



Столыпинский
вестник

Научная статья

Original article

УДК 347

**СРАВНИТЕЛЬНО-ПРАВОВОЙ АНАЛИЗ ЗАКОНОДАТЕЛЬНОГО
РЕГУЛИРОВАНИЯ ОТНОШЕНИЙ В РАМКАХ ДОГОВОРА
АУТСОРСИНГА В РФ, США, ГЕРМАНИИ**

**COMPARATIVE LEGAL ANALYSIS OF LEGISLATIVE REGULATION OF
RELATIONS WITHIN THE FRAMEWORK OF AN OUTSOURCING
AGREEMENT IN THE RUSSIAN FEDERATION, USA, GERMANY**

Макаров Сергей Александрович, научный руководитель, кандидат юридических наук, доцент кафедры «Гражданского права», ФГБОУ ВО Саратовская государственная юридическая академия, Россия, г. Саратов

Степанова Полина Юрьевна, студент Института магистратуры, ФГБОУ ВО Саратовская государственная юридическая академия, практикующий юрист, Россия, г. Саратов

Makarov Sergey Alexandrovich, scientific supervisor, Candidate of Legal Sciences, Associate Professor of the Department of "Civil Law", Saratov State Law AcademyRussia, Saratov

Stepanova Polina Yurievna, student of the Institute of Magistracy, Saratov State Law Academy, practicing lawyer, Russia, Saratov

Аннотация

В статье раскрываются правовые основы аутсорсинга. Автор рассматривает принципы аутсорсинга в РФ, Германии и США. Автор проводит сравнительно-правовой анализ главных принципов аутсорсинга в трех странах.

Summary

The article reveals the legal foundations of outsourcing. The author examines the principles of outsourcing in the Russian Federation, Germany and the USA. The author conducts a comparative legal analysis of the main principles of outsourcing in three countries. Annotation: The article reveals the legal foundations of outsourcing. The author examines the principles of outsourcing in the Russian Federation, Germany and the USA. The author conducts a comparative legal analysis of the main principles of outsourcing in three countries.

Ключевые слова: Аутсорсинг, РФ, США, Германия, законодательство, бизнес, ресурсы, подряд, фирмы, государственный сектор, предпринимательство, финансы, офшор, финансы, Европейский Союз.

Key words: Outsourcing, Russian Federation, USA, Germany, legislation, business, resources, contracts, firms, public sector, entrepreneurship, finance, offshore, finance, European Union.

Понятие Аутсорсинг (outsourcing) – возникло лишь в конце XX в. и происходит от английского словосочетания «outside resource using», что в переводе на русский язык значит: «использование внешних ресурсов или внешних источников» [5, с. 35]. Основой для использования аутсорсинга является опыт «применения (использования) внешних (чужих) ресурсов» [6, с. 75-79].

В нормативно-правовую повседневность современной РФ понятие «аутсорсинг» вошло из законодательства и юридической практики стран Запада. В практической деятельности понятие «аутсорсинг» понимается как делегирование определенных функций управления или компонентов деятельности третьей стороне [2, с. 5]. ФСГС РФ определяет аутсорсинг как «передача функций и бизнес-процессов специализированному подрядчику» [8, с. 6].

Использование аутсорсинга, когда некоторые, чаще всего, непрофильные функции, делегируются иным исполнителям, имеют целью: оптимизацию производства (или других видов деятельности), сокращение издержек,

улучшение позиций компании (фирмы, учреждения) в конкурентной борьбе. Качественное использование аутсорсинга позволяет повысить эффективность производства [1, с. 91].

Опыт США в сфере законодательного регулирования различных форм аутсорсинга исключительно важен для понимания сущности и организационно-правовых основ этого относительно нового для нашей страны явления. Это особенно важно, поскольку именно современная Америка показала пример успешного решения юридических проблем в области аутсорсинговых услуг.

Аутсорсинговая деятельность нормативно-правовой базы США регламентируется (на государственно-национальном уровне) корпусом законов United States Code и NAICS (Североамериканская система отраслевой классификации). В межгосударственных отношениях законодательство США опирается на положения International Recommendations for Industrial Statistics [9, p. 15-16] и классификатор ISIC (International Standard Industrial Classification of All Economic Activities Revision 4 United Nations New York 2008) [10, p. 29-30].

Согласно законам США, место нахождения и руководителя, и подрядчика не оговариваются, соответственно, стороны свободны в выборе местоположения в каждом из указанных в таблице случаев.

В целом, в американском законодательстве договорные отношения регулируются рядом положений, из которых особо следует отметить т. н. закон о «Бизнес-кейсе на аутсорсинге». В соответствии с положениями этого правового акта в каждом из регионов страны (включая федеральный округ Колумбия) все аутсорсинговые агентства обязаны обращать главное внимание на свои основные задачи. Организация, использующая аутсорсинг, обязуется продуктивно использовать имеющиеся ресурсы, эффективно и юридически грамотно заключать контракты с юридическими лицами или частными продавцами.

В государственном секторе США правила аутсорсинговых отношений формируются и определяются положением «О государственных контрактах» (41 USC гл. 3101 01/03/2012 (112-90)). Суть данного закона состоит в том, что

федеральный центр США обеспечивает и контролирует функции, которые принадлежат к исполнению исключительно правительством и не могут быть переданы на аутсорсинг. Если же аутсорсинговые услуги в правительственном секторе возможны и даже необходимы, то в соответствии с законом Соединенных Штатов, требуется оформить госзаказ и объявить тендер, предварительно просчитав все варианты снижения расходов на аутсорсинг (Раздел 321 публичного права 110-417 (31 USC 501 примечание)).

В области *частного предпринимательства* аутсорсинг в США регламентируется законом о помощи малому и среднему бизнесу (15 USC 01/15/2013 631 гл. 14А). На основе положений указанного закона исполнительная и отчасти законодательная ветви власти штата, федерального центра и Сената изучают успешность и важнейшие тенденции в области аутсорсинговых услуг, в первую очередь, для мелких фирм.

В статьях *трудового законодательства* Соединенных Штатов, посвященных аутсорсингу, есть ряд правовых ограничений. В частности, под запрет попадает офшорный аутсорсинг. Это объясняется, во-первых, стремлением не допустить роста безработицы и, во-вторых, с целью упредить утечку конфиденциальных данных в СМИ или органы власти зарубежных стран.

Функции *надзорного органа* в сфере аутсорсинга в США предоставлены налоговым службам и Совету контроля за финансовыми учреждениями (на местном и федеральном уровнях). Деятельность этих органов регламентируется законами 26 USC гл. 7802 01/03/2012 (112-90) гл. 7802. Согласно указанному закону Налоговая служба Надзорного совета США отвечает за эффективность планирования аутсорсинга.

Среди развитых европейских стран ведущее место в области аутсорсинга занимает Германия. В законодательстве этой страны есть целый ряд положений, отличающих ее как от России, так и от США.

В законодательстве Германии нет нормативных актов, специально регламентирующих аутсорсинг, хотя, имеется несколько положений напрямую относящихся к аутсорсинговым отношениям. ГК Германии (Bürgerliches

Gesetzbuch) регламентирует основные элементы аутсорсинга: заключение контракта, его правовое содержание, гарантии и взаимные обязательства сторон. При этом в стране имеется разработанный департаментом стандартизации документ (DIN ISO 3750), в котором сформулированы главные положения аутсорсинга (независимо от места их использования), однако он имеет рекомендательный характер.

Финансовые структуры, практикующие аутсорсинг, подчиняются Закону о банковской деятельности (*Kreditwesengesetz*) (KWG) (раздел 25b, KWG). Финансовые организации обязаны согласовывать свои действия с центральными, общегерманскими институтами финансового контроля и надзора - Bundesanstalt für Finanzdienstleistungsaufsicht (BaFin).

Именно BaFin издала рекомендации к аутсорсингу Германии и следит за их исполнением. Суть рекомендательных положений сводится к следующим пунктам: 1) соблюдение законодательства ФРГ; 2) соответствие аутсорсинга. Среди развитых европейских стран ведущее место в области аутсорсинга занимает Германия. В законодательстве этой страны есть целый ряд положений, отличающих ее как от России, так и от США.

В законодательстве Германии нет нормативных актов, специально регламентирующих аутсорсинг, хотя, имеется несколько положений напрямую относящихся к аутсорсинговым отношениям. ГК Германии (*Bürgerliches Gesetzbuch*) регламентирует основные элементы аутсорсинга: заключение контракта, его правовое содержание, гарантии и взаимные обязательства сторон. При этом в стране имеется разработанный департаментом стандартизации документ (DIN ISO 3750), в котором сформулированы главные положения аутсорсинга (независимо от места их использования), однако он имеет рекомендательный характер.

Финансовые структуры, практикующие аутсорсинг, подчиняются Закону о банковской деятельности (*Kreditwesengesetz*) (KWG) (раздел 25b, KWG). Финансовые организации обязаны согласовывать свои действия с

центральными, общегерманскими институтами финансового контроля и надзора - Bundesanstalt für Finanzdienstleistungsaufsicht (BaFin).

Именно BaFin издала рекомендации к аутсорсингу Германии и следит за их исполнением. Суть рекомендательных положений содится к следующим пунктам: 1) соблюдение законодательства ФРГ; 2) соответствие аутсорсинга международным стандартам; 3) контроль за тем, чтобы аутсорсинговые услуги не наносили ущерб бизнес-интересам сторон.

Поскольку ФРГ является членом Европейского Союза (ЕС), все надзорные финансовые институты Германии, включая и аутсорсинг, подчиняются нормативно-правовым актам Европейского банковского управления (ЕВА).

Рынок *ценных бумаг* в Германии подчиняется Закону о торговле ценными бумагами - *Gesetz über den Wertpapierhandel* (WpHG). В соответствии с положениями закона, поставщики услуг по ценным бумагам обязуются соблюдать положения KWG. Таким образом, аутсорсинг не может модифицировать правовой статус фирмы в отношении клиентуры и/или изменять те условия, на коих компания имеет лицензию на право финансовой (либо иной) деятельности.

Закон о фондовых биржах – *Börsengesetz* (BörsG) – детально регламентирует формы аутсорсинга в этой сфере.

Следует отметить, что Гражданский кодекс ФРГ (BGB) предусматривает ряд с особых статей, если на аутсорсинг передаются персональные данные. Если же обработка персональных данных неизбежна в ходе бизнес-операций,

В Российской Федерации аутсорсинг был инициирован в рамках административной реформы 2006-2010 гг., принятой и утвержденной правительством распоряжением от 25.10.2005 за № 1789 [4, п. 2]. В указанном документе говорилось, что принципы аутсорсинга вводятся в законодательство на «пробной» основе для его использования структурами исполнительной власти и с учетом обязательств и требований закона, а в случае отсутствия таковых, следовало руководствоваться принципами «делового оборота» [4, п. 2]. Как видим, в данном случае нет ясных и точных отсылок к действующим нормам

права. Текст документа сформулирован очень расплывчато, абстрактно, с отсылками к рекомендательным нормам права.

Современный российский рынок эволюционирует, в том числе и под воздействием различных форм и типов аутсорсинга, в значительной степени вследствие ускоренного заимствования «передовой технологии менеджмента» [7, с. 148]. Статистика фиксирует устойчивую тенденцию увеличения аутсорсинга в российской экономике, чему в немалой степени содействует возможность дистанционного обеспечения бизнес-проектов [3].

Использование аутсорсинга, когда некоторые, чаще всего, непрофильные функции, делегируются иным исполнителям, имеют целью: оптимизацию производства (или других видов деятельности), сокращение издержек, улучшение позиций компании (фирмы, учреждения) в конкурентной борьбе. Качественное использование аутсорсинга позволяет повысить эффективность производства.

В целом, в России необходимо правовое совершенствование норм аутсорсинга для успешного развития этой перспективной формы бизнес-отношений.

Список литературы

1. *Алексеев С.А.* Аутсорсинг в Европе: основные тенденции развития // Современная Европа. - 2010. - № 2. - С. 90-101.
2. *Аникин Б.А., Рудая И.Л.* Аутсорсинг и аутстаффинг: высокие технологии менеджмента: учеб. пособие. - М.: Инфра-М, 2006. – 320 с.
3. Аутсорсинг учетных функций, 2019 год // Аналитика: рейтинговое агентство: официальный сайт. – URL: <https://raexa.ru/ratings/outsourcing/2019#graph1> (дата обращения 13.09.2022).
4. Гражданский кодекс РФ - URL: https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_64629/ (дата обращения 13.09.2022).
5. *Ившин С.Ю.* Комплексный анализ дефиниции «логистический аутсорсинг» // Научно-технические ведомости Санкт-Петербургского государственного

- политехнического университета. - Экономические науки. - 2014. - № 1. - С. 35-41.
6. *Калабкина И.М., Кицис В.М.* Аутсорсинг: понятие, сущность, предпосылки и преимущества использования // Вестник Волжского университета им. В.Н. Татищева. - 2010. - № 3. - С. 75-79.
 7. *Кочетков Д.М.* Аутсорсинг: глобальные тенденции и российские перспективы // Устойчивое развитие российских регионов: экономическая политика в условиях внешних и внутренних шоков: сборник материалов XII международной научно-практической конференции. – 2015. – С. 148-169.
 8. *Курбанов А.Х., Плотников В.А.* Аутсорсинг: история методология, практика. - М.: Инфра-М, 2013. – 112 с.
 9. International Recommendations for Industrial Statistics. - New York: 2008. 157. p.
 10. International Standard Industrial Classification of All Economic Activities. Revision 4. - United Nations New York. - 2008. 157. 291. p.

List of literature

1. 1. Alekseev S.A. Outsourcing in Europe: main development trends // Modern Europe. 2010. No. 2. p. 90 101.
2. Anikin B.A., Rudaya I.L. Outsourcing and outstaffing: high management technologies: textbook. manual. M.: Nauka-M, 2006. – 320 p.
3. Outsourcing of accounting functions, 2019 // Analytics: rating agency: official website. – URL: <https://raexa.ru/ratings/outsourcing/2019#graph1> (accessed 13.09.2022).
4. Civil Code of the Russian Federation URL: [//https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_64629](https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_64629) / (accessed 13.09.2022).
5. 5. Ivshin S.Yu. Complex analysis of the definition of "logistics outsourcing" // Scientific and Technical Bulletin of St. Petersburg State Polytechnic University. Economic sciences. 2014. No. 1. p. 35 41.

6. Kalabkina I.M., Kitsis V.M. Outsourcing: concept, essence, prerequisites and advantages of using // Bulletin of the V.N. Tatishchev Volga State University. 2010. No. 3. p. 75 79.
7. Kochetkov D.M. Outsourcing: global trends and Russian prospects // Sustainable development of Russian regions: economic policy in conditions of external and internal shocks: collection of materials of the XII Scientific and practical International Conference. – 2015. – pp. 148 169.
8. Kurbanov A.H., Plotnikov V.A. Outsourcing: history methodology, praktika. M.: Infra-M, 2013. – 112 p.
9. 9. International recommendations on industrial statistics. New York: 2008. 157 p.
10. International Standard industry classification of all types of economic activity. Revision 4. United Nations, New York. 2008. 157. 291. p.

© Макаров С.А., Степанова П.Ю., 2023 Научный сетевой журнал «Столыпинский вестник» №11/2023

Для цитирования: Макаров С.А., Степанова П.Ю. СРАВНИТЕЛЬНО-ПРАВОВОЙ АНАЛИЗ ЗАКОНОДАТЕЛЬНОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ОТНОШЕНИЙ В РАМКАХ ДОГОВОРА АУТСОРСИНГА В РФ, США, ГЕРМАНИИ// Научный сетевой журнал «Столыпинский вестник» №11/2023