*На правах рукописи*

**Грачев Роман Юрьевич**

# ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ РЫНКА РИТУАЛЬНЫХ УСЛУГ

**Специальность 12.00.03 - Гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право**

**АВТОРЕФЕРАТ**

**диссертации на соискание ученой степени**

**кандидата юридических наук**

**Москва – 2012**

Диссертация выполнена на кафедре гражданско-правовых дисциплин Московской академии экономики и права

**Научный руководитель –** доктор юридических наук, профессор **Барков Алексей Владимирович.**

**Официальные оппоненты:** – профессор кафедры гражданского права и процесса Московского государственного областного социально-гуманитарного института, доктор юридических наук, доцент **Серова Ольга Александровна;**

– старший преподаватель кафедры гражданского права и процесса Московского университета МВД России, кандидат юридических наук **Джабуа Ирина Вячеславовна.**

**Ведущая организация – Пермский государственный национальный исследовательский университет.**

Защита состоится 14 декабря 2012 г. в 17-00 часов на заседании диссертационного совета Д 521.023.02 при Московской академии экономики и права по адресу: 117105, г. Москва, Варшавское шоссе, д. 23.

С диссертацией можно ознакомиться в библиотеке Московской академии экономики и права.

Автореферат разослан « ___» декабря 2012 г.

Ученый секретарь
диссертационного совета,
доктор юридических наук, доцент Ю.С. Харитонова

## ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ

**Актуальность темы** обусловлена важной ролью ритуального обслуживания как одной из социально значимых отраслей в сфере оказания услуг, затрагивающей интересы всего российского общества. Рано или поздно каждый человек сталкивается с таким большим горем, как потеря близкого, вынуждающим его приобрести статус потребителя ритуальных услуг, позволяющий на достойном уровне организовать похороны, почтить память об умершем в соответствии с его пожеланиями и культурно-национальными традициями. Трудная жизненная ситуация, в которой поневоле оказывается потребитель ритуальных услуг, делает возможным нормативно определенное оказание данных услуг, представляющих сегмент социального обслуживания населения, развитие механизма правового регулирования которого ориентируется сегодня на рыночный инструментарий. Наиболее ярко либерально-демократические преобразования, ликвидация государственной монополии в сфере оказания социальных услуг отразились на формировании рынка ритуальных услуг, обладающего существенной спецификой режима правового регулирования, требующей внимательного теоретического анализа.

Особенность ритуального обслуживания заключается в том, что в настоящее время оно является одной из немногих прибыльных областей «третьего сектора экономики», масштабы коммерциализации которой огромны. Объем оказываемых населению платных ритуальных услуг ежегодно составляет более 9 млрд рублей (6,8 % всего оборота сферы бытового обслуживания), что среди других сегментов рынка бытовых услуг позволяет ритуальному обслуживанию занимать третье место. Эти обстоятельства обусловливают острейшую конкурентную борьбу на рынке ритуальных услуг государственных предприятий, частного бизнеса, некоммерческого сектора, приводящую к серьезным нарушениям антимонопольного законодательства. Некоторые участники рынка порой не брезгуют откровенно криминальными средствами конкуренции.

Сегодня ритуальное обслуживание регламентируется более чем 750 актами федерального значения и более чем 3500 региональными актами и актами местного самоуправления, не согласованными на федеральном, региональном и муниципальном уровнях, содержащими множество пробелов и противоречий. В законодательстве, регулирующем отношения по оказанию ритуальных услуг, отсутствуют системное правовое регулирование данных отношений, четкие нормативные показатели содержания и объема, качества и безопасности ритуальных услуг, гарантий и способов их предоставления, ответственность за их несоблюдение, что существенно осложняет формирование правовых основ рынка ритуальных услуг. То, что рынок ритуальных услуг нуждается в более четком правовом поле, прозрачном и конкретном законодательстве, не вызывает сомнений.

Решение этого вопроса затруднено тем, что потенциал гражданско-правовых средств в механизме правового регулирования рынка ритуальных услуг в полной мере не изучен. Среди ученых и практиков отсутствует единство в теоретическом осмыслении научных дефиниций рынка ритуальных услуг как объекта гражданско-правового регулирования, особенностей его субъектного и объектного состава, тенденций и перспектив развития законодательства, регламентирующего правила обращения ритуальных услуг. До конца не решенным остается вопрос о том, кому принадлежит тело умершего человека и кто вправе принимать решение о месте и способе его захоронения. Возникает множество других вопросов теоретического и практического характера: что представляет собой ритуальная услуга как объект договорного обязательства; могут ли считаться существенными условиями исследуемых договоров условия об их сроке, качестве ритуальных услуг, их цене; как оценить качество и определить необходимый объем ритуальных услуг, оказываемых клиенту, как квалифицировать прижизненный договор оказания ритуальных услуг и какова специфика его правового регулирования. Нерешенность этих и других дискуссионных вопросов приводит к серьезным осложнениям, возникающим в правоприменительной деятельности органов госу-

дарственной власти при обеспечении защиты прав и законных интересов сторон договора ритуального обслуживания.

**Степень разработанности проблемы** нельзя признать удовлетворительной. Несмотря на то, что в цивилистической доктрине услуга как объект гражданских прав неоднократно становилась предметом научных исследований таких ученых, как Н. А. Баринов, М. И. Брагинский, В. В. Витрянский, А. Ю. Кабалкин, Ю. Х. Калмыков, М. В. Кротов, В. А. Лапач, В. А. Ойгензихт, Л. В. Санникова, Л. Б. Ситдикова, Д. И. Степанов, Е. Г. Шаблова, А. Е. Шерстобитов, и многих других цивилистов, правовое регулирование рыночных отношений по оказанию ритуальных услуг изучено недостаточно. Правовому регулированию отношений по оказанию отдельных видов услуг посвящены диссертационные исследования А. В. Белозерова, С. В. Курова, Т. В. Лариной, Н. В. Сирик, В. Н. Соловьева, А. Е. Толстовой, О. М. Щуковской. Однако правовая природа ритуальной услуги как объекта рыночного оборота цивилистами глубоко не исследовалась.

Несомненный научный интерес представляет диссертация Р. Г. Набиева о возмездном оказании ритуальных услуг. Однако написанная в 2007 году работа объективно не может ответить на многие вышеобозначенные научные и практические вопросы, связанные с динамичным развитием рынка ритуальных услуг, не учитывает последних тенденций правоприменительной практики, изменений антимонопольного законодательства. Узость предмета исследования Р. Г. Набиева проявляется в том, что договор возмездного оказания ритуальных услуг в настоящее время уже не является единственным правовым средством регламентации данных отношений, поэтому требуется более глубокий и широкий анализ складывающейся системы отношений по оказанию ритуальных услуг, опосредуемой различными договорными конструкциями. В связи с этим в контексте изучения особенностей правового регулирования ритуальных услуг как сегмента рынка социальных услуг важное значение приобретает монографическое исследование А. В. Баркова (2008 г.). Однако в этом исследовании специфика гражданско-

правового регулирования ритуального обслуживания в должной мере также не изучена, что отрицательно сказывается на развитии похоронного дела в целом.

Таким образом, за рамками ныне существующих научных изысканий остается множество проблем, неразработанность которых негативно отражается на правоприменительной практике, защите прав и законных интересов участников рассматриваемых рыночных отношений. Актуальность исследования проблемы гражданско-правового регулирования рынка ритуальных услуг, ее недостаточная разработанность предопределили выбор темы диссертации.

**Цель исследования** состоит в формировании концепции гражданско-правового регулирования рынка социальных услуг и в разработке научно-практических рекомендаций по совершенствованию законодательства в данной сфере.

Достижение указанной цели обеспечивалось решением следующих **задач**:

- исследовать рынок ритуальных услуг как объект гражданско-правового регулирования;

- проанализировать источники правового регулирования рынка ритуальных услуг и выявить тенденции и перспективы развития законодательства в этой сфере;

- определить особенности правового положения субъектов и правового режима объектов рынка ритуальных услуг;

- выявить специфику антимонопольного регулирования рынка ритуальных услуг;

- дать общую характеристику и проанализировать особенности элементов механизма гражданско-правового регулирования рынка ритуальных услуг, выявить их связь с наследственно-правовым инструментарием;

- оценить роль и место договора об оказании ритуальных услуг в системе гражданско-правовых договоров;

- раскрыть содержание, дать правовую квалификацию, выявить существенные условия договора возмездного оказания ритуальных услуг;

- исследовать специфику гражданско-правового регулирования прижизненного договора об оказании ритуальных услуг;

- проанализировать видовое многообразие посреднических договоров, связанных с оказанием ритуальных услуг;

- выявить особенности ответственности за ненадлежащее оказание ритуальных услуг;

- разработать научно-практические рекомендации по совершенствованию законодательства и правоприменения в сфере правового регулирования рынка ритуальных услуг.

**Объект диссертационного исследования** – совокупность рыночных общественных отношений в сфере оказания ритуальных услуг в Российской Федерации.

**Предмет исследования** – доктринальные взгляды на средства гражданско-правового регулирования отношений по удовлетворению потребностей граждан в ритуальных услугах, законодательство и правоприменительная практика в сфере ритуального обслуживания.

**Методологическую основу работы составили диалектическая теория познания и основанные на ней следующие методы исследования**: исторический, системный, сравнительно-правовой, эмпирический и правового моделирования. Исторический метод позволил проследить историю развития института ритуального обслуживания с момента его возникновения до наших дней в российской и зарубежной доктрине и практике. Благодаря системному методу данный институт был изучен в комплексе, а не только отдельные его части, причем в контексте всего российского, зарубежного и международного гражданского права. Сравнительно-правовой метод дал возможность сравнить нормы российского законодательства, регулирующие договорные отношения по оказанию ритуальных услуг, между собой, а также с нормами, регулирующими подобные отношения в законодательстве других государств.

Благодаря применению эмпирического метода анализ правового института не ограничился теорией и основывался на практическом применении правовых норм. Метод правового моделирования позволил спрогнозировать последствия внесения предлагаемых автором изменений законодательства.

**Эмпирической базой исследования** послужили решения Конституционного суда РФ, материалы судебной практики в форме руководящих разъяснений Верховного суда и Высшего арбитражного суда РФ, обзоров судебной практики, опубликованных конкретных судебных дел (всего 93 дела), а также статистические данные, базы данных, материалы парламентских слушаний комитетов Государственной Думы Федерального Собрания РФ, Комитета по антимонопольному законодательству.

**Нормативную базу работы** составили Конституция РФ, международные договоры и правовые акты, законодательные и нормативные акты Российской Федерации, СССР и дореволюционной России, ряда зарубежных стран. Особое внимание было уделено анализу нормативных актов федерального и региональных органов исполнительной власти, органов местного самоуправления, посвященных регулированию отношений в сфере оказания ритуальных услуг. Кроме того, использовались национально-правовые акты Германии, Франции, Испании, Японии, Великобритании, Украины, Белоруссии, Казахстана, Эстонии и других иностранных государств, представляющие интерес для обоснования концепции правового регулирования рынка ритуальных услуг.

**Теоретической основой исследования** явились труды таких отечественных ученых-правоведов, как М. М. Агарков, С. С. Алексеев, В. С. Андреев, А. В. Барков, Н. А. Баринов, М. И. Брагинский, С. Н. Братусь, А. В. Венедиктов, В. В. Витрянский, Л. М. Волчанская, Б. Д. Завидов, М. Л. Захаров, О. С. Иоффе, А. Ю. Кабалкин, В. А. Кабатов, Г. А. Калашникова, О. А. Красавчиков, Л. О. Красавчикова, М. В. Кротов, Н. А. Маргацкая, Д. И. Мейер, А. А. Мохов, Ю. В. Романец, О. Н. Садиков, А. Н. Савицкая, А. П. Сергеев, Ю. Д. Сергеев, Л. Б. Ситдикова,

В. Н. Соловьев, Д. И. Степанов, Е. А. Суханов, В. Л. Суховерхий, Ю. К. Толстой, Э. Г. Тучкова, Е. Г. Шаблова, С. С. Шевчук, Е. Д. Шешенин, Л. В. Щенникова, О. М. Щуковская, К. Б. Ярошенко и др.

**Научная новизна** работы заключается в том, что она представляет собой одно из первых диссертационных исследований, посвященных проблемам выбора оптимальных средств гражданско-правового регулирования рынка ритуальных услуг. Оригинальность исследования проявляется в выявлении специфики механизма гражданско-правового регулирования рынка ритуальных услуг и его элементов как объекта гражданско-правового регулирования, особенностей правил обращения ритуальных услуг, субъектного и объектного состава рынка.

Новацией являются: научно обоснованные авторские понятия договоров, связанных с возмездным оказанием ритуальных услуг, выявление юридической природы данных договоров; перечень существенных условий изучаемых договоров, права и обязанности их сторон; определение пределов и оснований ответственности контрагентов при ненадлежащем исполнении ими договорных обязательств. Впервые дана научно-правовая квалификация прижизненного договора возмездного оказания ритуальных услуг, исследована специфика режима его правового регулирования. На основе анализа правоприменительной практики антимонопольного законодательства при регламентации рыночных отношений в сфере ритуального обслуживания даны научно-практические рекомендации по усовершенствованию законодательства в этой сфере.

**Раскрываются основные положения исследования, которые автор выносит на защиту:**

1. В результате сравнительного исследования норм античного, дореволюционного, советского и современного российского гражданского права обосновывается тезис о том, что издревле ритуальное обслуживание рассматривалось вместе с порядком наследования. В связи с этим особенности

механизма гражданско-правового регулирования рынка ритуальных услуг, основу которого составляет цивилистический инструментарий (правосубъектные, вещно-правовые, обязательственно-правовые средства и ответственность), проявляются в том, что на специфику этих правовых средств оказывает влияние наследственно-правовой инструментарий (завещательное распоряжение на случай смерти о порядке ритуального обслуживания).

2. Доказывается, что рынок ритуальных услуг, являющийся сегментом рынка социальных услуг, как объект гражданско-правового регулирования представляет собой совокупность имущественных и личных неимущественных отношений в сфере погребения и похоронного дела, элементами которого являются: а) правила обращения ритуальных услуг; б) субъекты, юридические лица всех организационно-правовых форм и индивидуальные предприниматели, оказывающие ритуальные услуги, и потребители услуг – лица, находящиеся в трудной жизненной ситуации; в) ритуальные услуги как объекты рыночного товарооборота.

3. Особенность правового регулирования предпринимательской деятельности по оказанию ритуальных услуг состоит в том, что источником правил их гражданско-правового обращения является обычай.

4. Ритуальной услугой являются деятельность или действия, направленные на удовлетворение потребности потребителя в проведении похоронного обряда в соответствии с волеизъявлением, с религиозными, национальными традициями и обычаями, а также связанные с осуществлением представительства и (или) содействия при заключении им сделок, защите его прав и интересов перед третьими лицами. Эта услуга носит комплексный характер, поскольку включает в себя совокупность действий, необходимых для проведения всего процесса погребения тела или останков тела после его смерти, – от оформления документов до захоронения. Обосновывается необходимость обязательной сертификации и стандартизации ритуальных услуг.

5. В целях обеспечения добросовестной конкуренции на рынке ритуальных услуг следует легализовать возможность выделения земельных уча-

стков под организацию кладбищ на праве частной собственности для субъектов малого и среднего бизнеса, а для семейных захоронений – режима суперфиция, ограниченного вещного права пользования строением на чужом земельном участке.

6. Обосновывается, что под договором возмездного оказания ритуальных услуг следует понимать соглашение, по которому исполнитель обязуется оказать (оказывать) другой стороне – заказчику или услугополучателю гражданские ритуальные услуги по заданию заказчика в течение определенного срока за вознаграждение, а заказчик и (или) услугополучатель обязуется совершить действия, необходимые для оказания услуг, и оплатить услуги. Существенными условиями этого договора помимо условий о предмете, цене и сроке исполнения договорных обязательств следует считать условия о качестве ритуальных услуг.

7. Правовая специфика конструкции прижизненного договора возмездного оказания ритуальных услуг заключается в том, что это – договор с участием третьего лица с отлагательным условием. Прижизненный договор возмездного оказания услуг может быть включен в группу договоров с элементами социального содействия на основании того, что его юридическому режиму присущи такие черты, как специфическая направленность договора на достижение экономического и социального результата (социальное содействие в преодолении лицом трудной жизненной ситуации), особый субъектный состав, фидуциарный характер. К правовому режиму данного вида договора предъявляются особые требования. Это договор публичный; присоединения; возможна нотариальная форма или письменная в присутствии свидетелей. Источником правового регулирования этих отношений может быть обычай.

В целях повышения гарантий надлежащего исполнения данного договора представляется целесообразным легализовать конструкцию трехстороннего договора (одна сторона – заказчик и плательщик ритуального обслуживания, выразивший волеизъявление быть погребенным на том или ином месте по тем или иным обычаям или традициям, другая сторона – исполнитель –

служба ритуальных услуг и третья сторона – доверенное лицо, давшее согласие взять на себя обязанность исполнить волеизъявление заказчика в случае его смерти). При этом третье лицо – исполнитель волеизъявления – обязан приобрести статус потребителя ритуальных услуг.

8. Посредническим договором, связанным с оказанием ритуальных услуг, является соглашение, по которому одна сторона (исполнитель) обязуется за вознаграждение совершить по поручению другой стороны (заказчика) юридические и иные действия либо только иные действия посреднического характера для организации ритуальных услуг от имени и за счет услугополучателя и (или) иного лица.

9. Обосновываются научно-практические рекомендации по совершенствованию законодательства в сфере ритуального обслуживания.

**Практическая и теоретическая значимость диссертационного исследования** обусловлена его научной новизной и состоит в том, что некоторые положения, сформулированные на основе анализа действующего законодательства, а также судебной и иной правоприменительной практики, могут быть использованы в законотворческой деятельности при разработке новых законов и внесении изменений в нормативные правовые акты, регулирующие правоотношения в области гражданско-правового регулирования оказания ритуальных услуг. Практические выводы, сделанные в процессе исследования, могут использоваться в судебной практике разрешения споров о нарушениях договорных обязательств по оказанию ритуальных услуг. Кроме того, возможно применение ряда теоретических положений и тезисов в преподавательской деятельности при чтении лекций, проведении семинарских занятий по курсу гражданского права, а также при разработке методических рекомендаций и учебных пособий.

**Апробация работы.** Результаты диссертационного исследования обсуждены и одобрены на заседании кафедры гражданско-правовых дисциплин Московской академии экономики и права. Основные его теоретические положения, выводы и рекомендации отражены в докладах, сделанных на II

Международной научно-практической конференции «Частноправовые проблемы взаимодействия материального и процессуального права» (Ульяновск, 7-8 октября 2011 г.); Пермском конгрессе ученых-юристов (Пермь, 22 октября 2010 г.); Всероссийской научно-практической конференции, посвященной памяти проф. Н. М. Коршунова (Москва, 12 февраля 2012 г.); Всероссийской научно-практической конференции «Место и роль судебной практики в правовом регулировании экономических отношений», посвященной 20-летию деятельности арбитражных судов Российской Федерации (Нижний Новгород, 18-19 мая 2012 г.), а также в девяти опубликованных автором научных статьях общим объемом 3,5 п. л. Результаты данного исследования внедрены в деятельность ряда ветеранских организаций инвалидов локальных войн и военных конфликтов Московской области.

**Структура работы** состоит из введения, трех глав, включающих десять параграфов, заключения и списка использованной литературы.

## ОСНОВНОЕ СОДЕРЖАНИЕ РАБОТЫ

**Во введении** обосновывается актуальность избранной темы, анализируется степень ее разработанности, характеризуются цель, задачи, объект и предмет исследования, излагаются методологические основы диссертации, раскрываются ее научная новизна, а также теоретическая и практическая значимость.

**В первой главе** – «Рынок ритуальных услуг как объект гражданско-правового регулирования» – формулируется определение, выявляется специфика антимонопольного регулирования и элементы рынка ритуальных услуг, а также прослеживается эволюция, тенденции и перспективы развития законодательства о ритуальном обслуживании.

*В первом параграфе* формулируется понятие и выявляются особенности элементов рынка ритуальных услуг как объекта гражданско-правового регулирования.

Отмечается, что ритуальное обслуживание является одной из важнейших отраслей народного хозяйства. Проводится анализ его экономических и правовых основ. Изучение взглядов ученых (П. Самуэльсон, Т. Д. Бурменко) на рынок как на экономическую категорию дает основание сделать вывод о наличии особенностей продуктовых и географических границ рынка ритуальных услуг. Указывается, что этот рынок включает в себя специфические виды деятельности, входящие в родовое понятие «ритуальное обслуживание» и опосредуемые различными договорами (возмездного оказания услуг, подряда, агентирования, купли-продажи), которым дается правовая характеристика.

Делается вывод, что спрос на ритуальные услуги является неперемещаемым (услуги в большинстве случаев приобретаются там, где человек проживал до наступления смерти, где проживают его близкие). Рынки являются локальными (выбор места захоронения привязывается к поселению, с которым человек был связан при жизни). Обосновывается, что географическими границами рынков услуг погребения являются границы поселений – муниципальных образований (городов).

Особое внимание уделяется исследованию рынка ритуальных услуг как объекта гражданско-правового регулирования, под которым понимаются общественные отношения, складывающиеся в сфере удовлетворения имущественных потребностей граждан в ритуальных услугах. Творчески развивая концепцию правового регулирования рынка социальных услуг А. В. Баркова, связанную с реализацией идеи максимального использования внутреннего ресурса лица, находящегося в трудной жизненной ситуации, автор приходит к выводу, что ритуальное обслуживание является сегментом данного рынка. Обосновывается, что элементами рынка ритуальных услуг являются: а) правила оказания социальных услуг в соответствии с правовой моделью «социального содействия» (А. В. Барков); б) субъекты, юридические лица всех организационно-правовых форм и индивидуальные предприниматели, оказывающие ритуальные услуги, и потребители услуг – лица, находящиеся в

трудной жизненной ситуации; в) ритуальные услуги как объекты рыночного товарооборота.

Отмечается, что специфика механизма правового регулирования рыночных отношений в данной сфере заключается в том, что регламентации подлежат не только отношения по удовлетворению имущественной потребности в услугах (Н. А. Баринов), но и личные неимущественные отношения в этой сфере, регламентирующие физическую неприкосновенность личности. При этом охватывается не только прижизненный период существования человеческого организма, но и создаются необходимые предпосылки для правовой охраны тела умершего человека.

*Во втором параграфе* прослеживаются эволюция, тенденции и перспективы развития законодательства в сфере правового регулирования рынка ритуальных услуг.

Анализируя источники правового регулирования рынка ритуальных услуг, автор приходит к выводу, что на федеральном уровне в основном сложилась достаточно стройная система директивных, нормативных, методических документов, которые определяют порядок работы ритуально-похоронных организаций, порядок и условия предоставления ими услуг населению.

Отмечается, что важное значение в этой сфере имеют также законы и подзаконные акты субъектов РФ и муниципальных образований. В ряде субъектов Федерации приняты свои законы и постановления о ритуальном обслуживании. Анализ региональной нормативной базы показывает, что наиболее полно отвечают требованиям развития отрасли законы о погребении и похоронном деле в Москве, Санкт-Петербурге и в Московской области.

Обосновывается, что обычай может быть отнесен к обычаям делового оборота, к местным и национальным обычаям. Делается вывод, что специфика правовой регламентации предпринимательской деятельности в сфере оказания ритуальных услуг проявляется в том, что правовой обычай является

источником правового регулирования данных отношений, что можно рассматривать в качестве особенности механизма правового регулирования рынка ритуальных услуг.

*Третий параграф* посвящен анализу специфики субъектного и объектного состава изучаемого рынка.

Рассматриваются критерии разграничения ритуальных и социальных, публичных и гражданско-правовых услуг. Обосновывается классификация ритуальных услуг как объектов рыночного товарообмена по следующим основаниям: а) по степени участия государства в предоставлении ритуальных услуг: на гарантированные и негарантированные (дополнительные); б) по характеру предоставления: со встречным имущественным предоставлением и без такового; в) по виду договора, опосредующего оказание ритуальных услуг: на договоры возмездного оказания ритуальных услуг и посреднические (поручения, комиссии, агентирования).

Выявляется специфика ритуальных услуг как объектов гражданских прав и аргументируется данное автором определение ритуальной услуги.

Анализируется специфика правового положения субъектов рынка и выявляется, что предоставление ритуальных услуг осуществляется специализированными службами по вопросам похоронного дела, которые должны создаваться местными органами самоуправления, определяющими порядок деятельности таких служб.

В качестве тенденции автором отмечается активная конкуренция на рынке ритуальных услуг различных некоммерческих юридических лиц, и в первую очередь религиозных организаций. Пытаясь вернуть лидирующие позиции в ритуальном обслуживании, утраченные в советский период, православная церковь разрабатывает проекты, направленные на снятие ограничений на участие церкви в ритуальных практиках.

Выявляется, что потребитель ритуальных услуг, находясь в стрессовой ситуации, представляет собой особую категорию, отличающуюся от заказчиков других видов услуг. Обосновывается, что потребитель ритуальных услуг

как лицо, находящееся в трудной жизненной ситуации, должен получить более надежную правовую гарантию защиты своих прав, чем потребитель обычных социальных услуг.

*В четвертом параграфе* раскрываются особенности антимонопольного регулирования рынка ритуальных услуг.

Выявляется, что конкуренция на рынке ритуальных услуг привела к ряду нарушений антимонопольного законодательства. Анализ правоприменительной практики показывает, что в ряде случаев попытки защитить решения антимонопольных органов в арбитражных судах не имели успеха, так как, по мнению судов, только специализированные службы, созданные органами местного самоуправления, имели право деятельности по предоставлению погребения. В сложившейся ситуации Красноярским УФАС России в целях обеспечения конкуренции и свободного выбора потребителем исполнителя услуг погребения в рамках рассмотрения дела в отношении администрации города Красноярска было принято решение об отмене постановления мэрии, наделяющего муниципальное предприятие функциями органа местного самоуправления по вопросам похоронного дела и передающего городские кладбища ему в ведение. Указанное решение обжаловалось в арбитражном суде, и все инстанции признали его незаконным.

В 2008 году Президиум ВАС признал законным решение Красноярского УФАС РФ, ознаменовавшее переломный этап в вопросах антимонопольного регулирования рынка ритуальных услуг. Анализ данного постановления дал основание автору сделать вывод, что у антимонопольных органов появилась возможность обеспечить развитие конкуренции на рынке ритуальных услуг, минимизируя участие в нем органов местного самоуправления и принуждая их к исполнению только возложенных на них законодательством функций. Критический анализ правоприменительной практики позволил сформулировать ряд научно-практических рекомендаций по совершенствованию законодательства в сфере ритуального обслуживания.

**Во второй главе** – «Механизм гражданско-правового регулирования рынка ритуальных услуг» – дается общая характеристика его элементов и выявляется их специфика.

*В первом параграфе* анализируются гражданско-правовые средства как элементы механизма гражданско-правового регулирования рынка ритуальных услуг.

Исследуются различные теории правовых средств как нового направления в науке, изучающего потенциал юридических инструментов и конструкций (С. С. Алексеев, А. В. Малько, В. А. Сапун, К. В. Шундиков) и цивилистических исследований в этой сфере (Н. А. Баринов, Ю. Х. Калмыков, Б. И. Пугинский). Анализируя предложенные классификации, автор присоединяется к мнению ученых (А. В. Барков, Д. Х. Валеев, М. Ю. Челышев), считающих, что все эти гражданско-правовые средства в укрупненном виде можно свести к следующим блокам: правосубъектные, вещно-правовые, обязательственно-правовые средства и ответственность, которые следует рассматривать в качестве элементов механизма гражданско-правового регулирования рынка ритуальных услуг.

Выявляя особенности вещно-правового инструментария, автор предлагает на семейные захоронения распространить режим суперфиция – вещного ограниченного права пользования чужим земельным участком с правом возведения на нем строения, действующего в странах германо-романского права. Отмечая случаи захвата чужих участков захоронений, автор считает возможным теоретическое разрешение проблемы определения титула земельного участка захоронения путем легализации выделения земельных участков под организацию кладбищ на праве частной собственности субъектам малого и среднего бизнеса, используя правовую базу регламентации частно-государственного партнерства.

*Во втором параграфе* наряду с вышеотмеченными гражданско-правовыми инструментами анализируются наследственно-правовые средст-

ва, влияющие на специфику гражданско-правового инструментария, регламентирующего оказание ритуальных услуг.

Обращается внимание на то, что специфика наследственно-правового инструментария проявляется в их тесной связи с личными нематериальными благами. В соответствии с законом гражданин вправе сделать завещательное распоряжение, касающееся организации похорон и увековечения памяти о нем, и обязать указанных лиц похоронить его с соблюдением обрядов (устроить отпевание, организовать поминки, поставить памятник и. т. д.), то есть включить требования по организации ритуального обслуживания.

Аргументируется вывод, что с древних времен ритуальное обслуживание рассматривалось вместе с порядком наследования. В связи с этим особенности механизма гражданско-правового регулирования рынка ритуальных услуг проявляются в том, что на специфику этих правовых средств оказывает влияние наследственно-правовой инструментарий (завещательное распоряжение на случай смерти о порядке ритуального обслуживания).

**В третьей главе** – «Договор как средство правового регулирования рынка ритуальных услуг» – рассматриваются проблемы договорного регулирования отношений в сфере социального обслуживания.

*В первом параграфе* изучается юридическая природа договора оказания ритуальных услуг и делается вывод, что она может быть различной, как различны сами услуги (фактические и юридические действия, а также их комбинации). Деятельность по оказанию ритуальных услуг может быть опосредована разными видами гражданско-правовых договоров, которые классифицируются автором следующим образом: 1) в зависимости от направленности договорного обязательства на достижение юридически значимого результата – договоры, направленные на удовлетворение потребности клиента в проведении различного рода ритуальных похоронных обрядов непосредственно (договоры об оказании услуг в чистом виде), и договоры, связанные с осуществлением представительства и (или) содействия при заключении им сделок, защите его прав и интересов перед третьими лицами при организации

ритуальных услуг; 2) по объему полномочий исполнителя – договоры, связанные с осуществлением юридических и фактических действий и связанные с осуществлением только фактических действий; 3) в зависимости от момента заключения договора – прижизненные договоры возмездного оказания ритуальных услуг и обычные.

Особое внимание уделяется выявлению правовой природы прижизненного договора возмездного оказания услуг. Обосновывается, что данный договор может быть включен в группу договоров с элементами социального содействия (А. В. Барков) на основании того, что его юридическому режиму присущи такие черты, как специфическая направленность договора на достижение экономического и социального результата (социальное содействие в преодолении лицом трудной жизненной ситуации), особый субъектный состав, фидуциарный характер. Это договор публичный; присоединения; возможна нотариальная форма или письменная в присутствии свидетелей. Источником правового регулирования этих отношений может быть обычай.

Аргументируется вывод, что прижизненный договор об оказании ритуальных услуг представляет собой разновидность договора возмездного оказания ритуальных услуг в пользу третьего лица с отлагательным условием. Обосновывается целесообразность легализации конструкции трехстороннего договора.

*Во втором параграфе* формулируется понятие и выявляются существенные условия договора возмездного оказания ритуальных услуг.

Выявляя правовую природу договора, автор доказывает, что существенными его условиями, в отличие от обычных договоров возмездного оказания услуг, помимо условий о предмете, цене и сроке исполнения следует считать условия о качестве ритуальных услуг. Даются рекомендации по повышению качества ритуальных услуг.

*В третьем параграфе* рассматривается видовое многообразие посреднических договоров, связанных с оказанием ритуальных услуг.

Анализ юридической природы действий по оказанию ритуальных услуг позволил выявить, что данные отношения могут быть опосредованы различными видами гражданско-правовых посреднических договоров. Анализируются особенности договоров поручения, комиссии, агентирования в сфере ритуального обслуживания и даются научно-практические рекомендации по совершенствованию законодательства в этой сфере.

*В четвертом параграфе* рассматривается специфика защиты прав потребителей и ответственность в договорных отношениях по оказанию ритуальных услуг.

Выявляется, что характерной особенностью рынка ритуальных услуг является его социальная направленность, проявляющаяся в необходимости эффективной защиты лиц, находящихся в трудной жизненной ситуации, от воздействия рыночной экономики, что обусловливает необходимость правовой защиты их потребителей.

Обосновывается, что регулятивное воздействие и контроль через механизмы лицензирования не является изжившим себя способом защиты государством публичных интересов, и предлагается обязательное лицензирование всех видов деятельности, связанных с осуществлением ритуального обслуживания.

Предлагается нормативно закрепить необходимость создания саморегулируемых организаций, наделив их распорядительными и нормотворческими полномочиями, а также возможностью поощрения вступления в них лицензированных субъектов, что исключит чрезмерное вмешательство государства в предпринимательскую деятельность и воспрепятствует концентрации полномочий в руках объединений производителей ритуальных услуг.

Обосновывается, что в целях повышения качества социальных услуг следует проводить конкурсы на размещение социальных заказов, что обеспечит равные условия доступа негосударственных и государственных некоммерческих организаций на рынок ритуальных услуг и сделает прозрачными государственные финансовые потоки по их оплате.

Предлагается легализовать правило о том, что убытки, причиненные заказчику ритуальных услуг, подлежат возмещению в полном объеме за счет имущества лица, их оказавшего и причинившего своими действиями (бездействием) убытки, имущественный или моральный вред. В целях обеспечения имущественной ответственности членов саморегулируемой организации предлагается сформировать компенсационный фонд и ввести обязательное страхование их гражданской ответственности.

**В заключении** представлены выводы и предложения по теме исследования.

**Основные положения диссертации отражены в следующих статьях автора:**

*в ведущих рецензируемых изданиях,*

*рекомендованных ВАК Минобрнауки России:*

1. Грачев Р. Ю. Особенности антимонопольного регулирования рынка ритуальных услуг // Вестник Пермского государственного университета. 2012. № 1. – 0,5 п.л.

2. Грачев Р. Ю. Завещательное возложение в механизме гражданско-правового регулирования рынка ритуальных услуг // Наследственное право. 2011. № 4. – 0,25 п.л. (в соавторстве с А. В. Барковым).

3. Грачев Р. Ю. Рынок ритуальных услуг как объект гражданско-правового регулирования на современном этапе экономических реформ // Эпос. 2011. № 3. – 0,75 п.л.;

*в иных научных изданиях:*

4. Грачев Р. Ю. Вещно-правовые средства регулирования предпринимательских отношений по оказанию ритуальных услуг // Конвергенция частного и публичного права: проблемы теории и практики: сб. материалов Всерос. науч.-практ. конф., посвящ. памяти проф. Н. М. Коршунова / отв. ред. д.ю.н. Ю.С. Харитонова. – М., 2012. – 0,3 п.л.

5. Грачев Р. Ю. Специфика наследственно-правовых инструментов регулирования отношений по оказанию ритуальных услуг // Научные труды Московской академии экономики и права. Вып. 26. – М., 2011. – 0,25 п.л.

6. Грачев Р. Ю. Публично-правовые гарантии защиты прав потребителей ритуальных услуг // Частноправовые проблемы взаимодействия материального и процессуального права: материалы II Междунар. науч.-практ. конфер. (Ульяновск, 7-8 октября 2011 г.) / Науч. ред. Н. А. Баринов, отв. ред. С. Ю. Морозов. – Ульяновск, 2011. – 0,25 п.л.

7. Грачев Р. Ю. Правовая квалификация прижизненного договора на оказание ритуальных услуг // Гражданское право: ежегодный науч.-практ. альманах. Вып. 2 / отв. ред. д.ю.н., проф. Е. В. Блинкова. – М., 2010. – 0,45 п.л.

8. Грачев Р. Ю. Некоторые тенденции и перспективы развития патронажа в российском гражданском праве // Пермский конгресс ученых-юристов: тез. докл. междунар. науч.-практ. конф. (Пермь, 22 октября 2010 г.) / Перм. гос. ун-т. – Пермь, 2010. – 0,25 п.л.
9. Грачев Р. Ю. Обычай как источник правового регулирования предпринимательской деятельности по оказанию ритуальных услуг // Гражданское право: Гражданское право: ежегодный науч.-практ. альманах. Вып. 1 / отв. ред. д.ю.н., проф. Е. В. Блинкова. – М., 2009. – 0,5 п.л.

**Грачев Роман Юрьевич**

**ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ РЫНКА РИТУАЛЬНЫХ УСЛУГ**

**Автореферат**
**диссертации на соискание ученой степени**
**кандидата юридических наук**

Подписано в печать 09.11.2012 г.

Печать трафаретная

Заказ №
Тираж 75 экз.

Типография «11-й ФОРМАТ»
ИНН 7726330900
115230, Москва, Варшавское ш., 36
(499) 788-78-56
www.autoreferat.ru