

УДК 347.441

Водянова Н. Б., Куркина Н. В.*(г. Москва)*

К ВОПРОСУ ОПРЕДЕЛЕНИЯ ПРЕДМЕТА ДОГОВОРА ПО ОКАЗАНИЮ ТУРИСТИЧЕСКИХ УСЛУГ

Аннотация. В статье авторы рассматривают договор по оказанию туристических услуг как самостоятельный вид договора, выделяя его существенные признаки и более подробно останавливаясь на определении предмета договора. Приводится авторское определение туристической услуги как услуги комплексного характера, выделяется и обосновывается необходимость минимизации набора туристических услуг как определение предмета договора по оказанию туристических услуг. Приводятся различные точки зрения по исследуемому вопросу и авторская позиция определения предмета рассматриваемого договора. Обосновывается необходимость содержательного изменения ст. 1 и ст. 10 ФЗ РФ «Об основах туристской деятельности в РФ», в частности предлагается законодательно закрепить общее понятие «комплекс туристических услуг».

Ключевые слова: закон, предмет договора, турист, туристическая услуга, туристская деятельность, туроператор, договор об оказании туристических услуг.

N. Vodianova, N. Kurkina*(Moscow)*

ON THE QUESTION OF DETERMINING THE SCOPE OF THE CONTRACT ON PROVIDING TRAVEL SERVICES

Abstract. The article examines the contract on providing a travel package as a separate type of a contract. The authors highlight its essential features in more detail going into the definition of the object of the contract. The authors give their own definition of a travel package as a service which has a comprehensive character. The authors single out and substantiate the necessity to minimize the number of services to be included into the travel package. The article presents different points of view on the issue studied, as well as the authors' point of view on how to define the object of the contract. The necessity of changing the content of Article 1 and Article 10 of the Federal Law of the Russian Federation "On the basics of tourist activities in the Russian Federation". In particular, it is proposed to legalize the general concept of "a travel package".

Key words: law, the subject of the contract, tourist, a travel package, tourist activities, tour operator, contract on providing a travel package.

Согласно ст. 432 Гражданского кодекса Российской Федерации (ГК РФ) [1] предмет является существенным условием любого договора. Данные о предмете должны характеризоваться количеством и качеством передаваемого по договору товара, выполняемых работ, оказываемых услуг. Также предмет представляет собой характеристики, которые позволяют провести индивидуализацию и сделать осуществимым исполнение.

Гражданский кодекс РФ в п. 1 ст. 779 [1] определяет «услугу» как совершение определенных действий или осуществление определенной деятельности. Договор по оказанию туристических услуг является разновидностью договоров о возмездном оказании услуг, поэтому стоит рассмотреть предмет с этой позиции. Это обусловлено тем, что наличествуют разные позиции по поводу понимания предмета данного договора.

В отношении по оказанию туристических услуг к «совершению определенных действий» можно отнести: бронирование номеров, экскурсий, а к «осуществлению деятельности» – оказание услуг по питанию, перевозке, развлечению туристов.

Особенностью отношений по оказанию туристических услуг является оказание не одной услуги, а комплекса. Соответственно, предмет данного договора – оказание комплексной туристической услуги. Предмет состоит из нескольких элементов, услуг, а именно – услуг питания, размещения, перевозки, экскурсионной части, культурно-массовой. И все эти услуги не могут существовать в данных правоотношениях отдельно друг от друга, они осуществляются вместе, в комплексе.

И.Е. Отческий приводит точку зрения Е.Д. Шешенина по поводу предмета договора оказания услуг, которым являются результаты деятельности, не существующие отдельно от исполнителя и не имеющие вещественного выражения [4, с. 127].

В юридической науке существует разное понимание результата оказанной услуги. Мы соглашались с И.Е. Отческим в той позиции, что не следует делать акцент на том, какие средства используются для достижения цели в данных правоотношениях, важно получение конечного результата в виде полезного эффекта [3, с. 47]. Также считаем, что результат проявляется на протяжении всего периода оказания услуг.

С учётом вышесказанного можно дать более конкретизированное понятие «услуга», чем в п. 1 ст. 779 Гражданского Кодекса РФ [1]. Услуга – это объект гражданского права, выражающийся в совершении определенного действия или осуществлении определенной деятельности, не имеющих овеществлённого результата.

Стоит рассмотреть соотношение понятий «обслуживание» и «услуга». Некоторые правоведы отождествляют данные понятия (А.Ю. Кабалкин, В.Ф. Попондопуло, И.Е. Отческий), приводя в пример работы Е.Д. Шешенина и других; говорят о том, что обслуживание – более обширное понятие. Следовательно, этот термин «должен рассматриваться в широком понимании, распространяться на договоры, опосредующие удовлетворение следующих различных потребностей граждан: оказание услуг, выполнение работ, продажа товаров как оптом, так и в розницу, проката» [5, с. 11]. Таким образом, «услуга» – составная часть понятия «обслуживания».

В ГК РФ применяются нормы о подряде к отношениям по оказанию возмездных услуг, поэтому можно говорить о том, что обслуживание – это и работы, и услуги [1].

Д.П. Стригунова считает, что термин «услуга» употребляется в качестве экономической категории (включает в себя и услуги, и работы). Туристское обслуживание является комплексным, т. е. включает в себя определенную совокупность различных услуг (перевозку, размещение, питание и многое другое) и работы, но не продажу товаров [4, с. 13].

Поэтому понятие «оказание услуг по туристическому обслуживанию» не совсем корректно, так как имеет, как было сказано выше, более широкое значение.

В отношениях по оказанию туристических услуг исполнитель оказывает комплексные туристские услуги. Объект гражданских прав в этом случае не изменяется. Правильное название договора при этом – договор возмездного оказания туристских (туристических) услуг.

Деятельность по организации путешествий оформляется путем заключения договора по оказанию туристических услуг. Этой деятельностью занимается специальный субъект (туроператор, турагент), за что на него возлагается ответственность. Если турист самостоятельно совершает поездку, то он должен заключать различные договоры с отдельными исполнителями услуг. Организованная туристическая поездка становится возможной при заключении лишь одного договора, с субъектом, принимающим на себя обязательства по оказанию комплекса туристских услуг.

Стоит рассмотреть вопрос о минимальном наборе туристских услуг в договоре. Это имеет значение для определения содержания комплексной туристской услуги.

Согласно Федеральному Закону (ФЗ) о туристской деятельности мы можем прийти к выводу, что предмет в договоре – комплексная туристическая услуга, в состав которой входит перевозка и размещение

за общую цену. Следовательно, туристское обслуживание комплексное, все услуги должны исполняться в совокупности туроператором (турагентом) [6].

И.Е. Отческий в соответствии с Законом о туристской деятельности дал следующее определение понятию «комплекс туристских услуг»: «Это оказываемая за общую цену совокупность туристских услуг, необходимых для удовлетворения потребностей туриста во время туристской поездки и состоящей не менее чем из двух основных услуг по перевозке и размещению, а также дополнительных услуг (услуг по предоставлению питания, услуг гидов, гидов-переводчиков, экскурсионных, культурно-массовых, физкультурно-оздоровительных и иных услуг), обусловленных особенностями и целью туристской поездки» [2, с. 14].

В ст. 1 Закона о туристской деятельности говорится о том, что туристский продукт состоит из комплекса двух основных услуг (перевозки и размещения), что составляет предмет договора по оказанию туристических услуг [6].

В соответствии с п.3 ст. 1212 Гражданского кодекса [1], мы можем прийти к выводу, что туристским обслуживанием является оказание за общую цену услуг по перевозке и размещению (независимо от включения в общую цену стоимости других услуг). Следовательно, для определения предмета должно быть согласование всех туристских услуг, где основными будут перевозка и размещение. Обслуживание – всегда комплекс туристских услуг, причём Гражданский кодекс понимает совокупность услуг как единую услугу (комплексную туристскую услугу). Отдельно входящие в неё услуги можно назвать субуслугами. Комплексная туристская услуга является единой, потому что оказывается только в комплексе специализированной организацией.

Неоднозначно понимание содержания туристского обслуживания. И.Е. Отческий выделил два подхода для определения содержания:

– первый подход связан с тем, что в содержание туристского обслуживания включается число услуг (как минимум, две: обычно перевозка и размещение);

– второй подход «основывается на тезисе об отсутствии в законодательстве необходимого перечня туристских услуг, входящих в комплексную туристскую услугу» [4, с. 12, 63].

В российском законодательстве есть минимальный набор услуг, состоящий из перевозки и размещения, что является в какой-то степени отражением современных тенденций в области правового регулирования туризма.

Наличие в Федеральном Законе «Об основах туристской деятельности в РФ» законного понятия «турпродукт» позволяет делать вывод о существовании закрытого перечня туристических услуг (а именно перевозки и размещения), что приводит к невозможности регулирования отношений при отсутствии одной из этих услуг, а также вызывает неопределенность в статусе других услуг, необходимых для совершения путешествия, и, следовательно, также в вопросах об ответственности за исполнение данных услуг [6]. Существует огромный выбор предоставляемых туристу услуг, и, реализуя возможность туриста выбрать комплекс туристических услуг, туроператоры формируют так называемый «турпродукт». Следовательно, для организации различных поездок будет недостаточным одинаковый во всех случаях комплекс перечисленных услуг.

Анализ определения термина «турпродукт», который закреплён в ст. 1 ФЗ «Об основах туристской деятельности в РФ», даёт понять, что при отсутствии, например, перевозки как обязательной услуги, входящей в турпродукт, оказание услуг уже нельзя будет назвать турпродуктом [6]. Как же быть в том случае, если потребитель желает получить услуги только по размещению и экскурсионному обслуживанию, не пользуясь услугами по перевозке? Или собирается совершить авиаперелет и посмотреть экскурсии без бронирования гостиницы?

Туризм в качестве сферы деятельности по организации туристических путешествий предполагает свободу выбора туристической организацией услуг, необходимых для удовлетворения потребностей клиента во время его путешествия, осуществляемого в конкретные сроки по определённому маршруту.

Формируемые туроператорами путешествия имеют различный характер: познавательный, спортивный, оздоровительный, профессионально-деловой, экстремальный, экологический и др.

Закон должен содержать открытый перечень туристских услуг. И в данном случае комплекс туристических услуг будет определяться в связи с конкретными целями и задачами, которые ставит перед собой турист, собирающийся совершить путешествие.

Ст. 10 Закона о туристской деятельности [6] содержит информацию о потребительских свойствах туристского продукта, к которой относятся сведения о программе пребывания, маршруте и условиях путешествия, включая информацию о средствах размещения, об условиях проживания (месте нахождения средства размещения, его категории) и питания, услугах по перевозке туриста в стране (месте) временного пребывания, о наличии экскурсовода (гида), гида-переводчика, инструктора проводника, а также о дополнительных услугах. Анализируя

содержание данной статьи, можно сказать, что существует немало услуг, которые могут потребоваться для удовлетворения потребности туриста при совершении поездки. Это противоречит содержанию понятия турпродукта как комплекса двух услуг – перевозки и размещения.

Проблемой также представляется то, что открытый перечень иных услуг в законе отсутствует. В договоре могут быть конкретизированы услуги гидов, гидов-переводчиков, услуги по предоставлению питания, экскурсионные, оздоровительные и иные услуги.

На практике в договорах часто конкретизируются услуги по питанию, лечению туристов, по проведению досуговых мероприятий, экскурсий, услуги перевода иностранной речи, по охране и другие, в зависимости от цели и назначения туристской поездки.

В этой связи можем заметить, что позиция законодателя в данном случае ограничивает защиту прав потребителей при оказании туристских услуг. Так получается в случаях, когда туристу предоставляются услуги не в комплексе – перевозка и размещение, он не подпадает под защиту прав потребителя, установленную нормами законодательства. Имеется пример из практических отношений, связанных с событием в апреле 2010 г. в Исландии – извержение вулкана, когда выяснилось, что потребители, которые забронировали проживание в гостинице в стране (месте) временного пребывания, оказались в менее защищённом положении по сравнению с потребителями, которые приобрели комплекс услуг по перевозке и размещению.

С увеличением спроса на так называемые услуги «эконом-класса» (без включения в состав услуг, реализуемых по единой цене стоимости перевозки) такая комплектация, которая включает в себя перевозку и размещение, не входит в реалии рынка. Также во внутреннем туризме возможна ситуация, когда происходит бронирование номеров, а доставка туриста до места предоставляется как дополнительная услуга.

Все услуги, находясь в комплексе, являются туристскими. Без комплекса это будут обычные услуги по перевозке, экскурсионные и другие. В законе же только перевозка и размещение перечислены как туристские услуги. Считаем, что можно все услуги обозначить как туристские, которые входят в комплекс услуг.

В связи с вышесказанным делаем следующие выводы.

1. Так как туристическое законодательство в первую очередь направлено на защиту туристов – следует установить открытый перечень туристских услуг с примерным его перечислением, который составляет предмет договора в зависимости от целей и задач, которые ставит перед собой турист при заключении договора. Представляется более верным

утверждать, что комплекс услуг может включать в себя как перевозку, так и размещение в комплексе, так и отдельно, но в соединении с одной или более иных туристских услуг (экскурсионное обслуживание, питание и другие виды услуг). Это даст возможность распространить законодательство на всех без исключения туристов-потребителей, приобретающих туристские услуги.

2. Так как закон не содержит разграничений туристской услуги и турпродукта, то считаем, что не совсем верным будет объединять услуги термином «продукт». Предполагается более правильным использовать словосочетание «комплекс туристских услуг» («оказание комплексной туристской услуги»).

Анализируя нормы туристского законодательства, можно выделить следующую характеристику договора:

– договор по оказанию туристических услуг имеет письменную форму (согласно ст. 10 Закона о туристской деятельности). «Заключение с туристом устного договора с выдачей ему различных технических документов в случае спора будет рассматриваться как нарушение обязательной письменной формы договора со всеми вышеуказанными последствиями». В прежней редакции Закона о туристской деятельности указывалось, что сам факт заключения договора подтверждает туристическая путевка (ваучер). Но ее нельзя назвать самим договором, только лишь неотъемлемой его частью, так как она не содержит всех существенных для договора условий (таких, например, как ответственность сторон, права и обязанности и др.);

– данный договор может иметь публичный характер, если тур формируется по усмотрению туроператора, исходя из конъюнктуры туристского рынка. В данном случае не подлежит применению правило ст. 782 ГК РФ о праве исполнителя на односторонний отказ от исполнения обязательств по договору [1]. «Турфирма может составлять договор с каждым заказчиком, либо в соответствии со ст. 427 ГК РФ разработать примерные условия договора (примерный договор) или типовой договор и делать в индивидуальном договоре ссылку на них, либо разработать договор присоединения (ст. 428 ГК РФ)» [1];

– договор консенсуальный (согласование всех существенных условий предшествует оказанию услуг);

– договор sinalлагматический (правам и обязанностям одной стороны договора корреспондируют права и обязанности другой стороны);

– договор возмездный, что следует из его понятия как договора возмездного оказания услуг. Исполнитель обязан предоставить туристу

комплекс туристических услуг, а заказчик (турист или третье лицо) обязан оплатить данные услуги за общую цену.

Литература:

1. Гражданский Кодекс Российской Федерации [Электронный ресурс]. – URL: <http://www.consultant.ru/popular/gkrf1/> (дата обращения: 02.09.2013).
2. *Отческий И.Е.* Защита прав потребителей в договоре оказания туристических услуг: дис...канд. юрид. наук. – М., 2012.
3. *Свиридов К.С.* Правовое регулирование деятельности по оказанию туристических услуг: дис. ... канд. юрид. наук. – СПб., 2003.
4. *Стригунова Д.П.* К вопросу определения договора об оказании туристических услуг // Вестник Орловского юридического института МВД России. – 2011. – №3.
5. *Шешенин Е.Д.* Классификация гражданско-правовых обязательств по оказанию услуг // Антология уральской цивилистики. 1925–1989. – М.: Статут, 2001.
6. Федеральный закон от 24 ноября 1996г. №132-ФЗ «Об основах туристской деятельности» [Электронный ресурс]. – URL: <http://www.rg.ru/1996/12/03/osnovy-turizma-dok.html> (дата обращения: 02.09.2013).