

УДК 347

К ВОПРОСУ О ДОГОВОРЕ ВОЗМЕЗДНОГО ОКАЗАНИЯ УСЛУГ

Заведеева Лариса Евгеньевна,¹

аспирант кафедры гражданского права и процесса,

e-mail: 70141523@online.muiiv.ru,

¹Московский университет им. С.Ю. Витте, Москва, Россия

В статье дается характеристика современного законодательства, регулирующего отношения, возникающие из договоров возмездного оказания услуг, анализируются юридические дефиниции «услуга» и «оказание услуг», раскрываются особенности договора возмездного оказания услуг в сравнении с договором выполнения работ, обозначаются новые тренды и направления развития договорных конструкций оказания услуг в частноправовой сфере (цифровизация, уберизация), выявляются некоторые пробелы и противоречия правового регулирования договора возмездного оказания услуг, а также вносятся предложения по их устранению. Делается вывод о том, что теоретическая основа договора возмездного оказания услуг нуждается в корректировке, дополнении и уточнении, а правовые нормы, регулирующие договор возмездного оказания услуг, – в законодательном обновлении и совершенствовании. При этом перспективы развития правового института возмездного оказания услуг видятся, во-первых, в расширении и детализации общих положений о договорах возмездного оказания услуг в Гражданском кодексе РФ, во-вторых, в развитии комплекса специальных норм, содержащихся в иных нормативных правовых актах, регулирующих разновидности договорного института возмездного оказания услуг в целом.

Ключевые слова: услуга, выполнение работ и оказание услуг, договор возмездного оказания услуг, результат оказания услуги

ON THE ISSUE OF A CONTRACT FOR THE PROVISION OF PAID SERVICES

Zavedeeva L.E.,¹

postgraduate of the department of the civil law and process,

e-mail: 70141523@online.muiiv.ru,

¹Moscow Witte University, Moscow, Russia

The article provides a description of the current legislation governing relations arising from contracts paid services, examines the legal definition of “service” and “provision of services”, the peculiarities of the contract of compensated rendering of services in comparison to a contract perform work, shows new trends and directions of development of contractual structures services in the private law sphere (digitalization, uberization), identifies a number of gaps and contradictions in the legal regulation of the contract of compensated rendering of services, the proposals on their elimination. It is concluded that the theoretical basis of the contract for the provision of paid services needs to be adjusted, supplemented and clarified, and the legal norms governing the contract for the provision of paid services need to be updated and improved by law. While the prospects for the development of the legal institution of paid services are seen, firstly, in the expansion and detailing the general provisions on contracts for the paid services in the Civil Code of Russia, secondly, in the development of a set of special rules contained in other legal acts regulating varieties of contractual institute of paid services in general.

Keywords: service, performance of works and rendering of services, contract of paid rendering of services, result of rendering of service

DOI 10.21777/2587-9472-2020-3-37-42

В настоящее время сервисная составляющая занимает одно из ведущих мест в российской экономике. В большинстве случаев оказание услуг – это сфера действия не только крупного, но и малого, среднего бизнеса, индивидуальных предпринимателей, а также самозанятых граждан. Велико разнообразие оказываемых в наши дни услуг, причем с развитием цифровизации экономических отношений наблюдается тенденция появления новых электронных видов сервисных предложений. В связи с огромной востребованностью деятельности по оказанию широкого спектра услуг необходимо ее квалифицированное правовое регламентирование.

Договорные конструкции, регулирующие отношения по возмездному оказанию услуг, представлены в законодательстве как отдельными гражданско-правовыми договорами, например банковского вклада, банковского счета, расчетов, поручения, комиссии, доверительного управления имуществом, перевозки груза и пассажиров, транспортной экспедиции, хранения, поручения комиссии и др.¹, так и самостоятельным институтом возмездного оказания услуг (гл. 39 Гражданского кодекса РФ), образующим правовую базу для соответствующих обязательственных гражданско-правовых отношений². При этом к услугам, которые регулируются специальными нормами, общие положения о возмездном оказании услуг не применяются (п. 2 ст. 779 Гражданского кодекса РФ).

Специальные нормы, применяемые к форме и порядку заключения договоров о возмездном оказании услуг в гл. 39 и в § 1 и 2 гл. 37 Гражданского кодекса РФ (далее – ГК РФ), отсутствуют. В связи с этим регулирование этих вопросов осуществляется в соответствии с общими положениями ГК РФ о договорах, а также законами и подзаконными нормативными правовыми актами, посвященными конкретному виду услуг.

Сразу необходимо отметить следующее: несмотря на то, что правовое регулирование отношений по возмездному оказанию услуг характеризуется множественностью источников, оно во многом остается пробельным, несовершенным и противоречивым. В п. 1 ст. 779 ГК РФ правовая категория «услуга» трактуется весьма расплывчато: как определенные действия или осуществление определенной деятельности, совершаемые по заданию заказчика. Легальные определения услуги, содержащиеся в других законодательных актах, существенно между собой различаются [1, с. 142]. В официальной статистической информации об объеме платных услуг населению услуга определяется как результат производственной деятельности, осуществляемой по заказу в соответствии со спросом потребителя с целью изменения состояния потребляющих единиц (либо физического или интеллектуального состояния самого потребителя, либо принадлежащих ему предметов) или содействия обмену продуктами или финансовыми активами³. В Налоговом кодексе РФ закреплено, что услуга для целей налогообложения – это деятельность, результаты которой не имеют материального выражения, реализуются и потребляются в процессе осуществления этой деятельности (п. 5 ст. 38 Налогового кодекса РФ)⁴.

Правовая категория «услуга» находит широкое применение не только в частноправовой сфере⁵, но и в публично-правовой, например, в сервисах «государственных услуг»⁶, которые вместе с «социальными услугами»⁷ относятся к «публичным услугам». Смешение и унификация понятий услуги в частноправовом и публично-правовом смыслах противоречат принципиальному различию правовой природы и назначения публично-правовых и частноправовых услуг.

Законодатель, давая в гл. 39 ГК РФ открытый перечень видов договоров возмездного оказания услуг (услуги связи, медицинские, ветеринарные, аудиторские, консультационные, информационные услуги, услуги по обучению, туристическому обслуживанию и др.), к которым применяются нормы

¹ Гражданский кодекс РФ (ч. 2) от 26.01.1996 г. № 14-ФЗ (ред. от 27.12.2019 г., с изм. от 28.04.2020 г.). Гл. 37, 38, 40, 41, 44–47, 49, 51, 53.

² Гришаев С.П. Договор возмездного оказания услуг: теория и практика применения [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base> (дата обращения: 12.04.2021).

³ Приказ Росстата от 29.09.2017 г. № 643 «Об утверждении официальной статистической методологии формирования официальной статистической информации об объеме платных услуг населению в разрезе видов услуг».

⁴ Налоговый кодекс РФ (ч. 1) от 31.07.1998 г. № 146-ФЗ (ред. от 23.11.2020 г.) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2021 г.).

⁵ Сфера услуг: гражданско-правовое регулирование: сб. ст. / под ред. Е.А. Суханова, Л.В. Санниковой. – М.; Берлин: Интропик Медиа, 2011. – С. 8.

⁶ Указ Президента РФ от 09.03.2004 г. № 314 «О системе и структуре федеральных органов исполнительной власти».

⁷ Федеральный закон РФ от 10.12.1995 г. № 195-ФЗ «Об основах законодательства о социальном обслуживании населения в Российской Федерации».

(п. 2 ст. 779 ГК РФ), вместе с тем не учитывает их специфику. Кроме того, открытый перечень услуг подлежит расширительному толкованию и не исключает возможности отнесения к услугам иных видов деятельности, что влечет, в свою очередь, применение норм других правовых институтов [2]. Значительная часть услуг не получила конкретного отражения в ГК РФ и регулируется либо отдельными законами, либо ведомственными нормативными актами⁸.

Одной из основных проблем правового регулирования договора возмездного оказания услуг является то, что ГК РФ не проводит четкого разграничения между услугами как объектом договорных отношений и работами, выполненными по договору подряда.

Согласно ст. 128 ГК РФ к объектам гражданских прав причислено оказание услуг, а не сами услуги, как это было ранее зафиксировано в законодательстве⁹. В этой же статье в ряду объектов гражданских прав оказание услуг стоит в паре с результатами работ, что порождает немало противоречий и проблем в теории и на практике. Работы и услуги проходят рука об руку через весь Закон о защите прав потребителей¹⁰, в котором нормы, обеспечивающие эту защиту, имеют универсальный для работ и услуг характер, что не всегда обосновано и целесообразно.

Безусловно, у работ и услуг есть, по крайней мере, две общие черты. Во-первых, работы и услуги – товары, участвующие в экономическом обороте. Во-вторых, они являются объектами обязательственных, а точнее договорных отношений, опосредующих имущественные отношения в динамике (в процессе деятельности).

Однако, как справедливо указывает С.П. Гришаев, работа и услуга – это все-таки два разных объекта, разграничение между которыми имеет не только теоретическое, но и практическое значение¹¹. В частности, уяснение их различий необходимо для того, чтобы на практике отличать договоры подряда и возмездного оказания услуг.

Согласно ст. 783 ГК РФ, ввиду относительного сходства работ и услуг, к отдельным видам договоров об оказании услуг субсидиарно применяются общие положения о подряде (ст. 702–729 ГК РФ) и положения о бытовом подряде (ст. 730–739 ГК РФ), если это не противоречит ст. 779–782 ГК РФ, а также особенностям предмета договора возмездного оказания услуг. Однако необоснованное в некоторых случаях применение к договорам возмездного оказания услуг правил, регулирующих договоры подряда, приводит к утяжелению правовой конструкции договора оказания услуг, например посредством необходимости составления к ним технического задания, иной документации.

Чтобы избежать смешения понятий «работа» и «услуга» и произвести между ними четкое различие, представляется необходимым определить критерии их сравнения, одним из которых может стать предмет договоров выполнения работ и оказания услуг, т.е. то, по поводу чего стороны договорились. Подчеркнем, что предмет договора является существенным условием любого договора возмездного оказания услуг. Для отдельных видов услуг перечень существенных условий договора определяется специальными нормативными актами. Например, объемный перечень существенных условий договора о реализации туристского продукта установлен в ст. 10, 10.1, 10.2 Закона об основах туристской деятельности¹².

В смысловом плане выполнение работы состоит в достижении итогового материального (овеществленного) результата, соответствующего условиям договора. Услуга оказывается и с целью достижения полезного для заказчика результата, наступающего в ходе деятельности исполнителя. Но этот

⁸ Федеральный закон РФ от 24.11.1996 г. № 132-ФЗ (ред. от 08.06.2020 г.) «Об основах туристской деятельности в Российской Федерации»; Федеральный закон РФ от 29.07.1998 г. № 135-ФЗ (ред. от 31.07.2020 г.) «Об оценочной деятельности в Российской Федерации»; Постановление Правительства РФ от 18.11.2020 г. № 1853 «Об утверждении Правил предоставления гостиничных услуг в Российской Федерации»; Постановление Правительства РФ от 09.12.2014 г. № 1342 (ред. от 18.01.2021 г.) «О порядке оказания услуг телефонной связи» (вместе с «Правилами оказания услуг телефонной связи»); Постановление Правительства РФ от 04.10.2012 г. № 1006 «Об утверждении Правил предоставления медицинскими организациями платных медицинских услуг» и др.

⁹ Федеральный закон РФ от 02.07.2013 г. № 142-ФЗ «О внесении изменений в подраздел 3 раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации».

¹⁰ Закон РФ от 07.02.1992 г. № 2300-1 (ред. от 08.12.2020 г.) «О защите прав потребителей».

¹¹ Гришаев С.П. Договор возмездного оказания услуг: теория и практика применения [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base> (дата обращения: 12.04.2021).

¹² Федеральный закон РФ от 24.11.1996 г. № 132-ФЗ (ред. от 08.06.2020 г.) «Об основах туристской деятельности в Российской Федерации».

результат, как правило, имеет нематериальный характер – получение консультации, выздоровление больного, овладение студентом компетенциями, выигрыш судебного процесса, удовольствие от просмотренного концерта и др.

Наличие или отсутствие овеществленного материального результата является, по мнению многих цивилистов, главным отличительным признаком для отграничения работы от услуги и, соответственно, договора по выполнению работ – от договора возмездного оказания услуг¹³. Если в обязательствах подрядного типа результат выполненных работ всегда имеет овеществленную форму, то в обязательствах об оказании услуг результат деятельности исполнителя обычно не имеет вещественного содержания¹⁴.

Нематериальный характер услуги опосредуется, как правило, видимым эффектом от получения клиентом (заказчиком) этих услуг. Так, абитуриент после проведенных с опытным репетитором занятий поступил в престижный вуз или состояние пациента, прошедшего курс сеансов оздоровительного массажа, стабилизировалось. Результат оказания услуги может быть частично овеществлен, например, вполне ощущаем вживленный хирургом больному имплант, очевидны и осязаемы сотворенная стилистом прическа, приготовленный поваром и сервированный официантом обед, преображенное дизайнером помещение и мн. др. Косвенно материальность полученного полезного эффекта может выражаться в дипломе о получении образования, кубке за победу в чемпионате, благодарственной записи в книге отзывов посетителей спектакля и т.д. Результат оказания услуги может быть полностью овеществленным, как это имеет место при оказании издательско-типографских и жилищно-коммунальных услуг, бытовых услуг по индивидуальному пошиву одежды, обуви, головных уборов и т.д.

В связи с тем, что в результате выполнения работ обязательно должен быть создан оговоренный соглашением материальный объект (вещь, продукт, товар), то в том случае, если его нет, работа считается невыполненной или выполненной ненадлежащим образом. В отличие от этого процесс оказания услуг лишь создает условия для достижения желаемого результата. Даже если желаемый конечный результат не наступил, но услуга была оказана должным образом, считается, что исполнитель выполнил обязательство надлежащим образом [3, с. 488–489]. Так, например, юридические услуги авторитетного и знаменитого адвоката не всегда приводят к оправдательному приговору суда. Упомянем, что даже «король адвокатуры» В.Д. Спасович (1829–1906) выигрывал отнюдь не все дела.

Другим отличием между работами и услугами является то, что в оказании услуг, в сравнении с выполнением работ, определяющее значение имеет сам процесс совместной деятельности исполнителя и заказчика по достижению конечного результата. В договоре возмездного оказания услуг заказчика интересует именно деятельность исполнителя, не приводящая непосредственно к созданию вещественного результата¹⁵. При этом актом об оказании услуг (который не является обязательным, но часто оформляется на практике) фиксируется именно факт исполнения договора оказания услуг.

Иными словами, предметом договора возмездного оказания услуг является, как правило, сам процесс оказания услуг, когда оба субъекта – заказчик и исполнитель – в той или иной степени участвуют в процессе оказания услуги, т.к. сами услуги потребляются (используются, применяются) заказчиком непосредственно в процессе их оказания. Например, спортсмен своими собственными усилиями готовится к соревнованиям под наблюдением и руководством тренера, врач исцеляет пациента путем назначения лечения, которое сам больной должен пройти (перенести операцию, принимать лекарства и процедуры, соблюдать диету и режим дня). В то же время некоторые услуги исключают совместное действие исполнителя и клиента и оказываются как раз для того, чтобы освободить заказчика от необходимости делать что-то самому (услуги няни и сиделки, приготовление и доставка еды, уборка помещений, выгул собак). В иных же случаях происходит наоборот – исполнитель лишь создает условия, а заказчик сам производит те или иные действия (прачечная самообслуживания, банные услуги, пользование бассейном).

Особенностью отдельных видов услуг может являться то, что эффект от одних проявляется сразу, тогда как от других – лишь спустя какое-то время. Отдельные услуги, например парикмахерские, сохраняют полезный эффект в течение непродолжительного времени. В некоторых случаях полезный эффект

¹³ Шмелев Р.В. Понятие услуги как предмета договора возмездного оказания услуг. Отличия услуги от работы [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base> (дата обращения: 18.05.2021).

¹⁴ Гражданское право / под ред. Е.А. Суханова. – М.: Волтерс Клувер, 2006. – Т. 1. – С. 84.

¹⁵ Постановление Президиума ВАС РФ от 27.04.2010 г. № 18140/09 по делу № А56-59822/2008.

полученной услуги может существовать значительно дольше (занятия фитнесом) и даже длиться всю жизнь, например полученное образование, навыки вождения автомобилем, умение танцевать, знание иностранного языка и т.д.

Нематериальность результатов договоров возмездного оказания услуг, свойственная большинству из них, вызывает определенные трудности подтверждения факта оказания услуги и ее качества. Одним из самых распространенных на практике доказательств оказания услуги является акт об оказании услуг (акт сдачи-приемки), подтверждающий факт исполнения договора. Следует сказать, что в ГК РФ и Законе «О бухгалтерском учете»¹⁶ не предусмотрено обязательное составление подобного документа. В Налоговом кодексе РФ подп. 6 п. 1 ст. 254 требует оформлять акт только в случаях, если речь идет об услугах производственного характера, расходы на которые учтены заказчиком, применяющим метод начисления. Вместе с тем по сложившейся юридической и бухгалтерской практике акт сдачи-приемки оказания услуги составляется.

Как правило, акт включает реквизиты договора возмездного оказания услуг, реквизиты первичных учетных документов, перечень и объем оказанных услуг, а также сведения об обнаруженных недостатках услуг (при необходимости).

Подтвердить оказание услуг, кроме акта, можно и иными документами, в частности отчетом исполнителя, свидетельскими показаниями, перепиской с контрагентом, в которых содержатся соответствующие сведения¹⁷.

Еще одним важным вопросом рассматриваемой проблемы является то, что название гл. 39 ГК РФ делает договор оказания услуг возмездным по определению. Однако на практике так обстоит не всегда. Имеются в виду, например, рекламные акции, когда сервисная организация объявляет бесплатное оказание услуги, если она предоставляется клиенту в третий (пятый, десятый и т.д.) раз, или в честь дня рождения интернет-магазина постоянные покупатели получают в подарок бесплатную доставку купленного товара по указанному ими адресу. В некоторых торговых домах всем клиентам при покупке верхней одежды предлагается бесплатная услуга стилиста по созданию образа, а также при необходимости производится подгонка одежды по фигуре. Во время пандемии некоторые предприниматели объявили бесплатную доставку продуктов и горячей еды одиноким пожилым людям. Все эти и другие факты свидетельствуют о том, что из названия гл. 39 ГК РФ и, соответственно, из названий и текста ст. 779–783 ГК РФ понятие возмездности услуги вполне можно исключить. Обратим внимание, что в ст. 783.1 «Особенности договора об оказании услуг по предоставлению информации», введенной законодателем в ГК РФ в 2019 г., термин «возмездность» отсутствует.

Еще большее видовое разнообразие получили услуги с цифровизацией гражданского оборота. В настоящее время, когда основными ценностями для потребителя становятся экономия времени, использование цифровых решений, высокий уровень комфорта при получении сервиса, практически каждая услуга содержит в себе цифровые элементы или полностью перенесена в электронную среду [4]. Мировым экономическим трендом стала «уберизация» (от нем. *über* – «сверх, свыше, супер»), означающая переход от традиционной системы оказания услуг к системе оказания услуг по схеме «потребитель – электронная площадка агрегатор – исполнитель». В отдельных случаях законодатель оперативно отреагировал, внося соответствующие изменения в нормативные правовые акты, например, дополнив Закон «Об основах туристской деятельности в Российской Федерации» статьей 10.3 «Особенности обмена информацией в электронной форме между туроператором, турагентом и туристом и (или) иным заказчиком. Электронная путевка»¹⁸. Однако в правовом плане пока многие процессы цифровизации договоров оказания услуг остаются не урегулированными.

Таким образом, с развитием рынка услуг, возникновением новых экономико-правовых реалий и цифровизацией гражданского оборота теоретическая основа договора возмездного оказания услуг

¹⁶ Федеральный закон РФ «О бухгалтерском учете» от 06.12.2011 г. № 402-ФЗ (ред. от 26.07.2019 г.) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2020 г.).

¹⁷ Постановление Арбитражного суда Западно-Сибирского округа от 05.05.2017 г. № Ф04-908/2017.

¹⁸ Федеральный закон РФ от 02.03.2016 г. № 49-ФЗ (ред. от 04.06.2018 г.) «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в целях совершенствования законодательства, регулирующего туристскую деятельность» (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2019 г.).

нуждается в корректировке, дополнении и уточнении, а правовые нормы, регулирующие договор возмездного оказания услуг, – в законодательном обновлении и совершенствовании. При этом перспективы развития правового института возмездного оказания услуг видятся, во-первых, в расширении и детализации общих положений о договорах возмездного оказания услуг в ГК РФ, во-вторых, в развитии комплекса специальных норм, содержащихся в иных нормативных правовых актах, регулирующих разновидности договорного института возмездного оказания услуг в целом.

Список литературы

1. Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Кн. 3. Договоры о выполнении работ и оказании услуг. – М.: Статут, 2002.
2. Гарькушева А.С. Особенности правового регулирования договора возмездного оказания услуг // Отечественная юриспруденция. – 2015. – № 2 (2). – С. 8–10.
3. Иоффе О.С. Обязательственное право. – М.: Юрид. лит., 1975. – 880 с.
4. Колонтаевская И.Ф. Правовое обеспечение электронной торговли // Актуальные проблемы современного общества и пути их решения в условиях перехода к цифровой экономике: материалы XIV Междунар. науч. конф. – 2018. – С. 103–110.

References

1. *Braginskij M.I., Vitryanskij V.V.* Dogovornoe pravo. Kn. 3. Dogovory o vypolnenii rabot i okazanii uslug. – M.: Statut, 2002.
2. *Gar'kusheva A.S.* Osobennosti pravovogo regulirovaniya dogovora vozmezdno go okazaniya uslug // *Otechestvennaya yurisprudenciya*. – 2015. – № 2 (2). – S. 8–10.
3. *Ioffe O.S.* Obyazatel'stvennoe pravo. – M.: Yurid. lit., 1975. – 880 s.
4. *Kolontaevskaya I.F.* Pravovoe obespechenie elektronnoj trgovli // Aktual'nye problemy sovremennogo obshchestva i puti ih resheniya v usloviyah perekhoda k cifrovoj ekonomike: materialy XIV Mezhdunar. nauch. konf. – 2018. – S. 103–110.