

Министерство образования и науки Российской Федерации
Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение
высшего образования
АМУРСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ
(ФГБОУ ВО «АмГУ»)

Факультет юридический
Кафедра гражданского права
Направление подготовки 40.03.01 – Юриспруденция

ДОПУСТИТЬ К ЗАЩИТЕ

Зав. кафедрой

_____ П.Г. Алексеенко

« _____ » _____ 2017 г.

БАКАЛАВРСКАЯ РАБОТА

на тему: Договор возмездного оказания услуг

Исполнитель

студент группы 321об 1

В.А. Черендин

Руководитель

доцент, к.ю.н

О.Д. Васильев

Нормоконтроль

О.В. Громова

Благовещенск 2017

Министерство образования и науки Российской Федерации
Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение
высшего образования
АМУРСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ
(ФГБОУ ВО «АмГУ»)

Факультет юридический
Кафедра гражданского права

УТВЕРЖДАЮ

Зав. кафедрой

_____ П.Г. Алексеенко
«___» _____ 2016 г.

З А Д А Н И Е

К выпускной квалификационной работе студента В.А. Черендина.

1. Тема выпускной квалификационной работы: Договор возмездного оказания услуг
(утверждена приказом от 27.03.2017. № 671-уч)
 2. Срок сдачи студентом законченной работы (проекта): 09.июня 2017 года.
 3. Исходные данные к выпускной квалификационной работе: ГК РФ, НК РФ, Федеральный закон РФ «О почтовой связи», Федеральный закон РФ «Об основах туристской деятельности в Российской Федерации», Федеральный закон РФ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», Федеральный закон РФ «О защите прав потребителей».
 4. Содержание выпускной квалификационной работы (перечень подлежащих разработке вопросов): 1. Теоретические основы договора возмездного оказания услуг. 2. Особенности договора возмездного оказания услуг. 3. Совершенствование законодательства в сфере защиты договора возмездного оказания услуг.
 5. Перечень материалов приложения: (наличие чертежей, таблиц, графиков, схем, программных продуктов, иллюстративного материала и т.п.): нет.
 6. Консультанты по выпускной квалификационной работе (с указанием относящихся к ним разделов): нет.
 7. Дата выдачи задания: 15.10.2016 г.
- Руководитель выпускной квалификационной работы: Васильев О.Д., доцент, к.ю.н.
Задание принял к исполнению: 15.10.2016 г. _____

(подпись студента)

РЕФЕРАТ

Бакалаврская работа содержит 68 с., 43 источника.

ДОГОВОР ВОЗМЕЗДНОГО ОКАЗАНИЯ УСЛУГ, ЭЛЕМЕНТЫ ДОГОВОРА ВОЗМЕЗДНОГО ОКАЗАНИЯ УСЛУГ, СОВОКУПНОСТЬ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ И ОБЯЗАННОСТЕЙ ЕГО УЧАСТНИКОВ, ПОНЯТИЕ И ПРИЗНАКИ ДОГОВОРА, УСЛОВИЯ ДОГОВОРА ВОЗМЕЗДНОГО ОКАЗАНИЯ УСЛУГ

Предмет исследования - гражданско-правовая характеристика такого многоаспектного понятия как договор возмездного оказания услуг.

Целью настоящего исследования является рассмотрение ряда проблемных вопросов, касающихся правовой природы договора на проведение оценки, а также теоретических подходов по отнесению данного вида договора к договору возмездного оказания услуг.

Исходя из актуальности проблемы договора возмездного оказания услуг на современном этапе, целью работы является комплексное исследование сущности понятия возмездного оказания услуг в целом, и особенностей данного договора в частности. Для достижения поставленной цели формулируются следующие задачи:

- глубоко исследовать понятие возмездного оказания услуг с точки зрения гражданского права;
- правовое регулирование и правовую природу указанного договора возмездного оказания услуг;
- рассмотреть основные элементы договора возмездного оказания услуг;
- исследовать содержание договора возмездного оказания услуг, а именно совокупность гражданских прав и обязанностей его участников;
- выявить пробелы в законодательстве по регулированию договора возмездного оказания услуг.

СОДЕРЖАНИЕ

Введение	5
1 Теоретические основы договора возмездного оказания услуг	7
1.1 Понятие и признаки договора	7
1.2 Сущность и содержание договора возмездного оказания услуг	10
1.3 Ответственность за неисполнение обязательств по договору	13
2 Особенности договора возмездного оказания услуг	19
2.1 Существенные условия договора возмездного оказания услуг	19
2.2 Признаки договора возмездного оказания услуг, квалифицирующие его как самостоятельный вид договора	22
2.3 Практические аспекты договора возмездного оказания услуг юристами	30
3 Совершенствование законодательства в сфере защиты договора возмездного оказания услуг	47
3.1 О некоторых условиях договора возмездного оказания услуг	47
3.2 Проблемы правового регулирования договора возмездного оказания	52
ния	
Заключение	59
Библиографический список	64

ВВЕДЕНИЕ

Договор на оказание услуг представляет собой соглашение, в рамках которого исполнитель принимает на себя обязательства по оказанию определенных услуг, а заказчик обязуется внести своевременно и в полном объеме оплату за их выполнение. Договор оказания услуг, также как и трудовой договор, носит личностный характер, то есть, его исполнение является непосредственной обязанностью того лица, кто принял на себя обязательства по данному соглашению. В роли заказчика и исполнителя по договору оказания услуг могут выступить как физические, так и юридические лица.

Предметом договора возмездного оказания услуг является действие нематериального характера. Договор на бытовую услугу, которая выполняется сразу в присутствии заказчика, может быть оформлен в виде кассового чека или накладной квитанции. В случае утраты документа, подтверждающего выполнение услуги, его можно восстановить посредством личного заявления потребителя по предъявлению документа, удостоверяющего личность.

Договор оказания услуг 2017 регулируется Гражданским кодексом РФ, условия исполнения определяются соглашением двух сторон. Кроме того, российское законодательство предусматривает некоторые виды услуг (например, почтовые, транспортные), порядок исполнения которых определен специальными правовыми актами.

Действующее законодательство Российской Федерации в области договора возмездного оказания услуг имеет некоторые пробелы и недостатки, часть наиболее важных вопросов остаются за пределами правового регулирования.

Целью настоящего исследования является рассмотрение ряда проблемных вопросов, касающихся правовой природы договора на проведение оценки, а также теоретических подходов по отнесению данного вида договора к договору возмездного оказания услуг.

В этой связи были изучены труды ведущих ученых в этой сфере, среди которых работы А.В. Баркова, Ю.А. Кичигина, Л.Б. Ситдиковой и других уче-

ных, а также исследованы актуальные вопросы места оценочных услуг в системе гражданско-правовых обязательств на основе норм законодательства Российской Федерации, теоретических трудов и судебной практики.

Исходя из актуальности проблемы договора возмездного оказания услуг на современном этапе, целью работы является комплексное исследование сущности понятия возмездного оказания услуг в целом, и особенностей данного договора в частности. Для достижения поставленной цели формулируются следующие задачи:

- глубоко исследовать понятие возмездного оказания услуг с точки зрения гражданского права;
- правовое регулирование и правовую природу указанного договора возмездного оказания услуг;
- рассмотреть основные элементы договора возмездного оказания услуг;
- исследовать содержание договора возмездного оказания услуг, а именно совокупность гражданских прав и обязанностей его участников;
- выявить пробелы в законодательстве по регулированию договора возмездного оказания услуг.

Решение этих задач и предопределило направление настоящей работы, её структуру и круг исследуемых в ней вопросов. В качестве объекта исследования выступают услуги в качестве действий, оказывающих помощь, пользу другому.

Предмет исследования - гражданско-правовая характеристика такого многоаспектного понятия как договор возмездного оказания услуг.

1 ТЕОРЕТИЧЕСКИЕ ОСНОВЫ ДОГОВОРА ВОЗМЕЗДНОГО ОКАЗАНИЯ УСЛУГ

1.1 Понятие и признаки договора

Любой гражданско-правовой договор обладает определенным набором признаков и характерных черт, которые позволяют отделить его от массы других договоров. Как правило, договор принято рассматривать в общем плане, начиная с его юридической характеристики, включающей указание на то, как распределяются права и обязанности между сторонами договора, предполагает ли договор встречное удовлетворение, а также с какого момента он считается заключенным. Договор может быть двух- (много-) или односторонним, возмездным или безвозмездным, реальным или консенсуальным.

Содержание договора представляет собой условия, на которых достигнуто соглашение сторон и которые делятся на существенные, обычные и случайные.

Чтобы договор считался заключенным, необходимо согласовать все его существенные условия.

Прежде всего, необходимо определить, чем отличаются сами объекты гражданских прав «услуга» и «работа», являющиеся предметами договоров возмездного оказания услуг. Несмотря на то, что правовые дефиниции «услуга» и «работа» в гражданском законодательстве не представлены, эти понятия введены в оборот как самостоятельные объекты гражданских прав (ст. 128 ГК РФ)¹.

Под работой понимается не трудовая деятельность как таковая, которая регулируется трудовым правом, а результат работы. Л.Б. Ситдикова отмечает, что характерным признаком результата работы как особого объекта гражданских прав является «его гарантированное достижение любым лицом, обладающим необходимыми знаниями, навыками и квалификацией, кроме того, квалифицирующим признаком работы как объекта гражданских прав является выра-

¹ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 28.03.2017) // Собрание законодательства РФ. 1994. № 32. Ст. 3301.

жение результата работы в овеществленной форме, т.е. этот результат должен обладать способностью отделения от действий лица, выполняющего работу, быть осязаемым и способным к передаче лицу, для которого выполнялась работа».

В отличие от работы под услугой понимаются такие действия субъектов, которые либо вообще не завершаются каким-либо определенным результатом, а заключают полезный эффект в самих себе, либо имеют результат, не воплощаемый в овеществленной форме. В понятие «услуга» 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».

Нередко понятие «услуга» раскрывается через категорию «блага». В частности, Е.А. Суханов к материальным благам относит не только вещи, но и деятельность по созданию или улучшению вещей или оказанию иных материальных услуг, создающих полезный эффект материального, хотя и необязательно овеществленного характера. «Все эти объекты объединяет их экономическая природа как товаров, объективно требующих для себя гражданско-правового оформления (режима)».

А.В. Барков² указывает, что услуги, не представляя собой имущество как таковое, так же как и любой иной объект гражданских прав, обладают определенной имущественной ценностью, т.е. выступают в экономическом обороте как некое благо, имеющее конкретную потребительную стоимость.

Представляется, что характеристика услуги как материального блага действительно отражает её экономическое содержание. Однако этого недостаточно для правовой характеристики услуги, так как аналогичное экономическое содержание имеет и работа.

ГК РФ вводит услугу как процесс совершения определенных действий или осуществления определенной деятельности (ст. 779 ГК РФ), а работу - как изготовление или переработку (обработку) вещи с передачей её результата за-

² Барков А.В. Договор как средство правового регулирования рынка социальных услуг. М., 2008. С. 38.

казчику (ст.ст. 702 и 703 ГК РФ), однако конкретных определений этим понятиям не дает.

Унифицированное законодательное определение работ и услуг для целей налогообложения содержится в Налоговом кодексе РФ. Согласно ст. 38 НК РФ услугой для целей налогообложения признается деятельность, результаты которой не имеют материального выражения, реализуются и потребляются в процессе осуществления этой деятельности. Из данного определения ясно, что НК РФ рассматривает услугу только как объект налогообложения, следовательно, это является частным случаем.

В качестве наиболее существенных различий между услугой и работой Ю.А. Кичигин³ отмечает следующие:

- во-первых, услуги - блага, предоставляемые в форме деятельности и эффекта от неё; работа - блага, предоставляемые в форме вещей, как созданных вновь, так и улучшенных старых;

- во-вторых, эффект от услуги характеризуется неосязаемостью, несохраняемостью, непостоянством качества и неотделимостью от источника; результаты работы, наоборот, осязаемы, сохраняются на протяжении определенного времени, имеют стабильные качественные характеристики и способны отделяться от своего производителя;

- в-третьих, эффект, возникающий от оказания услуги, может производиться, передаваться и потребляться только одновременно; для работы производство, передача и потребление не связаны жестко между собой и могут быть разнесены во времени;

- в-четвертых, услуги - это действия, направленные непосредственно на потребителя, они не могут быть переданы другому субъекту; в противоположность им работа - действия, имеющие вещественный результат, они могут быть переданы другому субъекту.

Кроме того, результат от оказания услуги формируется в виде эффекта,

³ Кичигин Ю.А. Оценка стоимости - работа или услуга? // Имущественные отношения в Российской Федерации. 2010. № 9. С. 57.

отличающегося от материального результата тем, что он не может быть возвращен исполнителю, на него не может быть обращено взыскание, он не может быть использован в качестве факта.

При этом, как представляется, одной из немногих особенностей, характерных как для работы, так и для услуги и потому объединяющей их, является качество, которое отличает их от товара. В частности, товар производится обезличенно, для удовлетворения потребностей всего общества посредством какого-то заранее не определенного потребителя, а услуга и работа всегда имеют непосредственно индивидуальное назначение, они направлены на удовлетворение потребности конкретного индивидуального заказчика.

1.2 Сущность и содержание договора возмездного оказания услуг

Правильное заключение договора возмездного оказания услуг поможет избежать проблем, в случае его полного или частичного неисполнения, а также в случае отказа заказчика произвести по нему выплату. Особенности заключения и исполнения обязательств по договору возмездного оказания услуг регулируются гл. 39 ГК РФ.

По договору возмездного оказания в соответствии со ст. 779 ГК РФ исполнитель обязуется по заданию заказчика оказать услуги (совершить определенные действия или осуществить определенную деятельность), а заказчик обязуется оплатить эти услуги. Следовательно, в данном договоре для заказчика важен сам процесс деятельности исполнителя. В подтверждение данной точки зрения можно привести Постановление⁴ КС РФ от 23 января 2007 г. № 1 - П, в котором говорится, что «определяя такое существенное условие договора возмездного оказания услуг, как его предмет, федеральный законодатель не включил в понятие предмета этого договора достижение результата, ради которого он заключается. Выделение в качестве предмета данного договора совершения

⁴ Постановление Конституционного Суда РФ от 23.01.2007 № 1-П «По делу о проверке конституционности положений пункта 1 статьи 779 и пункта 1 статьи 781 Гражданского кодекса Российской Федерации в связи с жалобами общества с ограниченной ответственностью «Агентство корпоративной безопасности» и гражданина В.В. Макеева «Мнение судьи Конституционного Суда Российской Федерации Н.С. Бондаря по делу о проверке конституционности положений пункта 1 статьи 779 и пункта 1 статьи 781 Гражданского кодекса Российской Федерации [Электронный ресурс]. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс».

определенных действий или осуществления определенной деятельности обусловлено тем, что даже в рамках одного вида услуг результат, ради которого заключается договор, в каждом конкретном случае не всегда достижим, в том числе в силу объективных причин.

Следовательно, заключая договор возмездного оказания услуг, стороны, будучи свободны в определении цены договора, сроков его исполнения, порядка и размера оплаты, вместе с тем не вправе изменять императивное требование закона о предмете данного договора».

Рассмотрим обязательные пункты договора на оказание возмездных услуг:

- в начале пишется название дата и место составления документа;
- первый абзац закрепляет важнейшие реквизиты сотрудничающих субъектов (для физического лица – паспортные данные);
- предмет контракта повествует о существенных моментах всей сделки вкратце, описывает процедуру возмездной сделки;
- сроки исполнения обязательств, цена договора, описываются отдельными абзацами. Их порядок желательно подробно обозначить;
- в договоре возмездного оказания услуги обязательно должен быть пункт обязанностей и ответственности в случае неисполнения обязательств. Порядок разрешения споров регулируется законодательством, но не лишним будет продублировать его и в договоре о возмездном оказании услуг;
- внизу документа, физическое лицо - исполнитель, а также представитель заказчика визируют соглашение путем подписания печатей в соответствующем месте.

Как и любой договор, заключаемый в письменной форме, такой вид договора имеет определённый набор условий, наличие которых в договоре если и не обязательно, то желательно.

1. Цена – согласно ст. 709 ГК РФ, не является обязательным условием такого вида договоров. Помимо стоимости работ, включает в себя стоимость понесённых издержек, и определяется путём составления сметы расходов. Стои-

мость работ может быть указана в твёрдой денежной сумме либо приближительной. Если стоимость работ значительно возрастает в связи с увеличением стоимости материалов, подрядчик имеет право на увеличение установленной договором цены.

2. Сроки – согласно ст. 708 ГК РФ сторонами оговариваются сроки начала и окончания работы подрядчика. Кроме того могут быть установлены промежуточные сроки. За их нарушение подрядчик несёт ответственность установленную договором.

3. Ответственность, как правило, связана со сроками сдачи и приёма оказанных услуг, и устанавливается в виде штрафных санкций в отношении виновного лица. Если заключённым договором не определена мера ответственности, то она регулируется согласно ст. 395 ГК РФ, в зависимости от ставки рефинансирования. Избежать ответственности можно доказав факт действия непреодолимой силы.

4. Права и обязанности сторон, сводятся к тому, что согласно ст. 779 ГК РФ подрядчик обязуется произвести определённые работы либо совершить действия, предусмотренные заключаемым договором, а заказчик, должен принять их и оплатить в сроки указанные в соглашении.

Основной особенностью договора подряда, является определения исполнителя и документов требуемых для заключения договора с ним, а именно:

- документы, подтверждающие его право на занятие определённым видом деятельности;

- лицензия – если этот вид деятельности относится к лицензируемым. Перечень такого рода услуг перечислен в ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности»;

- если договор заключается с ИП, то необходимо затребовать документы, подтверждающие его государственную регистрацию;

- если договор заключается с юридическим лицом, то подрядчиком предоставляются данные предприятия. Копии учредительных документов, данные о его учредителях, сроки работы предприятия, его юридический адрес и

данные лица, имеющего право на подписание документов от лица компании.

Если договор подписывается по доверенности, то она должна быть выдана первым руководителем компании, с которой заключается договор, либо лицом имеющим право подписи.

В учредительных документах предприятия должен быть указан исчерпывающий перечень услуг, которые она предоставляет. Необходимо внимательно с ним ознакомиться и убедиться, что требуемые вам услуги в него входят.

Кроме того подрядчик обязан представить заказчику по первому требованию всю имеющуюся информацию об оказываемых им услугах с подробными разъяснениями, если таковые потребуются.

Качество произведённых работ, если условия их не расписаны в заключённом сторонами договоре, согласно ст. 721 ГК РФ предъявляются согласно требованиям установленным для аналогичных работ.

Согласно ст. 782 ГК РФ при отказе заказчика от исполнения договора, он обязан возместить подрядчику все понесённые им расходы.

Оплата услуг может производиться частями или полностью по окончании работ. В случае если работы не были окончены по вине заказчика, он согласно ст. 781 ГК РФ обязан произвести полную оплату услуг.

1.3 Ответственность за неисполнение обязательств по договору

Под обязательством в гражданском праве (ст. 307 Гражданского кодекса РФ) понимается обязанность должника совершить в отношении кредитора определенные действия, например выполнение работ, оказание услуг, или воздержаться от таковых. В соответствии со ст. 309 Гражданского кодекса обязательства должны выполняться надлежащим образом в соответствии:

- с требованиями такого обязательства;
- правилами, установленными законом;
- обычаями при отсутствии первых и вторых.

В случае, когда должник уклоняется от исполнения своих обязанностей,

речь идет о невыполнении обязательства.

Понятие ответственности сторон за невыполнение договорных обязательств

Невыполнение обязательства влечет за собой возникновение гражданско-правовой ответственности, представляющей собой меры принудительного воздействия на нарушителя, влекущие наступление для него невыгодных имущественных последствий. Основными видами ответственности являются:

- компенсация ущерба (ст. 15, 393 Гражданского кодекса);
- выплата неустойки (ст. 330 Гражданского кодекса);
- выплата процентов за невыполнение денежного обязательства (ст. 395 Гражданского кодекса).

Рассмотрим ниже основания для наступления такой ответственности и каждую из разновидностей более подробно.

Основания возникновения ответственности.

Как и любая другая, гражданско-правовая ответственность возникает при определенных основаниях:

- наличие нарушения права;
- наступление неблагоприятных последствий в виде убытков;
- установление вины нарушителя;
- причинно-следственная связь между деянием и наступлением последствий в виде убытков.

Должник признается невиновным в случае, если он принял все зависящие от него меры для исполнения своих обязанностей.

При осуществлении контрагентами предпринимательской деятельности действует более жесткое правило. Партнер, нарушивший свои обязанности, для освобождения от ответственности должен доказать, что допустил нарушение вследствие наступления обстоятельств непреодолимой силы.

Причем к таким обстоятельствам не могут относиться:

- нарушение своих обязанностей партнерами должника;
- нехватка требуемых товаров на рынке;

- неимение у должника денежных средств.

Обстоятельство является неотвратимым в случае, когда любой участник гражданского оборота, осуществлявший аналогичную с должником деятельность, не мог бы избежать таких последствий (п. 8 Постановления Пленума ВС РФ от 24.03.2016 № 7).

Ответственность за неисполнение договорных обязательств в виде компенсации убытков

П. 1 ст. 393 Гражданского кодекса называет компенсацию убытков в качестве основного вида ответственности за невыполнение обязательства. П. 2 ст. 15 Гражданского кодекса предусматривает 2 основных вида:

1. Реальный ущерб, т. е. расходы, которые партнер, в отношении которого нарушили обязательства, осуществил или должен будет осуществить для восстановления своего права.

2. Упущенную выгоду, т. е. доходы, которых партнер лишился вследствие нарушения контрагентом своих обязанностей. Расчет упущенной выгоды, как правило, приблизителен, что не может служить основанием для отказа в удовлетворении таких требований (п. 14 постановления Пленума ВС РФ от 23.06.2016 № 25).

Ст. 391.1 Гражданского кодекса возлагает на должника, нарушившего обязательство, риск увеличения цены на товары, работы или услуги. Так, подлежит возмещению:

- разница между ценой, установленной партнерами по невыполненному договору, и ценой, за которую кредитор приобрел товары или работы по контракту, заключенному взамен неисполненного;

- разница между ценой по прекращенному контракту и текущей ценой на товар, работу, услугу при отсутствии вышеуказанного контракта.

Выплата такой разницы не освобождает должника от компенсации ущерба.

Ст. 400 Гражданского кодекса предусматривает, что при регулировании отдельных видов деятельности законом может быть ограничено право кредито-

ра на полное возмещение убытков. Приведем несколько примеров:

- ответственность перевозчика на железнодорожном, автомобильном, воздушном транспорте ограничена стоимостью утерянного груза (ст. 96 закона «Устав ж/д транспорта РФ» от 10.01.2003 № 18-ФЗ⁵, ст. 34 закона «Устав автомобильного транспорта...»⁶ от 08.11.2007 № 259-ФЗ, ст. 119 Воздушного кодекса РФ)⁷;

- ответственность сторон по договору энергоснабжения ограничена компенсацией реального ущерба (п. 1 ст. 547 Гражданского кодекса);

- ответственность исполнителя по договору на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ ограничена реальным ущербом, но возможность возмещения упущенной выгоды может быть напрямую закреплена в контракте (ст. 776 Гражданского кодекса).

Ограничение ответственности можно предусмотреть и в договоре. Такое соглашение будет законным при соблюдении следующих условий:

- оно не противоречит мерам об ответственности, установленным законом;

- оно заключено до совершения нарушения.

Неустойка как вид ответственности за неисполнение обязательств по договору.

Ст. 330 Гражданского кодекса предусматривает еще один вид ответственности за невыполнение обязательств - начисление и взимание неустойки. Под последней понимается определенная законом или контрактом сумма денежных средств, которую должник обязан заплатить кредитору в случае нарушения своих обязанностей. При этом:

- законная неустойка взимается вне зависимости от того, прописана она

⁵ Федеральный закон от 10.01.2003 № 18-ФЗ (ред. от 01.05.2017) «Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации» [Электронный ресурс]. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс».

⁶ Федеральный закон от 08.11.2007 № 259-ФЗ (ред. от 03.07.2016) «Устав автомобильного транспорта и городского наземного электрического транспорта» [Электронный ресурс]. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс».

⁷ Воздушный кодекс Российской Федерации от 19.03.1997 № 60-ФЗ (ред. от 06.07.2016) [Электронный ресурс]. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс».

партнерами в контракте или нет (ст. 332 Гражданского кодекса);

- соглашение о договорной неустойке вне зависимости от формы заключения сделки должно быть оформлено письменно (ст. 331 Гражданского кодекса).

Ст. 333 Гражданского кодекса предусматривает возможность уменьшить неустойку при её явной несоразмерности наступившим последствиям.

Соотношение убытков и неустойки.

Нередко на практике возникают случаи, когда кредитор имеет право на предъявление требований о взыскании как убытков, так и неустойки. При этом применяется правило, предусмотренное ст. 394 Гражданского кодекса, гласящее, что в таком случае убытки взимаются в сумме, не покрытой неустойкой. Кроме того, законом или контрагентами может быть предусмотрено:

- взимание только неустойки;
- возможность взимания полного размера убытков сверх неустойки;
- возможность взимания либо убытков, либо неустойки.

Ответственность за невыполнение денежных обязательств.

За невыполнение денежных обязательств ст. 395 Гражданского кодекса предусматривает ответственность в виде уплаты процентов, определяемых ключевой ставкой Банка России (её можно найти на главной странице официального сетевого ресурса данной организации).

Следует отметить 2 нюанса:

- стороны могут самостоятельно изменить размер процентов (п. 1 ст. 395 Гражданского кодекса);

- партнеры своим соглашением могут заменить проценты договорной неустойкой или предусмотреть взимание как процентов, так и неустойки (п. 4 ст. 395 Гражданского кодекса).

По общему правилу при установлении сторонами договорной неустойки проценты взысканию не подлежат. Такое правило действует в отношении контрактов, заключенных после 01.06.2015 (п. 6 Обзора судебной практики ВС от 20.12.2016 № 4).

В случае если убытки, понесенные кредитором, превышают сумму исчисленных процентов, за кредитором сохраняется право на взыскание такой разницы (п. 2 ст. 395 Гражданского кодекса). Соотношение ответственности за неисполнение обязательства с требованием об исполнении в натуре.

При невыполнении своих обязанностей в случае выплаты неустойки и покрытия убытков должник по общему правилу освобождается от выполнения обязательства в натуре (п. 2 ст. 396 Гражданского кодекса), при условии, что иное не прописано в контракте или законе. Можно выделить законные исключения из данного правила:

- нарушение обязательств продавцом по договору розничной купли-продажи (ст. 505 Гражданского кодекса);

- несоблюдение своих обязательств изготовителем, исполнителем, продавцом перед потребителем (п. 3 ст. 13 закона РФ «О защите прав потребителей» от 07.02.1992 № 2300-1);

- нарушение обязательств по закупкам сельхозпродукции и продовольствия для госнужд (абз. 3 ст. 8 закона «О закупках сельхозпродукции...» от 02.12.1994 № 53-ФЗ).

В этих случаях должник наряду с возмещением убытков обязан выполнить обязательство в натуре.

Кроме того, в практике обращается внимание, что невозможно передать кредитору утраченный индивидуально-определенный предмет, в связи с чем, иск об исполнении в натуре в данном случае не удовлетворяется (п. 23 постановления № 7). Привлечение контрагента к ответственности за невыполнение обязательств по договору является одним из самых распространенных видов деятельности практикующих юристов. В связи с реформой гражданского законодательства в некоторые положения об ответственности были внесены изменения, которые необходимо принимать во внимание при написании претензий и исковых заявлений.

2 ОСОБЕННОСТИ ДОГОВОРА ВОЗМЕЗДНОГО ОКАЗАНИЯ УСЛУГ

2.1 Существенные условия договора возмездного оказания услуг

Договор на возмездное оказание услуг, как правило, имеет несколько существенных условий к исполнению:

Предмет договора – предельно четкое описание услуги, которую должен оказать исполнитель. Четкие сроки начала и окончания работ, определенных договором Место выполнения услуги. Требования к качеству услуги, оказываемой в рамках договора.

График внесения оплаты заказчиком. Ответственность каждого из участников соглашения за невыполнение взятых на себя обязательств (размер неустойки в случае нарушения сроков выплат и другое). Кроме того, договор может содержать условия о внесении предоплаты в полном или частичном объеме, а также, право исполнителя привлекать к исполнению услуг третьих лиц. Договор оказания услуг между физическими или юридическими лицами также может сопровождаться сопутствующими документами: акт сдачи и приема выполненных работ, выполненных в рамках соглашения; отчетная документация исполнителя, в том числе и о понесенных расходах; дополнительное соглашение.

В ходе исполнения соглашения об оказании услуг нередко возникает необходимость в изменении какого-либо из условий договора или согласование нового, ранее не прописанного условия (изменение сроков оплаты, внесение условий предоплаты, изменение размера неустойки, продление сроков договора, порядок рассмотрения разногласий и т.д.).

Для этого между заказчиком и исполнителем может быть оформлено дополнительное соглашение к договору оказания услуг. Как правило, потребность в дополнительном соглашении может возникнуть при заключении договора оказания услуг на длительный срок (к примеру, со студентом, обучающимся в ВУЗе на платной основе). Отметим, что в дополнительном соглашении очень важно наличие номера и даты основного договора, а также номера ранее со-

ставленного дополнительного соглашения, в случае, если его оформление уже имело место быть. Также, в названном документе должна стоять личная подпись всех участников. Образец дополнительного соглашения к договору оказания услуг скачать

Права и обязанности сторон, определенных договором об оказании услуг, носящих бытовой характер, регулируются статьями Закона «О защите прав потребителей».

Заказчик при оформлении договора принимает на себя обязанность по внесению своевременной оплаты за выполненную в полном объеме работу после её принятия. По инициативе потребителя и соглашению обеих сторон услуга может быть оплачена при заключении договора посредством внесения авансового платежа либо в полном объеме. В случае нарушения каких-либо пунктов договора, заказчик имеет право на возврат денег за не оказанную услугу.

Участник договора оказания услуг, выступающий в роли исполнителя, вправе отказаться от выполнения работы и расторгнуть договор в одностороннем порядке в случае, если заказчик в определенный срок примет меры к устранению возникших обстоятельств, препятствующих исполнению услуги на должном уровне (не будет заменен некачественный материал, не изменит условий на исполнение работ при своевременном и обоснованном информировании исполнителем).

В данном случае исполнитель вправе требовать с заказчика полного возмещения понесенных убытков. В ряд обязанностей, которые несет исполнитель, заключая договор оказания услуг, входят: Обеспечить сохранность и правильное использование материальных ценностей, предоставленных заказчиком для выполнения услуги. Своевременно предоставить информацию заказчику о непригодности материала, переданного потребителем для выполнения работы. Исполнитель освобождается от ответственности за полную или частичную утрату принятого от заказчика материала, если последний был своевременно предупрежден о его особых свойствах, которые могли повлечь за собой утрату/повреждение материала. Предоставить в полной мере отчет о расходовании

материалов с возвратом остатков. В случае частичной или полной утраты предоставленного заказчиком материала, исполнитель обязан произвести его замену на равноценный в 3хдневный срок либо возместить ущерб в двукратном размере.

Исполнитель несет ответственность по договору оказания услуг за: своевременное предоставление информации заказчику о неожиданно возникших обстоятельствах, препятствующих завершению работы в установленный договором срок; своевременное предоставление информации заказчику об обстоятельствах, зависящих от потребителя, и препятствующих завершению работы в установленный договором срок и влияющим на уровень качества работ; недостатки в выполненной услуге с неустановленным сроком гарантийного обслуживания, если заказчик предоставит доказательную базу о том, что таковые имели место до принятия им работы; недостатки в выполненной услуге с установленным сроком гарантийного обслуживания, если исполнитель не сможет доказать их возникновение в результате нарушения правил использования результата оказанной услуги заказчиком либо возникновении непреодолимой силы.

Претензия по договору оказания услуг является документом, содержащим обращение одной стороны к другой вследствие ненадлежащего исполнения соглашения. Претензия служит инструментом для урегулирования споров в досудебном порядке между заказчиком и исполнителем.

Порядок выставления претензии определен Федеральным законодательством. В случае прямого обращения сторон в судебные органы без досудебного урегулирования конфликта, иск о защите прав потребителей судом может быть отклонен. Форма составления претензии по договору оказания услуг носит производный характер, при этом её текст должен содержать такие основные пункты, как: четко сформулированные требования; сумма претензии (задолженность и неустойка); срок рассмотрения претензии; обязательства, которые были нарушены. Претензия по договору оказания услуг может быть выставлена как заказчиком, так и исполнителем. Документ составляется в двух экземплярах

с приложением копий и выписок документов, подтверждающих факт нарушения.

2.2 Признаки договора возмездного оказания услуг, квалифицирующие его как самостоятельный вид договора

Обязательство по возмездному оказанию услуг представляет собой правоотношение, в силу которого исполнитель (услугодатель) обязуется предоставить заказчику (услугополучателю) определенное невещественное (необъективированное) благо (пользу), а заказчик обязуется оплатить исполнителю его действия или деятельность, содержащие это благо.

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 (п. 1 ст. 779 ГК РФ)⁸.

В силу широкой распространенности отношений по возмездному оказанию услуг в гражданском обороте законодателем устанавливается значительная свобода для сторон в установлении его условий по собственному усмотрению. Так, отношениям по возмездному оказанию услуг в Гражданском кодексе посвящено всего пять статей, при этом содержание этих статей, за отдельным исключением, можно охарактеризовать как диспозитивное, действующее только в том случае, если сторонами в договоре не предусмотрено иное. То есть стороны этого договора обладают широкой свободой выбора своего поведения по установлению его условий. При этом единственным существенным условием, то есть условием, без согласования которого договор возмездного оказания услуг не будет считаться заключенным, является его предмет, то есть определение тех действий, которые должен совершить исполнитель в интересах заказчика.

Из приведенного легального определения можно сделать следующие выводы относительно понятия названного договора.

Во-первых, данный договор является консенсуальным.

⁸ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26.01.1996 № 14-ФЗ (ред. от 28.03.2017) // Собрание законодательства РФ. 1996. № 5. Ст. 410.

Во-вторых, поскольку по договору возмездного оказания услуг как исполнитель (услугодатель), так и заказчик (услугополучатель) приобретают субъективные права и возлагают на себя субъективные обязанности, то данный договор является двусторонне обязывающим (взаимным).

В-третьих, данный договор является линейным, т.е. исполнение обязательства по возмездному оказанию услуг осуществляют стороны лично, если иное не предусмотрено договором (ст. 780 ГК). Но данный договор может быть и конструктивным, т.е. исполнение обязательства может быть возложено на третье лицо или договор может быть заключен в пользу третьего лица (особенно часто это встречается в туристском обслуживании, да и в других обязательствах, где услуга по своей экономической природе может быть оказана только физическим лицам).

В-четвертых, данный договор является возмездным (цена – обычное условие договора), т.е. нормы гл. 39 ГК регламентируют отношения исключительно по возмездному оказанию услуг. Некоторые авторы, признавая наличие безвозмездного договора оказания услуг, делают вывод, что данный договор не порождает обязательства по оказанию услуг.

В силу диспозитивности положений о договоре возмездного оказания услуг стороны полностью свободны в установлении соответствующих условий, как это устанавливается п. 1 ст. 781 ГК РФ. При этом наиболее распространенной на практике является оплата услуг непосредственно при заключении договора либо, если услуги носят дящийся характер, в равных долях или в определенном, установленном в договоре процентном соотношении при заключении договора и по результату оказываемых услуг. Что же касается юридических услуг, связанных с представительством интересов заказчика-доверителя в суде при рассмотрении юридических дел (гражданских, административных, уголовных, дел в порядке производства в Конституционном Суде РФ), то в силу существующей практики и решений по этому поводу Конституционного Суда РФ их оплата в зависимости от результата оказываемой услуги – выигрыша дела в суде (т.н. гонорар успеха) по российскому законодательству невозможна.

В-пятых, договор возмездного оказания услуг имеет сходство с договором подряда. Основное различие заключается в том, что в подряде результатом является конкретная (штучная) вещь (телесная вещь), а результатом действия услугодателя является полезность (услуга), т.е. этот результат необъективирован и не может существовать отдельно от субъектов обязательства.

Учитывая это, законодатель установил, что общие положения о подряде и положения о бытовом подряде применяются к договору возмездного оказания услуг, если это не противоречит нормам гл. 39 ГК и особенностям предмета договора возмездного оказания услуг (ст. 783 ГК РФ).

В-шестых, данный договор в некоторых случаях может быть публичным и договором присоединения, например, бытовое обслуживание, услуги связи, медицинские услуги и др.

Отношения по оказанию услуг известны гражданскому праву давно, однако, за редким исключением, в кодифицированных актах специальные нормы, посвященные регулированию указанных отношений, отсутствовали. В законодательстве регламентировались лишь отдельные разновидности договоров об оказании услуг, признанные в силу присущих им особенностей самостоятельными договорами: поручение, комиссия и т. п.

Уже в части первой ГК РФ оговаривалось введение самостоятельного института возмездного оказания услуг, целью которого было создание правовой базы для гражданско-правовых отношений. Это свидетельство того, что законодатель предвидел заранее ситуацию о необходимости выделения этой группы правоотношений, которые еще не получили столь широкого распространения, в отдельный комплекс правовых норм. Видимо, поэтому ст. 128 части первой ГК рассматривает оказание услуг в виде определенного самостоятельного объекта гражданских прав.

Из названий и содержания статей гл. 39 ГК, регулирующей договор возмездного оказания услуг, видно, что включенные в неё нормы носят преимущественно общий и в значительной степени императивный характер. Эта глава включает пять статей, которые распространяют свое действие в равной мере на

любой договор оказания услуг.

Хотя само понятие возмездного оказания услуг понимается неоднозначно, оказание услуг наряду с результатами работ рассматриваются в качестве товара, т.е. продукта деятельности, предназначенного для свободного эквивалентного обмена произведенными благами.

Взгляд на услугу, как разновидность действия и объект гражданского права, представляет несомненный теоретический и практический интерес, высказываемый в последнее время. Она выражается в определенном полезном результате, созданном трудом юридического или физического лица. Услуги различны по характеру и юридическим последствиям.

Отдельные виды услуг, предусмотренные в примерном перечне п. 2 ст. 779 ГК, регламентированы на уровне специально принятых законодательных актов. Так, услуги почтовой связи регулируются Федеральным законом «О почтовой связи», туристические услуги – Федеральным законом «Об основах туристской деятельности в РФ». Кроме того, на регулирование отдельных видов услуг рассчитаны специальные нормативные акты, принимаемые, как правило, на уровне Правительства России.

В настоящее же время законодатель во избежание коллизии правовых норм установил правило о неприменении норм гл. 39 ГК к обязательствам по оказанию услуг, самостоятельно урегулированным в ГК.

Гражданско-правовое регулирование экономических отношений по оказанию услуг достигается с помощью различного рода обязательственных отношений. Выбор формы правового регулирования, конкретной разновидности обязательственных отношений зависит от вида услуги, формы выражения её результата. В большинстве случаев на оказание услуг распространяется Закон о защите прав потребителей.

По договору возмездного оказания услуг исполнитель обязуется по заданию заказчика оказать услуги, т.е. совершить определенные действия или осуществить определенную деятельность, а заказчик обязуется оплатить эти услуги. Особенность услуги как товара заключается в том, что её производству обя-

зательно предшествует заказ её конкретного потребителя, а процесс оказания услуги неотделим от производителя услуги, потребление услуги совпадает с процессом её производства.

Услуга всегда имеет тот или иной материальный носитель (субъекта, оказывающего услугу). Если бы исполнитель услуги не осуществлял какой-либо деятельности в материально воспринимаемой форме, то получатель услуги не смог бы её потребить. Следовательно, услуга обладает стоимостью, которая складывается из трудовых затрат при производстве самих услуг, а также в большинстве случаев – материальных средств производства, с помощью которых она оказывается.

Услуги различны по характеру и юридическим последствиям, поскольку сфера действия обязательства по оказанию услуг зависит от того, какое содержание вкладывается в данное понятие. Различают такие виды услуг, как медицинские, услуги связи, ветеринарные, аудиторские, юридические, консультационные, информационные, туристические.

Помимо гл. 39 ГК РФ, к этим услугам могут применяться и другие правовые нормы, которые содержатся как в самом ГК РФ, так и в других нормативно-правовых актах.

Допускается односторонний отказ от исполнения договора возмездного оказания услуг, причем заказчик имеет право это сделать в любое время, при условии оплаты фактически понесенных расходов исполнителю, тогда как исполнитель вправе отказаться от исполнения договора лишь при условии полного возмещения заказчику убытков (оплата по договору).

Одним из общих признаков, объединяющих все виды договоров возмездного оказания услуг, является отсутствие овеществленного результата, вытекающего из оказанной услуги, потребляемого услугополучателем в момент совершения действий услугодателя, направленных на исполнение договора, со стороны последнего.

По мнению М.В. Кротова, следует отграничивать от обязательств по оказанию услуг такие отношения, в которых деятельность услугодателя получает

какое-либо овеществленное выражение, существующее отдельно от деятельности исполнителя. Например, консультация аудиторской фирмы, предоставляемая в устной форме, будет охватываться отношениями по оказанию услуг, а письменное заключение той же аудиторской фирмы должно регулироваться нормами о договоре подряда, поскольку наличие вещного результата – письменного заключения – определяет предмет обязательства как выполнение работы по написанию письменного заключения. В связи с чем, такой договор приобретает форму смешанного договора (п. 3 ст. 421 ГК РФ), содержащего элементы договора возмездного оказания услуг с элементами договора подряда.

Имеется иная позиция. Абзац 3 п. 1 вышеупомянутого информационного письма Президиума ВАС РФ от 29 сентября 1999 г. № 48⁹ разъясняет следующее. Поскольку стороны в силу ст. 421 ГК РФ вправе определять условия договора по своему усмотрению, обязанности исполнителя могут включать в себя не только совершение определенных действий (деятельности), 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.).

В скобках рассматриваемого информационного письма Президиума ВАС РФ № 48 перечисляются действия, аналогичные действиям юридической помощи, оказываемой адвокатом доверителю (п. 1, 2 ч. 2 ст. 2 Федерального закона от 31.05.2002 № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»¹⁰. Федеральный закон об адвокатуре предусматривает соглашение об оказании юридической помощи, которое представляет собой гражданско-правовой договор, заключаемый в простой письменной форме между доверителем и адвокатом (абз. 1 ч. 2 ст. 25). Вопросы расторжения соглашения об оказании юридической помощи регулируются ГК РФ с изъятиями,

⁹ Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 29.09.1999 № 48 «О некоторых вопросах судебной практики, возникающих при рассмотрении споров, связанных с договорами на оказание правовых услуг» [Электронный ресурс]. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс».

¹⁰ Федеральный закон от 31.05.2002 №63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» // Собрание законодательства РФ. 2002. № 23. Ст. 2102.

предусмотренными данным Федеральным законом (абз. 3 ч. 2 ст. 25). Утративший силу абз. 2 ч. 2 ст. 25 ранее устанавливал императивное правило об участии адвоката в качестве представителя или защитника доверителя в различных судопроизводствах, а также в представлении интересов доверителя в органах государственной власти, органах местного самоуправления, в отношениях с физическими лицами только на основании договора поручения.

Особое правовое регулирование отдельных обязательств по оказанию услуг (перевозка, хранение, страхование и пр.) обусловлено тем, что именно эти виды услуг исторически первыми появились в обороте, однако, по нашему мнению, это не дает оснований считать их особыми видами обязательств.

Если в договоре не предусмотрена обязанность оплатить услуги, то такой договор может быть признан как возмездным, так и безвозмездным.

Считаем, что стороны, безусловно, вправе заключать договоры безвозмездного оказания услуг, в таком случае необходимо прямо указывать на это в договоре. В случае же отсутствия в договоре условия об оплате услуг и отсутствия прямого указания на его безвозмездность такой договор должен квалифицироваться как возмездный договор в силу ст. 423 ГК РФ (за исключением случаев, предусмотренных п. 3 указанной статьи). Тем не менее, необходимо отметить, что даже в случае заключения договора безвозмездного оказания услуг, оказание услуг как объект обязательства, как благо, необходимое заказчику, будет иметь стоимостную оценку. Об этом может свидетельствовать и необходимость уплаты налогов на полученные безвозмездно товары, иное имущество, работы, услуги, при этом стоимость предоставленного безвозмездно будет определяться исходя из рыночных цен (подп. 1 п. 1 ст. 146, п. 8 ст. 250 НК РФ).

Среди видов услуг выделяются услуги по двум критериям.

Первый из них – характер оказываемой услуги.

Второй – сфера деятельности исполнителя оказываемой услуги. Так, по первому критерию выделяют юридические и фактические услуги. При этом юридические услуги связаны с совершением для заказчика исполнителем опре-

деленных юридических действий, классическим примером чего является поручение, когда в интересах заказчика и от его имени исполнителем совершаются определенные сделки (иные юридические действия). Фактические же услуги связаны с совершением исполнителем услуги для заказчика определенных неюридических действий, имеющих сугубо фактический характер, примером чего могут служить какие-либо рекламные действия исполнителя в интересах заказчика. Большая часть договоров об оказании услуг, заключаемых в реальной хозяйственной деятельности, носят смешанный характер и предполагают как юридические, так и фактические действия исполнителя в интересах заказчика. Наиболее ярким примером здесь является агентский договор (договор на агентирование), предполагающий как юридические (совершение сделок, иных юридических действий), так и фактические действия исполнителя в интересах заказчика (рекламные, организационные действия). По второму критерию, связанному со сферой деятельности исполнителя услуги, выделяют услуги, оказываемые, так сказать, в разных направлениях. Так, п. 2 ст. 779 ГК РФ содержит указание на такие виды услуг, как услуги связи, медицинские, ветеринарные услуги, аудиторские, консультационные, информационные, услуги по обучению, туристическому обслуживанию и др.

Можно предложить и еще один критерий для разграничения услуг на различные виды, который частично был затронут в начале работы, а именно в зависимости от овеществленного характера самой услуги, не затрагивая, естественно, смежного с услугами понятия работ. По данному критерию можно выделить услуги, носящие исключительно нематериальный характер (образовательные, консультационные и подобные услуги), и услуги, носящие материальный характер, но в силу их потребления в процессе оказания, а также в силу того, что в результате их оказания не создается каких-либо материальных объектов, передаваемых подрядчиком заказчику, не представляющие из себя работы (парикмахерские, медицинские, различные оформительские и подобные услуги).

Рассмотренные классификации услуг как объекта гражданских прав в

очередной раз подтверждают их многообразие и недостаточность общих норм для надлежащего правового регулирования отношений по их оказанию.

2.3 Практические аспекты договора возмездного оказания услуг юристами

Договор возмездного оказания услуг в системе договорных обязательств Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) занимает обособленное место. Такой договор отличается неточным и недостаточным правовым регулированием, что вызывает вопросы в практическом применении. Легальное определение договора содержится в п. 1 ст. 779 ГК РФ: 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. Услуги могут быть медицинскими, образовательными, аудиторскими, юридическими и другими.

К договору применяются общие положения о подряде (ст.ст. 702 - 729 ГК РФ) и положения о бытовом подряде (ст.ст. 730 - 739 ГК РФ), если это не противоречит нормам гл. 39 ГК РФ, а также особенностям предмета договора возмездного оказания услуг (ст. 783 ГК РФ). Также, следует учитывать, что если заказчиком выступает гражданин, то к отношениям сторон также применяется Закон РФ от 07.02.1992 № 2300-1 «О защите прав потребителей». Указание на это имеется в Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 28.06.2012 № 17 «О рассмотрении судами гражданских дел по спорам о защите прав потребителей».

Некоторые практики полагают что, если юрист нанялся составить (оформить в бумажном виде) исковое заявление, апелляционную жалобу и пр., то в данном случае речь идет о подряде, т.е. выполняется конкретная работа, предполагающая конечный результат (овеществленный) – иск, жалоба и пр.

Главным признаком¹¹, отличающим договор возмездного оказания услуг от договора подряда, является отсутствие результата, отделимого от процесса

¹¹ Постановление ФАС Северо-Кавказского округа от 19.01.2013 по делу № А53-10450/2012-С2-28 [Электронный ресурс]. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс».

работы (см., например, Постановление ФАС Северо-Кавказского округа от 19.01.2013 по делу № А53-10450/2012-С2-28).

Исходя из вывода, который сделал Тринадцатый арбитражный апелляционный суд в Постановлении от 26.12.2014 по конкретному делу № А26-4001/2014: поскольку предметом договора является деятельность исполнителя, но не её результат, указанные договоры являются договорами возмездного оказания услуг, правоотношения по которым регулируются положениями главы 39 ГК РФ.

По данному делу исполнитель принял обязательства по содержанию и текущему ремонту общего имущества заказчика, сантехнических систем, системы отопления, обслуживанию электрических сетей, содержанию придомовой территории.

Для юриста, оформляющего договор возмездного оказания услуг по известным причинам важно понимать, какие условия являются существенными. В данном случае, таковыми будут являться условия, определяющие конкретный вид оказываемой услуги (исходя из смысла п. 1 ст. 779 ГК РФ).

В ходе судебных разбирательств необходимо исходить из того, что указанный договор может считаться заключенным, если в нем перечислены определенные действия, которые обязан совершить исполнитель, либо указана определенная деятельность, которую он обязан осуществить.

В том случае, когда предмет договора обозначен указанием на конкретную деятельность, круг возможных действий исполнителя может быть определен на основании предшествующих заключению договора: переговоров и переписки, практики, установившейся во взаимных отношениях сторон, обычаев делового оборота, последующего поведения сторон и т.п. (пункт 1 Информационного письма Президиума ВАС РФ от 29.09.1999 № 48 «О некоторых вопросах судебной практики, возникающих при рассмотрении споров, связанных с договорами на оказание правовых услуг»).

Это корреспондирует со статьей 431 ГК РФ, исходя из смысла которой если в договоре определен вид деятельности исполнителя, но не указаны кон-

кретные действия в рамках данной деятельности, договор может быть признан заключенным, при условии что эти действия можно определить исходя из предшествующих заключению договора переговоров и переписки, практики, установившейся во взаимных отношениях сторон, обычаев делового оборота, последующего поведения сторон и т.п.

Если в договоре не определен объем оказываемых услуг, а именно не указан перечень конкретных действий исполнителя, исходя из которых определяется объем, предмет договора может быть признан несогласованным, а договор – незаключенным (п. 1 ст. 432 ГК РФ, п. 1 ст. 779 ГК РФ).

В этом случае права и обязанности сторон по нему не возникают (ст.ст. 8, 308 ГК РФ). Однако существует другая позиция судов, состоящая в том, что при несогласовании в договоре конкретных действий, которые исполнитель должен совершить в рамках определенной договором деятельности, договор признается заключенным.

Для примера ФАС Амурской области в Постановлении от 17.03.2012 по делу № А50- 14201/2011¹² указал на следующее: «Суды, исследовав и проанализировав условия договора от 30.07.2010 № 2472Р, установили, что сторонами согласована конкретная деятельность исполнителя - лабораторно-инструментальные исследования объекта. Одобрение данных работ заказчиком материалами дела подтверждается. В связи с этим вывод судов о заключенности договора является правильным».

При этом, необходимо иметь ввиду, условие о цене оказываемых услуг не является существенным. При отсутствии в договоре такого условия цена определяется по правилам п. 3 ст. 424 ГК РФ (п. 54 Постановления Пленума Верховного Суда РФ № 6, Пленума ВАС РФ № 8 от 01.07.1996)¹³.

По конкретному делу (Постановление ФАС Дальневосточного округа от 11.03.2013 по делу № А65-18227/2012) суд кассационной инстанции указал, что

¹² Постановление ФАС Амурской области от 17.03.2012 по делу № А50- 14201/2011[Электронный ресурс]. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс».

¹³ Постановление Пленума ВАС РФ от 01.07.1996 № 8 [Электронный ресурс]. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс».

наличие сравнимых обстоятельств, позволяющих однозначно определить, какой ценой необходимо руководствоваться, должно быть доказано заинтересованной стороной¹⁴.

Вместе с тем, по данному делу истец документально не подтвердил наличие сравнимых обстоятельств, позволяющих определить, какой ценой необходимо руководствоваться при решении спорного вопроса. В итоге, кассация передала дело на новое рассмотрение, поскольку нижестоящие суды, удовлетворяя требование по взысканию платы по договору возмездного оказания услуг, не учли, что представленные перевозчиком товарно-транспортные накладные и акты оказания услуг не подписаны заказчиком, доказательства согласования размера платы за перевозку груза отсутствуют. Спорным вопросом применительно к рассматриваемому договору является его возмездность или безвозмездность.

Исходя из п. 3 ст. 423 ГК РФ договор предполагается возмездным, если из закона, иных правовых актов, содержания или существа договора не вытекает иное. Положения гл. 39 ГК РФ предполагают возмездность договора оказания услуг.

Вместе с тем, на практике возникает вопрос о возможности заключения безвозмездного договора оказания услуг. В Определении ВАС РФ от 16.07.2013 № ВАС-9448/13 по делу № А50- 20807/2012¹⁵ высшая судебная инстанция указала на следующее: «Согласно п. 3 ст. 423 ГК РФ Гражданского кодекса Российской Федерации договор предполагается возмездным, если из закона, иных правовых актов, содержания или существа договора не вытекает иное. Пунктами 4.1, 4.2 договора от 15.02.2010 предусмотрено, что договор не налагает на подписавших его сторон какие-либо финансовые обязательства, опубликование в журнале информации о размещении заказов осуществляется издательским домом на безвозмездной основе.

¹⁴ Постановление ФАС Дальневосточного округа от 11.03.2013 по делу № А65-18227/2012 [Электронный ресурс]. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс».

¹⁵ Определение ВАС РФ от 16.07.2013 № ВАС-9448/13 по делу № А50- 20807/2012[Электронный ресурс]. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс».

Таким образом, стороны по соглашению установили безвозмездную модель возмездного договора, но при этом такая модель не противоречит правовой природе договора на оказание услуг». С другой стороны, несогласование обязанности заказчика оплатить оказанные услуги не свидетельствует о безвозмездности договора.

Так, в Постановлении ФАС Дальневосточного округа от 03.06.2013 по делу № А56-14764/2012¹⁶ указывается: «Договор на вывоз твердых бытовых отходов является договором возмездного оказания услуг и регулируется главой 39 Гражданского кодекса Российской Федерации. Отсутствие непосредственно в договоре указания на обязанность заказчика оплатить оказанные услуги не означает безвозмездность договора, поскольку в силу пункта 3 статьи 423 ГК РФ названного Кодекса договор предполагается возмездным, если из закона, иных правовых актов, содержания или существа договора не вытекает иное».

Условие о сроках оказания услуг как существенное вызывает сомнения.

Для примера, научно-консультационный совет при ФАС Волго-Вятского округа в ответе на вопрос 20 Рекомендаций Научно-консультативного совета при ФАС Волго-Вятского округа «О практике применения норм гражданского законодательства» (одобрены Президиумом Федерального арбитражного суда Волго-Вятского округа от 22.06.2011 № 2) указал на то, что по смыслу главы 39 ГК РФ условие о сроке оказания услуг не является существенным для данного вида договоров. Несогласование сторонами такого срока не может служить основанием для признания договора возмездного оказания услуг незаключенным. Существенным условием для такого договора является только предмет договора.

При отсутствии в нем условия о сроке при исполнении договора надлежит руководствоваться правилами ст. 314 ГК РФ. Аналогичная позиция встречается в следующих судебных актах: Определение ВАС РФ от 17.02.2011 № ВАС-967/11 по делу № А40-26577/10-134-194, 3 Постановление ФАС Москов-

¹⁶ Постановление ФАС Дальневосточного округа от 03.06.2013 по делу № А56-14764/2012[Электронный ресурс]. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс».

ского округа от 22.12.2010 по делу № А40-14872/10-19- 59, Постановление ФАС Северо-Кавказского округа от 29.10.2012 по делу № А32- 35907/2011 и пр. О том, что сроки оказания услуг являются существенным условием договора возмездного оказания услуг говорят следующие суды в судебных актах: Постановление ФАС Дальневосточного округа от 22.08.2011 по делу №А16-48/2011, Постановление ФАС Уральского округа от 14.12.2010 по делу №А60-14611/2010-С3, Постановление ФАС Западно-Сибирского округа от 02.02.2010 по делу №А45- 15189/2009¹⁷.

Таким образом, арбитражная практика не выработала в данном направлении единообразие. Отраслевыми документами могут предусматриваться иные существенные условия (федеральный закон от 30.12.2008 № 307-ФЗ «Об аудиторской деятельности», федеральный закон от 24.11.1996 № 132-ФЗ «Об основах туристской деятельности в Российской Федерации» и др.)¹⁸.

Как было указано выше, действующая арбитражная практика исходит из того, что результатами по итогам оказания юридических услуг могут являться письменные консультации и разъяснения по юридическим вопросам, проекты договоров, иски, заявления, апелляционные, кассационные, надзорные жалобы и другие документы правового характера.

Следовательно, сдачу таких услуг необходимо надлежаще фиксировать для избегания правовых неопределенностей и судебных споров в дальнейшем. Приемка-сдача «результата» выполненных услуг может оформляться актом (см., например, Постановление ФАС Восточно-Сибирского округа от 12.03.2013 по делу № А10-1366/2012, Постановление ФАС Уральского округа от 16.05.2013 по делу № А07-10106/2012 Постановление ФАС Центрального округа от 08.11.2012 по делу № А35-13063/2011). В случае, если стороны заключили договор, но не подписали акт, то при таких обстоятельствах договор

¹⁷ Постановление ФАС Дальневосточного округа от 22.08.2011 по делу № А16-48/2011, Постановление ФАС Уральского округа от 14.12.2010 по делу № А60-14611/2010-С3, Постановление ФАС Западно-Сибирского округа от 02.02.2010 по делу № А45- 15189/2009 [Электронный ресурс]. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс».

¹⁸ Федеральный закон от 30.12.2008 № 307-ФЗ «Об аудиторской деятельности», федеральный закон от 24.11.1996 № 132-ФЗ «Об основах туристской деятельности в Российской Федерации» [Электронный ресурс]. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс».

все равно подлежит исполнению, а исполнитель вправе в судебном порядке требовать оплаты.

Так, по конкретному делу, исковое требование в части взыскания долга по договору на консультационно-юридическое обслуживание и взыскания неустойки удовлетворено частично, так как факт оказания данных услуг истцом и факт их неоплаты ответчиком подтверждены материалами дела. Суд кассационной инстанции указал, что отсутствие актов выполненных работ не является основанием для отказа в удовлетворении иска об оплате оказанных истцом ответчику правовых услуг (Постановление ФАС Волго-Вятского округа от 29.11.2010 по делу № А79- 1233/2010).

Бывают обратные случаи, когда стороны не оформили письменный договор, но подписали акт. Акт приема-передачи, не содержащий ссылку на договор, подтверждает оказание услуг по данному договору, если нет доказательств наличия между сторонами иных договорных отношений по оказанию аналогичных услуг (см., например, Постановление ФАС Северо-Западного округа от 16.08.2010 по делу № А56-38965/2009).

Более того, имеется судебная практика, согласно которой оформление не только акта оказанных услуг, но и договора является необязательным при взыскании задолженности, поскольку «результатом оказания юридических услуг является осуществление деятельности, не имеющей овеществленного результата, а оплата оказанных услуг не может связываться с наличием или отсутствием подписанного заказчиком акта об оказании услуг» (Постановление Тринадцатого арбитражного апелляционного суда от 03.06.2011 по делу № А21-9579/2010).

В данном случае, суд принимал решение из всей совокупности доказательств (при отсутствии договора): переписка, доводы сторон, выданные доверенности, подписанные исполнителем процессуальные документы, тексты решений судов с указанием фамилий представителей. Аналогично этому, арбитражный суд сделал вывод о том, что при отсутствии заключенного договора на оказание юридических услуг доказательствами их оказания являются выдача заказчиком доверенности и представление в суде интересов заказчика работни-

ками исполнителя (см., например, Постановление ФАС Уральского округа от 05.05.2008 по делу № А76-13013/2007-16-555). Тем не менее, основным способом фиксации факта оказания услуг (а также, объема и стоимости) является акт. Исходя из анализа практики, можно сделать следующие практические выводы:

Акт приема-передачи должен содержать сведения о виде услуг, их объеме и стоимости (см., например, Постановление ФАС Восточно-Сибирского округа от 24.04.2012 по делу № А33-7310/2011). Акт приема-передачи услуг должен содержать четкое указание на предмет договора, а также его реквизиты. Если все же акт не содержит конкретного перечня оказанных исполнителем услуг, то может быть признан надлежащим доказательством факта их оказания, только, если он подписан заказчиком без замечаний и с учетом предмета договора возмездного оказания услуг (см., например, Постановление ФАС Московского округа от 06.02.2013 по делу № А40-49151/12-159-445)

В случае, если стороны изначально предусмотрели договором правила к оформлению акта приема-передачи, то он должен соответствовать таким требованиям. Иначе, суд может оценить его ненадлежащим доказательством оказания услуг (см., например, Постановление ФАС Московского округа от 01.04.2010 по делу № А40-80853/09-34-636).

Если акт приемки не составлялся либо он не был принят в качестве доказательства оказания услуг заказчику, исполнитель вправе ссылаться на иные доказательства (см., например, Постановление ФАС Центрального округа от 08.06.2011 по делу № А09-3967/2010). Условие о такой оплате формулируется в договоре как обязанность заказчика ежемесячно вносить одинаковую плату, если в этом месяце заказчик не отказывался от потребления услуг. Условие об абонентской плате часто содержится в рассматриваемых договорах с неограниченным объемом потребления услуг (связи, телевидения, питания и т.п.), а также в договорах, по которым из установленного перечня услуги оказываются по мере необходимости (юридические, охранные и т.п.).

Таким образом, объем оказанных и потребленных услуг не может быть определен сторонами в момент заключения договора и зависит от будущих со-

бытий или действий заказчика. При этом, значительная часть судов придерживается точки зрения, согласно которой внесение абонентской платы по договору не зависит от объема фактически оказанных услуг (см., например Определение ВАС РФ от 04.03.2013 № ВАС-1686/13 5 по делу № А56-60294/2011, Постановление ФАС Западно-Сибирского округа от 02.07.2010 по делу № А27-20970/2009, Постановление ФАС Московского округа от 29.12.2010 по делу № А40-11659/10-58-121). Согласно позиции других судов, абонентская плата подлежит внесению исключительно пропорционально фактически оказанным услугам.

Данной точки зрения придерживался Президиум ВАС РФ в более ранних судебных актах. Так, в Постановлении Президиума ВАС РФ от 14.11.2006 № 8259/06 по делу № А40-38670/04-63-424¹⁹, суд отметил: «...При вынесении обжалуемых судебных актов суды трех инстанций исходили из того, что охранные услуги оказаны по цене, установленной протоколом согласования договорной цены из расчета 5762711 рублей 86 копеек в месяц, но не оплачены акционерным обществом «АПРЭО». Проверив обоснованность доводов, изложенных в заявлении, отзыве на него и выступлениях присутствующих в заседании представителей сторон, Президиум считает, что обжалуемые судебные акты подлежат отмене, дело - направлению на новое рассмотрение по следующим основаниям.

Между охранным предприятием и акционерным обществом «АПРЭО» заключен договор об оказании охранных услуг от 09.02.2004 N 217/02-04, в соответствии с которым охранный предприниматель в период с 17.02.2004 по 09.02.2005 принимает на себя обязательство по охране офисных помещений акционерного общества «АПРЭО», а последнее обязуется перечислять на расчетный счет охранный предприниматель денежную сумму, значащуюся в протоколе согласования цены (приложение N 2), не позднее 15-го числа каждого месяца, следующего за оплачиваемым, на протяжении всего срока действия договора.

¹⁹ Постановление Президиума ВАС РФ от 14.11.2006 № 8259/06 по делу № А40-38670/04-63-424 [Электронный ресурс]. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс».

Основанием для проведения взаиморасчетов являются акты выполненных работ.

Между тем суды удовлетворили исковое требование, не установив объема фактически оказанных услуг и их действительной стоимости. Судебная защита права осуществляется исходя из принципов разумности и добросовестности участников гражданских правоотношений. В случае несоблюдения этих принципов суд может отказать недобросовестному лицу в защите права (статья 10 Гражданского кодекса Российской Федерации)...». Такую же позицию можно проследить в Постановлении ФАС Северо-Западного округа от 22.10.2009 по делу № А66-396/2009, Постановлении ФАС Волго-Вятского округа от 20.02.2009 по делу № А17-2790/2008, Постановлении ФАС Северо-Западного округа от 22.10.2009 по делу № А66-396/2009. Статья 782 ГК РФ сформулирована таким образом, что содержит 2 условия возможного отказа от договора возмездного оказания услуг: Заказчик может отказаться при условии оплаты исполнителю фактически понесенных им расходов; Исполнитель вправе отказаться при условии полного возмещения заказчику убытков.

Последнее условие исключает возможность такого отказа медицинским учреждением (Определение Конституционного Суда РФ от 06.06.2002 № 115-О «Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданки Мартыновой Евгении Захаровны на нарушение её конституционных прав п. 2 ст. 779 и п. 2 ст. 782 Гражданского кодекса Российской Федерации»). Названные условия являются императивными. В договоре возмездного оказания услуг не могут быть установлены ограничения на право одностороннего отказа от исполнения договора, в том числе штрафные санкции за такой отказ.

Такого мнения придерживается Президиум ВАС РФ, оформленное в Постановлении от 07.09.2010 № 2715/10 по делу № А64-7196/08-23²⁰. По данному делу адвокатское бюро взыскивало со своего клиента неустойку, предусмотренную договором оказания юридических услуг, за отказ заказчика от исполне-

²⁰ Постановление ВАС РФ от 07.09.2010 № 2715/10 по делу № А64-7196/08-23[Электронный ресурс]. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс».

ния договора. Президиум ВАС РФ указал, что из смысла данной нормы следует, что отказ заказчика от исполнения договора возможен в любое время: как до начала исполнения услуги, так и в процессе оказания услуги. Поскольку право сторон (как исполнителя, так и заказчика) на односторонний отказ от исполнения договора возмездного оказания услуг императивно установлено статьей 782 ГК РФ, оно не может быть ограничено соглашением сторон.

К аналогичному выводу пришли суды согласно следующим судебным актам: Постановление ФАС Московского округа от 19.02.2013 по делу №А40-60478/12-137- 547, Постановление ФАС Волго-Вятского округа от 13.09.2012 по делу №А43- 23839/2011, Постановление ФАС Дальневосточного округа от 23.10.2012 по делу № А04-6292/2011. Вместе с тем, необходимо иметь в виду, если в договор, содержащий элементы договора возмездного оказания услуг, включено условие о том, что он может быть расторгнут исключительно по решению суда или по письменному соглашению сторон, то заказчик не вправе отказаться от него в одностороннем порядке по правилам статьи 782 ГК РФ (см., например, Постановление ФАС Уральского округа от 31.08.2010 по делу № А60-62895/2009-С1).

До момента оплаты задолженности за ранее оказанные услуги имеется возможность одностороннего отказа от договора в соответствии со ст. 782 ГК РФ. Такого мнения придерживается ФАС Дальневосточного округа, которое выразил в Постановлении от 16.03.2011 по делу № А51-9502/2010.

И напротив, целый ряд «служителей Фемид» полагает, что представляется более верным, что отказ заказчика от договора возмездного оказания услуг не связан со временем возмещения последствий, указанных в ст. 782 ГК РФ (см., например, Постановление ФАС Волго-Вятского округа от 25.05.2011 по делу № А43-23022/2010, Постановление ФАС Волго-Вятского округа от 23.05.2011 по делу № А43- 24337/2010). Необходимо иметь в виду, что причина одностороннего отказа от договора возмездного оказания услуг, заявленного на основании п. 1 ст. 782 ГК РФ, не имеет юридического значения (см., например, Постановление ФАС Поволжского округа от 17.11.2011 по делу № А55-

20641/2010, Постановление ФАС Волго-Вятского округа от 29.03.2011 по делу № А43-9341/2010, Постановление ФАС Центрального округа от 15.06.2011 по делу № А54-4550/2010-С16).

Относительно формы расторжения договора оказания услуг вопросов, как правило, не возникает. Отказ от договора следует выполнить в той же форме, какой он заключался (в большинстве случаев, в письменной). Однако, следует учитывать, что если одна из сторон отказалась от договора в одностороннем порядке, направив соответствующее письмо, однако после этого услуги продолжали оказываться и приниматься, договор не считается расторгнутым. Такого мнения придерживается ВАС РФ в Определении от 04.03.2011 № ВАС-1715/11 по делу № А70-3624/2010, а также ФАСы в более ранних судебных актах: Постановление ФАС Западно-Сибирского округа от 18.10.2010 по делу № А70-3624/2010, Постановление ФАС Поволжского округа от 21.05.2008 по делу № А12-14888/07-С14).

Практикующие юристы применительно к договорам (соглашениям) об оказании юридических услуг (юридической помощи) знают, что обязанность по оплате юридических услуг или размер такой оплаты не может зависеть от принятого судом (иным государственным органом) решения. Это вытекает из прямого указания высшими судами: Постановление Конституционного Суда РФ от 23.01.2007 №1-П, Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 29.09.1999 № 48 «О некоторых вопросах судебной практики, возникающих при рассмотрении споров, связанных с договорами на оказание правовых услуг»,

Постановление Президиума ВАС РФ от 02.12.2003 № 11406/03. Конституционный Суд РФ в названном Постановлении указал, что, определяя исчерпывающим образом такое существенное условие договора, как его предмет, федеральный законодатель не включил в понятие предмета договора возмездного оказания услуг достижение результата, ради которого он заключается. Выделение в качестве предмета данного договора совершения определенных действий или осуществления определенной деятельности обусловлено тем, что даже в рамках одного вида услуг результат, ради которого заключается договор, в

каждом конкретном случае не всегда достижим, в том числе в силу объективных причин.

Следовательно, заключая договор возмездного оказания услуг, стороны, будучи свободны в определении цены договора, сроков его исполнения, порядка и размера оплаты, вместе с тем не вправе изменять императивное требование закона о предмете данного договора. Одним из распространенных видов услуг, являются правовые услуги, к которым относятся предоставление устных и письменных консультаций, составление юридических документов (исковых заявлений, отзывов, апелляционных и кассационных жалоб и т.д.), экспертных заключений, участие в разбирательстве судебных споров и т.д. Соответствующий договор может быть заключен как с адвокатским образованием (статьи 20 и 25 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»), так и с иными субъектами, которые согласно действующему законодательству вправе оказывать возмездные правовые услуги. Спецификой договора возмездного оказания правовых услуг, в частности, является то, что в соответствии с этим договором «совершение определенных действий или осуществление определенной деятельности» направлено на отстаивание интересов услугополучателя в судах и иных государственных (юрисдикционных) органах, обязанных, как правило, принять решение в отношении заявленного требования.

Поэтому интересы заказчика, зачастую не ограничиваясь предоставлением собственно правовых услуг исполнителем, заключаются в достижении положительного результата его деятельности (удовлетворение иска, жалобы, получение иного благоприятного решения), что выходит за предмет регулирования по договору.

Поэтому, обуславливать выплату вознаграждения принятием конкретного судебного решения нужно учитывать, что судебное решение не может выступать ни объектом чьих-либо гражданских прав (ст. 128 ГК РФ), ни предметом какого-либо гражданско-правового договора (ст. 432 ГК РФ). Для примера, подобным толкованием руководствовался ВАС РФ при принятии Определения от

28.06.2010 № ВАС-8397/10 по делу № А35-4371/2009, которым в передаче дела по иску о признании недействительным договора на оказание юридических услуг для пересмотра в порядке надзора было отказано, так как пункт 8 договора, ставящий выплату вознаграждения за оказанные юридические услуги в зависимость от поступлений денежных средств в результате принудительного взыскания, противоречит закону и является основанием для признания договора ничтожным.

Так, в Постановлении ФАС Восточно-Сибирского округа от 20.12.2012 по делу № А78-5321/2008 сделан вывод на основании анализа ряда фактических и юридических обстоятельств и норм права: «...следовательно, включение в текст договора о возмездном оказании правовых услуг условия о выплате вознаграждения в зависимости от факта принятия положительного для истца решения суда означает введение иного, не предусмотренного законом, предмета договора. Кроме того, в этом случае не учитывается, что по смыслу п. 1 ст. 423 Гражданского кодекса Российской Федерации плата по договору за оказание правовых услуг, как и по всякому возмездному договору, производится за исполнение своих обязанностей...». Согласно Постановлению ФАС Дальневосточного округа от 19.02.2013 по делу № А51-3114/1999 были частично взысканы судебные расходы, поскольку оплата юридических услуг признана разумной и соответствующей объему оказанных услуг по представлению и защите интересов истца в суде, при этом, незаконным признано лишь взыскание расходов, выплаченных представителю истца как «гонорар успеха».

Более глубокий правовой анализ оплаты юридических услуг, разбитой на две части: до вынесения судом решения и после, содержится в Постановлении ФАС Московского округа от 22.04.2013 по делу № А40-35715/10-141-305: «Таким образом, применительно к п. 3 ст. 424 Гражданского кодекса Российской Федерации в настоящем деле исполнение договора должно быть оплачено по цене, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные услуги.

Следовательно, у заказчика существует гражданско-правовой долг перед

исполнителем услуг, а выплаченные ему суммы подлежат взысканию с проигравшей стороны в разумных пределах. С учетом принципа свободы договора (ст. 421 Гражданского кодекса Российской Федерации) стороны в соглашении определили единое денежное обязательство заказчика по оплате услуг (цену исполнения договора – ст. 424 Гражданского кодекса Российской Федерации), но состоящее из двух составляющих: фиксированного вознаграждения и окончательного вознаграждения.

Таким образом, денежное обязательство заказчика перед исполнителем по оплате услуг в соответствии со ст. 781 Гражданского кодекса Российской Федерации включает совокупно обязательство по оплате фиксированного вознаграждения и по оплате окончательного вознаграждения. Как следует из материалов дела и установлено судами, заказчик - Компания с ограниченной ответственностью «Арудж Холдингс Лимитед» фактически уплатило исполнителям (адвокатам) полную стоимость услуг, т.е. фиксированное вознаграждение и окончательное вознаграждение. Данное обстоятельство в соответствии с ч. 2 ст. 110 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации дает право Компании с ограниченной ответственностью «Арудж Холдингс Лимитед» как истцу, в пользу которого принят судебный акт, требовать взыскания с ООО «Билла» как ответчика расходов на оплату услуг представителя, понесенных как в части фиксированного вознаграждения, так и окончательного вознаграждения.

В части расходов на оплату услуг представителя, приходящихся на окончательное вознаграждение, размер подлежащих взысканию с ответчика расходов определяется на основании п. 3 ст. 424 Гражданского кодекса Российской Федерации».

Исходя из анализа вышеизложенных судебных актов следует, в нынешнем судебном толковании, результат действий исполнителя должен выражаться в другом (если вообще говорить о результате в таком договоре): письменные консультации и разъяснения по юридическим вопросам, проекты договоров, заявлений, жалоб и других документов правового характера. Так, стороны в дого-

воре на оказание консультационных и юридических услуг при проведении изыскательских работ на земельном участке предусмотрели зависимость оплаты от достижения результата – получение кадастрового паспорта. По наступлении этого результата оплата была произведена не в полном объеме, что стало основанием для предъявления иска в арбитражный суд о взыскании задолженности, требования были удовлетворены (Постановление ФАС Северо-Западного округа от 11.05.2012 по делу № А56-30144/2011). Как обойти запрет «обусловленности» оплаты от решения суда? На наш взгляд это можно сделать следующим образом. «Молчаливое» исполнение договора. В случае, если договор, в котором предусматривается зависимость гонорара от решения суда исполняется добровольно, необходимости оспаривать его нет.

Вышеприведенные толкования свидетельствуют о следующем. Норма о возмездном оказании услуг применительно к юридическим услугам лишь не предполагает удовлетворение требований исполнителя о выплате вознаграждения по договору возмездного оказания услуг, если данное требование обосновывается условием, ставящим размер оплаты услуг в зависимость от решения суда, которое будет принято в будущем.

То есть, заинтересованные лица вспоминают о данном разъяснении лишь при принудительном взыскании по договору об оказании юридических услуг. Стороны заключили «иной» договор. Указанные разъяснения, запрещающие определять размер гонорара от исходности результата, относятся к договору возмездного оказания юридических услуг (в силу прямого указания в самих судебных толкованиях). Вместе с тем, стороны могут «скрыть» такой вид договора «формой» другого договора, или заключить непоименованный смешанный договор, который по своей правовой природе содержит элементы различных договоров (оказания услуг, поручения, агентского договора, иных непоименованных договоров).

Это может быть сделано как в силу прямого наименования договора, так и ввиду ссылки в его тексте, что к отношениям сторон применимы конкретны (агентский) или разные виды договоров с указанием статей ГК РФ (см., напри-

мер, Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 15.06.2012 по делу № А40-8090/12- 142-73²¹). Стороны воспользовались ст. 157 ГК РФ (Сделки, совершенные под условием). Гражданским законодательством предусматривается возможность совершения сделки под отлагательным условием, если стороны поставили возникновение прав и обязанностей в зависимость от обстоятельства, относительно которого неизвестно, наступит оно или не наступит.

Таким условие вполне может стать исход рассматриваемого судом дела. Почему бы сторонами не предусмотреть следующее условие в договоре: в случае наступления события в виде принятия по делу решения об удовлетворении иска, размер вознаграждения составит...., а в случае наступления события в виде принятия по делу решения об отказе в удовлетворении иска, размер вознаграждения составит....?

На наш взгляд это соответствует смыслу ст. 157 ГК РФ. В данном случае, стороны не договариваются о пропорциональности удовлетворенных требований и размера гонорара, а просто предполагают наступление возможных событий: принятия разных решений по делу. Относительно их наступления стороны не могут знать с уверенностью изначально. Вместе с тем, есть вероятность следующего вывода суда: «элемент риска, характерный для сделок с отлагательным условием по смыслу п. 1 ст. 157 ГК РФ, а также для алеаторных сделок (игры, пари), по которым встречное удовлетворение одной из сторон ставится в зависимость от обстоятельств, не зависящих от действий сторон по договору, противоречит существу договора возмездного оказания услуг (ст. 779 ГК РФ), предмет которого должен включать обязанность заказчика по оплате услуг» (Постановление ФАС Московского округа от 11.05.2006 по делу № А40-33020/05-60-294).

²¹ Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 15.06.2012 по делу № А40-8090/12- 142-73[Электронный ресурс]. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс».

3 СОВЕРШЕНСТВОВАНИЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА В СФЕРЕ ЗАЩИТЫ ДОГОВОРА ВОЗМЕЗДНОГО ОКАЗАНИЯ УСЛУГ

3.1 О некоторых условиях договора возмездного оказания услуг

В соответствии с п. 1 ст. 779 ГК РФ по договору возмездного оказания услуг исполнитель обязуется по заданию заказчика оказать услуги (совершить определённые действия или определённую деятельность), а заказчик обязуется оплатить эти услуги.

Казалось бы, дефиниция договора не должна вызывать никаких вопросов. Тем не менее довольно часто стороны испытывают трудности с правильной квалификацией сделки. Так, например, сформулировав предмет договора как выполнение работ по уборке снега с проезжей части, договаривающиеся стороны полагают, что они выступают в роли заказчика и подрядчика в рамках договора подряда. Однако, как показывает судебная практика, суды руководствуются не названием договора, а сутью и содержанием правоотношений, которые он создаёт. Поэтому заключённый договор подряда суд наверняка переqualифицирует в договор возмездного оказания услуг. Почему?

Ответ на этот вопрос даёт Конституционный Суд РФ. Так, в своём Постановлении от 23.01.2007 № 1-П он разъяснил, что федеральный законодатель предметом договора оказания услуг называет совершение определённых действий или осуществление определённой деятельности исполнителем, а вот достижение результата в данном случае не предусмотрено. По мнению судей, выделение в качестве предмета данного договора совершения определённых действий или осуществления определённой деятельности обусловлено тем, что даже в рамках одного вида услуг результат, ради которого заключается договор, в каждом конкретном случае не всегда достижим, в том числе в силу объективных причин.

Иначе обстоит дело с договором подряда. Согласно п. 1 ст. 702 ГК РФ по договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию

другой стороны (заказчика) определённую работу и сдать её результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить её. Исходя из буквального толкования положений ст.ст. 702, 779 ГК РФ следует, что по договору подряда для заказчика прежде всего имеет значение достижение подрядчиком определённого вещественного результата, а при возмездном оказании услуг заказчика интересует именно деятельность исполнителя, не приводящая непосредственно к созданию вещественного результата (см. Постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 27.04.2010 № 18140/09).

Таким образом, возвращаясь к приведённому нами примеру договора на выполнение работ по уборке снега с проезжей части, можно сделать вывод, что названный договор заключается не ради сбора снега с улиц города (результат по договору подряда), а ради поддержания чистоты дорог и обеспечения безопасности дорожного движения (деятельность по договору возмездного оказания услуг).

Аналогичный спор был рассмотрен Арбитражным судом Приморского края, который признал заключённый между сторонами государственный контракт на выполнение работ по содержанию искусственных сооружений договором возмездного оказания услуг и применил к правоотношениям сторон положения гл. 39 ГК РФ (см. решение Арбитражного суда Приморского края от 30.06.2014 по делу № А51-18885/2013). Вышестоящие суды согласились с выводами суда первой инстанции, подчеркнув, что интерес заказчика сводился именно к деятельности исполнителя по содержанию искусственных сооружений и объектов мостового перехода, при этом целью контракта не являлось создание материального результата в овеществлённой форме; в качестве основных критериев при достижении целей, определённых в техническом задании, заказчик установил показатели круглосуточного бесперебойного и безопасного движения транспортных средств, отсутствие на автомобильной дороге, дорожных сооружениях, элементах обустройства, обеспечивающих безопасность дорожного движения, дефектов и несоответствий основным требованиям по

обеспечению безопасности дорожного движения (см. Постановление Арбитражного суда Дальне восточного округа от 13.01.2016 № Ф03-5320/2015).

Тем не менее в обязанности исполнителя по договору возмездного оказания услуг может входить не только совершение определённых действий (деятельности), но и представление заказчику результата действий исполнителя (например, письменные консультации, проекты договоров, исковых заявлений, претензий и т. д.). На это указал Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ в Информационном письме от 29.09.1999 № 48 со ссылкой на ст. 421 ГК РФ, дающей право сторонам сделки по своему усмотрению определять условия договора. Однако, по нашему мнению, результат в данном случае носит отчасти «побочный» характер и служит своего рода доказательством факта надлежащего оказания услуг. Аналогичный вывод сделан, например, в Постановлении Президиума ВАС РФ от 24.01.2012 № 11563/11.

Какие условия существенны в договоре оказания услуг?

Немало споров возникает и по вопросу о существенных условиях договора возмездного оказания услуг.

Согласно абз. 2 п. 1 ст. 432 ГК РФ существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные и необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение. Отсутствие соглашения по всем существенным условиям договора свидетельствует о его незаключённости (абз. 1 п. 1 ст. 432 ГК РФ).

В силу указанной нормы, а также исходя из буквального толкования положений п. 1 ст. 779 ГК РФ, споров по поводу существенности такого условия договора возмездного оказания услуг, как его предмет, не возникает. Суды единообразны в данном вопросе (см. Постановление Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 27.08.2015 по делу № А11-7148/2014). При этом некоторые из них указывают на то, что предмет договора возмездного оказания услуг является его единственным существенным условием (см. Постановление Арбит-

ражного суда Поволжского округа от 02.02.2015 № Ф06-19031/2013).

Несмотря на это, некоторые суды склонны к тому, чтобы наравне с предметом договора относить к существенным также условия о цене и сроках оказания услуг. Так, например, ВАС РФ в своём Определении от 11.02.2009 № 292/09 по делу № А45-2265/2008-37/66 отнёс цену услуг к существенным условиям договора возмездного оказания услуг, сославшись при этом на положения ст.ст. 779, 781 ГК РФ. Однако, по нашему мнению, из указанных норм вовсе не следует, что цена существенна в данном виде договоров, даже несмотря на возмездность этой сделки.

Такой же противоречивой точки зрения придерживаются суды и в отношении условия о сроках оказания услуг. Интересна в данном случае позиция, изложенная федеральным арбитражным судом Уральского округа в Постановлении от 19.11.2011 № Ф09-11412/10-СЗ.

Так, ссылаясь на нормы ст. ст. 779, 781, 783 ГК РФ, суд признал верными выводы судов первой и апелляционной инстанций о том, что сроки оказания услуг являются существенными условиями - ми, и в связи с их несогласованностью сторонами признал договор оказания услуг незаключённым. Позволим себе и здесь не согласиться с мнением судов.

О несущественных условиях.

Несмотря на то, что некоторые суды считают цену услуг и сроки их оплаты существенными условиями договора возмездного оказания услуг, существует и иная точка зрения, также поддерживаемая автором, что названные условия несущественны в данном виде сделок.

Прежде всего, ещё раз обратимся к положениям статей гл. 39 ГК РФ. Ни в одной из них ничего не сказано о порядке определения цены договора. Вместе с тем согласно ст. 783 ГК РФ к договору возмездного оказания услуг применяются общие положения о подряде (ст. ст. 702 - 729 ГК РФ) и бытовом подряде (ст. ст. 730 - 739 ГК РФ), если это не противоречит положениям гл. 39 ГК РФ. Так, в соответствии с п. 1 ст. 709 ГК РФ в договоре подряда указывается цена подлежащей выполнению работы или способы её определения. При отсутствии

в договоре таких указаний цена определяется в соответствии с п. 3 ст. 424 ГК РФ, которая указывает на то, что в случаях, когда в возмездном договоре цена не предусмотрена и не может быть определена исходя из условий договора, исполнение договора должно быть оплачено по цене, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные товары, работы или услуги. На указанные положения ГК РФ также указали Пленумы ВС РФ и ВАС РФ в п. 54 Постановления от 01.07.1996 № 6/8.

Сроки оплаты услуг, как и их цена, определяются сторонами в договоре (п. 1 ст. 781 ГК РФ). Если же стороны не определили их своим соглашением, то должны применяться общие положения ГК РФ о гражданско-правовых договорах и обязательствах, в частности нормы п. 2 ст. 314 ГК РФ. В соответствии с данной нормой в случаях, когда обязательство не предусматривает срок его исполнения и не содержит условия, позволяющие определить этот срок, а равно и в случаях, когда срок исполнения обязательства определён моментом востребования, обязательство должно быть исполнено в течение семи дней со дня предъявления кредитором требования о его исполнении, если обязанность исполнения в другой срок не предусмотрена законом, иными правовыми актами, условиями обязательства или не вытекает из обычаев либо существа обязательства. Данный вывод подтверждается судебной практикой (см. Определение ВАС РФ от 30.03.2011 № ВАС-2742/11).

Аналогичный порядок применяется также в отношении срока оказания услуг, который прямо не установлен договором. При этом, как указал ВАС РФ, сроки оказания услуг не являются невосполнимым условием договора возмездного оказания услуг и не могут являться основанием для признания его незаключённым (см. Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 25.02.2014 № 165).

Итак, резюмируя изложенное, мы пришли к выводу, что единственным существенным условием договора возмездного оказания услуг является его предмет, который должен быть чётко определён сторонами. Такие условия, как цена, сроки оказания услуг и порядок их оплаты можно отнести к несущ-

ственным условиям договора, поскольку в случае их неопределённости подлежат применению общие положения ГК РФ об обязательствах и договорах. Несмотря на то что в рамках настоящей статьи удалось рассмотреть не все нюансы данного вида договора, надеемся, что предложенный материал окажется полезным.

3.2 Проблемы правового регулирования договора возмездного оказания услуг

В правовом регулировании отношений по оказанию услуг достаточно много белых пятен. В частности, ст. 128 ГК РФ закрепляет услуги в качестве объекта гражданских прав, не раскрывая их признаков; диспозиция п. 2 ст. 779 ГК РФ устанавливает, что «оказать услуги» означает: совершить определенные действия или осуществить определенную деятельность.

Одновременно п. 4 ст. 38 НК РФ, устанавливающая, что общие положения о подряде вообще и о бытовом подряде в частности применяются к договору возмездного оказания услуг, если это не противоречит ст. ст. 779–782 ГК, а также особенностям предмета договора возмездного оказания услуг.

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.

Второй вывод логически завершает первый: ГК РФ не проводит четкого разграничения между услугами как объектом договорных отношений и работами, выполненными по договору подряда. В итоге понятие «услуга» в российском праве имеет размытые границы, обладая множеством смысловых оттенков.

Ученые и практики также не пришли к единому мнению, поскольку было сформулированы различные концепции о понятии «услуга» и правовом регулировании отношений, возникающих в связи с её оказанием. С целью установления более определенной сферы действия гл. 39 ГК РФ в неё включен перечень

особо урегулированных в ГК РФ договоров, оказавшихся тем самым за пределами данной главы. Соответствующий перечень носит исчерпывающий характер.

Однако следует отметить, что указанный перечень обладает двумя недостатками: во-первых, он включает договоры, которые не обладают признаками договора возмездного оказания услуг, а во-вторых, является неполным.

В подтверждение можно сослаться прежде всего на то, что п. 2 ст. 779 ГК РФ относит к договорам возмездного оказания услуг, т. е. к подпадающим тем самым под признаки, указанные в п. 1 ст. 779 ГК РФ, договоры, предусмотренные в 11 главах ГК РФ.

Это соглашения, выделенные в главах: 37 «Подряд», 38 «Выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ», 40 «Перевозка», 41 «Транспортная экспедиция», 44 «Банковский вклад», 45 «Банковский счет», 46 «Расчеты», 47 «Хранение», 49 «Поручение», 51 «Комиссия», 53 «Доверительное управление имуществом»²².

В самом ГК РФ существует и другой, но уже примерный перечень, куда включены не поименованные в нем отношения, отвечающие признакам, предусмотренным в ст. 779 ГК РФ. Речь идет об услугах связи, медицинских, ветеринарных, аудиторских, консультационных, информационных услугах, услугах по обучению и туристическому обслуживанию. Если этот перечень и расширить за счет включения указанных выше и поименованных в ГК РФ договоров, это все равно будет лишь малая толика действительно используемых в гражданском обороте договоров услуг.

Так, не попали в него договоры на банковские и биржевые услуги, услуги по рекламе, самые разнообразные бытовые, финансовые, правовые и риэлторские услуги.

По мнению многих ученых, услуга выражается в определенном, как правило, ожидаемом нематериальном эффекте, который воспринимается зачастую

²² Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26.01.1996 № 14-ФЗ (ред. от 28.03.2017) // Собрание законодательства РФ. 1996. № 5. Ст. 410.

на уровне чувств: пассажир перевезен, больной - вылечен, ученик - получил образование и т.п.

Однако хотелось бы не согласиться с мнением уважаемых ученых, которые упускают из виду, что существуют услуги, целью которых является не только процесс деятельности (консультирование, лечение и т.п.), но и достижение определенного желаемого овеществленного (как правило, индивидуализированного) результата, т.е. услуга как правовая категория имеет дуалистическое начало - последствием одних достигается желаемый нематериальный результат, одновременно другие услуги направлены на получение именно индивидуализированного материального результата.

Так, индивидуальный пошив одежды представляет собой вид бытовой услуги, имеющей целью получить определенный материальный результат, который вполне отделим от личности исполнителя. При этом процесс оказания услуги, т. е. деятельность, посредством которой создается данный материальный результат, осуществляется таким образом, что в итоге формируется (проявляется, создается) желаемый материальный результат.

Следовательно, если результат материален, то услуга, ему предшествующая, содержит в себе ряд качеств и свойств, присущих данному результату.

Из вышеизложенного напрашивается вывод, услуга содержит в себе элементы результата и, соответственно ему, может быть материальной или нематериальной.

Возьмем во внимание, что признак возмездности оказания услуг не является обязательным, так как услуги могут быть оказаны безвозмездно, полагаем: название гл. 39 целесообразно изложить в редакции «Оказание услуг» и, соответственно, из ст.ст. 779-783 ГК РФ исключить термин «возмездность».

Проблематике существенных условий договора возмездного оказания услуг уделяется значительное внимание в юридической литературе, однако однозначного понимания, как в теории, так и в правоприменительной практике до сих пор нет, что имеет важное значение.

Эта проблема очень актуальна, поскольку от правильного решения во-

проса о наличии или отсутствии в договоре существенных условий зависит признание его заключенным. В условиях отсутствия специального законодательства, в котором перечень существенных условий договора возмездного оказания услуг мог бы быть закреплён, решение рассматриваемого вопроса становится весьма затруднительным.

Поэтому для урегулирования условий наиболее распространённым основанием для возникновения обязательства по оказанию услуг выступает гражданско-правовой договор.

В соответствии с абз. 2 п. 1 ст. 432 Гражданского кодекса Российской Федерации существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы 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.

Вопрос о круге существенных условий для договора возмездного оказания услуг является дискуссионным в юридической науке. Помимо того, хотелось бы заметить, что судебная практика по данной проблеме весьма противоречива.

Позиция Высшего Арбитражного Суда РФ в отношении данного вопроса высказана в Определении от 11 февраля 2009 г. № 292/09. В частности, ВАС РФ указал, что из содержания ст.ст. 779 и 781 ГК РФ следует, что существенными условиями, названными в законе для договора возмездного оказания услуг, являются предмет и цена.

В то же время в арбитражной практике встречается позиция, согласно которой предмет данного договора является его единственным существенным условием. В обоснование своей позиции арбитражные суды приводят следующие аргументы: существенным условием договора возмездного оказания услуг является только условие о предмете договора, так как необходимость согласования иных условий (в том числе о сроках выполнения работ) не усматривается из норм, регламентирующих отношения, возникающие на основе договора возмездного оказания услуг.

Анализ судебных решений показывает, что, как правило, наибольшие риски неисполнения или ненадлежащего исполнения условий договора возникают из-за непроработанности в договоре условий о предмете, т. е. о конкретных услугах, которые будут оказываться. Представляется, что предмет как существенное условие, применительно к договору возмездного оказания услуг, должен быть максимально конкретизирован и индивидуализирован сторонами договора, для того чтобы можно было установить не только факт оказания услуги, но также объем и её содержание. На сегодняшний день спорным является вопрос относительно срока как существенного условия в договоре оказания услуг.

Существенность данного условия для рассматриваемых нами отношений в юридической литературе представляется спорной. Данный вопрос также по-разному трактуется и судами.

Так, арбитражный суд в одном из определений договор без условий о сроке признал действующим. При этом суд указал, что начальный и конечный сроки оказания услуг не названы в ГК РФ в качестве существенного условия договора возмездного оказания услуг. Аналогичной позиции придерживаются ВАС РФ и окружные арбитражные суды.

Однако есть и противоположные судебные решения, и, как правило, принимаются они теми же арбитражными судами. При этом судьи аргументируют свои решения о субсидиарном порядке применения правил договора подряда к возмездным договорам, из которого следует, что условие о сроке также является существенным (ст.ст. 708, 779, 783 ГК РФ).

Эти выводы можно встретить в решениях ФАС Московского округа; ФАС Дальневосточного округа, Западно-Сибирского округа. Пересматривали свой подход и суды других округов, в частности ФАС Уральского округа, который вынес подобное решение в 2013 г. Еще одним важным условием договора возмездного оказания услуг является цена. В юридической литературе по данному вопросу позиция авторов также является неоднозначной.

Таким образом, если стороны заключают договор об оказании услуг как

возмездный, определяя цену данной услуги, то цена будет существенным условием данного договора. Следует привести пример судебного спора, возникшего при формировании условия о возмездных началах сделки. Так, суд округа указал, что в материалах дела отсутствуют надлежащие и бесспорные доказательства, свидетельствующие о том, что стоимость услуг, определенная исполнителем в одностороннем порядке, согласована с заказчиком, как требует того условие договора. Недоказанность истцом заявленных требований является основанием для отказа в иске о взыскании задолженности. Эту позицию разделяют и некоторые иные окружные суды. Например, ФАС Западно-Сибирского округа указал, что, поскольку в договоре возмездного оказания услуг отсутствуют положения о стоимости оказываемых услуг, данный договор считается незаключенным.

Иная позиция сложилась у ФАС Дальневосточного округа, который из смысла норм права (ст.ст. 423, 424, 779 ГК РФ) сделал вывод, что несогласование цены в договоре не освобождает заказчика от обязанности оплатить оказанные исполнителем услуги. Именно данная позиция суда, как указывает В. А. Белов, представляется более верной, поскольку стоимость услуг во многих случаях можно определить исходя из цены, которая обычно взимается при сравнимых обстоятельствах.

Как указал ФАС Восточно-Сибирского округа, исходя из правовой природы договора возмездного оказания услуг, в котором отсутствует материальный результат действия, оплачивается услуга как таковая.

Таким образом, выделение возмездного оказания услуг в качестве самостоятельного договора позволило отграничить действие норм от других, отразив присущие услугам особенности.

Исследования положений статей гл. 39 позволяют сделать вывод о необходимости совершенствования этой главы и законодательных актов, которые четко конкретизировали меры ответственности сторон за неисполнение обязательств по возмездному оказанию услуг.

Данные нормы гл. 39 не действуют на практике, носят декларативный ха-

рактар, псаксльку протлворчат общлм полсжнлм ГК РФ об ответствннстл сторн. Нлбходлмо прлводенл лх в соотвствлем со ст. 401 ГК, гдл ответствннстл полтреблтелл наступает толлько «за влну», а прлдпрлнмателл - «блз влны». Длл этого долговсры нл возмездное оказанле услуг (п. 2 ст. 779 ГК) нлбходлмо прокласслфлцлровать по секторам - коммерческлем л некоммерческлем, а отсюда - посллдствлл ответствннстл от прлдоставллемой услугл.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Исходя из смысла названия рассматриваемой темы, мы понимаем, что договор возмездного оказания услуг - письменная договоренность сторон (в данном случае одной из них является физическое лицо), о неких возмездных, платных обязательствах, исполняя которые заказчик получает нужный ему результат, а исполнитель вознаграждение за проделанную работу. На сегодняшний день договор возмездного оказания услуг очень распространен в обществе, и им успешно пользуется почти каждое физическое лицо, работающее на свой страх и риск, без трудовых отношений с работодателем. Несмотря на имеющиеся отрицательные стороны контракта о возмездном оказании услуг, плюсов все же больше и физические лица охотно идут на заключение таких соглашений.

Каждая возмездная сделка неповторима в своей природе, а регулирующее законодательство едино на территории государства. Пока стороны не придут к единому мнению, сделка не может состояться. В связи с этим возникает очень много нюансов в регулировании отрасли возмездного оказания услуг физическими лицами. Формируется обширная судебная практика, которая становится источником регулирования новых отношений. Существует целая глава Гражданского Кодекса, регулирующая возможные ситуации. Стандартные положения во многом требуют изменений законодательством.

Заказчик и исполнитель (физическое лицо), глядя на текст в созданном документе, вносят собственные пожелания. Грамотная фиксация условий возмездного договора достигается обращением к опытным специалистам в конкретной сфере. Самостоятельное изготовление также возможно, но есть риск упустить важные моменты. Юриспруденция не прощает отсутствие бумажных доказательств при возникновении спора. Бесплатный ресурс, в помощь пользователям, предлагает собственную помощь и дает возможность воспользоваться бланками, образцами и шаблонами множества документов. На нашем сайте вы

всегда сможете бесплатно скачать образец необходимого бумажного носителя информации и использовать его в собственной практике. Приятного использования

У всех договоров возмездного оказания услуг существуют условия, являющиеся общими для них и обязательными. В случае их отсутствия, договор будет считаться недействительным. При согласовании предмета договора об оказании услуг определенного вида сторонам необходимо учитывать характер услуг, а также требования нормативных актов, регулирующих их предоставление (п. 2 ст. 779 ГК РФ).

В обязательствах по оказанию услуг результат неотделим от деятельности исполнителя, а процесс потребления услуги осуществляется, как правило, в момент её оказания, важное значение имеют личность самого исполнителя, его индивидуальные данные, опыт, профессионализм, знания и т.п. Поэтому в качестве общего правила в ст. 780 ГК предусмотрена обязанность личного исполнения обязательства по оказанию услуг. В то же время обязательство по оказанию услуг не приобретает лично-доверительного характера, поскольку в отношениях заказчика и исполнителя может и не быть никакой личной связи. Главное заключается в том, что заказчика интересует не услуга как таковая, а услуга, оказываемая именно данным конкретным специалистом.

Существуют обязательства, в которых личное исполнение не имеет значения. Так, деятельность музея не может быть сведена к личному исполнению, так как услуга предоставляется в виде деятельности организации в целом, а не отдельного работника. Хотя термин «личное исполнение» и связывается обычно с деятельностью физических лиц, определенные обязанности возлагаются и на юридическое лицо. При обращении за какой-либо услугой к юридическому лицу заказчик принимает во внимание степень известности, авторитетности организации.

Таким образом, его интересует, чтобы услуга была оказана именно данным юридическим лицом. Сказанное означает, что юридическое лицо вправе прибегать к использованию любых специалистов, как собственных, так и при-

влеченных, однако перевод долга либо иной способ перемены лиц на стороне исполнителя в обязательствах возмездного оказания услуг, по общему правилу, не допускается.

Обязанность исполнителя может быть конкретизирована путем описания той услуги, которая должна быть оказана, определением места и срока её исполнения. Законодательством не предусмотрено специальных правил о месте и сроке исполнения обязательства по оказанию услуг, поэтому применяются общие положения обязательственного права. Без определения этих обстоятельств оказание услуг невозможно, поскольку процесс оказания услуги и её результат неотделимы. Это подтверждается и тем, что на заказчика не возлагается обязанность принять деятельность исполнителя, поскольку отдельной процедуры передачи-принятия услуги не существует. Заказчик обязан оплатить оказанные ему услуги.

Порядок оплаты законом не установлен, поэтому заказчик должен оплатить оказанные услуги в порядке и сроки, которые определяются конкретным договором с заказчиком (п. 1 ст. 781 ГК). В гл. 39 ГК РФ нет упоминания о цене, по которой оплачиваются услуги. Возможно, по замыслу законодателя пробелы формирования стоимостных параметров данной сделки должны восполняться дополнительным применением норм о договоре подряда.

В части формирования условия о цене необходимо руководствоваться ст. 424 ГК РФ, ст. 709 ГК РФ с оговоркой: «...если это не противоречит ст.ст. 779-782 ГК РФ, а также особенностям предмета договора возмездного оказания услуг». Статья 424 ГК РФ предусматривает, что оплата исполнения договора производится по цене, установленной соглашением сторон. Вместе с тем та же статья допускает, что в предусмотренных законом случаях возможно использование в договоре цен, устанавливаемых либо регулируемых уполномоченными на то государственными органами и (или) органами местного самоуправления.

При отклонении договора от установленной или регулируемой цены договорное условие о цене признается ничтожным и вместо недействительного условия о цене действует то, которое предусмотрено обязательными для сторон

правилами.

А как определить, по какой цене оплачивать услуги, если она соглашением сторон не определена? Условие о цене в рассматриваемом договоре не является существенным, а значит его отсутствие можно восполнить на основании правила п. 3 ст. 424 ГК РФ: «...исполнение возмездного договора оплачивается по цене, которая при сравнимых обстоятельствах взимается за аналогичные услуги». Всегда ли возможно применить данное правило?

Проблемы применения п. 3 ст. 424 ГК к договорам возмездного оказания услуг усиливаются следующими обстоятельствами:

Во-первых, рынок многих видов услуг подвергается ценовым колебаниям (не только сезонным) и это тоже осложняет задачу применения восполняющего критерия указанной выше нормы.

Во-вторых, организации все чаще заключают договоры на информационно-консультационное обслуживание, где уровень цен определяется такими факторами, как географическое местонахождение, квалификация отдельных специалистов и др.

В-третьих, сегодня на рынке существуют виды услуг, которые уникальны (например, услуги эффективного менеджмента, услуги сертификации) и настолько дорогостоящие, что по своей цене превосходят цену тех сделок (например, продажи недвижимости), где она признается существенным условием.

В-четвертых, несмотря на наличие в настоящее время достаточного количества источников, где публикуются цены, в том числе и на некоторые виды услуг, эти издания имеют характер справочно-информационного источника и не всегда достоверно отражают уровень рыночных цен на услуги по вполне объективным причинам.

Пункт 3 ст. 781 ГК посвящен последствиям невозможности исполнения которая возникает «по обстоятельствам, за которые ни одна из сторон не отвечает». Сфера действия статьи расширена: она связывает определенные последствия не только с виновными, но и с любыми иными действиями, за которые

сторона не несет ответственность. Это означает, что при отсутствии оснований для наступления ответственности той или другой стороны (для исполнителя-предпринимателя - это действие непреодолимой силы, а исполнителя, не являющегося предпринимателем, - отсутствие вины) отрицательные последствия возникшей невозможности исполнения распределяются определенным образом между контрагентами. Это выражается в наделении исполнителя правом требовать лишь возмещения фактически понесенных расходов.

Как и п. 2, п. 3 ст. 781 ГК представляет собой диспозитивную норму, а значит, за сторонами сохраняется право закрепить в договоре любое иное решение вопроса о последствиях невозможности исполнения, за которые не отвечает ни одна из сторон. Статья 781 ГК РФ не определяет последствия третьего случая невозможности исполнения; когда она возникла по вине самого исполнителя (исполнителя-предпринимателя - при отсутствии непреодолимой силы или вины заказчика). В этой ситуации, если иное не предусмотрено в законе или договоре, исполнитель полностью утрачивает право на выплату вознаграждения, а если ранее был выплачен аванс, то он, как правило, должен быть возвращен. Таким образом, договор возмездного оказания услуг является самостоятельным видом договора, отличающийся от других договоров, в частности от договора подряда, спецификой предмета договора

БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК

I Правовые акты

1 Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 28.03.2017) // Собрание законодательства РФ. - 1994. - № 32. - Ст. 3301.

2 Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26.01.1996 № 14-ФЗ (ред. от 28.03.2017) // Собрание законодательства РФ. - 1996. - № 5. - Ст. 410.

3 Налоговый кодекс Российской Федерации (часть первая) от 31.07.1998 № 146-ФЗ (ред. от 28.12.2016) // Собрание законодательства РФ. - 1998. - № 31. - Ст. 3824.

4 Федеральный закон РФ от 17.07.1999 № 176-ФЗ «О почтовой связи» (ред. от 06.07.2016) // Собрание законодательства РФ. - 1999. - № 29. - Ст. 3697.

5 Федеральный закон РФ от 24.11.1996 № 132-ФЗ «Об основах туристской деятельности в Российской Федерации» (ред. от 05.04.2016) // Собрание законодательства РФ. - 1996. - № 49. - Ст. 5491.

6 Федеральный закон РФ от 31.05.2002 № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» // Собрание законодательства РФ. - 2002. - № 23. - Ст. 2102.

7 Федеральный закон РФ от 07.02.1992 № 2300-1 «О защите прав потребителей» (ред. от 03.07.2016) // Собрание законодательства РФ. - 1996. - № 3. - Ст. 140.

8 Письмо ФФОМС от 29.01.1997 № 332/81-И «О договорах возмездного оказания услуг» [Электронный ресурс]. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс».

II Специальная литература

9 Асосков, А.В. Сфера услуг: гражданско-правовое регулирование: сборник статей / А.В. Асосков, А.В. Барков, А.А. Богер [и др.]; под ред. Е.А. Суханова, Л.В. Санниковой. – М.: Инфотропик Медиа, 2011. – 240 с.

10 Барков, А.В. Договор как средство правового регулирования рынка социальных услуг: монография / А.В. Барков. - М., 2008. - С. 38.

11 Бекмамбетова, Д. М. Проблемы правового регулирования договора возмездного оказания услуг / Д.М. Бекмамбетова // Молодой ученый. - 2016. - № 11. - С. 606-609.

12 Брагинский, М.И. Договорное право: общие положения / М.И. Брагинский, В.В. Витрянский. - М.: Статут, 2014. – 367 с.

13 Договор возмездного оказания услуг. Перечень позиций высших судов к ст. 779 ГК РФ [Электронный ресурс]. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс».

14 Егоров, Е.Д. Гражданское право: учебник / Е.Д. Егоров, И.В. Елисеев; отв. ред. А.П. Сергеев, Ю.К. Толстой. - М., 2014. – Т. 1. - С. 278.

15 Защита прав потребителей в сфере оказания услуг (сравнительно-правовой анализ России и иностранных государств): монография / под ред. Л.Б. Ситдиков, А.Н. Малолетко, О.В. Каурова [и др.]. – М.: Издательство «Галлея-принт», 2016. – 172 с.

16 Кичигин, Ю.А. Оценка стоимости - работа или услуга? / Ю.А. Кичигин // Имущественные отношения в Российской Федерации. - 2010. - № 9. - С. 57.

17 Кротов, М.В. Гражданское право: учебник / М.В. Кротов. – 4-е изд., перераб. и доп. - М.: Проспект, 2015. – Т. 2. – С. 640–641.

18 Мозолин, В.П. Гражданское право: учебник / В.П. Мозолин, В.В. Безбах, Д.А. Белова; под ред. В.П. Мозолина. - М.: Проспект, 2016. - 968 с.

19 Попова, А.К. Услуга (оказание услуг) как объект гражданских прав / А.К. Попова // Юридический мир. – 2016. – № 8. – С. 32–35.

20 Российское гражданское право. Общая часть. Вещное право. Наследственное право. Интеллектуальные права. Личные неимущественные права:

учебник / отв. ред. Е.А. Суханов. - М., 2011. - С. 300.

21 Ситдикова, Л.Б. Нормативная модель договора возмездного оказания услуг / Л.Б. Ситдикова // Российский судья. - 2008. - № 1. - С. 32 - 34.

22 Ситдикова, Л.Б. Правовое регулирование отношений в сфере оказания информационных и консультационных услуг в Российской Федерации: дис. ... док. юрид. наук / Л.Б. Ситдикова. - М., 2009. - С. 234.

23 Ситдикова, Л.Б. Правовое регулирование отношений в сфере оказания информационных и консультационных услуг в Российской Федерации: дис. ... док. юрид. наук / Л.Б. Ситдикова. - М., 2013. - 377 с.

24 Ситдикова, Л.Б. Правовое регулирование отношений в сфере оказания информационных и консультационных услуг в Российской Федерации: автореф. дис. ... док. юрид. наук / Л.Б. Ситдикова. - М., 2014. - 50 с.

25 Ситдикова, Л.Б. Проблемы защиты прав потребителей в сфере оказания публичных услуг / Л.Б. Ситдикова // Российская юстиция. - 2015. - № 2. - С. 14-17.

26 Ситдикова, Л.Б. Проблемы содержания круга существенных условий в договоре возмездного оказания информационных услуг / Л.Б. Ситдикова // Арбитражный и гражданский процесс. - 2008. - № 7. - С. 41 - 44.

27 Степанов, С.А. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации (учебно-практический) / С.А. Степанов, А.С. Васильев, С.С. Алексеев; под ред. С.А. Степанова. - М.: Проспект, 2016. - 1648 с.

28 Услуги социально-культурной сферы: теоретические и практические проблемы правового регулирования и судебной практики: монография / под ред. М.А. Волкова, С.Ю. Стародумова, А.Н. Малолетко. - М.: Издательство «Галлея-Принт», 2016. - 270 с.

29 Шиловская, А.Л. Договоры как правовые формы осуществления рекламной деятельности / А.Л. Шиловская // Актуальные проблемы российского законодательства. - 2015. - № 11. - С. 154-161.

30 Шиловская, А.Л. Договоры как правовые формы осуществления рекламной деятельности / А.Л. Шиловская // Актуальные проблемы российского

законодательства. - 2015. - № 11. - С. 154-161.

III Судебная практика

31 Постановление Пленума ВАС РФ № 8 от 01.07.1996 [Электронный ресурс]. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс».

32 Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 29.09.1999 № 48 «О некоторых вопросах судебной практики, возникающих при рассмотрении споров, связанных с договорами на оказание правовых услуг» [Электронный ресурс]. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс».

33 Постановление Конституционного Суда РФ от 23.01.2007 № 1-П «По делу о проверке конституционности положений пункта 1 статьи 779 и пункта 1 статьи 781 Гражданского кодекса Российской Федерации в связи с жалобами общества с ограниченной ответственностью «Агентство корпоративной безопасности» и гражданина В.В. Макеева «Мнение судьи Конституционного Суда Российской Федерации Н.С. Бондаря по делу о проверке конституционности положений пункта 1 статьи 779 и пункта 1 статьи 781 Гражданского кодекса Российской Федерации [Электронный ресурс]. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс».

34 Постановление ФАС Северо-Западного округа от 03.06.2008 по делу № А56–14764/2007. Документ опубликован не был. [Электронный ресурс]. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс».

35 Постановление ФАС Московского округа от 27.02.2010 по делу № А40–100054/09–141–699. Документ опубликован не был. [Электронный ресурс]. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс».

36 Постановление ФАС Дальневосточного округа от 22.08.2011 по делу № А16-48/2011, Постановление ФАС Уральского округа от 14.12.2010 по делу № А60-14611/2010-С3, Постановление ФАС Западно-Сибирского округа от 02.02.2010 по делу № А45- 15189/2009 [Электронный ресурс]. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс».

37 Постановление ФАС Амурской области от 17.03.2012 по делу № А50-14201/2011 [Электронный ресурс]. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс».

38 Постановление ФАС Дальневосточного округа от 11.03.2013 по делу № А65-18227/2012 [Электронный ресурс]. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс».

39 Определение ВАС РФ от 16.07.2013 № ВАС-9448/13 по делу № А50-20807/2012 [Электронный ресурс]. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс».

40 Постановление ФАС Дальневосточного округа от 03.06.2013 по делу № А56-14764/2012 [Электронный ресурс]. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс».

41 Постановление ФАС Северо-Кавказского округа от 19.01.2013 по делу № А53-10450/2012-С2-28 [Электронный ресурс]. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс».

42 Определение Верховного Суда РФ от 18.11.2015 № 308-КГ15-14364 по делу № А32-30483/2013. [Электронный ресурс]. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс».

43 Определение Верховного Суда РФ от 22.09.2015 № 308-КГ15-11219 по делу № А32-20225/2013 [Электронный ресурс]. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс».