

ОБЩЕРОССИЙСКАЯ ОБЩЕСТВЕННАЯ ОРГАНИЗАЦИЯ
«АССОЦИАЦИЯ ЮРИСТОВ РОССИИ»

МИНИСТЕРСТВО ОБРАЗОВАНИЯ И НАУКИ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

МОСКОВСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ ЮРИДИЧЕСКАЯ АКАДЕМИЯ
им. О.Е. КУТАФИНА

МИНИСТЕРСТВО СПОРТА, ТУРИЗМА И МОЛОДЕЖНОЙ ПОЛИТИКИ
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

ОЛИМПИЙСКИЙ КОМИТЕТ РОССИИ

РОССИЙСКИЙ ФУТБОЛЬНЫЙ СОЮЗ

КОНТИНЕНТАЛЬНАЯ ХОККЕЙНАЯ ЛИГА

ЮРИДИЧЕСКАЯ ФИРМА «ЮСТ»

**Третья международная
научно-практическая конференция**

**«СПОРТИВНОЕ ПРАВО: ПЕРСПЕКТИВЫ
РАЗВИТИЯ»**

материалы конференции

Москва 2010

УДК 34.047
ББК Х67.3

Научные рецензенты

Председатель Ассоциации юристов России, председатель Комитета Государственной Думы по гражданскому, уголовному, арбитражному и процессуальному законодательству, Ректор Российской школы частного права при Президенте Российской Федерации, Председатель редакционного совета Журнала «Спорт: экономика, право, управление» издательской группы «Юрист», председатель Попечительского совета Федерации хоккея России, Вице-президент ХК «Металлург» (Магнитогорск), Заслуженный юрист Российской Федерации, доктор юридических наук, профессор, государственный советник юстиции Российской Федерации

П.В. Крашенинников

Председатель Комиссии по спортивному праву Ассоциации юристов России, профессор Московской государственной юридической академии им. О.Е. Кутафина, главный редактор журнала «Спорт: экономика, право, управление» издательской группы «Юрист», доктор юридических наук, профессор

С.В. Алексеев

ISBN 978-5-98422-106-1

Третья международная научно-практическая конференция «Спортивное право: перспективы развития»: материалы конференции / Под ред. д.ю.н., проф. К.Н. Гусова, к.ю.н. А.А. Соловьева; сост. к.ю.н., доц. Д.И. Рогачев, к.ю.н. О.А. Шевченко. – М., 2010. – 123 с.

Настоящим изданием представляются основные материалы Третьей международной научно-практической конференции «Спортивное право: перспективы развития», проходившей 1 июня 2009 г. в Москве на базе Московской государственной юридической академии им. О.Е. Кутафина.

В сборнике содержатся статьи и выступления отечественных и зарубежных ученых – ведущих специалистов в области спортивного права, отражены различные точки зрения на наиболее актуальные проблемы его становления и формирования.

Издание предназначено для научных работников, преподавателей, аспирантов, студентов юридических и спортивных ВУЗов, руководителей и работников спортивных организаций, органов государственной власти и управления в области физической культуры и спорта, спортсменов, спортивных судей и тренеров, а также всех, кто интересуется спортивным правом.

ISBN 978-5-98422-106-1

© Коллектив авторов, 2010

СОДЕРЖАНИЕ

<i>Гусов К.Н. Предисловие</i>	5
<i>Сихарулидзе А.Т. Вступительная статья. Спортивное право как научная основа нормативно-правовой базы спортивного движения</i>	7
<i>Алексеев С.В. Олимпийское право: становление и перспективы развития</i>	14
<i>Амиров И.М. Обеспечение безопасности участников спортивного мероприятия - важная составляющая спортивной подготовки</i>	27
<i>Благодарова И.А. Принцип свободы труда в профессиональном спорте</i>	31
<i>Зайцев Ю.В. Право на освещение спортивных мероприятий в Российской Федерации</i>	36
<i>Зыков Р.О. Правовые и организационные аспекты создания спортивного арбитража в России</i>	40
<i>Карякин В.В. Проблемы нормативно-правового регулирования благотворительной деятельности в сфере физической культуры и спорта</i>	51
<i>Леонов А.С. Единство и дифференциация в правовом регулировании труда спортсменов и тренеров</i>	57
<i>Мартынов И.Е. Спортивное право и боевые искусства в России</i>	64
<i>Мяконьков В.Б., Минаева И.Ю., Тараканов А.В. Предпринимательство и спорт: особенности правового регулирования на современном этапе</i>	66
<i>Наринян Л.М. Несовершеннолетний спортсмен или налогоплательщик: вопросы применения налогового законодательства в области детского и юношеского спорта</i>	74
<i>Прокопец М.А. Лимит на легионеров в Российской Федерации. Проблемы и перспективы</i>	80
<i>Рогачев Д.И. Спортивное судейство в России: правовой аспект</i>	92

<i>Сараев В.В.</i> Отдельные вопросы уголовно-правовой охраны спорта	101
<i>Соловьев А.А.</i> Кодификация законодательства о спорте: опыт Франции и перспективы России	109
<i>Спирев М.В.</i> Правовое образование в сфере олимпийского движения	115
<i>Шевченко О.А.</i> Проблемы дискриминации в спорте	118

ПРЕДИСЛОВИЕ

Представленный читателю сборник содержит материалы Третьей международной научно-практической конференции «Спортивное право: перспективы развития», проходившей в Москве 01 июня 2009 года на базе Московской государственной юридической академии им. О.Е. Кутафина.

Организаторами конференции являются:

- Министерство спорта, туризма и молодежной политики Российской Федерации,

- Московская государственная юридическая академия им. О.Е. Кутафина,

- Ассоциация юристов России,

- Олимпийский комитет России,

- Российский футбольный союз,

- Континентальная Хоккейная Лига,

- Юридическая фирма «ЮСТ».

Информационную поддержку конференции оказывало издательство ООО «Ритм».

В работе конференции приняли участие более 100 специалистов из России и зарубежных стран, таких как Республика Беларусь, Украина: представители Государственной Думы, Совета Федерации, представители судебной власти, Министерства спорта, туризма и молодежной политики Российской Федерации, органов власти субъектов Российской Федерации, представители общероссийских спортивных федераций по различным видам спорта, руководители и работники спортивных клубов, практические работники и т.д.

С приветственным словом выступил ректор МГЮА им. О.Е. Кутафина, профессор Блажеев Виктор Владимирович.

Работа конференции проходила в режиме пленарных заседаний. Вниманию участников представлены два основных доклада.

Первый докладчик – доктор юридических наук, профессор Алексеев Сергей Викторович - выступил с докладом на тему «Правовое регулирование олимпийского движения».

Второй докладчик – советник Министра спорта, туризма и молодежной политики РФ, доцент, кандидат юридических наук Рогачев Денис Игоревич – выступил с докладом на тему «Совершенствование федерального законодательства о борьбе с допингом».

В развитие указанных докладов прозвучали научные сообщения более 50 участников. Впервые столь масштабная конференция, проводимая в рамках МГЮА им. О.Е. Кутафина, поставила перед собою задачу обменяться опытом и выработать стратегические меры развития нормативной правовой базы в области физической культуры и спорта.

Основные направления работы конференции:

- о совершенствовании законодательства о физической культуре и спорте;

- конституционно-правовые основы государственного регулирования в области спорта;

- трудовое право и спорт;

- предпринимательство и спорт;
- отдельные вопросы уголовно-правовой охраны спорта;
- организация спортивного арбитража в России;
- современные тенденции в правовом регулировании допинга в спорте;
- кодификация законодательства о спорте: опыт Франции и перспективы России.

Все эти вопросы подробно освещаются в выступлениях участников.

К началу конференции было подготовлено много интересных и ценных с научной точки зрения выступлений, в которых раскрываются проблемы, заявленные в теме конференции, и которые могут стать базой для дальнейших научных исследований. Основное содержание этих выступлений изложено в настоящем сборнике. Сделано множество заслуживающих внимание предложений и рекомендаций, которые будут способствовать совершенствованию российской нормативной базы в области физической культуры и спорта.

По итогам работы конференции в Государственную Думу РФ направлены предложения по совершенствованию действующего законодательства в области физической культуры и спорта.

Проведение следующей, Четвертой международной научно-практической конференции «Спортивное право: перспективы развития», планируется на 31 мая 2010 года.

Гусов Кантемир Николаевич

Член Комиссии по спортивному праву Ассоциации юристов России, заведующий кафедрой трудового права и права социального обеспечения Московской государственной юридической академии им. О.Е. Кутафина, президент Российской ассоциации трудового права и социального обеспечения, Заслуженный деятель науки Российской Федерации, доктор юридических наук, профессор, академик РАН

ВСТУПИТЕЛЬНАЯ СТАТЬЯ

СПОРТИВНОЕ ПРАВО КАК НАУЧНАЯ ОСНОВА НОРМАТИВНО-ПРАВОВОЙ БАЗЫ СПОРТИВНОГО ДВИЖЕНИЯ

К началу нового тысячелетия в ведущих странах мира сложилось общее понимание роли и места спорта в жизни государства, общества и личности. Являясь неотъемлемой частью общественной жизни, спорт зачастую называют социально-экономическим феноменом XX и начала XXI веков, одним из важнейших элементов созданной человечеством системы ценностей современной нам культуры.

Как подчеркнул в одном из своих выступлений Президент Российской Федерации Дмитрий Анатольевич Медведев: «Значение спорта для любого общества невозможно переоценить, особенно для растущего общества, для укрепления государства. Поэтому то, чем мы с вами сегодня занимаемся, – по сути, один из важнейших государственных приоритетов»¹. Без массового развития спорта в нашей стране невозможно формирование здорового образа жизни, решение демографических проблем, увеличение достижений и авторитета страны в большом спорте на международной спортивной арене.

Основой модернизации современной системы физической культуры и спорта, развития массового и большого спорта в России является совершенствование системы норм, т.е. нормативно-правовой базы, регулирующей данную сферу общественных отношений.

Система норм, регулирующих физкультурно-спортивные отношения, то есть спортивное право — это новейшее направление российской юриспруденции, охватывающее общественные отношения, возникающие в сфере физической культуры и спорта. По мере развития физкультурно-спортивной деятельности, укрепления рыночной экономики в России все более значимым и тонким становится механизм ее правового регулирования. В настоящее время в стране активно формируется и развивается законодательство, регулирующее физкультурно-спортивные отношения, постепенно нарабатывается административная и судебная практика применения этого законодательства.

Со дня вступления в силу (30 марта 2008 года) Федерального закона «О физической культуре и спорте в Российской Федерации» (далее - Федеральный закон) прошло 2 года, что позволяет подвести первые итоги реализации положений Федерального закона. Со времени его введения накоплен определенный опыт применения установленных им норм, а также иных нормативных правовых актов, обеспечивающих реализацию положений Федерального закона.

Федеральный закон устанавливает правовые, организационные, экономические и социальные основы деятельности в области физической

¹ Совместное заседание президиума Государственного Совета и Совета при Президенте по развитию физической культуры и спорта (14 октября 2008 года, Одинцово). <http://www.kremlin.ru/>.

культуры и спорта, определяет основные принципы законодательства о физической культуре и спорте в Российской Федерации.

В связи с принятием Федерального закона в ряде субъектов Российской Федерации были приняты новые законы о физической культуре и спорте.

За время действия Федерального закона в него внесено ряд изменений, а именно:

Федеральный закон от 23 июля 2008 г. № 160-ФЗ предусматривает, что ряд нормативных правовых актов в области физической культуры и спорта будет утверждаться не Правительством Российской Федерации, а уполномоченным им федеральным органом исполнительной власти;

Федеральный закон от 25 декабря 2008 года № 281-ФЗ уточняет полномочия органов местного самоуправления в области физической культуры и спорта;

Федеральный закон от 7 мая 2009 года № 82-ФЗ дополняет перечень прав спортсменов правом на включение в составы спортивных сборных команд Российской Федерации при условии соответствия критериям отбора спортсменов и соблюдения порядка формирования спортивных сборных команд Российской Федерации;

Федеральный закон от 18 июля 2009 года № 175-ФЗ предусматривает, что орган государственной власти субъекта Российской Федерации вправе участвовать в проведении государственной политики в области физической культуры и спорта, а порядок финансирования проведения физкультурных и спортивных мероприятий, включенных в соответствующий Единый календарный план устанавливаются уполномоченным Правительством Российской Федерации федеральным органом исполнительной власти.

Федеральный закон от 25 ноября 2009 года № 276-ФЗ устанавливает, что организаторы физкультурных мероприятий или спортивных мероприятий определяют условия их проведения, в том числе условия и порядок предоставления компенсационных выплат спортивным судьям, связанных с оплатой стоимости питания, спортивного снаряжения, оборудования, спортивной и парадной формы, получаемых ими для участия в спортивных соревнованиях.

Федеральный закон предусматривает издание целого ряда нормативных правовых актов Правительства Российской Федерации и федеральных органов исполнительной власти.

В рамках осуществления полномочий Российской Федерации по разработке и реализации государственной политики в области физической культуры и спорта (пункт 1 статьи 6 Федерального закона) распоряжением Правительства Российской Федерации от 7 августа 2009 года № 1101-р утверждена Стратегия развития физической культуры и спорта в Российской Федерации на период до 2020 года.

В соответствии с частью 6 статьи 41 Федерального закона Правительство Российской Федерации в срок до 1 июля 2008 года должно было издать нормативные правовые акты, обеспечивающие реализацию его положений. Вместе с тем, этот процесс к указанному сроку не был завершен, в связи с изменениями в структуре федеральных органов

исполнительной власти в области физической культуры и спорта, связанными с ликвидацией Росспорта, образованием Минспорттуризма России и передачей ему части полномочий Правительства Российской Федерации по принятию нормативных правовых актов в соответствии с Федеральным законом от 23 июля 2008 года № 160-ФЗ.

Всего Федеральным законом о физической культуре и спорте предусмотрено принятие 30 подзаконных нормативных правовых актов, 3 из которых должны быть утверждены решениями Правительства Российской Федерации, а 27 - приказами уполномоченного федерального органа исполнительной власти.

В соответствии с Федеральным законом и Положением о Министерстве спорта, туризма и молодежной политики Российской Федерации, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 29 мая 2008 года № 408, уполномоченным федеральным органом исполнительной власти по принятию 25 нормативных правовых актов является Минспорттуризм России. При этом, два 2 нормативных правовых акта должны быть утверждены федеральными органами исполнительной власти, осуществляющими руководство развитием военно-прикладных и служебно-прикладных видов спорта.

Кроме того, в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 17 октября 2009 года № 812 на Министерство здравоохранения и социального развития Российской Федерации возложено принятие порядка медико-биологического, медицинского обеспечения спортивных сборных команд Российской Федерации и их ближайшего резерва.

Следует отметить, что не все из нормативных правовых актов, которые должны быть утверждены Правительством Российской Федерации, вступили в силу. Не все из нормативных правовых актов, которые должны быть приняты Минспорттуризмом России, вступили в силу. В их числе:

- порядок разработки Правил военно-прикладных и служебно-прикладных видов спорта;
- правила видов спорта (в соответствии со статьей 25 Федерального закона правила видов спорта, включенных во Всероссийский реестр видов спорта, разрабатываются общероссийскими спортивными федерациями и утверждаются Минспорттуризмом России);
- порядок материально-технического обеспечения, в том числе обеспечения спортивной экипировкой, научно-методического, антидопингового обеспечения спортивных сборных команд Российской Федерации за счет средств федерального бюджета;
- порядок финансирования за счет средств федерального бюджета проведения физкультурных и спортивных мероприятий, включенных в Единый календарный план межрегиональных, всероссийских и международных физкультурных мероприятий и спортивных мероприятий, и нормы расходов средств на проведение указанных мероприятий.

В этой связи Федеральный закон не может быть исполнен в полном объеме в связи с отсутствием необходимых нормативных правовых актов.

Несвоевременное принятие некоторых нормативных правовых актов также затруднило реализацию отдельных положений Федерального закона.

Так, Порядок разработки и представления общероссийскими спортивными федерациями в Минспорттуризм России программ развития соответствующих видов спорта был утвержден лишь 8 июня 2009 года, что затруднило их разработку и своевременное представление в Минспорттуризм России.

В связи с технической неподготовленностью финансирование полномочий по оформлению и ведению спортивных паспортов приостановлено до 1 января 2011 года. К указанному сроку Минспорттуризму России необходимо принять Положение о спортивном паспорте и его образец, а также иные нормативные правовые акты, методические указания и инструктивные материалы для обеспечения реализации полномочий по оформлению и ведению спортивных паспортов, переданных органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации.

В соответствии с распоряжением Правительства Российской Федерации от 28 декабря 2007 г. № 1930-р разработка технического регламента «О требованиях к безопасности спортивного оборудования и инвентаря» была исключена из Программы разработки технических регламентов.

Вместе с тем, согласно пункту 9 статьи 6 Федерального закона к полномочиям Российской Федерации в области физической культуры и спорта относится разработка технических регламентов о спортивном инвентаре и оборудовании. В этой связи, Правительство Российской Федерации должно вернуться к разработке указанного технического регламента.

Следует отметить, что с принятием Федерального закона законодательная работа не закончилась, поскольку осталось еще много нерешенных проблем. Предстоит дальнейшее совершенствование отдельных положений Федерального закона с учетом правоприменительной и судебной практики.

Анализ правоприменительной практики главы 4 Федерального закона, посвященной подготовке спортивной резерва показал, что существует правовой пробел, выражающийся в отсутствии конкретных правовых механизмов ее реализации, в том числе в неопределенности статуса организаций, осуществляющих подготовку спортсменов, отсутствии прав, обязанностей и порядка деятельности этих организаций. В этой связи необходим федеральный закон «О спортивной подготовке», либо следует внести соответствующие изменения в действующий Федеральный закон.

Результатом анализа правоприменительной практики статьи 26 Федерального закона стало принятие Государственной Думой проекта федерального закона № 216472-5 «О внесении изменений в Федеральный закон «О физической культуре и спорте в Российской Федерации» (в части усиления мер по противодействию использованию допинговых средств и

(или) методов в спорте и установления правового статуса национальной антидопинговой организации).

Предлагаемая в законопроекте новая редакция статьи 26 Закона предусматривает установление:

1) понятий «допинг», «антидопинговые правила», «допинговый контроль»;

2) перечня мер и полномочий федерального органа исполнительной власти в области физической культуры и спорта по противодействию использованию допинговых средств и (или) методов в спорте;

3) правового статуса и полномочий Российского антидопингового агентства;

4) обязанностей общероссийских спортивных федераций и организаторов спортивных мероприятий по противодействию использованию допинговых средств и (или) методов в спорте.

Разработка всех этих нововведений была бы невозможной без применения научного инструментария, использования современных достижений теории спортивного права. «Научная основа — единственно верный камертон правотворческой и законодательной деятельности»².

Наука спортивного права предполагает изучение закономерностей правового регулирования физкультурно-спортивных отношений, а также генерацию новых знаний в данной области. Результатом является формирующееся учение о спортивном праве - специфическая система взаимосвязанных и взаимосогласованных понятий, взглядов, выводов, суждений, идей, концепций и теорий³.

Одним из важнейших механизмов развития современной науки спортивного права, как главной основы совершенствования спортивного законодательства, является организация и проведение тематических научно-практических конференций.

Это способствует обмену положительным опытом научно-практической юридической и законотворческой работы в различных областях спортивного движения, формированию научно-обоснованных рекомендаций по совершенствованию спортивного законодательства.

В том числе может способствовать систематизации и кодификации нормативно-правового массива, обеспечивающего спортивную сферу, в значительной мере преодолеть пробелы в правовом регулировании спортивных отношений, а также одновременно обновить и обогатить смежные и сопутствующие со спортивным правом направления юриспруденции.

Вот почему нельзя не приветствовать проведение третьей международной научно-практической конференции: «Спортивное право:

² См.: Крашенинников П.В. Спортивное право, которое нужно всем: вступительная статья к учебнику: Алексеев С.В. Спортивное право России. Правовые основы физической культуры и спорта: Учебник для вузов / Под ред. д.ю.н., проф. П.В. Крашенинникова. М.: ЮНИТИ-ДАНА, Закон и право, 2005, 2007. С. 8 - 9.

³ См.: Алексеев С.В. Спортивное право России. Правовые основы физической культуры и спорта: Учебник для вузов / Под ред. д.ю.н., проф. П.В. Крашенинникова. М.: ЮНИТИ-ДАНА, Закон и право, 2005, 2007. С. 141.

перспективы развития», состоявшейся 1 июня 2009 года в Московской государственной юридической академии им. О.Е. Кутафина под патронажем Ассоциации юристов России, Министерства спорта, туризма и молодежной политики Российской Федерации, Олимпийского комитета России, Российского футбольного союза, Континентальной хоккейной лиги и Юридической фирмы «ЮСТ».

Такое мероприятие проводится уже третий год подряд, что особенно актуально в свете необходимости анализа применения действующего Федерального закона «О физической культуре и спорте в Российской Федерации», новой главы Трудового кодекса Российской Федерации, посвященной особенностям правового регулирования труда спортсменов и тренеров, а также выработки основных направлений дальнейшего совершенствования российского законодательства в области физической культуры и спорта.

Особую остроту рассмотренным на конференции вопросам и проблемам придает, в частности, приближение XXII Олимпийских зимних игр и XI Паралимпийских зимних игр 2014 года в городе Сочи, а также XXVII Всемирной летней универсиады 2013 года в городе Казани.

Думаю, что опубликованные материалы третьей международной научно-практической конференции «Спортивное право: перспективы развития» будут полезны как в теоретических изысканиях, так и в практической деятельности широкому кругу читателей: научным работникам, преподавателям, аспирантам, студентам юридических и спортивных ВУЗов, руководителям и сотрудникам спортивных организаций, органов законодательной власти и государственного управления в области физической культуры и спорта, спортсменам, спортивным судьям и тренерам, другим субъектам спорта и физической культуры, а также всем, кто интересуется спортивным правом и развитием спортивного движения.

Надеюсь также, что дальнейшее сотрудничество Комитета Государственной Думы по физической культуре и спорту с Комиссией по спортивному праву Ассоциации юристов России будет максимально эффективно содействовать становлению и развитию российского и международного спортивного права и законодательства, его последовательному внедрению в практику отечественного и мирового спорта, что в свою очередь будет способствовать:

- созданию эффективного механизма правового регулирования спортивного движения, основанного на теории российского и международного спортивного права;
- укреплению правового сознания и правового порядка в сфере спорта;
- динамичному развитию российского и международного спортивного движения, новым большим спортивным успехам, победам и рекордам;
- претворению в жизнь олимпийских идей и принципов;
- укреплению мира и международного сотрудничества между народами;

- удержанию Россией завоеванных позиций в мировом спорте, сохранению ей статуса великой спортивной державы;
- полной реализации в XXI веке огромного социального потенциала спорта и физической культуры на благо современного общества.

Сихарулидзе Антон Тариэльевич

Председатель Комитета Государственной Думы по физической культуре и спорту, член Совета при Президенте Российской Федерации по развитию физической культуры и спорта, спорта высших достижений, подготовке и проведению XXII зимних Олимпийских игр и XI зимних Паралимпийских игр 2014 года в г. Сочи, XXVII Всемирной летней Универсиады 2013 года в г. Казани, член Комиссии по спортивному праву Ассоциации юристов России, член Редакционного совета журнала «Спорт: экономика, право, управление» издательской группы «Юрист», академик Российской академии выдающихся спортивных достижений, заслуженный мастер спорта Российской Федерации, олимпийский чемпион

Алексеев С.В.

Председатель Комиссии по спортивному праву Ассоциации юристов России, профессор Московской государственной юридической академии им. О.Е. Кутафина, главный редактор журнала «Спорт: экономика, право, управление» издательской группы «Юрист», доктор юридических наук, профессор

ОЛИМПИЙСКОЕ ПРАВО: СТАНОВЛЕНИЕ И ПЕРСПЕКТИВЫ РАЗВИТИЯ

Россия, как и все человечество, вступила в новый XXI век, названный веком знаний. Именно наука и образование во всем их богатстве и многообразии становятся сегодня главным двигателем общественного прогресса. Это в полной мере относится к научному обеспечению олимпийского движения и олимпийскому образованию.

Россия – страна, которая на протяжении многих десятилетий славной олимпийской истории находится в первых рядах олимпийского движения – самого массового общественного движения современности. Страна, которая в 1980 году успешно провела в своей столице Москве Игры XXII Олимпиады и чей южный город Сочи получил право проведения в 2014 году XXII зимних Олимпийских игр и XI зимних Паралимпийских игр.

Развитие олимпийского движения немыслимо без основополагающей роли права, которое является важнейшим инструментом регулирования отношений в данной сфере, оно формирует и совершенствует эти отношения. Вместе с тем до недавнего времени комплекс нормативных правовых актов, регулирующих сферу олимпийского спорта, в юридической литературе не был исследован. Возникла необходимость системно изложенной и прокомментированной нормативной базы, обеспечивающей и регламентирующей все направления олимпийского движения как отрасли с необходимым теоретическим правовым осмыслением и юридической регламентацией.

Правовая наука рассматривает систему права как объективную реальность. Научно обоснованная, грамотно структурированная система права способствует развитию права и является ориентиром для нормотворческой деятельности. Имея под собой объективную основу (реально существующие общественные отношения), данная система получает научное осмысление в трудах ученых-правоведов.

Как справедливо утверждал профессор Г.Ф. Шершеневич «Правоведение – наука живая, предназначенная служить современности, и в основании ее лежит убеждение, что ценность права обуславливается соответствием его жизни».

Одной из характерных особенностей современного международного права является определяемый реальными условиями международной жизни процесс выделения из него относительно автономных отраслей: международного экономического, международного морского, международного экологического, международного космического,

международного дипломатического и консульского, международного гуманитарного, международного уголовного права⁴ и др.

В связи с этим вместе с обобщенным предметом правового регулирования всего международного права - международными отношениями между его субъектами - в каждой его отрасли образовался менее обобщенный и специфичный для нее предмет правового регулирования.

Формирование отраслей международного права - объективный процесс, вызванный многогранным и многообразным характером отношений между субъектами международного права. Для наиболее эффективного регулирования обособившейся группы отношений в определенных сферах международной деятельности и потребовалось выделение в международном праве отраслей со своими предметом и методом правового регулирования, специфическими (отраслевыми) принципами. Появление отраслей международного права объясняется также формированием систем однородных международно-правовых норм и их источников, связанных одним предметом регулирования.

Отрасли права складываются объективно, а устанавливаются наукой (как объективно существующие совокупности или определенные группы норм и их источников, составляющие обособленные и неотъемлемые объективные части общего международного права). Для возникновения и развития определенных групп норм современного международного права необходимы три объективных фактора:

1) появление новых общественных отношений в международной жизни, порожденных насущными потребностями человечества;

2) заинтересованность сообщества государств в установлении в данном срезе общественных отношений четко определенного международного правопорядка для использования в интересах всего международного сообщества;

3) установление и общее признание государствами исходных, основополагающих начал правового порядка в соответствующей сфере.

Составной частью отрасли является правовой институт, представляющий собой в соответствующей отрасли, устойчивую группу правовых норм, регулирующих определенную разновидность общественных отношений. Родственные институты могут образовывать подотрасли права.

Так, например, из международного экономического права вырастают, в частности, международное коммерческое⁵ и международное

⁴ См.: Шумилов В.М. Международное экономическое право: В 2 т.: Учебно-методическое пособие. М., 2002; Гуцуляк В.Н. Международное морское право (публичное и частное): Учеб. пособие. Ростов н/Д, 2006; Авраменко И.М. Международное экологическое право: Учеб. пособие. Ростов н/Д, 2005; Жуков Г.П. Международное космическое право: Учебник. М., 1999; Соловьев Э.Я. Основы дипломатического права: Учеб. пособие. М., 2005; Соловьев Э.Я. Основы консульского права: Учеб. пособие. М., 2005; Батырь В.А. Международное гуманитарное право: Учебник для вузов. М., 2006; Лукашук И.И. Международное уголовное право: Учебник. М., 1999.

⁵ Бушуев А.Ю. и др. Международное коммерческое право: Учеб. пособие / Под общ. ред. В.Ф. Попондопуло. 2-е изд., стер. М., 2006.

банковское право⁶, из международного морского – морское рыболовное право⁷.

В результате развития международного спортивного права⁸ на наш взгляд уже сегодня можно говорить о формировании в правовой системе олимпийского права, являющегося составной частью международного спортивного права.

Олимпийский спорт связан с зарождением современного олимпийского движения (1894), с возросшей ролью Олимпийских игр в спортивной и политической жизни планеты. Удельный вес олимпийского спорта в структуре мирового спорта постоянно возрастает. Бурно развиваясь, олимпийский спорт занял видное место как в физической, так и в духовной культуре общества. При этом его общественное значение продолжает стремительно расти.

Олимпийский спорт существует и развивается по собственным законам, имеет задачу достижения подлинно рекордных результатов и остается сферой максимального выявления человеческих возможностей⁹.

В сфере олимпийского спорта вращаются громадные материальные и финансовые ресурсы, действуют мощнейшие стимулы как материального, так и духовного характера¹⁰.

В самом общем виде **олимпийское право (ОП) представляет собой систему взаимосвязанных норм и правил, регулирующих общественные отношения, складывающиеся в международном олимпийском движении**¹¹.

В свою очередь международное олимпийское движение охватывает такие основные направления, как:

1) участие международных организаций общей компетенции, например, Организации Объединенных Наций, Совета Европы и др., в международном олимпийском движении; организация и деятельность международных спортивных организаций, в том числе МОК, МПК, МСФ и

⁶ Ерпылева Н.Ю. Международное банковское право: Учеб. пособие. М., 2004.

⁷ Бежашев К.А. Морское рыболовное право: Учебник. М., 2002.

⁸ Алексеев С.В. Международное спортивное право: Учебник / Под ред. П.В. Крашенинникова. М., 2008.

⁹ См.: Матвеев Л.П. Чужд ли спортивный профессионализм олимпийскому спорту? // Теория и практика физической культуры. 1995. № 5 - 6. С. 9 - 11.

¹⁰ Будучи сложным и многогранным общественным явлением, олимпийский спорт обладает рядом существенных особенностей. См. об этом: Алексеев С.В. Олимпийское право. Правовые основы олимпийского движения: Учебник / Под ред. П.В. Крашенинникова. М., 2010. С. 14-161.

¹¹ Отметим, что в связи с наличием значительного количества разного рода неправовых норм, регулирующих международное олимпийское движение, с научной точки зрения в отношении нормативного комплекса, регламентирующего спортивные отношения в олимпийском спорте, может быть, правильнее было бы говорить как об олимпийском квазиправе. Однако в целях настоящего исследования понятием ОП с определенной долей условности охватываются как правовая, так и неправовая нормативная (регулятивная) сферы международного олимпийского движения. Автор учитывает при этом опыт зарубежных стран (Великобритании, США и др.), в которых проводятся интенсивные исследования по правовым проблемам международного спортивного движения, преподаются соответствующие учебные курсы.

др., включая их взаимодействие с национальными спортивными структурами;

2) деятельность государств, национальных спортивных организаций, спортсменов и других внутренних субъектов в международных олимпийских отношениях;

3) организация и проведение международных спортивных соревнований, проводимых под патронажем Международного олимпийского комитета, в том числе Олимпийских игр¹². Организация и проведение иных международных спортивных и спортивно-зрелищных мероприятий, конференций и симпозиумов, связанных с функционированием олимпийского спорта и олимпийского движения;

4) международные спортивно-трудовые и связанные с ними отношения, в частности международное движение трудовых ресурсов в сфере олимпийского спорта, включая международный трансферт, аренду, иные виды переходов спортсмена (тренера) из одного клуба (спортивного общества) в другой, а также международная деятельность спортивных агентов;

5) международная материальная поддержка и иностранные инвестиции в сфере олимпийского спорта;

6) международная коммерческая деятельность в сфере спортивной промышленности, в том числе организация совместных предприятий, производящих товары олимпийского назначения, международная торговля ими;

7) отношения, связанные с международной охраной прав интеллектуальной собственности в сфере олимпийского движения, в том числе прав на олимпийскую символику, товарные марки, радио- и телеправ на спортивные мероприятия в сфере олимпийского движения;

8) международные налоговые отношения в сфере олимпийского движения;

9) травматизм, спортивная медицина и страхование в олимпийском спорте;

10) всемирная антидопинговая политика и противодействие применению допинга в международном олимпийском движении;

11) международное сотрудничество в борьбе с преступностью в сфере олимпийского спорта;

12) урегулирование международных спортивных споров в современном олимпийском движении;

13) другие сопутствующие и смежные с названными сферы деятельности.

Указанный перечень не является исчерпывающим, он может быть расширен и включать другие виды и направления спортивной деятельности, связанной с функционированием международного олимпийского движения.

¹² Область олимпийского спорта составляют далеко не только Олимпийские игры, но, например, и соревнования, на которых происходит отбор на Олимпийские игры, проводимые под эгидой международных спортивных федераций, входящих в олимпийское движение.

Все названные направления выделяются своей однородностью и относительной обособленностью. Вместе с тем, спортивные отношения в сфере международного олимпийского движения разнятся по своему характеру. Ими могут быть как внутригосударственные отношения, включающие международный (иностраный) элемент в том или ином виде (например, экспорт (импорт) спортивных изделий и техники, связанных с организацией и проведением Олимпийских игр; продажи (трансферты) игроков зарубежным спортклубам, т.е. сделки между гражданами и организациями различной государственной принадлежности), так и истинно межгосударственные отношения властного характера (например, международное сотрудничество в борьбе с преступностью в сфере олимпийского спорта). Такая многоплановость международных правоотношений в области олимпийского движения определяется прежде всего спецификой участвующих в них субъектов¹³.

Исходя из правовой природы современного олимпийского движения, учитывая структуру и особенности перечисленных отношений как органического комплекса, следует заключить, что международные олимпийские отношения можно рассматривать в двух аспектах: с одной стороны, как объективную основу формирования олимпийского права; с другой - с позиции процесса правообразования, который завершается созданием источников, выражающих нормы ОП.

В первом случае проблема олимпийского права исследуется не в рамках научной систематики, а в пределах системы права как объективная реальность, сложившаяся на основе объединения системы взаимообусловленных норм, составляющих ОП как нормативный комплекс. Во втором случае исходя из важности социальных факторов, детерминирующих сущность и содержание правовых норм, особое внимание обращается на общественные отношения в сфере международного олимпийского движения, предопределяющие содержание и систему источников олимпийского права¹⁴.

Регулятивное воздействие на общественные отношения осуществляется посредством различных методов регулирования.

Олимпийское право соотносится с международным спортивным правом как часть и целое. В этой связи круг методов олимпийского права охватывается методами международного спортивного права.

Вместе с тем, проблематика метода регулирования в российской международно-правовой литературе разработана недостаточно.

ОП осуществляет целенаправленное воздействие на поведение международных и национальных спортивных организаций, спортсменов и других субъектов международного олимпийского движения. Каким образом происходит такое целенаправленное воздействие? Если с этой точки зрения рассматривать методы ОП, то обнаружится, что методов много и их набор широк.

Можно выделить методы правотворчества и правоприменения; централизованного и децентрализованного регулирования; координации и

¹³ См.: Алексеев С.В. Указ. соч. Под ред. П.В. Крашенинникова. М., 2010. С. 231-330.

¹⁴ См.: Алексеев С.В. Указ. соч. Под ред. П.В. Крашенинникова. М., 2010. С. 189-202.

субординации целей и интересов сторон; жесткого и мягкого регулирования.

В ОП, как и в международном праве в целом, используются регулирование посредством международных договоров (метод договорного регулирования); регулирование посредством международных обычаев (метод обычно-правового регулирования). Выделяются методы односторонних действий государств, а также двустороннего, многостороннего и универсального регулирования международных отношений.

Можно упомянуть также методы унификации международно-правовых норм; конвергенции внутренних правовых режимов; вхождения норм международного права во внутреннее право.

Особо следует выделить методы, заложенные в нормах олимпийского права. Нормы ОП, как и прочие нормы, могут нести в себе запрет, обязывание или дозволение. Есть сферы, в которых спортивные отношения необходимо регулировать методами запрета и обязывания (например, в вопросах противодействия применению допинга, борьбы с дискриминацией в сфере спорта). И наоборот, есть сферы, достаточно открытые для волеизъявления самих субъектов ОП (например, в решении некоторых вопросов международных трансфертов, экспорта (импорта) связанных с олимпийскими играми спортивных изделий и техники). Нередко применяется сочетание названных методов.

Из этой неполной картины перечисленных методов видно, что часть из них представляют собой общеправовые методы (запреты, предписания, дозволения и др.), т.е. применяемые в том или ином сочетании во всех отраслях права, часть из них — межотраслевые (например, договорные и др.), характерные для определенной группы отраслей, в частности отраслей международно-правового комплекса.

Олимпийское право характеризуется также специфическими (специальными) методами правового регулирования¹. Они дополняют общие методы, применяемые в олимпийском праве, названные ранее.

К специальным следует отнести следующие методы ОП:

- с помощью которых выстраивается и сохраняется система международного олимпийского движения, в частности, метод учреждения международных спортивных организаций, в том числе олимпийских комитетов, федераций, союзов и прочих интеграционных объединений, метод разграничения и передачи компетенции от государств и национальных спортивных организаций международным спортивным организациям, метод подразумеваемых полномочий международных спортивных организаций, метод защиты от монополизма в управлении олимпийским спортом;
- целенаправленности воздействия на достижение обоюдных интересов в результате деятельности субъектов международного олимпийского движения;

¹ Такой взгляд на метод правового регулирования содержится, в частности, в монографии: Правовой статус работников сельскохозяйственных предприятий / Под ред. М.И. Козыря и Г.В. Чубукова. М.: Наука, 1987. С. 19-22, 32-36.

- учета направленности международного олимпийского движения на консолидацию общества, укрепление мира и международного сотрудничества;
- учета специфических функций олимпийского спорта - политической, экономической, коммерческой и др.;
- обеспечения равенства прав и свобод человека в сфере олимпийского спорта;
- поощрения конкуренции в олимпийском спорте, олимпийской промышленности¹⁵;
- соблюдения прав интеллектуальной собственности в сфере международного олимпийского движения;
- обеспечения эффективной подготовки к Олимпийским играм и сопряженным с ними международным соревнованиям, участия в них и достижения максимально высоких спортивных результатов;
- обеспечения материальной поддержки и социальной защиты олимпийцев;
- обеспечения безопасной организации и проведения учебно-тренировочных занятий и спортивных мероприятий;
- возмещения вреда здоровью, связанного с последствиями олимпийского спорта; восстановления утраченных функций после спортивных травм и перенесенных профессиональных заболеваний;
- противодействия применению допинга, в том числе допингового контроля, обеспечения равных стартовых условий и правил честной игры и соревнования;
- поддержания международного олимпийского правопорядка, в том числе методы процессуально-правового регулирования разрешения международных спортивных коллизий, в частности, посредством специализированной системы урегулирования споров, связанных с Олимпийскими играми — международного спортивного арбитража;
- учета правил международной спортивной этики и др.

В конечном счете, само ОП можно воспринимать в качестве метода обеспечения функционирования всего международного олимпийского движения.

Перед международным правом в целом и перед олимпийским правом в частности стоит задача повышения эффективности механизма международно-правового регулирования. Нередко правильно выбранный метод (или методы) обеспечивает наиболее эффективное достижение результата.

Таким образом, на наш взгляд, уже сегодня олимпийское право целесообразно рассматривать как находящуюся на стадии становления комплексную правовую структуру и дать ей следующее определение.

Под **олимпийским правом** можно понимать *подсистему международного спортивного права, состоящую из обязательных взаимосвязанных норм, регламентирующих отношения в области*

¹⁵ Олимпийская промышленность - это совокупность специализированных промышленных предприятий, осуществляющих производство продукции олимпийского назначения.

международного олимпийского движения, характеризующихся их общностью и специфичностью, а также обладающую определенной автономностью в системе¹⁶ международного спортивного права при условии, что выделение такой группы обусловлено заинтересованностью международного сообщества в более детальном и эффективном регулировании соответствующего комплекса международных отношений.

Данное определение содержит необходимые атрибуты понятия олимпийского права, однако носит описательный характер и сложно для восприятия.

В академических целях можно применять более лаконичную дефиницию: *олимпийское право есть подсистема специальных норм международного спортивного права, регулирующих отношения, складывающиеся в международном олимпийском движении¹⁷.*

Олимпийское право — одна из важнейших структур современного международного права — включает нормы как международного публичного права, регулирующего межгосударственные отношения, так и международного частного права, охватывающего отношения между частными лицами — организациями и гражданами разной государственной принадлежности.

ОП объединяет нормы международного права и национального законодательства, регулирующего спортивные правоотношения международного характера (например, российского спортивного законодательства). Внутреннее законодательство каждой страны, в той или иной степени затрагивающее вопросы международного олимпийского движения, должно содействовать укреплению международного спортивного правопорядка.

Кроме того, ОП тесно взаимодействует с другими нормативными комплексами в регулировании международных и внутригосударственных спортивных отношений.

Таким образом, речь идет о комплексном правовом регулировании устойчивой группы общественных отношений.

Согласно современной теории права в последнее время происходит своего рода удвоение структуры права, которое полностью согласуется с философскими представлениями о возможности объективации того или иного явления в нескольких перекрещивающихся структурах, о существовании иерархии структур. С этой точки зрения спортивное право в качестве обособленной группы норм национального права рассматривается как комплексное образование, в котором путем введения общих понятий, институтов, приемов и принципов регулирования

¹⁶ Любая система — это совокупность элементов, находящихся во взаимодействии друг с другом. Система может содержать в себе подсистемы: *omne majus continet in se minus* («каждое большее содержит в себе меньшее»).

¹⁷ Большое внимание формулированию понятий мы уделяем потому, что их сущность определяет круг вопросов для полномасштабной разработки и исследования ОП. На важность этого вопроса обращал внимание еще в XVII в. Рене Декарт: «Дайте понятиям точное толкование, и вы освободите мир от половины заблуждений».

объединяется разнородный нормативный материал¹⁸. Рассматривая природу ОП, следует также подчеркнуть его комплексный характер. Однако комплексность в этом случае отличается от комплексности в рамках национального права и предполагает прежде всего объединение в его составе норм различной юридической природы, имеющих как международный, включая международное частное право и международное публичное право, так и внутригосударственный характер. Неоднородность международных олимпийских отношений, а также их субъектов, влияющая на комплексный характер их правового регулирования, не препятствует объединению всех таких отношений, так как их интегрирующим началом выступает международное олимпийское движение.

В последнее время олимпийское право бурно развивается. Это объясняется, в частности, тем, что олимпийский спорт становится объектом приложения огромных финансовых средств и большой политики. Психологическое давление на спортсменов во время олимпийских и предолимпийских соревнований становится все сильнее. При этом юридические, финансовые и технологические тонкости усложняют отношения в данной сфере, что в свою очередь повышает потенциальную возможность конфликта между теми, кто принимает непосредственное участие в олимпийских мероприятиях, и теми, кто ими управляет и делает, в частности, на этом бизнес.

Национальным и международным судам нередко приходится выносить судебные решения по таким конфликтам, находить баланс, который заключается в том, чтобы, с одной стороны, максимально избежать, где это возможно, вмешательства в спортивные споры, а с другой — отправлять правосудие тогда, когда регулирующие или дисциплинарные механизмы спортивных организаций не срабатывают, в том числе нарушая публичный порядок.

Как показывает практика, в мире большого спорта все уверенней проявляется приверженность букве закона во всех спорах. Это естественное следствие тех огромных финансовых ставок, которые все чаще имеют место в олимпийском спорте и возрастающего интереса к нему, как средству достижения карьерных успехов, средству политических технологий. Сегодня налицо всевозрастающие возможности спортивного менеджмента влиять на судьбу и заработки спортсменов и, напротив, возрастающие возможности самих спортсменов диктовать свои условия менеджерам от спорта. Эти и другие отношения внутри современного олимпийского движения требуют качественной правовой регламентации. Причем чем выше «ставки», тем более детализированными должны быть нормы олимпийского права, чтобы предотвратить несправедливость и нарушения в данной сфере.

Формирование в структуре современного международного права комплексного правового образования - олимпийского права - позволяет решить, в частности, следующие задачи:

¹⁸ См.: *Алексеев С.В.* Спортивное право России. Правовые основы физической культуры и спорта: Учебник для вузов / Под ред. д.ю.н., проф. П.В. Крашенинникова. М.: ЮНИТИ-ДАНА, Закон и право, 2005, 2007. С. 127-137, 148-158.

- придать системе управления международным олимпийским движением оптимальную управляемость, целенаправленность и гарантированность;
- создать условия для разработки долговременной программы развития этой системы;
- более четко формулировать, юридически выражать и закреплять, а также обеспечивать претворение в жизнь основных норм и принципов международного олимпийского движения;
- охватить единым нормативным регулированием международные олимпийские отношения как с учетом уже достигнутой общности в их правовом регулировании, так и сохраняющихся различий, обусловленных многообразием национальных спортивных законодательств;
- систематизировать и кодифицировать обширный международный нормативно-правовой массив, обеспечивающий олимпийскую сферу, в значительной мере преодолеть пробелы в правовом регулировании международного олимпийского движения. Это позволит одновременно существенно обновить и обогатить соприкасающиеся с ОП правовые структуры;
- предупредить, а в случае возникновения повысить эффективность разрешения в рассматриваемой сфере международных спортивных споров;
- активизировать и сделать более целеустремленной научную разработку актуальных олимпийских спортивно-правовых проблем, включая и научную концепцию развития ОП;
- способствовать улучшению подготовки в юридических вузах кадров для работы в государственных и коммерческих структурах, обслуживающих сферу физической культуры и спорта, а также совершенствованию правового обучения студентов в учреждениях олимпийского образования, физкультурных и других неюридических вузах, готовящих специалистов для физкультурно-спортивной сферы.

Таким образом, современное международное право развивается, совершенствуется, разветвляется, специализируется и детализируется по отдельным направлениям, в частности, для того чтобы эффективнее регулировать различные «участки» общественных отношений в международной сфере. Поэтому только содержательная характеристика олимпийского права, т.е. выделенной совокупности норм и анализ связанной с ними обслуживающей их системы теоретических и методических суждений, могут внести окончательную ясность в проблему специфичности и статуса ОП¹⁹.

Система и структура олимпийского права не есть нечто застывшее, раз и навсегда данное. Олимпийское право находится в своем диалектическом развитии. Так, в сферу олимпийского движения постепенно пробивает себе дорогу покер – интеллектуальная турнирная игра.

¹⁹ См. об этом подробнее: *Алексеев С.В.* Олимпийское право. Правовые основы олимпийского движения: Учебник / Под ред. П.В. Крашенинникова. М., 2010.

В феврале 2010 г. Международная ассоциация интеллектуального спорта (International Mind Sports Association) заявила о своем намерении сделать Международную федерацию покера (International Federation of Poker) полноправным членом своей организации уже на ближайшем форуме. Это означает, что Международный олимпийский комитет (МОК) автоматически включит покер в список игр, относящихся к «game of skill» («играм мастерства»). Сейчас туда входят шахматы, бридж и го.

Конечно, это не говорит о том, что покер будет включен в программу ближайших Олимпийских игр, но сам факт станет серьезным аргументом в борьбе поклонников покера за его права в разных странах. Это уже ставит покер в совсем другое, выигрышное положение. Тем самым покер, на основании решения международной организации приобретает официальное международное подтверждение, что это не азартная игра, а игра мастерства, получает международную юридическую поддержку как интеллектуальная игра.

На сегодняшний день покер уже включен в программу туристических Олимпийских Игр. Покер находится в числе 25 видов спорта, по которым будут проведены состязания в рамках первой в истории туристической Олимпиады. Она пройдет в июне 2010 г. в Будапеште и рассчитана на людей, работающих в сфере туризма, и самих туристов. Помимо покера участникам предлагается посоревноваться в пляжном волейболе, бильярде, боулинге, шахматах, дартсе, мини-футболе, а также легко- и тяжелоатлетических дисциплинах.

Непростая судьба у покера и в нашей стране. Россия – одна из первых стран, признавших старинную карточную игру покер видом спорта. Приказом Росспорта от 26 июня 2007 года № 378, на основании заявления Общероссийской общественной организации «Федерация спортивного покера России» вид спорта «спортивный покер» был введен во Всероссийский реестр видов спорта со следующими спортивными дисциплинами: «омаха», «семикарточный стад-покер» и «техасский холдем». С тех пор покер признан спортивной игрой наряду, скажем, с шахматами, бильярдом и бриджем.

Однако, 20 июля 2009 года в связи с тем, что игорные заведения, организующие азартные игры, в связи с законодательным запретом их деятельности после 1 июля, за исключением 4 специальных зон, стали пытаться камуфлировать азартную деятельность под вывесками «спортивный покерный клуб», Министр спорта, туризма и молодежной политики РФ В.Л. Мутко подписал приказ № 517, согласно которому турнирный покер был исключен из Всероссийского реестра видов спорта. Вместе с тем, это совсем не означает, что те дисциплины покера, которые официально признавались на протяжении 2 лет спортом, осуществляемые по утвержденным в установленном порядке спортивным правилам, вдруг в одночасье стали азартной игрой. С юридической точки зрения они остались интеллектуальной и полезной просто игрой наряду, скажем, с домино и нардами, также спортом не являющимися.

Процесс официального признания покера интеллектуальной игрой набирает обороты во многих государствах мира. Так, покерные клубы разрешены во Франции. Скажем, в Париже, где запрещены азартные игры,

покер разрешен, функционируют покерные клубы. В настоящее время во Франции возрастает интерес к покеру в Интернете. В марте 2009 г. правительством был выдвинут законопроект, упорядочивающий онлайн игры. В сферу действия данного документа попадает онлайн покер, квалифицируемый как «game of skill», а также спортивные ставки и тотализатор. 6 апреля 2010 года данный закон во Франции принят и он причисляет покер к разряду интеллектуальных игр.

Наша страна является не только великой спортивной державой, но и одним из мировых лидеров в олимпийском образовании молодежи. В 2012 году в Сочи планируется создание первого в системе международного олимпийского движения Российского международного олимпийского университета (РМОУ). Как отметил Президент оргкомитета «Сочи-2014» Дмитрий Чернышенко: «Создание Российского международного олимпийского университета в Сочи станет ключевым проектом по подготовке нового поколения высококвалифицированных спортивных менеджеров, которые примут участие в организации самых инновационных Олимпийских и Паралимпийских игр, которые станут визитной карточкой новой России»²⁰. Планируется, что ежегодно в РМОУ будут обучаться сотни российских и иностранных студентов, представляющих 205 национальных олимпийских комитетов.

В своем интервью «Российской газете», связанном с получением Россией права на организацию и проведение XXII зимних Олимпийских игр и XI зимних Паралимпийских игр 2014 года в городе Сочи, Президент Олимпийского комитета России Леонид Тягачев, в частности, отметил, что «одной из главных проблем в проведении олимпиад у всех ее организаторов является подготовка кадров в области международного права»²¹.

Автор считает целесообразным преподавать учебную дисциплину «Олимпийское право (Правовые основы олимпийского движения)» в Российском международном олимпийском университете, одной из кафедр которого должна, на наш взгляд, стать кафедра олимпийского права, в других специализированных учреждениях олимпийского образования, а также в физкультурно-спортивных и юридических высших учебных заведениях России. Это новый и развивающийся учебный курс, отражающий реалии дня и призванный удовлетворять запросы обучающихся.

Олимпийское право объективно по своему происхождению, содержанию, закономерностям развития и является результатом совершенствования системы и структуры права. Олимпийское право опирается прежде всего на международные спортивные отношения как органический комплекс различных видов общественных отношений, связанных с организацией и функционированием международного олимпийского движения.

Сказанное выше, требования Олимпийской хартии и многое другое превращает олимпийское право в один из важнейших и применяемых

²⁰ <http://www.rian.ru/sport/20080919/151438307.html>.

²¹ См.: Подъемник на Олимп. Леонид Тягачев: Сочи принесет нам миллиарды // Российская газета. 2007. 8 августа. № 171 (4434).

«участков» права, диктует необходимость его глубокого изучения, широкой пропаганды и преподавания, а также активного совершенствования.

В заключение хотелось бы поблагодарить всех за внимание и участие в конференции, пожелать плодотворной работы в сегодняшнем мероприятии, а также в дальнейшем развитии спортивного права, спортивного правосознания и правопорядка, яркой и насыщенной творческой жизни!

Амиров И.М.

Член Комиссии по спортивному праву Ассоциации юристов России, начальник адъюнктуры Уфимского юридического института МВД России, кандидат юридических наук, доцент

ОБЕСПЕЧЕНИЕ БЕЗОПАСНОСТИ УЧАСТНИКОВ СПОРТИВНОГО МЕРОПРИЯТИЯ - ВАЖНЕЙШАЯ СОСТАВЛЯЮЩАЯ СПОРТИВНОЙ ПОДГОТОВКИ

Россия готовится к проведению двух очень крупных международных спортивных мероприятий: Всемирной Универсиады в г. Казань в 2013 году и Олимпийских и Паралимпийских игр в г. Сочи в 2014 году. Кроме того, Россия вступила в борьбу за право принять у себя Чемпионат мира по футболу в 2018 году. Мероприятия такого уровня характеризуются массовым скоплением людей (зрителей и участников соревнований), повышенным вниманием со стороны мировой общественности. В связи с этим традиционно предъявляются довольно высокие требования к обеспечению безопасности при их проведении.

Не случайно в Стратегии развития спорта и физической культуры в Российской Федерации на период до 2020 года вопросам обеспечения безопасности при проведении спортивных мероприятий посвящен целый раздел²². Основными направлениями создания системы обеспечения безопасности в сфере спорта по мнению разработчиков Стратегии являются:

- 1) разработка комплекса мер по улучшению общественной безопасности на объектах спорта;
- 2) определение системы мер по организации работы с болельщиками и их объединениями.

Далее предлагается реализация комплекса следующих мер:

- 1) разработка программ по обеспечению правопорядка и общественной безопасности на объектах спорта;
- 2) совершенствование нормативной правовой базы обеспечения правопорядка и общественной безопасности при проведении массовых физкультурных и спортивных мероприятий на объектах спорта;
- 3) проведение мониторинга обеспечения правопорядка и общественной безопасности;
- 4) осуществление подготовки кадров и повышения квалификации работников, обеспечивающих правопорядок и общественную безопасность, включая эксплуатационную надежность физкультурно-спортивных сооружений;
- 5) совершенствование системы государственного контроля обеспечения правопорядка и общественной безопасности массовых физкультурных и спортивных мероприятий на объектах спорта;

²² Раздел XI. Создание системы обеспечения безопасности на объектах спорта и организации работы с болельщиками и их объединениями. Стратегия развития физической культуры и спорта на период до 2020 года. Утверждено распоряжением Правительства РФ 7 августа 2009 года // Собрание законодательства РФ 17.08.2009, N 33, ст. 4110.

6) внедрение системы стандартизации и сертификации безопасности и качества объектов спорта и оказываемых на них физкультурно-спортивных услуг, приведение ее в соответствие с международными требованиями;

7) разработка и принятие положения о клубе спортивных болельщиков и создание российской ассоциации клубов болельщиков по видам спорта;

8) проведение всероссийского конкурса на лучший клуб спортивных болельщиков и освещение деятельности клубов болельщиков в средствах массовой информации.

Действительно проблема обеспечения общественной безопасности при проведении спортивных мероприятий стоит особенно остро.

По мнению специалистов, за минувшие сто лет в результате различных происшествий, связанных с проведением только футбольных матчей погибло около 6 тысяч и получило ранения свыше 7 тысяч человек. При этом значительная часть инцидентов приходится на конец XX века²³. Неслучайно в ноябре 2007 года в Брюсселе прошла конференция, участники которой открыто заявили, что хулиганство футбольных болельщиков стало ни больше, ни меньше – угрозой национальной безопасности целого ряда стран, таких как: Германия, Италия, Испания, Голландия и других.²⁴

В марте 2007 года в МВД России состоялось межведомственное совещание, на котором обсуждались вопросы, связанные с профилактикой правонарушений среди футбольных болельщиков. Министр внутренних дел Нургалиев Р.Г. отметил, что за сезон 2006 года стадионы посетили около 3,4 миллиона человек (в том числе в Москве - более 1 миллиона, а в Санкт-Петербурге около 500 тысяч). 5,3 тысячи футбольных фанатов подверглись к административной ответственности.²⁵ По данным МВД России, в 2009 году имуществу стадионов страны нанесен материальный ущерб в размере 5,76 миллионов рублей, задержано 7283 нарушителя общественного порядка.

Согласно Плану мероприятий по реализации в 2009-2015 годах Стратегии развития физической культуры и спорта до 2020 года²⁶ предлагается выполнение целого комплекса мероприятий по созданию системы обеспечения безопасности в спорте. Среди них особо можно выделить предложение по разработке проекта Федерального закона «Об обеспеченности правопорядка и общественной безопасности при проведении массовых и иных зрелищных мероприятий в Российской Федерации».

²³ Мейтин А.А. Криминологическая характеристика преступлений, совершаемых футбольными болельщиками, и их предупреждение / Автореф. дис... к.ю.н., 12.00.08, Ростов на Дону, 2004.

²⁴ Интернет-сайт Автономной некоммерческой организации «Академия спортивного права» / asp-rus.ru.

²⁵ Щепилов В. Нужен клубный инспектор?// Щит и меч, № 10/1074, С. 14.

²⁶ Утверждена приказом Министерства спорта, туризма и молодежной политики Российской Федерации 14 октября 2009 года № 905.

Не умаляя значимости принятия мер по обеспечению общественной безопасности при проведении спортивных мероприятий, хотелось бы обратить внимание на проблему предупреждения травм и случаев гибели спортсменов-участников спортивных состязаний.

Показательным в этой связи является опыт Олимпиады в канадском Ванкувере. Несмотря на годы подготовки, организаторы так и не смогли обеспечить безопасность участников. Еще до церемонии открытия праздничное настроение омрачило известие о гибели грузинского спортсмена Надара Кумариташвилли в результате аварии на олимпийской трассе в Уистлере. Уже позже на этой же трассе серьезные травмы получил бобслеисты Юрг Эггер, Данкан Харви и один из главных претендентов на медаль Беат Хефти. И это только один вид спорта, и только одно соревнование.

Через призму нормативного регулирования сферы спорта травмы можно квалифицировать на возникшие: 1) вследствие специфики вида спорта (от ударов по голове в боксе, силовых приемов в хоккее и т.п.); 2) в результате нарушения спортивных предписаний (от нанесения запрещенных приемов в единоборствах; употребление допинга и т.п.).

Говоря о предупреждении травм первой группы, представляется, что развитие государственно-правового механизма в данной области необходимо сконцентрировать на двух основных моментах: 1) анализ и в случае необходимости изменение технических правил проведения спортивных мероприятий в аспекте минимизации спортивного травматизма; 2) совершенствование системы страхования спортсменов (возможно введение обязательного страхования спортсменов). В данной связи, на наш взгляд, назрела необходимость, во-первых, в необходимости обязательного утверждения правил проведения спортивных мероприятий федеральным органом государственной власти в области физической культуры и спорта. Данное положение было закреплено в ст. 25 закона о спорте, тем не менее, как показывает практика, требования этой нормы не выполняются. Во-вторых, законодательного закрепления института обязательного спортивного страхования. Такой законопроект в настоящее время подготовлен Комиссией Совета Федерации Федерального Собрания по физической культуре, спорту и развитию олимпийского движения²⁷.

Борьба с травмами (в том числе с летальным исходом), возникающими в результате нарушения установленных правил спортивного мероприятия, на наш взгляд, должна в первую очередь вестись за счет конкретизации, а в ряде случаев и ужесточения мер юридической ответственности, применяемых к нарушителям²⁸. Как справедливо отмечает А.А. Власов, «границы между нарушением правил, грубой игрой, административным правонарушением и уголовным

²⁷ Официальный сайт Комиссии Совета Федерации Федерального Собрания России по физической культуре, спорту и развитию олимпийского движения / http://council.gov.ru/kom_home/kom_sport/.

²⁸ См. подробнее: *Амиров И.М.* Юридическая ответственность в сфере спорта (вопросы теории и практики). Учебное пособие. Уфа, 2006 г.

преступлением размыты»²⁹. Таким образом, предложение путей решения данного вопроса имеет значение не только в теоретическом плане, но также в правоприменительной и правоохранительной деятельности.

Показателен в этой связи мировой опыт борьбы с таким нарушением спортивных правил, как употребление допинга. Так, согласно Спортивному кодексу Франции, нарушение антидопинговых предписаний влечет административную и даже уголовную ответственность³⁰. Дискуссия о необходимости криминализации нарушения антидопинговых правил развернулась и в России. На наш взгляд данная мера представляется преждевременной, поскольку в борьбе с данным негативным явлением еще есть целый ряд не решенных вопросов. Например, до сих пор имеет место объективное вменение вины в употреблении допинга: антидопинговые инстанции не доказывают наличие умысла или неосторожности, достаточно того, что запрещенное вещество было найдено в биологических образцах спортсмена, что в свою очередь идет в разрез с базовыми принципами административного и уголовного права. Ужесточение ответственности за нарушение антидопинговых предписаний, даже введение административной ответственности потребует целого комплекса мер, в том числе и в плане подготовки специалистов правоохранительных органов, которые стали бы заниматься выявлением, предупреждением и пресечением данного негативного явления.

Подводя итог, следует отметить, что обеспечение безопасности при проведении спортивных мероприятий, как общественной, так и жизни и здоровья спортсменов, должно стать одним из самых приоритетных направлений спортивной подготовки к соревнованиям любого уровня.

²⁹ Власов А.А. Чрезвычайные происшествия и несчастные случаи в спорте. М. Советский спорт. 2001, С. 14.

³⁰ Спортивный кодекс Франции (Законодательная часть): Перевод с французского, вступительная статья с кратким комментарием к.ю.н. А.А. Соловьева / Комиссия по спортивному праву Ассоциации юристов России. – М., 2009, С. 89-95.

Благодарова И.А.

Студентка Института правоведения Московской государственной юридической академии им. О.Е. Кутафина

ПРИНЦИП СВОБОДЫ ТРУДА В ПРОФЕССИОНАЛЬНОМ СПОРТЕ

28 февраля 2008 года был принят знаковый для отечественного профессионального спорта Федеральный закон № 13-ФЗ «О внесении изменений в Трудовой кодекс Российской Федерации», который впервые закрепил особенности регулирования труда профессиональных спортсменов и тренеров. Этим законом был окончательно разрешен вопрос о правовой природе отношений спортсмена с физкультурно-спортивной организацией, который на протяжении длительного времени был причиной не только теоретических споров, но и реальных препятствий, возникающих у спортсменов при осуществлении ими профессиональной деятельности.

Одной из самых важных была проблема перехода спортсмена в другую физкультурно-спортивную организацию до истечения срока контракта о спортивной деятельности. Согласно ст. 26 ФЗ № 80 от 29 апреля 1999 г. «О физической культуре и спорте в Российской Федерации»: «...такой переход спортсмена возможен только по взаимному согласию физкультурно-спортивных организаций (спортивных клубов)». Получается, что спортсмен выступал лишь в качестве предмета сделки, а не в качестве одного из субъектов правоотношений. С внесением изменений в Трудовой кодекс Российской Федерации (далее – ТК РФ) появлением главы 54.1 «Особенности регулирования труда спортсменов и тренеров» переход спортсмена из одного клуба в другой стал регулироваться нормами ТК РФ, а не законом «О физической культуре и спорте в РФ». Согласно ст. 348.12 ТК РФ: «Спортсмен, тренер имеют право расторгнуть трудовой договор по своей инициативе (по собственному желанию), предупредив об этом работодателя в письменной форме не позднее чем за один месяц, за исключением случаев, когда трудовой договор заключен на срок менее четырех месяцев». Несомненно, положение спортсмена заметно улучшилось, но чтобы понять насколько, следует проанализировать эту статью.

Первым, что мы видим, рассматривая ст. 348.12 ТК РФ, является более продолжительный срок предупреждения о расторжении трудового договора спортсменом по собственному желанию, чем тот, который предусмотрен ст. 80 ТК РФ.

Ст. 80 ТК РФ, устанавливающая общие правила расторжения трудового договора по инициативе работника, закрепляет двухнедельный срок предупреждения работодателя об увольнении, но содержит оговорку о возможности установления Кодексом или иным федеральным законом другого срока (как большего, так и меньшего по продолжительности). Следует отметить, что в настоящее время в Трудовом кодексе уже имеется норма, устанавливающая более продолжительный срок предупреждения работодателя о расторжении трудового договора по инициативе работника, а именно, ст. 280, закрепляющая месячный срок

предупреждения для руководителя организации. Следует отметить, что Конституционный суд признал данную норму соответствующей Конституции РФ, объяснив особые правила расторжения трудового договора данной категорией работников объективно существующими особенностями характера и содержания труда руководителя организации, выполняемой им трудовой функции³¹. На мой взгляд, установление более длительного срока предупреждения для спортсменов также обусловлено особенностями их трудовой функции, которая, согласно ст. 348.1 ТК РФ, состоит в подготовке к спортивным соревнованиям и участии в спортивных соревнованиях по определенным виду или видам спорта. Процесс подготовки спортсмена осуществляется постоянно, а соревнования, как правило, проходят в определенный период, но при этом являются основным источником прибыли работодателя. В связи с этим, если спортсмен подает заявление об увольнении накануне важных соревнований, работодатель вправе ожидать, что оно произойдет после их окончания. Таким образом, установление более продолжительного срока предупреждения не является нарушением конституционного права свободно распоряжаться своими способностями к труду.

Гораздо больший интерес вызывает специальное правило, закрепленное во втором абзаце ст. 348.12 ТК РФ, согласно которого «в трудовом договоре со спортсменом может быть предусмотрено условие об обязанности спортсмена произвести в пользу работодателя выплату в случае расторжения трудового договора по инициативе спортсмена (по собственному желанию) без уважительных причин...»

На данный момент существует выделить три точки зрения по поводу правомерности данной нормы.

Одни считают, что «такое ограничение не имеет под собой объективных и субъективных оснований» и является ничем иным, как дискриминацией трудовых прав³². Сторонники этой точки зрения выступают за исключение этого положения из Трудового кодекса.

Другие думают, что данное положение является вполне правомерным и согласуется с п. 1 ст. 243 и ст. 249 ТК РФ. По их мнению, по природе эта выплата есть не что иное, как компенсация расходов работодателя по обучению спортсмена³³.

Третьи полагают, что подобная норма все-таки нужна, но считают ее несоответствующей ТК РФ. По их мнению, данная выплата не может считаться компенсацией расходов работодателя по обучению спортсмена, поскольку обучение практически невозможно отграничить от одной из трудовых функций спортсмена - подготовки к соревнованиям³⁴.

³¹ См.: Пресняков М.В., Принцип свободы труда в профессиональном спорте// Трудовое право. М.: Интел-Синтез, 2008, № 8. С. 33 - 39.

³² Лушников А.М., Лушникова М.В. О пределах ограничения трудовых прав и свобод // Трудовое право. М.: Интел-Синтез, 2008, № 7. С. 43 - 52.

³³ См.: Гусов К.Н., Комментарий к Трудовому кодексу Российской Федерации. Седьмое издание, переработанное и дополненное (СПС «Консультант Плюс»).

³⁴ См.: Пресняков М.В., Принцип свободы труда в профессиональном спорте// Трудовое право. М.: Интел-Синтез, 2008, № 8. С. 33 - 39.

Анализируя второй абзац ст. 348.12 ТК РФ необходимо также понять, что именно законодатель понимает под уважительными причинами, при которых выплата не производится. Однако в главе 54.1 Кодекса эти причины не указаны, поэтому можно сделать вывод, что в данном случае следует по аналогии применить ст. 80 ТК РФ.

На наш взгляд, целесообразным является установление особенных уважительных причин, освобождающих спортсмена от обязанности производить денежную выплату. Некоторые юристы считают, что уважительные причины должны быть указаны в трудовом договоре, но это может привести к злоупотреблению со стороны работодателей, поэтому, мы полагаем, что данный подход к разрешению проблемы будет неэффективным. Ю.В. Зайцев предлагает закрепить уважительные причины в регламентных нормах общероссийских спортивных федераций. Это, по его мнению, позволит избежать злоупотреблений со стороны работодателей и в то же время учесть особенности каждого вида спорта.

Он разработал следующий примерный перечень уважительных причин расторжения трудового договора:

1) спортивная причина, т.е. нерегулярное выступление на спортивных соревнованиях (например, в футболе - менее 10% официальных матчей в течение спортивного сезона);

2) невключение спортсмена в заявку на текущий сезон, не связанное с полной или частичной потерей трудоспособности;

3) нарушение работодателем законов и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права, условий коллективных договоров, соглашений, локальных актов либо трудового договора;

4) переход спортивного клуба в низший дивизион;

5) исключение спортивного клуба из состава участников спортивного мероприятия;

6) восстановление любительского статуса спортсменом;

7) прекращение спортивной деятельности³⁵.

Следует согласиться с предложенным перечнем, однако считаем, что не стоит ограничиваться указанием причин только в регламентных нормах федераций. По моему мнению, перечень уважительных причин, характерных для всех видов спорта, должен быть указан в ТК РФ, но при этом за общероссийскими федерациями сохранится право расширить данный список, учитывая особенности конкретного вида спорта, и включить его в регламент.

Очевидно, примерно таким же способом можно разрешить и проблему денежной выплаты. Исключить положение о выплате вообще, на наш взгляд, является невозможным, в силу специфики данного вида деятельности. «Если предоставить спортсмену возможность неограниченно реализовывать право переходить из одной спортивной организации в другую, нарушится функционирование всей системы профессионального спорта»³⁶, поэтому наиболее разумным решением, мы

³⁵ Зайцев Ю.В. Особенности прекращения трудового договора спортсмена // Спорт: экономика, право, управление. 2008. - № 3.

³⁶ Коршунова Т.Ю. Развитие законодательства о труде профессиональных спортсменов // Трудовое право. М.: Интел-Синтез, 2006, № 7. С. 18-30.

считаем, установление в регламентах общероссийских спортивных федераций правил исчисления такой выплаты, а в ТК РФ - ее конкретных пределов.

Следует отметить, что в проекте Закона о внесении изменений в Трудовой кодекс предусматривался максимальный размер данной выплаты, он составлял не более двух третей среднего заработка спортсмена за год, а если до истечения срока трудового договора остается менее года, то пропорционально времени, оставшемуся до истечения срока трудового договора³⁷. Как мы видим, в окончательном варианте ст. 348.12 ТК не установлено никаких ограничений и способов исчисления этой денежной выплаты.

Однако некоторые общероссийские спортивные федерации все-таки решили урегулировать этот вопрос и включили соответствующие нормы в свои регламенты. Например, в ч. 1 ст. 48 «Досрочное расторжение Стандартного Контракта Хоккеиста Лиги по инициативе Хоккеиста» Регламента проведения открытого чемпионата России по хоккею – чемпионата КХЛ сезона 2008-2009 (далее - Регламент чемпионата КХЛ) закреплено следующее правило:

1. При досрочном расторжении Контракта по инициативе Хоккеиста (по собственному желанию) без уважительных причин, а также в случае расторжения Контракта по инициативе Клуба по основаниям, которые относятся к дисциплинарным взысканиям, Хоккеист производит в пользу Клуба денежную выплату в следующем порядке и размерах:

а) если Хоккеист не достиг к моменту расторжения Контракта возраста 28 лет, он выплачивает Клубу 2/3 от общей суммы заработной платы по Контракту;

б) если Хоккеист достиг к моменту расторжения Контракта возраста 28 лет, он выплачивает Клубу 1/3 от общей суммы заработной платы по Контракту.

При этом хотелось бы отметить, что ч. 3 и ч. 4 ст. 48 Регламента чемпионата КХЛ содержит еще два немаловажных положения:

3. Хоккеист обязан произвести указанную денежную выплату в пользу Клуба в течение 1 (одного) месяца со дня расторжения Контракта. При этом Хоккеист лишается права заключить Контракт с другим Клубом Лиги на срок, равный периоду, оставшемуся до истечения срока Контракта и Клуб, с которым Хоккеист расторгнул Контракт, по-прежнему будет обладать всеми правами на этого Хоккеиста.

4. В случае, если Клуб даст письменное разрешение на переход этого Хоккеиста в другой Клуб Лиги, последний обязан уплатить компенсацию, размер которой устанавливается применительно к п. 1 Статьи 66 настоящего Регламента.

Эти положения позволяют выделить два случая досрочного расторжения трудового договора по инициативе спортсмена: в первом случае уход спортсмена не связан с его переходом в другой клуб, во

³⁷ См.: Пресняков М.В., Принцип свободы труда в профессиональном спорте// Трудовое право. М.: Интел-Синтез, 2008, № 8. С. 33-39.

втором – спортсмен не просто покидает клуб, за который выступает, но в то же время переходит в другой клуб.

В ст. 348.12 ТК РФ законодатель не разграничивает подобные случаи. Поскольку часто уход спортсмена из одного клуба обусловлен его переходом в другой, и в таких случаях, как правило, денежная выплата производится не спортсменом, а клубом, в который этот спортсмен переходит. Правила исчисления, размеры и порядок произведения данной «компенсации» закреплен во многих регламентах общероссийских спортивных федераций. В Регламенте чемпионата КХЛ переход спортсмена в другой клуб, порядок исчисления и размер компенсации установлен в статье ст. 66.

На наш взгляд, соответствующие нормы должны содержаться не только в регламентах общероссийских спортивных федераций, но и в самом Трудовом кодексе.

Проанализировав ст. 348.12 ТК РФ, мы приходим к выводу, что она не нарушает принцип свободы труда и ограничения, установленные в ней, обусловлены особенностями трудовой функции спортсмена. Однако, норма ст. 348.12 ТК РФ нуждается в дальнейшей доработке, в том числе, необходимо определиться с природой выплаты, производимой спортсменом и ее размерами, с причинами, которые служат основаниями, освобождающими от произведения данной выплаты и случаями, в которых спортсмен обязан произвести подобную выплату самостоятельно. При этом, данные положения должны быть закреплены в Трудовом кодексе Российской Федерации.

Зайцев Ю.В.

Ведущий юрисконсульт Российского футбольного союза, ответственный секретарь Контрольно-дисциплинарного комитета Российского футбольного союза

ПРАВО НА ОСВЕЩЕНИЕ СПОРТИВНЫХ МЕРОПРИЯТИЙ В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

К сожалению, далеко не всегда имеется возможность присутствовать на стадионе и воочию наблюдать за спортивными соревнованиями, причин тому может быть масса: ограниченная вместимость спортивных арен, отдаленность места проведения спортивного мероприятия от вашего места жительства, цены на билеты, погодные условия или банальная занятость. В таких случаях на выручку приходят спортивные трансляции по телевидению, по радио, в Интернете.

Спортивные трансляции уже давно стали частью нашей жизни, для болельщика важно увидеть матч любимой команд или выступление любимого спортсмена, его, как правило, не заботят ни механизмы реализации прав на трансляции, ни суммы, заплаченные телекомпаниями за право транслировать этот матч, ни бюджеты рекламодателей.

Спортивные трансляции развиваются с каждым годом, применяются все новые и новые технологии, колоссальными темпами растет зрительская аудитория спортивных трансляций. Летние Олимпийские игры 1936 года, проходившие в Берлине, впервые транслировались по телевидению, однако, трансляции имели незначительный охват, общая продолжительность трансляций составила примерно 138 часов, а зрительская аудитория - приблизительно 162 000 телезрителей из Берлина и его пригородов³⁸. Для сравнения, зрительская аудитория трансляций недавно завершившихся зимних Олимпийских игр в Ванкувере составило около 3,5 миллиардов человек³⁹.

В Российской Федерации права организаторов спортивных мероприятий на освещение таких мероприятий закрепляются Федеральным законом от 04.12.2007 г. № 329-ФЗ «О физической культуре и спорте в Российской Федерации» (далее – Закон о спорте).

Ранее действовавший Федеральный закон от 29 апреля 1999 года № 80-ФЗ «О физической культуре и спорте в Российской Федерации» также регулировал отношения в сфере освещения спортивных мероприятий. Часть 2 статьи 22 указанного Федерального закона предусматривала, что «трансляция спортивных соревнований и других спортивных мероприятий по каналам теле- и радиовещания, съемки и фотографирование спортивных соревнований и других спортивных мероприятий, производство записи их изображения и их звуковые записи осуществляются только при наличии разрешений организаторов спортивных соревнований или других спортивных мероприятий либо

³⁸ Понявин А.В., Олимпийский маркетинг // Маркетинг в России и за рубежом. 2002, № 6.

³⁹ <http://www.newsru.com/sport/24feb2010/crowd.html>.

соглашений в письменной форме о приобретении прав у организаторов спортивных соревнований».

Действующий Закон о спорте в части 4 статьи 20 устанавливает, что организаторам физкультурных мероприятий и (или) спортивных мероприятий принадлежат исключительные права на их освещение посредством трансляции изображения и (или) звука мероприятий любыми способами и (или) с помощью любых технологий, а также посредством осуществления записи указанной трансляции и (или) фотосъемки мероприятий.

Если ранее действующий закон требовал согласия организаторов спортивных мероприятий только при трансляциях таких мероприятий по каналам теле- и радиовещания, то действующий Закон о спорте закрепляет права организаторов на освещение спортивных мероприятий посредством трансляции любыми способами и (или) с помощью любых технологий. Это связано, в первую очередь, с темпами развития телекоммуникационных технологий. Например, еще десять-пятнадцать лет назад трудно было предположить, что за спортивными соревнованиями можно наблюдать с экрана компьютера или мобильного телефона, однако сейчас это стало реальностью.

Стоит отметить, что организаторам спортивных мероприятий принадлежат исключительные права на их освещение только посредством трансляции изображения и (или) звука мероприятий. То есть, на осуществление радиотрансляций спортивных мероприятий или текстовых трансляций в сети Интернет разрешения организаторов таких мероприятий не требуется, поскольку в таких трансляциях не происходит сообщения изображения или звука спортивного мероприятия, а только лишь сообщается ход спортивного соревнования и его результат.

Фактически, Закон о спорте устанавливает новую разновидность охраняемого законом исключительного права, которая со временем должна найти свое отражение в Части 4 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ).

Статья 1225 ГК РФ закрепляет перечень результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана. К ним также относится «сообщение в эфир или по кабелю радио- или телепередач (вещание организаций эфирного или кабельного вещания)».

По своей правовой природе, права организаций эфирного или кабельного вещания в отношении выпускаемых ими в эфир или по кабелю сообщений наиболее близки к правам организаторов на освещение спортивных мероприятий.

В соответствии со статьей 1330 ГК РФ организации эфирного или кабельного вещания принадлежит исключительное право использовать правомерно осуществляемое или осуществленное ею сообщение в эфир или по кабелю передач любым не противоречащим закону способом. Организация эфирного или кабельного вещания может распоряжаться исключительным правом на сообщение радио- или телепередачи.

В случае осуществления спортивной трансляции по телевидению, в результате реализации права организатора спортивного мероприятия на его освещение создается право организации эфирного или кабельного вещания в отношении выпускаемых ими в эфир или по кабелю сообщений.

Зачастую возникает вопрос, может ли организация эфирного или кабельного вещания, правомерно получившая от организатора спортивного мероприятия право на его трансляцию, в дальнейшем использовать по своему усмотрению запись трансляции такого спортивного мероприятия, в том числе передавать ее для сообщения в эфир или по кабелю другим организациям эфирного или кабельного вещания без согласия организатора мероприятия?

Ответ на вопрос кроется в статье 20 Закона о спорте, в части 5 которой говорится о том, что использование прав на освещение спортивных мероприятий (т.е. трансляции изображения и (или) звука такого мероприятий), допускается только с согласия их организаторов. Следовательно, дальнейшее использование организацией эфирного или кабельного вещания записи трансляции спортивного мероприятия, в том числе ее передача для сообщения в эфир или по кабелю другим организациям эфирного или кабельного вещания без согласия организатора, должно быть предусмотрено договором, согласно которому организатор спортивного мероприятия предоставляет организации эфирного или кабельного вещания право свободно использовать запись трансляции спортивного мероприятия, в том числе передавать ее третьим лицам, без получения дополнительного разрешения организатора.

Права на освещение физкультурных мероприятий и (или) спортивных мероприятий могут быть использованы третьими лицами только на основании разрешений организаторов физкультурных мероприятий и (или) спортивных мероприятий или соглашений в письменной форме о приобретении третьими лицами этих прав у организаторов таких мероприятий (часть 5 статьи 20 Закона о спорте). Как правило, передача прав на освещение спортивных мероприятий передается на основании договора, заключаемого организатором спортивного мероприятия и лицом, желающим транслировать такое мероприятие.

В законодательстве Российской Федерации, в настоящий момент, договор о передаче права на освещение спортивного мероприятия не нашел своего отражения. По своей сути, такой договор, конечно же, является лицензионным. Однако, в соответствии со статьей 1235 ГК РФ, по лицензионному договору одна сторона - обладатель исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (лицензиар) предоставляет или обязуется предоставить другой стороне (лицензиату) право использования такого результата или такого средства в предусмотренных договором пределах. Назвать договор о передаче прав на освещение спортивного мероприятия лицензионным мешает то обстоятельство, что само право на освещение спортивного мероприятия гражданским законодательством не отнесено к правам на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации.

Рассмотрим подробнее договор о передаче прав на освещение спортивного мероприятия, заключаемый организатором спортивного мероприятия с организацией эфирного или кабельного вещания. Такой договор по аналогии с лицензионным договором может быть двух видов:

1) договор о предоставлении права на освещение спортивного мероприятия с сохранением за организатором права передачи такого права другим лицам (простая (неисключительная) лицензия);

2) договор о предоставлении права на освещение спортивного мероприятия без сохранения за организатором права передачи такого права другим лицам (исключительная лицензия).

Представляется, что договор о передаче прав на освещение спортивного мероприятия должен содержать следующие условия:

1) Предмет договора, которым является право на освещение спортивного мероприятия посредством трансляции изображения и (или) звука мероприятий определенными способами и (или) с помощью определенных технологий, а также посредством осуществления записи указанной трансляции. В договоре должно быть определены мероприятия, на которые передаются права, а также способы трансляции (например, посредством наземного, кабельного или спутникового телевидения, сети Интернет и т.д.).

2) Стороны договора – организатор спортивного мероприятия или иное лицо, которому организатором переданы коммерческие права в отношении спортивного мероприятия (лицензиар) и лицо, приобретающее права на освещение спортивного мероприятия (лицензиат).

3) Исключительность или неисключительность лицензии.

4) Территория, на которой допускается трансляция спортивного мероприятия.

5) Срок, на который заключается договор.

6) Размер вознаграждения, за предоставленные права на освещение спортивного мероприятия.

Подводя итог всему вышеизложенному, несмотря на закрепление законодательством о физической культуре и спорте исключительного права организатора на освещение спортивного мероприятия, такое право должно быть закреплено гражданским законодательством в четвертой части ГК РФ, которая регулирует права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации.

Зыков Р.О.

Старший юрист международной юридической фирмы Ханнес Снеллман, кандидат юридических наук

ПРАВОВЫЕ И ОРГАНИЗАЦИОННЫЕ АСПЕКТЫ СОЗДАНИЯ СПОРТИВНОГО АРБИТРАЖА В РОССИИ

В последнее десятилетие в мировой индустрии спорта отчетливо прослеживается тенденция увеличения количества споров, разрешаемых в арбитражах или с помощью медиации. Во многом это объясняется усложнением отношений в области спорта, профессионализацией спорта, появлением новых субъектов (спонсоры, телевизионные агентства, международные федерации), а также общей коммерциализацией спорта. В таких условиях, разрешение споров административными органами спортивных федераций уже не отвечает требованиям времени. Принимая во внимание необходимость поддержания устойчивого развития спортивных отраслей, ряд международных и национальных спортивных федераций приступили к созданию специализированных органов нового образца для разрешения спортивных споров.

В ряде государств вынесение спортивных споров за рамки судов общей юрисдикции рассматривается в качестве элемента государственной политики по обеспечению устойчивого развития профессионального спорта.⁴⁰ Считается, что суды общей юрисдикции не приспособлены для быстрого и квалифицированного разрешения спортивных споров, в то время как гибкость третейского правосудия позволяет создать эффективную систему защиты прав участников правоотношений в области спорта.

Вместе с тем, следует задаться вопросом, приспособлены ли российские третейские суды для разрешения спортивных споров с практической и законодательной точек зрения? Утверждая, что государственные судьи не обладают достаточными знаниями и опытом для разрешения споров в такой специфической области как спорт, допустимо ли говорить о наличии достаточного числа специалистов в России, компетентных выступать в качестве третейских судей в спортивных спорах?

Целью настоящего доклада является осмысление роли и места третейских судов в системе разрешения спортивных споров, а также анализ практических шагов по организации спортивного правосудия в России.

Некоторые примеры организации спортивных судов

Прежде, чем обратиться к вопросу организации спортивного суда в России, хотелось бы рассмотреть некоторые примеры создания и функционирования спортивных судов международного и национального уровней.

⁴⁰ Report of the Sport, Fitness and Leisure Ministerial Task Force of New Zealand «Getting Set for an Active Nation», 2001.

Спортивный арбитражный суд (Лозанна)

В 1981 году Международным олимпийским комитетом (МОК) было принято решение о создании специализированного органа для разрешения спортивных споров. В 1982 г. рабочей группой МОК был подготовлен Устав Спортивного арбитражного суда (САС), который был утвержден в 1983 и вступил в силу 30 июня 1984. Вместе с Уставом был принят и первый регламент суда, который был заменен в 1990 г.

В начале 1990-х назрела необходимость пересмотра статуса суда, поскольку под вопрос были поставлены независимость и беспристрастность САСа, в силу его тесной организационной и финансовой связи с МОК.⁴¹ Итогом реорганизации суда стало принятие Кодекса спортивного арбитража (Кодекс) и Договора о создании Международного совета по спортивному арбитражу (Парижский договор) в 1994. Предложенная двухуровневая система, призвана разделить организационные и судебные функции суда, где Международный совет по спортивному арбитражу призван решать организационные вопросы, а САС – собственно разрешать споры. Новые учредители суда МОК, Ассоциация национальных олимпийских комитетов, Ассоциация зимних видов спорта, Ассоциация летних видов спорта осуществляют финансирование суда в равных долях.

Считается, что САС прошел окончательный экзамен на независимость и беспристрастность в 2003 году, когда Федеральный трибунал (государственный суд Швейцарии) вынес решение об отказе в удовлетворении ходатайства об отмене решения САС в отношении российских лыжниц Ларисы Лазутиной и Ольги Даниловой. Федеральный трибунал отметил, что САС независим от МОКа, и решения САС носят силу окончательных решений, которые обязывают стороны подчиниться, как если бы это было решение государственного суда.

В 2003 г. Кодекс подвергся значительной переработке на основе правовых принципов, выработанных практикой суда. Новая редакция Кодекса включает в себя 2 части: учредительную (S) и процессуальную (R). В учредительной части содержатся положения об органах суда, в процессуальной части - арбитражный регламент; апелляционный регламент; регламент примирительной процедуры с участием посредника (медиация); и положения о консультационных заключениях САС.

Таким образом, основными проблемами организации и функционирования САС были вопросы организационной и финансовой независимости, а также вопросы разграничения арбитражных, посреднических и апелляционных процедур.

Международная футбольная арбитражная палата при ФИФА (МФАП)

На внеочередном Конгрессе ФИФА 7 июля 2001 года в Буэнос-Айресе было принято решение об учреждении Международной футбольной арбитражной палаты (CIAF). МФАП должна была стать

⁴¹ CAS 92/63 Elmar Gundel v/ FEI. Award of 15 October 1992; Recueil Officiel des Arrêts du Tribunal Fédéral 119 II 271.

независимым арбитражным органом, со своим регламентом, персоналом и инфраструктурой, призванным разрешать споры с футбольным элементом.

Вскоре стало понятно, что ФИФА не укладывается в отведенные для этой цели сроки и бюджет. В этой связи, на заседании Исполнительного комитета ФИФА 23-24 сентября 2002 года в Цюрихе было признано, что создание МФАП в предложенном формате невозможно и нецелесообразно. Поэтому Президенту ФИФА было поручено изыскать альтернативные пути для организации футбольного арбитража, в частности было предложено рассмотреть возможность сотрудничества с САС.

Итогом более чем месячных переговоров стало соглашение о создании списка арбитров САС, для разрешения споров, связанных с футболом. Таким образом, ФИФА признала юрисдикцию САС в отношении футбольных споров, а также компетенцию САС, выступающего в качестве апелляционной инстанции в отношении некоторых решений ФИФА.

При этом футбольные споры подлежат рассмотрению согласно уже утвержденным регламентам САС. Суд также утвердил консолидированный список арбитров, ранее предложенный национальными федерациями, ФИФА и ФИФПро. Список арбитров утверждается на срок 4 года, также, как и список арбитров САС.

Основным препятствием на пути создания независимого органа при ФИФА явились временные и финансовые ограничения, а также отсутствие опыта создания независимого третейского органа.

Спортивный Трибунал Новой Зеландии

Одним из примеров создания специализированного государственного органа по разрешению спортивных споров является Спортивный Трибунал Новой Зеландии (СТНЗ)⁴². Основанный в 2003 году Государственным агентством по спорту и отдыху Новой Зеландии, он полностью финансируется из государственного бюджета. Интересен тот факт, что обновление функций СТНЗ в 2006 году было непосредственно связано с принятием антидопингового закона Новой Зеландии, который расширил компетенцию СТНЗ правом рассмотрения споров из нарушения антидопинговых правил. СТНЗ не является третейским судом, поэтому его юрисдикция основана не на соглашении сторон, а на нормативно-правовых актах.

СТНЗ включает в себя 8 постоянных членов, где Председателем вправе быть отставной судья, либо опытный барристер или солиситор Верховного суда, имеющий опыт или интерес в спорте; по меньшей мере, два члена СТНЗ являются опытными юристами в области спорта; остальные члены должны иметь каждый, по меньшей мере, 10-летний стаж в области спорта. Споры, за редким исключением, рассматриваются тремя судьями, назначенными Председателем трибунала из состава постоянных членов СТНЗ.

⁴² www.sportstribunal.org.nz.

В компетенцию СТНЗ входят споры из допинговых нарушений, апелляции против решений национальных спортивных федераций (дисциплинарные, либо квалификационные), вопросы, адресованные СТНЗ Государственным агентством по спорту и отдыху Новой Зеландии, а также иные споры, вытекающие из отношений в области спорта.

Поскольку СТНЗ финансируется из государственного бюджета, стороны спора освобождены от уплаты гонораров арбитров и арбитражных расходов, однако обязаны оплатить единовременную пошлину, которая составляет 250 - 500 н.з. долл. в зависимости от типа спора. Отметим, что стороны освобождены от уплаты пошлины в антидопинговых разбирательствах. В заключение, решения СТНЗ окончательны и не подлежат обжалованию, за исключением случаев, когда регламентами соответствующих спортивных федераций предусмотрена возможность апелляции в САС.

Подводя итог - регламент работы СТНЗ подвергся изменениям вследствие расширения компетенции по антидопинговым делам и необходимости оптимизации вопросов судебного процесса.

Организация спортивного арбитражного суда в России ***Статус и организационно-правовая форма***

Приведенные выше примеры говорят в пользу того, что спортивный арбитраж должен иметь статус независимой организации от спортивных федераций, профсоюзов и органов государственной власти, для рассмотрения споров в области спорта. При этом в качестве критериев зависимости выступают:

- финансирование арбитража за счет вышеназванных субъектов;
- назначение и увольнение постоянных членов или работников арбитража вышеназванными субъектами;
- подотчетность деятельности арбитража вышеназванным субъектам.

Между тем, вопросы финансирования и обеспечения материальной базой являются ключевыми, особенно на стадии организации арбитража. В данном случае представляется возможным применить опыт САС в разрешении вопроса независимости от МОК, когда административные и судебные функции арбитража были разделены, а также были приглашены новые учредители.

Таким образом, например Секретариат арбитража, финансируемый государством, или спортивными федерациями будет отстранен от отправления правосудия, осуществляя лишь организационные функции (принятие заявлений сторон на раннем этапе дела, направление материалов дела арбитрам, общая координация).

Наделяя спортивный арбитраж компетенцией по рассмотрению хозяйственных споров, необходимо убедить бизнес сообщество, что создан именно третейский суд, а не орган по защите прав спортсменов и спортивных организаций. Так, например, предположим, что значительная доля коммерческих спортивных споров сегодня разрешается вне САС, а в иных международных арбитражных центрах. Это можно объяснить несколькими причинами. Во-первых, стремлением отнести спор на

разрешение действительно независимого от спортивных организаций суда. Во-вторых, стремлением получить дополнительную прибыль, создав отраслевой орган для разрешения определенной категории споров. Например, Институт спортивного спонсорства (ИСС, в дальнейшем реорганизованный в Европейскую ассоциацию спонсоров) еще в 1994 году предложил создать собственное подразделение по разрешению споров, вытекающих из спонсорских договоров⁴³. Следует предположить, что обе названные причины легли в основу решения об организации собственного третейского органа ИСС. Данный тезис позволяет сделать вывод о том, что к обсуждению и созданию спортивного арбитража в России, должны быть также привлечены организации, представляющие деловые круги.

Центральным остается вопрос компенсации арбитражных расходов и гонораров арбитров, где под арбитражными расходами понимаются расходы на администрирование процесса рассмотрения дела (организация слушаний, оборудование, уведомления сторон и пр.). Очевидно, что арбитражные расходы и гонорары арбитров могут покрываться как сторонами спора, так и из бюджета спортивного арбитража, формируемого учредителями. Мировой практике известны оба варианта. В случае возложения арбитражных и гонорарных расходов на стороны, необходимо будет разработать гибкую шкалу расходов, основанную на сумме иска.

Наконец, исследуя вопрос выбора организационно-правовой формы, думается, что спортивный арбитражный суд должен являться юридическим лицом в форме некоммерческой организации, поскольку извлечение прибыли не является целью деятельности суда. Рассматривая задачи суда в системной связи с положениями статьи 50 ГК РФ, и Главой II Федерального Закона «О некоммерческих организациях» от 02.01.1996 г. № 7-ФЗ предположим, что организация суда в форме автономной некоммерческой организации наиболее соответствует задачам его деятельности.

Международный коммерческий арбитраж и третейский суд

Современный российский спорт в значительной степени интегрирован в мировую систему организации спорта, российскими клубами занято большое количество иностранных спортсменов и тренеров. Поэтому важным вопросом является компетенция арбитража рассматривать споры с иностранным элементом. Подчинение суда исключительно регулированию Закона РФ «О третейских судах в Российской Федерации» от 24.07.2002 г. № 102-ФЗ.

Допускает изъятие целого пласта споров из-под юрисдикции спортивного арбитража. Поэтому необходимо наделить его статусом одновременно и третейского суда и международного коммерческого арбитража, что должно быть отражено в Статуте спортивного арбитражного суда.

Впрочем, не все так просто. На пути разрешения споров с индивидуумами российским спортивным арбитражем может стать

⁴³ Group pushes for sports arbitration. /The Lawyer, 30 August 1994.

формулировка сферы применения Закона РФ «О международном коммерческом арбитраже» от 07.07.1993 г. № 5338-1, часть 2 статьи 1 которого гласит, что:

«В международный коммерческий арбитраж могут по соглашению сторон передаваться: споры из договорных и других гражданско-правовых отношений, возникающие при осуществлении внешнеторговых и иных видов международных экономических связей, если коммерческое предприятие хотя бы одной из сторон находится за границей, а также споры предприятий с иностранными инвестициями и международных объединений и организаций, созданных на территории Российской Федерации, между собой, споры между их участниками, а равно их споры с другими субъектами права Российской Федерации».

Таким образом, под вопросом находится компетенция по спорам из трудовых отношений, например, между иностранным игроком и российским клубом, поскольку такой субъектный состав не предусмотрен нормами Закона РФ «О международном коммерческом арбитраже». Из этого следует сделать вывод о необходимости внесения изменений в часть 2 статьи 1 Закона, распространив действие его норм на более широкий круг споров.

Очевидно и то, что для рассмотрения трудовых споров между резидентами РФ в спортивном арбитраже возникнет необходимость расширения сферы действия Закона РФ «О третейских судах в РФ», поскольку значительная доля спортивных споров вытекает именно из трудовых правоотношений, в то время как закон подчиняет своему действию исключительно гражданско-правовые отношения.

Создание Спортивного арбитражного суда вызовет также необходимость внесения изменений в нормы Трудового Кодекса РФ о способах защиты трудовых прав и свобод (ст. 352 ТК РФ).

Регламенты Спортивного Арбитражного Суда

На наш взгляд, спортивный арбитраж должен разработать и принять несколько регламентов для разрешения споров.

Во-первых, это общий спортивный арбитражный регламент, который регулирует стандартную арбитражную процедуру, выбор арбитров, сроки рассмотрения, представление доказательств, язык и место разбирательства, представительство сторон, обеспечительные меры и другие аспекты третейского разбирательства. Общий регламент может применяться для урегулирования коммерческих споров. При разработке общего арбитражного регламента возможно использование структуры Арбитражного регламента ЮНСИТРАЛ (1976) с последующей адаптацией положений к спортивной специфике, так и соответствующих положений Кодекса CAS.

Во-вторых, это регламент для ускоренной арбитражной процедуры. Как правило, такие регламенты применяются для рассмотрения споров, требующих незамедлительного принятия решения. В целом, ускоренный регламент должен предусматривать упрощенную процедуру, укороченные сроки рассмотрения, возможно даже рассмотрение дела исключительно по документам, без проведения слушаний. Ускоренный арбитраж

предполагает также уменьшение арбитражных расходов и меньшие ставки гонораров арбитров. Регламент для ускоренного арбитража может также применяться в тех случаях, когда спортивный арбитраж действует как апелляционная инстанция в отношении решений спортивных федераций.

В-третьих, в качестве альтернативы арбитражному разбирательству возможно использование процедуры медиации. В арбитражных регламентах можно было бы разрешить вопрос об обязанности арбитра предложить сторонам медиацию. При разработке регламента по медиации возможно использование структуры Согласительного регламента ЮНСИТРАЛ (1980) с последующей адаптацией положений к спортивной специфике.

С целью создания эффективной и быстрой системы разрешения споров, разумным было бы предусмотреть и иные методы урегулирования споров, например такие, как «необязывающий арбитраж» или «экспертное заключение». Оба метода хорошо известны практике урегулирования коммерческих споров и состоят в следующем. Стороны (или Секретариат арбитражного суда) назначают независимое лицо, которое проанализировав материалы дела, выносит необязывающее заключение относительно судебных (арбитражных) перспектив дела. Принимая во внимание это заключение, стороны принимают решение о мировом соглашении, либо о передаче спора в суд/арбитраж. Практика свидетельствует о высокой эффективности данного метода, по крайней мере, в коммерческих спорах.

При проведении ключевых всероссийских спортивных первенств целесообразным представляется формирование «выездного» арбитража для оперативного разрешения споров по месту проведения соревнований. Работа выездных арбитражей должна регулироваться специальным регламентом, позволяющим арбитрам экстренно собираться и выносить решения, обязательные для сторон.

Предложенные выше регламенты могут быть инкорпорированы в единый документ, например в виде свода регламентов спортивного арбитража.

Компетенция Спортивного Арбитражного Суда **Уставная компетенция**

Одним из важнейших вопросов деятельности арбитражного суда является вопрос об уставной компетенции, или категории споров, которые подведомственны арбитражу. Опираясь на опыт существующих спортивных судов можно говорить о следующих категориях споров, которые возможно отнести к компетенции спортивного арбитража:

- трудовые споры;
- дисциплинарные споры;
- споры из нарушения допинговых правил;
- квалификационные/судейские споры;
- споры о компетенции;
- споры из нарушений регламентов соревнований;
- трансферные споры;
- коммерческие споры.

При этом, по некоторым категориям споров спортивный арбитраж выступает в качестве первой (она же последняя) инстанции, по другим – в качестве апелляционной инстанции в отношении решений спортивных федераций России.

Арбитражная оговорка

Спортивному арбитражу необходимо разработать типовые арбитражные оговорки, включение которых в документы позволит относить спортивные споры на рассмотрение по одному из регламентов данного арбитража.

Далее, необходимо провести соответствующую работу с российскими спортивными федерациями и профсоюзами игроков, ассоциациями спортивных агентов и другими, по включению арбитражных оговорок в уставы, регламенты соревнований, национальные антидопинговые правила, типовые коммерческие соглашения (строительство, теле- радио- трансляции, реклама, спонсорство, приобретение инвентаря, оказание услуг и прочее), трудовые договоры и иные документы.

В арбитражных регламентах также следует предоставить спорящим сторонам право отнести уже возникший спор на рассмотрение спортивного арбитража путем подписания отдельного арбитражного соглашения (*submission agreement*), либо норму о признании компетенции путем конклюдентных действий – подача отзыва на исковое не заявляющее протеста против юрисдикции арбитража.

Практика показывает, что стороны достаточно часто указывают неверное наименование арбитражного института в договорах, что позволяет ответчику возразить против компетенции арбитражного (третейского) суда, тем самым замедлить или даже подорвать процесс урегулирования спора. По общему правилу, закрепленному также в российском законодательстве, состав арбитража самостоятельно принимает решение о наличии у него компетенции на рассмотрение спора, так называемый принцип *kompetenz-kompetenz*⁴⁴. Однако, принимая во внимание существование в России, по меньшей мере, двух независимых спортивных арбитражей с похожими названиями (Спортивный Арбитражный Суд при АНО «Спортивная Арбитражная Палата»; Спортивный Арбитраж при ТПП РФ), состав арбитража может столкнуться с проблемой, когда наличие у него компетенции будет не столь уж очевидной. Это должно быть учтено при создании нового спортивного арбитражного суда, которому следует дать уникальное название, дабы избежать смешения с уже существующими центрами в России. Дополнительно, следует проводить кропотливую разъяснительную работу по популяризации нового спортивного арбитражного суда.

Арбитры

Порядок назначения арбитров, устанавливается арбитражными регламентами. Арбитраж формируется в составе одного, либо трех арбитров в зависимости от соглашения сторон. Если стороны не достигли

⁴⁴ Ст. 16.1 Закона РФ «О международном коммерческом арбитраже» и ст. 17.1 Закона РФ «О третейских судах в Российской Федерации».

соглашения, то Секретариат суда назначает одного или трех арбитров из списка, в зависимости от сложности дела/цены иска. Председатель состава арбитража всегда назначается Секретариатом спортивного арбитражного суда. Возможно формирование списка рекомендуемых арбитров при спортивном арбитражном суде.

Составы выездных арбитражей (для всероссийских соревнований) назначаются Секретариатом в количестве, например трех арбитров. Дела, принимаемые к рассмотрению выездными арбитражами, рассматриваются единоличным арбитром. Таким образом, можно достигнуть одновременного рассмотрения трех дел.

Арбитры отправляют правосудие независимо и беспристрастно. Это означает, что арбитры нейтральны, даже, несмотря на тот факт, что каждый из них назначен одной из сторон спора. Несмотря на то, что названные принципы закреплены в Законе РФ «О международном коммерческом арбитраже» и Законе РФ «О третейских судах в РФ», в российском законодательстве на сегодняшний день отсутствуют объективные критерии оценки независимости и беспристрастности арбитров⁴⁵.

Российская судебная практика только начинает складываться по данному вопросу, и пока также не в состоянии восполнить этот пробел в праве. Известно несколько актов российских судов, поднимающих вопрос о беспристрастности и независимости арбитров (третейских судей)⁴⁶. Одним из наиболее обсуждаемых является Определение ВАС РФ от 10.12.2007 г. № 14956/07 по делу № А40-4576/07-69-46, А40-4581/07-69-47, в котором суд утверждает, что «участие [арбитров] в коммерческих семинарах и международных конференциях, организованных и оплаченных представителем противоположной стороны» порождают «сомнения в беспристрастности и независимости арбитров»⁴⁷.

Зарубежное арбитражное законодательство в большинстве случаев также не устанавливает объективных критериев определения независимости и беспристрастности арбитров. Принимая во внимание сложившуюся ситуацию, Международная ассоциация юристов разработала Руководство по конфликту интересов в международном арбитраже, имеющее рекомендательный характер.⁴⁸ В Руководстве предлагаются три группы критериев, согласно которым определяется степень независимости и беспристрастности арбитров. Представляется, что Руководство могло бы восполнить существующий пробел и в российском праве.

⁴⁵ Zykov R.O. Chapter: Arbitration in Russia. /The Corporate Counsel's Guide to Doing Business in Russia. Thomson West. 2008.

⁴⁶ Zykov R.O. Kiurunen P. Recent Trends in Setting Awards Aside: Russia. //International Bar Association Newsletter, September 2008.

⁴⁷ См. Определение ВАС РФ от 10.12.2007 г. № 14956/07 по делу А40-4576/07-69-46, А40-4581/07-69-47.

⁴⁸ IBA Guidelines on Conflicts of Interest in International Arbitration. С текстом Руководства можно ознакомиться на www.idispute.ru.

Практика

Одним из действенных инструментов формирования спортивного права в России может стать анализ и обобщение практики по делам, разрешенным спортивным арбитражем. Это позволит создать стройную систему принципов спортивного права (*lex sportiva*), и, возможно, избежать увеличения споров в области спорта. В целях реализации данной задачи, необходимо создать аналитический отдел в рамках спортивного арбитражного суда. Впоследствии, возможно издание сборника/журнала, обобщающего практику суда и освещающего актуальные вопросы спортивного права в России.

Государственные суды

Несмотря на то, что решения третейского суда (арбитража) являются окончательными и не подлежат обжалованию по существу, российским законодательством допускается возможность отмены решения по ограниченному кругу оснований⁴⁹. В мире, отмена решений третейских судов является исключительной мерой, на которую государственные суды идут неохотно, придерживаясь политики минимального вмешательства в деятельность третейских судов. Российская же практика содержит примеры, свидетельствующие об обратном. На наш взгляд, на Секретариат возлагается важнейшая задача по организации просветительской работы по вопросу отмены решений третейского суда, а также вынесения обеспечительных мер в поддержку третейского разбирательства, среди компетентных судов общей юрисдикции и государственных арбитражных судов.

Иные вопросы

В регламентах также необходимо урегулировать вопросы процесса, процессуальных сроков (в т.ч. их продления), языка и места производства, уведомлений, обеспечительных мер, в т.ч. судебных обеспечительных мер по ходатайству состава арбитража, либо одной из сторон арбитража, а также некоторые другие вопросы.

Возможно, что спортивным арбитражным судом могут быть подготовлены рекомендации по составлению основных процессуальных документов (просьба об арбитраже, отзыв на просьбу, основные реквизиты искового заявления и отзыва на него). Дополнительно, допустимо установить формат подаваемых документов - А4, как это принято в большинстве арбитражных центров, либо А6, как это делается в Арбитражном институте при ТПП г. Стокгольма, что обеспечит удобство их систематизации и хранения в архиве суда.

Представляется, что спортивному арбитражному суду в будущем будет необходимо разработать программное обеспечение, позволяющее осуществлять эффективное делопроизводство и предоставление информации спорящим сторонам.

В настоящей статье содержится лишь часть предложений по созданию спортивного арбитражного суда в России. На наш взгляд, необходимость учреждения специализированного арбитража очевидна, вместе с тем, является непростой задачей, в свете действующего

⁴⁹ Глава 30 АПК РФ, Глава 46 ГПК РФ.

российского законодательства и правоприменительной практики. Поэтому, предстоит сложная работа по формированию концепции спортивного правосудия в России, в том числе широкомасштабная просветительская работа среди законодателей, руководителей органов государственной исполнительной власти, судейского сообщества и, конечно же, спортивного сообщества России.

Карякин В.В.

Член Комиссии по спортивному праву Ассоциации юристов России, директор Департамента нормативного и правового обеспечения государственной политики Министерства спорта, туризма и молодежной политики Российской Федерации, кандидат юридических наук

ПРОБЛЕМЫ НОРМАТИВНО-ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ БЛАГОТВОРИТЕЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ В СФЕРЕ ФИЗИЧЕСКОЙ КУЛЬТУРЫ И СПОРТА

Сохранение и развитие победных традиций отечественного спорта были и остаются приоритетными направлениями государственной политики, реализации которых в настоящее время препятствуют отсутствие должного правового регулирования механизма материального обеспечения и недостаточное финансирование.

Накопившиеся за время экономического спада проблемы в сфере развития спорта пока еще превышают возможности государства по их решению. Отрасль, традиционно ориентированная на государственную финансовую поддержку, оказалась наименее подготовленной к рыночной экономике.

Начавшееся в последние годы реформирование законодательства в данной сфере является прямым следствием происходящих экономических и политических преобразований. Необходим поиск таких решений, которые позволили бы, с одной стороны, обеспечить сохранность традиционно сложившейся отечественной системы подготовки спортсменов, а с другой, - создать экономические механизмы, позволяющие физической культуре и спорту эффективно развиваться в новых рыночных условиях.

Важным фактором, способствующим развитию отрасли, на наш взгляд, может стать государственно-частное партнерство, предусматривающее:

- развитие благотворительности в сфере физической культуры и спорта;
- совместное участие государства и бизнеса в развитии рынка услуг в данной сфере, а также в экономически эффективных проектах в сфере спорта.

Сегодня во всем мире наблюдается тенденция перехода от государственного к смешанному, многоканальному финансированию физической культуры, которая предполагает сочетание государственных субсидий, поддержку от частных спонсоров и собственных доходов организаций этой сферы. Для реализации этой модели должны быть созданы условия, стимулирующие частный сектор оказывать поддержку физической культуре.

Такая поддержка со стороны частного сектора является полезной не только для спортивной отрасли, но для общества и для самого частного сектора, демонстрирующего таким образом свою социальную ответственность. Однако решающая роль должна принадлежать государству, последовательно осуществляющему социально

ориентированную политику. В настоящее время законодательная база, регламентирующая вопросы негосударственных форм поддержки (благотворительность, спонсорство и меценатство) достаточно устарела и не отвечает современным тенденциям.

С одной стороны она характеризуется наличием нормативно-правовых актов разного уровня и отсутствием согласованности данных актов между собой, а с другой – несоответствием содержащихся в них норм реальным потребностям участников правоотношений.

С учетом сложившейся в данной сфере ситуации Президент России Д.А. Медведев в 2009 году в Послании Федеральному Собранию Российской Федерации заявил: «...продолжим поддержку некоммерческих благотворительных организаций, которые помогают в решении сложных социальных проблем. Поправки в законодательство будут направлены на упрощение работы тем некоммерческим организациям, которые ведут благотворительную деятельность и помогают социально незащищенным гражданам». «Будут доработаны и приняты нормы, регулирующие благотворительную деятельность. При этом не должно быть лазеек, позволяющих прикрываться такой деятельностью для неуплаты налогов, это тоже очевидно.»⁵⁰.

Анализируя данное высказывание можно с уверенностью констатировать - развитие государственной политики Российской Федерации в сфере благотворительной деятельности неоспоримо и затронет оно все социальные сферы жизни общества.

Складывающаяся тенденция в полной мере относится и к развитию спорта в России. В последние годы, особенно в связи с мощным Олимпийским движением, в нашей стране активно строятся новые спортивные объекты, уделяется внимание физическому воспитанию молодежи. Однако влияние благотворительных организаций при такой мощной поддержке государства не так велико. В связи с этим ощущается нехватка поддержки экстремальных и национальных видов спорта, являющихся, по определению ЮНЕСКО, неотъемлемой составной частью всемирного культурного наследия. Так, развитие экстремальных видов спорта, как правило, строится лишь на энтузиазме спортсменов, что ведет к отсутствию единой организации и медленному развитию данного направления. Детско-юношеский спорт также нуждается в сильной поддержке не только государства, но и благотворительных организаций, так как именно на его основе развивается профессиональный спорт. Для привлечения благотворительных пожертвований юридических лиц, а также индивидуальных предпринимателей в развитие материально-технической базы детско-юношеского спорта, необходимо создать правовые механизмы такого привлечения. Кроме того, благотворительная деятельность должна стать не только престижной, но и действительно выгодной сферой деятельности бизнеса в России.

В соответствии с Концепцией долгосрочного социально-

⁵⁰ Послание Президента РФ к Федеральному Собранию РФ от 12 ноября 2009 г. //Российская газета. № 230. 12.11.2009.

экономического развития Российской Федерации на период до 2020 года⁵¹ в качестве основной цели государственной политики в этой сфере была определена задача активизации потенциала благотворительности и добровольчества как ресурса развития общества, способствующего формированию и распространению инновационных практик социальной деятельности, позволяющего, в том числе, дополнить бюджетные источники решения социальных проблем внебюджетными средствами.

Однако ситуация с формированием правовой основы механизмов благотворительности осложняется тем, что и в мировой практике данная сфера регулирования возникла сравнительно недавно и многие проблемы не решены до настоящего времени.

Однако в ряде зарубежных стран успешно введены в действие различные формы материального поощрения.

Так, Великобритании нет ограничений на размер благотворительной льготы – компании могут направить до 100% дохода на благотворительные взносы, не платя с этих сумм налог на доходы. В США размер благотворительной льготы – до 10% дохода компании; по пожертвованиям в денежной форме можно получить налоговый вычет в пределах 50% годового дохода, по пожертвованиям не в денежной форме – 20-30%.

В Великобритании при пожертвовании в денежной форме налогоплательщик может получить возврат из бюджета разницы между базовой и максимальной ставкой подоходного налога, исчисленной на сумму пожертвования; при пожертвовании не в денежной форме облагаемый доход уменьшается на рыночную стоимость таких пожертвований.⁵²

В законодательстве Российской Федерации, регулирующем вопросы благотворительной деятельности и представления преференций в этой сфере существует ряд определенных проблем, а именно:

- понятие налоговой льготы имеет достаточно условный характер, так как благотворитель уже внес личные средства в решение задач государственной важности;
- отсутствуют моральные стимулы для благотворителей;
- нет социальных стимулов развития благотворительной деятельности;
- не затронут вопрос о разделении полномочий, что особенно актуально в свете задач административной реформы и т.д.

Таким образом, стратегические цели развития российского общества и необходимость системного подхода к правовому регулированию деятельности в области физической культуры и спорта, недостаточность бюджетного финансирования, а также имеющиеся пробелы в действующем отраслевом законодательстве вызывают необходимость совершенствование правового регулирования данного вопроса.

⁵¹Распоряжение Правительства РФ от 17.11.2008 г. № 1662-р «О Концепции долгосрочного социально-экономического развития Российской Федерации на период до 2020 года» // Собрание законодательства РФ, 24.11.2008, N 47, ст. 5489.

⁵² Bishop M. «The business of giving: A survey of wealth and philanthropy»// The Economist, 23 February 2006. – 14 p.

Необходимость усиления инвестиционной направленности налоговой системы Российской Федерации в целях предоставления различных преференций организациям и индивидуальным предпринимателям, осуществляющим финансовую поддержку развития спорта, в том числе детско-юношеского, не вызывает сомнений.

В этой связи основной задачей является создание и поддержание условий для приоритета частных инвестиций и благотворительности в спорт.⁵³

В настоящее время происходит активная модернизация налоговой системы. Однако комплексная система для стимулирования благотворительной деятельности, в том числе в развитие детско-юношеского спорта, не создана. Поэтому внедрение наиболее эффективных налоговых инструментов, способных создать действенную инвестиционно - направленную налоговую систему, будут способствовать росту благотворительности в России, и как следствие этого, развитию спорта⁵⁴.

Экономический анализ показывает, что налог на прибыль предприятий, подоходный налог с физических лиц, НДС, налоги на имущество содержат основные стимулирующие методы, которые могут проявляться через систему льгот и ставок налога.

Следует согласиться с Е.К. Кулиновичем, что налог на прибыль содержит наиболее эффективные способы налогового стимулирования инвестиций, в числе которых амортизация, льгота на капиталовложения, инвестиционный налоговый кредит, понижение ставки⁵⁵.

Следует отметить, что при реализации данных инициатив некоторые недобросовестные предприниматели под видом благотворительности хотят извлечь из своей деятельности прямые и косвенные материальные и иные выгоды.

Законотворческий процесс в рассматриваемой области за прошедшие пятнадцать лет сводился к постепенному сужению круга благополучателей, поддержка которых считается основанием для предоставления жертвователю налоговых льгот.

Принятые в 2002 году поправки к Налоговому кодексу РФ отменяют всякие льготы для юридических лиц: пожертвования на благотворительность более не засчитываются при изменении ставок налога на прибыль.

До полной отмены налоговых льгот на федеральном уровне, то есть в период с 1988 по 2002 годы, компании могли делать «безналоговыми» для себя пожертвования на благотворительные цели, чья доля в

⁵³ Горюнов А.Г. Благотворительность и ее роль в современном мире. - СПб, 2001.

⁵⁴ Алексеев С.В. Спортивное право России. Правовые основы физической культуры и спорта: Учебник / Под ред. П.В. Крашенинникова. – 2-е изд., стереотип. М.: Юнити-Дана; Закон и право, 2007.

⁵⁵ Кулинович Е.К. Спортивное право: теория и практика // Теория и практика физической культуры: научно-практическое и информационное издание. 2003. № 2.

налогооблагаемой прибыли компании колебалась от 2 до 3 %, а в отдельных случаях поднимался до 5 - 10 %⁵⁶.

Вместе с отказом от общедолевого налогового поощрения благотворительности, осуществляемой юридическими лицами, право введения соответствующих льгот было передано субъектам Российской Федерации. К сожалению, вплоть до настоящего времени регионы предоставлять такие льготы не спешат. Своим правом поощрить благотворительность на сегодняшний день воспользовались только 2 субъекта – Самарская и Московская области. Принятые ими региональные законы допускают снижение ставки налога на прибыль компаний - жертвователей: в Московской области – до 2%, в Самарской – от 0,5 до 4% (в зависимости от суммы пожертвований). Факты говорят «за» их выбор: объемы пожертвований на благотворительные цели в этих регионах растут и региональные некоммерческие организации в финансовом плане чувствуют себя намного уверенней⁵⁷.

Для частных благотворителей, параллельно с сужением круга потенциальных благополучателей, сокращался и предельный размер налогового вычета: если в 1990 году гражданин мог пожертвовать на благотворительные цели 100% своего дохода, то к 2009 году размер допустимого вычета был урезан вчетверо.

Однако, все же большая часть (официальных) пожертвований делается юридическими лицами из чистой прибыли. Официальной статистики по данному вопросу не существует: оценки ежегодных выплат варьируются от 150 млн. до 1,5 млрд. долл. в год. При этом львиная доля всех пожертвований обеспечивается несколькими крупнейшими компаниями⁵⁸.

В 2009 г. распоряжением Правительства Российской Федерации утверждена Концепция содействия развитию благотворительной деятельности и добровольчества в Российской Федерации 2009 - 2010⁵⁹.

Предполагается принятие решения о расширении перечня областей деятельности некоммерческих организаций, гранты на поддержку которых не учитываются при определении налоговой базы по налогу на прибыль благотворительных организаций, с включением в этот перечень деятельности в области охраны здоровья населения, физической культуры и массового спорта (за исключением профессионального спорта) и других областях.

Проанализировав данные факты и обстоятельства с уверенностью можно говорить о необходимости подготовки законопроекта,

⁵⁶ Тульчинский Г.Л. Благотворительность в современной России: Исторические и социально-экономические исследования. СПб.: Звезда, 2005.

⁵⁷ Габидуллина Э.В. Развитие благотворительной деятельности как одной из форм поддержки социальной сферы / Э.В. Габидуллина // Инновации и перспективы сервиса: Сб. науч. статей V Междунар. науч.-техн. конф. Уфа: УГАЭС, 2008. С. 335-338.

⁵⁸ Габидуллина, Э.В. Развитие благотворительной деятельности как одной из форм поддержки социальной сферы / Э.В. Габидуллина // Инновации и перспективы сервиса: Сб. науч. статей V Междунар. науч.-техн. конф. Уфа: УГАЭС, 2008. С. 335-338.

⁵⁹ Распоряжение Правительства Российской Федерации «О Концепции содействия развитию благотворительной деятельности и добровольчества в Российской Федерации 2009 – 2010» от 20.07.2009 г. № 1054-р // СЗ РФ. 2009. № 32. Ст. 4052.

предусматривающего возможность включения в состав расходов для целей исчисления налога на прибыль организаций определенной части средств, направляемых физкультурно-спортивным организациям, осуществляющим подготовку спортсменов.

Закон также должен фиксировать внимание на создании тех материальных и моральных условий, которые призваны обеспечить расширение круга благотворителей, практическую эффективность и социальную масштабность их патриотической деятельности в продолжении и развитии славных традиции российского спорта.

Соответствующий законопроект в настоящее время готовится Министерством спорта, туризма и молодежной политики Российской Федерации.

Леонов А.С.

Член Комиссии по спортивному праву Ассоциации юристов России, заместитель руководителя аппарата Комитета Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации по труду и социальной политике

ЕДИНСТВО И ДИФФЕРЕНЦИАЦИЯ В ПРАВОВОМ РЕГУЛИРОВАНИИ ТРУДА СПОРТСМЕНОВ И ТРЕНЕРОВ

Еще недавно в отечественной юридической науке, и, в частности, в науке российского трудового права, проходила дискуссия на тему, нормами какой отрасли права следует регулировать отношения физкультурно-спортивных организаций со спортсменами и тренерами⁶⁰.

В настоящее время новая глава 54.1 ТК РФ «Особенности регулирования труда спортсменов и тренеров»⁶¹ и Федеральный закон от 04 декабря 2007 г. № 329-ФЗ «О физической культуре и спорте в Российской Федерации»⁶² решают этот спор, преимущественно, в пользу трудового права.

Это стало возможным благодаря разработке и внесению в ТК РФ ряда норм, определяющих существенные особенности регулирования труда спортсменов и тренеров.

В связи с этим представляет интерес исследование вопроса о том, не нарушают ли эти особенности единство правового регулирования трудовых отношений.

Особенности правового положения спортсменов и тренеров определяются тем, что регулирование их труда должно соотноситься с нормами спортивного законодательства, учитывать потребности практики организации спортивных мероприятий и осуществления экономической деятельности в области спорта.

Для целей настоящего исследования выделим следующие основные особенности правового регулирования труда спортсменов и тренеров, дающие основания для субъектной дифференциации.

1. Регулирование труда спортсменов, тренеров производится, в частности, локальными нормативными актами, принимаемыми

⁶⁰ См. напр.: *Васильев С.В.* Особенности трудового договора профессиональных спортсменов и рассмотрение споров в области профессионального спорта: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2006; *Васькевич В.П.* Гражданско-правовое регулирование отношений в области профессионального спорта: дис. ... канд. юрид. наук. Казань, 2006. - 216 с.; *Коршунова Т.Ю.* Развитие законодательства о труде профессиональных спортсменов // Трудовое право. М.: Интел-Синтез, 2006, № 5. С. 56 - 66, № 6. С. 23 - 35, № 7. С. 18-30; *Медведев С.А.* Теоретико-правовые аспекты функционирования физической культуры и спорта в Российском государстве: дис. ... канд. юрид. наук. Волгоград, 2006. 236 с.; *Скачкова Г.С.* Особенности регулирования трудовых отношений в области физической культуры и спорта // Трудовое право. М., 2002, № 5. С. 65 - 73; *Шевченко О.А.* Особенности правового регулирования труда профессиональных спортсменов: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М. 2005 и т.д.

⁶¹ Введена Федеральным законом от 28 февраля 2008 г. № 13-ФЗ «О внесении изменений в Трудовой кодекс Российской Федерации» // СЗ РФ. 03.03.2008. № 9. ст. 812.

⁶² Федеральный закон от 04 декабря 2007 г. № 329-ФЗ «О физической культуре и спорте в Российской Федерации» // СЗ РФ. 2007. № 50. ст. 6242.

работодателями с учетом норм, утвержденных общероссийскими спортивными федерациями.

2. Особенности регулирования режима рабочего времени спортсменов, тренеров, в том числе привлечения их к работе в условиях, отклоняющихся от нормальных (сверхурочная работа, работа в ночное время, в выходные и нерабочие праздничные дни), а также оплаты труда в этих условиях устанавливаются коллективно-договорными и локальными нормативными актами.

3. Установлены ограничения для спортсменов и тренеров на работу по совместительству.

4. ТК РФ предусматривает, с одной стороны, дополнительные основания для расторжения трудового договора со спортсменом по инициативе работодателя, а, с другой стороны, для спортсменов и тренеров установлен более продолжительный срок предупреждения о предстоящем расторжении трудового договора по собственному желанию. В ряде случаев расторжение трудового договора может приводить к обязанности спортсмена произвести в пользу работодателя определенную денежную выплату.

5. Спортсмен может быть временно, на срок, не превышающий одного года, переведен на работу к другому работодателю.

6. Контроль за деятельностью спортсменов и тренеров, помимо работодателя, осуществляют также общероссийские спортивные федерации, которые вправе применять к ним меры спортивной ответственности.

Далее рассмотрим эти особенности более подробно.

Нормы, принимаемые общероссийскими спортивными федерациями, являются обязательными для спортсменов и тренеров непосредственно в части, касающейся правил проведения спортивных соревнований, а в части, определяющей особенности трудовых отношений – опосредованно через локальные нормативные акты, принимаемые работодателями с учетом норм, утвержденных общероссийскими спортивными федерациями (Российским футбольным союзом (РФС), Федерацией хоккея России (ФХР) и т.д.)

В свою очередь, нормы, принимаемые общероссийскими спортивными федерациями, испытывают влияние правил международных организаций, в которые они входят. Речь идет об актах, принимаемых такими международными спортивными организациями как МОК, ФИФА, ИИХФ и т.д.

Пунктом 5 ч. 1 статьи 16 Федерального закона от 04 декабря 2007 г. № 329-ФЗ «О физической культуре и спорте в Российской Федерации» общероссийским спортивным федерациям предоставлено право разрабатывать с учетом правил, утвержденных международными спортивными федерациями, правила соответствующих видов спорта, а также утверждать нормы, устанавливающие права и обязанности, в том числе спортивные санкции, для признающих такие нормы субъектов физической культуры и спорта.

В тексте главы 54.1 ТК РФ нет оговорки о необходимости признания спортсменом, тренером, их работодателем указанных норм, но

представляется, что в этом нет необходимости, поскольку без такого признания сама деятельность в соответствующем виде спорта практически невозможна. Следует согласиться с Рогачевым Д.И.⁶³ в том, что под актом признания регулирующих норм общероссийских спортивных федераций нужно понимать определенное юридическое действие, представляющее собой явно выраженное добровольное согласие с распространением указанных норм на свое поведение (посредством указания на такое признание в учредительных документах юридических лиц, заявлениях, заявках, посредством регистрации в качестве участника соревнования или иными аналогичными способами), которое вправе осуществить любой субъект физической культуры и спорта с целью возникновения у него специальных прав и обязанностей, а также возможного применения к нему мер ответственности, установленных данными нормами.

При подготовке проекта изменений в ТК РФ рядом экспертов высказывалось мнение о необходимости включения норм, утверждаемых общероссийскими спортивными федерациями, в систему источников трудового права (ст. 5 ТК РФ). Однако в конечном итоге было принято решение, которое не нарушает единство правового регулирования трудовых отношений и закрепляет эти нормы, а с ними и нормы международных спортивных организаций, в качестве «мягкого права», действующего посредством учета в локальных нормативных актах работодателя.

Существенной особенностью регулирования трудовых отношений спортсменов, тренеров следует считать то, что ст. 348.1 ТК РФ дает право устанавливать особенности режима их рабочего времени, привлечения их к сверхурочной работе, работе в ночное время, в выходные и нерабочие праздничные дни, а также особенности оплаты труда в перечисленных случаях коллективными договорами, соглашениями, локальными нормативными актами.

При этом очевидно, что работодатель при установлении перечисленных особенностей обязан соблюдать общее ограничение продолжительности рабочего времени. Оно должно быть в общем случае не более 40 часов в неделю, а в отношении спортсменов, не достигших возраста 18 лет, не превышать предельной еженедельной продолжительности, установленной частью 1 ст. 92 ТК РФ.

Для того, чтобы не выйти за рамки общих ограничений, вполне достаточно уже имеющихся в трудовом законодательстве традиционных средств дифференциации. Так, суммированный учет рабочего времени (ст. 104 ТК РФ), позволяет чередовать периоды интенсивных тренировок и периоды отдыха. В дополнение к нему может использоваться разделение рабочего дня на части (ст. 105 ТК РФ) при организации утренних и вечерних тренировок. Установление ненормированного рабочего дня (ст.

⁶³ См. *Рогачев Д.И.* Модернизация правового регулирования труда спортсменов и тренеров // Новое спортивное законодательство и материалы международной научно-практической конференции «Спортивное право: перспективы развития» / сост. Рогачев Д.И. – М.: 2008. С.113.

101 ТК РФ) поможет снять вопрос о продлении работы в случае непредвиденного увеличения времени соревнований и т.д.

Представляется, что высказывавшееся ранее мнение о принципиальной невозможности регулирования рабочего времени спортсменов средствами трудового права⁶⁴ связано, прежде всего, с тем, что в отсутствие прямых правовых предписаний спортивные организации не только не издавали локальных нормативных актов по этому поводу, но и не вели надлежащий учет рабочего времени спортсменов.

Естественно, что для приведения практики в соответствие с новыми правилами потребуется время и определенные усилия, но вместе с тем установленные особенности позволяют учитывать потребности спорта и не нарушают при этом единства правового регулирования трудовых отношений.

Следующий вопрос, который необходимо осветить – это особенности работы спортсмена, тренера по совместительству. Статья 348.7 ТК РФ предусматривает, что спортсмен, тренер имеют право работать по совместительству у другого работодателя в качестве спортсмена или тренера только с разрешения работодателя по основному месту работы.

Представляется, что такое запрещение не противоречит ст. 37 Конституции РФ, провозглашающей принцип свободы труда. Никто не оспаривает право гражданина работать. Установленное ограничение касается лишь возможности заключения дополнительных трудовых договоров на условиях совместительства, и это ограничение сводится к согласию работодателя.

В целях защиты интересов государства и работодателей, а также здоровья граждан законодатель устанавливает ограничения совместительства для отдельных категорий работников. Так, ст. 17 Федерального закона от 27 июля 2004 г. № 79-ФЗ «О государственной гражданской службе Российской Федерации»⁶⁵ предусматривает ограничения на работу по совместительству для государственных гражданских служащих. Ограничения совместительства, аналогичные тем, что предусмотрены для спортсменов, действуют в отношении руководителей организаций (ст. 276 ТК РФ). При этом для ряда категорий работников возможности совместительства, напротив, расширены. Например, для медицинских работников, проживающих и работающих в сельской местности (ст. 350 ТК РФ).

Установленные ограничения необходимы и не могут рассматриваться как нарушение конституционных прав граждан Российской Федерации, поскольку в соответствии со ст. 55 Конституции РФ права и свободы человека и гражданина могут быть ограничены в той части, в которой это диктуется целями защиты конституционного строя, здоровья, прав и законных интересов других лиц.

Сходным образом обстоит дело и с определенными ограничениями права на увольнение, а также с дополнительными основаниями для

⁶⁴ См. Коршунова Т. Ю. Указ. соч.

⁶⁵ Федеральный закон от 27 июля 2004 г. № 79-ФЗ «О государственной гражданской службе Российской Федерации» // СЗ РФ. 2004 г. № 31 ст. 3215.

расторжения трудового договора. Трудовое законодательство, устанавливая правила расторжения трудовых отношений по инициативе одной из сторон, традиционно вводит определенные ограничения прав как работодателя, так и работника.

В общем случае это обязанность работника письменно предупредить работодателя о предстоящем увольнении по собственному желанию не позднее чем за две недели (статья 80 ТК РФ), а работодатель может расторгнуть трудовой договор по своей инициативе только при наличии установленных законом оснований и с соблюдением определенной процедуры.

Вместе с тем, для некоторых категорий работников предусмотрены особенности порядка расторжения трудового договора. Так, руководитель организации при увольнении по собственному желанию должен предупредить работодателя не позднее чем за один месяц (ст. 280 ТК РФ). Для руководителей организаций и для педагогических работников введены дополнительные основания увольнения, в том числе – и по инициативе работодателя (ст.ст. 278 и 336 ТК РФ). В связи с этим следует признать, что введение подобных особенностей регулирования вопросов расторжения трудовых договоров со спортсменами и тренерами также не нарушает принципа единства правового регулирования.

Отметим, что в статье 348.11 ТК РФ предусмотрены дополнительные основания для расторжения трудового договора со спортсменом:

- спортивная дисквалификация на срок шесть и более месяцев;
- использование спортсменом, в том числе однократное, допинговых средств и (или) методов.

В ст. 348.12 ТК РФ для спортсменов и тренеров установлен более продолжительный срок предупреждения о предстоящем расторжении трудового договора по собственному желанию: если трудовой договор заключен на срок более четырех месяцев, работник должен предупредить работодателя в письменной форме не позднее чем за один месяц.

Труднее дать однозначную оценку таким новациям, как обязанность спортсмена произвести в пользу работодателя денежную выплату в случае увольнения по собственному желанию без уважительных причин и в случае расторжения трудового договора по инициативе работодателя по основаниям, которые относятся к дисциплинарным взысканиям (ст. 348.12 ТК РФ), а также временный перевод спортсмена к другому работодателю (ст. 348.4 ТК РФ).

Денежная выплата в этом случае не является видом материальной ответственности, как, например, при возмещении затрат, связанных с обучением работника (ст.ст. 207 и 249 ТК РФ). Ее размер устанавливается трудовым договором и не связан с затратами, понесенными работодателем на подготовку спортсмена. В определенной степени данная денежная выплата имеет признаки гражданско-правовой ответственности и была введена в связи с большой капиталоемкостью профессионального спорта как вида экономической деятельности, а также в связи с необходимостью уравновесить интересы работников, получающих заработную плату, сравнимую с оплатой труда руководителя

крупной корпорации, и работодателя, чей бизнес зависит от наличия у него работников, пользующихся авторитетом и популярностью в соответствующем виде спорта.

Немаловажно и то, что обязанность производить денежную выплату призвана защищать национальные интересы, поскольку позволяет предотвратить несанкционированные переходы спортсменов, включенных в состав спортивных сборных команд, в иностранные спортивные клубы. В таком случае, возможно, имеют место элементы публичных отношений.

Следует также отметить, что отсутствие в ТК РФ каких-либо ограничений в отношении размера денежной выплаты не означает полного произвола работодателя. Статьей 348.2 ТК РФ предусмотрено, что в трудовые договоры спортсменов, тренеров могут включаться условия о согласии предоставления его копии в общероссийскую спортивную федерацию по соответствующим виду или видам спорта, а в случае включения спортсмена, тренера в состав спортивной сборной команды России – в ответственный федеральный орган исполнительной власти.

Предполагается, что нормами спортивных федераций должен быть предусмотрен определенный контроль за практикой заключения трудовых договоров в соответствующем виде спорта, в частности – за размерами и условиями применения денежных выплат, а также за уровнем оплаты труда спортсменов, тренеров, в целях предотвращения возможных злоупотреблений.

Введение для спортсменов института временного перевода к другому работодателю обусловлено необходимостью средствами трудового права урегулировать традиционно существующую в командных видах профессионального спорта практику, называемую в обиходе «арендой» игроков.

С точки зрения отношений спортсмена с работодателем по основному месту работы и с временным работодателем это явление не имеет ничего общего с гражданско-правовым институтом аренды. По крайней мере, в силу того, что временный перевод спортсмена, во-первых, осуществляется только при наличии его письменного согласия, а, во-вторых, сопровождается заключением срочного трудового договора с соблюдением всех правил, установленных трудовым законодательством. С договором аренды можно, видимо, в некоторой степени сравнить лишь соглашение между работодателями, определяющее условия временного перевода.

Следует признать, что в настоящее время рассмотренные особенности регулирования труда спортсменов (денежная выплата, временный перевод к другому работодателю) представляют собой определенные исключения. Вероятно, в будущем подобные особенности следовало бы предусмотреть и в отношении труда других категорий работников, имеющих уникальные навыки и играющих особую роль в осуществлении работодателем его экономической деятельности. В противном случае отношения таких работников могут вообще перестать быть предметом трудового права.

Характерную черту трудового правоотношения составляет дисциплина труда и ответственность.

Под трудовой дисциплиной в объективном смысле следует понимать совокупность правил поведения, требуемого от лиц, входящих в личный состав работников хозяйств (предприятий, учреждений), основанных не на единоличном труде⁶⁶.

Спортсмены и тренеры, труд которых регулируется нормами трудового права, несут трудовую ответственность, имеющую две разновидности: дисциплинарную и материальную.

Кроме того, спортсмены и тренеры, в случаях, предусмотренных действующим законодательством, наравне с перечисленными выше видами ответственности могут нести еще административную, уголовную а также спортивную ответственность.

Как справедливо отмечает А.А.Власов, «границы между нарушением правил, грубой игрой, административным правонарушением и уголовным преступлением размыты»⁶⁷. Поэтому, следует согласиться с мнением ряда ученых⁶⁸ о выделении специфического вида ответственности – «спортивной».

В ст. 16 Федерального закона от 4 декабря 2007 г. № 329-ФЗ «О физической культуре и спорте в Российской Федерации» предусмотрено право общероссийских спортивных федераций утверждать нормы, устанавливающие права и обязанности, в том числе спортивные санкции, для признающих такие нормы субъектов физической культуры и спорта.

Спортивную ответственность можно подразделить на следующие виды: соревновательную и спортивно-дисциплинарную⁶⁹. Обозначенные виды специфической ответственности предусмотрены в актах, принимаемых общероссийскими федерациями. Необходимо заметить, что такое деление спортивной ответственности весьма условно.

Все вышеизложенное позволяет сделать вывод, что все признаки трудового правоотношения применимы к отношениям между спортсменом (тренером) и физкультурно-спортивной организации с учетом некоторых особенностей, которые закреплены как в ТК РФ, так и в Федеральном законе от 4 декабря 2007 г. № 329-ФЗ «О физической культуре и спорте в Российской Федерации».

Отмеченные особенности правового регулирования труда спортсменов и тренеров позволяют рассматривать его в качестве относительно автономной системы в общей системе трудового права.

⁶⁶ См.: Александров Н.Г. Трудовое правоотношение. М., 1948. С. 126.

⁶⁷ См. Власов А.А. Чрезвычайные происшествия и несчастные случаи в спорте. М. Советский спорт. 2001, С.14.

⁶⁸ См. Амиров И.М. Юридическая ответственность в сфере спорта (вопросы теории и практики): учебное пособие. – Уфа: УЮИ МВД РФ, 2006. С. 50.

⁶⁹ См. Амиров И.М. Указ. соч.

Мартынов И. Е.
Заместитель председателя правления Федерации боевых искусств г. Москвы

СПОРТИВНОЕ ПРАВО И БОЕВЫЕ ИСКУССТВА В РОССИИ

Интерес исследования данной темы вызван тем, что популярность боевых искусств в настоящее время очень высока, это одно из самых массовых спортивных движений в нашей стране.

По самым скромным подсчетам, боевыми искусствами в России занимаются не менее 10 миллионов человек. Клубов, секций, предлагающих свои услуги, огромное количество, но зачастую разобраться, что собой представляют, данные организации и объединения очень сложно.

Ведь преподавание боевых искусств - занятие очень специфическое и направлено на духовное, физическое развитие и совершенствование человека. Поэтому вопрос законодательного регулирования деятельности данных образований призван создать необходимые правовые и организационные основы, обеспечивающие в современных социально-экономических условиях развитие массового спорта и развитие боевых искусств, в частности.

Важнейшим аспектом развития боевых искусств является качество преподавания, обучение и сертификация инструкторов и тренеров, предлагающих свои услуги по боевым искусствам.

В первую очередь это проведение проверки квалификации инструкторов: это наличие соответствующего образования, документов, его подтверждающего.

Потому что одно дело, когда человек действительно хочет создать спортивный клуб, а другое - когда боевые искусства служат прикрытием для всевозможного рода религиозных сект и других организаций.

Квалификация инструкторов и правильность методики преподавания влияет на достижение конкретных результатов, а также снижение уровня травматизма, что особенно важно в контактных единоборствах, так как низкая квалификация или недостаточный уровень подготовки тренеров может привести к очень серьезным травмам вплоть до летальных случаев. Поэтому было бы целесообразно законодательно регламентировать данный вопрос путем разработки соответствующих нормативных актов.

В виду большого количества клубов и объединений возникает вопрос о централизации и объединения этих образований, так как у боевых искусств на самом деле гораздо больше общих черт, чем различий, и такая централизация просто необходима, если мы хотим вывести занятия боевыми искусствами и единоборствами на качественно новый уровень.

Конкретным примером такой работы является Федерация боевых искусств г. Москвы, которая с 2001 г. объединяет секции, клубы и просто группы практически по всем видам единоборств: контактное и бесконтактное каратэ, джиу-джитсу, айкидо, всевозможные виды ушу,

капоэйра и другие направления, что по общему количеству занимающихся составляет более десяти тысяч человек.

Проведение подобной работы направлено на реализацию и достижение основных задач:

- показать развитие боевых искусств в г. Москве, России и мире;
- возможность ознакомления людей с культурой разных стран и народов;
- привлечение как можно большего числа людей, особенно молодежи, к занятиям боевыми искусствами как средству, обеспечивающему духовное и физическое развитие.

Мяконьков В.Б.

доктор психологических наук, профессор

Минаева И.Ю., Тараканов А.В.

Общероссийская физкультурно-спортивная общественная организация «Российская Ассоциация Спортивных Сооружений»

ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСТВО И СПОРТ: ОСОБЕННОСТИ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ НА СОВРЕМЕННОМ ЭТАПЕ

В настоящее время сфера социальных исследований характеризуется двумя противоречащими друг другу тенденциями. С одной стороны, идет все углубляющаяся специализация внутри конкретных отраслей. С другой стороны, все большее значение приобретает процесс интеграции, когда формируются комплексные, межотраслевые направления, предметом исследования которых выступает сложное социальное явление как единый объект.

К такому сложному социальному явлению, безусловно, можно отнести российский бизнес в целом и его правовое регулирование - в частности.

Вместе с тем, на сегодняшний день все чаще предпринимаются попытки рассмотреть сферу физической культуры и спорта в РФ через призму правового регулирования, что придает импульс развитию нового направления российской юриспруденции – спортивного права. Укрепление здоровья россиян, увеличение числа занимающихся физической культурой, развитие спорта высших достижений возможно лишь при разработке динамичной нормативно- правовой базы и гибкого механизма правового регулирования в обозначенной сфере общественных отношений.

Предпринимательская деятельность в России – это многообразное явление, воздействующее на государственную и общественную жизнь. Предпринимательство тесно взаимодействует со всеми сферами общества. Однако в сфере физической культуры и спорта до сих пор не созданы необходимые условия для его масштабного развития, получения прибыли. И нередко, свойственные физической культуре и спорту движущие силы развития берут верх над стремлением получить прибыль как определяющий мотив деятельности.⁷⁰ Это можно объяснить социальной ролью физической культуры и спорта в жизни общества, в формировании здорового образа жизни людей.

При этом правовое регулирование предпринимательской деятельности в сфере физической культуры и спорта осуществляется нормами различных отраслей права, среди которых главное место занимают нормы таких отраслей как гражданское, коммерческое, налоговое, административное право и др. Кроме кодексов, занимающих центральное место в системе законодательства о спортивном предпринимательстве, имеется множество нормативных актов,

⁷⁰ Экономика физической культуры и спорта: учебное пособие / Под ред. Агеевца В.У., Орлова Р.М. / СПбГАФК им.П.Ф. Лесгафта. 2000. С.175.

регулирующих в той или иной степени эту деятельность. Здесь можно отметить такие важнейшие законы последних лет, как Федеральные законы «О физической культуре и спорте в Российской Федерации», «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним», «Об акционерных обществах», «Об обществах с ограниченной ответственностью», «О некоммерческих организациях», «О рекламе», «О конкуренции», «Об организации и о проведении XXII Олимпийских зимних игр и XI Паралимпийских зимних игр 2014 года в городе Сочи, развитии города Сочи как горноклиматического курорта и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации», «О Государственной корпорации по строительству олимпийских объектов и развитию города Сочи как горноклиматического курорта», и др.

Среди подзаконных нормативных правовых актов ведущую роль играют Указы Президента РФ и Постановления Правительства РФ, нормативные акты Министерства спорта, туризма и молодежной политики Российской Федерации. В настоящее время существует их огромный пласт. При этом нельзя отметить должного количества исследовательских (аналитических) работ, посвященных данной тематике.

Поэтому основная задача, которую ставили перед собой авторы при создании статьи, - показать существующие проблемы и особенности в правовом регулировании такой юридической конструкции как спортивное предпринимательство.

Эта тема представляется актуальной сегодня, поскольку пропаганда здорового образа жизни и, в частности, пропаганда физической культуры, как первичной матрицы современного правового государства, заложена в многоплановое понятие национальной безопасности⁷¹.

«Здоровый образ жизни» - это не только отсутствие болезней, а состояние физического, морального, психического и социального благополучия населения. При этом очевидна социальная роль физической культуры и спорта, поскольку это, в том числе, и превентивная мера асоциального поведения граждан. Спорт связан с самосовершенствованием личности, воспитанием законопослушания, более эффективной трудовой деятельности, что, в конечном счете, формирует стабильность общественной системы. Поэтому требуется более тесное и эффективное взаимодействие общества, бизнеса и государства на всех уровнях для согласования взаимных интересов, взаимной ответственности в сфере физкультурно-спортивной деятельности.

Отсутствие стабильности экономической обстановки на современном этапе заметно снижают возможности как государства, так и других субъектов экономической деятельности в дальнейшем формировании и финансировании отрасли физической культуры и спорта. Требуются новые эффективные формы и виды коммерческой

⁷¹ В Концепции национальной безопасности Российской Федерации «под национальной безопасностью страны понимается безопасность ее многонационального народа». При этом основным условием обеспечения безопасности народа является сохранение его здоровья. Все остальные формы обеспечения безопасности являются вторичными.

деятельности в системе физической культуры и спорта, обеспечивающие удовлетворение потребностей населения.

Если государство мотивирует свое участие в делах спорта его социальной значимостью, спортивные федерации представляют и защищают, в основном, интересы спортсменов, то спортивное предпринимательство, как правило, решает и обеспечивает возможность получения прибыли на развивающемся в России рынке спортивных услуг. При этом нельзя не учесть период подготовки к проведению XXII Олимпийских зимних игр и XI Паралимпийских зимних игр в г. Сочи⁷². Однако коммерциализация инфраструктуры физической культуры и спорта, получая новые импульсы развития, зачастую несет не только положительные, но и отрицательные последствия⁷³.

Согласно ст. 2 ГК РФ предпринимательской признается самостоятельная, осуществляемая на свой риск, деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ и оказания услуг лицами, зарегистрированными в качестве предпринимателей в установленном законом порядке. Применительно к сфере физической культуры и спорта, предпринимательскую деятельность можно определить как самостоятельную, осуществляемую на свой риск, направленную на систематическое извлечение прибыли от пользования имуществом, в том числе спортивных сооружений, продажи спортивного оборудования и инвентаря, оказания услуг в сфере физической культуры и спорта лицами, зарегистрированными в качестве предпринимателей в установленном законом порядке.

При этом основными и обязательными чертами предпринимательской деятельности в рассматриваемой сфере будут:

1. самостоятельность (в качестве экономической базы деятельности и как возможность принятия самостоятельных решений);
2. хозяйственные риски (вложенные средства могут в конечном итоге не принести прибыль, а появившиеся убытки – собственная проблема предпринимателя, не имеющая отношения к обществу и государству⁷⁴);
3. систематическое извлечение прибыли (если же извлечение прибыли не носит систематический характер и не является основной целью деятельности лица, то эта деятельность не является предпринимательской⁷⁵);

⁷² Экономическая основа олимпийского движения невозможна без предпринимательской деятельности, результатом которой является подготовка спортсменов-олимпийцев, выпуск высокотехнологичного спортивного оборудования и инвентаря, проектирование, строительство и эксплуатация спортивных сооружений, проведение спортивных мероприятий и пр.

⁷³ Однако коммерциализация инфраструктуры физической культуры и спорта, развиваясь, зачастую несет не только положительные, но и отрицательные последствия – например, из-за больших эксплуатационных расходов спортивных сооружений и спорткомплексов.

⁷⁴ Гусева Т.А. Предпринимательское право. УМК. М., 2006. С.12.

⁷⁵ Беляков В.Г. Правовое регулирование предпринимательской деятельности. Учебное пособие. Изд. «Высшая школа менеджмента» изд. дом СПбГУ, 2008. С.42.

4. государственная регистрация лица во избежание применения п. 4 ст. 23 ГК РФ.

Отсутствие любого из перечисленных признаков означает, что деятельность не является предпринимательской.

Хотелось бы остановиться на 2-м и 3-м признаках более подробно. Риск постоянно сопутствует бизнесу и формирует особый способ мышления, поведения и психологию предпринимателя. Предприниматель в спорте – это физическое или юридическое лицо, взявшее на себя ответственность и инициативу в организации производства и реализации спортивных товаров и услуг на рынке сбыта⁷⁶. Социально-психологические вопросы взаимодействия и соотношения личности в спорте и предпринимательстве исследуются в работах В.Б. Мяконькова⁷⁷. Социальная психология предпринимательской деятельности в сфере физической культуры и спорта строится на тех же морально-волевых и нравственно-психологических принципах, что и соревновательная деятельность, в связи с чем предприниматели из числа бывших спортсменов будут более эмоционально устойчивы и ориентированы на успех в бизнесе по сравнению с предпринимателями - неспортсменами.

При этом ожидается, что личность предпринимателя в спорте будет характеризоваться большей сензитивностью⁷⁸ к стимулам успеха в бизнесе и большей помехоустойчивостью к сбивающим факторам⁷⁹.

Как отмечалось выше - предпринимательская деятельность предполагает систематическое получение прибыли, которая является продуктом специфического личностного ресурса - предпринимательских способностей.

⁷⁶ Мяконьков В.Б. Изучение отношения к предпринимательской деятельности специалистов спорта. // СПбГАФК им. П.Ф.Лесгафта. Научные исследования и разработки в спорте. Вестник аспирантуры. - Вып.1. СПб., 1996. С.47 - 50.

⁷⁷ См.: Мяконьков В.Б., Воскобойников Ф., Черепов В.А. Социально-психологические исследования предпринимательства в России // Научное издание Балтийской педагогической Академии. Вестник Балтийской Академии. - Вып. 3. СПб., 1996. С. 12 - 15.; Мяконьков В.Б., Черепов В.А. Предпринимательство в России как объект психологического исследования // СПбГАФК им. П.Ф.Лесгафта. Физическая культура, спорт и здоровье нации. Материалы международного конгресса (Июнь 12 - 15, 1996). СПб. 1996. С. 123 - 124.; Мяконьков В.Б. Социальная психология личности предпринимателя в спорте // СПбГАФК им. П.Ф. Лесгафта. Психологические основы воспитания и обучения. Материалы 23-й научной конференции СПбГАФК им. П.Ф. Лесгафта. СПб., 1997. С. 35 - 38.; Мяконьков В.Б., Черепов В.А. Социально-психологические особенности предпринимательской деятельности в спорте // идеи, технологии, перспективы. Тезисы докладов международного конгресса. Май 24 - 28, 1998. Том II. Изд. «Физкультура, образование и наука». М., 1998. С. 327 - 328.

⁷⁸ Сензитивность – (лат. *sensus* – чувство, ощущение) – характеристика личности, выражающаяся в способности тонко и точно воспринимать, различать и избирательно реагировать на слабые, мало отличающиеся друг от друга стимулы.

⁷⁹ Надо отметить, что риск предпринимателя включает в себя риск обычного собственника имущества, но не ограничивается им. Обычный собственник, согласно ГК РФ, несет риск случайной гибели, случайной порчи или случайного повреждения принадлежащего ему имущества, если иное не предусмотрено законодательством или договором. Однако предприниматель помимо этого риска несет и дополнительный, специфический предпринимательский риск, связанный, например, с возможным нарушением контрагентом принятых на себя обязательств.

Систематичность характеризуется длительностью и регулярностью получения прибыли, что определяется профессионализмом предпринимателя. Таким образом, в ГК РФ зафиксировано, что для предпринимателя важна не столько сама сфера деятельности, сколько систематическое получение прибыли. При этом признак систематичности является одним из наиболее спорных в определении предпринимательства. Дело в том, что термин «систематичность» имеет отличное значение для целей разных отраслей законодательства (гражданского, налогового, трудового). Полагаем, законодателю целесообразно ввести единое понятие систематичности в сфере предпринимательства, используя для этого четкий критерий стоимостной оценки переданного товара, выполненной работы или оказанной услуги за определенный период времени.

Так же считаем целесообразным дополнить перечень основных признаков предпринимательства в национальном законодательстве признаком профессионализма⁸⁰. Признак профессионализма предпринимательской деятельности нашел отражение в законодательстве многих государств. Например, ст. 2-104 Единообразного торгового кодекса США (Uniform Commercial Code) указывает, что предприниматель (коммерсант по американской терминологии) «...ведет себя так, как будто он обладает особыми знаниями или опытом в отношении операций и товаров, являющихся предметом сделки»⁸¹.

Для эффективного профессионального развития предпринимательства в сфере физической культуры и спорта необходимо формирование определенных социально-экономических условий⁸²:

- во-первых, уровень жизни населения должен быть достаточно высоким, чтобы иметь возможность оплатить услуги по ценам, обеспечивающим предпринимателю получение максимальной прибыли;

- во-вторых, предложение физкультурно-спортивных услуг должно быть рассчитано на все категории населения с разными спортивными интересами и с разными доходами;

- в-третьих, физкультурно-спортивные организации⁸³ должны располагать наличием комплекса средств по изучению рынка услуг, снижению расходов на их оказание при улучшении качества.

С точки зрения целевой направленности своей основной деятельности выделяют два основных типа организаций: коммерческие и некоммерческие.

Физкультурно-спортивные организации, относящиеся к коммерческому сектору, существуют за счет прибыли, получаемой от реализации товаров и услуг, дивидендов и доходов по облигациям, другим

⁸⁰ Алтухов С.Д. Что мы называем профессиональным спортом? // Спорт и бизнес: теория, практика, решения. № 02(37)/2009, с.10 – 16.

⁸¹ Единообразный торговый кодекс США. М. 1969. С 128.

⁸² Экономика физической культуры и спорта: учебное пособие/ Под ред. Агеевца В.У., Орлова Р.М. / СПбГАФК им. П.Ф. Лесгафта. 2000. С 176.

⁸³ Физкультурно-спортивная организация – юридическое лицо, независимо от его организационно-правовой формы осуществляющее деятельность в области физической культуры и спорта в качестве основного вида деятельности.

ценным бумагам и вкладам и т.д. Получение прибыли – основная цель и критерий их активности⁸⁴.

Значительную роль в коммерческом обороте играют некоммерческие организации, не имеющие извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности и не распределяющие полученную прибыль между участниками (п. 1 ст. 50 ГК РФ). Их деятельность непосредственно направлена на удовлетворение потребности людей в физическом совершенствовании, укреплении здоровья и т.д. Здесь основная цель – реализация функциональной роли физической культуры и спорта⁸⁵.

В той или иной мере почти все некоммерческие организации могут осуществлять предпринимательскую деятельность, «поскольку это служит достижению целей, ради которых они созданы, и соответствующую этим целям» (п.3 ст. 50 ГК РФ)⁸⁶. В последнее время именно формы общественного объединения и автономной некоммерческой организации (АНО) получили широкое распространение в сфере физической культуры и спорта. Поскольку некоммерческие организации наделены законодателем специальной правоспособностью, они могут правомерно осуществлять только те виды деятельности, которые указаны в их учредительных документах (п. 2 ст. 52 ГК РФ). Только одна форма некоммерческой организации - союз (ассоциация) – в силу прямого предписания ст. 121 ГК РФ не вправе заниматься ведением предпринимательской деятельности.

Следует напомнить, что возможность осуществлять любые виды предпринимательской деятельности, не запрещенные законом (общая

⁸⁴ Создаются в форме ООО, АО, унитарных предприятий (их рекомендуется рассматривать в качестве равноправных субъектов рыночной экономики наряду с иными коммерческими организациями (см.: Предпринимательское право: учебник/ под ред. Е.П. Губина, П.Г. Лахто. М., 2001. С 135)); невостребованные в широкой практике такие как: производственные кооперативы, хозяйственные товарищества и общества с дополнительной ответственностью (ОДО).

⁸⁵ Среди них можно выделить потребительские кооперативы, АНО, некоммерческие партнерства, фонды, общественные объединения, НОУ.

⁸⁶ В качестве примера можно привести ст. 8 «Предпринимательская деятельность Федерации» Устава Общероссийской общественной организации «Всероссийская федерация легкой атлетики»:

8.1. Федерация может осуществлять предпринимательскую деятельность, если она направлена на достижение уставных целей и задач и соответствует этим целям и задачам.

8.2. Предпринимательская деятельность Федерации осуществляется в соответствии с Гражданским Кодексом Российской Федерации и другими законодательными актами Российской Федерации.

8.3. Федерация вправе от своего имени совершать как в Российской Федерации, так и за границей Российской Федерации сделки и иные юридические акты, в том числе кредитные, вексельные, купли-продажи, аренды, мены, подряда, займа, перевозки, страхования, поручения, комиссии, хранения, совместной деятельности и другие, а также проводить и участвовать в торгах, конкурсах, аукционах, выставках, ярмарках, строить, приобретать, отчуждать, брать и сдавать в наем всякого рода движимое и недвижимое имущество.

правоспособность), законодателем предусмотрена лишь для коммерческих организаций и индивидуальных предпринимателей (ИП)⁸⁷.

Решение о выборе конкретной организационно-правовой формы организации в сфере физической культуры и спорта принимается учредителями в соответствии с возлагаемыми на них задачами и диктуется условиями возможной реализации данных задач в правовых рамках, определенных для каждой из организационно-правовых форм юридического лица.

В юридической литературе⁸⁸ предлагаются критерии выбора организационно-правовой формы организации для ведения бизнеса. При этом, как отмечает Зубович М.М.: «Идеальной для всех случаев жизни организационно-правовой формы (ОПФ) ведения бизнеса не существует... любая ОПФ имеет свои достоинства и недостатки, например, нестабильность ООО, участник которого вправе в любое время выйти из общества, потребовав выплаты стоимости части имущества, приходящегося на его долю в уставном капитале (ст.94 ГК РФ)»⁸⁹.

В современной предпринимательской практике для ведения бизнеса в сфере физической культуры и спорта нередко используется «бизнес-группа» («группа компаний»), включающая в себя коммерческие и некоммерческие организации, а также индивидуальных предпринимателей⁹⁰.

В зависимости от содержания и направленности предпринимательской деятельности можно выделить следующие виды предпринимательства в сфере физической культуры и спорта, а именно:

1. Производственно-торговое - данная группа включает в себя производство и продажу спортивного оборудования и спортивных товаров для занятий физической культурой и спортом;

2. Возмездное оказание услуг - в сфере физической культуры и спорта оказываются услуги в платных группах детских спортивных школ, в оздоровительных секциях и клубах при организации занятий шейпингом, аэробикой, другими видами спорта. Физкультурно-спортивные услуги составной частью входят в оздоровительные услуги, оказываемые пансионатами, домами отдыха и т.п. Также целесообразно оказание услуг в сфере спортивного образования, включая и деловое образование как важнейшее условие развития цивилизованного и конкурентоспособного

⁸⁷ К предпринимательской деятельности граждан, осуществляемой без образования юридического лица, применяются правила ГК РФ, которые регулируют деятельность коммерческих юридических лиц, если иное не вытекает из закона, иных правовых актов или существа правоотношения.

⁸⁸ *Полондопуло В.Ф.* Коммерческое (предпринимательское) право. – 3 изд., переработанное и доп. М., Изд. Норма, 2008, С.125; *Зубович М.М.* Российское предпринимательское право: учеб.-метод. комплекс / М.М. Зубович. - 2 изд., испр. и доп. - Иркутск: - Изд-во Иркут. гос. ун-та, 2008. С. 60; *Беляков В.Г.* Правовое регулирование предпринимательской деятельности. Учебное пособие. - Изд. «Высшая школа менеджмента», - Изд. дом СПбГУ, 2008, С. 42 и др.

⁸⁹ Подробнее см. *Зубович М.М.* Российское предпринимательское право: учеб.-метод.комплекс / М.М.Зубович. - 2 изд., испр. и доп. - Иркутск: - Изд-во Иркут. гос. ун-та, 2008. С. 60.

⁹⁰ Там же, С. 63.

предпринимательства в сфере спорта.

3. Профессиональный спорт - заключение контрактов в профессиональном спорте, купле-продаже спортсменов, а точнее их спортивных достижений. Товаром может быть и рекорд как торговая марка, имя спортсмена, имеющее потребительную и меновую стоимость и приносящее прибыль⁹¹. Профессиональная спортивная деятельность должна отвечать всем признакам предпринимательства (ст. 2 ГК РФ).

4. Финансово-кредитное – объем операций, охватывающий все многообразие продажи и обмена денежных средств, ценных бумаг и пр.

5. Посредническое - оказание услуг каждой стороне, заинтересованной в конкретной сделке.

6. Страхование – страхование является неотъемлемой частью физической культуры и спорта. Подпункт 3 п. 2 ст. 4 Закона РФ «Об организации страхового дела в Российской Федерации» от 27.11.1992 г. № 4015-1 указывает, что объектами имущественного страхования могут быть имущественные интересы, связанные, в частности, с осуществлением предпринимательской деятельности. В настоящее время разработаны, но пока не приняты законы «О страховании спортсменов» и «О спортивной подготовке». Поэтому на данный момент, в нашей стране страхование спортсменов не регулируется специальным законом⁹².

7. Реклама – косвенное влияние на получение прибыли: популяризация физической культуры и здорового образа жизни, увеличение аудитории профессионального спорта, формирование общественного мнения⁹³.

Причины, сдерживающие эффективное развитие предпринимательства в сфере физической культуры и спорта можно выделить в следующие группы:

- недостаточное количество образовательных, в том числе правовых, программ для подготовки профессиональных предпринимателей для спортивной индустрии;

- отсутствие необходимого опыта и предпринимательских традиций в этой сфере;

- перепрофилирование или закрытие спортивных стадионов и спортсооружений

Хочется надеяться, что начавшийся процесс становления российского правового института спортивного предпринимательства сыграет должную роль в формировании здорового образа жизни как условия устойчивого развития государства и источника конкурентоспособности спортивного бизнеса.

⁹¹ См.: *Мяконьков В.Б.* Хозяйствующие субъекты спортивной деятельности в олимпийском движении России // Всемирные юношеские игры под патронажем Международного олимпийского комитета. Материалы международного форума «Молодежь-Наука-Олимпизм» Июль 14 - 18, 1998. М.: Советский спорт, 1998. С.167 - 169.; *Алтухов С.Д.* Что мы называем профессиональным спортом?//Спорт и бизнес: теория, практика, решения. № 02(37)/2009, С.10 - 16.

⁹² <http://www.2.prime-tass.ru/ns/41/20080221/760159.htm>.

⁹³ *Ивашов Н.И.* Зачем спорту нужен PR?// Спорт и бизнес: теория, практика, решения. № 01(36)/2009, С. 20 - 25.

Наринян Л.М.

*Помощник судьи Арбитражного суда Московской области,
аспирант Российской академии правосудия*

НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИЙ СПОРТСМЕН ИЛИ НАЛОГОПЛАТЕЛЬЩИК: ВОПРОСЫ ПРИМЕНЕНИЯ НАЛОГОВОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА В ОБЛАСТИ ДЕТСКОГО И ЮНОШЕСКОГО СПОРТА

На совместном заседании Госсовета и Совета по спорту 14 октября 2008 года Президент Российской Федерации Д.А. Медведев назвал спорт «одним из важнейших государственных приоритетов»⁹⁴, отметив, что его развитие, как и развитие страны, должно быть определено сразу на 12 лет вперед, до 2020 года.

Спортивная деятельность начинается очень рано, в отдельных видах спорта иногда возраст спортсменов не достигает и 14 лет. Первые шаги в большом спорте делаются в детстве. Серьезные победы, большие деньги и ответственность зачастую приходят тогда, когда психологически юный атлет не готов поступать, как взрослый человек, не только психологически, но и юридически.

Спортивная и художественная гимнастика, фигурное катание, синхронное плавание, легкая атлетика, теннис, боевые искусства – это лишь некоторые спортивные дисциплины, в которых участие несовершеннолетних спортсменов наиболее востребовано.

Современный спорт, как любительский, так и профессиональный, в юридическом смысле характеризуется тем, что является конгломератом различных по своей юридической природе и направленности правоотношений.

Необходимость обеспечения комплексного, системного и существенно более детального регулирования в области спортивных отношений посредством создания основополагающего, фундаментального, всеохватного федерального законодательного акта в области спорта, системно закрепляющего и осуществляющего регулирование всей полноты устойчивой и целостной группы общественных отношений в указанной области уже не раз высказывалась в научном юридическом сообществе⁹⁵.

При этом, отечественное законодательство не содержит детальных положений, касающихся налогообложения доходов и имущества спортсменов в принципе, и в частности несовершеннолетних. По нашему мнению, данный вопрос является одним из актуальных в современных реалиях развития спорта.

Несовершеннолетний спортсмен, как и любой несовершеннолетний гражданин, обладает достаточно широкими правомочиями действовать от своего имени, получать доход, обладать на праве собственности каким-либо движимым, либо недвижимым имуществом. При этом мало кто

⁹⁴ Президент Медведев назвал спорт одним из приоритетов развития России // <<http://www.1tv.ru/news/sport/130206>>.

⁹⁵ Соловьев А.А. К вопросу о кодификации законодательства Российской Федерации о спорте // Право и образование. 2009. - № 1. С. 111 - 116.

задумывается о проблеме обложения указанных материальных благ налогом, будь то налог на доходы физических лиц или налог на имущество, а также придания указанной категории граждан статуса налогоплательщика.

Не углубляясь в соотношение понятий субъект налогового права, субъект налоговых правоотношений, налогоплательщик и др. отметим, что Налоговый кодекс РФ не дает четкого определения понятия налогоплательщик, закрепив лишь в ст. 19, что это те организации и физические лица, на которых Кодексом возложена обязанность по уплате налогов и сборов.

Учитывая, что спортсмен, в том числе несовершеннолетний, как гражданин, относится к категории физических лиц, то далее мы предлагаем рассмотреть вопрос с приобретением им статуса налогоплательщика, который тесно связан с понятиями правоспособности, дееспособности, деликтоспособности.

Налоговый кодекс РФ (НК РФ) в отличие от Гражданского кодекса РФ (ГК РФ) не дает четкого определения этих понятий. В теории права принято считать, что правоспособность физического лица состоит в наличии у него прав, закрепленных в законодательстве, в частности, права налогоплательщиков закреплены в ст. 21 НК РФ. Однако, как верно отмечает С.Г. Пепеляев, «... права, которыми пользуется гражданин в сфере налоговых отношений, по существу носят производный от обязанностей характер»⁹⁶. Данная особенность вытекает из декларированной в ст. 57 Конституции РФ обязанности платить законно установленные налоги и сборы, а также из охранительного характера всей отрасли налогового права.

В силу указанной выше специфики налоговой правоспособности, основную роль в налоговых правоотношениях играет не только возможность своими действиями самостоятельно приобретать права и нести обязанности, но и возможность привлечения физического лица к ответственности, возможность принудительного исполнения его обязанности по уплате налогов и сборов, то есть его деликтоспособность как составная часть дееспособности. В п. 2 ст. 107 НК РФ установлено лишь, что физическое лицо может быть привлечено к налоговой ответственности с шестнадцатилетнего возраста. Иных положений, каким-либо образом конкретизирующих или расширяющих понятие дееспособности или деликтоспособности, НК РФ не содержит.

Как отмечает М.В. Карасева, поддерживая позицию болгарского правоведа М. Костова, налоговая дееспособность является вторичной по отношению к гражданской и трудовой⁹⁷. По ее мнению, у конкретного физического лица налоговая дееспособность может возникнуть только тогда, когда оно уже приобрело гражданскую или трудовую дееспособность.

⁹⁶ Пепеляев С.Г. Гражданин как субъект финансово-правовых отношений: Автореф. Дис. ... канд. юрид. наук. М., 1991.

⁹⁷ Карасева М. Налоговое законодательство и правосубъектность физического лица // Хозяйство и право. М., 1996, № 7. С. 97 - 104.

В рамках профессиональной спортивной деятельности спортсмены могут заключать гражданско-правовые и трудовые договоры. В отношении трудовых договоров существуют специальные правила, установленные Трудовым кодексом РФ.

На спортсменов, не достигших возраста восемнадцати лет, распространяется общее условие о предельной еженедельной продолжительности рабочего времени несовершеннолетних работников (24 часа в неделю для лиц в возрасте до шестнадцати лет и 35 часов в неделю для лиц в возрасте от шестнадцати до восемнадцати лет). Несовершеннолетние спортсмены могут направляться в служебные командировки, привлекаться к сверхурочной работе, работе в ночное время, в выходные и нерабочие праздничные дни. Во время участия в спортивных мероприятиях допускается превышение спортсменом, не достигшим возраста восемнадцати лет, предельно допустимых норм нагрузок при подъеме и перемещении тяжестей вручную, если применяемые нагрузки не запрещены ему по состоянию здоровья в соответствии с медицинским заключением. Заключение трудового договора со спортсменом, не достигшим возраста четырнадцати лет, допускается с согласия одного из родителей (опекуна), а также с разрешения органа опеки и попечительства, выдаваемого на основании предварительного медицинского осмотра (обследования), порядок проведения которого определяется Правительством РФ. Трудовой договор от имени работника в этом случае подписывается его родителем (опекуном). В разрешении органа опеки и попечительства должны быть указаны максимально допустимая продолжительность ежедневной работы спортсмена, не достигшего возраста четырнадцати лет, и другие условия, в которых он может выполнять работу без ущерба для своего здоровья и нравственного развития.

На первый взгляд все кажется понятным, и разница между гражданско-правовыми и трудовыми договорами очевидна. Однако на практике спортивные организации, выступая в качестве нанимателей (ситуация характерна в первую очередь для командных игровых видов спорта) закрепляют в договорах со спортсменами положение следующего характера: *«настоящий договор не является трудовым договором и регулируется гражданским законодательством»*. В подавляющем большинстве случаев оно не имеет юридической силы - футболист или хоккеист по существу является таким же работником с точки зрения своих отношений с клубом, как и водитель автобуса, везущий их на очередной матч. Особенности же правового положения игрока определяются спецификой спортивного права (правила трансферов, спортивная дисциплинарная ответственность и т.п.), которая к водителю не применяется.

Проведение различия между трудовым и гражданско-правовым договором имеет значение, потому что уровень и способы правовой защиты, гарантий по этим двум договорам отличаются. С данной позицией стоит согласиться в отношении приобретения трудовой дееспособности. Несовершеннолетний спортсмен будет получать соответствующий доход и будет обязан уплачивать налог на доходы физических лиц.

Однако с точки зрения гражданского законодательства такой взгляд является несколько некорректным в связи со следующим. Действительно, дееспособность малолетних в возрасте от 6 до 14 лет серьезно ограничена положениями ст. 28 ГК РФ: граждане в возрасте до 6 лет и вовсе являются недееспособными, что, однако, не запрещает им приобретать объекты гражданских прав вне связи с их волей, а в связи с действиями их представителей, опекунов или третьих лиц (спонсорская помощь, призовые и др.).

В этой связи обоснованной представляется позиция В.В. Витрянского и С.А. Герасименко, которые совершенно справедливо замечают, что обязанность уплатить налог возникает у лица после появления у него соответствующего объекта, подлежащего обложению налогом⁹⁸.

Нельзя не согласиться и с мнением Д.В. Винницкого, который также отмечает, что налоговую дееспособность (и возраст ее наступления) нельзя определять как производную от гражданской и трудовой в связи существованием не только личных, но и реальных налогов⁹⁹.

Иными словами, налог, как фискальный инструмент, теснее связан не с личностью плательщика, а также ее правовым оформлением, а с объектом, на который он начисляется (имущество разных видов, доход).

Итак, учитывая возможность несовершеннолетних спортсменов обладать налогооблагаемыми объектами, нерешенным остается вопрос о возможности привлечения таких субъектов к налоговой ответственности, ввиду того, что в ст. 107 НК РФ четко определяется, что деликтоспособность физических лиц наступает по достижении ими шестнадцатилетнего возраста.

Как указал Конституционный суд Российской Федерации в Постановлении от 13 марта 2008 г. № 5-П «По делу о проверке конституционности отдельных положений подпунктов 1 и 2 пункта 1 статьи 220 Налогового кодекса Российской Федерации в связи с жалобами граждан С.И. Аникина, Н.В. Ивановой, А.В. Козлова, В.П. Козлова и Т.Н. Козловой» несовершеннолетние дети обязаны в силу Гражданского кодекса РФ нести время содержания принадлежащего им имущества (статья 210), включая участие в уплате налогов в отношении этого имущества (статья 249).

Согласно пункту 1 статьи 64 Семейного кодекса РФ родители являются законными представителями своих детей и выступают в защиту их прав и интересов в отношениях с любыми физическими и юридическими лицами.

Согласно мнению Конституционного суда РФ, это предполагает обязанность совершения от имени несовершеннолетних необходимых юридических действий родителями, в том числе применительно к обязанности по уплате налогов.

⁹⁸ Налоговые органы, налогоплательщик и гражданский кодекс. Арбитражно-судебная практика / Витрянский В.В., Герасименко С.А. М.: Изд-во Международного центра финансово-экономического развития, 1995.

⁹⁹ Субъекты налогового права Российской Федерации. Дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.12 / Винницкий Д.В. Екатеринбург, 1999.

Действительно, как в рамках гражданского, так и в рамках трудового законодательства родители и иные законные представители несовершеннолетнего спортсмена имеют непосредственное влияние на возможность получения ими тех или иных налогооблагаемых объектов.

Согласно ст. 348.8 Трудового кодекса РФ (ТК РФ), заключение трудового договора со спортсменом, не достигшим возраста четырнадцати лет, допускается с согласия одного из родителей (опекуна), а также с разрешения органа опеки и попечительства, выдаваемого на основании предварительного медицинского осмотра (обследования), порядок проведения которого определяется уполномоченным Правительством Российской Федерации федеральным органом исполнительной власти. Трудовой договор от имени работника в этом случае подписывается его родителем (опекуном).

Согласно ст. 28 ГК РФ, за несовершеннолетних, не достигших четырнадцати лет (малолетних), сделки, за исключением мелких бытовых сделок; сделок, направленных на безвозмездное получение выгоды, не требующих нотариального удостоверения либо государственной регистрации; сделок по распоряжению средствами, предоставленными законным представителем или с согласия последнего третьим лицом для определенной цели или для свободного распоряжения, могут совершать от их имени только их родители, усыновители или опекуны. При этом ответственность по таким сделкам несовершеннолетнего спортсмена будут нести его родители, усыновители либо опекуны, если не докажут, что обязательство было нарушено не по их вине

При этом в рамках налоговых правоотношений, как указывалось выше, несовершеннолетние спортсмены будут нести какую-либо ответственность только по достижении шестнадцати лет. Положений о каком-либо участии родителей либо иных законных представителей несовершеннолетних спортсменов налоговое законодательство не содержит.

Иными словами, Конституционный суд РФ восполняет недостатки дееспособности несовершеннолетних путем возложения обязанности по уплате налога на родителей или иных законных представителей.

Действительно, Д.В. Винницкий еще в 1999 году заметил, что решение проблемы «нестыковки» налоговой дееспособности с гражданской и трудовой лежат на поверхности и уже найдено законодателем. Соответствующие налоговые обязанности и права лиц в возрасте до шестнадцати лет могут реализовывать их законные представители.¹⁰⁰

С другой стороны, НК РФ не содержит запретов для осуществления таких прав и обязанностей непосредственным налогоплательщиком, то есть ребенком, либо иным обязанным лицом, не достигшим шестнадцатилетнего возраста.

¹⁰⁰ Субъекты налогового права Российской Федерации. Дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.12 / Винницкий Д.В. Екатеринбург, 1999.

Безусловно, налоговые органы не будут возражать против добровольного исполнения обязанности по уплате налога, кто и из чьих бы средств этот налог не уплачивал.

Но что делать, если налог не уплачен, собственником того или иного имущества, либо получателем дохода является лицо, не достигшее 16 лет, требование об уплате налога выставлено на него же? Законодательно закрепленные правовые возможности привлечения такого лица к налоговой ответственности отсутствуют. Родителя или иного законного представителя спортсмена, не достигшего 16 лет, также не представляется обоснованным привлекать к налоговой ответственности в силу того, что гражданское законодательство Российской Федерации, к которому нас отсылает норма п. 2 ст. 27 НК РФ о законных представителях налогоплательщика физического лица, не содержит положений о какой-либо ответственности родителей либо иных законных представителей лиц до 16 лет в рамках налогового законодательства.

Иное понимание данного вопроса можно лишь с большим трудом сформировать, обратившись к уже упомянутому в настоящей статье постановлению Конституционного суда РФ, в котором говорилось о бремени содержания имущества несовершеннолетними и необходимости совершения соответствующих действий по уплате налога их родителями, что, однако, представляется очень сомнительным, учитывая тот факт, что указанное постановление преследовало совершенно иную цель, а именно разъяснить право родителя, приобретшего за счет собственных средств квартиру в общую долевую собственность со своими несовершеннолетними детьми, на получение имущественного налогового вычета в соответствии с фактически произведенными расходами в пределах общего размера данного вычета, установленного законом.

Выход из сложившейся ситуации может быть достаточно простым – внесение изменений в Налоговый кодекс РФ путем дополнения его императивными положениями и об ответственности родителей и иных законных представителей за действия (бездействие) своих недееспособных подопечных, и об обязанности платить за них законно установленные налоги и сборы, как на то указал Конституционный суд.

Кроме того, указанные положения следует учесть и при разработке Спортивного кодекса Российской Федерации, как всеобъемлющего акта, регулирующего весь спектр отношений в области спорта¹⁰¹.

По нашему мнению, юридические неточности, а также несовершенство законодательства, регулирующего трудовые и смежные с ними правоотношения в области спорта, не стимулируют профессиональный рост молодых и перспективных спортсменов, а делают их заложниками правового плена, что недопустимо в условиях реализации декларированной Президентом Российской Федерации программы развития олимпийского спорта.

¹⁰¹ См: Соловьев А.А. Концепция проекта Спортивного кодекса Российской Федерации / Комиссия по спортивному праву Ассоциации юристов России. – М., 2009. – 55 с.

Прокопец М.А.

Член Комиссии по спортивному праву Ассоциации юристов России, ведущий юрисконсульт Юридической компании «Юст», судья Спортивного арбитражного суда г. Москва

ЛИМИТ НА ЛЕГИОНЕРОВ В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ. ПРОБЛЕМЫ И ПЕРСПЕКТИВЫ

Тема лимита на легионеров¹⁰² в российском спорте с каждым годом приобретает все большую и большую популярность. Во многом, к сожалению, благодаря скандалам. В памяти любителей футбола еще свежа ситуация со скандалом, вызванным нарушением ФК «Зенит» лимита на легионеров в матче с ФК «Локомотивом» в матче чемпионата России по футболу 2009 года. Совсем недавно утихла острая дискуссия о целесообразности введения Федерацией хоккея России лимита на иностранных вратарей.

Сторонники и противники лимита на легионеров весьма представительны и каждая сторона может привести достаточно веские и логичные аргументы, как в поддержку своей точки зрения, так и против мнения оппонента. Аргументы сторонников лимита на легионеров апеллируют к патриотизму болельщиков, желающих видеть и сопереживать «парню из соседнего двора», а не иностранцу, который «и языка то русского не знает», даже при условии высокого спортивного мастерства последнего. Глобализация проникла во многие отрасли мировых экономик, ей охвачены почти все сферы человеческой деятельности, так почему же спорт, который есть зеркало жизни, должен стать исключением, возражают им противники лимита?

Не беремся судить о том, кто из них прав и чьи аргументы весомей. Но учитывая тот факт, что аргументы сторонников лимита нашли отражение как в регламентных нормах Российского футбольного союза (далее – РФС), так и в регламенте Континентальной хоккейной лиги (далее – КХЛ) победу на данный момент празднуют именно они.

Лимит – не российское изобретение. Если говорить о футболе лимиты действовали во многих европейских странах до тех пор, пока не стали противоречить европейскому законодательству. В частности, после решений по искам Босмана и Симутенкова, о которых будет сказано ниже, европейские спортивные федерации были лишены права самостоятельно устанавливать лимиты. Реалии таковы, что миграционная, трудовая и социальная политика в отношении иностранных граждан – прерогатива исключительно государства, а не общественных организаций, коими являются спортивные федерации.

Тем не менее, не смотря на несоответствие европейскому законодательству, тема лимита становится все более популярной и в европейском футболе. В последнее время высокопоставленные футбольные чиновники все чаще высказываются о необходимости введения лимита ввиду его очевидной спортивной целесообразности.

¹⁰² Легионер – устоявшийся спортивный термин, означающий иностранного спортсмена.

В частности, в 2008 году конгресс ФИФА одобрил предложение президента Зеппа Блаттера о введении обязательного лимита на легионеров в клубах по схеме «6+5». Новое правило планируется ввести с 2012 года: на поле будут обязаны выходить не менее шести игроков, имеющих право выступать за национальную сборную страны, в которой базируется данный клуб. Таким образом, на поле смогут одновременно находиться максимум пять легионеров¹⁰³.

Позицию ФИФА и ее президента поддержал глава УЕФА – Мишель Platini. «Я поддерживаю идею уменьшения количества иностранцев на поле. С одной стороны, сокращение лимита позволяет клубам иметь в составе больше доморощенных игроков, что способствует развитию футбола в стране, а с другой – ставит барьер для тех легионеров, чей уровень невысок», – отметил президент УЕФА¹⁰⁴.

Стоит сказать, что уверенность во введении такого лимита европейских футбольных чиновников, совершенно очевидно, идет вразрез с европейским трудовым законодательством, что подтверждено решениями судов по подобным делам в частности решением суда по делу Босмана. Если честно, не совсем понятно, какими аргументами руководство ФИФА и УЕФА сможет убедить европейских чиновников в целесообразности создания исключений именно для спорта.

Оговоримся, что при написании настоящей статьи не брались в расчет экономические, социальные и спортивные недостатки и преимущества введения лимита. Прежде всего, нас интересуют правовые основания ограничения прав иностранных граждан при осуществлении ими трудовой деятельности на территории России.

Кроме того, из всех перечисленных критериев именно правовой считаем важнейшим и первоочередным, поскольку несоблюдение правового критерия может поставить идею лимита под сомнение. Именно с этой точки зрения постараемся дать ответ на вопрос о правовом положении иностранных спортсменов в России, о правомерности установления лимита на участие иностранных граждан в спортивных соревнованиях в РФ и о правомерности действия лимита в том виде, в котором он существует сейчас. Анализ правомерности лимита проведен на примере двух наиболее популярных видов спорта в России – футбола и хоккея, соответственно анализу были подвергнуты регламенты РФС и КХЛ.

Статус иностранных работников согласно действующему законодательству РФ.

Любой иностранный профессиональный спортсмен не зависимо от вида спорта, прежде всего, является работником и соответственно на него распространяются права и обязанности, установленные российским законодательством для иностранных работников.

Рассмотрим, какой статус имеют в России иностранные граждане и в частности иностранные спортсмены, а также предусмотрено ли

¹⁰³ http://www.sovsport.ru/gazeta/article-item/293434_2.

¹⁰⁴ <http://uasport.net/football/533611>.

законодательством России ограничение трудовых прав иностранных работников.

Иностранные граждане в России имеют особый статус, который регулируется Федеральным законом «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации» от 25.07.2002 г. № 115-ФЗ.

Согласно указанному закону иностранный гражданин – физическое лицо, не являющееся гражданином Российской Федерации и имеющее доказательства наличия гражданства (подданства) иностранного государства.

Если говорить о праве иностранных граждан на труд на территории России, то «иностранные граждане пользуются правом свободно распоряжаться своими способностями к труду, выбирать род деятельности и профессию, а также правом на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности с учетом ограничений, предусмотренных федеральным законом¹⁰⁵». Фактически, иностранцам предоставлены права и обязанности в трудовой сфере, идентичные правам и обязанностям граждан России.

Для заключения между работодателем и иностранным работником трудового договора законодатель предусмотрел получение как работодателем так и работником следующих дополнительных документов:

1. Для заключения трудового договора с иностранным гражданином работодатель, который также может быть иностранцем, должен получить разрешение на привлечение и использование иностранных работников. За выдачу разрешений на привлечение иностранной рабочей силы с работодателей взимается плата за каждого привлекаемого иностранного работника в минимальном размере месячной оплаты труда.

2. Иностранец в свою очередь должен получить разрешение на работу. Разрешение на работу – документ, подтверждающий право иностранного работника на временное осуществление на территории Российской Федерации трудовой деятельности или право иностранного гражданина, зарегистрированного в Российской Федерации в качестве индивидуального предпринимателя, на осуществление предпринимательской деятельности. Разрешение выдается бесплатно.

Пункт 4 ст.13 Федерального закона «О правовом положении иностранных граждан» содержит перечень лиц, которые имеют право осуществлять трудовую деятельность без получения разрешения на работу. Так, например, не требуется разрешения на работу иностранцам, имеющим статус постоянно проживающих на территории РФ, аккредитованным журналистам, дипломатическим работникам, преподавателям, работникам иностранных монтажных и сервисных фирм, студентам российских вузов, работающим во время каникул и др.

Среди указанных исключений нет футболистов, хоккеистов и вообще спортсменов. А это значит, что они пользуются теми же правами и

¹⁰⁵ См. п. 1 ст.13 Федерального закона «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации».

несут те же обязанности, что и обычные иностранцы, когда это касается трудовых отношений. В частности это относится к праву свободно реализовывать свое право на труд и к обязанности получить разрешение на работу для осуществления трудовой деятельности на территории РФ.

В законодательстве РФ не содержится прямых ограничений трудовых прав иностранных спортсменов, но, тем не менее, предусмотрен механизм, с помощью которого это может быть сделано.

С принятием нового Федерального закона «О физической культуре и спорте в Российской Федерации» от 04.12.2007 г. № 329-ФЗ в законодательстве РФ появилось основание для установления лимита для иностранных спортсменов на участие в российских соревнованиях.

Согласно подпункту 7 п. 1 ст. 16 Федерального закона «О физической культуре и спорте в Российской Федерации» только общероссийские общественные организации вправе устанавливать ограничения на участие во всероссийских официальных спортивных соревнованиях по соответствующим видам спорта спортсменов, не имеющих права выступать за спортивные сборные команды Российской Федерации в соответствии с нормами международных спортивных организаций, проводящих соответствующие международные соревнования.

Другими словами, любая общероссийская спортивная федерация может своими внутренними документами (например, Регламентом по проведению соревнований) установить лимит на участие в официальных спортивных соревнованиях для специальной категории работников.

Обратим внимание, что в данном случае речь не идет только об иностранных гражданах – употребляется термин «спортсмен, не имеющий права выступать за спортивные сборные команды Российской Федерации в соответствии с нормами международных спортивных организаций, проводящих соответствующие международные соревнования». Этот термин гораздо шире, чем те определения легионера, которые предусмотрены Регламентами РФС и КХЛ. Согласно этим регламентам легионер – всегда гражданин иностранного государства, указанная же в Федеральном законе «О физической культуре и спорте в Российской Федерации» формулировка не исключает ситуации, при которой под такой лимит попадет и гражданин РФ. Так, например, под такой лимит попадают граждане РФ, которые имеют двойное гражданство и уже выступали за сборную команду другой страны.

Еще один пример: в футболе весьма распространена практика, при которой футболист имеет два паспорта российский и страны, входившей ранее в СССР или входящей в СНГ, например Украины или Молдавии. Договора о двойном гражданстве между Россией и этими странами нет и при получении гражданства России указанные футболисты, тем не менее, оставляют себе паспорт другой страны, что позволяет им выступать за сборную этой страны. В этой ситуации, являясь гражданами России, такие футболисты также фактически попадают под лимит.

Странным выглядит тот факт, что ограничения на участие иностранных спортсменов в соревнованиях, и фактически ограничение трудовых прав этих спортсменов получила право устанавливать

спортивная федерация своими внутренними документами. Никаких требований к таким документам в законе не устанавливается и фактически, согласно указанной норме, спортивная федерация может ограничить права иностранных спортсменов в любой форме вплоть до полного запрета на участие иностранцев в российских соревнованиях (как это, например, произошло в соревновании второго дивизиона Профессиональной футбольной лиги).

Международные договоры, регулирующие трудовые права иностранных работников на территории РФ.

Согласно положениям ст.15 Конституции РФ общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры РФ являются составной частью ее правовой системы. Если международным договором РФ установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора.

На момент написания настоящей статьи у РФ существуют ратифицированное соглашение с ЕС и договор с Республикой Беларусь, регулирующие трудовые права граждан договаривающихся сторон.

Так, например, согласно ст. 23 Соглашения «О партнерстве и сотрудничестве, учреждающее партнерство между РФ с одной стороны и европейскими сообществами и их государствами и членами с другой стороны» от 24.06.1994 года (далее «Соглашение РФ и ЕС») «при соблюдении законов, условий и процедур, действующих в каждом государстве-члене, Сообщество и его государства-члены обеспечивают, чтобы режим, предоставляемый российским гражданам, принятым на работу на законных основаниях на территории какого-либо государства-члена, не содержал никакой дискриминации по признаку гражданства в том, что касается условий труда, вознаграждения или увольнения, по сравнению с его собственными гражданами.»

При этом, указанным правилом должны руководствоваться обе договаривающиеся стороны, следовательно, Россия, при соблюдении условий и правил, действующих в России, предоставляет режим, оговоренный выше гражданам любого государства-члена ЕС, принятым на работу на законных основаниях на ее территории.

Кроме соглашения с ЕС, Россией ратифицирован договор с Республикой Беларусь «О равных правах граждан» от 25.12.1998 года. Согласно ст. 7 указанного договора «договаривающиеся Стороны обеспечивают гражданам России и Беларуси равные права на трудоустройство, оплату труда и предоставление других социально-правовых гарантий на территориях России и Беларуси. Граждане России и Беларуси имеют равные права в оплате труда, режиме рабочего времени и времени отдыха, охране и условиях труда и других вопросах трудовых отношений.».

Таким образом, это означает, что в случае, если гражданин страны, входящей в ЕС будет принят в России на работу на законных основаниях, то есть с соблюдением все необходимых процедур указанных в п.2 настоящей статьи – получением работодателем разрешения на привлечение иностранной рабочей силы и получением разрешения на

работу самим работником, по отношению к нему запрещается дискриминация по признаку гражданства в отношении условий труда вознаграждения или увольнения.

То же относится и к гражданину Беларуси, работающему в России на законных основаниях, с той лишь разницей, что согласно решению Высшего совета сообщества Беларуси и России № 4 от 22.06.1996 года, действующий на основе национального законодательства порядок регулирования привлечения и использования иностранной рабочей силы в отношении граждан Республики Беларусь в Российской Федерации и граждан Российской Федерации в Республике Беларусь не применяется. То есть гражданин Беларуси в случае трудоустройства на территории России не должен получать разрешение на работу, а его работодатель – разрешение на привлечение иностранного работника.

Таким образом, очевидно, что установление спортивными федерациями согласно Федеральному закону «О физической культуре и спорте в РФ» ограничений на участие иностранцев в российских спортивных соревнованиях противоречит указанным международным договорам, ратифицированным Россией, так как указанные ограничения очевидным образом являются дискриминирующими по отношению к гражданам стран членов ЕС и Беларуси. Указанные ограничения в отношении граждан РФ отсутствуют. Поэтому лимиты, действующие в российских спортивных соревнованиях, не могут распространяться на граждан стран, входящих в ЕС, а также граждан Республики Беларусь.

Косвенно данные выводы подтверждаются материалами судебного дела, выигранного российским футболистом Игорем Симутенковым у Королевской федерации футбола Испании (далее – КФФИ) в Верховном суде Испании.

Дело Симутенкова¹⁰⁶

В 2001 году российский футболист Игорь Симутенков, выступающий за испанский клуб «Тенерифе» обратился в КФФИ с требованием прекратить дискриминацию его трудовых прав, основываясь на ст.23 Соглашения РФ и ЕС.

Дискриминирующие правила вытекали, по его мнению, из положений Соглашения между КФФИ, Национальной лигой профессионального футбола и Ассоциацией испанских футболистов от 28.05.1999, которое вводило лимит на легионеров согласно которому футболисты не граждане ЕС могли выходить на поле в первом дивизионе не более трех футболистов одновременно в матче на сезоны 2000/2001-2004/2005 гг., а во втором дивизионе – не более трех футболистов одновременно в матче на сезоны 2000/2001-2001/2002 гг. и не более двух футболистов одновременно в матче на три последующих сезона. Требование Симутенково было отклонено решением КФФИ¹⁰⁷.

¹⁰⁶ Case C-265/03 Igor Simutenkov v. Ministerio de Educacion y Cultura, Real Federacion Espanola de Futbol [2005] ECR I-5961.

¹⁰⁷ *Калиниченко П.А.* Решение по делу Симутенкова и его последствия // Закон. – 2008. - № 1.

Тогда Симутенков подал иск в Центральный суд по административным спорам № 3 против решения КФФИ об отклонении его ходатайства о не дискриминации. Иск был отклонен судебным решением от 22.10.2002, и Симутенков обжаловал это судебное решение в апелляционном порядке в Национальный апелляционный орган, который постановил приостановить разбирательство дела до решения вопроса сформулированного следующим образом:

«Является ли нарушением статьи 23 Соглашения о партнерстве и сотрудничестве, устанавливающего партнерство между Европейскими сообществами и их государствами-членами, с одной стороны, и Российской Федерацией, с другой стороны (Соглашение), заключенного на Корфу 24 июня 1994 г., применение спортивной федерацией в отношении профессионального спортсмена, обладающего российским гражданством, который законно принят на работу в испанский футбольный клуб, в качестве основного подхода, правила, которое предусматривает, что клубы могут использовать в соревнованиях на национальном уровне только ограниченное количество игроков из стран за пределами Европейского экономического пространства?»

Этот вопрос был схож с вопросом, который возник по делу С-438/00 Немецкого Гандбольного Союза (Колпак¹⁰⁸). В этом деле суд постановил, что профессиональный гандболист (словацкой национальности), который работает в немецком клубе на законном основании, мог сослаться на условия Евро-Словацкого Соглашения, чтобы избежать какой бы то ни было дискриминации своих трудовых прав по отношению к немецким гандболистам. В этом деле у национальной гандбольной федерации было правило, аналогичное оспариваемому правилу ФИИК, которое не позволяло клубам выставлять на матчи больше игроков, не являющихся подданными стран ЕС, чем положено.

В деле Колпака было установлено, что такие ограничения относятся к условиям труда, так как они прямо влияют на участие в матчах лиги и кубка. Суд особо обратил внимание на то, что лимит распространялся на официальные матчи команды – именно на те матчи, выступление в которых является основной трудовой функцией спортсмена, а значит, лимит, безусловно, дискриминирует спортсмена в условиях труда по сравнению с другими спортсменами – гражданами стран членов ЕС.

Лимит, оспариваемый Симутенковым, также относится к официальным матчам и поэтому влияет на основную деятельность спортсменов – профессионалов.

При рассмотрении иска Симутенкова суду потребовалось долгое время – около четырех лет, чтобы в апреле 2005 года, наконец, признать, что «часть 1 ст. 23 Соглашения о партнерстве и сотрудничестве между Россией и ЕС должна толковаться как исключаящая применение к профессиональным спортсменам русской национальности, которые работают в футбольном клубе, основанном на территории государства-члена ЕС, на законном основании, правила, составленного спортивной

¹⁰⁸ Case 438/00 Deutscher Handballbund eV v Maros Kolpak [2003] ECR I-4135.

федерацией данного государства, которое предусматривает, что клубы могут выставлять на соревнования, организованные на национальном уровне, только ограниченное число игроков из стран, не являющихся сторонами Соглашения Европейского Экономического Пространства».

Таким образом, суд недвусмысленно высказался о том, что любые ограничения по национальному признаку дискриминирующие граждан России в отношении условий труда недопустимы. Причем ограничением условий труда было однозначно признано действие лимита на легионеров.

Примечательно, что до Симутенкова с подобными исками в испанские суды обращались другие футболисты – граждане стран не членов ЕС. В частности известны случаи обращения в суд граждан РФ нынешнего тренера ФК «Спартак» Валерия Карпина и Виктора Онопко, а также украинца Андрея Шевченко¹⁰⁹.

Кроме того, в контексте дела Симутенкова можно вспомнить знаменитое «дело Босмана»¹¹⁰ в результате которого в ЕС был признан незаконным лимит на легионеров в случае если он ограничивал участие в матче чемпионата футболистов из другой страны, которая тем не менее входит в ЕС. Результатом этого дела стало признание футболистов обычными работниками - мигрантами и, как следствие, лимит на легионеров был признан противоречащим принципу свободного движения работников в рамках общего европейского рынка труда. После дела Босмана лимиты на легионеров из государств-членов ЕС и стран Европейского экономического пространства были упразднены. И если результатом дела Босмана стала отмена лимитов на футболистов - граждан стран членов ЕС, то дело Симутенкова отменило такие лимиты для всех граждан, чьи страны заключили с ЕС соглашения и договоры о сотрудничестве, включающие принцип равенства и не дискриминации граждан договаривающихся сторон в трудовых отношениях.

Кроме того, еще одним важнейшим последствием данного дела является то, что поскольку соглашение между РФ и ЕС носит двусторонний характер, футболисты, являющиеся подданными одной из стран – члена ЕС, будут иметь право опираться на те же самые положения о недопустимости дискриминации и установления лимита, если они будут работать в России и подвергнуться подобной дискриминации.

Важно при этом помнить, что подобное решение, вынесенное по делу Симутенкова, не носит прецедентный характер для России и в случае такой дискриминации гражданина страны – члена ЕС дело будет снова рассматриваться теперь уже в российском суде. Тем не менее, дело Симутенкова предлагает нам набор аргументов, которые возможно смогут убедить и российский суд в недопустимости лимита.

¹⁰⁹ *Калиниченко П.А.* Решение по делу Симутенкова и его последствия // Закон. – 2008. - № 1.

¹¹⁰ Case 61/89 Union Royale Belge des Societes de Football Association v. Jean-Marc Bosman, Royal Club Liegeois SA v. Jean-Marc Bosman and others, Union des Associations Europeennes de Football (UEFA) v. Jean-Marc Bosman (Bosman) [1990] ECR I-3551.

Лимиты на участие иностранных граждан в хоккейном и футбольном чемпионатах, установленные РФС и КХЛ

В данном разделе мы дадим характеристику лимитам, действующим на момент написания настоящей статьи в футбольном и хоккейном чемпионатах, с точки зрения соответствия их нормам законодательства и положениям международных договоров РФ.

Футбольные соревнования, проводимые под эгидой РФС

На момент написания настоящей статьи лимит на участие иностранных граждан в чемпионате России по футболу установлен регламентом по проведению соревнований 2009 года (далее – Регламент РФС), утвержденному совместно РФС и РФПЛ.

Согласно указанному регламенту, легионером считается – футболист (игрок), не имеющий паспорта и гражданства Российской Федерации, имеющий оформленный трансферный сертификат и действующий трудовой договор с Клубом.

Суть лимита в том, что в ходе матча в составе клуба на поле одновременно могут находиться не более шести легионеров. При этом количество легионеров, вносимых в протокол матча, не ограничено.

Также, согласно регламентным документам совместно принятым РФС и ПФЛ, регулирующим проведение чемпионата первого и второго дивизионов при проведении матча первого дивизиона в составе команды на поле одновременно могут находиться не более трех легионеров. Участие иностранных футболистов в матчах второго дивизиона запрещено.

Таким образом, в премьер-лиге одновременно на поле может находиться до шести иностранных футболистов, в первом дивизионе до трех, а во втором дивизионе - ни одного иностранного футболиста.

Согласно ст. 46 Дисциплинарного регламента РФС 2008 года в случае нарушения указанного выше лимита на легионеров команде нарушителю засчитывается техническое поражение со счетом 3–0 и назначается штраф в размере 500 000 рублей.

Открытый чемпионат по хоккею (КХЛ)

Согласно действующему в настоящее время Регламенту проведения открытого чемпионата России по хоккею – чемпионата КХЛ 2008/2009 годов (далее Регламент КХЛ), хоккеистом иностранцем считается хоккеист, не являющийся гражданином Российской Федерации и имеющий гражданство (подданство) иностранного государства.

Лимит в КХЛ имеет две разновидности – лимит на внесение в заявочный список команды на сезон и лимит на конкретный матч команды.

Согласно ст. 91 Регламента КХЛ при составлении заявки на сезон клуб не может внести в нее более пяти хоккеистов иностранцев полевых игроков или не более одного иностранца вратаря и трех иностранцев – полевых игроков. Таким образом, составители регламента фактически приравнивают вратаря иностранца к двум полевым игрокам иностранцам

Статья 95 Регламента КХЛ регулирует заявку команды непосредственно в матче. Согласно указанной статье в заявке не может быть более четырех хоккеистов-иностранцев, независимо от игрового

амплуа. При этом в заявке команды российского клуба на отдельно взятый матч чемпионата не может быть более одного вратаря – иностранца.

Также Регламент КХЛ устанавливает интересное ограничение относительно игрового времени иностранных вратарей. Так, на первом этапе чемпионата, в российском клубе вратари-иностранцы не могут провести более 65 % игрового времени команды в основное время матчей.

В случае нарушения указанных положений Дисциплинарный комитет КХЛ может наложить санкцию в виде штрафа или дисквалификации. Конкретные размеры санкций за нарушение лимита на легионеров в регламентных документах КХЛ не предусмотрены.

Обратим внимание на то, что регламент КХЛ, устанавливающий лимит принят коммерческой организацией – ООО «КХЛ», тогда как право на установление таких ограничений согласно закону имеет лишь общероссийская общественная организация.

При этом у российских спортивных юристов на данный момент существует две основных точки зрения на проблему лимита.

Юристы, придерживающиеся первой точки зрения, считают, что лимит, существующий в футбольных соревнованиях РФС, не допускает дискриминации по отношению к иностранным спортсменам, так как лимит не ограничивает клубы в количестве принятых на работу иностранных футболистов, а ограничивает лишь в количестве одновременно появляющихся на поле. Следовательно, теоретически все принятые на работу иностранцы рано или поздно смогут выйти на поле, а при должном старании выходить на поле постоянно. Похожие аргументы выдвигала КФФИ при разбирательстве дела Симутенкова.

Сторонникам данной точки зрения стоит обратить внимание на само определение дискриминации, содержащиеся как в законодательстве России (ч. 2 ст. 19 Конституции РФ, ч. 2 ст. 3 ТК РФ), так и в международных договорах и соглашениях, ратифицированных РФ (например, Конвенция Международной организации труда № 111 «Относительно дискриминации в области труда и занятий» (Женева, 25 июня 1958 года)). Согласно указанным документам запрещается абсолютно любая дискриминация в области труда по национальному признаку.

Так, согласно Конвенции МОТ № 111 термин «дискриминация» включает:

всякое различие, недопущение или предпочтение, проводимое по признаку расы, цвета кожи, пола, религии, политических убеждений, иностранного происхождения или социального происхождения, приводящее к уничтожению или нарушению равенства возможностей или обращения в области труда и занятий;

всякое другое различие, недопущение или предпочтение, приводящее к уничтожению или нарушению равенства возможностей или обращения в области труда и занятий.

Поэтому не допускается абсолютно любое неравенство и дискриминация по национальному признаку. То, что лимит, как действующий на данный момент в футболе, так и в хоккее, устанавливает неравенство между гражданами России и иностранными гражданами,

следует из самих формулировок этого лимита. Так, например, дискриминированным в правах является седьмой легионер в матчах футбольной премьер лиги или хоккейный вратарь, которым имеет право провести на льду лишь 65% матчей в первом круге хоккейных соревнований. Кроме того, в матчах второго футбольного дивизиона дискриминация по национальному признаку наиболее очевидна, так как иностранцы вообще не имеют права там играть.

Вторая точка зрения заключается в том, что стоит признать спорт особой сферой общественных отношений и установить для этой сферы особые правила, отличные от правил, действующих в иных сферах. Это так называемая концепция «специфики спорта».

Всем очевидны спортивные плюсы от действия лимита на легионеров. Считаю, что к этому пониманию постепенно придут все страны, что подтверждается последними высказываниями ведущих чиновников ФИФА и УЕФА. В этой связи необходимо принимать законы и заключать договоры, в том числе и международные, с учетом этой специфики спорта, с учетом целенаправленной спортивной политики.

Общие выводы

Итак, проведя правовой анализ лимитов на легионеров, действующих в футбольных и хоккейных чемпионатах РФС и КХЛ, а также рассмотрев национальное законодательство России, регулирующее отношения в области труда и в области физической культуры и спорта, а также международные договоры и соглашения, ратифицированные Россией, касающиеся указанных правоотношений, можно сделать следующие общие выводы.

1. Лимит на легионеров, действующий в российских соревнованиях по футболу установлен регламентными нормами общероссийской общественной организации – РФС, а значит, указанное ограничение в целом соответствует положениям ст.16 Федерального закона «О физической культуре и спорте в Российской Федерации».

В то же время лимит является универсальным и распространяется абсолютно на всех иностранных футболистов, в том числе и на граждан Беларуси и граждан стран-членов ЕС, что как мы выяснили выше, противоречит международным соглашениям и договорам, ратифицированным РФ.

В отличие от ЕС в котором, в результате дела Симутенкова, нормы, закрепленные в соглашении о между Россией и ЕС, а также весь блок соглашений о партнерстве между ЕС и третьими странами, получил статус норм прямого действия¹¹¹, в России факт дискриминации лимитом на легионеров прав иностранных спортсменов еще только предстоит доказывать в новом судебном разбирательстве.

Таким образом, хотя действующий на данный момент в российском футболе лимит на легионеров формально правомерен, считаем, что в случае обращения в суд футболиста гражданина страны – члена ЕС у

¹¹¹ *Калиниченко П.А.* Решение по делу Симутенкова и его последствия // Закон. – 2008. - № 1.

суда будут все основания принять решение аналогичное решению, вынесенному по делу Симутенкова и признать лимит, действующий в российских футбольных соревнованиях дискриминирующим по национальным признакам в отношении условий труда.

2. Считаем, риск того, что лимит на легионеров, установленный регламентными нормами КХЛ, будет успешно обжалован в суде гораздо выше, чем правила принятые РФС. Как уже говорилось выше ООО «КХЛ» – коммерческая организация, тогда как Федеральный закон «О физической культуре и спорте в Российской Федерации» дает право ограничивать участие в соревнованиях иностранных спортсменов только общероссийским общественным организациям. В остальном же, все сказанное выше в отношении риска обжалования лимита вследствие его противоречия международным договорам и соглашениям, ратифицированным РФ, справедливо и для хоккейных соревнований.

Рогачев Денис Игоревич

Член Комиссии по спортивному праву Ассоциации юристов России, советник по правовым вопросам Министра Российской Федерации по спорту, туризму и молодежной политике, правовой консультант Российского футбольного союза, заместитель директора Института правоведения Московской государственной юридической академии им. О.Е. Кутафина, судья Спортивного арбитражного суда г. Москва, кандидат юридических наук, доцент

СПОРТИВНОЕ СУДЕЙСТВО В РОССИИ: ПРАВОВОЙ АСПЕКТ

Спортивные судьи всегда были на острие критики, хотя очевидно, что без них немислим современный спорт. Проблемы с необъективным судейством были зафиксированы уже в 1906 году не внеочередных играх в Афинах¹¹². Судьи из страны-хозяйки Олимпиады очень симпатизировали своим тяжелоатлетам, так что греческим силачам засчитывали взятый вес, даже если им не удавалось удержать штангу. Два года спустя в Лондоне британский боксер Дуглас выиграл в среднем весе благодаря судье, который приходился ему родным отцом. Например, эволюционное развитие в судействе футбола начиналось со следующего. Судьи на поле не было, он сидел на трибуне, но внимательно следил за всем, что происходит на поле. Судья отлично знал правила игры и умел трактовать их. Как только у футболистов возникало какое-либо недоразумение, они бежали к этому авторитету, и тот сразу же выносил свой вердикт. В 1878 г. судья впервые вышел на поле и стал двадцать третьим участником матча. Прошло еще долгих 13 лет, когда у футбольных арбитров появились помощники, и судейская бригада стала состоять из трех человек¹¹³. Историки установили, что первая футбольная встреча в нашей стране состоялась 12 октября 1897 г. в Санкт-Петербурге, на плацу Первого кадетского корпуса. Играли на Васильевском острове команды Кружка футболистов и «Спорт». И первый отечественный футбольный матч проводили судьи-иностранцы.

В СССР развитию спортивного судейства уделялось много внимания. Это не удивительно, ведь в рядах физкультурных организаций СССР насчитывалось более 250 тыс. судей по спорту, отдававших значительную часть своего досуга на общественных началах делу организации и проведения спортивных соревнований¹¹⁴. На протяжении десятилетий в Советском Союзе было принято несколько нормативных актов об организации спортивного судейства, например это Приказ Комитета по физической культуре и спорту при Совете Министров СССР от 10 июля 1954 г. № 200 «О мерах улучшения работы судейских коллегий и судей по спорту» и т.д.

Федеральный закон 2007 года «О физической культуре и спорте в РФ» дает в п. 21 ст. 2 определение: спортивный судья - физическое лицо,

¹¹² Зуев В.Н. Спортивный арбитр: Учебное пособие. М. Советский спорт, 2004. С. 10.

¹¹³ Бржежинский Ю. Зачинатели судейского дела в футбольной России // Вести КФА № 5 2002.

¹¹⁴ Зуев В.Н. Указ.соч., С. 22.

уполномоченное организатором спортивного соревнования обеспечить соблюдение правил вида спорта и положения (регламента) о спортивном соревновании, прошедшее специальную подготовку и получившее соответствующую квалификационную категорию.

На взгляд практически всех специалистов спортивной науки к настоящему времени нет таких спортивных соревнований, для которых не был бы необходим спортивный судья (их коллективы – бригады, коллегии и т.д.). По сути, само наличие правил спорта, а также регламента (положения) у соревнования в качестве его обязательного атрибута однозначно подразумевает наличие нейтрального субъекта способного контролировать текущее соблюдение данных документов спортсменами и иными лицами. Неудивительно, что новый Закон о спорте бесспорно относит спортивного судью к участникам спортивного соревнования.

Это прослеживается и в п. 6 ст. 3 Закона, где говорится об обеспечении безопасности жизни и здоровья не только спортсмена, но и иных участниках соревнований, в п. 12 ст. 5, раскрывающем какие категории физических лиц являются важнейшими субъектами физической культуры и спорта, упоминание о спортивных судьях как важных участниках спортивных мероприятий имеется также в статьях 8, 16 и 22 Закона¹¹⁵. Наличествует и специальный подзаконный нормативный акт - Приказ Федерального агентства по физической культуре и спорту от 7 ноября 2006 г. № 740 «Об утверждении положения о спортивных судьях»¹¹⁶.

¹¹⁵ Например, к полномочиям субъектов Российской Федерации в области физической культуры и спорта относятся присвоение спортивных разрядов и квалификационных категорий спортивных судей в порядке, установленном Положением о Единой всероссийской спортивной классификации и Положением о спортивных судьях. Общероссийские спортивные федерации обязаны разрабатывать в установленном порядке квалификационные требования к присвоению соответствующих квалификационных категорий спортивных судей. По данному вопросу в 22 статье раскрывается установление порядка присвоения квалификационных категорий спортивных судей и т.д.

¹¹⁶ Приняты также - Приказ Минспорттуризма РФ от 27.10.2009 г. № 970 «Об утверждении Квалификационных требований к спортивным судьям по виду спорта «альпинизм»; Приказ Минспорттуризма РФ от 27.10.2009 г. № 968 «Об утверждении Квалификационных требований к спортивным судьям по виду спорта «сноуборд»; Приказ Минспорттуризма РФ от 17.09.2009 г. № 798 «Об утверждении Квалификационных требований к спортивным судьям по виду спорта «русская лапта»; Приказ Минспорттуризма РФ от 17.09.2009 г. № 796 «Об утверждении Квалификационных требований к спортивным судьям по виду спорта «рафтинг»; Приказ Минспорттуризма РФ от 04.06.2009 г. № 358 «Об утверждении Квалификационных требований к спортивным судьям по виду спорта «плавание»; Приказ Минспорттуризма РФ от 04.06.2009 г. № 357 «Об утверждении Квалификационных требований к спортивным судьям по виду спорта «гольф»; Приказ Минспорттуризма РФ от 04.06.2009 г. № 356 «Об утверждении Квалификационных требований к спортивным судьям по виду спорта «бадминтон»; Приказ Минспорттуризма РФ от 29.05.2009 г. № 329 «Об утверждении норм, требований и условий их выполнения по виду спорта «художественная гимнастика»; Приказ Минспорттуризма РФ от 05.05.2009 г. № 276 «Об утверждении Квалификационных требований к спортивным судьям по виду спорта «джиу-джитсу» и т.д.

Судья – жизненно важная часть спортивного действия, его цели – поддерживать ценности Fair Play, защищать игроков и игру. Кроме того, квалифицированное судейство влияет на повышение мастерства игроков. Правильные действия и решения арбитра способны помочь развитию таланта игроков¹¹⁷.

Особенностью развития в России спортивного судейства является то, что такие судьи, как правило, не являются работниками физкультурно-спортивных организаций (в отличие от спортсменов, тренеров, врачей, массажистов и т.д.). В большинстве случаев с судьями организаторами спортивного соревнования (спортивной федерацией, лигой или независимой судейской организацией) заключается гражданско-правовой договор на оказание услуг (выполнение работ). Это логично и обоснованно, так как судья исполняет свои функции, по общему правилу, не подчиняясь внутреннему трудовому распорядку, не гарантированно регулярно (в силу, например, жеребьевки или особой процедуры назначения на судейство конкретных этапов соревнования или матчей) и т.д., иными словами явно не является работником, как это определяет Трудовой кодекс РФ в статьях 15, 20, 56 и т.д. Абсурдно (хотя и возможно) нанимать по трудовому договору спортивного судью на один матч или на один день.

Например, в футболе для целей организации судейства основных футбольных соревнований в 2002 году была создана Автономная некоммерческая организация развития футбольного судейства «Коллегия футбольных арбитров» (КФА). Именно это юридическое лицо и является заказчиком услуг (работ) по судейству, заключая гражданско-правовые договоры с судьями. К судейству футбольных матчей Чемпионата России допускаются Судьи и Помощники, рекомендованные РФС, согласованные с общим собранием РФПЛ и утвержденные Исполкомом РФС. К обслуживанию матчей допускаются также иностранные Судьи (категории "Referee FIFA") и Помощники, приглашенные РФС. Резервными судьями на Матчи назначаются лица из числа Судей и Помощников, допущенных к обслуживанию Матчей, а также из числа Судей, внесенных РФС в список перспективных Судей. Этот список должен быть согласован с Руководством РФПЛ.

Назначение футбольных Судей, Помощников и Резервных судей на Матчи осуществляется Комиссией назначения Судей РФС, утверждаемой Исполкомом РФС (был период, когда они назначались методом жеребьевки, что уменьшало риск возможных злоупотреблений арбитрами, но вносило хаос в учет квалификации судей на сложные матчи). Порядок назначения определяется утвержденным Исполкомом РФС «Положением о процедуре и порядке назначения Судей на матчи команд клубов РФПЛ».

Очевидно справедливо, что просьбы Клубов о замене Судей и/или Помощников, Резервных судей, назначенных на Матчи, не принимаются. В случае замены Комиссией назначения Судей РФС Судьи и/или Помощников, Резервного судьи, назначенного на Матч, КФА обязана проинформировать об этом Клубы-участники Матча, Руководство РФПЛ с

¹¹⁷ Липатов В. Футбол. Третья команда матча. М., 2004.

указанием причины. Судейство Матчей не может осуществляться дисквалифицированными (отстраненными) Судьями, Помощниками.

В хоккее согласно статье 76 Спортивного регламента КХЛ сезона 2009/2010 гг. назначение судей и инспекторов на матчи Чемпионата, а также контроль качества судейства в течение всего сезона осуществляет Департамент судейства Лиги, а судейство матчей Чемпионата осуществляется судьями, аттестованными КХЛ и заключившими соответствующий договор с Лигой, выполняющими все требования Правил игры в хоккей, требования Кодекса локальных нормативных актов Лиги.

Иными словами, спортивное судейство требует достаточной административной дистанции от основных участников соревнования (клубов и спортсменов). Как правило, спортивные судьи и их назначение – это прерогатива организатора спортивного соревнования.

Чтобы понять, что может включаться в статус спортивного судьи нужно обращаться к текстам регламентов соответствующих соревнований.

Следует обратить внимание на то, что спортивные судьи начинают осуществлять свои полномочия не только во время самого соревновательного процесса, например, непосредственно матча. Целый комплекс обязанностей установлен для их выполнения как до начала непосредственно соревнования, так и после него.

Так, согласно ст.13 Регламента Росгосстрах чемпионата России по футболу среди команд клубов Премьер – Лиги на 2010 год от 25 февраля 2010 г. (с изменениями, утвержденными на заседании Бюро Исполкома РФС 09 марта 2010 г.):

- Судьи, Помощники, Резервный судья обязаны прибыть в город, в котором будет проводиться Матч, накануне дня его проведения. Установленные сроки могут быть нарушены только при наличии уважительных причин или при замене отстраненного Судьи, Помощника, Резервного судьи.

- Не позднее 11.30 по местному времени в день проведения Матча Судья вместе с Помощниками и Резервным судьей обязан прибыть на Стадион для проверки его готовности к Матчу. После осмотра Стадиона, футбольного поля и подтрибунных помещений Судья, в случае отсутствия Делегата, Инспектора и Комиссара (в случае назначения), обязан провести организационное совещание с уполномоченными представителями (спортивным директором или начальником команды, а также сотрудником по вопросам безопасности) участвующих в Матче команд, администрации Стадиона, органов внутренних дел, Основного вещателя, а также определить цвета формы команд таким образом, чтобы они были различны.

- Не позднее, чем за один час до начала Матча, Судья обязан получить от представителей команд, участвующих в Матче заполненные и подписанные формы № 9. Копии форм № 9, полученных от Клубов, Судья передает Делегату Матча и Инспектору.

- Непосредственно после предварительного оформления Протокола Матча Судья направляет данный протокол и формы № 9 по факсу в Премьер-Лигу.

- Не позднее, чем за один час до начала Матча, Судья вместе с

Помощниками и Резервным судьей должны осмотреть футбольное поле, оценить его качество и пригодность к проведению Матча.

Согласно статье 81 Спортивного регламента КХЛ сезона 2009/2010 гг. перед началом матча Чемпионата Главный судья хоккейного матча обязан:

- а) осмотреть хоккейную площадку, оценить качество льда и пригодность его к проведению матча;
- б) проверить работу информационного табло;
- в) проверить наличие протокола оперативно-технического осмотра спортобъекта к проведению данного матча;
- г) убедиться в правильности и наличии полной игровой формы и экипировки хоккеистов, участвующих в предматчевой разминке;
- д) выполнить иные действия по подготовке и проведению матча, которые предусмотрены Регламентом, требованиями Правил игры в хоккей и специальными указаниями Департамента проведения соревнований.

Очевидно, что спортивные соревнования в силу международных правил, обычаев спорта и российского законодательства должны включать мероприятия по обслуживанию спортивных судей, особенно при относительно длительных соревнованиях (например, многодневный этап или судейство матчей в течение всего светового дня и т.д.), мероприятия по обеспечению судьям достойных условий выполнения своей роли как гаранта честной и справедливой спортивной борьбы, зрелищной состоятельности мероприятия.

Как правило, судейскую форму судьям выдают в пользование как обязательную к ношению экипировку (в силу того, что она от технического спонсора, заинтересованного в таком ношении) и налогами это не облагают, так как это с точки зрения налогового права делается не в интересах физического лица, а в интересах заказчика судейских услуг.

Государство согласилось с такой трактовкой и внесло в 2009 году необходимые изменения, устраняющие неясность в этом вопросе.

Так, Федеральный закон от 25 ноября 2009 г. № 276-ФЗ «О внесении изменений в статью 217 части второй Налогового кодекса Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации» изложил часть 1 статьи 20 Федерального закона от 4 декабря 2007 года № 329-ФЗ «О физической культуре и спорте в Российской Федерации» в следующей редакции:

«1. Организаторы физкультурных мероприятий или спортивных мероприятий определяют условия их проведения, в том числе условия и порядок предоставления компенсационных выплат спортивным судьям, связанных с оплатой стоимости питания, спортивного снаряжения, оборудования, спортивной и парадной формы, получаемых ими для участия в спортивных соревнованиях, несут ответственность за организацию и проведение таких мероприятий, имеют право приостанавливать и прекращать такие мероприятия, изменять время их проведения и утверждать их итоги.».

Соответствующие изменения, освобождающие судей от налогообложения, внесены также в Налоговый кодекс РФ и в

Федеральный закон от 24 июля 2009 года № 212-ФЗ «О страховых взносах в Пенсионный фонд Российской Федерации, Фонд социального страхования Российской Федерации, Федеральный фонд обязательного медицинского страхования и территориальные фонды обязательного медицинского страхования».

Следует учесть, что регламентами соревнований, как правило, определяется вознаграждение и (или) возмещение расходов спортивных судей за свою работу¹¹⁸. Однако, государство также это делает в отношении судейства официальных соревнований¹¹⁹.

Следует подчеркнуть, что спортивные судьи могут нести особую ответственность за некачественное судейство. Например, в футболе действует Дисциплинарный регламент Коллегии футбольных арбитров РФС, согласно которому в целях упорядочивания мер дисциплинарного воздействия за различные нарушения судьями, рекомендованными на обслуживание соревнований среди команд нелюбительских футбольных клубов, юношеских соревнований, проводимых под эгидой РФС, изложенных в соответствующих регламентирующих документах, утвержденных РФС, РФПЛ, ПФЛ и КФА применяются следующие виды дисциплинарных санкций:

- предупреждение;
- сокращение общей загрузки за сезон на 1 или 2 игры;
- отстранение от судейства на 1 месяц;
- отстранение от судейства до конца первого круга или до конца сезона;
- дисквалификация до конца сезона;
- удержание 50 % от вознаграждения за матч;
- удержание 75 % от вознаграждения за матч;
- перевод из рекомендательного списка судей Премьер-лиги в рекомендательный список судей первого дивизиона на второй круг сезона;
- рассмотрение на Совете КФА вопроса о выводе из рекомендательного списка судей, для обслуживания матчей Чемпионата, Первенства и Кубка России.

Говоря об ответственности спортивных судей нельзя не упомянуть и Уголовный кодекс РФ (Статья 184. Подкуп участников и организаторов

¹¹⁸ Например, ст.11 Регламента Росгосстрах чемпионата России по футболу среди команд клубов Премьер – Лиги на 2010 год:

Размер вознаграждения за судейство одного Матча составляет:

- Судье – 90 000 руб.;
- каждому из Помощников – 45 000 руб.
- Резервному судье – 8 700 руб.

Компенсация Судьям, Помощникам, Резервным судьям, ... их расходов на проезд до места проведения Матча и обратно производится в размере, не превышающем тарифы экономического класса авиакомпаний или двухместного купе в мягком вагоне скорого поезда, включая все установленные сборы и иные платежи, а также оплату постельных принадлежностей.

Оплата проживания и питания Судей, их Помощников, Резервных судей, ... производится непосредственно принимающим Клубом на месте.

¹¹⁹ См. Порядок финансирования Единого календарного плана межрегиональных, всероссийских и международных физкультурных мероприятий и спортивных мероприятий.

профессиональных спортивных соревнований и зрелищных коммерческих конкурсов), который установил уголовную ответственность за подкуп спортивного судьи.

РФС предложена, представляющая определенный интерес и для иных видов спорта, «Концепция развития судейства в футболе на 2008-2012 г.г.»¹²⁰. Предлагаемая Концепция нацелена на укрепление статуса судей и совершенствование их подготовки. В соответствии с «Конвенцией УЕФА по судейскому образованию и организации» - первостепенной задачей является поддержка и улучшение судейства на всех уровнях, от начального до самых высоких. Применительно к ситуации, сложившейся в нашей стране, это означает – систематизировать работу по поиску, подготовке, отбору, удержанию и повышению квалификации российских судей и инспекторов, что, в конечном итоге, позволит – благодаря серьезной конкуренции и необходимой ротации – расти, утверждаться и доминировать истинным профессионалам.

Анализ ситуации, сложившейся в данной сфере в Российской Федерации к настоящему времени, отчетливо показывает неукомплектованность судейского корпуса. Россия отстает от ведущих футбольных стран по количеству арбитров. В нашей стране насчитывается около 3500 зарегистрированных арбитров различных категорий, что явно недостаточно для качественного обслуживания многочисленных футбольных соревнований всех уровней.

В то время, как, например, Немецкий футбольный союз объявил о наличии в 80-миллионной Германии 81 тысячи судей. Однако следует заметить, что в Германии значительно качественнее развит массовый футбол. Но даже при том уровне развития массового футбола, который существует сегодня в России, у нас – явный дефицит обученных судей. В Концепции констатируется, что в настоящее время отчасти утрачена четкая, объективная и прозрачная (т.е. понятная и открытая футбольной общественности) система поиска, обучения, отбора, профессионального роста и выдвижения арбитров, которая позволила бы регулярно пополнять все существующие категории судей лучшими кадрами. При этом, соблюдая оптимальное соотношение количества и качества требуемых для обслуживания соревнований судей.

Прежде всего, недостаточно судей для обслуживания соревнований муниципального, городского, районного, областного уровня, турниров школьных, «дворовых», детских, юношеских команд. Для обслуживания же матчей нелюбительских клубов нынешнее количество (300 судей) вполне оптимально. Однако уровень профессионального мастерства многих из них, не в полной мере соответствует уровню соревнований. Концепция призвана решить задачу: добившись массового пополнения судейского корпуса обученными кадрами, обеспечить арбитрами все соревнования базового (любительского и полупрофессионального) уровня в нашей стране и гарантировать «путь наверх» самым квалифицированным и достойным, т.е. талантливым, порядочным, трудолюбивым.

¹²⁰ Смотрите подробнее: <http://www.referee.ru/>.

Упомянутая выше Конвенция УЕФА по судейскому образованию и организации (Конвенция для повышения роли судей и улучшения качества судейства на всех уровнях - массовый футбол, любительский футбол и элитный футбол - утверждена УЕФА 23 марта 2006 года) в статье 2 выделяет следующие цели этого документа:

а) Установление автономных судейских организаций в каждой ассоциации, которые не будут контролироваться или подпадать под влияние других органов, таких как правительство, лиги или клубы;

б) Гарантии унифицированного уровня подготовки судей и судейских специалистов, путем создания многоступенчатой системы подготовки (от низшего уровня до профессионального футбола);

с) Постоянное улучшение статуса и качества работы вышеперечисленных арбитров и специалистов в области судейства с помощью соответствующих приемов и мер;

д) Определение правового и профессионального статуса судей в различных национальных ассоциациях.

Подготовка футбольных арбитров осуществляется в рамках единой общероссийской программы курса «Теория и методика судейства», которая утверждена Российским футбольным союзом. Программа рассчитана на четырехлетний цикл подготовки, однако базовым остается трехлетний этап, на котором молодые судьи изучают вопросы Правил игры, овладевают методикой и практикой судейства. Для подготовки принимаются лица, как правило, не моложе 17 и не старше 28 лет, независимо от места жительства. Слушатели второго и третьего годов подготовки, в частности, в выходные дни обслуживают соревнования зимнего первенства города Москвы и другие контрольные матчи. Лучшие выпускники четвертого года представляются для рассмотрения их кандидатур в рекомендательные списки для судейства соревнований команд нелюбительских футбольных клубов. Центром «Футбольный арбитр» по итогам каждого года подготовки принимаются у слушателей письменный экзамен по теории и специальной физической подготовке - Тест ФИФА.

В последний входят следующие нормативы:

- 12 - минутный гладкий бег – необходимо преодолеть дистанцию не менее 2 900 метров (для мужчин);
- 2 отрезка по 50 метров – норматив – 7,5 сек.
- 2 дистанции по 200 метров – норматив – 32,0 сек.

Успешной сдачей письменного теоретического экзамена считается правильный ответ на 7 вопросов из 10. Женщины, помимо письменного экзамена, сдают один тест – 12-минутный бег, где необходимо преодолеть дистанцию не менее 2 400 метров. Передача экзаменов не допускается. Лица, не выполнившие требования хотя бы по одному из экзаменов, отчисляются.

Следует упомянуть, что за рубежом предпринимаются попытки серьезным образом дифференцировать обычное законодательство в отношении спортивных судей. Как, например, рассказал в своей статье Паскаль Пьерар (журнал UEFA DIRECT № 1 2007 г.), столкнувшись с массовым отъездом судей, Франция в 2006 году приняла, вступившие в

силу с 2007 года, поправки в законодательство, по которым судьям всех видов спорта дается в целях их защиты статус госслужащих, наряду с пожарными, полицейскими и работниками таможни. Люди, которые нападают на судей во Франции, теперь могут быть наказаны в два раза строже, чем прежде, по ускоренным правовым процедурам. Они рискуют заплатить штраф до 30 000 Евро и получить 2-летний срок заключения. В случаях убийства они будут приговорены к пожизненному заключению. Новый закон отражает огромное национальное признание работы и ценности судей. Жан-Луи Пьет, президент Верховного совета по судейству, требовал введения такого закона на протяжении десятилетия. Новый закон касается судей всех видов спорта и всех уровней, включая 28000 зарегистрированных футбольных судей. За последние пять лет около 20 000 из 153 000 судей Франции ушли из судейства. Хотя большинство из них все еще начинает карьеру в 17-18 лет, к тридцати годам многие, как указывает автор статьи, уже достаточно хлебнули. Этот уход оставляет большой разрыв в возрастной пирамиде. Возможно, в России следует предусмотреть аналогичные меры по поддержке престижа профессии спортивного судьи и его социальной защите, например, стоит включать в их гражданско-правовые договоры условия об оплате взносов на обязательное социальное страхование от несчастных случаев на производстве.

Следует большое внимание уделять регламентному регулированию деятельности спортивных судей – именно на этом саморегулируемом уровне сейчас, после адекватного государственного регулирования, концентрируются возможности предоставить спортивному судейству достойное место в обеспечении развития соответствующего вида спорта.

Сараев В.В.

Член Комиссии по спортивному праву Ассоциации юристов России, начальник Дисциплинарно - арбитражного департамента – председатель Дисциплинарного комитета Континентальной хоккейной лиги, кандидат юридических наук

ОТДЕЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ УГОЛОВНО-ПРАВОВОЙ ОХРАНЫ СПОРТА

Спортивное право, по мнению некоторых ученых-юристов, является специализированной комплексной отраслью права¹²¹. Не преследуя цели участия в научной дискуссии о понятии спортивного права, как самостоятельной отрасли, хотелось бы тем самым обратить внимание на то, что правовое регулирование спорта осуществляется различными отраслями права.

В целях полноты и эффективности воздействия права на особые общественные (спортивные) отношения правовое регулирование (кроме отраслей трудового, гражданского, административного права и др.), по моему мнению, должно шире включать и уголовно-правовое регулирование спорта.

Задачи уголовного права, как отрасли законодательства, соответствуют задачам, указанным в ст. 2 Уголовного кодекса Российской Федерации (далее – УК РФ). Это: охрана прав и свобод человека и гражданина, собственности, общественного порядка и общественной безопасности, окружающей среды, конституционного строя Российской Федерации от преступных посягательств, обеспечение мира и безопасности человечества, а также предупреждение преступлений¹²².

Задачи уголовного права реализуются в процессе осуществления основных функций. Принято выделять три основные функции уголовного права: охранительную, предупредительную и воспитательную, иногда к основным относят две функции: 1) предупредительно-охранительную и 2) регулятивную¹²³.

Наряду с этим, в теории уголовного права есть немало точек зрения по поводу видов и названий различных функций уголовного права¹²⁴.

Тем не менее, большинство ученых признает охранительную функцию «едва ли не главной функцией уголовного права»¹²⁵.

Следует признать убедительной позицию Н.А. Лопашенко, которая ограничивает содержание охранительной функции защитой

¹²¹ Алексеев С.В. Спортивное право России. Правовые основы физической культуры и спорта: учебник для студентов вузов, обучающихся по направлениям 030500 «Юриспруденция» и 032101 «Физическая культура и спорт» / С.В. Алексеев; под ред. П.В. Крашенинникова. – 2-е изд., стереотип. М.: ЮНИТИ-ДАНА, Закон и право, 2007. С. 133.

¹²² Уголовный кодекс Российской Федерации от 13 июня 1996 года № 63-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. 1996. № 25. Ст. 2954; 2008. № 30 (Ч.1). Ст. 3601.

¹²³ Лопашенко Н.А. Основы уголовно-правового воздействия: уголовное право, уголовный закон, уголовно-правовая политика. СПб.: Издательство Р. Асланова «Юридический центр Пресс», 2004. 339 с.

¹²⁴ Особенно интересна научная дискуссия Н.А. Лопашенко и В.Д. Филимонова.

¹²⁵ Там же: Лопашенко Н.А. С. 71.

правоохраняемых интересов путем установления только уголовно-правового запрета.

Ю.В. Николаева подчеркивает: «Охранительная функция уголовного права включает механизм уголовно-правовой защиты общественных отношений в том случае, если затронуты наиболее важные интересы личности, общества и государства (жизнь, здоровье и т.д.), а также, если другие отрасли права не смогли урегулировать те или другие общественные отношения»¹²⁶.

Охранительная функция обеспечивает реализацию охранительной задачи уголовного права – охраны благ и законных интересов от преступных посягательств.

А.В. Наумов констатирует: «Охранительная задача уголовного права и есть его основная историческая задача, независимая от политического строя соответствующего государства либо особенностей его экономики»¹²⁷.

Весьма примечательно суждение В.Д. Филимонова, который полагает, что «охрана уголовным правом общественных отношений осуществляется не только путем общего предупреждения, осуществляемого нормами уголовного права. Она осуществляется и путем применения уголовной ответственности к тем, кто уже совершил преступления... Поэтому охранительная функция не сводится к предупреждению преступлений. Предупредительная функция является составной частью охранительной функции...»¹²⁸.

Ученые-теоретики уголовного права формулируют объекты уголовно-правовой охраны по принципу формирования и наименования разделов и глав УК РФ по схеме (иерархии) приоритетов: личность – общество – государство.

Уголовно-правовую охрану профессионального спорта следует рассматривать в качестве неотъемлемой части уголовно-правовой охраны объектов, которые считаю необходимым объединить в особый концептуальный перечень «спортивных преступлений»:

1. Глава 16. Преступления против жизни и здоровья.

- Ст. 109 УК РФ «Причинение смерти по неосторожности».
- Ст. 118 УК РФ «Причинение тяжкого вреда здоровью по неосторожности».
- Ст. 124 УК РФ «Неоказание помощи больному».

2. Глава 19. Преступления против конституционных прав и свобод человека и гражданина.

- Ст. 136 УК РФ «Нарушение равенства прав и свобод человека и гражданина».

¹²⁶ См. об этом: *Николаева Ю.В.* Уголовное право. Общая часть: Учебный курс (электронный). - Московский институт экономики, менеджмента и права, 2009. раздел 1. Ст. 1.3.

¹²⁷ Российское уголовное право. Общая часть / Под ред. акад. В.Н. Кудрявцева и проф. А.В. Наумова. М., 2000. С. 13.

¹²⁸ *Филимонов В.Д.* Уголовная ответственность по российскому законодательству. М.: НОУ Институт Актуального образования «ЮрИнфоР-МГУ», 2008. С. 173-174.

- Ст. 137 УК РФ «Нарушение неприкосновенности частной жизни».
- Ст. 140 УК РФ «Отказ в предоставлении гражданину информации».
- Ст. 143 УК РФ «Нарушение правил охраны труда».
- Ст. 145.1. УК РФ «Невыплата заработной платы, пенсий, стипендий, пособий и иных выплат».
- Ст. 146 УК РФ «Нарушение авторских и смежных прав».

3. Глава 21. Преступления против собственности.

- Ст. 159 УК РФ «Мошенничество».
- Ст. 160 УК РФ «Присвоение или растрата».
- Ст. 165 УК РФ «Причинение имущественного ущерба путем обмана или злоупотребления доверием».

4. Глава 22. Преступления в сфере экономической деятельности.

- Ст. 171 УК РФ «Незаконное предпринимательство».
- Ст. 179 УК РФ «Принуждение к совершению сделки или отказу от ее совершения».
- Ст. 180 УК РФ «Незаконное использование товарного знака».
- Ст. 183 УК РФ «Незаконное получение и разглашение сведений, составляющих коммерческую, налоговую или банковскую тайну».
- Ст. 184 УК РФ «Подкуп участников и организаторов профессиональных спортивных соревнований и зрелищных коммерческих конкурсов».
- Ст. 196 УК РФ «Преднамеренное банкротство».
- Ст. 197 УК РФ «Фиктивное банкротство».
- Ст. 199 УК РФ «Уклонение от уплаты налогов и (или) сборов с организации».
- Ст. 199.1. УК РФ «Неисполнение обязанностей налогового агента».

5. Глава 23. Преступления против интересов службы в коммерческих и иных организациях.

- Ст. 201 УК РФ «Злоупотребление полномочиями».
- Ст. 204 УК РФ «Коммерческий подкуп».

6. Преступления против общественной безопасности.

- Ст. 212 УК РФ «Массовые беспорядки».
- Ст. 213 УК РФ «Хулиганство».
- Ст. 214 УК РФ «Вандализм».

7. Глава 25. Преступления против здоровья населения и общественной нравственности.

- Ст. 236 УК РФ «Нарушение санитарно-эпидемиологических правил».
- Ст. 238 УК РФ «Производство, хранение, перевозка либо сбыт товаров и продукции, выполнение работ или оказание услуг, не отвечающих требованиям безопасности».

8. Глава 30. Преступления против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления.

- Ст. 285 УК РФ «Злоупотребление должностными полномочиями».
- Ст. 285.1. УК РФ «Нецелевое расходование бюджетных средств».
- Ст. 293 УК РФ «Халатность».

9. Глава 31. Преступления против правосудия.

- Ст. 303 УК РФ «Фальсификация доказательств».
- Ст. 304 УК РФ «Провокация взятки либо коммерческого подкупа».
- Ст. 306 УК РФ «Заведомо ложный донос».

В качестве наиболее показательных рассматривается деяние, требующее криминализации и преступления, так или иначе затрагивающие жизнь и здоровье человека в области спорта.

1. Вопросами квалификации деяний, связанных с причинением вреда жизни и здоровью при занятиях спортом занимались со второй половины XX века Е.В. Безручко, Н.И. Ветров, М.С. Гринберг, Н.Д. Дурманов, Н.А. Загородников, А.Н. Игнатов, А.Н. Красиков и др.

В современной России данная тема стала предметом изучения С.В. Алексеевым, Н.А. Лопашенко, Н.А. Овчинниковой, А.А. Скворцовым, М.В. Спиревым и др.

В частности, А.А. Скворцовым подробно изучена тема об общественно полезной цели занятия спортом, как вида деятельности, направленной на укрепление здоровья населения, и как вывод – «разрешенности» законом данного вида деятельности. Последнее является аргументом в пользу того, что причинение вреда жизни и здоровью при занятиях спортом, закономерно влечет отсутствие уголовной противоправности как одного из основных признаков преступления¹²⁹.

Наша позиция, сформировавшаяся в процессе изучения данной темы, отличается от предложений других авторов и заключается в совокупности следующих выводов:

Вывод 1. Наличие грубого нарушения установленных правил соревнований по виду спорта является существенным для определения противоправности нарушения правила соревнования в спорте.

При этом необходимо обратить внимание на то, что действующий Федеральный закон «О физической культуре и спорте в Российской Федерации» не содержит понятия «правила соревнования», применяя новый правовой институт «правила видов спорта»¹³⁰.

¹²⁹ См.: Скворцов А.А. Причинение вреда жизни и здоровью при занятиях спортом: проблемы уголовно-правовой квалификации / А.А. Скворцов; отв. ред. Н.А. Лопашенко. М.: Волтерс Клувер, 2006. С.56.

¹³⁰ См.: Федеральный закон от 4 декабря 2007 г. № 329-ФЗ «О физической культуре и спорте в Российской Федерации» // Собрание законодательства Российской Федерации. 2007. № 50. Ст. 6242.

Вывод 2. Уголовной ответственности при причинении вреда жизни или здоровью в спорте должны подлежать деяния при грубом нарушении установленных правил видов спорта.

Вывод 3. Для уголовно-правовой квалификации грубое нарушение правил видов спорта должно совершаться умышленно, когда виновное лицо осознавало общественную опасность своих действий (бездействия), предвидело возможность или неизбежность наступления общественно опасных последствий и желало их наступления (прямой умысел) либо осознавало общественную опасность своих действий (бездействия), предвидело возможность наступления общественно опасных последствий, не желало, но сознательно допускало эти последствия либо относилось к ним безразлично (косвенный умысел).

Вывод 4. Привлечение к уголовной ответственности за грубое нарушение правил видов спорта должно осуществляться при наступлении тяжких последствий: причинении тяжкого вреда здоровью или причинении смерти.

Следует согласиться с А.Н. Красиковым утверждающим, что «Уголовное право не может быть индифферентным к лишению жизни или причинению вреда здоровью при спортивных состязаниях. В свою очередь, роль уголовно-правовой науки в этом вопросе состоит в том, чтобы определить те границы, в которых причинение спортивной травмы оценивается как преступление или непроступное деяние»¹³¹.

Причинение телесных повреждений в результате поведения или действий явно не соответствующих правилам вида спорта (например, в результате драки на площадке во время волейбольного матча) уголовная ответственность должна наступать за умышленное причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью¹³². При этом характер поведения или действия «явно не соответствующие правилам вида спорта», должны безусловно, усматриваться из содержания данных правил.

В том случае, если соответствующие правила вида спорта содержат спортивно-дисциплинарное наказание за соответствующее поведение или действия, то наступившие последствия в виде причинения тяжкого вреда здоровью или причинение смерти, должны оцениваться, прежде всего, по неосторожной форме вины¹³³.

Характерным примером этому являются стычки и драки при проведении спортивных соревнований по хоккею. В соответствии с правилами игры в хоккей, предусмотренных «Официальной книгой правил ИИХФ 2006-2010», утвержденной на Конгрессе Международной Федерации Хоккея (ИИХФ) в мае 2006 года предусмотрена спортивно-дисциплинарная ответственность за «Нарушения против игроков» (статьи 520-540). К данным нарушениям в частности относятся: толчок на борт, удар концом клюшки, удар локтем, исключительная грубость, драки или

¹³¹ Цит. по кн.: Сворцов А.А. Причинение вреда жизни и здоровью при занятиях спортом: проблемы уголовно-правовой квалификации. С. 65 - 66.

¹³² Теоретики уголовного права разделяют понятие вреда здоровью, как противоправного, и телесного повреждения, как не противоправного.

¹³³ Причинение средней тяжести вреда здоровью по неосторожности не криминализовано.

грубость, удар головой, удар ногой, колющий удар и атака в область головы и шеи¹³⁴.

Вывод 5. В случае грубого нарушения правил видов спорта и причинении тяжкого вреда здоровью или причинении смерти, привлечение виновного лица к уголовной ответственности должно наступать при неосторожной форме вины по отношению к последствиям, как по легкомыслию, так и по небрежности.

Обобщая вышеуказанные выводы, автор предлагает дополнить УК РФ уголовно-правовой нормой - *статьей 238.1. «Нарушение правил видов спорта» в следующей редакции:*

«Статья 238.1. Нарушение правил видов спорта

«1. Грубое нарушение правил видов спорта лицом, осуществляющим деятельность в сфере физической культуры и спорта, повлекшее по неосторожности причинение тяжкого вреда здоровью, -

наказывается штрафом в размере до трехсот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до одного года, либо ограничением свободы на срок до трех лет или лишением свободы на срок до двух лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет.

2. То же деяние, повлекшее по неосторожности смерть человека, - наказывается ограничением свободы на срок до четырех лет либо лишением свободы на срок до трех лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет.

3. Деяние, указанное в части первой настоящей статьи, повлекшее по неосторожности смерть двух и более лиц, -

наказывается ограничением свободы на срок до пяти лет либо лишением свободы на тот же срок с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет».

Примечания. 1. Под грубым нарушением правил видов спорта, следует понимать действия, при которых происходит явное и чрезмерное отклонение от требуемого поведения или действий, отличающееся своей неоправданностью и очевидностью для всех, вследствие чего причиняется тяжкий вред здоровью или причиняется смерть.

2. Лицом, осуществляющим деятельность в сфере физической культуры и спорта признается лицо, являющееся субъектом физической культуры и спорта, либо имеющее фактические трудовые или гражданско-правовые отношения с субъектами физической культуры и спорта.».

Состав данного преступления являлся бы смежным по отношению к составам, предусмотренным ст. 109 и ст. 118 УК РФ.

¹³⁴ См. подробнее: Хоккей. Правила соревнований. – М.: Терра-Спорт, 2003. С.73-91.

По предлагаемой ст. 238.1. УК РФ по сравнению со ст.ст. 109, 118 УК РФ, ответственность повышается, так как объектом преступления являлись бы не только жизнь и здоровье человека, но и общественные отношения в сфере физической культуры и спорта, связанные с соблюдением правил видов спорта.

В соответствии со ст. 20 Конституции Российской Федерации каждый имеет право на жизнь, а в соответствии со ст. 41 на охрану здоровья и медицинскую помощь.

В соответствии со статьей 68 Основ законодательства Российской Федерации об охране здоровья граждан «В случае нарушения прав граждан в области охраны здоровья вследствие недобросовестного выполнения медицинскими и фармацевтическими работниками своих профессиональных обязанностей, повлекшего причинение вреда здоровью граждан или их смерть, ущерб возмещается в соответствии с частью первой статьи 66 настоящих Основ.

Возмещение ущерба не освобождает медицинских и фармацевтических работников от привлечения их к дисциплинарной, административной или уголовной ответственности в соответствии с законодательством Российской Федерации, законодательством субъектов Российской Федерации»¹³⁵.

Тема уголовной ответственности медицинских работников широко исследуется учеными – юристами и специалистами в области медицинского права: А.Ю. Александровой, С.В. Багненко, Г.В. Бирлидисом, В.В. Власенковой, М.И. Галюковой, Н.Ф. Герасименко, Э.П. Григонисом, И.Ю. Григорьевым, И.Ж. Исаковым, Ю.Ю. Кавалеровым, Е.П. Калининченко, А.Г. Кибальник, О.В. Леонтьевым и др.

Случаи привлечения медицинских работников к уголовной ответственности встречаются нечасто, а в сфере спорта такие случаи вообще не получили доступной огласки. Последнее ни в коем случае не исключает совершение медицинскими работниками преступлений, но показывает неэффективность мер по выявлению подобных преступлений и неправильную уголовно-правовую квалификацию деяний.

Преступления, предусмотренные ст.109 УК РФ «Причинение смерти по неосторожности» и ст. 118 УК РФ «Причинение тяжкого вреда здоровью по неосторожности» являются наиболее распространенными в сфере медицинской деятельности.

Медицинские работники, совершившие данные деяния несут ответственность:

- по ч. 2 ст. 109 УК РФ (причинение смерти по неосторожности вследствие ненадлежащего исполнения лицом своих профессиональных обязанностей);
- по ч. 2 ст. 118 УК РФ (причинение тяжкого вреда здоровью по неосторожности, совершенное вследствие ненадлежащего исполнения лицом своих профессиональных обязанностей).

¹³⁵ См.: Основы законодательства Российской Федерации об охране здоровья граждан от 22 июля 1993 года № 5487-1 // Российская газета. 1993. 9 сентября. № 174.

А.Н. Игнатов считает, что «под ненадлежащим исполнением профессиональных обязанностей следует понимать совершение действий, которые полностью или частично не отвечают требованиям, предписаниям, правилам данной профессии»¹³⁶.

Субъектами данных преступлений являются не только медицинские работники, но и спортивные тренеры, воспитатели и др.

В этой связи представляют интерес для определения профессиональных обязанностей медицинского работника физкультурно-спортивной организации (спортивного клуба):

- Декларация об основных принципах оказания помощи в спортивной медицине (принята 34-ой Всемирной Медицинской Ассамблеей, Лиссабон, Португалия, сентябрь/октябрь 1981, дополнена 39-ой Всемирной Медицинской Ассамблеей, Мадрид, Испания, октябрь 1987 г.).

- Приказ Министерства здравоохранения Российской Федерации от 16 сентября 2003 года № 434 «Об утверждении требований к квалификации врача по лечебной физкультуре и спортивной медицине»¹³⁷.

¹³⁶ Уголовное право России : учебник : в 2 т. / под ред. А.Н. Игнатова, Ю.А. Красикова. - 2-е изд., перераб. М.: Норма, 2008. С. 72.

¹³⁷ См.: Приказ Министерства здравоохранения Российской Федерации от 16 сентября 2003 года № 434 «Об утверждении требований к квалификации врача по лечебной физкультуре и спортивной медицине» // Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти. 2004. № 3.

Соловьев А.А.

Член Комиссии по спортивному праву Ассоциации юристов России, федеральный судья Арбитражного суда Московской области, мастер спорта России, кандидат юридических наук

КОДИФИКАЦИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА О СПОРТЕ: ОПЫТ ФРАНЦИИ И ПЕРСПЕКТИВЫ РОССИИ

Запланированное и готовящееся проведение XXII Олимпийских зимних игр и XI Паралимпийских зимних игр 2014 года в городе Сочи актуализирует множество сложных вопросов, выдвигает перед Российской Федерацией целый ряд новых задач, в числе которых – задачу совершенствования отечественного законодательства о спорте.

Существенная разрозненность нормативных актов в области спорта, чего не смог полностью преодолеть принятый в конце 2007 года профильный нормативный правовой акт в этой области – Федеральный закон от 4 декабря 2007 г. № 329-ФЗ «О физической культуре и спорте в Российской Федерации», боевые действия на Кавказе летом 2008 года (их не раз уже связывали и не раз еще свяжут с приближающейся Олимпиадой в Сочи), а также несколько инцидентов на последних олимпиадах и незадолго до них, резко обозначившие очевидную необходимость реконструкции правовых инструментов защиты национальных интересов России на международной арене, и не в последнюю очередь – в области спорта, – все это, на наш взгляд, актуализирует необходимость кодификации законодательства Российской Федерации в области спорта.

Представляется, что ни Основы законодательства Российской Федерации о физической культуре и спорте от 27 апреля 1993 г. № 4868-1, ни пришедший им на смену Федеральный закон от 29 апреля 1999 г. № 80-ФЗ «О физической культуре и спорте в Российской Федерации» не могли в полной мере рассматриваться в качестве кодифицирующих актов, поскольку определяли лишь самые общие принципы, содержали базовые, можно даже сказать, рамочные правоустановления в области спорта.

Федеральный закон № 329-ФЗ «О физической культуре и спорте в Российской Федерации», несомненно, представляет собой существенную веху развития отечественного спортивного законодательства. Но самоуспокоение возможно, только если сравнивать его с предыдущими двумя действовавшими в этой сфере законодательными актами, указанными выше. Данный Федеральный закон также не может рассматриваться в качестве кодифицирующего акта, во всяком случае, по следующим причинам.

1. Федеральный закон, при всех его положительных чертах, не носит фундаментального, всеохватного характера, не регулирует всей полноты общественных отношений в области спорта, лишь дополняет закрепленные в огромном перечне нормативных правовых актов нормы, касающиеся в той или иной мере вопросов спорта.

2. Явно недостаточны нормы указанного Федерального закона о противодействии использованию допинговых средств и (или) методов в

спорте (статья 26) и по многим другим важным вопросам, существует множество пробелов правового регулирования в сфере спорта, не преодоленных указанным Федеральным законом.

3. Есть существенный перекос в действующем Федеральном законе в сторону превалирования декларативных норм над правовыми механизмами, тогда как именно последние сегодня столь нужны для создания необходимых правовых условий интенсивного развития российского спорта, сохранения и повышения его конкурентоспособности.

Характерны слова одного из разработчиков указанного федерального закона В.А. Фетисова, сказанные вскоре после принятия этого нормативного правового акта - что «уже на сегодняшний день необходимо приступить к подготовке поправок к нему»¹³⁸.

Представляется, что дальнейшее развитие российского спорта, тем более - кардинальное улучшение системы управления им, невозможно без качественного совершенствования законодательства Российской Федерации о спорте, в том числе путем его кодификации.

По нашему мнению, назрела необходимость в разработке Спортивного кодекса Российской Федерации, а также в пакете с ним отдельного федерального закона о стимулировании развития физической культуры (как самостоятельного средства обеспечения досуга детей и молодежи, поддержания надлежащего уровня общественного здоровья, профилактики алкоголизма, потребления наркотических средств и т.д.), что позволит государству более эффективно сосредоточить свои усилия на каждом из этих двух важнейших направлений. Кроме того, следует внести обширный перечень изменений в другие нормативные правовые акты Российской Федерации (в связи с принятием указанных выше законов).

Можно выделить следующие основные факторы, обосновывающие необходимость принятия Спортивного кодекса Российской Федерации:

1. Необходимость обеспечения комплексного, системного и существенно более детального регулирования в области спортивных отношений посредством создания основополагающего, фундаментального, всеохватного федерального законодательного акта в области спорта, системно закрепляющего и осуществляющего регулирование всей полноты устойчивой и целостной группы общественных отношений в указанной области.

Такой законодательный акт осуществлял бы базовое, первичное регулирование общественных отношений как на уровне принципов и общих правовых предписаний, так и на уровне конкретных норм, опосредующих и реализующих специфику общественных отношений в области спорта, зафиксировал бы их как специфический вид общественных отношений и, соответственно, специфический предмет регулирования, определяющий самобытность спортивного права как отдельной, комплексной отрасли права, обеспечил бы адекватный этим отношениям метод правового регулирования, а также уточнение

¹³⁸ Цит. по: *Зарудный П., Козина А.* Высокий старт // *Российская газета.* – 08.12.2007.

взаимодействия и повышение согласованности отрасли спортивного права с иными отраслями права и правовыми институтами.

2. Необходимость минимизации чрезмерного объема и избыточного разнообразия нормативных правовых актов в области спорта, особенно – подзаконных актов (ныне превалирующих), устранение определенной неразберихи, вызванной таким избыточным многообразием.

3. Необходимость максимального сокращения и устранения дефектов правового регулирования в виде правовых пробелов, правовых и логических противоречий, неоправданного дублирования правовых норм разными нормативными правовыми актами, замены устаревших, малоэффективных норм права в области спорта.

4. Необходимость повышения эффективности правового регулирования в области спорта, в том числе посредством ухода от превалирования декларативных норм над правовыми механизмами, а также поднятия многих сегментов общественных отношений в области спорта до уровня федерального законодательного регулирования (с уровня подзаконных актов), расширения охвата общественных отношений спортивным правом в тех областях, которые с ним связаны, но реально в настоящее время им не охвачены.

При этом следует обеспечить сбережение, восприятие и систематизацию положительно зарекомендовавших себя действующих норм права и правовых механизмов в области спорта, работающих эффективно, обеспечивающих необходимую реализацию и развитие общественных отношений в области спорта, независимо от уровня правовых актов, их закрепляющих ныне.

5. Необходимость создания правовых условий для качественного рывка в развитии российского спорта (прежде всего – детского и юношеского как залога будущих спортивных побед России) посредством смены основных направлений государственной политики в этой области, а также выстраивания и реализации системы инновационных подходов.

Доминирующие позиции отечественный спорт по очень многим направлениям занимал в мире примерно до 1991–1992 годов. Позитивный опыт нашей страны в построении системы профессионального спорта активно заимствован в зарубежных странах и, в ряде случаев, ими существенно продвинут и развит, тогда как Россия осталась на том же уровне.

Именно Спортивный кодекс Российской Федерации позволит создать правовые условия для позитивного интенсивного развития профессионального, детско-юношеского и массового спорта в России, поскольку сегодня реализуемая модель сведения всех мер государства в этой области преимущественно к распределению финансовых средств по потребителям, по нашему глубокому убеждению, уже себя исчерпала.

На совместном заседании Госсовета и Совета по спорту 14 октября 2008 года Президент Российской Федерации Д.А. Медведев назвал спорт «одним из важнейших государственных приоритетов»¹³⁹, отметив, что его

¹³⁹ Президент Медведев назвал спорт одним из приоритетов развития России // <<http://www.1tv.ru/news/sport/130206>> – 14.10.2008.

развитие, как и развитие страны, должно быть определено сразу на 12 лет вперед, до 2020 года.

Разработка Спортивного кодекса Российской Федерации не только дала бы такому поступательному развитию существенный импульс, но и создала бы для этого необходимые правовые и организационные условия. Более того, Спортивный кодекс мог бы сам по себе работать на опережение, представлять собой, по существу, законодательно закрепленную концепцию развития спорта и спортивного права в России, разнеся реализацию тех или иных положений по срокам вступления в силу соответствующих правовых норм. И такая таблица временного разнесения могла бы расставить приоритеты и обозначить программу действий вплоть до 2020 или даже 2025 года.

6. Необходимость создания условий для оздоровления нации и преодоления демографического кризиса в России.

Принимая во внимание то, что действующие в сфере физической культуры и спорта нормативные правовые акты в настоящее время не могут обеспечить преодоления негативной ситуации в сфере общественного здоровья, и даже не содержат надлежащих правовых норм и механизмов на этот счет, рассчитывать на то, что дополнение их какими-то частными нормами приведет к позитивным результатам, было бы несколько поспешно, поскольку системность государственной политики стимулирования развития спорта как средства преодоления демографического кризиса все равно не будет обеспечена.

Спортивный кодекс Российской Федерации позволит создать правовые условия для оздоровления нации и преодоления демографического кризиса, немаловажной причиной которого является сегодня крайне низкая продолжительность жизни россиян и низкий уровень здоровья населения, широкое распространение алкоголизма и наркомании.

7. Необходимость уточнения разграничения компетенции между государственными органами исполнительной власти в области спорта и негосударственными спортивными организациями, а также поддержки развития саморегулирования организаций в области спорта.

8. Совершенствование системы правовых средств, призванных укрепить законность в области спорта, создание действенных механизмов для противодействия коррупции в области спорта, использованию допинга и иным негативным явлениям.

9. Создание и закрепление действенного отраслевого правового института защиты на международном уровне интересов Российской Федерации в области спорта и прав участников спортивных правоотношений.

10. Разработка и нормативное закрепление эффективного отраслевого правового института финансирования качественно более высокого уровня развития российского спорта, а также повышения его доступности для граждан.

Рост стоимости платных услуг в спортивных комплексах, залах и бассейнах, на стадионах и спортивных площадках, существенное сокращение их числа в постсоветский период не компенсированы

надлежащим образом даже в последние годы, когда государство обозначило этот вопрос государственным приоритетом. Принятие Спортивного кодекса позволит сдвинуть с мертвой точки решение очень многих вопросов, но, прежде всего – создаст реальные правовые, финансовые и организационные гарантии реализации гражданами своего права на занятие спортом.

11. Создание эффективного правового обеспечения организации и проведения международных (в том числе, олимпийских) спортивных мероприятий в России, подготовки российских команд к участию и участия в различных спортивных мероприятиях за рубежом.

12. Формирование принципиально новой, устойчивой, научно-обоснованной и конкурентоспособной системы государственного управления спортом в Российской Федерации, обладающей значительным потенциалом развития.

13. Повышение эффективности разграничения предметов ведения и полномочий Российской Федерации и субъектов Российской Федерации в области спорта, а также увеличение роли органов местного самоуправления в этой сфере.

14. Необходимость кардинального улучшения правового регулирования механизмов разрешения конфликтов и споров в области спорта, совершенствования системы спортивного арбитража.

Следует также принять во внимание, что разработка кодифицированных законодательных актов в конкретной сфере, системно закрепляющих и осуществляющих регулирование устойчивой группы общественных отношений свойственна отечественной правовой системе.

При разработке Спортивного кодекса Российской Федерации вполне уместно обратиться к опыту правового регулирования других стран в области спорта.

Наибольший интерес в этом смысле, вызывает Спортивный кодекс Франции. Это комплексный, весьма развернутый и детализированный нормативный правовой акт, регулирующий огромный массив общественных отношений в области спорта, причем во всем их многообразии и в самом широком их охвате.

Интересна история принятия данного документа.

В 2004 году Министерство здравоохранения, по делам молодежи, спорта и ассоциаций Французской Республики выступило с инициативой по подготовке кодифицированного нормативного акта, объединяющего различные правовые предписания в спортивной сфере.

При этом спортивное законодательство Франции было весьма раздробленным и не систематизированным, его нормы содержались, например, в Кодексе законов о здравоохранении (борьба с использованием допинга и вопросы контроля за здоровьем спортсменов), Кодексе законов об образовании (образование в области физической культуры и спорта, меры против коммерциализации деятельности спортивных и оздоровительных учреждений), иных законодательных актах, регулирующих, в частности, вопросы в сфере строительства, защиты окружающей среды, туризма, а также в огромном количестве подзаконных нормативных правовых актов.

Кроме того, действовал Закон Французской Республики «Об организации и повышении роли в обществе физической и спортивной активности» от 16.07.1984 г. № 84-610 (изменениями и дополнениями).

Любопытно, что в качестве основной цели принятия Спортивного кодекса Франции указывалось на необходимость облегчения доступа граждан и ассоциаций к нормам спортивного законодательства, содержащимся в едином документе.

В результате, концепция Спортивного кодекса Франции была разработана в 2004 г., в 2005 г. завершено составление его проекта, а 23 мая 2006 г. принята первая (законодательная) часть.

Согласно его вводным статьям, физкультурная и спортивная деятельность заявлены национальным приоритетом Франции, составляют важные элементы воспитания, культуры, интегрирования и общественной жизни, способствуют как сокращению социального и культурного неравенства, так и заботе об общественном здоровье. Эта формулировка также свидетельствует о том, насколько важное место французские власти отводят спорту в жизни французского общества, – отсюда и обоснованность наличия кодифицированного акта в этой стране.

Структурно Спортивный кодекс Франции состоит из законодательной части, регламентарной части (декреты), регламентарной части (постановления) и приложений. При этом части кодекса подразделяются, соответственно, на книги, части книг, главы, разделы и статьи. Всего Спортивный кодекс Франции по состоянию на 24 мая 2009 года включает в себя 1676 статей (больше, чем четыре части Гражданского кодекса Российской Федерации).

Исходя из особенностей французской правовой системы, в его состав входят как законодательные правовые положения, так и нормы подзаконного характера. В частности, Спортивный кодекс Франции весьма подробно регулирует вопросы:

- организации физкультурной и спортивной деятельности;
- правового статуса субъектов спортивных правоотношений (субъектов публичного права, спортивных ассоциаций и спортивных обществ, спортивных федерации и профессиональных спортивных лиг, представительных и посреднических органов, спортсменов, спортивных тренеров, спортивных судей, спортивных агентов);
- спортивной подготовки и образования в области физической культуры и спорта;
- защиты здоровья спортсменов и борьбы с употреблением допинга;
- организации занятий спортом;
- обязанностей, связанных со спортивной деятельностью;
- порядка проведения спортивных мероприятий;
- финансирования и государственной поддержки спорта.

Разумеется, мы не предлагаем заимствовать правовые предписания, Спортивного кодекса Франции в неизменном виде, но учесть французский опыт при кодификации отечественного законодательства о спорте представляется весьма полезным.

Спирев М.В.

Доцент Краснодарского государственного университета культуры и искусств, кандидат юридических наук

ПРАВОВОЕ ОБРАЗОВАНИЕ В СФЕРЕ ОЛИМПЕЙСКОГО ДВИЖЕНИЯ

Формирование правовой образованности студентов является процессом систематического, целенаправленного воздействия на духовное развитие личности, процессом правового воспитания. И мы выделяем такую цель как правовая и профессиональная активность и грамотность работников в сфере олимпийского движения. Правовая или социально-правовая активность предполагает определенную степень интенсивности деятельности в правовой сфере, более высокую, чем просто соблюдение правовых обязанностей, превосходящее обычные требования к должностному поведению. Данная цель достижима лишь при соблюдении следующих основных принципов: научность, плановость, систематичность, последовательность, непрерывность приобщения студентов к правовым знаниям, обеспечение комплексного подхода, создание благоприятных условий для реализации студентами полученных знаний при решении учебно-управленческих задач, а работниками сферы олимпийского движения в практической деятельности. Для этого необходимо выделить следующие педагогические методы: изучение, анализ и теоретическое исследование, научно-методический, специальной литературы и нормативно-правовых документов, касающихся олимпийского движения; социологические: анкетирование; общенаучные: метод математической статистики.

В начале учебного года нами было проведено анкетирование среди 50 студентов первого курса. Один из вопросов анкеты был следующий: «Какие вы знаете нормативно-правовые акты, законы, документы и т.п. регулирующие отношения в сфере физической культуры и спорта?». Этот вопрос в целом остался без ответа. Только 16% респондентов указали контракт, Уголовный кодекс или Конституцию. Что свидетельствует о незнании студентами источников права и даже о правовой безграмотности.

Содержание уровня правовой культуры предполагает приобретение студентами должного уровня правовой подготовки, системы убеждений, характеризующейся признанием права и пониманием необходимости следовать его предписаниям, владение умениями и навыками реализации права. Мы пришли к выводу о том, что формирование правовой образованности студентов в сфере правового обеспечения олимпийского движения состоит в передаче, накоплении и усвоении знаний принципов и норм права, в формировании соответствующего отношения к праву и практике его реализации, умении использовать свои права, соблюдать запреты и исполнять обязанности, предусмотренные актами, регламентирующими правовое обеспечение олимпийского движения. Отсюда необходимость в осознанном усвоении основных, нужных положений законодательства, выработке чувства глубокого уважения к праву. Полученные знания должны превратиться в личное убеждение, в

прочную установку строго следовать правовым предписаниям, а затем - во внутреннюю потребность и привычку соблюдать правовой закон, проявлять правовую и профессионально-юридическую активность¹⁴⁰.

К средствам правового образования относятся: правовая пропаганда, правовое обучение, юридическая практика, самовоспитание. В основе применения всех указанных средств лежит осуществление правовой информированности, предполагающей передачу, восприятие, преобразование и использование информации о праве и практике его реализации. Предпосылкой эффективного управления этим процессом является четкое представление о системе источников правового обеспечения и их реальном использовании работниками сферы олимпийского движения¹⁴¹.

В правовом обеспечении олимпийского движения можно выделить три уровня. Первый уровень - международный: акты Международного олимпийского комитета (МОК) и Международных спортивных организаций (МСФ). Актами этого уровня являются Олимпийская хартия, Олимпийский антидопинговый кодекс, постановления, положения, и другие документы международных спортивных организаций и др.

Особо значимую роль в формировании правовой образованности имеет знание судебной практики и деятельности Международного спортивного арбитражного суда.

Второй уровень - внутригосударственный: нормативные акты национальных олимпийских комитетов (НОК), национальных спортивных федераций (НСФ), государственных органов управления ФКиС в стране.

Уставы и регламенты многих НСФ, включая и российские, подвергаются влиянию принятых в стране законов. Документы многих МСФ страдают слабостью правовой базы¹⁴².

Третий уровень - региональный: акты, принятые органом государственной власти субъекта и акты неправительственных спортивных организаций.

При помощи правовых норм осуществляется нормативное закрепление социальных функций большого спорта, установление правового статуса спортсменов и спортивных организаций, регламентирование спортивных отношений, установление юридической ответственности в спорте¹⁴³.

Подготовка специалистов в области спортивного права и расширение знаний спортивных работников в сфере правовой деятельности становится, по нашему мнению, одной из основных задач современного образования. Необходимо отказаться от установки на преимущественно просветительскую деятельность, а направить все

¹⁴⁰ Фомин Ю.А. Актуальные социальные проблемы большого спорта. – Омск: ОГИФК, 1989. С.19 - 43.

¹⁴¹ Фомин Ю.А. Актуальные социальные проблемы большого спорта: Учебное пособие. Омск: ОГИФК, 1989. С. 53.

¹⁴² Гуськов С.И. Игра называется деньги. М., 2007. С. 11.

¹⁴³ Пономарев Н.И. Профессиональный спорт как субкультура // практика физической культуры. 1995. № 8. С. 57.

усилия на формирование соответствующего отношения к праву, на принятие и признание его на уровне общечеловеческих ценностей и естественно-правовой концепции.

Шевченко О.А.

Ответственный секретарь Комиссии по спортивному праву Ассоциации юристов России, старший преподаватель кафедры трудового права и права социального обеспечения Московской государственной юридической академии им. О.Е. Кутафина, кандидат юридических наук

ПРОБЛЕМЫ ДИСКРИМИНАЦИИ В СПОРТЕ

Проблемам дискриминации в спорте уделяется достаточно серьезное внимание.

Согласно Олимпийской хартии: «несовместимой с принадлежностью к Олимпийскому движению является любая форма дискриминации по отношению к стране или лицу, по расовым, религиозным, политическим, половым или иным мотивам»¹⁴⁴.

В Международной конвенции против апартеида в спорте¹⁴⁵ закреплено, что «выражение «олимпийский принцип» означает принцип, согласно которому не допускается никакая дискриминация на основе расы, религии или политической принадлежности».

В своей резолюции (1996) «О недопущении дискриминации в отношении женщин в спорте» Парламентская Ассамблея ЕС выступила против дискриминации в спорте.

Федеральный закон «О физической культуре и спорте в Российской Федерации»¹⁴⁶ в качестве основных принципов закрепил запрет на дискриминацию и насилие в области физической культуры и спорта (ст. 3).

Одним из основополагающих принципов трудового законодательства является запрет дискриминации в сфере труда. Трудовой кодекс Российской Федерации запрещает ограничивать в трудовых правах в зависимости от возраста, занятости и других обстоятельств, не связанных с деловыми качествами работника (ст. 3 ТК РФ).

Трудовой кодекс, с одной стороны, закрепляет принцип равенства прав и возможностей работников без всякой дискриминации (ст.2), а с другой стороны, допускает дифференциацию и ограничение трудовых прав, которым посвящен раздел XII «Особенности регулирования труда отдельных категорий работников». Поэтому в российском трудовом законодательстве особую практическую значимость сохраняет проблема разграничения категорий дифференциации и дискриминации трудовых прав.

Дифференциация с учетом субъективных и объективных характеристик труда не должна превращаться в свою противоположность - дискриминацию¹⁴⁷.

¹⁴⁴ Олимпийская хартия Международного Олимпийского Комитета (в действии с 1 сентября 2004 года) // www.olympic.ru.

¹⁴⁵ Международная конвенция против апартеида в спорте (Нью-Йорк, 16 мая 1986 г.) // Ведомости Верховного Совета СССР от 25 мая 1988 г. N 21 ст. 331.

¹⁴⁶ Федеральный закон от 04 декабря 2007 г. № 329-ФЗ «О физической культуре и спорте в Российской Федерации» // СЗ РФ. 2007. № 50. ст. 6242.

¹⁴⁷ См.: Лушников А.М., Лушникова М.В. Социальное равенство, дифференциация и запрет дискриминации в зеркале трудового права // Правовое регулирование труда в современной России: общие положения, отраслевые институты, эффективность реализации права. Сб., Саратов, 2007. С. 53 - 66.

Необходимо учитывать, что дифференциацию от дискриминации отличают следующие основные характеристики:

1) субъектом дифференциации выступает нормотворческий орган или социальные партнеры, имеющие право принимать нормативные правовые или коллективно-договорные акты;

2) дифференциация может носить как «положительный», так и «отрицательный» характер;

3) основаниями дифференциации могут вступить объективные признаки или субъективные признаки.

На практике далеко не всегда удается реализовать принцип равенства и дифференциации без нарушения запрета дискриминации.

Так, израильтянке Шахар Пеер было отказано во въездной визе в Дубаи, в результате чего она пропустила международный турнир по теннису. В итоге Совет директоров WTA принял решение оштрафовать организаторов турнира за невыполнение обязательств о недопущении дискриминации спортсменов и обязать предоставить спортсменке место в сетке соревнований в следующем году, даже если ее рейтинг будет слишком низок для прямой квалификации на турнир¹⁴⁸.

Но такой случай является исключением. В мировом спорте проблема допуска к соревнованиям в сочетании с миграционной и визовой политикой государств до сих пор не решена.

В современном спорте также актуальна и проблема шовинизма. К примеру, в финальном матче чемпионата мира по футболу 2006 г. Мазко Матерацци оскорбил Зинеддина Зидана относительно национальной принадлежности. Капитан французской сборной в ответ ударил итальянца, за что был удален с поля. Возможно, это было одной из причин поражения сборной Франции. Неэтичное поведение Матерацци и несдержанность Зидана обсуждались во всем мире¹⁴⁹.

Во всех странах дискриминация наказуема. Но в европейском сообществе акцентируется внимание совсем на иных аспектах дискриминации, нежели в России.

Так, например, в Швеции особое внимание уделяется вопросу о гендерном равенстве в спорте. В Законе о равноправии и Программе 2005 года, принятой Шведской конфедерацией спорта¹⁵⁰, «Равенство в спорте»¹⁵¹ предусматриваются соответствующие нормы. Так, «любой человек, независимо от национальности, этнического происхождения, религии, возраста, пола или сексуальной ориентации, физического и психического состояния вправе вступить в любой клуб по выбранному виду спорта. При этом клуб должен создать условия и выработать правила по безопасности, адаптированные как к мужчинам, так и женщинам».

¹⁴⁸ < <http://sport.ru>.> – 22.02.2009.

¹⁴⁹ Радченко Л., Матвеев С., Козут И. Проблема этики в современном олимпийском спорте // Наука в Олимпийском спорте. Украина. 2007.

¹⁵⁰ Уполномоченный государством орган по развитию физической культуры и спорта осуществляет соответствующую политику и объединяет все спортивные клубы и школы // <<http://www.rf.se/>>.

¹⁵¹ Перевод с официального сайта Шведской конфедерации спорта <<http://www.rf.se/>>.

Вместе с тем, позитивный опыт Швеции не может являться универсальным примером в регулировании спортивных отношений. Так, проблема допуска спортсменов к участию в соревнованиях является весьма дискуссионной. Стоит ли в спорте вводить ограничения по возрастному, половому признаку или в зависимости от состояния здоровья?

Интересен прецедент с южноафриканским легкоатлетом Оскаром Писториусом, желающим выступать с протезами обеих ног в Олимпийских играх наравне со здоровыми спортсменами. Международная ассоциация легкоатлетических федераций запретила ему это, решив, что протезы дают преимущество. Спортивный арбитражный суд в Лозанне (CAS) принял решение, что Оскар Писториус имеет право участвовать в любых соревнованиях наравне со здоровыми спортсменами.

Возникает вопрос о справедливости такого решения. Формально да, отказ в допуске к соревнованиям по указанному основанию не допускается, но ведь очевидно, что существует объективная необходимость дифференцировать спорт на мужской и женский, спорт для всех и спорт для инвалидов, на детский, юношеский и взрослый.

Показателен тому еще один пример, когда немецкий атлет Штопель добивается от Международной федерации плавания (FINA) снятия запрета на участие мужчин в соревнованиях по синхронному плаванию. Штопель в составе женской команды Бохум недавно стал Чемпионом Германии среди молодежных команд. Но, несмотря на успех на национальном уровне, международная арена для него по-прежнему закрыта. Какое решение должен будет вынести суд – видимо разрешить ему участвовать в соревнованиях.

Можно ли толковать решение общероссийских федераций об установлении некоторых ограничений к допуску участия в соревнованиях как основания, связанные с деловыми качествами работника? Согласно Постановлению Пленума Верховного Суда РФ от 17 марта 2004 г. № 2 «О применении судами РФ Трудового кодекса Российской Федерации»¹⁵² под деловыми качествами следует, в частности, понимать способности физического лица выполнять определенную трудовую функцию с учетом имеющихся у него: а) профессионально-квалификационных качеств (например, наличие определенной профессии, специальности, квалификации); б) личных качеств работника (например, состояние здоровья, наличие определенного уровня образования, опыт работы по данной специальности, в данной отрасли); в) иных требований, обязательных для заключения трудового договора в силу прямого предписание федерального закона, либо которые необходимы в дополнение к типовым или типичным профессионально-квалификационным требованиям в силу специфики той или иной работы (например, владение одним или несколькими иностранными языками, способность работать на компьютере) (п. 10).

¹⁵² Бюллетень Верховного Суда РФ. 2004. № 6 (В редакции Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 28 декабря 2006 г. № 63).

Очевидно, что наличие определенного уровня спортивного мастерства относится скорее к профессионально - квалификационным качествам, а состояние здоровья может быть отнесено к личным качествам работника только в тех случаях, когда определенные требования к нему предусмотрены законодательством (для несовершеннолетних, для лиц, работающих в тяжелых и вредных условиях труда и др.).

Раз законодатель не устанавливает каких-либо ограничений, имеет ли право общероссийская федерация в своих регламентных нормах предусматривать такие нормы?

Согласно ст. 2 Федерального закона «О физической культуре и спорте в Российской Федерации» от 4 декабря 2007 г. № 329-ФЗ общероссийская спортивная федерация – это общероссийская общественная организация, которая создана на основе членства, получила государственную аккредитацию и целями которой являются развитие одного или нескольких видов спорта, их пропаганда, организация, а также проведение спортивных мероприятий и подготовка спортсменов – членов спортивных сборных команд.

В силу ст. 16 указанного Федерального закона общероссийские спортивные федерации вправе разрабатывать с учетом норм, утвержденных международными спортивными федерациями, правила соответствующих видов спорта, устанавливать права и обязанности, вводить спортивные санкции для субъектов физической культуры и спорта.

Получается, что государство делегирует часть своих полномочий по регулированию спортивных отношений общественному объединению, создавая так называемое «мягкое право». Вместе с тем, единых требований к таким правилам не устанавливает.

Складывается ситуация, что с одной стороны ТК РФ в ст. 3 содержит норму, предусматривающую, что ограничение прав работников устанавливается лишь федеральным законом, с другой стороны, в ст. 16 Федерального закона № 329-ФЗ предоставляет возможность общероссийским спортивным организациям вводить такие ограничения к спортсменам в части их права на труд.

По нашему мнению, в этой ситуации присутствует дискриминация спортсменов, поскольку согласно ст. 3 ТК РФ введение различий, исключений, предпочтений и ограничение прав работника может быть продиктовано только требованиями двоякого рода, во-первых, свойственными данному виду труда, и, во-вторых, обусловленными особой заботой государства о лицах, нуждающихся в повышенной социальной и правовой защите. Перечисленные же выше случаи дисквалификации, порядок и применение которого определяют общероссийские федерации по видам спорта, никоим образом не связаны с заботой государства.

Участие в соревнованиях предполагает участие в отношениях, имеющих правовую природу. Вместе с тем, правовая форма таких отношений в настоящий момент не объективирована, т.е. не находит воплощения в общеобязательных для всех правовых нормах.

Безусловно, принимая во внимание усиление гибкости в регулировании спортивных отношений, которая заключается в том, что модифицируется один из традиционных признаков трудового отношения: личностный, организационный или имущественный¹⁵³, необходимо быть последовательным в этом вопросе.

Отметим, что гибкость (т.е. «дерегулирование» отношений) мы рассматриваем на двух уровнях, регулирование в нормативном порядке и регулирование в договорном порядке. В первом случае задействован механизм дифференциации правового регулирования отношений. Он включает нормативные правовые акты, локальные нормативные акты и нормативные условия коллективных договоров и соглашений. Во втором случае – механизм договорной индивидуализации на уровне регламентных норм спортивных федераций и индивидуальных трудовых договоров.

Поэтому законодателю следует определиться, каким образом регулировать труд спортсменов, отдать все на «откуп» общественным организациям, признавая «мягкое право», делегируя часть государственных полномочий, либо же урегулировать вопросы, связанные с ограничением права на труд спортсменов нормами закона. В противном случае, мы сталкиваемся с проблемой дискриминации в правовом регулировании труда спортсменов.

Представляется, что выходом из сложившейся ситуации должна стать норма в Федеральном законе «О физической культуре и спорте в Российской Федерации», которая бы разъяснила вопрос, что не является дискриминацией в спорте, а служит дифференцированным подходом к регулированию спортивных и трудовых отношений.

¹⁵³ См.: *Лушников А.М.* Нетипичные трудовые правоотношения: постановка проблемы // Юридические записки ЯрГУ. Вып.11. Ярославль, 2007. С. 65 - 75; *Лушников А.М., Фомина М.А.* Особенности правового регулирования трудовых отношений при нестандартных формах занятости: опыт стран Запада // Труд за рубежом. 2007. № 2. С. 88 - 109.

Научное издание

**Третья международная
научно-практическая конференция
«Спортивное право России: перспективы развития»:
материалы конференции**

**Под редакцией д.ю.н., проф. К.Н. Гусова, к.ю.н. А.А. Соловьева;
составители к.ю.н., доц. Д.И. Рогачев, к.ю.н. О.А. Шевченко**

Подписано в печать 23.04.2010.
Формат 60х90/16
Гарнитура «Arial». Бумага офсетная № 1.
Усл. печ. л. 7,68.

Тираж 300 экз. Заказ № 566.
ООО «Ритм»
107078, г. Москва, ул. Новая Басманная, д. 9/2-4
Отпечатано в ООО «Ваш полиграфический партнер»
г. Москва, Ильменский проезд, д. 1