

Министерство образования и науки
Российской Федерации
Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение
высшего образования
«САРАТОВСКИЙ НАЦИОНАЛЬНЫЙ ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИЙ
ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ ИМЕНИ Н.Г.ЧЕРНЫШЕВСКОГО»

Кафедра гражданского права и процесса

**Обеспечение надлежащего исполнения обязательств туроператором по
договору о реализации туристского продукта**

Автореферат магистерской работы

студента 3 курса 362 группы
направления 40.04.01. «Юриспруденция»
юридического факультета
Самариной Марии Викторовны

Научный руководитель

К.ю.н., доцент



Ю.Ю. Илюхина

Зав. кафедрой
К. ю. н.



Е.Н. Тогузаева

Саратов 2018

На рынке международной торговли туризм занимает одну из ведущих позиций, а также является одним из основных источников дохода для многих развивающихся стран. Количество российских граждан, вовлеченных в туристские правоотношения в качестве различных субъектов, постоянно увеличивается. В этой связи вопросы правового регулирования туризма становятся для россиян в большей степени практическими и насущными. Несомненно, в последнее десятилетие прослеживаются положительные тенденции в реформировании туристского законодательства, его восприимчивости к нормам международного права. Кроме того, законодатель устранил большое количество коллизий норм. Однако актуальность исследования заключается в том, что права заказчиков по договору реализации турпродукта продолжают повсеместно нарушаться туроператорами. Закрепленные в нормах национального законодательства способы финансового обеспечения, которые призваны гарантировать надлежащее исполнение обязательств туроператором по договору о реализации турпродукта, не выполняют в полной мере свою обеспечительную функцию в рассматриваемых правоотношениях.

В 2015 году ассоциация «Объединение туроператоров в сфере выездного туризма «Турпомощь» помогала вернуть на родину более 360 тысяч туристов обанкротившейся авиакомпании «Трансаэро», которая оказывала услуги по перелету, входившие в состав турпродукта, 78 тысяч человек были возвращены из Арабской республики Египет, в связи с изданием указа Президента Российской Федерации от 08.11.2015 № 553,¹ согласно которому граждане России должны быть доставлены на родину в целях обеспечения национальной безопасности Российской Федерации после крушения самолета с российскими гражданами над Синайским полуостровом. В 2017 году ассоциация «Турпомощь» организовала

¹ Об отдельных мерах по обеспечению национальной безопасности Российской Федерации и защите граждан Российской Федерации от преступных и иных противоправных действий: Указ Президента от 08.11.2015 № 553 // СЗ РФ. 2015. № 45. Ст. 6241.

перевозку почти тысячи туристов (детей) из Болгарии в связи с объявлением о прекращении деятельности туроператора «Аэлита Трэвел», около тысячи человек возвращены в Россию по причине банкротства туроператора «Гед Трэвел» и почти 40 тысяч туристов из – за банкротства авиакомпании «ВИМ – Авиа». Также, в последние несколько лет приостановили свою деятельность крупнейшие российские туроператоры (ЗАО «Фирма «Нева», ООО «Лабиринт», ООО «ИнтАэр Трэвел»).² Действительно, туристы были возвращены, однако немногие из них смогли получить компенсацию за некачественный отдых. Подобные случаи иллюстрируют, что, несмотря на действенную работу объединений туроператоров по возврату граждан России на родину, нельзя говорить о полноте защиты нарушенных прав заказчиков по договору о реализации турпродукта, поскольку неэффективно выполняют свою функцию механизмы, позволяющие возместить туристам ущерб и возврат денежных средств, оплаченных за несостоявшееся путешествие.

Объектом исследования выступают общественные отношения в сфере финансового обеспечения ответственности туроператоров, то есть, возникающие при обеспечении надлежащего исполнения обязательств туроператорами по договору о реализации туристского продукта.

Предметом исследования являются нормы законодательства, регулирующие финансовые гарантии ответственности туроператоров, требования, к предоставляемому финансовому обеспечению ответственности туроператора. Кроме того, в работе исследованы теоретические взгляды ученых, судебная практика по данному вопросу.

Целью данной работы является комплексное исследование института финансового обеспечения ответственности туроператоров по договору реализации турпродукта. На основе результатов исследования необходимо

²См.: За пять лет работы «Турпомощь» вывезла из – зарубежа почти 400 тыс. туристов // [Электронный ресурс] URL: <http://www.trn-news.ru/search/?string=%D1%81%D1%83%D0%B4%D1%8B&Page=2> (дата обращения 05.06.2017).

выявить пробелы, допущенные законодателем при регулировании отношений, связанных с финансовыми гарантиями деятельности туроператоров, а также проследить перспективы развития вышеуказанного института в России.

В связи с поставленной целью, следует выделить следующие задачи настоящей работы:

1. Раскрыть понятие и сущность института финансового обеспечения ответственности туроператоров согласно действующему российскому законодательству.

2. Проанализировать правовое регулирование обеспечения исполнения туроператором обязательств по договору о реализации турпродукта в России.

3. Рассмотреть существующие финансовые гарантии обеспечения надлежащего исполнения обязательств туроператором в праве европейских государств их принципы и виды.

4. Проанализировать сложившуюся судебную практику и выявить проблемы правоприменения при осуществлении выплат страхового возмещения по договору страхования ответственности туроператора и уплаты денежной суммы по банковской гарантии.

5. Сформулировать предложения по совершенствованию гражданского законодательства, регулирующего отношения по вопросу обеспечения надлежащего исполнения обязательств туроператорами по договору о реализации туристского продукта.

Методологическую основу исследования составляют такие методы как метод познания, как сравнительно-правовой и аналитический методы, метод изучения и обобщения судебной практики. В процессе исследования применялись такие общенаучные методы, как системный, абстрактно-логический, сравнительный анализ.

В теоретическую основу исследования были положены научные труды цивилистов и ученых, таких как: Ситдикова Л.Б., Кусков А.С., Авдеев В.В., Рылова Л.М., Булатецкий Ю.Е., Викулов О.Н., Корчевская Л.И.,

Бобков М.А., Клепицкий И.А., Линовицкий Е.А., Писаревский Е.Л., Садиков О.Н., Мякинина А.В., Борисов К.Г. и других.

Эмпирическую базу исследования составили гражданское, туристическое законодательство Российской Федерации, судебная практика Верховного Суда РФ, Высшего Арбитражного Суда РФ, судов общей юрисдикции и арбитражных судов.

Были изучены и проанализированы судебные акты арбитражных судов Санкт-Петербургского городского суда, Петропавловск-Камчатского городского суда Камчатского края, Московского городского суда, Саратовского областного суда и иных судов.

Нормативную базу исследования составляют Федеральный закон от 24.11.1996 № 132-ФЗ «Об основах туристской деятельности в Российской Федерации»,³ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая),⁴ гражданско-правовые нормы о правовом регулировании способов обеспечения исполнения обязательств.

Научная новизна настоящей работы заключается в том, что в исследовании выявлено ряд проблем правового регулирования финансовых гарантий ответственности туроператоров, предложены пути (направления) возможного разрешения проблем.

Работа представляет собой комплексное исследование, в которой на основе синтеза прослеженного генезиса норм туристического законодательства, трудов юристов – учёных, практики правоприменения главы VII.1. Закона об основах за последние 10 лет, опыта зарубежных стран в регулировании вопросов финансовых гарантии обеспечения надлежащего исполнения обязательств туроператором в праве европейских государств.

³ Об основах туристской деятельности в Российской Федерации: Федеральный закон от 24.11.1996 № 132-ФЗ (ред. от 28.12.2016) // СЗ РФ. 1996. № 49. Ст. 5491; СЗ РФ. 2017. № 1 (ч. 1). Ст. 6.

⁴ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26.01.1996 № 14-ФЗ (ред. от 28.03.2017) // СЗ РФ. 1996. № 5. Ст. 410; СЗ РФ. 2017. № 14. Ст. 1998.

Структура работы соответствует ее цели и поставленным задачам и отражает особенности правовой теории и методологии. Она состоит из введения, двух глав, каждая из которых разделена на параграфы, заключения, списка используемой литературы.

В работе планируется обосновать следующие положения:

1. Законодателем поставлен в зависимость факт уплаты туроператором страховой премии по договору страхования ответственности туроператора со вступлением его в силу. Поскольку, таким образом, указанный договор определен как реальный договор, в определенный момент турист может оказаться вне действия страховой защиты, что лишит его финансовых гарантий, ввиду того, что законом не определены сроки оказания страховых услуг.

2. Довольно часто права и законные интересы туристов остаются нарушенными и невосстановленными, несмотря на наличие в Законе об основах положений, которые направлены на обеспечение их защиты, в том числе путем закрепления пропорционального удовлетворения требований туристов и иных заказчиков, в случае если суммы, подлежащие выплате, превышают сумму финансового обеспечения.

3. Неспособность страхования являться эффективным способом обеспечения исполнения договорного обязательства, поскольку оно не стимулирует должника исполнить взятое на себя обязательство надлежащим образом, а, напротив, фактически снимает с него возможные негативные последствия.

Основное содержание работы

Во введении обосновывается актуальность темы магистерской работы, ее теоретическая и практическая значимость, формулируются цели и задачи исследования, описывается методологическая, теоретическая, эмпирическая и нормативная основа исследования, определяется новизна научной работы и даются сведения о структуре магистерской работы.

Глава первая «Правовое регулирование обеспечения исполнения туроператором обязательств по договору о реализации турпродукта в России и за рубежом» магистерской работы посвящена теоретико-правовому анализу понятия и сущности способов обеспечения обязательств туроператора в России (параграф 1.1), рассмотрению финансовых гарантий обеспечения надлежащего исполнения обязательств туроператором в праве европейских государств (параграф 1.2).

В данной главе подробно рассматриваются оба существующих способа обеспечения обязательств по договору реализации турпродукта: страхование ответственности туроператора и банковская гарантия.

В рамках первой главы изучены существенные условия договора страхования ответственности туроператора и его особенности, проанализировали систему отношений, возникающих между участниками банковской гарантии (гарантом, принципалом и бенефициаром). Рассмотрели динамику обязательств, состоящих из последовательных юридических фактов в правоотношениях по банковской гарантии.

Исследование существующих способов обеспечения обязательств по договору о реализации турпродукта позволило сделать вывод о том, туроператор, оказывая услуги, принимает рисковые и юридически значимые поручения, в этой связи ему необходимо иметь финансовое обеспечение на случай неблагоприятного развития событий и невозможности исполнения своих обязательств по договору реализации турпродукта.

Изучая финансовые гарантии обеспечения надлежащего исполнения обязательств туроператором в праве европейских, мы можем констатировать наличие в международной практике взаимодополняющего взаимодействия мер ответственности организаторов путешествий за неисполнение или ненадлежащее исполнение туристского договора, финансовых гарантий, обеспечивающих возврат туристам денежных средств в случае неплатежеспособности организатора путешествия, и лицензирования как

превентивной меры, позволяющей предупредить появление на рынке недобросовестных туристских фирм.

Между тем российский законодатель, формализуя стремление к унификации национального законодательства с законодательством международного сообщества, упразднил лицензирование туристской деятельности⁵ и ввел институт финансового обеспечения, который вместе с тем имеет несколько иное, чем в международной практике, содержание.

Глава вторая «Актуальные проблемы обеспечения исполнения обязательств по договору о реализации турпродукта в России» магистерской работы посвящена проблемам правоприменения при осуществлении выплат страхового возмещения по договору страхования ответственности туроператора и уплаты денежной суммы по банковской гарантии (параграф 2.1); проблемам правового регулирования финансового обеспечения надлежащего исполнения обязательств по договору о реализации турпродукта и пути их решения (параграф 2.2).

В настоящее время, договоры страхования ответственности туроператора получили наибольшее распространение на практике, нежели банковские гарантии. Основная проблема для туроператоров при обращении в банк за выдачей банковской гарантии состоит в том, что туроператоры затрудняются предоставить приемлемое для банка обеспечение при выдаче банковской гарантии. Очень часто, туроператоры в целях экономии денежных средств заключают договора страхования с ненадежными страховщиками, неспособными выплатить страховые суммы при наступлении страховых случаев. Кроме того, большинство страховщиков в настоящее время отказывает туроператорам в заключении договоров страхования из – за высокой стоимости услуг перестрахования за рубежом.⁶

⁵ См.: О признании утратившими силу отдельных положений законодательных актов Российской Федерации: Федеральный закон от 29.12.2006 № 252-ФЗ // СЗ РФ. 2007. № 1 (ч. I). Ст. 15.

⁶ См.: Где и как получить банковскую гарантию? Разбираемся в тонкостях процедуры // [Электронный ресурс]. URL: <http://www.aif.ru/boostbook/bankovskie-garantii.html> (дата обращения 19.09.2017)

В настоящей главе дается определение страхового риска, который является сложным понятием, включающим в себя целый ряд взаимосвязанных компонентов.

Выявляя специфические особенности договора страхования гражданской ответственности туроператора, мы установили, что компенсации подлежат убытки, понесенные не лицом, ответственность которого застрахована, а третьим лицом (выгодоприобретателем). В данном случае ответственность носит ограниченный характер, поскольку возмещению подлежит только реальный ущерб. На основании статьи 15 ГК РФ в реальный ущерб входят произведенные расходы и утрата или повреждение имущества.

При этом законодатель внес исключение в виде запрета отнесения расходов, которые турист произвел в стране (месте) временного пребывания по собственному усмотрению в состав реального ущерба.

Определенными особенностями обладает размер страхового возмещения, который выплачивается при наступлении страхового случая.

Главный недостаток существующей системы взаимоотношений между туроператором и потребителем туристических услуг заключается в том, что на практике судебные разбирательства между туристом или иным заказчиком и туроператорами, прекратившими свою деятельность могут длиться не один месяц и, как правило, заканчиваются решениями, вынесенными в пользу потребителя; зачастую подача иска о возмещении реального ущерба, возникшего в результате неисполнения или ненадлежащего исполнения туроператором обязательств по договору о реализации турпродукта совместно туроператору и страховщику (гаранту) обеспечивает комплексное рассмотрение вопроса о нарушении туроператором своих обязательств по договору о реализации туристского продукта и в дальнейшем ограждает потребителя от необходимости повторно доказывать свою правоту в суде. Тем более что подача такого иска только туроператору все равно приведет к привлечению к рассмотрению дела страховщика (гаранта).

Отметим, в частности, что внесенные в туристическое законодательство изменения были существенными, новые правовые детально нормы регулируют вопросы финансового обеспечения туроператоров.

Анализ судебной практики свидетельствуют о том, что количество дел, связанных с взысканием страхового возмещения по договорам страхования гражданской ответственности туроператора, рассматриваемых в судах общей юрисдикции, является стабильным, а судебная практика единообразной.

Опираясь на результаты, полученных в ходе обобщения и анализасуществующих мнений⁷, мы пришли к выводу, что страхование не является эффективным способом обеспечения исполнения договорного обязательства, поскольку оно не стимулирует должника исполнить взятое на себя обязательство надлежащим образом, а, напротив, фактически снимает с него возможные негативные последствия. Фактически, законодателем предусмотрена возможность переложить бремя ответственности за нарушение договора о реализации турпродукта на страховщика, а значит снять с него обязанность исполнить договор.

Важным для исследования является еще то обстоятельство, что права и законные интересы туристов могут остаться нарушенными и невозстановленными, несмотря на наличие в Законе об основах положений, которые направлены на обеспечение их защиты, в том числе путем закрепления пропорционального удовлетворения требований туристов и иных заказчиков, в случае если суммы, подлежащие выплате, превышают сумму финансового обеспечения (абзац 9 статья 17.5 Закона об основах).

⁷ См.: Гражданское право России: Курс лекций / под ред. О.Н. Садикова. М.: Юридическая литература, 1996. С. 254; Козин А.Е. Страховой случай в страховании гражданской ответственности // Законы России: опыт, анализ, практика. 2010. № 11. С. 17 - 24; Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части второй / под ред. Т.Е. Абовой и А.Ю. Кабалкина. М.: Юрайт-Издат, 2014. С. 850.

В заключение работы по результатам проведенного исследования, отметим, что происходит качественно новый поворот в сторону укоренения правовой системы, способной адекватно представлять и защищать законные права и интересы туристов в области обеспечения надлежащего исполнения обязательств туроператором по договору о реализации туристского продукта.

Анализ действующего законодательства показал, что правовую защиту прав и интересов туристов обеспечивает множество нормативно - правовых актов, разработанных в целях реализации конституционного права человека на отдых.

В целях обеспечения защиты прав туристов к правовому статусу туроператора, предъявляются специальные требования, а именно обязанность иметь финансовое обеспечение в виде договора страхования своей гражданской ответственности либо банковской гарантии. Очевидно, что для того чтобы оказывать услуги, принимать рискованные и юридически значимые поручения, туроператору необходимо иметь финансовые гарантии на случай неблагоприятного развития событий и совершения неправильных действий, влекущих причинение вреда. В противном случае не исключена незащищенность туристов.

Правовой статус сторон договора страхования ответственности туроператора по договору о реализации турпродукта и соглашения о банковской гарантии регламентирован в Законе об основах, Законе Российской Федерации «Об организации страхового дела» от 27.11.1992 № 4015-1, а также части второй Гражданского кодекса Российской Федерации. В работе нами было обосновано следующее:

1. В соответствии со статьей 17.9 Закона об основах вступление договора страхования ответственности туроператора в силу зависит от факта уплаты страховой премии страхователем. Поскольку, таким образом, указанный договор определен как реальный договор, в определенный момент турист может оказаться вне действия страховой защиты, что лишит его

финансовых гарантий. Поскольку заключение договора о реализации турпродукта между туроператором и туристом/заказчиком зачастую может происходить за несколько месяцев до даты путешествия, при этом законом установлена обязанность туроператора иметь новое финансовое обеспечение за 45 дней до окончания действия предыдущего, то существует риск не получения от туроператора возмещения ущерба в случае, если обязательства по договору о реализации турпродукта исполнены не будут и одновременно будет отсутствовать финансовое обеспечение туроператора на новый срок.

Полагаем, что в целях минимизации указанного выше риска туристов необходимо на законодательном уровне установить обязанность для туроператоров заключать договор страхования ответственности или договор о предоставлении банковской гарантии не позднее 120 дней до истечения срока действия имеющегося финансового обеспечения.

2. В соответствии со статьей 17.5 Закона об основах закреплена обязанность пропорционального удовлетворения требований туристов и иных заказчиков, в случае если суммы, подлежащие выплате, превышают сумму финансового обеспечения. Однако в настоящее время в ряде случаев права и законные интересы туристов остаются нарушенными и невозстановленными, поскольку анализ практики дает право констатировать, что совокупная сумма требований потерпевших туристов, как правило, больше, чем та, которая может быть покрыта за счет сумм финансового обеспечения. Эта проблема осталась, несмотря на неоднократное увеличение законодателем размера финансового обеспечения в несколько раз. На наш взгляд, наиболее приемлемым решением данной проблемы будет введение совокупности мер профилактического характера, в частности, дополнительных требований к деятельности туроператоров, направленных на сохранение на рынке только стабильных компаний, способных надлежащим образом исполнить взятые на себя обязательства по всем заключенным договорам о реализации турпродукта с туристами/заказчиками. В этом контексте предложения по ужесточению требований к бухгалтерской и

статистической отчетности представляются нам наиболее эффективными. Например, ввести обязательное проведение аудита туроператоров вне зависимости от объема выручки от реализации и суммы активов бухгалтерского баланса по состоянию на конец предшествовавшего отчетному году. Настоящие изменения возможно внести в часть 1 статьи 5 Федерального закона от 30.12.2008 № 307-ФЗ «Об аудиторской деятельности».

3. В правоотношениях страхования негативные последствия поведения страхователя зачастую переносятся на страховщика. Фактически, законодателем предусмотрена возможность переложить бремя ответственности за нарушение договора о реализации турпродукта на страховщика, а значит снять с него обязанность исполнить договор. Следовательно страхование не стимулирует должника исполнить взятое на себя обязательство надлежащим образом, а, напротив, фактически снимает с него возможные негативные последствия, а значит не является эффективным способом обеспечения исполнения договорного обязательства. На наш взгляд, в целях повышения эффективности страхования как способа обеспечения выполнения туроператором своих обязательств разумно ввести возможность привлечения к субсидиарной ответственности руководителя туроператора и (или) членов органов управления туроператора в размере возмещения ущерба, непокрытого страховым возмещением по аналогии с институтом банкротства (статья 61.11 Федерального закона от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)»).

Нельзя не отметить, что законодатель, вводя финансовые гарантии деятельности туроператоров, помимо того, что преследует цель обеспечить защищенность потребителей туристических услуг, старается привести национальное законодательство в соответствие с международными стандартами, то есть постепенно достигнуть совместимости своего законодательства с законодательством Европейского сообщества. Анализируя законодательство европейских государств по вопросу

финансовых гарантий, мы можем констатировать, что российский законодатель успешно достигает указанной выше цели, так как во многих странах Европейского союза (Австрия, Германия, Греция, Италия, Дания и другие) используются такие же способы обеспечения надлежащего исполнения обязательств по договору, заключенному туроператором с туристом как банковская гарантия и договор страхования ответственности туроператора. Тем не менее, во многих странах Европы имеется лицензирование туроператорской деятельности, которое в России было упразднено. Возможность возвращения или видоизменения института лицензирования деятельности туроператоров может быть рассмотрена в следующих исследованиях автора.