



2000. – 18 с.

17. ГААРК, ф. 57, оп. 1, д. 160. Инструкции и указания правительствующего Сената и Министерства Внутренних Дел (по другим причинам). 13.02.1867 – 2.01.1917 г.

18. Там же, ф. 56, оп. 1, д. 1143. Общая опись делам, находящимся на производстве. 1917 г.

19. Там же, ф. 57, оп. 1, д. 405. Тоже над Германским акционерным обществом «Бергман Металлуржик и К°» (по иску). 31.08.1915 – 25.12.1920 г.

20. Там же, ф. 352, оп. 1, д. 233. Об учреждении опеки над имуществом австрийско-подданого Рудольфа Фаркача. 1916 г. 5 л.

21. Там же, ф. 352, оп. 2, д. 72. Об учреждении опеки над турецкоподданным Х. А. Измаила Шомка Кубашароглу. 6.10.1917 г. 6 л.

22. Шидер Т. Возможности и границы сравнительных методов в исторических науках / Т. Шидер // Философия и методология истории / Общая ред. проф. И. С. Кона. – М.: Прогресс, 1977. – С. 143–167.

23. ГААРК, ф. 57, оп. 1, д. 500. О передаче дел Симферопольского суда, в другие опекунские учреждения за 1918 по 1920 гг. 23.03.1918 – 6.11.1920 г.

24. Ревин К.И. Разрешение брачно-семейных дел духовными судами в Российской империи / К.И. Ревин // Ученые записки Таврического национального университета им. В. И. Вернадского. – 2010. – № 2. – Том 23 (62) – С. 337–342.

25. Петрова Э.Б. Феодосия: Очерк-путеводитель / Петрова Э.Б., Катюшин Е.А., Евсеев А.А. – Симферополь: СО-НАТ, 2006. – 192 с. – (Новый крымский путеводитель).

26. ГААРК, ф. 56, оп. 1, д. 1141. Общая опись делам, находящимся на производстве. 1914 г.

27. Там же, ф. 352, оп. 2, д. 400. Об учреждении попечительства над несовершеннолетним А. Ф. Кайсиным. 17.03.1919 – 14.02.1921 г. 2 л.

28. Там же, ф. 352, оп. 2, д. 403. Об учреждении попечительства над несовершеннолетним Н. Д. Дацман. 3.04.1919 – 14.02.1921 г. 1 л.

29. Там же, ф. 352, оп. 2, д. 401. Об учреждении попечительства над несовершеннолетним И. Черюткиным. 17.03.1919 – 14.02.1921 г. 2 л.

30. Там же, ф. 352, оп. 2, д. 402. Об учреждении попечительства над несовершеннолетним Е. и А. Ивановых. 17.03.1919 – 14.02.1921 г. 2 л.

АУТСОРСИНГ, АУТСТАФФИНГ: РАЗГРАНИЧЕНИЕ И ИСПОЛЬЗОВАНИЕ В КАПИТАЛЬНОМ СТРОИТЕЛЬСТВЕ В УКРАИНЕ

Виталий ОЛЮХА,

кандидат юридических наук, доцент,
заведующий кафедрой гражданско-правовых дисциплин
Криворожского факультета Национального университета
«Одесская юридическая академия»

Summary

The article compares the ways of organizing the flexible structure of the enterprise: outsourcing and outstaffing. Also the article concludes that both of those the ways of organizing are separate categories, and not kind to each other. In Ukraine, the legal regulation is fragmented, and therefore the application in practice of construction industry is only possible subject to considerable preparatory work to implement them, as well as the detailed study of the terms of contracts of outsourcing and outstaffing.

Key words: outsourcing contract, outstaffing contract, capital construction.

Аннотация

В статье проводится сопоставление способов организации гибкой структуры предприятия: аутсорсинг и аутстаффинг. Делается вывод о том, что они являются самостоятельными категориями, а не разновидностью друг друга. В Украине их правовая регламентация носит фрагментарный характер, а потому применение в практической деятельности предприятий строительной отрасли возможно только при условии проведения значительной подготовительной работы для их внедрения, а также детальной проработки условий договоров аутсорсинга и аутстаффинга.

Ключевые слова: договор аутсорсинга, договор аутстаффинга, капитальное строительство.

Постановка проблемы. Применение современных способов управления и организации труда необходимо в области строительства, как ни в какой другой отрасли экономики Украины, поскольку снижение валовых затрат является одним из способов повышения прибыльности субъектов, осуществляющих предпринимательскую деятельность в этой сфере хозяйствования. Это является основой для обеспечения устойчивости их развития, позволяет подрядчику получить конкурентное преимущество в виде снижения цены по договору подряда на капитальное строительство. В экономически развитых странах одними из признанных и достаточно часто применяемых на практике для достижения указанных целей хозяйственно-правовых средств являются договоры аутсорсинга и аутстаффинга. В Украине их распространение обусловлено появлением на национальном рынке международных компаний, которые активно начали внедрять наработки рыночной экономики в практику организации и ведения бизнеса. В то же время, нельзя

не отметить крайне настороженного отношения к этим формам менеджмента со стороны профсоюзов и государства, что препятствует их широкому применению в повседневной деятельности отечественных предприятий. Не способствует распространению практики их использования и слабое нормативно-правовое закрепление указанных конструкций, отсутствие однозначного понимания их правовой природы среди украинских ученых-юристов.

Актуальность темы исследования. Правовое обеспечение банковского аутсорсинга рассмотрела в своей статье А.И. Кузнецова. Как одну из форм взаимодействия субъектов хозяйствования определила аутсорсинг М.М. Ефименко. Зарубежный опыт применения аутсорсинга в качестве формы государственно-частного партнерства исследовал С.В. Терещенко. С позиций трудового права, как один из способов организации нестандартной занятости, аутсорсинг и аутстаффинг анализировались в работах О.Л. Войно-Данчишиной, Л.В. Котовой, В.П. Кохан. В то же время, вопросы правового обо-



снования возможности использования указанных договорных конструкций в капитальном строительстве остались без внимания отечественных ученых-правоведов. Обоснование данного вопроса с хозяйственно-правовых позиций необходимо как для развития теории хозяйственного договора, так и из практических соображений для поиска направлений оптимизации процессов в капитальном строительстве.

Целью данной научной работы является сравнение аутстаффинга и аутсорсинга, установление возможностей использования их в капитальном строительстве. Для этого необходимо выполнить такие **задачи**: раскрыть, отличающие их друг от друга признаки; установить сходные для них параметры; определить направления использования в капитальном строительстве.

Изложение основного материала. По своей экономической сути аутсорсинг представляет собой передачу на обслуживание внешней компании-аутсорсера, специализирующейся в соответствующей сфере деятельности, определенных бизнес-процессов, производственных функций или работ, которые традиционно выполняются штатными работниками компании заказчика. Аутстаффинг же является одним из видов нестандартной занятости, с помощью которого проводится организация привлечения заемного труда любого вида. Автором данной статьи поддерживается понимание аутстаффинга в самом широком смысле (не только как выведение из штата и последующее использование этих работников, но и использование заемного труда в любой форме). Такая позиция основана на том, что основным для понимания этой категории является порядок организации труда: привлекаемые на указанной основе работники находятся в штате работодателя, который и оказывает эту услугу, но постановку производственных заданий и контроль их исполнения осуществляет заказчик.

Для целей исследования необходимо остановиться на общих признаках, присущих сопоставляемым явлениям. Основным фактором, предопределяющим сходство указанных категорий, является привлечение заказчиком внешних ресурсов для решения своих внутренних производственных задач. При этом происходит создание гибкой

организационной структуры предприятия на основе кооперационных связей между независимыми субъектами предпринимательской деятельности, что предполагает устойчивый, длительный характер связей, доверительность отношений между ними.

Субъект хозяйствования может проводить оптимизацию своей внутренней структуры, полностью ликвидируя соответствующие структурные подразделения у себя, либо преобразуя их в самостоятельные юридические лица, путем выделения из своего состава. В последнем случае работники могут переводиться во вновь созданные именно для этой цели субъекты хозяйствования, но зачастую выполняют прежние функции на том же самом рабочем месте. Также работники могут быть переведены и в уже ранее существующие компании, которые не создаются специально для оптимизации внутренних процессов заказчика. Кроме того, привлечение внешних ресурсов возможно вместо создания дополнительных структур внутри компании. Это позволяет экономить материальные ресурсы и время при подъеме спроса, сокращать расходы при наступлении негативной рыночной конъюнктуры, что в конечном итоге повышает конкурентоспособность предприятия. Таким образом, с экономической точки зрения это способы, оптимизирующие экономические, управленческие процессы на предприятии.

Также сходство между исследуемыми явлениями заключается в том, что правовой основой для применения в практической деятельности предприятий указанных инструментов менеджмента служит договор аутсорсинга либо аутстаффинга соответственно. Указанные договоры не поименованы в Хозяйственном и Гражданском кодексах. Согласно ст. 6 Гражданского кодекса Украины (далее по тексту ГК) [1] возможно заключение договоров как предусмотренных в нем, так и не содержащихся, но не противоречащих его общим положениям. Статья 179 ч. 1 Хозяйственного кодекса (далее по тексту ХК) [2] предусматривает, что основой для возникновения хозяйственно-правовых обязательств является хозяйственный договор. Поскольку исследуемые в данной статье договоры соответствуют указанным положениям

кодифицированных актов, их применение на практике является возможным. Договор аутстаффинга регламентируется в пункте 14.1.183 ст. 14 Налогового кодекса (далее по тексту НК) [3], а также ст. 39 закона Украины «О занятости населения» от 11 августа 2013 года (далее по тексту Закон) [4]. Хотя эти нормы нуждаются в дальнейшем совершенствовании, сам факт внимания законодателя к попытке регламентации этого договора является более позитивным, чем правовое регулирование аутсорсинга. Необходимо подчеркнуть, что фрагментарность и недостаточная правовая регламентация обуславливают необходимость детальной проработки контрагентами условий таких соглашений.

Еще одна общая черта – возможность их трансформации из инструмента повышения конкурентоспособности в фактор, создающий дополнительные проблемы для предприятия, применяющего их в своей деятельности (снижение управляемости процессами, утрата конфиденциальной информации, повышение производственного травматизма). Указанные явления возможны при неправильной организации применения перечисленных инструментов. Потому необходима правильная предварительная организационная работа по выстраиванию новой структуры связей, поскольку ошибки, заложенные на первоначальном этапе, при их внедрении в практическую деятельность вместо решения проблем создают новые и усугубляют старые.

Есть некоторое сходство в субъектном составе участников таких отношений. И в договоре аутсорсинга и в договоре аутстаффинга исполнитель – это всегда субъект предпринимательской деятельности, поскольку и в первом и во втором случае он осуществляет такую деятельность на систематической основе для получения прибыли. Но фигура заказчика в таких контрактах может не совпадать, что и служит одним из критериев для разграничения исследуемых категорий.

Среди ученых, исследующих нестандартные способы организации структуры предприятия, высказывалась точка зрения, в соответствии с которой аутстаффинг – это разновидность аутсорсинга [5, с. 131; 6]. Возможно, это было обусловлено вышеприведен-



ными сходными чертами, присущими указанным категориям. Чтобы обосновать их самостоятельность и независимость друг от друга, необходимо остановиться на различиях, существующих между ними.

Аутсорсинг предполагает передачу стороннему лицу определенных работ, функций, бизнес-процессов, которые могли бы в будущем осуществляться или ранее выполнялись самим заказчиком. Аутсорсер всегда предоставляет услуги, выполняет работы для участников хозяйственной деятельности. Его бизнес построен для других участников бизнеса на принципах удовлетворения только их потребностей. Таким образом, заказчиком результатов его предпринимательской деятельности выступает субъект хозяйствования. Договор аутсорсинга заключается для удовлетворения хозяйственной цели, несвязанной с домашним, личным потреблением. При аутстаффинге же заказчиком может быть не только лицо, осуществляющее хозяйственную деятельность, но и физическое лицо, действующее для удовлетворения своих бытовых, потребительских нужд, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности. Основание для последнего утверждения содержит ч. 3 ст. 39 Закона, предоставляющая право исполнителю услуги по предоставлению заемного персонала нанимать работников для дальнейшего выполнения работ у физических лиц. Кроме того, п. 14.1.183 НК определяет такое соглашение как хозяйственное либо гражданско-правовое. Таким образом, договор аутсорсинга всегда носит хозяйственно-правовой характер, а договор аутстаффинга может быть, как гражданско-правовым, так и хозяйственно-правовым договором.

Еще одним отличием указанных соглашений является их направленность. При аутсорсинге исполнитель обязуется обеспечить предоставление конкретного результата либо совершение определенных действий, а при аутстаффинге происходит только лишь предоставление работников соответствующей квалификации, а достижение результата при использовании заказчиком их труда не гарантируется.

Ввиду того, что трудовое законодательство не содержит норм, регулирующих организацию труда при

использовании заемного персонала, в договоре аутстаффинга целесообразно предусматривать регулирование обеспечения безопасных условий труда работников, предоставление гарантий, льгот, установленных действующим законодательством, определенные вопросы организации их труда. В таком случае этот договор будет содержать элементы не только хозяйственного либо гражданско-правового договора, но и трудового. Поскольку при аутсорсинге организация труда персонала возлагается на исполнителя, договор, опосредующий этот процесс, не будет содержать элементов трудового договора. В связи с изложенным, высказанная в научной периодике позиция о том, что договор аутсорсинга является смешанным с элементами хозяйственного, гражданско- и трудового договоров представляется не совсем точной [7, с. 117].

Еще одно отличие между сопоставляемыми договорами состоит в том, что договор аутсорсинга может предусматривать не только оказание услуг, но и выполнение работ. Например, при капитальном строительстве в рамках аутсорсинговых отношений может осуществляться выполнение части строительных работ на условиях субподряда. Этот субподрядный договор может возлагать обязанности и по оказанию услуг в рамках таких отношений сторон. Услуги в рамках договора аутсорсинга также могут быть разноплановыми (аутсорсинг бухгалтерских, юридических функций аппарата управления, в сфере информационных технологий). Таким образом, можно говорить об определенном режиме договора аутсорсинга в рамках иных хозяйственных договоров. Договор аутстаффинга всегда предусматривает только услуги одного вида – предоставление персонала. Потому он является договором, который непосредственно порождает в силу ст. 11 ГК гражданские права и обязанности, а в силу ст. 179 ХК – хозяйственные.

Кроме того, деятельность по оказанию услуг предоставления персонала в силу требований Закона предполагает получение разрешения соответствующего центрального органа государственной власти, реализующего государственную политику в сфере занятости населения и трудовой миграции,

для проведения аутсорсинга такого решения не требуется.

Необходимо сопоставить возможности использования указанных средств для оптимизации капитального строительства. Как справедливо указывает К.А. Спиридонова, «основная цель аутсорсинга в строительном бизнесе – это снижение общих затрат, времени исполнения заказа и повышения качества строительных работ» [8, с. 223]. Одной из проблем предприятий строительного комплекса является проблема значительных издержек при производстве строительных работ, что при значительных валовых доходах приводит к низкой прибыльности такой предпринимательской деятельности. Правильная организация отношений аутсорсинга позволяет за счет снижения производственных затрат производить понижение стоимости строительных подрядных работ при одновременном повышении прибыльности, что предоставляет дополнительные конкурентные преимущества. Однако для правильного его применения необходимо на подготовительном этапе правильно определить виды деятельности, которые строительному предприятию целесообразно передавать на аутсорсинг. Целесообразно составлять экономическое обоснование. Следующим этапом является определение субъектов хозяйствования, которые будут исполнителями. Для этого может проводиться тендер. Поскольку специфика строительства состоит в поэтапном и взаимосвязанном выполнении работ, необходима организация четкого взаимодействия между заказчиком и исполнителями. Для этого стороны должны четко оговорить алгоритм взаимодействия в договоре аутсорсинга.

Л.В. Чабан основными сферами применения аутсорсинга считает: транспортировку грузов, разработку, адаптацию и внедрение программного обеспечения логистических процессов, обслуживание компьютерного оборудования и информационных систем, регистрацию, реорганизацию и ликвидацию предприятий, таможенное оформление товаров, трансформацию отчетности по международным стандартам, разработку, внедрение и техническую поддержку проектов, проведение аудита, оптимизации системы налогообложения, бухгалтерский, финан-



совый и юридический аутсорсинг [6].

Возможными направлениями, которые будут передаваться строительным предприятием на аутсорсинг, являются: логистика, в том числе и транспортировка грузов, обеспечение их складирования, проведение проектных и изыскательских работ, составление проектно-сметной документации, проведение подготовительных строительных работ, различных видов узкопрофильных строительных работ (в том числе отделочных и ландшафтных работ), бухгалтерские, финансовые и юридические услуги, ведение девелоперской деятельности.

Возможность использования аутстаффинга в капитальном строительстве оспаривается центральным органом государственной исполнительной власти. Так, в своем письме № 23-13/1052/0/6-11 от 08 февраля 2011 года [9] Минрегионстрой Украины указал, что аутстаффинг будет нарушать условия лицензирования в этой сфере деятельности, которые требуют наличия работников определенной квалификации, а также приводит к повышению уровня травматизма. Такой подход не учитывает, что строительное предприятие может использовать аутстаффинг при производстве строительных работ, не требующих высокой квалификации, а также и возможность его применения в деятельности, обеспечивающей основную производственную строительную деятельность. Например, перевозку грузов, уборку строительного мусора, юридическое и бухгалтерское обеспечение строительства возможно осуществлять на основе договора аутстаффинга.

Проведенное исследование свидетельствует о плодотворности рассмотрения проблем оптимизации капитального строительства при помощи договоров аутсорсинга и аутстаффинга, позволяет прийти к следующим **выводам**:

1. Аутсорсинг и аутстаффинг являются способами оптимизации организационной структуры предприятия, проводятся на договорной основе, предполагают привлечение внешних ресурсов по отношению к заказчику, вместо использования внутренних, регламентируются на законодательном уровне фрагментарно. Вместе с тем, значительные различия позволяют ут-

верждать их самостоятельность по отношению друг к другу.

2. В договоре аутсорсинга заказчик – это всегда субъект хозяйствования, который заключает договор для предпринимательских целей, не связанных с личным, домашним потреблением. Договор аутсорсинга – это хозяйственный договор, который опосредует выполнение работ и оказание услуг, а договор аутстаффинга может быть также и гражданско-правовым, с элементами трудового договора, но направлен он только на оказание услуг по предоставлению персонала.

3. Применение указанных договоров для оптимизации капитального строительства возможно при условии четкого экономически обоснованного определения направлений видов деятельности строительного предприятия, которые будут передаваться внешним исполнителям.

Список использованной литературы:

1. Гражданский кодекс Украины от 16.01.2003 № 435-IV. – [Электронный ресурс] / Режим доступа : http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/T030435.html.

2. Хозяйственный кодекс от 16.01.2003 № 436-IV. – [Электронный ресурс] / Режим доступа : http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/T030436.html.

3. Налоговый Кодекс от 02.12.2010 № 2755-VI. – [Электронный ресурс] / Режим доступа : http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/T102755.html.

4. Закон о занятости населения от 05.07.2012 № 5067-VI. – [Электронный ресурс] / Режим доступа : http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/T102755.html.

5. Тищенко О.М., Хаустова В.С. Аутсорсинг як фактор ефективності підприємств будівельної галузі / Проблеми економіки. – № 4–2012. – с. 129–135.

6. Чабан Л.В. Вплив аутсорсингу на витрати підприємства. – [Электронный ресурс] / Л.В. Чабан. – Режим доступа : <http://www.nbu.gov.ua>.

7. Єфіменко М.М. Визначення договору аутсорсингу як однієї з форм взаємодії суб'єктів господарських правовідносин // Підприємство, го-

сподарство і право. – 2013. – № 2. – с. 114–117.

8. Спірідонова К.О. Механізм прийняття рішень щодо застосування аутсорсингу для підвищення ефективності діяльності будівельних підприємств // Вісник Чернівецького торговельно-економічного інституту. Економічні науки. – 2012. – № 2 (46). – с. 222–226.

9. Письмо Минрегионстрой Украины № 23-13/1052/0/6-11 от 08 февраля 2011 года. – [Электронный ресурс] / Режим доступа : <http://www.minregion.gov.ua>.