

Порядок действий туристских предпринимателей для выполнения гарантийных требований, указанных в Законе о туризме

1. Статья 7 Директивы Европейского Парламента и Совета 90/314/ЕЕС о турпакетах, об отпуск турах и экскурсионных турпакетах предусматривает, что организатор и/или посредник стороны договора должен предоставить достаточные доказательства наличия гарантийного залога на случай неплатежеспособности, для компенсации уплаченных денежных средств и возвращения потребителя на родину.
2. Данная директива была принята во внутригосударственное законодательство Законом о туризме.
3. Согласно статьи 15 пункта 1 Закона о туризме, туроператор обязан доказывать наличие гарантии достаточных средств:
 - 1) для возвращения туристов в отправную точку, если Договор турпакета включает в себя транспортировку пассажиров;
 - 2) для размещения туриста до возвращения в начальной точке путешествия;
 - 3) для возврата денег потребителю за несостоявшуюся турпоездку или для выплаты компенсации за частично несостоявшуюся турпоездку;
 - 4) для возврата платежа потребителю за не выкупленную подарочную карту турпакета.
4. Часть 2 статьи 15 Закона о туризме гласит, что гарантии могут быть как в Эстонии так и в Европейской экономической зоне другого государства Договарной страховой компании или обязательства кредитной организации для обеспечения наличия денежных средств для исполнения требований, перечисленных в части 1 статьи 15 Закона о туризме, на случай если туроператор не в состоянии выполнить обязательства по договору Турпакета.

На практике в отношении формулировки части 2 неоднократно встречалось недовольство и разночтение. Зачастую считают, что и деньги, находящиеся на банковском счете туроператора можно рассматривать в качестве залога. Разъясняем, что согласно части 9 статьи 15 Закона о туризме решение на предмет использования залога принимает Департамент защиты прав потребителей, поэтому утверждение, что на банковском счете туроператора имеется достаточно денежных средств в дополнение к обязательному обеспечению, является неуместным, так как использование банковского счета туроператора в случае неплатежеспособности не входит в полномочия Департамента по защите прав потребителей.

Теоретически, на основании Закона о туризме, установленным залогом может быть и депонированная денежная сумма итп., но она должна быть отделена от банкротной недвижимости туроператора и зарегистрирована в качестве залога таким образом, чтобы в

случае неплатежеспособности Департамент защиты прав потребителей смог незамедлительно приступить к реализации использования денежных средств согласно положения части 1 статьи 15 Закона о туризме.

5. Таким образом следует занять позицию, что залог (платежеспособного) туроператора должен быть достаточным для того, чтобы Департамент защиты прав потребителей смог выполнить обязательства, вытекающие из договоров по турпакетам перед туристами и потребителями, в ситуации, когда у туроператора отсутствует возможность выполнить таковые обязательства, то есть таких, как, например, отсутствие денег.
6. Достаточным считается такой залог, которым пользователь залога т.е. Департамент защиты прав потребителей, сможет при необходимости, организовать возвращение в исходный пункт отправления клиентов неплатежеспособных туроператоров, оплатить объявление банкротства и размещение туристов, находящихся в месте назначения в промежуточном периоде организации их возвращения. Не менее важным является достаточность залога для возврата потребителю платы за турпакет при его отмене или выплаты компенсации за частично несостоявшийся тур и возврат потребителю платы за непогашенную подарочную карту на турпакет.
7. В значении Закона о туризме при расчете достаточного залога туроператор обязан считаться в числе прочего и с минимальным размером залога, приведенного в части 3 статьи 15 Закона о туризме.
8. В части 3 статьи 15 Закона о туризме установлены минимальные ставки залога, но оценка фактической потребности и размер залога путем оценки деятельности туроператора проводится таким образом, чтобы было достаточно средств для выполнения условий пунктов 1-4 части 1 статьи 15 Закона о туризме в любой момент. В соответствии со статьей 15 Закона о туризме залог считается достаточным если он по меньшей мере равен суммам, полученных от клиентов за турпакеты или предоплат перечисленных на банковский счет, или суммам необналиченных подарочных сертификатов на турпоездку. Так же, залог должен соответствовать запланированной общей годовой продаже турпакетов.
9. В ситуации, когда залог по первоначально запланированному годовому объему продаж турпакетов недостаточен, для обеспечения сделанных туроператору предоплат, действует условие части 6 статьи 15 Закона о туризме: туроператор обязан при необходимости увеличить сумму залога. Уточняем, что необходимость увеличения залога у туроператора возникает как только сумма, полученная от клиентов за турпакеты или предоплат перечисленных на банковский счет, или сумма необналиченных подарочных сертификатов на турпоездку превышает размер суммы залога.

Примеры расчета достаточных залогов:

Пример 1: Организатор туров, содержащих авиаполеты прогнозирует продажу следующего года на сумму 1 000 000 евро. Пункт 2 части 3 статья 15 Закон о туризме залог такого тура должен быть не менее 7 процентов от планируемой общей годовой продажи турпакетов, но не менее чем 32 000 евро: 7 процентов от 1 000 000 евро составляет 70000 евро. Поэтому залог такого туроператора должен быть не 32 000 евро, а 70 000 евро. Если сумма предоплат, поступивших от потребителей, за предстоящие в будущем туры составляет большую сумму, чем указанный и

установленный залог 70 000 евро – туроператор обязан увеличить залог или прекратить прием денег за туры от потребителей до уменьшения суммы, взятых перед потребителями обязательств.

NB! Предпочтение такого расчета залога действительно только в том случае, если организатор туризма оплачивает предоплату за полет, размещение в гостинице и др. Если туроператор оплачивает за услуги, являющиеся частью договора после оказания услуг, то при оценке залога следует учитывать расходы, необходимые для возвращения туриста в исходный пункт тура и на размещение туриста до возвращения в исходный пункт тура, если договор на турпакет содержит услугу перевозки пассажира.

Пример 2: Туроператор, чьи пакеты не включают авиарейсы, планирует общую продажу турпакетов на следующий год в размере 70 000 евро. На основании пункта 3 части 3 § 15 Закона о туризме залог такого Туроператора должен быть не менее 7 процентов от планируемых ежегодных общих продаж, но не менее 13 000 евро: 7 процентов составляет 10 000 евро. Таким образом, залог такого туроператора должен быть не 10 000 евро, а 13 000 евро. Если суммы предоплат, поступивших от потребителей, в счет предстоящих турпакетов составляет большую сумму, чем указанная в залоге и установлено 13 000 евро, то представителю туроператора следует увеличить залог или прекратить принятие от потребителей платы за тур, до уменьшения суммы принятых перед потребителями количества обязательств меньшем, чем залог.

NB! Предпочтение такого расчета залога действительно только в том случае, если организатор туризма оплачивает предоплату за транспорт (автобус), размещение в гостинице и др. Если туроператор оплачивает за услуги, являющиеся частью договора после оказания услуг, то при оценке залога следует учитывать расходы, необходимые для возвращения туриста в исходный пункт тура и на размещение туриста до возвращения в исходный пункт тура, если договор на турпакет содержит услугу перевозки пассажира.

10. Разъясняем, что при необходимости расчета залога туроператора важно иметь в виду, что турпосредник несет ответственность за неплатежеспособность туроператора перед туристами/потребителями только в том размере, в котором денежное обязательство в отношении туроператора было (еще) невыполнено.
11. Также разъясняем, что при необходимости расчета залога турпосредника, важно иметь в виду, что залог посредника должен быть по крайней мере равным, полученной или поступившей на банковский счет от всех клиентов предоплаты и не переданной далее туроператору (в том числе подарочные карты на турпакеты), в том числе учитывая условие ставки минимального залога, указанной в статье 15 Закона о туризме.

Пример 3: Турпосредник планирует общую продажу следующего года в размере 100 000 евро. Согласно пункта 5 части 3 Закона о туризме, 1% от такой планируемой продажи составил бы 10 000 евро, Закон о туризме предписывает, что при названной деятельности (посредничество туров, составленных другим туроператором) ставка залога составляет не менее 1 % от планируемой общей годовой продажи, но не менее 13 000 евро. Как только, посредником приняты перед туристами обязательства, по предстоящим турам, в размере большем чем 13 000 евро (т.е. платежи от туристов приняты, но не уплачены туроператору) имеет место недостаточности залога и по существу, туроператор имеет два варианта: либо повысить залог, либо прекратить принятие предоплат за туры.

Пример 4: Турпосредник на основании агентского договора продажи продал потребителю пакет стоимостью 500 евро. Потребителем эта сумма полностью оплачена, но фактическому туроператору посредник перечислил 400 евро. До начала туристического рейса, фактический туроператор становится неплатежеспособным и предоставляет Департаменту защиты прав потребителей ходатайство о выполнении обязательств за счет залоговых сумм. Таким образом, Департамент защиты прав потребителей, как пользователь залога принимает решение, что компенсация в размере 400 евро выплачивается из залога туроператора и в размере 100 евро выполняет обязательства перед потребителем посредник.

Пример 5: Турпосредник на основании агентского договора продажи продал потребителю пакет стоимостью 500 евро. Потребителем эта сумма полностью оплачена и вся сумма в размере 500 евро была перечислена посредником фактическому туроператору. До начала туристического рейса, фактический туроператор становится неплатежеспособным и предоставляет Департаменту защиты прав потребителей ходатайство о выполнении обязательств за счет залоговых сумм. Департамент защиты прав потребителей, как пользователь залога принимает решение, что требование потребителя подлежит выплате в качестве компенсации в размере 500 евро за счет залоговых сумм туроператора.

12. Таким образом, если залоговая потребность туроператора не превышает минимальной ставки залога, установленной в части 3 статьи 15 Закона о туризме, и все потенциальные обязательства, которые туроператор в разное время, принимает на себя перед потребителями покрыты минимальной ставкой залога, то достаточно минимального залога туроператора.

Вывод: в части 3 статьи 15 Закона о туризме, определена минимальная ставка залога, но оценка реальной потребности и размер обеспечения проводится оценкой размера предоплат, поступивших от потребителей и увеличением залога таким образом, чтобы в любой момент было достаточно средств для выполнения, предпосылок приведенных в пунктах 1-4 части 1 статьи 15 Закона о туризме. В статье 15 Закона о туризме, достаточным оценивается залог, который по меньшей мере равен полученным или перечисленным на банковский счет предоплат от клиентов за турпакеты или суммам, уплаченным за непогашенные подарочные карты на турпакет. Кроме того, залог должен соответствовать запланированной туроператором общей годовой продаже турпакетов. В ситуации, когда запрошенный залог, на основании изначально запланированного общего объема продаж, недостаточен для обеспечения предоплат сделанных туроператору, действует предпосылка части 6 статьи 15 Закона о туризме, что при необходимости туроператор должен увеличить размер залога.

Пояснительная записка законопроекта о внесении изменений в Закон о туризме отражает тот же принцип, предусматривая, что в части регуляции ставки залога исходили из общего принципа, и что предприниматель должен сам анализировать, и оценивать риски, связанные с его деятельностью, и обеспечивать правомерность деятельности в течение всей своей деятельности.