

ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ТУРИЗМА В СФЕРЕ МЕЖДУНАРОДНОГО ЧАСТНОГО ПРАВА

Осина Мария Сергеевна

студент, Саратовская государственная юридическая академия, РФ, г. Саратов

Сфера туризма быстро развивается в современном мире и представляет собой индустрию занимающуюся поиском интересных и культурных туристических мероприятий. Такие услуги называются туристическими. Они подразумевают под собой не только подбор страны по интересам потребителя, но и выбор условий комфортного проживания, питания, перелёта, развлечений и прочих дополнений к интересному и запоминающемуся отдыху. В случаях, когда потребитель не через туристические фирмы, а самолично занимается организацией и планированием своего досуга, то в таком случае услуги приобретаются туристом напрямую у исполнителей, что является дешевле для потребителя. Так же для упрощения этой процедуры в современном обществе является возможным сократить своё участие в поисках и составлении планов на отдых и передать всю организационную работу в руки туристического оператора. Такой вариант выйдет дороже туристу и будет основываться на заключённом между ним и туристическим оператором договора оказания комплексной туристской услуги или как это ещё называется договора о реализации туристического продукта. При заключении такого договора туроператор будет оставаться ответственным за исполнение всех услуг включенных в продукт, даже не смотря на то, что он в праве привлечь туристического агента.

Международные коммерческие договоры определяют международную предпринимательскую деятельность сторон которые их заключили. Участники таких договоров имеют различное местонахождение коммерческих организаций на территории других стран, или по-другому разделены территориально, и государственную принадлежность. В международном туризме такие коммерческие договоры определяют предпринимательскую деятельность в сфере международного туризма. Под международным туризмом можно понимать выезд из страны постоянного проживания туриста в другие страны для осуществления своего досуга. Если учитывать только коммерческий характер вышеуказанных договоров, то следует заметить, что участниками являются не потребители потребительской деятельности (то есть не туристы сами), а исключительно субъекты предпринимательской деятельности.

В основном договоры в сфере туризма включают в отношении организованного туризма. Такой вид туризма подразумевает под собой наличие устойчивого субъекта предпринимательской деятельности, а именно туристического оператора. Целью деятельности его является:

-формирование

-продвижение

-непосредственно реализация туристического продукта (наиболее полной и насыщенной для получения).

В Российской Федерации правовое регулирование отношений по формированию, продвижению и реализации комплексных туристских услуг регулируется

-Гражданским кодексом РФ (далее — ГК РФ),

-Федеральным законом РФ «Об основах туристской деятельности в РФ» (далее — ФЗ РФ «Об основах ТД»)

-а также другими нормативными правовыми актами.

Статья 1 ФЗ РФ «Об основах ТД» закрепляет, что туристической операторской деятельностью, а если точнее деятельностью по формированию, продвижению и реализации туристического продукта, могут заниматься только юридические лица. Что касается деятельности туристического агентства, то Российское законодательство закрепляет, что заниматься ей вправе не только юридические лица, но и индивидуальные предприниматели.

Говоря о стадии реализации комплексного туристского продукта туристический оператор заключает договор с потребителем, посредством которых туристу предоставляется четкий перечень услуг за определенную сумму. Данный договор имеет международный характер, но он не является только коммерческой сделкой, так как стороной, приобретающей указанные услуги, является турист, обладающий статусом потребителя. Следует так же заметить, что в РФ иностранный туристический продукт вправе реализовывать только российский туристический оператор.

Под продвижением туристического продукта понимается в основном в заключении соответствующих договоров с туристическим агентом. Говоря о международном частном праве договоры

-имеют международную окраску поскольку регулируют путешествия в разных странах,

-являются чисто коммерческими сделками, так как заключаются с предпринимателями и целью является получение прибыли,

-по природе это разновидность агентских договоров.

Агентские договоры международного характера могут заключаться не только туристическим оператором, но и туристическим агентом, а именно тогда, когда речь идёт о продвижении услуг отдельных исполнителей (гостиниц, перевозчиков, экскурсионных бюро и др.). Следует заметить что при таком сотрудничестве туристический агент не несёт ответственность за непосредственное оказание таких услуг.

Формирование комплексного туристического продукта заключается в том, что туристический оператор заключает и исполняет договор с третьими лицами исполняющие отдельные виды услуг которыми наполнен туристический продукт. При формировании комплекса таких услуг оператор является единственным ответственным перед заказчиком за все предоставляемые ему услуги. На этой же стадии происходит заключение договоров между компанией занимающейся формированием пакета туристических услуг и между непосредственным исполнителем отдельных услуг. Такие договоры являются коммерческими и признаются международными

Международной сделка признаётся в случаях когда она , «выражает связь как минимум с двумя государствами посредством каких-либо обстоятельств». Необходимо отметить, что при употреблении термина «сделка» в сфере международного коммерческого права, многие отечественные ученые понимают «договор» или «контракт».

Стоит так же установить понятие международного коммерческого договора в сфере туризма-это сделки между субъектами предпринимательской деятельности в сфере туризма, разделенных территориально, которые подлежат заключению на стадии формирования комплексных туристских услуг, а также продвижения комплексных или отдельных туристских услуг.

Такие договоры в сфере туризма не пользуются специальным международно правовым регулированием в отличии от других договоров, например купли-продажи. Международное право в сфере туризма не так распространено в настоящее время. Международные нормативные акты носят рекомендательный характер и применяются, если стороны

согласились на их применение. Это относится к основным Принципам УНИДРУА 2010 г., Кодексу практики отношений между гостиницами и турфирмами 1999 г., публикациям Международной торговой палаты в отношении посреднических договоров и к целому ряду других документов, положения которых являются нормами-рекомендациями для сторон соответствующих договоров или суда (арбитража).

Огромное значение имеет место заключения международного договора это напрямую может влиять на форму договора, а иногда и на содержание заключаемого договора и применяемого к нему права. Обращаясь к ст. 39 Конвенции СНГ о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам 1993 г. форма сделки зависит от законодательства места заключения договора. Согласно же ст. 41 указанной Конвенции только если иное не предусмотрено самой сделкой, то права и обязанности сторон определяются по законодательству места ее совершения. Если место заключения договора не определено, например когда стороны не присутствовали при заключении договора, то место определяется по теории «местонахождения акцепта» либо теории «отправления акцепта».

В соответствии с новой редакцией ст. 1209 ГК РФ «Право, подлежащее применению к форме сделки»⁷ форма сделки подчиняется праву страны, подлежащему применению к самой сделке. Но, договор по основанию несоблюдения формы не может быть признан недействительным, если все требования страны места заключения договора соблюдены. Договор заключённый в иностранном государстве, в случае если одной из сторон является лицо чьим личным законом признаётся российское законодательство, в случае соблюдения требования российского права к форме сделки, не может быть признана недействительной вследствие несоблюдения формы.

Таким образом, в соответствии со ст. 1209 ГК РФ форма сделки может влиять на действительность сделки (договора) с иностранным элементом, включая международные коммерческие договоры с участием российских предпринимателей.

При подчинении договора российскому праву не стоит забывать, что п. 1 ст. 161 ГК РФ закрепляет положение о том, что сделки юридических лиц между собой и с гражданами подлежат составлению в письменной форме. Под письменной формой отечественное законодательство понимает составление сторонами документа, совершенного путем обмена документами посредством почтовой, телеграфной, телетайпной, телефонной, электронной и иной связи, позволяющей достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору (п. 2 ст. 434 ГК РФ).

Договора по оказанию туристских услуг в основном заключаются между отправляющей и принимающей туристическими организациями. При заключении договоров о сложных турах российская отправляющая компания вправе заключать несколько сделок оказания туристических услуг с разными принимающими фирмами в зависимости от маршрута и комплекса мероприятий разработанного путешествия. Контрагентами же иностранного отправляющего организатора тура могут выступать тоже сразу несколько российских принимающих операторов.

Договор по оказанию туристских услуг как международной внешнеэкономической сделки, признаётся когда стороны, которые его заключили расположены в разных странах. К подобному выводу пришел в одном из своих решений и Арбитражный суд г. Москвы. Суд признал, что соглашение между двумя туристическими фирмами является внешнеэкономической сделкой, так как стороны находятся в разных государствах. Принимающая сторона считается исполнителем, а отправляющая является заказчиком. Это вытекает, из определения договора, предложенного А.П. Ивановым, и из смысла заключённого в гл. 39 ГК РФ. Из этого исходил и МКАС при ТПП РФ, признавая в одном из своих решений, что для исполнения подобного договора решающее значение имеет деятельность принимающей туристической фирмы. Основной задачей МКАС было не определение исполнителя, а выявление стороны, осуществлявшей решающее исполнение, в целях разрешения коллизионной проблемы.

Следует отметить, что участники международных договоров в сфере туристической деятельности могут избирать применимое к таким договорам право в силу принципа

автономии воли сторон. Такой принцип находит своё отражение в ч. 3 ГК РФ, а именно в разделе «Международное частное право». Согласно п. 1 ст. 1210 ГК РФ стороны договора могут при заключении договора или в последующем выбрать по соглашению между собой право, которое подлежит применению к их правам и обязанностям по этому договору. Соглашение сторон о выборе подлежащего применению права должно быть прямо выражено или определено вытекать из условий договора либо совокупности обстоятельств дела (п. 2 ст. 1210 ГК РФ).

В том случае, когда сделка регулируется российским законодательством, то правовое регулирование будет строиться на основании и в соответствии с нормами гл. 39 ГК РФ «Возмездное оказание услуг». Как известно, большинство норм гл. 39 ГК РФ носят диспозитивный характер. Это позволяет сторонам отступать от них и прописывать в договоре иные положения его регулирования. Так же, на основании ст. 783 ГК РФ, к отношениям, не урегулированным гл. 39 ГК РФ либо самими сторонами договора в силу ее диспозитивных норм, возможно применение общих положений о подряде если они не противоречат ст. 779—782 ГК, а также особенностям предмета рассматриваемого договора.

Следует так же отметить, что если стороны не достигли согласия о применимом праве в силу норм п. 1 и пп. 16 п. 2 ст. 1211 ГК РФ подлежит применению право страны исполнителя.

Следует подвести итог, что международные внешнеэкономические посреднические договоры оформляют взаимоотношения организатора туров и туристского посредника, связанные с продвижением комплексных туристских услуг, сформированных туроператором из одного государства, осуществляемые на территории другого государства. При выборе российского права для урегулирования взаимоотношений между российскими туристическими фирмами и иностранными туристическими посредниками следует помнить, что подобный договор, в зависимости от своего предмета, подпадает под регулирование не только нормами гл. 52, 49 или 51 ГК РФ, но также нормами ст. 9 ФЗ РФ «Об основах ТД», специально посвященной правовому регулированию взаимоотношений туристического оператора и туристического агента.

При этом следует обратить внимание, что предмет договора, заключаемого между туристическим оператором и туристическим агентом, разделенных территориально, может состоять как в совершении второго в интересах и за счет первого юридических действий, состоящих в заключении договоров о реализации туристической услуги с туристами, и фактических действий по продвижению и формированию комплексных туристских продуктов, в том числе связанных с рекламой, бронированием туристских услуг и прочее. В то же время, самостоятельное осуществление указанных фактических действий агентом за счет оператора подлежит регулированию нормами гл. 39 ГК РФ «Возмездное оказание услуг». Это так же регулирует и деятельность агента по продвижению услуг других субъектов туристской индустрии — гостиниц, перевозчиков, экскурсионных бюро и т.п. Правом, применимым к международному коммерческому посредническому договору, в отсутствие соглашения сторон о применимом праве, в силу пп. 13—15 п. 2 ст. 1211 ГК РФ будет являться право страны агента, комиссионера или поверенного — в зависимости от разновидности заключенного договора.