47 ГК РФ;
- поручение, регулируется главой 49 ГК РФ;
- комиссия, регулируется главой 51 ГК РФ;
- доверительное управление имуществом (глава 53 ГК РФ).

Все остальные услуги регулируются главой 39 ГК РФ и охватывают такие услуги как: медицинские, ветеринарные, консультационные, аудиторские, информационные услуг, услуги связи, услуги по обучению, туристическому обслуживанию (пункт 2 статьи 779 ГК РФ).

Следует отметить, что общие положения о бытовом подряде и подряде субсидиарно применяются к более широкой в трактовке главе 39 ГК РФ.

Исходя из количества статей, регламентирующих обязательства подрядного типа, можно сделать два вывода, вытекающих один из другого. Первый состоит в том, что действующее законодательство содержит достаточное количество норм, которые применяются одновременно к договорам подряда и возмездного оказания услуг, т.е. используются как универсальные [41, с.74].

Судебную практику, по нашему мнению, целесообразно рассматривать в аспекте определения правовой природы оказания услуг и правоприменения нормативных актов, регулирующих сферу оказания услуг на практике.

Так, к примеру, в пункте 1 Информационного письма Президиума Высшего арбитражного суда Российской Федерации от 29 сентября 1999 года № 48 «О некоторых вопросах судебной практики, возникающих при рассмотрении споров, связанных с договорами на оказание правовых услуг» говорится, что в обязанности исполнителя включаются не только «определенные действия, которые обязан совершить исполнитель, либо указана определенная деятельность, которую он обязан осуществить. ... но и представление заказчику результата действий исполнителя (письменные консультации и разъяснения по юридическим вопросам; проекты договоров, заявлений, жалоб и других документов правового характера и т. д.)».

Следует отметить, что судебная практика постоянно пополняется новыми судебными актами, которые рано или поздно доходят до законодателей и указывают им на пробелы в их нормотворческой деятельности.

В первой главе мы раскрыли понятие и содержание услуги как гражданско-правовой категории, познакомились с различными взглядами цивилистов, экономистов на определение понятия услуга, рассмотрели характерные признаки и особенности услуги в системе объектов гражданских прав, изучили правовое регулирование оказания услуг в современной России.

Глава 2 Возмездное оказание услуг как вид гражданско-правового договора

2.1 Понятие и правовая сущность договора возмездного оказания услуг

Легальное определение договора возмездного оказания услуг содержится в пункте 1 статьи 779 ГК РФ и гласит «по договору возмездного оказания услуг исполнитель обязуется по заданию заказчика оказать услуги (совершить определенные действия или осуществить определенную деятельность), а заказчик обязуется оплатить эти услуги» [7].

В главу 39 ГК РФ, регулируемую возмездное оказание услуг включено лишь 6 статей, что видится нам явно недостаточным для эффективного регулирования правоотношений в данной сфере.

Полагаем, что законодатель посчитал включение данного количества достаточным для регулирования возмездного оказания услуг, имея в виду, что положения о подряде (статьи 702-729 ГК РФ) и бытовом подряде (статьи 730-739) в части их непротиворечия основным положениям о договоре возмездного оказания услуг, так же можно применять для разрешения правовых вопросов.

Р.Р. Сафин считает, что подобная унификация правового регулирования, «исходя из единства экономической сущности отношений по оказанию услуг и по выполнению работ, а также как указывается исследователями, наличия общих с подрядом особенностей» [40, с.183], выглядит логично. Кроме того, по мнению автора, недостаток правового регулирования данной сферы с лихвой восполняется федеральными законами, правовыми актами, посвященными определенным видам услуг.

На первый взгляд определение договора возмездного оказания услуг производит впечатление простой для понимания и использования договорной конструкции. Однако, при ближайшем ее рассмотрении, можно столкнуться с проблемой правовой идентификации договора возмездного оказания услуг,

поскольку довольно сложно определить, как непосредственно правовую сущность данного договора, так и необходимость его особого выделения среди других договоров и определения четких границ в его применении.

Следует отметить, что, несмотря на широкое распространение на практике договорной конструкции, сущность договора в цивилистике практически не изучена. Эластичность правовой формы договора, дает возможность адаптироваться под различные по характеру общественные отношения. Причем «несмотря на изменение ее социально-экономического содержания, сама по себе конструкция договора как порождение юридической техники остается неизменной» [40, с.183].

Между тем, по нашему мнению, отношение к данной договорной конструкции, обоснованно занимающей серьезную нишу в гражданском обороте, донельзя упрощено. Договор часто не воспринимают всерьез, принимая во внимание лишь его образ, а не его сущность, и относят к договору возмездного оказания услуг любой договор, имеющий характер возмездности.

Так, с точки зрения Н.Э. Гамидовой, «ситуацию усугубляют и всесторонне не изученные возможности возмездного договора, как на практике, так и в теории гражданского права» [8, с.76]. Мы считаем, что не последнюю роль в таком восприятии договора играет отсутствие в цивилистике единого мнения как по вопросу определения услуги, как таковой, так и относительно юридической природы и отличительных критериев договора возмездного оказания услуг.

Чаще всего цивилисты «обращаются к экономической сущности услуги, понимание которой основывается на восприятии услуг как экономически значимом товаре, обеспечивающем возможность иметь доход и постоянный спрос» [44, с.133]. Юридическую же сущность услуги цивилисты воспринимают, как правило, «в качестве объекта гражданских прав, выражающего собой особый способ удовлетворения потребности человека, оказываемый на возмездных платных началах».

Иными словами, исходя из присутствия термина «возмездность» в непосредственном наименовании главы 39 ГК РФ, («Возмездное оказание

услуг»), регулирующей оказание услуг, можно сделать вывод, что возмездность поставлена законодателем на первый план и является основной характеристикой договора возмездного оказания услуг.

Между тем, любой договор возмездного оказания услуг обладает следующими свойствами:

- в договоре присутствует две стороны: услугодатель (исполнитель) и услугополучателя (заказчик);
- оказание услуг по договору носит личностный характер (тесно связан с личностью услугодателя);
- услугодатель обязан оказать услугу и вправе получить за нее вознаграждение;
- услугополучателя обязан оплатить вознаграждение за услугу и вправе получить данную услугу;
- результат оказания услуги по договору неовеществлен.

При возмездном оказании услуг заказчика интересует именно деятельность исполнителя, не приводящая непосредственно к созданию вещественного результата [16, с.138].

Следует помнить, что результат услуги не имеет материального выражения и может выражаться в форме представления консультации, выигрыш судебного процесса, сдача экзамена, выздоровление больного, получение эстетического удовлетворения от картины и прочего, а следовательно услугодатель, как правило, не несет ответственности за риск не достижения результата, при условии его надлежащего исполнения своих обязанностей по исполнению услуги.

При этом не стоит принимать вещные материалы, которые представил услугодатель (в частности: рецепты, письменные заключения, проекты документов и прочие) в ходе выполнения услуги за овеществленный результат оказанной услуги, поскольку, по мнению Р.А. Музаева «эти материальные результаты являются частью действий, совершенных в рамках договора возмездного оказания услуг, потому что их достижению предшествуют

действия, которые не имеют материального воплощения (например, проведение анализа бухгалтерской отчетности) и потому составляют единое целое с этими результатами»[28, с.28].

Между тем, автор считает, что, если услугополучатель в предмете договора настаивает на представлении ему в качестве услуги, к примеру, письменного аудиторского заключения, а действия аудитора выражаются лишь в написании письменного заключения, то «природе данных отношений больше соответствует договор подряда» [28, с.28].

С правовой точки зрения, договор возмездного оказания услуг представляет собой:

- взаимный договор (обе стороны договора несут не только обязанности, но и обладают правами);
- возмездный договор (обязанности сторон корреспондируются: одна сторона договора обязана совершить в пользу другой стороны конкретные действия, а другая сторона, в свою очередь, должна представить первой стороне встречное удовлетворение – определенное имущественное благо, как правило, вознаграждение);
- консенсуальный договор (юридические последствия наступают с момента достижения сторонами соглашения (консенсуса) по всем существенным условиям договора);
- публичный договор (в случае, если одна из сторон договора, как правило, услугодатель является предпринимателем либо юридическим лицом, осуществляющим предпринимательскую деятельность, и оказывает другой стороне (услугополучателю) услугу, необходимую для удовлетворения его личных, бытовых потребностей).

Гражданское законодательство не устанавливает каких-либо специальных требований к составу субъектов договора возмездного оказания услуг, поэтому стороной может стать любой субъект.

Между тем, существуют законодательные требования в отношении ряда видов деятельности, без соответствия которым, становится невозможным такую деятельность осуществлять.

В качестве примера можно привести оказание медицинских, аудиторских, страховых, образовательных услуг, услуг связи, деятельность которых подлежит обязательному лицензированию в соответствии с требованиями действующего законодательства. Причем получатель лицензии должен соответствовать определенным правилам: иметь высшее профессиональное образование, стаж работы, постоянно проходить аттестацию для подтверждения квалификации и прочие. Данное правило касается как юридических, так и физических лиц.

Справедливости ради, необходимо отметить, что наличие у услугодателя лицензии еще не является гарантом оказания им качественных услуг. Некоторые правоведы склоняются к тому, что отсутствие овеществленного результата оказанной услуги и отсутствие гарантированного результата не облегчают «жизнь» услугополучателю и считают очевидным, что законодатель главой 39 ГК РФ в том виде, в котором она существует сегодня, ввел нормы, «ориентированные на правовую охрану клиента» [8, с.76].

В качестве обоснования своей позиции они ссылаются на правовую природу возмездных отношений, обозначенную в статье 781 ГК РФ (заказчик обязан оплатить оказанные ему услуги) и в статье 782 ГК РФ, в которой определена процедура одностороннего отказа от выполнения условий договора.

Кроме того, учитывая тот факт, что в обязательствах по оказанию услуг «результат неотделим от деятельности исполнителя, а процесс потребления услуги осуществляется, как правило, в момент ее оказания» [35, с.88], очевидное значение приобретает личность непосредственного исполнителя, в том числе его опыт, индивидуальные данные, знания, профессионализм. Законодательно это закреплено в статье 780 ГК РФ, правда с оговоркой: «если иное не предусмотрено договором» [7], что позволяет исполнителю в определенных случаях делегировать свои полномочия другим лицам, как правило это касается

юридических лиц, где от имени юридического лица выступает один либо несколько его работников.

Применительно к контексту «личного исполнения» услуги юридическим лицом, заказчику важно, чтобы именно данное юридическое лицо оказало ему услугу.

Договорные обязательства по оказанию услуг, по общему правилу, делятся на следующие виды обязательств:

- фактического характера (перевозка, хранение, прочие возмездные услуги);
- юридического характера (поручение, комиссия и прочие);
- как фактического, так и юридического характера (агентирование, транспортная экспедиция, агентирование, доверительное управление имуществом);
- денежно-кредитного характера (кредит и заем, банковский счет, банковский вклад, факторинг, страхование, безналичные расчеты).

Таким образом, отсутствие в действующем гражданском законодательстве легального определения понятия «услуга» создает определенную проблему в правовой идентификации договора возмездного оказания услуг относительно определения его правовой сущности, необходимости его особого выделения среди других договоров и определения четких границ в его применении, а следовательно заслуживает более детального дальнейшего исследования.

2.2 Содержание договора возмездного оказания услуг

Содержание договора, по общему правилу, определяется его условиями. Все условия подразделяются на:

- существенные. Такие условия, «без согласования которых договор не считается заключенным» [47, с.22]. По сути, такие условия необходимы для заключения договора и сами по себе являются достаточными. Существенные условия договора, в свою очередь, делятся на:

субъективные (определяются сторонами договора) и объективные (определяются на законодательном уровне: условия о предмете договора, условия, поименованные в законе, иных правовых актах как обязательные для договоров данного вида, в качестве примера можно привести: условия о сроках работ по договору подряда);

- обычные (предусмотренные нормативными правовыми актами, не требующие согласования, поскольку вступают в силу сразу же после заключения договора, к примеру: стандартные условия о правах и обязанностях сторон договора, о сроке, о цене и прочие);
- случайные (все прочие условия договора).

С целью конкретизации существенных условий договора обратимся к положениям ГК РФ. Согласно ст. 432 кодекса к ним относятся такие условия, как условия о предмете договора, условия, названные существенными в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение [27, с.84].

В итоге можно сделать вывод, что условиями договора являются элементы, которые составляют содержание договора и в обязательном порядке согласуются сторонами. Таким образом, условия договора представляют собой элементы договора.

Традиционно предметом договора возмездного оказания услуг является выполнение исполнителем определенных действий либо оказание определенного вида деятельности. Причем перечень услуг (действий, деятельности) должен быть четко прописан в договоре возмездного оказания услуг, в противном случае данный договор могут признать не заключенным [30, с.54].

Не стоит также забывать и тот факт, что при определении предмета договора, следует разграничивать непосредственно деятельность по оказанию услуги и результат, на который рассчитывал услугополучатель.

Данный вопрос, как правило, рождает споры и разногласия между исполнителем и заказчиком. Так исполнитель может посчитать что он выполнил услугу, а заказчик, напротив, может посчитать, что был обманут, поскольку не получил ожидаемого результата либо полученный и ожидаемый результаты сильно отличаются. Для того, чтобы избежать впоследствии, подобных недопониманий между сторонами договора, следует «разграничивать качество оказанной услуги и результат, который хотел получить услугополучатель» [35, с.89].

Считаем, что не ошибемся, указав одним из наиболее существенных признаков договора возмездного оказания услуг его качество, поскольку «в качестве его предмета традиционно выступает совершение исполнителем каких-либо действий или осуществление им какой-либо деятельности в отношении заказчика» [46, с.134].

Говоря о качестве предмета исполнения по договору возмездного оказания услуг, считаем, допустимым ссылку на схожесть в этом вопросе с договором подряда, ввиду того, что определяется оно по тем же правилам.

Так, по смыслу статьи 721 ГК РФ качество выполненной подрядчиком работы должно соответствовать условиям договора подряда, либо общепринятым критериям, которые предъявляются к подобного рода договорам. Причем требования к качеству работы могут быть определены законом или другими нормативными правовыми актами.

Применительно к договору возмездного оказания услуг исполнитель обязан оказать услугу с учетом перечисленных требований о качестве, либо вправе оказать услугу более высокого порядка (качества).

Проводя аналогию с договором подряда, следует отметить, что гарантии качества оказанных услуг следует классифицировать на две основные категории:

- законные (установленные законодателем);
- договорные (установленные сторонами договора).

Причем гарантии качества, по смыслу статьи 722 ГК РФ, как правило, распространяются на весь результат оказанной услуги, если только иное не предусмотрено законом либо договором.

Договоры возмездного оказания отдельных видов услуг предполагают «сохранение полезного эффекта в пределах разумного срока согласуясь со способом использования, установленном в договоре» [46, с.135]. Однако, если такой способ в договоре по каким-то причинам не указан, то «в силу вступает законная гарантия, основанная на обычном способе использования результата услуги данного рода».

Кроме того, в договоре возмездного оказания услуг может быть указан гарантийный срок, который устанавливается либо законом, либо по договоренности между сторонами, либо обычаем делового оборота.

Следующим условием рассматриваемого договора является его цена. Необходимо указать, что вопрос о том, является ли цена существенным условием для договора возмездного оказания услуг, до сих пор остается дискуссионным.

Отдельные ученые цивилисты убеждены, что цена в договоре об оказании услуг не является существенным условием. Так как при ее отсутствие будет действовать общее правило, указанное в пункте 3 статьи 424 ГК РФ.

Мнение других противоположно: «измерять численными и иными ценностными значениями результат услуги не всегда возможно в силу нематериальности результата, и предлагают в договоре указывать цену или способ ее определения» [28, с.30].

Очевидно, что подобные споры не ограничиваются научным полем, но часто переходят в рамки судебных разбирательств. Причем, среди «представителей Фемиды», также часто встречаются различные подходы к данному вопросу. Между тем, статья 781 ГК РФ не причисляет цену к существенным условиям договора возмездного оказания услуг, поскольку в подобной ситуации цена в соответствии со статьей 783 ГК РФ субсидиарно применяется пункт 1 статьи 709 ГК РФ, который в свою очередь отсылает к пункту 3 статьи 424 ГК РФ.

Так, по смыслу указанной нормы, в случае отсутствия в договоре цены либо она не может быть установлена из договора, то заказчик должен оплатить оказанную исполнителем услугу по цене, которая взимается за подобные услуги.

Дискуссии вызывает также вопрос о том является ли условие о сроке в договоре возмездного оказания услуг существенным либо нет.

Очевидно, что срок оказания услуги является важным условием рассматриваемого договора. Так срок оказания услуги следует определять по аналогии с договором подряда: дата начала и дата его завершения.

Однозначно исполнитель при срыве срока оказания услуги должен нести за это ответственность, если иное не установлено законом, иными правовыми актами или не предусмотрено самим договором. Причем последствия просрочки исполнения взятых на себя исполнителем обязательств устанавливаются по правилам пункта 2 статьи 405 ГК РФ.

Справедливости ради следует указать, что не все ученые считают срок договора возмездного оказания услуг существенным условием, из-за несоблюдения которого данный договор может быть признан незаключенным.

Ряд ученых считает, что «подрядная модель» закрепления условия о сроке неудачна, поскольку «ориентирована на автономность подрядчика в договорных отношениях, а в обязательствах об оказании услуг условие о сроках их оказания сопряжено с временными рамками взаимодействия с заказчиком потребителем, поэтому юридическое значение приобретают как сроки начала и окончания оказания услуги, так и обозначение временными интервалами периодов взаимодействия услугодателя и услугополучателя» [28, с.31].

Кроме того, автор ссылается и на тот факт, что в договоре подряда наименьшей единицей времени срока берется день, а при предоставлении возмездных услуг наименьшей единицей времени срока может исчисляться часами.

Ряд ученых считает, что при постановке вопроса о сроке рассматриваемого договора подлежит применению общее правило о порядке определения срока исполнения обязательства, изложенное в статье 314 ГК РФ.

Кроме того договора могут носить как срочный (образовательные услуги), так и бессрочный (предоставление жилищно-коммунальных услуг) характер.

Что касается сложившейся по данному вопросу судебной практики, то ее нельзя назвать однозначной. Однако все же чаще суды склоняются к тому, чтобы признать условие о сроке оказания услуг существенным для договоров о возмездном оказании услуг.

Таким образом, применительно к договору возмездного оказания услуг существенными условиями являются: условие о предмете договора – выполнение исполнителем определенных действий либо оказание определенного вида деятельности (перечень услуг (действий, деятельности) должен быть четко прописан в договоре); условие о качестве оказываемой услуги; условие о сроке оказания услуги (с указанием начального и конечного сроков).

Кроме указанных, важными элементами рассматриваемого договора составляющими его содержание являются: условия о сторонах договора (полные данные об исполнителе и заказчике, включая все необходимые реквизиты, по которым их можно идентифицировать); условие о форме заключения договора, условие о месте и времени его заключения, а также иные условия, предусмотренные законом для такого рода договоров.

2.3 Ответственность сторон по договору возмездного оказания услуг

Ответственность представляет собой одну из «основных юридических категорий, широко используемых в правоприменительной деятельности» [36, с.52].

Для нормального функционирования общества необходимо, чтобы его участники надлежаще исполняли свои обязательства, в противном случае, можно говорить об их нарушении, которое подвергает отрицательному воздействию не только сторону, чьи права были нарушены, но часто оказывает негативное воздействие на гражданское общество в целом.

Следует отметить, что гражданско-правовая ответственность представляет собой вид юридической ответственности, которая обладает всеми признаками юридической ответственности.

При этом необходимо указать, что юридическая ответственность «представляет собой негативную реакцию государства на совершение правонарушения субъектами гражданских и иных правоотношений в виде применения к виновному лицу мер государственного воздействия» [36, с.52].

Принимая во внимание то обстоятельство, что гражданское право является в большей степени регулятором имущественных отношений, становится очевидным, что и гражданско-правовая ответственность имеет имущественный характер.

В этой связи, следует отметить, что ответственность за имущественные правонарушения в гражданском праве с учетом особенностей гражданско-правовых взаимоотношений и принимая во внимание виды имущественной ответственности в сфере гражданского права, может быть договорной и внедоговорной.

Что касается ответственности, которая наступает у субъектов гражданско-правовых отношений по договору возмездного оказания услуг, то основанием ее наступления служит, как правило, нарушение условий договора и носит она, безусловно, договорной характер.

По общему правилу ненадлежащее исполнение либо неисполнение договорных обязательств одной из сторон по договору, влечет за собой нарушение законных прав и интересов другой стороны и является самостоятельным основанием для привлечения к ответственности.

Необходимо указать, что одним из оснований для привлечения субъекта гражданско-правовых отношений к ответственности, следует считать противоправный (нарушающий предписания норм права) характер его действий либо бездействий.

Между тем, стоит отметить, что гражданские права и обязанности возникают также из действий участников гражданского оборота, прямо не

урегулированных законом либо подзаконными актами. Следовательно, противоправным поведением может считаться поведение, нарушающее как императивные, так и договорные нормы.

При этом вопросы возмещения ущерба, как морального, так и материального, убытков и вреда, решаются в соответствии с действующим законодательством и условиями, отраженными в договоре, как правило, посредством обращения в суд с учетом прохождения процедуры досудебным урегулированием спора в случае, если она предусмотрена законом.

Причем обязательным основанием возникновения ответственности принято считать причинно-следственную связь между убытками (ущербом, либо вредом) и ненадлежащими действиями сторон.

Рассмотрим подробнее ответственность, которая наступает у сторон договора возмездного оказания услуг, в случае нарушения его условий.

Как было ранее установлено, предметом рассматриваемого договора является выполнение исполнителем определенных действий (осуществление определенной деятельности) по заданию заказчика, что корреспондирует договору подряда.

Однако если после выполнения работ по договору подряда их результат материален, факт выполнения работ актируется и работы оплачиваются, то в случае с возмездным оказанием услуг оплате подлежит собственно услуга, конкретное действие или деятельность, которая не имеет вещественного выражения, а значит и акта сдачи-приёмки не предусмотрено. Строго говоря, по условиям рассматриваемого договора исполнитель обязан оказать заказчику определенную услугу, а заказчик, в свою очередь, обязан ее оплатить.

Следует отметить, что ответственность сторон по договору возмездного оказания услуг имеет определенные особенности, которые связаны прежде всего с правой природой данного договора и проявляются через призму договора подряда.

Так, если при выполнении работ риск их случайной гибели лежит непосредственно на исполнителе, то при возмездном оказании услуги,

исполнитель либо вообще не несет риска, связанного с оказанием услуги, при условии ее надлежащего оказания, либо риск ненадлежащего оказания услуги соотносится с виной исполнителя и распределяется в соответствии с действующим гражданским законодательством.

Так, в силу пункта 1 статьи 401 ГК РФ, «лицо, не исполнившее обязательства либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные основания ответственности» [7]. Причем сторона признается невиновной в том случае, если она приняла все необходимые меры для надлежащего исполнения обязательства.

Между тем, по смыслу пункта 3 статьи 401 ГК РФ указанное правило о степени виновности не распространяется на лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность. Такие лица несут ответственность независимо от наличия вины. Исключением является, действие непреодолимой силы (чрезвычайные и иные обстоятельства).

При этом ни отсутствие на рынке необходимых товаров, ни нарушения обязанностей контрагентами, ни отсутствие необходимых денежных средств для приобретения необходимых товаров не являются действиями непреодолимой силы.

Особенностью наступления ответственности за ненадлежащее исполнение сторонами условий рассматриваемого договора можно считать процедуру распределения между ними последствий невозможности исполнения условий договора.

Так пунктом 1 статьи 781 ГК РФ установлена стандартная обязанность заказчика оплатить оказанные ему исполнителем услуги в предусмотренном в договоре порядке и в оговоренные сроки. Пунктом 2 статьи 781 ГК РФ предусмотрена обязанность заказчика в том случае, если по его вине оказать услугу не представляется возможным, в полном объеме оплатить услуги исполнителя. И, наконец, если невозможность исполнения договорных условий не зависит от действий либо бездействий какой-либо из сторон, то заказчик

обязан возместить (по сути компенсировать) исполнителю лишь фактически понесенные последние расходы, (пункт 3 статьи 781 ГК РФ).

При этом законодателем не предусмотрена ответственность исполнителя в случае срыва сделки по его вине. Полагаем, что в подобном случае, если договором не предусмотрено иное, исполнитель просто теряет право на получение вознаграждения. В том случае, если его услуги уже были оплачены, ему вменяется вернуть выплаченный аванс.

Следует отметить, что в главе 39 ГК РФ (статья 782 ГК РФ) законодатель предусмотрел право сторон на отказ от выполнения условий договора, при условии выплаты фактически понесенных расходов (если отказ исходит от заказчика) и при условии полного возмещения заказчику убытков (если отказ поступил от исполнителя) (ст. 782 ГК РФ).

Необходимо указать, что услугодатель (исполнитель) при осуществлении предпринимательской деятельности может оказывать любые виды услуг и регулироваться такие услуги будут не только гражданским кодексом РФ, но и другими специальными профильными нормативными актами, законами, правилами, утвержденными правительством РФ.

Иными словами ответственность исполнитель будет нести перед заказчиком, как потребителем определенных услуг, а регулироваться такая деятельность будет также профильными нормативными актами. Так, к примеру, исполнитель будет нести гражданско-правовую ответственность перед гражданами-заказчиками услуг в случае ненадлежащего выполнения либо невыполнения информационных и других обязанностей по надлежащему обслуживанию граждан (статья 12 Закона «О защите прав потребителей»).

При этом исполнитель может избежать ответственности в том случае, если он сможет доказать, что вред был причинен заказчику вследствие непреодолимой силы либо нарушения потребителем установленных правил использования услуги (статья 14 Закона «О защите прав потребителей»).

Следует отметить, что действующее гражданское законодательство апеллирует принципом полного возмещения вреда (взыскивается как реальный ущерб, так и упущенная выгода).

Что касается компенсации морального вреда, то ее размер определяется непосредственно судом вне зависимости от размера возмещения имущественного вреда. Причем судебная практика сложилась подобным образом, что суды взыскивают с виновной стороны нижний минимум компенсации, либо отказывают в ее взыскании. Объяснить это можно отсутствием в России необходимой методики определения размера компенсации морального вреда и «необоснованной произвольностью (на усмотрение суда) в оценке судами размеров компенсации морального вреда» [36, с.55].

Применительно к ответственности сторон по договору возмездного оказания услуг, нельзя обойти своим вниманием такую категорию споров, как причинение вреда, вследствие недостатков товаров, работ или услуг, положения о которых содержатся в статьях 1095-1098 ГК РФ.

Согласно статье 1095 ГК РФ «вред, причиненный жизни, здоровью или имуществу гражданина либо имуществу юридического лица вследствие конструктивных, рецептурных или иных недостатков товара, работы или услуги, а также вследствие недостоверной или недостаточной информации о товаре (работе, услуге), подлежит возмещению продавцом или изготовителем товара, лицом, выполнившим работу или оказавшим услугу (исполнителем), независимо от их вины и от того, состоял потерпевший с ними в договорных отношениях или нет» [7].

При этом, по общему правилу, субъектом ответственности является исполнитель услуги независимо от наличия его вины (статья 1096 ГК РФ), который обязан возместить вред в пределах срока годности или срока службы, а если они не установлены, то в течение десяти лет со дня оказания услуги (статья 1097 ГК РФ).

Необходимо указать, что учитывая повышенную ответственность исполнителя услуги, законодатель предоставляет исполнителю возможность

избежать ответственности за вред, в случае, если он сможет доказать, что он наступил вследствие непреодолимой силы либо по вине самого заказчика-потребителя (статья 1098 ГК РФ).

Рассмотрев основные положения об ответственности сторон по договору возмездного оказания услуг, можно сделать вывод, что ответственность распределяется между сторонами рассматриваемого договора с определенными особенностями, связанными, в первую очередь с правой природой данного договора, а также с применением аналогии оказания услуг с подрядными работами. Кроме того, через всю 39 главу ГК РФ прослеживается некое послабление от законодателя в сторону заказчика и, напротив, ужесточение ответственности в сторону исполнителя.

Во второй главе мы раскрыли понятие и правовую сущность договора возмездного оказания услуг, подробно изучили его содержание и познакомились с ответственностью сторон рассматриваемого договора.

Глава 3 Актуальные проблемы оказания услуг в гражданских правоотношениях

3.1 Анализ основных проблем оказания услуг в гражданском обороте

Анализ правового регулирования отношений в сфере возмездного оказания услуг показал наличие определенных проблем. Остановимся на них подробнее.

Одной из важнейших проблем оказания услуг в гражданском обороте можно указать отсутствие конкретного единого определения непосредственно «услуги», как гражданско-правовой категории, что приводит к спорному пониманию определения договора возмездного оказания услуг и неверному регулированию складывающихся в области оказания услуг отношений.

Так, в пункте 2 статьи 779 ГК РФ представлен далеко не исчерпывающий перечень услуг, что оставляет возможность причислять к услугам прочие виды деятельности и, как следствие, «использовать нормы других институтов» [9, с.8].

В законе можно наблюдать то, что определение услуга не закреплено и не конкретизировано, а поэтому появилась возможность использования в отношении договора возмездного оказания услуг как общих положений о подряде, так и положений о бытовом подряде, а это совершенно разные статьи.

Следующая проблема связана с характерным признаком услуги, а именно наличие исполнителя услуги, а также его индивидуальные данные, в том числе опыт, знания, профессионализм.

Однако не все услуги корреспондируют персоне исполнителя. Между тем статьей 780 ГК РФ, оказание услуги ставится в прямую зависимость от личности исполнителя, что по нашему мнению в корне не верно. Полагаем, что необходимо исправить имеющуюся проблему посредством внесения изменений в поименованную статью.

Считаем, что отказ от строгой зависимости любой услуги от личности исполнителя позволит заменять исполнителя в ряде случаев, не только путем

внесения определенных условий в договор, облегчая и расширяя тем самым предпринимательскую деятельность исполнителя, но и путем замены исполнителя в нормативных актах.

Особенно актуальной такая поправка будет для тех, кто оказывает услуги, где личность исполнителя не выполняет ключевой роли для проведения оценки качества потребительских свойств услуги, а оказывает чисто техническую услугу (например услуги связи).

Серьезной проблемой правовой сферы оказания услуг является отсутствие четкого порядка проведения расчетов между сторонами. На сегодняшний день порядок оплаты услуг исполнителя не определен, что заставляет заказчика и исполнителя проводить оплату согласно условиям заключенного между ними договора, и создает дополнительные неудобства и нервозность у сторон договора возмездного оказания услуг.

Еще одной проблемой оказания услуг является отсутствие законодательно установленных сроков применительно к договору оказания услуг, поскольку по обязательствам возмездного оказания услуг не всегда допустимо пользоваться правилами договора подряда о сроках выполнения работ.

Для оказания услуги часто имеет значение не только ее начальный и конечный сроки оказания, но и промежуточные сроки, которые обозначены временными интервалами периодов взаимодействия исполнителя и заказчика. В качестве примера можно привести оказание медицинских либо образовательных услуг.

Еще одна проблема в сфере оказания услуг заключается в специфике договора возмездного оказания услуг, которая выражается в распределении рисков между сторонами.

Так, по договору оказания услуг исполнитель не обременен риском недостижения результата, что, безусловно, расслабляет исполнителя, поскольку даже если он по какой-то причине не окажет услугу, негативных последствий в отношении него не последует.

Между тем существует ряд услуг, которые выполняются непосредственно с целью получения определенного результата либо эффекта. Кроме того, отсутствие у исполнителя ответственности в случае оказания заказчику услуги ненадлежащего качества ущемляет права заказчика. Существенной проблемой оказания услуг в гражданском обороте является возможность одностороннего отказа, как со стороны заказчика, так и со стороны исполнителя.

Причем ряд цивилистов считают, что необходимо на законодательном уровне внести такие изменения, которые не позволили бы исполнителю в одностороннем порядке отказываться от исполнения условий договора, ввиду того, что права заказчика существенно ущемляются, в случае отказа исполнителя от оказания услуг, когда заказчик не может получить подобные услуги у третьего лица. При этом возмещение заказчику исполнителем убытков не всегда способно нивелировать негативные последствия, вызванные действиями исполнителя.

Серьезной проблемой в сфере оказания услуг представляется отсутствие надлежащей ответственности исполнителя за качество оказываемых им услуг. Связано это, прежде всего, с объективными сложностями при установлении убытков, возникших у заказчика, в случае оказания исполнителем услуг ненадлежащего качества. При этом заказчик может лишь уменьшить стоимость услуги.

Кроме того, учитывая, что оказание услуг часто представляет собой процесс «моментального потребления», заказчик не может полностью отказаться от оплаты услуг поскольку он их уже получил. Целесообразно отметить, что в последние годы все больше исследований посвящено изучению вопросов защиты прав потребителей финансовых услуг, услуг в сфере жилищно-коммунального хозяйства, услуг подвижной (мобильной) связи, в сфере ипотечного кредитования, оказания туристических услуг.

В России отсутствует нормативное закрепление единых принципов правового регулирования системы отношений, что приводит к пробелам в регулировании отношений, а значит, к возможному ущемлению прав

потребителей. На сегодняшний день назрела необходимость законодательного закрепления презумпции установления гарантийного срока, принципов независимости и не взаимообусловленности гарантий на товары, работы (услуги), запрета на установление каких-либо ограничений в действии гарантии на товар в зависимости от выбора исполнителя [18, с.148]. Полагаем, что законодателю необходимо включить в главу 39 ГК РФ нормы, которые бы четко обозначали границы и размеры ответственности исполнителя за некачественно оказанную услугу (например, неустойка или пени за ненадлежащее оказание исполнителем услуги либо части обязательств).

Анализ основных проблем оказания услуг в гражданском обороте показал, что, несмотря на постоянные попытки законодателя оптимизировать и сделать более эффективным процесс формирования правовой базы в отношении договоров возмездного оказания услуг. Данный процесс еще не скоро завершится, а существующие и пока еще не решенные проблемы, серьезно осложняют жизнь, как исполнителям, так и заказчикам, ущемляя их законные права и интересы.

3.2 Совершенствование оказания услуг как объектов гражданских правоотношений

Появление новых видов услуг на фоне продолжающегося развития имущественных отношений, рост диверсификации услуг потребовали от законодателя создать определенный правовой режим, объединивший все специально не урегулированные гражданским законодательством отношения, так или иначе относившиеся к оказанию услуг, в главу 39 ГК РФ. Несмотря на благие намерения законодателя, глава получилась довольно «сырой» и нуждается в существенных доработках, на которых мы остановимся подробнее.

В первую очередь следует доработать главу 39 ГК РФ, регулиющую возмездное оказание услуг, усилив ее нормативное содержание, чтобы она перестала быть дежурной главой, в которую просто «слили» не продуманные

положения по вопросу оказания услуг, а стала полноценной нормативной базой, содержащей исчерпывающую информацию по правовому регулированию отношений об оказании различных услуг. Между тем, если проводить сравнение нормативного содержания главы 39 ГК РФ и нормативных положений о подряде и бытовом подряде, отраженных в пункте 2 статьи 779 ГК РФ, то сравнение будет явно не в пользу оказания услуг. Несколько успокаивает тот факт, что понятие услуга, как таковая, и договор возмездного оказания услуг появились в правовом поле России сравнительно недавно, однако практически сразу же стали представлять собой незаменимую правовую конструкцию.

Что касается непосредственно услуги, то она представляет собой один из самых задействованных в гражданском обороте объектов. Следует отметить, что научный правовой мир обращал свое внимание к тому, гражданское законодательство должно учитывать «современные особенности предмета гражданско-правового регулирования, в частности, отношения собственности в статике и динамике», а также обладать определенным запасом правового регулирования.

Считаем, что необходимо заниматься формированием новых норм права, а уже имеющиеся (действующие) нормы права либо пересмотреть, либо полностью исключить. Очевидно, что многие договоры, регламентирующие различные виды услуг, можно перевести в специальный правовой режим в рамках главы 39 ГК РФ (к примеру: образовательные, медицинские, аудиторские, информационные услуги, услуги связи, маркетинговые и туристические услуги). Не исключено, что в последующем, перечисленные услуги могут изменить свой статус, и будут преобразованы в самостоятельные правовые институты.

Так, по мнению И.С. Матовой процесс формирования новых договорных конструкций идет уже сейчас «по мере накопления специфических юридических признаков в практике и их нормативного оформления (в специальном нормативном акте) каждого из приведенных договоров» [26, с.55]. Из указанного следует, что уже довольно скоро мы сможем говорить о становлении института

образовательных услуг, либо института связи, консультационных услуг, других институтов. Появляется все больше услуг, полностью удовлетворяющих потребности различных субъектов; круг объектов услуг расширяется, происходит глобализация сферы оказания услуг.

Между тем целесообразно, по нашему мнению, проработать главу 39 ГК РФ уже сейчас, дополнив общие положения такими нормами, как: порядок оплаты услуг, сроки оказания услуги, качество услуги, гарантии прав заказчика, ответственность сторон, права и обязанности сторон. Сфера оказания услуг в настоящее время постоянно модернизируется и совершенствуется переходя на использование программных продуктов. Современный электронный документооборот требует более тщательной разработки по защите информации, по регулированию оказания информационных, цифровых услуг и методов передачи информации.

Учитывая общемировую тенденцию развития франчайзинга, полагаем, что активная роль в сфере возмездного оказания услуг перейдет к договорам коммерческой концессии. Причем особенно перспективно, на наш взгляд, использование договоров коммерческой концессии будет осуществляться в сфере организации послепродажных услуг изготовителями сложной техники.

Для более быстрого и качественного регулирования отношений в сфере возмездного оказания услуг, считаем целесообразным объединить правовые институты, регулирующие данные отношения в единую главу (либо раздел) в структуре гражданского кодекса, в рамках которого, взяв за основу главу 39 ГК РФ, можно было бы создать «общую часть», которая бы объединяла и регулировала общие для всех договоров возмездного оказания услуг, нормы.

В третьей главе был проведен довольно подробный анализ основных проблем оказания услуг в гражданском обороте, предложили свои способы их решения, а также рассмотрели предложения по совершенствованию оказания услуг как объектов гражданского права.

Заключение

В процессе нашего исследования мы убедились в актуальности выбранной темы, поскольку услуга представляет собой одну из самых важных и самых сложных гражданско-правовых категорий.

Новые виды услуг, возникновение которых продиктовано существующими реалиями российской экономики, в частности, потребностями, как общества, так и государства в целом, предъявления дополнительных требований и стандартов к развитию и функционированию сферы услуг.

В ходе исследования мы выяснили, что не существует единого подхода в отношении понимания термина «услуга», поскольку гражданское законодательство, понимая услугу как деятельность, не содержит легального определения понятия «услуга», а у ученых-правоведов вопрос по поводу дефиниции рассматриваемого понятия и его содержания вызывает непрекращающиеся дискуссии и большой разброс мнений по вопросу понимания сущности услуги с экономической либо юридической точки зрения.

Под оказанием услуг понимается возникновение общественного отношения между заказчиком и исполнителем, которые имеют своей целью получение полезного нематериального результата.

Следствием нематериальности услуги долгое время являлось отсутствие у потребителя возможности объективно оценить, насколько полно исполнятся ожидания от поступившей в его распоряжение услуги [31, с.44].

Кроме того, существенным отличием услуг и работ от иных объектов гражданских прав, считается их производность от обязательственных правоотношений поскольку само существование услуг и работ находятся в прямой зависимости от конкретных обязательств по их оказанию (выполнению).

Полагаем, что необходимо легально закрепить в гражданском законодательстве Российской Федерации единое понятие услуги, что будет способствовать более конкретному разграничению на практике оказание услуг и выполнение работ, а также дальнейшему совершенствованию правового

регулирования сферы оказания услуг.

В ходе нашего исследования мы выяснили, что для целей правового регулирования достаточно определения услуги через понятия действий и деятельности. При этом каждый из договоров возмездного оказания услуг содержит свой набор действий и (или) деятельности, который формирует предмет соответствующего договора.

Понятие услуги в настоящее время требует более детального изучения. Необходимо обратить внимание на конкретизацию общего понятия услуги, выявить схожесть и различие работ и услуг, а так же более подробно провести классификацию услуг для современной экономики, учитывая реалии времени.

Исходя из цели и задач настоящей исследовательской работы, мы изучили труды известных правоведов, цивилистов, экономистов, которые занимались исследованием понятия и содержания «услуги», ее отличия от работы, изучали правовую природу договора возмездного оказания услуг, его понятие и сущность таких, как: Е.Д. Шешенин, О.С. Иоффе, М.В. Кротов, А.Ю. Кабалкин, Л.П. Куракова, С. С. Алексеев, Н. А. Баринов, В. П. Грибанов, М.И. Брагинский, О. А. Красавчиков, А. Е. Шерстобитов, М.М. Агарков, С.В. Лазовская, В.А. Белов, С.А. Зинченко, В.А. Лапач, В.Н. Протасов, Д.И. Степанов, К. Маркс, А. Живан и другие.

Проработали научные статьи и публикации в таких журналах, как «Наука и Просвещение», «Аллея науки», «Скиф», «Научные исследования: от теории к практике», «Вестник современных исследований», «Закон и право», «Гражданское право», «Современное право» и прочих.

В процессе работы мы изучили большой объем общетеоретической и специализированной литературы, нормативно-правовые и законодательные акты, регламентирующие возмездное оказание услуг.

Для эффективной работы мы использовали такие методы исследования, как: обобщение, анализ научной и специализированной литературы, анализ нормативно-правовых актов, системный анализ, комплексно-исторический,

конкретно-социологический, статистический, сравнительно-правовой, логический.

В первой главе мы раскрыли понятие и содержание услуги как гражданско-правовой категории, познакомились с различными взглядами цивилистов, экономистов на определение понятия услуга, рассмотрели характерные признаки и особенности услуги в системе объектов гражданских прав, изучили правовое регулирование оказания услуг в современной России.

Во второй главе мы раскрыли понятие и правовую сущность договора возмездного оказания услуг, подробно изучили его содержание и познакомились с ответственностью сторон рассматриваемого договора.

В третьей главе мы провели довольно подробный анализ основных проблем оказания услуг в гражданском обороте, предложили свои способы их решения, а также рассмотрели предложения по совершенствованию оказания услуг как объектов гражданского права.

Список используемой литературы и используемых источников

1. Авдеева В. Г. Понятие услуги и её место в системе объектов гражданских прав // Наука и образование в современном обществе: актуальные вопросы и инновационные исследования: сборник статей Международной научно-практической конференции, Пенза, 20 октября 2020 года. Пенза: «Наука и Просвещение». 2020. С. 91-93.
2. Айрапетян Н. А. Понятие услуги как предмета договора возмездного оказания услуг // Аллея науки. 2017. Т. 3. № 10. С. 164-167.
3. Арсанукаев Т.Д. Разграничение договора подряда и договора об оказании услуг // Скиф. 2020. №8 (48). С. 186-192.
4. Ахтямова Е. В. Правовые особенности услуги как объекта гражданских прав // Доклады Башкирского университета. 2016. Т. 1. № 1. С. 134-137.
5. Ахтямова Е.В., Резяпова Г.Ф. Правовые особенности юридических услуг, как объекта гражданских прав // Татищевские чтения: актуальные проблемы науки и практики. 2019. С. 177-180.
6. Боуш К. С. Услуга (действие) как самостоятельный объект гражданских правоотношений // Научные исследования: от теории к практике. 2016. № 1(7). С. 300-301.
7. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26.01.1996 № 14-ФЗ (в ред. от 09.03.2021) // Собрание законодательства РФ. 1996. - № 5. - Ст. 410.
8. Гамидова Н.З. Возмездное оказание услуг в гражданском праве. Теория и практика // Закон и право. №5, 2021.С. 75-77.
9. Гарькушева А.С. Особенности правового регулирования договора возмездного оказания услуг // Отечественная юриспруденция. 2015. №2 (2). С. 8-10.

10. Горбунова О. В. Общая характеристика обязательств по оказанию услуг // Вестник Волжского университета им. В.Н. Татищева. 2017. Т. 2. № 1. С. 54-61.
11. Дорожкина Е.А., Холощак Н.С., Вопросы регулирования рынка услуг региона (на примере оценочных услуг) // Вестник Волжского Университета им. В.Н. Татищева. №3, 2019. С. 42-49
12. Джабуа И. В. Проблемы толкования понятия работ и услуг в различных отраслях гражданского права // Вестник Московского университета МВД России. №3, 2018. С. 41-45.
13. Дмитриева Е. И., Поплевина А.И. Услуга как объект обязательства // Вестник современных исследований. 1(28).2019. С. 63-65.
14. Дроздова А.В. Понятие и содержание услуги как объекта гражданских прав // Сибирский юридический вестник. 2003. №1. С. 39-44.
15. Еликбаев К.Н. Содержание понятия «услуга» применительно к международным торгово-экономическим отношениям // Государственное и муниципальное управление. Ученые записки. 2019. №3. С. 259-262.
16. Журавлева Е. К. Разграничение договоров подряда и возмездного оказания услуг // Законность в современном обществе: сборник статей международной научно-практической конференции: в 2 частях, Оренбург, 13 апреля 2017 года. Оренбург: Общество с ограниченной ответственностью «Аэтерна». 2017. С. 138-140.
17. Звонкова Ю. А. Услуги как гражданско-правовая категория // Аллея науки. 2018. Т. 8. № 5(21). С. 228-234.
18. Иванова Е. В., Степанова О.Н., Агафонов А.В. Оказание услуг как объект гражданско-правового регулирования // Актуальные проблемы юридической науки и правоприменительной практики: Сборник материалов VII Международной научно-практической конференции, посвященной 50-летию Чувашского государственного университета имени И.Н. Ульянова, Чебоксары, 01 декабря 2017 года. Чебоксары: Чувашский государственный университет имени И.Н. Ульянова. 2017. С. 144-148.

19. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993 с изменениями, одобренными в ходе общероссийского голосования 01.07.2020) Официальный текст Конституции РФ с внесенными поправками от 14.03.2020 опубликован на Официальном интернет-портале правовой информации <http://www.pravo.gov.ru>, 04.07.2020.

20. Корзенков Р. Г. История правового регулирования отношений по оказанию услуг // Проблемы развития современного общества: сборник научных статей 4-й Всероссийской научно-практической конференции, Курск, 24–25 января 2019 года. Юго-Западный государственный университет. Курск: Юго-Западный государственный университет. 2019. С. 362-366.

21. Лазовская С.В. Диалектика общего и специфичного в сфере услуг // Вестник Адыгейского государственного университета. Серия 5: Экономика. 2012. №2. С. 197-202.

22. Лауреано Лопеш Ана Марлен Проблемы гражданско-правового регулирования оказания публичных услуг в Российской Федерации // StudNet. 2021. №1.

23. Мальшина Н. А. Услуги культуры – основные классификации // Научное обозрение. Экономические науки. 2016. № 3. С. 42-55.

24. Маркова Н.О. К вопросу об ограничении договоров, направленных на оказание услуг, от иных договорных конструкций // Закон и право. 2021. №5. С. 51-57.

25. Маркова Н.О. Оказание услуг как объект гражданских прав. К вопросу о понятии // Закон и право. 2021. №4. С. 39-42.

26. Матова И.С. Перспективы развития института возмездного оказания услуг в современном гражданском законодательстве. // Законность и правопорядок в современном обществе. 2016. №29. С. 54-59.

27. Медникова Ю. А. Содержание договора оказания охранных услуг // Правопорядок: история, теория, практика. 2019. №1 (20). С. 84-87.

28. Музаев Р. А. Договор возмездного оказания услуг как вид обязательств по оказанию услуг в гражданском праве России // Электронное приложение к Российскому юридическому журналу. 2014. № 1. С. 25-33.
29. Налоговый кодекс Российской Федерации (часть первая) от 31.07.1998 N 146-ФЗ (ред. от 20.04.2021) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.07.2021) // Собрание законодательства РФ, N 31, 03.08.1998, ст. 3824.
30. Незнамова, А. А. Услуга как объект гражданского права // Реализация частноправовых отношений с участием публичного элемента: Сборник научных трудов по итогам проведения научно-методического семинара, Москва, 01–30 сентября 2017 года. Москва: Издательство «Саратовский источник». 2017. С. 54-61.
31. Перепелкин В.А. Понятие «Услуга» в экономической теории // Вестник СамГУ. 2009. №69. С. 38-46.
32. Полякова Н.В., Баранова Ю.О., Поляков В.В. Юридические услуги для населения: экономическая характеристика // Известия БГУ. 2017. №2. С. 146-153.
33. Попова Д.Г. Услуга как объект гражданских прав и ее соотношение с категорией «Социальная услуга» // Вестник КемГУ. 2012. №1. С. 351-358.
34. Прибытков И.Г. Теоретические аспекты категории услуг в гражданском праве // Современное право. 2017. № 2. С. 56 - 60.
35. Применко Ю. В. Правовые аспекты договора возмездного оказания услуг // Вестник Нижегородской правовой академии. 2017. № 12(12). С. 88-89.
36. Рагимов Т.С. Гражданско-правовая ответственность в туристской деятельности по законодательству России // Евразийский Союз Ученых. 2020. №4-10 (73). С. 52-56.
37. Раджабов, К. Р. Услуги как объект гражданского права // Право и правосудие в современном мире: актуальные проблемы гражданского, гражданского процессуального и трудового права: Сборник научных статей молодых исследователей // Верховный Суд Российской Федерации; Северо-Западный филиал ФГБОУВО «Российский государственный университет

правосудия». Санкт-Петербург: Центр научно-производственных технологий «Астерион». 2020. С. 28-30.

38. Скибенко Я.Г. Проблемы разграничения договора возмездного оказания услуг и договора подряда// Юридический факт.М.; №1, 2016. С.4-6

39. Савинов Л.И., Рябова Е.Н. Теоретические подходы к содержанию понятия «Услуга» // Сервис Plus. 2010. №3. С.14-19.

40. Сафин Р.Р. Межотраслевые связи гражданского права при осуществлении договорного регулирования отношений по выполнению работ и оказанию услуг // ВЭПС. 2016. №1. С. 180-185.

41. Селиверстова Л. А. Юдина А.М. Некоторые проблемы правового регулирования договора возмездного оказания услуг // Инновационное развитие: потенциал науки и современного образования: сборник статей IV Международной научно-практической конференции, Пенза, 15 апреля 2019 года. Пенза: «Наука и Просвещение». 2019. С. 73-76.

42. Слипченко А.А. Понятие услуги как предмета договора об оказании услуг по предоставлению информации о клиентах// Аллея науки. М.: №4, 2021. С.710-716.

43. Скитяева Е. И. К вопросу о разграничении договоров подряда и возмездного оказания услуг // Фундаментальные основы правового государства и актуальные вопросы реформирования современного законодательства: сборник статей Международной научно-практической конференции, Пенза, 05 января 2018 года. Пенза: «Наука и Просвещение». 2018. С. 95-97.

44. Чаплыгина Я.В. Гражданско-правовая сущность возмездного оказания услуг // Международный журнал гуманитарных и естественных наук. 2020. №10-4. С. 133-136.

45. Чермит Р. Р. К вопросу о правовой природе оказания услуг как самостоятельного объекта гражданских прав // Актуальные проблемы гражданского и предпринимательского права: Сборник научно-практических статей II Международной научно-практической конференции молодых ученых,

Краснодар, 24 октября 2017 года. Краснодар: Научно-исследовательский институт актуальных проблем современного права. 2017. С. 204-207.

46. Шаблова Е.Г. Гражданское право. Гражданско-правовые договоры: учеб.пособие. Екатеринбург: Изд-во Урал. ун-та. 2018. - 174 с.

47. Федеральный закон от 17.07.1999 № 176-ФЗ (в ред. от 27.12.2019) «О почтовой связи» // Собрание законодательства РФ. 1999. - № 29. - Ст. 3697.

48. Федеральный закон от 08.12.2003 № 164-ФЗ (в ред. от 22.12.2020) «Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности» // Собрание законодательства РФ. 2003. - № 50. - Ст. 4850.

49. Федеральный закон от 24.11.1996 № 132-ФЗ (в ред. от 11.06.2021) «Об основах туристской деятельности в Российской Федерации» // Собрание законодательства РФ. 1996. - № 49. - Ст. 5491.