

УГОЛОВНО-ПРАВОВЫЕ АСПЕКТЫ НЕЗАКОННОГО ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСТВА В ПРОФЕССИОНАЛЬНОМ СПОРТЕ

CRIMINALLY-LEGAL ASPECTS OF ILLEGAL BUSINESS IN PROFESSIONAL SPORTS

В. В. САРАЕВ (V. V. SARAEV)

Рассматриваются уголовно-правовые аспекты незаконного предпринимательства в профессиональном спорте.

Ключевые слова: предпринимательство, профессиональный спорт.

In article criminal and legal aspects of illegal business in professional sports are considered.

Key words: business, professional sports.

Согласно п. 11 ст. 2 Федерального закона от 4 декабря 2007 г. № 329-ФЗ «О физической культуре и спорте в Российской Федерации» (далее – Закон о спорте № 329-ФЗ) профессиональный спорт – это часть спорта, направленная на организацию и проведение спортивных соревнований, за участие в которых и подготовку к которым в качестве своей основной деятельности спортсмены получают вознаграждение от организаторов таких соревнований и (или) заработную плату [1].

Новый Закон о спорте № 329-ФЗ по сравнению с предыдущим Федеральным законом от 29 апреля 1999 г. № 80-ФЗ «О физической культуре и спорте в Российской Федерации», использовавшим понятие профессионального спорта как предпринимательской деятельности [2], вряд ли кардинально изменил фактический характер правоотношений в профессиональном спорте на современном этапе.

Отношения между лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, продолжают, как и прежде, регулироваться гражданским законодательством, «исходя из того, что предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на

систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке» (п. 1 ст. 2 Гражданского кодекса Российской Федерации) [3].

Законодатель, не приступая к правовой модернизации понятия «профессиональный спорт» по Закону о спорте № 329-ФЗ, тем не менее явно обособляет данную сферу общественных отношений от непредпринимательской деятельности. В качестве последнего примера можно привести принятие Федерального закона от 18 июля 2011 г. № 235-ФЗ «О внесении изменений в часть вторую Налогового кодекса Российской Федерации в части совершенствования налогообложения некоммерческих организаций и благотворительной деятельности» [4], исключившим профессиональный спорт из объектов льготного налогообложения [5].

Сложившаяся правовая неопределённость между «де-юре» и «де-факто» места профессионального спорта в отношениях, регулируемых законодательством Российской Федерации, влечёт за собой возникновение существенных различий в понимании содержания правового регулирования между

законодателем и правоприменителем. Практическое использование правового акта происходит совсем не так, как это было задумано при его разработке и принятии [6].

Современный профессиональный спорт, кроме непосредственной организации и проведения спортивных соревнований как формы состязательной спортивной деятельности, неразрывно связан с развитием сферы спортивного бизнеса и предпринимательства, включающей такие коммерческие направления, как: 1) передача исключительных прав на использование наименования спортивного мероприятия, образованных на его основе словосочетаний и его символики, а также передача прав на освещение спортивного мероприятия; 2) реклама; 3) продажа входных билетов на спортивные соревнования; 4) изготовление и продажа спортивной атрибутики, товаров; 5) передача (уступка) прав на результаты интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации; 6) продажа (уступка) акций (долей) профессиональных спортивных клубов, лиг; 7) трансферы (переходы) спортсменов; 8) сдача в аренду и/или прокат спортивных зданий или сооружений, оборудования; 9) организация и проведение лотерей; 10) участие профессиональных спортивных клубов в международных спортивных соревнованиях с призовыми фондами и др. [7].

С учётом всех составляющих частей формируется особая сфера экономической деятельности человека, общества, государства, в рамках которой постоянно происходит увеличение оборота финансовых средств. Последнее обстоятельство указывает на возрастающую потребность не только в правовом регулировании появившегося направления экономической деятельности регулятивными отраслями права, но и в его охране мерами уголовно-правового характера.

Каждое из указанных направлений непосредственно связано с оборотом значимых для современного общества денежных сумм, злоупотребления с которыми зачастую превышают порог общественной вредности и должны влечь за собой уголовную ответственность [8].

Для убедительности примера остановимся на исследовании конкретного уголовно-правового запрета – «Незаконное предпринимательство» по ст. 171 Уголовного ко-

декса Российской Федерации (далее – УК РФ). В соответствии с ч. 1 данной статьи лицо подлежит уголовной ответственности за осуществление предпринимательской деятельности без регистрации или с нарушением правил регистрации, а равно представление в орган, осуществляющий государственную регистрацию юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, документов, содержащих заведомо ложные сведения, либо осуществление предпринимательской деятельности без лицензии в случаях, когда такая лицензия обязательна, если это деяние причинило крупный ущерб гражданам, организациям или государству либо сопряжено с извлечением дохода в крупном размере.

Согласно п. 3 ст. 3 Федерального закона от 4 мая 2011 г. № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» (далее – Закон о лицензировании № 99-ФЗ) «лицензируемый вид деятельности – вид деятельности, на осуществление которого на территории Российской Федерации требуется получение лицензии в соответствии с настоящим Федеральным законом, в соответствии с федеральными законами, указанными в части 3 статьи 1 настоящего Федерального закона и регулируемыми отношения в соответствующих сферах деятельности» [9].

Правовая неопределённость в отнесении профессионального спорта к предпринимательской деятельности и табуированная сфера «коммерческого спорта» практически свела к нулю применение данной статьи УК РФ в отношении субъектов профессионального спорта.

В частности, речь идёт об уголовной ответственности виновных лиц за осуществление деятельности без лицензии в случаях, когда такая лицензия обязательна. Это оказание услуг по:

1) трудоустройству граждан Российской Федерации за пределами территории Российской Федерации (п. 35 ч. 1 ст. 12 Закона о лицензировании № 99-ФЗ);

2) образовательной деятельности (за исключением указанной деятельности, осуществляемой негосударственными образовательными учреждениями, находящимися на территории инновационного центра «Сколково») (п. 40 ч. 1 ст. 12 Закона о лицензировании № 99-ФЗ);

3) медицинской деятельности (за исключением указанной деятельности, осуществляемой медицинскими организациями и другими организациями, входящими в частную систему здравоохранения, на территории инновационного центра «Сколково») (п. 46 ч. 1 ст. 12 Закона о лицензировании № 99-ФЗ).

Каждое из указанных явлений применительно к профессиональному спорту требует особого подхода и изучения.

Прежде всего следует учитывать, заранее отвечая оппонентам автора, что в соответствии с п. 3 ст. 50 ГК РФ и п. 2 ст. 24 Федерального закона от 12 января 1996 г. № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях» [10] некоммерческие организации могут осуществлять предпринимательскую деятельность и иную приносящую доход деятельность лишь постольку, поскольку это служит достижению целей, ради которых они созданы, и соответствует указанным целям, при условии, что такая деятельность определена в их учредительных документах. На практике большинство некоммерческих организаций используют данную законную возможность для своей систематической предпринимательской деятельности.

1) В отношении оказания услуг по трудоустройству граждан Российской Федерации за пределами территории Российской Федерации обращает на себя внимание проблема агентской деятельности в профессиональном спорте. Агентское сообщество на современном этапе представляет собой серьёзную силу, способную существенно влиять как на самих спортсменов, так и на процессы спортивной подготовки, контрактной стабильности и экономической политики спортивных клубов (ценовые уровни зарплат и премий), на коррупционные явления, внутрироссийские и международные трансферы спортсменов.

Последнее напрямую связано с трудоустройством спортсменов – граждан Российской Федерации за рубежом в иностранные профессиональные спортивные организации, при которых агент является и консультантом, и перевозчиком, и лицом, непосредственно трудоустраивающим спортсмена с подписанием контракта и получением за это агентского вознаграждения [11].

Ни организованный рынок спортивных агентов (например, в сфере Континентальной хоккейной лиги или Российского футбольного союза), ни практика самостоятельной деятельности спортивных агентов не знают широко известных фактов, связанных с получением агентами лицензий на осуществление деятельности по трудоустройству за границей в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 23 декабря 2006 г. № 797 «Об утверждении Положения о лицензировании деятельности, связанной с трудоустройством граждан Российской Федерации за пределами Российской Федерации» [12] (Постановление применяется в части, не противоречащей Федеральному закону от 4 мая 2011 г. № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности»).

2) Значительным своеобразием отличается на современном этапе развитие образования в Российской Федерации. В сфере спорта образовательная деятельность формируется, как правило, в формате учреждения (в смысле создания) и деятельности государственных или негосударственных образовательных учреждений дополнительного образования в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 7 марта 1995 г. № 233 «Об утверждении Типового положения об образовательном учреждении дополнительного образования детей» [13] (детско-юношеские спортивные школы, специализированные детско-юношеские спортивные школы олимпийского резерва) (далее – спортивные школы).

Право на ведение образовательной деятельности и льготы, предоставляемые законодательством Российской Федерации, возникают у учреждения с момента выдачи ему лицензии (разрешения) [14]. Закон Российской Федерации от 10 июля 1992 г. № 3266-1 «Об образовании» [15] и Постановление Правительства РФ от 16 марта 2011 г. № 174 «Об утверждении Положения о лицензировании образовательной деятельности» [16] предусматривают обязательное лицензирование образовательных учреждений.

Спортивные школы выдают документы, подтверждающие квалификацию спортсмена. Успешное обучение в спортивной школе завершается выдачей выпускникам карты спортсмена и свидетельства об окончании с

указанием уровня спортивной подготовленности.

Противоречиво, но при отсутствии лицензий фактическая образовательная деятельность в спортивных школах сейчас осталась в том числе даже тогда, когда спортивные школы действуют в виде структурных подразделений в физкультурно-спортивных организациях (в спортивных клубах). Для подтверждения вывода и примера на 2010 г. в Высшей хоккейной лиге действовало всего три лицензированных в установленном порядке образовательных учреждения дополнительного образования детей.

3) Медицинская деятельность в Российской Федерации осуществляется согласно законодательству, в соответствии с которым к учреждениям здравоохранения относятся лечебно-профилактические, санитарно-эпидемиологические и другие учреждения, включенные в Единую номенклатуру государственных и муниципальных учреждений здравоохранения, утверждаемую Минздравсоцразвития России [17].

Лицензирование медицинской деятельности проводится в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 22 января 2007 г. № 30 «Об утверждении Положения о лицензировании медицинской деятельности» [18].

Лицензирование медицинской деятельности возложено на Федеральную службу по надзору в сфере здравоохранения и социального развития Постановлением Правительства Российской Федерации от 30 июня 2004 г. № 323 «Об утверждении Положения о Федеральной службе по надзору в сфере здравоохранения и социального развития» [19].

Медицинская деятельность фактически является видом деятельности физкультурно-спортивной организации (например, спортивного клуба) и неотъемлемой частью функционирования профессионального спорта.

Медицинская деятельность в данной части спорта осуществляется в двух формах:

во-первых, получения физкультурно-спортивной организацией на гражданско-правовой основе услуг от государственных, муниципальных и частных медицинских организаций (учреждений), имеющих лицензию на медицинскую деятельность и часто спортивную специализацию;

во-вторых, образования непосредственно в физкультурно-спортивной организации медицинской службы как структурного подразделения.

Как правило, лицензирование медицинской деятельности физкультурно-спортивной организации проводится по следующей номенклатуре работ и услуг (на примере конкретной лицензии хоккейного клуба Континентальной хоккейной лиги):

Центр восстановительного лечения (тренировочная и восстановительная база): «Доврачебная помощь: медицинский массаж. Амбулаторно-поликлиническая помощь, в том числе в условиях дневного стационара и стационара на дому: лечебная физкультура и спортивная медицина».

Крытый каток (детско-юношеская спортивная школа): «Доврачебная помощь: лечебное дело, медицинский массаж. Амбулаторно-поликлиническая помощь, в том числе в условиях дневного стационара и стационара на дому: лечебная физкультура и спортивная медицина, педиатрия».

Медицинский центр (место проведения официальных спортивных соревнований): «Доврачебная помощь: медицинский массаж. Амбулаторно-поликлиническая помощь, в том числе в условиях дневного стационара и стационара на дому: лечебная физкультура и спортивная медицина, терапия, травматология и ортопедия, физиотерапия» [20].

Уголовно-правовая норма (ст. 171 УК РФ) имеет материальный характер (состав). При решении вопроса о привлечении к уголовной ответственности по ст. 171 УК РФ необходимо для определения предпринимательского характера доказать направленность умысла на систематическое извлечение прибыли от незаконной деятельности, факт наступления последствий в виде причинения крупного ущерба гражданам, организациям или государству либо сопряжение с извлечением дохода в крупном размере.

Незаконное предпринимательство в профессиональном спорте соответственно по вышеуказанным уголовно-правовым аспектам для аргументации позиции автора, в частности, отмечается:

1) извлечением спортивным агентом дохода в крупном размере в виде агентского вознаграждения от спортсмена;

2) извлечением спортивной школой дохода в крупном размере в виде сборов, уплат взносов, оплаты работ и услуг от родителей детей, принятия инвестиций, пожертвований и благотворительной помощи, направленных исключительно образом спортивной школе как образовательному учреждению;

3) причинением крупного ущерба в виде расходов, которые понёс спортсмен при неправомерном медицинском лечении у врача спортивного клуба, допустившего врачебные ошибки, приводящие к вредным последствиям и дополнительным многократным расходам на операции и лечение спортсмена за рубежом [21].

1. См.: Собрание законодательства Российской Федерации. – 2007. – № 50. – Ст. 6242. (с изменениями).
2. См.: Собрание законодательства Российской Федерации. – 1999. – № 18. – Ст. 2206.
3. См.: Гражданский кодекс Российской Федерации часть первая от 30 ноября 1994 г. № 51-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. – 1994. – № 32. – Ст. 3301.
4. См.: Собрание законодательства Российской Федерации. – 2011. – № 30 (часть I). – Ст. 4583.
5. Член Совета Федерации В. А. Фетисов вносил соответствующие поправки в проект Федерального закона № 385319-5 «О внесении изменений в часть вторую Налогового кодекса Российской Федерации в части совершенствования налогообложения некоммерческих организаций и благотворительной деятельности» ко второму чтению, косвенно исключаящие обособление профессионального спорта для льготного налогообложения сферы физической культуры и спорта, но они не были приняты Государственной Думой Федерального Собрания Российской Федерации.
6. См. об этом: *Дорохин С. В.* Деление права на публичное и частное: конституционно-правовой аспект. – М., 2008. – С. 1.
7. См. об этом: *Сараев В. В.* Отдельные вопросы правового регулирования коммерческой деятельности в профессиональном спорте // Спорт: экономика, право, управление. – 2010. – № 4. – С. 11–15.
8. См. об этом: *Бавсун М. В., Векленко В. В., Сараев В. В.* Перспективы уголовно-правовой охраны профессионального спорта в России // Журнал российского права. – 2011. – № 3. – С. 15–25.
9. См.: Собрание законодательства Российской Федерации. – 2011. – № 19. – Ст. 2716.
10. См.: Собрание законодательства Российской Федерации. – 1996. – № 3. – Ст. 145.
11. См. подробнее: *Проконец М. А., Рогачев Д. И.* Ярмарка футбола : книга о футбольных агентах. – М., 2009. – 424 с.
12. См.: Собрание законодательства Российской Федерации. – 2007. – № 1 (часть II). – Ст. 256.
13. См.: Собрание законодательства Российской Федерации. – 1995. – № 12. – Ст. 1053.
14. Там же.
15. См.: Ведомости Съезда народных депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации. – 1992. – № 30. – Ст. 1797.
16. См.: Собрание законодательства Российской Федерации. – 2011. – № 12. – Ст. 1651.
17. Приказ Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 7 октября 2005 г. № 627 «Об утверждении Единой номенклатуры государственных и муниципальных учреждений здравоохранения» // Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти. – 2005. – № 42.
18. См.: Собрание законодательства Российской Федерации. – 2007. – № 5. – Ст. 656.
19. См.: Собрание законодательства Российской Федерации. – 2004. – № 28. – Ст. 2900.
20. Лицензия № 55-01-000299 от 14 декабря 2006 г. на осуществление медицинской деятельности Некоммерческого партнёрства «Спортивный клуб «Авангард» Омская область.
21. См.: *Сараев В. В.* Уголовно-правовая охрана современного профессионального спорта в России : автореф. дис. ... канд. юрид. наук. – Омск, 2009. – 22 с.