

УДК 347.1

СООТНОШЕНИЕ РАБОТ И УСЛУГ В РОССИЙСКОМ ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ И СУДЕБНОЙ ПРАКТИКЕ

Чуприн Д.А.

Волгоградский государственный университет (400062, г. Волгоград, пр-т Университетский, 100),

e-mail: dima-ch1996@mail.ru

Аннотация. Статья посвящена вопросам изучения соотношения работ и услуг. Описываются проблемы, связанные с законодательным определением услуг. Выделяется ряд методов места оказания услуг. Следует отличать деятельность для сферы услуг в широком смысле, которая охватывает действия, предшествующие оказанию услуг (маркетинг) и оказание услуг, в том числе метод выполнения обязательства по оказанию услуг. Одновременность, синхронность оказания услуг, которые требуют личное потребление, являются очень важными в этом вопросе, на что обращают внимание учёные. Сформировано определение услуг. Услуги разделены на виды по различным аспектам. Список особых обязательств России к ГАТС учитывает обязательства и лимитирования по доступу на российский рынок зарубежных поставщиков услуг и предоставлению им государственного порядка. В данном случае описываются лимитирования по доступу на рынок и лимитирования по предоставлению национального режима с целью любого метода поставки услуг. Таким образом, особенность регулирования допуска на рынок какой-либо из этих стран охраняется каждым из этих стран. Для целей иностранных компаний главным лимитированием для многочисленных, но не всех типов оказываемых услуг представляет недопустимость коммерческого присутствия в другой форме, нежели формирование на территории России юридического лица, покупки доли участия в нем. Национальный режим, который регулирует деятельность по оказанию услуг, предполагает, что ограничения, введённые законам РФ для отечественных физических и юридических лиц, чьё исполнение обязательно для иностранных граждан и различных видов иностранного присутствия.

Ключевые слова: работы, услуги, национальный режим, оведённый результат, объект гражданских прав, обмен.

RELATIONSHIP OF WORK AND SERVICES IN RUSSIAN CIVIL LAW AND JUDICIAL PRACTICE

Chuprin D.A.

Volgograd State University (400062, Volgograd, Universitetsky Avenue., 100),

e-mail: dima-ch1996@mail.ru

Annotation. The article is devoted to the issues of studying the correlation of works and services. The problems associated with the legislative definition of services are described. A number of methods of the place of rendering services are singled out. It is necessary to distinguish activities for the service sector in a broad sense, which covers the activities preceding the provision of services (marketing) and the provision of services, including the method of fulfilling the obligation to provide services. Simultaneity, synchronous provision of services that personal consumption requires, are very important in this matter, which scientists pay attention to. The definition of services has been formed. The services are divided into different types of views. The list of Russia's special obligations to GATS takes into account the obligations and limitations on access to the Russian market for foreign service providers and the provision of state order to them. In this case, restrictions on market access and restrictions on the provision of a national regime are described with the aim of any method of supplying services. Thus, the peculiarity of the regulation of admission to the market of any of these countries is protected by each of these countries. For the purposes of foreign companies, the main limitation for numerous but not all types of services provided is the inadmissibility of commercial presence in a different form than the formation of a legal entity in Russia, the purchase of a stake in it. The national regime that regulates the provision of services suggests that restrictions imposed by the laws of the Russian Federation for domestic individuals and legal entities, whose execution is mandatory for foreign citizens and various types of foreign presence.

Keywords: work, services, national treatment, reified result, object of civil rights, exchange.

ГК РФ не предоставляет определение услуг. Данный пробел возмещался на промежутке определённого времени иными нормативными правовыми актами. В ст. 2 Федерального закона от 13 октября 1995 г. N 157-ФЗ "О государственном регулировании внешнеторговой деятельности" [8] предоставлялось следующее определение услуг: это предпринимательская деятельность, направленная на удовлетворение потребностей других лиц, за исключением деятельности, осуществляемой на основе трудовых правоотношений. Однако подобное определение является очень обширным и неясным. Так как, по сути, каждая

предпринимательская деятельность предназначена для удовлетворения потребностей других лиц. Главная цель производства товара предпринимателем является его продажа покупателю. Для заказчиков и клиентов выполняются работы, оказываются услуги.

Данный закон определял, что услуги, работы, как и товары, могут экспортироваться или импортироваться: экспорт - вывоз товара, работ, услуг, результатов интеллектуальной деятельности, в том числе исключительных прав на них, с таможенной территории Российской Федерации за границу без обязательства об обратном ввозе. Услуга телесно не пересекает таможенную границу, за неё не платятся таможенные сборы отлчительно товара, поэтому данный подход к услугам был не совсем корректен [4]. Услуга находится на какой-либо таможенной территории. Вся проблема состоит в следующем: какую территорию необходимо оценивать местом осуществления услуги, облагается ли оборот НДС в РФ.

С точки зрения налогового законодательства РФ место реализации услуг в пределах территории РФ, для регулирования отношений между российскими предпринимателями важного значения не имеет: налог (НДС) платят не по месту совершения сделок, а согласно месту регистрации, постановления налогоплательщика на налоговый учет.

Другой вопрос, если партнерами российских бизнесменов - граждан и юридических лиц предоставляются заграничные услугодатели или получатели услуг.

В таких случаях НДС взимается в бюджет РФ, если местом оказания услуг признается территория РФ.

Статья 148 НК РФ [3] выделяет ряд методов места оказания услуг. Местом реализации консультирования, юридических, бухгалтерских, рекламных, маркетинговых, инжиниринговых услуг является территория России, если деятельность осуществляется покупателем услуг (работ) на территории Российской Федерации.

К примеру, зарубежное юридическое лицо отослало по электронной почте на адрес российской фирмы доклад о результатах маркетингового исследования рынка. Местом осуществления такого рода услуги является территория России. Данное значит, что по п. 4 ст. 174 НК РФ НДС выплачивается в казну России за иностранного налогоплательщика, который не состоит на учете в налоговых органах РФ, отечественная фирма - получатель услуг (налоговый агент) в то же время с перечислением денег иностранному партнеру.

Действующий Федеральный закон от 8 декабря 2003 г. N 164-ФЗ "Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности" [9] не предоставляет определения услуг, не устанавливает понятий экспорта и импорта услуг. Вместо этого возникло понятие внешней торговли услугами: это оказание услуг (выполнение работ), включающее производство, распределение, маркетинг, доставку услуг (работ) и осуществляемое предусмотренными законом способами. Необходимо сосредоточиться на

том, что работа рассматривается как вид услуги.

Базой данного определения является ст. 28 Генерального соглашения о торговле услугами (General Agreement of Trade in Services), GATS (далее - ГАТС) [1]: в соответствии с данной статьёй подобные действия, как производство, распределение, маркетинг, продажа и доставка услуги, охватываются определением "поставка услуги".

Такое же, похожее понятие торговли услугами описано в ст. 1 Соглашения о торговле услугами и инвестициях в государствах - участниках единого экономического пространства [6] (далее - Соглашение о торговле услугами): торговля услугами - это оказание услуг, включающее в себя производство, распределение, маркетинг, продажу, доставку услуг.

Следует отличать деятельность для сферы услуг в широком смысле, которая охватывает действия, предшествующие оказанию услуг (маркетинг) и оказание услуг, в том числе метод выполнения обязательства по оказанию услуг.

Именно НК РФ дает определение работ и услуг в виде деятельности, которое удобно для налогообложения.

Из ст. 38 НК РФ можно сделать вывод, что работой признается деятельность, результаты которой обладают материальным выражением и имеют возможность реализоваться в целях удовлетворения потребностей юридических и (или) физических лиц, а услугой - деятельность, итоги которой не имеют вещественного выражения, реализуются и потребляются в ходе исполнения данной деятельности.

Образуется ли в следствии овеществлённый результат - главный аспект различия работ и услуг. Действия, которые не формулируют овеществлённого итога, принадлежат к услугам. В случае если формируется – это договор о выполнении работ (подряда).

К примеру, клиент приобретает выполненные по заказу какие-либо вещи через некоторое количество времени или дней после окончания работы. Поэтому возможно несовпадение работы и момент передачи её итога.

Услуги же, в большинстве случаев, употребляются в момент совершения определённых действий. Например, такие услуги как медицинские или образовательные.

Одновременность, синхронность оказания услуг, которые требует личное потребление, являются очень важными в этом вопросе, на что обращают внимание учёные [7].

Учитывая данный аспект можно дать следующее определение услуг.

Услуги - нужные действия предпринимателя, которые удовлетворяют потребности кредиторов (заказчиков, клиентов), не создающие материального, телесного результата, что сохранялся бы в распоряжении покупателя и имел бы свойства объекта гражданских прав.

Для широкого значения работы и услуги представляются товарами, а не только лишь какие-либо вещи. Товар является объектом гражданских прав, рассчитанный для цели

реализации, обмена или иного внедрения в оборот (п. 1 ст. 4 Федерального закона от 26 июля 2006 г. N 135-ФЗ "О защите конкуренции") [10]. Тем не менее, для внешнеторговой деятельности принципиально различать товары как вещи от услуг (работ). Когда товары материально, телесно пересекают границу, то они подвергаются таможенному контролю, в их отношении делается и оформляется таможенная декларация, взимаются различные таможенные пошлины и платежи. Товары могут храниться на складах, их количество может увеличиваться. Данные качества не свойственны услугам. К примеру, в России заграничный подрядчик строит дом или иной жилой, строительный объект, объектом таможенного оформления являются ввозимые установки, материалы, средства стройки, однако не сама недвижимость.

Услуги можно разделить на виды по различным аспектам: услуги личного исполнения и личного их восприятия; согласно характеру совершаемых действий - фактические и юридические действия; по отраслям деятельности различаются услуги связи, информационные, услуги по перевозке грузов и пассажиров, транспортно-экспедиционные, банковские, страховые и пр.

Наиболее логичную структуру услуги имеют в приложении I к Протоколу от 16 декабря 2011 г. "О присоединении Российской Федерации к Марракешскому соглашению об учреждении Всемирной торговой организации от 15 апреля 1994 г." [5]. Услуги объединены в форме списка особых обязательств, которые прилагаются к ГАТС, в отношении Российской Федерации и оформляют такие разделы:

- 1) деловые услуги;
- 2) услуги в области связи;
- 3) строительные и связанные с ними инженерные услуги;
- 4) дистрибьюторские услуги;
- 5) услуги в области образования;
- 6) услуги, связанные с охраной окружающей среды;
- 7) финансовые услуги;
- 8) услуги в области здравоохранения и социальной защиты;
- 9) услуги, связанные с туризмом и путешествиями;
- 10) услуги по организации досуга, культурных и спортивных мероприятий;
- 11) транспортные услуги.

Данное деление услуг также содержит и подпункты, к примеру, в первую группу входят также: профессиональные услуги – строительные, адвокатские, образовательные и т.д.

Установленный классификатор включает ссылки в категории (коды) "Предварительной классификации основных продуктов" (Provisional Central Product Classification),

ратифицированной Статистической комиссией ООН в феврале 1989 г.

К примеру, обслуживание в сфере налогообложения причисляются к группе "Деловые услуги" - подсектору "Профессиональные услуги". Их определённые типы делают в совокупности услуги по планированию налога на предпринимателей, обслуживание по планированию и контролю коллективного налога, личного налога на доход [2].

Как заметно и этого списка, услуги, главным образом делятся на виды по конкретно-отраслевому свойству. Особенно подчеркнём деловые услуги, в частности профессиональные – их можно использовать в любой сфере экономики. Для того чтобы причислить услуги к профессиональным, большой вес имеет опыт, квалификация специалистов - поставщиков услуг. В определённых законодательством вариантах поставщик услуг обязан доказать свою квалификацию соответствующим документом.

Список особых обязательств России к ГАТС учитывает обязательства и лимитирования по доступу на российский рынок зарубежных поставщиков услуг и предоставлению им государственного порядка.

В данном случае описываются лимитирования по доступу на рынок и лимитирования по предоставлению национального режима с целью любого метода поставки услуг.

В странах, которые входят в состав единого экономического пространства (России, Беларуси и Казахстана), возможно присутствие любой торговой организации также их филиалов и представительств. Любое лимитирование доступа какой-либо из этих стран на рынки других стран обуславливается ссылкой на соответствующий закон одного из этих государств Соглашению о торговле услугами (приложение IV). В отношениях граждан ограничения касаются гражданства (например, нотариусами в РФ могут быть только граждане РФ), в отношении юридических лиц в основном - доли возможного участия в уставном капитале. Допускается предположить, что лимитирования, введённые законами государств зафиксированы в Списке этих ограничений (приложение 4 к Соглашению о торговле услугами). Таким образом, особенность регулирования допуска на рынок какой-либо из этих стран охраняется каждым из этих стран.

Список особых обязательств России к ГАТС подразумевает обязательства России гарантировать независимый доступ к рынку иностранных генпоставщиков услуг и обязательства не внедрять только со своей стороны дополнительных ограничений, помимо упомянутых в подтверждённом Списке. Для целей иностранных компаний главным лимитированием для многочисленных, но не всех типов оказываемых услуг представляет недопустимость коммерческого присутствия в другой форме, нежели формирование на территории России юридического лица, покупки доли участия в нем. Что же относится к оказанию услуг путем наличия физических лиц (4-й способ поставки), Россия сохранила своё

право лично контролировать миграцию, устанавливать визовый режим въезда физических лиц из стран – участников союза ВТО на территорию России. Она одновременно установила в свою сторону обязательства по обеспечению способности въезда в Россию иностранных граждан в режиме внутрифирменного перемещения на определённый срок, который можно продлить, к примеру, для цели деятельности в учреждении, основанном с иностранным участием, к примеру, с целью выполнения переговоров по поставке услуг.

Для государств - членов Единого экономического пространства по секторальным услугам (одиннадцать разделов, отмеченных в приложении 3 к Соглашению о торговле услугами) Россия даёт национальный режим. Подобные обязательства взяли Беларусь и Казахстан.

В связи с этим союзом исключения из национального режима введены в отношении: радиосвязи, в том числе спутниковую связь; дистрибьюторское обслуживание (возможно даже введение монополии государства на изготовление продукции, которая содержит алкоголь и этиловый спирт, а также на оборот этих товаров и продукции).

Национальный режим, который регулирует деятельность по оказанию услуг, предполагает, что ограничения, введённые законам РФ для отечественных физических и юридических лиц, чьё исполнение обязательно для иностранных граждан и различных видов иностранного присутствия. В случае если, к примеру, физическое лицо, имеющее гражданство Казахстана приобрёл в России статус ИП, то он должен согласно лицензируемым видам деятельности приобрести лицензию в России согласно нормам, которые действуют в России.

Список особых обязательств России к ГАТС учитывают методы возможных ограничений национального режима. Осветим отдельные методы из Списка:

- выделены самые многочисленные услуги для поставщиков, в отношении которых Россия не берёт на себя обязательств согласно предоставлению дотаций и аналогичных методов государственной помощи (к примеру, в связи с торговлей ремесленными и другими продуктами и предметами, которые входят в состав культуры нации, в случае если подобная торговая деятельность осуществляется посредством коммерческого присутствия). Таким образом, законами России может быть обеспечено предоставление дотаций только субъектам малого предпринимательства России - физическим и юридическим лицам, которые не находятся под контролем иностранных лиц;

- при оказании бухгалтерских услуг зарубежной фирмой либо гражданином (трансграничная доставка, использование услуг за границей) бухгалтерский отчет должен быть подписан аттестованным согласно законам России бухгалтером, который работает по договору с юридическим лицом России;

- при этих же методах поставки при оказании аудиторских услуг иностранным лицом

(трансграничная поставка или потребление услуг за рубежом) Россия не берёт на себя обязательств по доступу на российский рынок иностранных лиц в связи с отношениями обязательного аудита.

В силу ст. 426 ГК предприниматели, также заграничные, которые предоставляют услуги по публичному договору, должны заключать данные договоры с каждым покупателем либо потребителем и на одних и тех же абсолютно для всех условиях. При необоснованном отказе заключить договор возможен иск о понуждении заключить договор. Если обязанность заключить договор не исполнена, то сторона может подать иск о взыскании убытков (ст. 445 ГК РФ).

Ссылки на источники

1. Генеральное соглашение по торговле услугами (ГАТС/GATS) [рус., англ.](Вместе с Приложениями <Об изъятиях из обязательств по статье II>, <О перемещении физических лиц, поставляющих услуги в соответствии с Соглашением>, <По авиатранспортным услугам>, <По финансовым услугам>, <О переговорах по услугам морского транспорта>, <По телекоммуникациям>)(Заклучено в г. Марракеше 15.04.1994)// Собрание законодательства РФ. 10 сентября 2012 г. N 37 (приложение, ч. VI). С. 2785 - 2817.

2. Муранов А.И. Общий обзор обязательств России как будущего члена ВТО в отношении сектора услуг по налогообложению (налоговому консультированию) // Право ВТО. 2012. N 1. С. 26 - 46.

3. Налоговый кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 05.08.2000 N 117-ФЗ// Собрание законодательства РФ, 07.08.2000, N 32, ст. 3340.

4. Отнюкова Г.Д. Понятие, виды и реализация услуг // Вестник университета Российской академии образования. 2012. N 2. С. 52.

5. Протокол от 16.12.2011"О присоединении Российской Федерации к Марракешскому соглашению об учреждении Всемирной торговой организации от 15 апреля 1994 г."// "Собрание законодательства РФ", 10.09.2012, N 37, ст. 4986 (Протокол).

6. Соглашение о торговле услугами и инвестициях в государствах - участниках Единого экономического пространства (Заклучено в г. Москве 09.12.2010) // "Собрание законодательства РФ", 23.01.2012, N 4, ст. 453.

7. Степанов Д. Услуги как объект гражданских прав // Российская юстиция. 2009. N 2. С. 16 - 17.

8. Федеральный закон от 13.10.1995 N 157-ФЗ "О государственном регулировании внешнеторговой деятельности" // "Собрание законодательства РФ", 16.10.1995, N 42, ст. 3923

(утратил силу).

9. Федеральный закон от 08.12.2003 N 164-ФЗ "Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности"// "Парламентская газета", N 232, 16.12.2003.

10. Федеральный закон от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" // "Собрание законодательства РФ", 31.07.2006, N 31 (1 ч.), ст. 3434.