

Погоджуючись з такою оцінкою, додатково зазначимо, що зміст норми, закріпленої в абз. 2 ч. 1 ст. 614 ЦК України не дає жодних підстав для визначення вини як «психічного ставлення» і прямо вказує на «поведінкову» концепцію вини у цивільному праві України.

А якщо порівняти загальні підходи до визначення вини у римському приватному праві та у сучасному цивільному праві України, стає очевидним, що українське право реципувало підхід римських юристів до вирішення питання про вини у цивільному праві. Це, з одного боку, вкотре засвідчує значення римського права для правового розвитку людства, з іншого — є яскравим підтвердженням відродження в Україні, з прийняттям і введенням у дію ЦК України 2003 р., важливих цивілістичних традицій, які пройшли випробовування тисячолітнім існуванням.

Література

1. Дигесты Юстиниана [Текст] : пер. с лат. / отв. ред. Л. Л. Кофанов. — М. : Статут, 2004. — 614 с.
2. Римское частное право [Текст] : учебник / под ред. И. Б. Новицкого, И. С. Перетерского. — М. : Новый Юрист, 1998. — 512 с.
3. Орач Є. М. Основи римського приватного права [Текст] : навч. посіб / Є. М. Орач, Б. Й. Тищик. — К. : Юрінком Інтер, 2000. — 272 с.
4. Цивільний кодекс України [Електронний ресурс] : Закон України від 16.01.2003 р. із змін., внес. згідно із Законами України. — Електрон, дан. (21 файл). — Режим доступу : <http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/435-15>. — Назва з екрана.
5. Гражданский кодекс Российской Федерации [Электронный ресурс]. — Режим доступа : http://www.consultant.ru/document/consaoc_1A\У_5142/. — Название с экрана.
6. Брагинский М. И. Договорное право: Общие положения [Текст] / М. И. Брагинский, В. В. Витрянский. — М. : Статут, 1998. — 682 с.

А. Л. Святошнюк

кандидат юридических наук, старший преподаватель
кафедры гражданско-правовых дисциплин
Одесского национального университета имени
И. И. Мечникова

К ВОПРОСУ ОБ ОСНОВАНИЯХ ВОЗНИКНОВЕНИЯ АУТСОРСИНГОВЫХ ПРАВООТНОШЕНИЙ

Развитие и реформирование экономических отношений порождает необходимость совершенствования существующих и применения новых договорных форм, одной из которых является договор аутсорсинга. В Украине аутсорсинг всё чаще применяется на практике и нуждается в законодательном урегулировании, однако ни Гражданский кодекс Украины (далее — ГК Украины), ни другие нормативно-правовые акты данные отношения не регулируют.

По общему правилу, правоотношения возникают на основании юридических фактов. Одним из таких юридических фактов является договор аутсорсинга. Следует отметить, что в отечественном законодательстве отсутствует легальное определение понятия договора аутсорсинга. Кроме того, дискуссионным является и вопрос о его правовой природе.

Некоторые учёные рассматривают указанный договор как договор подряда. Например, И. С. Шиткина определяет договор аутсорсинга как «предоставление одной организацией в распоряжение другой организации (фактического работодателя) специалистов необходимого профиля, квалификации для осуществления определенных функций в интересах этой организации...» [1, с. 99].

Другие учёные-юристы относят договор аутсорсинга к договорам об оказании услуг. Так, А. Нуртдинова полагает, что «аутсорсинг — особая организация производственной (или иной) деятельности, которая основана на специфическом разделении труда, при этом за пределы компании выводится выполнение некоторых вспомогательных трудовых функций (уборка помещений, проведение ремонтных работ, компьютерное об-

служивание, маркетинг, охрана, юридическое сопровождение бизнеса и т. п.)», акцентируя внимание на том, что «договор аутсорсинга должен квалифицироваться как договор возмездного оказания услуг между организацией-услугодателем и организацией-услугополучателем» [2, с. 22].

Г. А. Корнийчук под договором аутсорсинга понимает «перепоручение непрофильных для компаний сфер деятельности компаниям-профессионалам; выполнение сторонней организацией определенных задач, бизнес-функций или бизнес-процессов, обычно не являющихся частью основной деятельности организации, однако необходимых для полноценного функционирования бизнеса. Организация, нуждающаяся в услугах временного сотрудника (в связи с сезонным фактором или спецификой деятельности отдельных организаций), заключает с организацией-аутсорсером (как правило, рекрутинговым агентством) контракт. Фирма-аутсорсер занимается поиском кандидатов, с которыми, в свою очередь, заключает трудовые договоры от своего имени. Таким образом, компания покупает у кадрового агентства услугу, а не труд конкретных работников. Следовательно, смысл аутсорсинга сводится к формуле: «Сосредоточьте все ресурсы на том виде деятельности, который является основным для вашей организации, и передайте остальные (поддерживающие, сопутствующие) функции профессиональному партнеру» [4, с. 19].

Третья группа авторов относит договор аутсорсинга к смешанным договорам. Так, И. А. Ещенко определяет договор аутсорсинга как «соглашение, в результате которого одна сторона (заказчик) за вознаграждение передает свои функции или виды деятельности (производственные, сервисные, информационные, финансовые, управленческие и пр.) либо бизнес-процессы (организационные, финансово-экономические, производственно-технологические, маркетинговые и пр.) другой стороне (аутсорсеру), располагающей необходимым для этого квалифицированным персоналом (ресурсами), для участия в производственном процессе, управлении производством либо для выполнения иных задач, связанных с производством и (или) реализацией товаров заказчика» [3, с. 4].

Р. А. Майданик определяет договор аутсорсинга как договор возмездного предоставления услуг (обслуживания), которые по своей юридической природе являются примером объединения трудовых и гражданских правоотношений найма работников частными агентствами занятости с целью предоставления их труда третьим лицам, как правовой формы экономических отношений «лизинга физического капитала» [5, с. 3].

Учитывая вышеизложенное, можно определить договор аутсорсинга как соглашение, по которому одна сторона (заказчик аутсорсинга) передаёт определённые функции или виды деятельности профильной организации (исполнителю аутсорсинга), при этом обе стороны получают определённую выгоду в виде материального результата или полезного эффекта.

Договор аутсорсинга следует отнести к сложным видам договоров, которые по своей юридической природе являются смешанными. В частности, договор аутсорсинга включает в себя такие виды правовых связей: «аутсорсер — заказчик» и «аутсорсер — наёмные работники».

Для реализации прав и обязанностей субъектов аутсорсинговых правоотношений существуют и другие юридические факты, которые возникают в рамках договора аутсорсинга.

Так, между наёмными работниками и «организацией-аутсорсером», которая «сдаёт» их труд «организации-пользователю», необходимо заключение трудового договора; между аутсорсером, который предоставляет работников, и «организацией-пользователем» наёмного труда — гражданско-правового договора об оказании услуг. Однако отдельный договор между работниками и «организацией-пользователем» не заключается.

Следует отметить, что правоотношения, которые возникают между «организацией-пользователем» и работниками, а также правоотношения, которые возникают между аутсорсером и «организацией-пользователем», не рассматриваются как обычные трудовые отношения, поскольку данные правоотношения не являются самостоятельными — они возникают, прежде всего, на основании договора аутсорсинга.

В итоге обязательства сторон аутсорсинговых правоотношений исполняются в результате заключения договора аутсорсинга.

га, как основного юридического факта, и двух дополнительных договоров в рамках договора аутсорсинга (трудового договора и гражданско-правового договора), как «вторичных» юридических фактов.

Таким образом, особенностью аутсорсинговых правоотношений является «двойственная» природа оснований их возникновения. С одной стороны, это договор аутсорсинга, с другой — иные юридические факты, возникающие в пределах указанного договора.

Литература

1. Шиткина И. Договор предоставления персонала: что это такое? [Текст] / И. Шиткина // Хозяйство и право. — 2004. — № 1. — С. 98-110.
2. Нуртдинова А. Заемный труд: особенности организации и возможности правового регулирования [Текст] / А. Нуртдинова // Хозяйство и право. — 2004. — № 9. — С. 22-30.
3. Ещенко И. А. Договор аутсорсинга в гражданском праве [Текст] : автореф. дис. ... к. ю. н. : 12.00.03 / И. А. Ещенко. — М., 2009. — 24 с.
4. Корнийчук Г. А. Прием и увольнение работников: подбор и оценка персонала, оформление трудовых отношений [Текст] / Г. А. Корнийчук. — М. : Омега-Л, 2007. — 191 с.
5. Майданик Р. Договірні цивільно-правові конструкції [Текст] / Р. Майданик // Підприємництво, господарство і право. — 2008. — № 9. — С. 3-6.

Розділ 2

АКТУАЛЬНІ ПРОБЛЕМИ ПРАВА ІНТЕЛЕКТУАЛЬНОЇ ВЛАСНОСТІ