



КРУГ УЧАСТНИКОВ ОТНОШЕНИЙ РИТУАЛЬНОЙ СФЕРЫ В УКРАИНЕ

Андрей ГУНДА,

аспирант кафедры гражданского права Юридического института
Прикарпатского национального университета имени Василия Стефанюка

Summary

In the article author sets the circle of participants Relations of ritual services in Ukraine. Also in the study revealed the legal status of participants in of these relationships in the provision of ritual services that participate in the organization of provision of ritual services such as: public authorities, local administration, local government, ritual service and economic entities that have entered into appropriate contracts for and economic entities that have entered into appropriate contracts for ritual services. Special attention is given to research the legal status of the customer's of ritual services.

Key words: ritual services, customer, service ritual, burial, agreements on provision funeral services.

Аннотация

В статье автор устанавливает круг участников отношений при оказании ритуальных услуг в Украине. Также в исследовании выясняется правовой статус участников данных правоотношений в сфере предоставления ритуальных услуг, которые принимают участие в организации предоставления ритуальных услуг, а именно: государственных органов, местной государственной администрации, органов местного самоуправления, ритуальной службы и субъектов хозяйствования, которые заключили соответствующие договоры о предоставлении ритуальных услуг. Особое внимание отводится исследованию правового статуса заказчика ритуальных услуг.

Ключевые слова: ритуальные услуги, заказчик, ритуальная служба, захоронение, договоры о предоставлении ритуальных услуг.

Постановка проблемы. Гражданско-правовые отношения, возникающие в сфере предоставления ритуальных услуг в Украине, фрагментарно регулируются рядом законодательных актов, в число которых входят Закон Украины «О погребении и похоронном деле». Однако вопрос, касающийся круга участников отношений и их правового статуса при осуществлении ритуальной деятельности, остаются без внимания. Указанное обуславливает актуальность проведения научного исследования и установления круга участников отношений при оказании ритуальных услуг.

Целью статьи является установление круга участников отношений по предоставлению ритуальных услуг. Для достижения поставленной цели основное внимание в работе уделяется разрешению следующих задач: установить круг участников отношений по предоставлению ритуальных услуг, определить правовой статус участников данных правоотношений.

Анализ научных публикаций по данной проблематике показывает, что в доктрине гражданского права отсутствуют работы, посвященные исследованию участников отношений по предоставлению ритуальных услуг в Украине и сторон договора о предоставлении таких услуг. Поэтому теоретическую базу данного исследования составляют труды известных специалистов в области договорного права,

в которых вопрос сторон договора рассматриваются на общетеоретическом уровне и нормативно-правовые акты посвящены организации похоронной сферы.

Изложение основного материала.

В ст. 1 Закона Украины «О погребении и похоронном деле» дается определение термина «захоронения», под которым понимается деятельность соответствующих органов государственной власти, органов местного самоуправления, их должностных лиц и субъектов хозяйствования, направленная на обеспечение надлежащего отношения к телу умершего, обеспечение права граждан на погребение их тела в соответствии с их волеизъявления, создание и эксплуатацию объектов, предназначенных для похорон, содержание и сохранение мест захоронений.

Также согласно Закону Украины «О погребении и похоронном деле» участниками отношений в сфере предоставления ритуальных услуг выступают специально уполномоченный центральный орган исполнительной власти, обеспечивающий формирование государственной политики в сфере жилищно-коммунального хозяйства; местные органы исполнительной власти, органы местного самоуправления и их исполнительные органы, ритуальные службы, субъекты хозяйствования, которые предоставляют отдельные ритуальные услуги, заказчик и потребитель услуг.

В рамках данного исследования целесообразно кратко исследовать и определить компетенцию участников отношений в сфере предоставления ритуальных услуг, которые принимают участие в организации предоставления ритуальных услуг, среди которых можно выделить:

а) Центральные органы исполнительной власти. Так, государственные органы участвуют в сфере организации предоставления ритуальных услуг в пределах полномочий, определенных законодательством. Такие полномочия, в частности, определяются нормами Закона Украины «О погребении и похоронном деле» [1], Законом Украины «О местном самоуправлении в Украине» [2].

Так, организация деятельности в области погребения умерших осуществляется такими органами:

а) Специально уполномоченным центральным органом исполнительной власти, обеспечивающим формирование государственной политики в сфере жилищно-коммунального хозяйства, который в пределах своей компетенции: 1) обеспечивает формирование государственной политики в сфере захоронения; 2) утверждает необходимый перечень требований к порядку организации погребения и ритуального обслуживания населения; 3) утверждает типовое положение о ритуальной службе; 4) устанавливает требования по содержанию и охране



мест захоронений; 5) устанавливает порядок регистрации захоронений и перезахоронения умерших, а также форму книги регистрации захоронений и перезахоронений; 6) осуществляет другие полномочия, предусмотренные законом.

б) Местные государственные администрации. В пределах, определенных Конституцией и законами Украины, осуществляют на соответствующих территориях государственный контроль за соблюдением санитарных правил, государственных стандартов, других нормативных документов в области захоронения, а также правил благоустройства, решают в соответствии с законом вопросы об отводе земельных участков для организации мест захоронения, осуществляют другие полномочия, предусмотренные законом.

в) Органы местного самоуправления. В соответствии со ст. 8 Закона Украины «О погребении и похоронном деле» органы местного самоуправления и их исполнительные органы в пределах своей компетенции: 1) решают в соответствии с законом вопросы об отводе земельных участков для организации мест захоронения и их строительство; 2) обеспечивают содержание в надлежащем состоянии кладбищ, других мест захоронения и их охрану; 3) создают ритуальные службы, утверждают положение о ритуальной службе; 4) устанавливают тарифы (цены) на похоронные услуги и предметы погребальной принадлежности для субъектов хозяйствования коммунальной формы собственности; 5) согласовывают тарифы (цены) на предоставление похоронных услуг, предусмотренных необходимым минимальным перечнем видов похоронных услуг, для субъектов хозяйствования, которые не принадлежат к коммунальной форме собственности; 6) решают вопрос о предоставлении за счет средств местных бюджетов похоронных услуг в связи с погребением одиноких граждан, ветеранов войны и труда, а также других категорий малообеспеченных граждан; о предоставлении пособия на погребение умерших граждан в других случаях, предусмотренных законом; 7) осуществляют контроль за соблюдением законодательства по защите прав потребителей в части предоставления субъектами хозяйствования похорон-

ных услуг и реализацией ими предметов похоронной принадлежности; 8) обеспечивают равные возможности доступа к получению необходимого минимального перечня видов похоронных услуг для потребителей независимо от социального, имущественного состояния, возраста и т.д.; 9) осуществляют иные полномочия, предусмотренные законами.

Первоочередной социальной миссией и обязанностью сельского (поселкового) совета в области захоронения являются: 1) обеспечение предоставления территориальной общине минимального «комплекта» ритуальных услуг, установленных Необходимым минимальным перечнем отдельных видов ритуальных услуг; 2) обеспечение предоставления территориальной общине вышеуказанных услуг на должном уровне и в установленном законодательством порядке.

г) Услугопредоставитель ритуальных услуг. С целью осуществления организации погребения умерших и предоставления ритуальных услуг, в соответствии со ст. ст. 8, 9 Закона Украины «О погребении и похоронном деле» [1], органы местного самоуправления создают специализированные коммунальные предприятия – ритуальные службы.

Как правило, при создании коммунальных ритуальных служб органы местного самоуправления делегируют им свои полномочия (предоставленные в соответствии со ст. 8 Закона Украины «О погребении и похоронном деле») по решению вопросов об отводе земельных участков для организации мест захоронений (выделение мест на кладбищах). Одновременно ст. 10 Закона Украины «О погребении и похоронном деле» определено, что ритуальные службы предоставляют ритуальные услуги, предусмотренные минимальным перечнем отдельных видов ритуальных услуг. При таких условиях коммунальные ритуальные службы одновременно осуществляют предпринимательскую деятельность (предоставление ритуальных услуг), заключая соответствующие договоры о предоставлении ритуальных услуг, выполняют государственные функции (предоставление мест для захоронения на кладбищах).

В соответствии с требованиями ст. 10 Закона Украины «О погребении

и похоронном деле» ритуальная служба как субъект хозяйствования наделена полномочиями по заключению обязательного договора с другими субъектами хозяйствования, которые изъявили желание оказывать ритуальные услуги, определенные необходимым минимальным перечнем. Исходя из этого, заключенный с ритуальной службой договор о предоставлении ритуальных услуг с другими субъектами хозяйствования является соответствующим разрешением на осуществление ритуальных услуг и обязательным для поступления субъектов хозяйствования на рынок ритуальных услуг.

На сегодняшний день большинство услуг, относящихся к ритуальным, предоставляются в соответствии с Законом Украины «О погребении и похоронном деле» двумя типами субъектов хозяйствования: ритуальными службами (коммунальные предприятия) и субъекты хозяйствования, которые заключили соответствующие договоры о предоставлении ритуальных услуг с ритуальными службами. В соответствии с данными Министерства жилищно-коммунальной политики Украины по состоянию на 2013 год в Украине функционируют 487 ритуальные службы, а также 1 882 предприятий всех форм собственности, которые предоставляют ритуальные услуги на договорных началах с ритуальными службами. Среди этих предприятий 490 являются коммунальными, 627 – частными, кроме того, ритуальные услуги предоставляют 765 предпринимателей [3].

Стоит отметить, что определению правового статуса ритуальной службы посвящено Приказ Государственного комитета Украины по вопросам жилищно-коммунального хозяйства «Об утверждении нормативно-правовых актов по реализации Закона Украины «О погребении и похоронном деле» от 19 ноября 2003 года № 193 [4], которым утверждено Типовое положение о ритуальной службе в Украине.

Также следует отметить, как замечает Г.П. Хохотва, фактически действующий Закон Украины «О погребении и похоронном деле» определяет на рынке ритуальных услуг монопольное положение ритуальных служб (коммунальных предприятий), которые, с одной стороны, являются субъектами хозяйственной деятельности коммунальной



собственности, а с другой – контролируют и заключают договоры с другими субъектами хозяйствования о предоставлении услуг в сфере захоронения. Как показывает опыт, такое положение привело к неравенству условий для субъектов хозяйственной деятельности на рынке ритуальных услуг, а это в свою очередь порождает злоупотребления и так называемый «теневой» рынок этих услуг, необеспечение предоставления в полном объеме качественных услуг [5, с. 56].

Действующее законодательство устанавливает, что предоставлять ритуальные услуги, указанные в Необходимом минимальном перечне отдельных видов ритуальных услуг, утвержденного Приказом Государственного комитета Украины по вопросам жилищно-коммунального хозяйства «Об утверждении нормативно-правовых актов по реализации Закона Украины «О погребении и похоронном деле» от 19 ноября 2003 года № 193 (далее – Минимальный перечень ритуальных услуг), могут ритуальные предприятия различных форм собственности, но для предоставления этих услуг необходимо заключить договор об их предоставлении с ритуальной службой.

Но следует отметить, что в законодательстве не содержится требования на заключение договора между предприятием и ритуальной службой о предоставлении ритуальных услуг субъектом хозяйствования, которые не содержатся в вышеупомянутом минимальном перечне ритуальных услуг.

Так, в письме Министерства региональной политики от 6 сентября 2011 года №7/12-10455 «О предоставлении разъяснений о неуклонном выполнении законодательных норм относительно заключения договоров о предоставлении ритуальных услуг» [6] обращается внимание органов местного самоуправления на то, что ритуальная служба обеспечивает заключение договора с субъектом хозяйствования, который выразил желание работать на рынке ритуальных услуг, только на услуги, предусмотренные Необходимым минимальным перечнем отдельных видов ритуальных услуг. Другие услуги предоставляются субъектами хозяйствования без заключения договоров с ритуальными службами. Порядок заключения договоров, требующих со-

гласования с ритуальными службами, определено пунктом 8 Типового положения о ритуальной службе в Украине.

Таким образом, на все остальные виды ритуальных услуг, которые не включены в Необходимый минимальный перечень отдельных видов ритуальных услуг, законодатель не установил обязанность для субъектов хозяйствования других форм собственности заключать определенный законодательством договор с местной ритуальной службой.

Исходя из этого, заключенный с ритуальной службой договор о предоставлении ритуальных услуг с другими субъектами хозяйствования является соответствующим разрешением на осуществление ритуальных услуг и обязательным для поступления субъектов хозяйствования на рынок ритуальных услуг, которые хотят предоставлять ритуальные услуги, предусмотренные Минимальным перечнем ритуальных услуг.

Согласно Закону Украины «О погребении и похоронном деле» в случае, когда органы местного самоуправления не создают ритуальную службу, выполнение функций такой службы возлагается непосредственно на органы местного самоуправления. На сегодняшний день есть немало проблемных вопросов, которые возникают, когда на соответствующей территории не образуются ритуальные службы. В таком случае похоронное дело не проводится в соответствии с законодательством и носит хаотичный характер, что негативно отражается на общине села.

Субъект хозяйствования, который выразил желание работать на рынке ритуальных услуг, где не создана ритуальная служба, должен подать в сельский (поселковый) совет соответствующее заявление. Сельские (поселковые) советы обеспечивают свободный и удобный доступ жителей села к информации о субъектах хозяйствования, предоставляющих ритуальные услуги, и заключают договора о предоставлении услуг. Сельский (поселковый) совет не предоставляет преимуществ любому из указанных исполнителей ритуальных услуг и не влияет на выбор конкретного поставщика услуг жителям села (поселка), обратившегося в сельсовет по вопросу организации похорон.

Ритуальная служба обеспечивает заключение договоров с субъектами хозяйствования в следующем порядке: субъект хозяйствования, который выразил желание работать на рынке ритуальных услуг, должен подать в территориальную ритуальную службу соответствующее заявление о заключении договора о предоставлении ритуальных услуг на имя ее руководителя. В течение 14 рабочих дней со дня получения заявления территориальная ритуальная служба заключает с предприятием договор о предоставлении услуг при наличии всего перечня документов, предусмотренных настоящим пунктом. Безосновательный отказ в заключение договора не допускается, он должен быть аргументирован [4].

Однако ритуальные службы как субъекты хозяйствования не заинтересованы в поступлении на рынок ритуальных услуг других субъектов хозяйствования и в большинстве случаев совершают действия, которые содержат признаки нарушения законодательства о защите экономической конкуренции. При этом в соответствии с действующим законодательством ритуальная служба не относится к разрешительным органам. Договор, который заключен с ритуальной службой о предоставлении ритуальных услуг субъектами хозяйствования, не подпадает под действие Закона Украины «О разрешительной системе в сфере хозяйственной деятельности» [7], следовательно, не является документом разрешительного характера.

Однако считаем, что украинский рынок предоставления ритуальных услуг еще не настолько сформирован, а такая своего рода разрешительная система является действенным механизмом выявления профессионалов и сдерживающим фактором для проникновения на рынок недобросовестных компаний, поскольку сегодня альтернативной системы допуска на рынок не предусмотрено, это может привести к появлению большого количества субъектов, которые непрофессионально и некачественно оказывают данные услуги.

д) Заказчики ритуальных услуг. Участниками отношений, складывающихся при оказании ритуальных услуг также лица, действия которых направлены на заказ и потребления ритуальных услуг.



Договор как правовая конструкция регулирует отношения, индивидуализирует участников этих отношений. Для индивидуализации участников в конструкции договора, в частности, используется наименование сторон. Обозначение другой стороны договора о предоставлении ритуальных услуг «потребителем» нельзя признать удачным, поскольку данный термин в законодательстве понимается довольно широко. Учитывая это, а также то, что Гражданским кодексом Украины (далее – ГК Украины) определено, что лицо, нуждающееся в получении услуг, именуется «заказчиком», считаем, что и в договоре о предоставлении ритуальных услуг вторую сторону договора целесообразно именовать заказчиком.

Сторонами договора о предоставлении услуг по ст. 901 ГК Украины является заказчик и исполнитель услуги. В гражданской научной литературе стороны договоров о предоставлении услуг иногда еще называют услугодатель и услугополучатель. По этому поводу Л.В. Санникова правильно замечает: «Но использование последнего срока не является приемлемым в тех случаях, когда договор о предоставлении услуг заключается в пользу третьего лица. В таком договоре именно выгодоприобретатель будет выступать в качестве услугополучателя. Договоры о предоставлении услуг в пользу третьих лиц достаточно распространены на практике. <...> В связи с этим представляется целесообразным применение термина «заказчик услуги», который в большей степени соответствует правовому положению кредитора в обязательствах о предоставлении услуг» [8, с. 17].

По нашему мнению, именно термин «услугополучатель» отражает специфику обязательств по предоставлению услуг и их обособленность от обязательств на выполнение работ. Поэтому сторону договора о предоставлении ритуальных услуг, которая обозначает лицо, предоставляющее соответствующие услуги, целесообразно именовать «услугопредоставитель».

Заказчиком по договору о предоставлении ритуальных услуг может выступать достаточно широкий круг участников гражданского оборота: один из супругов умершего; родственник умершего; плательщик ренты по

договору пожизненного содержания; юридическое лицо, взявшее на себя обязанность по погребению умершего; орган государственной власти или местного самоуправления; другое физическое лицо, взявшее на себя обязанность осуществить погребение умершего, а также само лицо, которое заказывает предоставление ритуальных услуг, которые будут организованы после его смерти в будущем.

Как нами уже отмечалось, лицо, нуждающееся в получении услуг, именуется заказчик (потребитель). Таким образом, чисто теоретически мы можем предположить, что заказчиком ритуальных услуг может быть любое лицо, которое владеет таким юридическим признаком, как правосубъектность. При этом данное утверждение не совсем согласуется с понятием «потребитель», которое содержится в Законе Украины «О защите прав потребителей», согласно которому потребитель – физическое лицо, которое приобретает, заказывает, использует или намеревается приобрести или заказать продукцию для личных нужд, непосредственно не связанных с предпринимательской деятельностью или выполнением обязанностей наемного работника.

В зависимости от оснований предоставления ритуальных услуг заказчиков можно дифференцировать их на две группы. К первой группе следует отнести лиц (физические лица, юридические лица), которые заказывают услуги через добровольно принятую на себя обязанность по выполнению волеизъявления умершего. Ко второй группе следует отнести лиц, заказывающих соответствующую услугу вследствие требования закона (например, органы государственной власти или местного самоуправления).

Анализ законодательного определения понятия «заказчик ритуальных услуг» позволяет утверждать, что законодатель не конкретизирует, лицо может быть физическим или юридическим. Считаем, что заказчиком, как стороной договора о предоставлении ритуальных услуг, то есть заказчиком ритуальной услуги, может быть не только физическое, но и юридическое лицо. Возможны ситуации, когда заказчиком ритуальных услуг выступает работодатель (индивидуальный предпри-

ниматель или юридическое лицо) или другое лицо заказывает комплексную ритуальную услугу погибшим при исполнении служебных обязанностей. В то же время из анализа определения потребителя в Законе Украины «О защите прав потребителей» следует, что им может быть только физическое лицо, а договор о предоставлении ритуальных услуг является потребительским договором, если в нем стороной выступает физическое лицо.

Следует считать целесообразным при заключении договора о предоставлении ритуальных услуг, где заказчиком выступает юридическое лицо, предусматривать в договоре, что должник (субъект хозяйствования, который предоставляет ритуальные услуги) обязан осуществить выполнение договора по заказу кредитора (юридического лица), а третье лицо имеет право требовать от должника исполнения обязательства. В этом случае такой договор будет рассматриваться как договор в пользу третьего лица, и исполнитель обязан выполнить свой долг в пользу не кредитора, а третьего лица, он также имеет право требовать от должника исполнения обязательства в свою пользу, в частности, с распространением на нее правил ст. 633 ГК Украины.

Для возникновения права у третьего лица необходимо два юридических факта: заключение соответствующего договора и выражения третьим лицом намерения воспользоваться правом как стороны договора. При этом, как отмечает О.Я. Кузмич, обязанность должника совершить действие или воздержаться от совершения действия в пользу третьего лица возникает не с момента волеизъявления третьего лица, а с момента заключения договора, однако выполнение такой обязанности должником осуществляется по воле третьей лица [9, с. 12]. При использовании такой договорной конструкции субъект хозяйствования, который предоставляет ритуальные услуги, несет ответственность не перед юридическим лицом, заключившим договор, а перед лицами, которые эти услуги получают.

Наряду с этим необходимо также указать еще на один важный аспект: понятие «потребитель», представленное в определении понятия «потребитель», данным в п. 22 ч. 1 ст. 1 Закона



Украины «О защите прав потребителей». Так, потребителем признается не только физическое лицо, которое приобретает, заказывает или намеревается приобрести или заказать продукцию, но и физическое лицо, которое использует их непосредственно.

Согласно указанному положению потребителем может быть не только лицо, которое заключило договор о предоставлении ритуальных услуг с субъектом предоставления ритуальных услуг, но и тот, кто является непосредственным потребителем этих услуг, хотя и не был стороной в договоре. То есть также необходимо различать понятия «субъект получения ритуальных услуг» и «субъект договора о предоставлении ритуальных услуг». Субъект получения ритуальных услуг – это лицо, которое фактически их получает.

Следует заметить, что субъект получения ритуальных услуг и услугопредоставитель могут и находиться в договорных отношениях. В современных условиях такие случаи могут быть при заключении договора о заказе предоставления ритуальных услуг после своей смерти, когда потребителями являются родственники умершего, который заказал услуги.

Выводы. На основании проведенного исследования установлено, что участниками отношений в сфере предоставления ритуальных услуг, которые принимают участие в организации предоставления ритуальных услуг, выступают государственные органы, участвующие в сфере организации предоставления ритуальных услуг в пределах полномочий, определенных законодательством; местные государственные администрации; органы местного самоуправления; услугопредоставители ритуальных услуг (ритуальная служба (коммунальные предприятия) и субъекты хозяйствования, которые заключили соответствующие договоры о предоставлении ритуальных услуг, предусмотренных Необходимым минимальным перечнем отдельных видов ритуальных услуг, с ритуальной службой, и субъекты хозяйствования, которые предоставляют ритуальные услуги, не предусмотренные упомянутым перечнем), заказчики ритуальных услуг. Обоснованно, что стороны договора о предоставлении

ритуальных услуг следует именовать «заказчик» и «услугопредоставитель», а заказчиком ритуальной услуги в интересах третьих лиц может выступать не только физическое лицо, но и юридическое лицо.

Список использованной литературы:

1. Про поховання та похоронну справу : Закон України від 10 липня 2003 року № 1102-IV в редакції Закону 11 серпня 2013 року № 406-18 [Електронний ресурс]. – Режим доступу : <http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/1102-15>.

2. Про місцеве самоврядування : Закон України від 21 травня 1997 року № 280/97-ВР // Відомості Верховної Ради. – 1997. – № 24. – Ст. 170.

3. Стан галузі поховання в Україні [Електронний ресурс]. – Режим доступу : <http://blagoustruy.info/statistics/12/show/>.

4. Про затвердження нормативно-правових актів щодо реалізації Закону України «Про поховання та похоронну справу», затверджених Наказом Державного комітету України з питань житлово-комунального господарства від 19 листопада 2003 року № 193 [Електронний ресурс]. – Режим доступу : <http://zakon3.rada.gov.ua/laws/show/z1110-04>.

5. Хохотва Г. Проблеми та захист конкуренції на ринку ритуальних послуг / Г. Хохотва // Вісник антимонопольного комітету України – 2011. – № 2 – С. 55–58.

6. Щодо надання роз'яснень про неухильне виконання законодавчих норм стосовно укладення договорів про надання ритуальних послуг : Лист Міністерства регіональної політики від 06 вересня 2011 року №7/12-10455 [Електронний ресурс] – Режим доступу : <http://zakon.nau.ua>.

7. Про дозвільну систему у сфері господарської діяльності : Закон України від 06 вересня 2005 року 2806-IV в редакції Закону від 01 січня 2013 року № 5410-17 [Електронний ресурс]. – Режим доступу : <http://zakon4.rada.gov.ua/laws/show/2806-15>.

8. Санникова Л.В. Обязательства об оказании услуг в российском гражданском праве / Л.В. Санникова. – М. : Волтерс Кливвер, 2007. – 120 с.

9. Кузьмич О.Я. Договір на користь третьої особи в цивільному праві України : автореф. дис. ... канд. юрид. наук : спец. 12.00.03 / О.Я. Кузьмич. – К., 2010. – 20 с.