

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 исполнения обязательств туроператора по договору о
реализации туристского продукта**

Автореферат магистерской работы

2 курса 262 группы
направления 40.04.01 – «Юриспруденция»
юридического факультета
Елгановой Надежды Викторовны

Научный руководитель
к.ю.н., доцент

подпись, дата

Илюхина Ю.Ю.

зав. кафедрой
к.ю.н., доцент

подпись, дата

Тогузаева Е.Н.

Саратов 2018

ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ

Актуальность темы исследования определяется тем, что с увеличением числа выезжающих российских граждан на отдых возросло и количество нарушений прав россиян в сфере туризма. Вследствие чего возникла необходимость в законодательной защите туристов от ненадлежащего исполнения туроператором своих обязанностей, поэтому в 2007 году были внесены изменения в Федеральный Закон от 24 ноября 1996 г. №132-ФЗ «Об основах туристской деятельности в Российской Федерации», которые коснулись введения обязательного финансового обеспечения ответственности туроператора, гарантирующего возврат денежных средств туристу в случае невозможности туроператором исполнить обязательства. Несмотря на внесенные изменения, нельзя не отметить ряд имеющихся проблем: 1) несоответствие норм Закона о туристской деятельности нормам гражданского законодательства; 2) неравнозначность форм финансового обеспечения ответственности туроператора; 3) сложность в определении размера финансового обеспечения ответственности туроператора.

Объектом исследования данной магистерской работы являются общественные отношения, складывающиеся в процессе обеспечения исполнения обязательств туроператора в рамках договора о реализации туристского продукта.

Предмет настоящей работы составляют нормативно-правовые акты, регулирующие обеспечение исполнения обязательств туроператора, и положения науки, посвященные способам обеспечения исполнения обязательств туроператора, а также разъяснения судов различных инстанций.

Целью диссертационного исследования является комплексный анализ способов исполнения обязательств туроператора, а также выявление проблемных вопросов, возникающих в процессе применения норм о финансовом обеспечении ответственности туроператора, и поиск эффективных способов решения обнаруженных проблем.

В соответствии с целями исследования были поставлены следующие

задачи:

- проанализировать нормативно-правовую базу, регулирующую туризм в России и за рубежом;
- изучить обязательное финансовое обеспечение ответственности туроператора, предусмотренное специальным нормативно-правовым актом, и проанализировать гражданско-правовые способы обеспечения исполнения обязательств туроператора;
- раскрыть существующие проблемы правового регулирования и реализации норм о финансовом обеспечении деятельности туроператора, а также разработать предложения по совершенствованию законодательства в области обеспечения исполнения обязательств туроператора.

В рамках научно-исследовательской работы были исследованы научные труды следующих ученых: В.Е. Егоровой, Л.А. Козыревой, С.А. Кудряватых, С.Е. Кузахметовой, Е.Л. Писаревского, Ю.А. Разумова, С.В. Завялова, М.Н. Забаева, Н.Н. Ткачева, С.В. Дедиков, Б.М. Гонгало и других.

Методологическую основу настоящей магистерской работы составляют общенаучные и частно-научные методы теоретического исследования: диалектический, системный, формально-логический, сравнительно-правовой и иные.

Научная новизна настоящей работы заключается в том, что в исследовании выявлены проблемы правового регулирования финансового обеспечения ответственности туроператора и предложены пути возможного разрешения существующих проблем.

Настоящая магистерская работа состоит из трех глав, каждая из которых включает в себя два параграфа.

В работе обоснованы следующие положения:

1. Исполнение туроператором обязательств по договору о реализации туристского продукта обеспечивается банковской гарантией, договором страхования ответственности туроператора, а также фондом персональной ответственности. Данные конструкции, исходя из их правовой природы,

следует рассматривать как непоименованные гражданским законодательством способы обеспечения исполнения обязательств.

2. При использовании в туристской деятельности банковской гарантии прослеживается нарушение принципа независимости гарантийного обязательства. Так, право туриста обратиться с письменным требованием уплатить денежную сумму по банковской гарантии к гаранту возникает после того, как туроператор откажется добровольно возместить реальный ущерб, возникший в результате неисполнения или ненадлежащего исполнения туроператором обязательств по договору о реализации туристского продукта. Хотя Гражданский кодекс РФ закрепляет независимость гарантийного обязательства от основного обязательства, в обеспечение исполнения которого выдана гарантия.

3. При нарушении туроператором взятых на себя обязательств по договору о реализации туристского продукта туристы ставятся в неравное положение при возмещении реальных убытков. Поскольку процедура возмещения реального ущерба определяется в зависимости от выбранной формы финансового обеспечения ответственности туроператора. При возникновении необходимости возместить ущерб за счет банковской гарантии заказчику туристского продукта необходимо сначала обратиться к туроператору и только при получении от туроператора отказа к гаранту, а при предъявлении требований к страховщику волеизъявление туроператора не требуется. Следовательно, возмещение реального ущерба туристу за счет банковской гарантии займет больше времени по сравнению с возмещением реального ущерба за счет страхового возмещения.

4. Закон о туристской деятельности допускает заключение договора о реализации туристского продукта не только с туристом, но и в пользу третьего лица (иные заказчики). Получается, что такое лицо при неисполнении или ненадлежащем исполнении обязательств туроператором обратиться к страховщику за выплатой страхового возмещения не может, поскольку в силу положений Гражданского кодекса РФ

выгодоприобретателем по договору страхования ответственности он не является.

ОСНОВНОЕ СОДЕРЖАНИЕ РАБОТЫ

Глава первая магистерской работы «Нормативное регулирование исполнения туроператором обязательств по договору о реализации туристского продукта» состоит из двух параграфов и посвящена нормативному регулированию туристской деятельности в России и за рубежом, в частности рассматриваются российские нормативно-правовые акты и международные акты.

В первом параграфе «Обзор правового регулирования туристской деятельности в России» рассматривается система законодательства о туристской деятельности. Так, законодательство о туристской деятельности состоит из федеральных законов и иных нормативных правовых актов Российской Федерации, а также законов и иных нормативных правовых актов субъектов Российской Федерации.

Вместе с тем Конституция Российской Федерации имеет верховенство, прямое действие на всей территории России, и выступает основой для всего законодательства, в том числе и в области туризма. В Конституции РФ закреплены основные права и свободы человека и гражданина, непосредственно связанные с данным видом деятельности.

В Гражданском кодексе РФ содержатся положения, которые также распространяются и на отношения в области туризма (принципы гражданского права; понятие и организационно-правовые формы юридического лица; заключение договора; ответственность сторон в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения своих обязательств).

Потребители (заказчики) туристского продукта наделены тем же объемом прав, что и потребители в других сферах деятельности, поэтому на отношения, возникающие между потребителями и исполнителями туристских услуг, распространяются нормы Закона РФ от 07.02.1992 г. № 2300-1 «О защите прав потребителей».

Специальным правовым актом, регулирующим туристскую деятельность в Российской Федерации, является Федеральный закон от 24.11.1996 г. № 132-ФЗ «Об основах туристской деятельности в Российской Федерации», закрепивший основные понятия, используемые в туристской деятельности; принципы, цели, приоритетные направления, способы государственного регулирования туристской деятельности; правовой статус туриста; требования, предъявляемые к туроператорам; особенности реализации туристского продукта; безопасность туризма и др.

Важное место в правовом регулировании туризма в России занимают подзаконные акты. Первую группу составляют указы Президента, постановления Правительства Российской Федерации. Вторую группу образуют документы министерств и ведомств (Министерство культуры РФ, Федеральное агентство по туризму), определяющие порядок действий по определённым вопросам государственного регулирования.

Особое место занимают нормативно-правовые акты субъектов Российской Федерации, к которым относятся законы субъекта и подзаконные акты, принимаемые органами исполнительной власти субъекта. Так, например, был принят закон Саратовской области № 75-ЗСО «О государственной поддержке туризма и туристской деятельности в Саратовской области», который вступил в силу с 6 июля 2011 года.

Органы местного самоуправления вправе осуществлять мероприятия по поддержке и развитию туризма, а именно издавать нормативные акты и создавать специализированные органы управления на местном уровне.

Во втором параграфе «Международно-правовое регулирование туристской деятельности» рассматриваются международные акты в области туризма, поскольку согласно Федеральному Закону РФ от 15 июля 1995 г. № 101-ФЗ «О международных договорах Российской Федерации» в систему российского законодательства о туристской деятельности входят и международные правовые акты, участницей которых является Россия. К примеру, можно выделить следующие международные акты в области

туризма: Манильская декларация по мировому туризму 1980 г., Хартия туризма и Кодекс туриста 1985 г., Гаагская декларация по туризму 1989 г., Глобальный этический кодекс туризма 1999 г. и другие.

Особое место среди международных актов по туризму для государств занимают также двухсторонние соглашения и договоры, регулирующие вопросы сотрудничества между странами. Так, например, Соглашение о сотрудничестве в области туризма, заключенное в рамках СНГ 1993 г., устанавливает взаимовыгодное сотрудничество между странами – участниками СНГ.

Из проведенного анализа нормативного регулирования туризма, автор приходит к выводу, что законодательство РФ о туристской деятельности включает в себя федеральные законы и подзаконные правовые акты, законы и подзаконные правовые акты субъектов, нормативные акты органов местного самоуправления. А также в систему законодательства о туристской деятельности РФ входят и международные правовые акты, участницей которых является Россия.

Глава вторая исследования «Способы обеспечения исполнения обязательств туроператора по договору о реализации туристского продукта» состоит из двух параграфов и посвящена гражданско-правовым способам обеспечения исполнения обязательств туроператора, а также способам, предусмотренным Законом о туристской деятельности.

В первом параграфе «Обязательное финансовое обеспечение деятельности туроператора» раскрывается содержание форм финансового обеспечения ответственности туроператора, предусмотренных специальным законом.

В настоящей работе формы финансового обеспечения (банковская гарантия, договор страхования ответственности туроператора) в области туризма рассматриваются как непоименованные гражданским законодательством способы обеспечения исполнения обязательств, направленные на защиту имущественных прав туристов, поскольку они

отвечают всем основным признакам поименованным Гражданским кодексом РФ способам обеспечения исполнения обязательств.

Кроме того, банковская гарантия и договор страхования ответственности туроператора имеют единую правовую природу, так как в области регулирования туризма формы финансового обеспечения туроператора (банковская гарантия, договор страхования ответственности) выступают как равнозначные конструкции на том основании, что законодатель наделил туроператора правом выбора финансового обеспечения ответственности, а выбранная форма финансового обеспечения взаимноисключает наличие другой формы.

Также в работе анализируется одна из новелл Закона о туристской деятельности, а именно фонд персональной ответственности туроператора. Фонд, как и банковская гарантия и договор страхования ответственности, создан с целью возмещения реального ущерба, возникшего в результате неисполнения туроператором обязательств по договору о реализации туристского продукта, следовательно, фонд выступает как новый механизм обеспечения исполнения обязательств туроператора по договору о реализации туристского продукта.

Во втором параграфе «Иные гражданско-правовые способы обеспечения исполнения обязательств туроператора» проанализирована возможность применения неустойки и задатка в договоре о реализации туристского продукта.

Было установлено, что чаще неустойка взыскивается при нарушении туроператором сроков для удовлетворения требования потребителя о возврате денежной суммы, уплаченной за туристский продукт, в связи с односторонним отказом туриста от исполнения договора (ст. 31 Закона «О защите прав потребителей»).

Однако в судебной практике встречается мнение, согласно которому в определенных ситуациях статус туристского продукта несколько другой, чем

у оказанной услуги ненадлежащего качества применительно к нормам Закона о защите прав потребителей (ст. 22, ст. 31).

Задаток же в отношениях между туроператором и туристом не может использоваться как способ обеспечения исполнения обязательств, поскольку его применение противоречит действующему законодательству.

Условие о задатке в договоре о реализации туристского продукта рассматривается судом, как условие об уплате аванса, выполняющего платежную функцию, поэтому независимо от того, как исполнено обязательство сторона, получившая денежную сумму, обязана ее вернуть.

Глава третья магистерской диссертации «Актуальные проблемы правового регулирования обеспечения исполнения обязательств туроператора по договору о реализации туристского продукта и пути их решения» состоит из двух параграфов, в которых раскрываются проблемы правового регулирования финансового обеспечения деятельности туроператора, а также вносятся предложения по совершенствованию законодательства в области обеспечения исполнения обязательств туроператора.

Анализ норм, посвященных финансовому обеспечению ответственности туроператора, показал, что механизм обеспечения исполнения обязательств туроператора по договору о реализации туристского продукта (страхование ответственности и банковская гарантия туроператора) нуждается в реформировании, поскольку существуют проблемы, которые требуют законодательного решения:

- несоответствие норм Закона о туристской деятельности нормам гражданского законодательства;
- неравнозначность форм финансового обеспечения туроператора;
- отсутствие конкретизирующих норм;
- сложность в определении размера финансового обеспечения ответственности туроператора.

Разрешение выявленных проблем, представляется, необходимым, поскольку механизм финансовых гарантий создан с целью защиты имущественных прав туристов в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств туроператором.

В связи с чем, предлагается внести следующие изменения в Закон о туристской деятельности:

– изложить п. 2 ст. 17.4 Закона о туристской деятельности в следующей редакции: «Гарант обязан уплатить денежную сумму по банковской гарантии по письменному требованию туриста и (или) иного заказчика, заключивших договор о реализации туристского продукта». То есть, следует исключить из п. 2 ст. 17.4 положение, согласно которому турист может обратиться к гаранту только после получения от туроператора отказа возместить реальный ущерб. Это изменение устранил в Законе о туристской деятельности существующее нарушение принципа независимости гарантийного обязательства, закреплённого гражданским законодательством.

Кроме того, такое изменение затронет проблему неравнозначности форм финансовых гарантий туроператора, при которой туристы в случае защиты прав ставятся в неравное положение при заключении договора о реализации туристского продукта с туроператором застраховавшим свою ответственности по сравнению с другими туристами, которые имеют дело с туроператором, использующим банковскую гарантию. Поскольку при возмещении реального ущерба турист может обратиться к страховщику без предоставления отказа туроператора возместить реальный ущерб.

– определить в ст. 9 Закона о туристской деятельности правовую природу договорных отношений турагента и туроператора. Так нужно указать, что продвижение и реализация туристского продукта осуществляются турагентом на основании агентского договора, заключённого туроператором и турагентом. Закрепление вида договора позволит избежать неоднозначные ситуации при страховании гражданской ответственности туроператора. В частности ст. 932 ГК РФ, указывающая что

страхование договорной ответственности допускается только в отношении самого страхователя, нарушаться не будет, так как турагент заключив агентский договор с туроператором при заключении договора о реализации туристского продукта с туристом не будет являться обязанной стороной, и будет исключительно реализовывать туристский продукт от имени туроператора, в отличие от других видов договоров, которые часто заключаются между турагентом и туроператором (договор комиссии, договор поручения, договор концессии).

Заключение работы отражает основные выводы автора, сделанные в ходе всего исследования.

Работы автора, опубликованные и подготовленные к печати:

1) Елганова Н.В. Проблемы обеспечения исполнения обязательств туроператора по договору о реализации туристского продукта // Методы науки: научно-практический журнал. № 2. Издательство "Инфинити". г. Уфа. 2017. С. 12 – 13;

2) Елганова Н.В. Фонд персональной ответственности как способ обеспечения исполнения обязательств туроператора в сфере выездного туризма // Международный научно-практический журнал: Современные исследования № 2 (октябрь). г. Самара. 2017. С. 13 – 14;

3) Илюхина Ю.Ю., Елганова Н.В. Актуальные проблемы развития гражданско-правового статуса субъектов туристской экономической деятельности // Сборник по материалам IV Международной научно-практической конференции преподавателей, практических сотрудников, студентов, аспирантов (СГУ им. Н.Г. Чернышевского, Саратов 28 апреля 2017 г.) «Право и правоохранительная деятельность». г. Саратов. 2017. С. 71 – 73.