

ИЗ ФОНДОВ РОССИЙСКОЙ ГОСУДАРСТВЕННОЙ БИБЛИОТЕКИ

Васькевич, Владимир Петрович

**Гражданско-правовое регулирование отношений в
области профессионального спорта**

Москва

Российская государственная библиотека

diss.rsl.ru

2006

Васькевич, Владимир Петрович

Гражданско-правовое регулирование отношений в области профессионального спорта : [Электронный ресурс] : Дис. ... канд. юрид. наук : 12.00.03. - Казань: РГБ, 2006 (Из фондов Российской Государственной Библиотеки)

Гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право

Полный текст:

<http://diss.rsl.ru/diss/06/0279/060279021.pdf>

**Текст воспроизводится по экземпляру, находящемуся в
фонде РГБ:**

Васькевич, Владимир Петрович

***Гражданско-правовое регулирование отношений в
области профессионального спорта***

Казань 2006

61:06-12/684

**МИНИСТЕРСТВО ОБРАЗОВАНИЯ И НАУКИ
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ**

КАЗАНСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ

На правах рукописи

Васькевич Владимир Петрович'



**ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ
ОТНОШЕНИЙ В ОБЛАСТИ ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО СПОРТА**

12.00.03-гражданское право; предпринимательское право;
семейное право; международное частное право.

Диссертация на соискание ученой
степени кандидата юридических наук

Научный руководитель:
кандидат юридических наук, доцент
Карягин Николай Егорович

Казань - 2006

Содержание

	Стр.
Введение	3-18
ГЛАВА 1. Общественные отношения в сфере профессионального спорта и источники их правового регулирования.	19-91
§ 1. Особенности и классификация общественных отношений в сфере профессионального спорта.	19-51
§ 2. Система источников правового регулирования отношений в области профессионального спорта.	51-91
ГЛАВА 2. Гражданско-правовой статус отдельных субъектов профессиональных спортивных отношений.	92-154
§ 1. Гражданско-правовой статус профессиональных спортивных организаций.	92-121
§ 2. Правовой статус спортсменов-профессионалов.	122-154
ГЛАВА 3. Роль гражданско-правовых договоров в сфере профессионального спорта.	155-194
§ 1. Договорное регулирование отношений с участием спортсменов-профессионалов.	155-174
§ 2. Посреднические договоры в области профессионального спорта.	174-194
Заключение	195-196
Список использованных нормативно-правовых актов, материалов судебной практики и специальной литературы.	197-216

Введение

Актуальность темы диссертационного исследования. На сегодняшний день одним из наиболее многогранных и специфических общественных явлений выступает физическая культура и спорт. Не подвергается сомнению, что именно физическая культура и спорт оказывают огромное влияние на формирование волевых и нравственных качеств человека, становление и совершенствование его личности. Физическая культура и спорт — это основа здорового образа жизни людей, здоровья нации в целом. Через призму здоровья людей физическая культура и спорт создают основу экономического развития любого государства, мира в целом, в том числе, и России. В подтверждение изложенной точки зрения следует привести обоснованные доводы Президента Российской Федерации В.В. Путина, справедливо отмечающего в послании Федеральному собранию, что одним из сложных для нашего общества вопросов остается вопрос борьбы с алкоголизмом и наркоманией. Решить эту проблему невозможно методом запретов. Результатом работы общества и государства в целом «должна стать осознанная молодым поколением необходимость в здоровом образе жизни, в занятиях физической культурой и спортом»¹. Здоровый образ жизни — это успех, личный успех каждого человека.

В связи с переходом России к рыночной экономике в значительной степени претерпели изменения и отношения в области физической культуры и спорта. Так, в условиях рынка в сфере физической культуры и спорта в начале 90-х годов зародилась и бурно развивается новая, ранее неизвестная ни отечественному законодательству, ни правоприменительной практике, особая, специфическая область — профессиональный спорт. С появлением профессионального спорта возникли и продолжают развиваться общественные отношения в данной сфере. По мере развития профессиональной спортивной деятельности все более

Послание Президента Российской Федерации Федеральному Собранию Российской Федерации от 25 апреля 2005 года. «Послание Президента России Владимира Путина Федеральному Собранию РФ» // Российская газета. 2005. № 86 (2939).

4 значимой становится проблематика

механизма ее правового регулирования, в том числе в рамках гражданского права.

Можно с уверенностью констатировать, что в настоящее время в России достаточно быстрыми темпами формируется и совершенствуется законодательство, регулирующее отношения в сфере физической культуры и спорта. В то же время отношения в области профессионального спорта на законодательном уровне урегулированы довольно слабо. Отсутствие комплексного научного подхода к правовому регулированию отношений в сфере профессионального спорта повлекло ряд негативных последствий как теоретического, так и практического плана. Они, в первую очередь, возникают в практике взаимодействия профессиональных спортсменов с профессиональными спортивными клубами, федерациями (союзами, ассоциациями) по различным видам спорта, спортивными лигами и т.д.

Во взаимоотношениях между указанными субъектами профессиональных спортивных отношений зачастую нарушаются субъективные права профессиональных спортсменов, поскольку, как правило, именно они являются более слабой стороной в исследуемых отношениях и поэтому нуждаются в особой правовой охране. В связи с этим назрела острая необходимость в четкой правовой регламентации отношений в области профессионального спорта.

Актуальность и практическая значимость темы данного исследования связана также с особенностями общественных отношений в сфере профессионального спорта.

В настоящее время, как известно, профессиональный спорт признан законодателем предпринимательской деятельностью (ст. 2 Федерального закона «О физической культуре и спорте в Российской Федерации»), целью которой является удовлетворение интересов профессиональных спортивных организаций, спортсменов, избравших спорт своей профессией, и зрителей. Следовательно, профессиональный спорт, являясь предпринимательской деятельностью, относится к сфере гражданско-правового регулирования, где доминирует общедозволительный метод. Это означает, что субъекты профессиональных спортив-

профессионалы, юридические лица и их объединения) по собственному усмотрению могут выбирать любые способы взаимодействия, т.е. они вправе строить свои отношения на основании гражданско-правовых договоров, действовать как самостоятельно, так и учреждать юридические лица различных организационно-правовых форм, а также объединяться в ассоциации и союзы.

Вместе с тем, действующий Федеральный закон «О физической культуре и спорте в Российской Федерации» предусматривает, что деятельность спортсменов-профессионалов регулируется трудовым законодательством (ст. 25 закона). В Трудовой кодекс Российской Федерации впервые включено ряд статей, которые регулируют некоторые особенности труда спортсменов профессионалов.

Поэтому эти вопросы нуждаются в четкой законодательной регламентации. В проекте нового Федерального закона «О физической культуре и спорте в Российской Федерации» законодатель уже предусматривает, что отношения в области профессионального спорта с участием профессиональных спортсменов могут регулироваться нормами как гражданского, так и трудового права.

В связи с этим в настоящее время остается неразрешенным на законодательном уровне практически значимый вопрос о соотношении гражданско-правового и трудового регулирования профессиональных спортивных отношений с участием спортсменов-профессионалов по поводу их участия в профессиональной спортивной деятельности.

Наряду с этим, необходимость развития и совершенствования правового регулирования сферы профессионального спорта обусловлена рядом факторов и причин, которые, в свою очередь, вызвали к жизни несколько иные подходы к ряду устоявшихся в правовой науке и практике представлений.

Во-первых, это организационные и финансовые факторы. Они связаны с возникновением и быстрым развитием неизвестных ранее отечественной юридической науке и практике общественных отношений в области профессионального спорта, децентрализацией системы физической культуры и спорта в целом, многообразием субъектов профессиональной спортивной деятельности,

переходом на многоканальную систему финансирования профессиональной спортивной деятельности.

Во-вторых, до настоящего времени отсутствуют единые принципы и комплексный подход к регулированию отношений в области профессионального спорта. Хотя общеизвестно, что именно в принципах отражается единство и дифференциация правового регулирования деятельности в любой области, в том числе и в исследуемой.

Помимо этого специфическая проблема регулирования профессиональных спортивных отношений как нового правового явления заключается в том, что они практически не урегулированы законодательством, в т.ч. и с учетом существующих взаимосвязей данного регулирования с иными правовыми образованиями. Принятие единого правового комплекса (Федерального закона «О профессиональном спорте в Российской Федерации») на основании общих принципов позволит устранить множество имеющихся проблем и пробелов правового регулирования отношений в области профессионального спорта.

В-третьих, особенности отношений в сфере профессионального спорта, их субъектный состав выявили ряд проблем правового регулирования, которые порождены внутренней сложностью данных отношений, в частности, тесным переплетением в них частноправовых и публично-правовых элементов. В настоящее время правовое регулирование профессиональных спортивных отношений осуществляется нормами, в основном, двух правовых отраслей - гражданского и трудового, между которыми нередко возникают коллизии. Между тем законодатель не дает четкого ответа на вопрос о соотношении норм данных отраслей права при регулировании профессиональных спортивных отношений.

В-четвертых, многие практически значимые вопросы, требующие разрешения, в первую очередь, в рамках гражданского права, в частности, дисквалификации спортсменов-профессионалов, их переходов из одного спортивного клуба в другой, трансфертных выплат не нашли отражения в нормах отечественного права.

В-пятых, разработка проблемы гражданско-правового регулирования отношений в области профессионального спорта дополняет учение об объектах и субъектах гражданского права, способствует закреплению единой концепции гражданской правосубъектности, и обуславливает целесообразность комплексного исследования вопроса гражданско-правового регулирования профессиональных спортивных отношений.

Степень научной разработанности темы. Комплексные исследования проблем гражданско-правового регулирования отношений в области профессионального спорта до сих пор не проводились. Главным образом это связано с незначительностью промежутка времени, прошедшего с момента перехода российского общества к рыночной экономике, а также с момента легального признания профессиональной спортивной деятельности, как таковой.

Отношениям в сфере физической культуры и спорта в целом уделялось внимание в диссертационных трудах В.Н. Уварова, С.Н. Братановского. Однако в указанных исследованиях затрагиваются вопросы административно-правового регулирования отношений в области физической культуры и спорта, и основаны они на нормативном материале, действовавшем в период написания соответствующих работ. Вопросам нормативно-правового регулирования отношений в сфере физической культуры и спорта посвящены работы Н.В. Уловистой.

Анализ современных отечественных изданий юридической направленности свидетельствует о том, что недостаточно как научных трудов и монографических исследований данной области, так и научных статей в периодической печати. Только в последнее время в центральной периодической печати стали появляться научные статьи по проблематике правового регулирования профессиональных спортивных отношений.

Особенностям правового регулирования труда профессиональных спортсменов уделяется внимание в диссертационном исследовании О.А. Шевченко. Отдельным вопросам правового регулирования отношений в области профессионального спорта посвящены работы С.В. Алексева, А.А. Бикеева (в соав-

8 торстве), А.Б. Канунникова, Е.Н.

Лукьянчук и А.А. Пастухова (в соавторстве), М.А. Маргулиса, Г.С. Скачковой и некоторых других авторов.

Ценность научных трудов всех указанных авторов очевидна. Это первые исследования в современной отечественной юридической науке, посвященные отдельным проблемам правового регулирования профессиональных спортивных отношений. Между тем, эти работы, в т.ч. и некоторые научные исследования СВ. Алексеева, А.А. Бикеева (в соавторстве) и других авторов, посвящены лишь отдельным вопросам гражданско-правового регулирования данных отношений.

Поэтому есть все основания считать, что вопросы гражданско-правового регулирования профессиональных спортивных отношений не изучены и не раскрыты с достаточной полнотой в отечественной юридической науке.

Отмеченные обстоятельства, а также недостаточность освещения в цивилистической науке вопросов правового регулирования отношений в области профессионального спорта в значительной степени определили необходимость теоретической проработки темы исследования с позиций гражданского права.

Именно отсутствие доктринальной проработки данных вопросов и необходимость их разрешения определило научную актуальность темы исследования, ее значимость для науки гражданского права, законотворческой и правоприменительной деятельности.

Цель и задачи диссертационного исследования. Цель диссертационной работы - анализ современного состояния гражданско-правового регулирования отношений в области профессионального спорта.

Для достижения указанной цели диссертационного исследования определены следующие **задачи**:

Во-первых, исследовать область общественных отношений, складывающихся в профессиональном спорте как сферу комплексного правового регулирования, включая и гражданско-правовое, выявить их особенности, в том числе, провести классификацию.

Во-вторых, проанализировать источники правового регулирования профессиональных спортивных отношений, провести их систематизацию с целью выявления соответствующих особенностей их гражданско-правового регулирования.

В-третьих, выявить специфику субъектного состава лиц, непосредственно задействованных в профессиональных спортивных отношениях.

В-четвертых, сформулировать понятие и содержание гражданско-правового статуса профессиональных спортивных организаций и профессиональных спортсменов.

В-пятых, на основе сравнительного анализа действующего гражданского и трудового законодательства показать особенности гражданско-правового регулирования деятельности профессиональных спортсменов.

В-шестых, разработать предложения и рекомендации по совершенствованию законодательства в области профессиональной спортивной деятельности.

Объект и предмет исследования. Объектом исследования являются общественные отношения, складывающиеся по поводу участия субъектов в профессиональной спортивной деятельности. Предметом исследования являются правовые нормы, регулирующие отношения в области профессионального спорта, отечественные нормативные акты, включая локальные, и нормативные акты зарубежных стран, правоприменительная практика и литературные источники о профессиональной спортивной деятельности.

Методология и методы исследования. Диссертационное исследование основывается на всеобщем диалектическом методе познания, а также применялись используемые в юриспруденции современные методы исследования, разработанные научной философией: логический, исторический, системный, структурного и сравнительного анализа. Кроме того, в работе задействованы и частнонаучные методы: сравнительно-правовой, формально-юридический и др. Наряду с этим в работе использован межотраслевой метод юридических исследований.

Научно-теоретическая и эмпирическая основы исследования. Научную основу исследования составили труды ученых, которые внесли значительный вклад в развитие правовой науки. В ходе работы над диссертацией изучены и проанализированы труды философов, русских правоведов дореволюционного периода и современных ученых-юристов как в области теории государства и права, так и отраслевых наук по проблематике, исследуемой в диссертации и смежным проблемам. Эмпирическую основу исследования составляет система нормативно-правовых актов, регулирующих отношения в области профессионального спорта, а также практика их применения. В работе использованы международные акты, отечественное законодательство, правовые позиции Верховного суда Российской Федерации, локальные (корпоративные) акты отдельных коллективных субъектов профессиональных спортивных отношений (федераций) по соответствующим видам спорта, материалы, собранные автором в Федеральном агентстве по физической культуре и спорту, а также публикации периодической юридической печати.

В основу для данного диссертационного исследования положены труды российских представителей науки гражданского права и общей теории права, в частности, труды С.С. Алексеева, Н.А. Барина, В.С. Белых, М.И. Брагинского, С.Н. Братуся, А.Б. Венгерова, В.В. Витрянского, В.П. Водопьянова, Ю.С. Гамбарова, Р.-М.З. Зумбулидзе, М.Н. Илюшиной, С.Ф. Кечекьян, В.М. Корельского, П.В. Крашенинникова, А.В. Малько, Н.И. Матузова, Д.И. Мейера, И.Б. Новицкого, В.Д. Перевалова, К.П. Победоносцева, В.Ф. По-пондопуло, О.Н. Садикова, А.П. Сергеева, В.Г. Стрекозова, Е.А. Суханова, В.А. Тархова, Ю.К. Толстого, Р.О. Халфиной, В.А. Хохлова, В.Н. Хропанюка, З.И. Цыбуленко, Г.Ф. Шершеневича, В.Ф. Яковлева, В.Ф. Яковлевой и др.; труды представителей науки трудового права - А.К. Безиной, И.К. Дмитриевой, Г.С. Скачковой, О.А. Шевченко, Г.В. Хныкина и др.; труды российских ученых-философов и стран СНГ - А.П. Алексеева, П.В. Алексеева, В.П. Андрущенко, В.С. Барулина, Н.И. Горлач, В.Н. Лавриненко, В.И. Леушина, К.Х. Момджяна и др.

В работе исследовались научные труды авторов, посвященные различным аспектам правового регулирования отношений в области физической культуры и спорта в целом, а также отдельным аспектам правового регулирования профессиональных спортивных отношений, в частности, труды СВ. Алексеева, Л.Ш. Апциаури, В.К. Бальсевич, С.Н. Братановского, А.А. Бикеева, З.Л. Завадской, Н.А. Игнатюк, А.Б. Канунникова, В.А. Карташкина, А.И. Кравченко, В.В. Кузина, М.Е. Кутепова, Л.И. Лубышевой, М.А. Маргулиса, Л.К. Терещенко, В.Н. Уварова и др.

Научная новизна диссертационного исследования заключается в том, что предпринята первая в современной отечественной науке гражданского права попытка комплексного исследования проблем гражданско-правового регулирования отношений в области профессионального спорта на уровне диссертации с использованием инструментария и выводов цивилистики, теории государства и права, а также философской науки.

В работе выявлена специфика профессиональных спортивных отношений, как особой сферы правового регулирования; дана классификация общественных отношений в области профессионального спорта и выявлено ее юридическое значение для целей гражданского права; сформулировано авторское определение категории «гражданско-правовое регулирование профессиональных спортивных отношений»; показано гражданско-правовое значение актов профессиональных спортивных организаций (локального регулирования в сфере гражданского права); дано авторское определение профессионального спорта для целей правового регулирования; показана специфика гражданско-правового положения профессиональных спортивных организаций и гражданско-правового статуса профессиональных спортсменов; обосновано существование смешанных договоров в сфере профессионального спорта, сочетающих гражданско-правовые и трудовые условия; описана система гражданско-правовых договоров в области профессионального спорта.

Научная новизна также отражена в следующих **основных положениях и выводах, вынесенных на защиту:**

1. Общественные отношения в сфере профессионального спорта можно классифицировать на виды по различным основаниям, в частности: по субъектному признаку (составу участников); по характеру общественных отношений - отношения частные и отношения публичные (властные); по условию о возмездноеTM - возмездные и безвозмездные отношения; по видам профессионального спорта.

Все указанные классификации имеют юридическое значение. Они позволяют учитывать специфику профессиональных спортивных отношений при осуществлении нормативного регулирования, в том числе, на локальном, включая корпоративный, уровнях, а также договорного регулирования.

2. В структуре общественных отношений, возникающих по поводу профессиональной спортивной деятельности, нужно выделять профессиональные спортивные отношения, которые в совокупности можно определить как систему (комплекс) общественных отношений, складывающихся между субъектами профессиональной спортивной деятельности. Данные отношения имеют ряд специфических особенностей, позволяющих их охарактеризовать как особую сферу правового регулирования. *Во-первых*, сюда следует отнести субъектный состав данных отношений, включающий участников профессиональной спортивной деятельности. *Во-вторых*, это специальные объекты, как непосредственно профессиональной спортивной деятельности, так и неразрывно связанных с ней областей. *В-третьих*, в указанных отношениях имеет место прямое (принятие нормативно-правовых актов, бюджетное финансирование) или косвенное (через Олимпийский Комитет России, федерации по видам спорта, профессиональные спортивные клубы), опосредованное участие публично-правовых образований.

Большинство этих отношений отвечают принципам построения гражданских отношений, указанным в ст. 2 ГК РФ.

3. Сложившаяся в настоящее время юридическая практика свидетельствует о том, что в рамках профессиональной спортивной деятельности, осуществляемой в Российской Федерации, еще окончательно не сформировались отношения

прибыли. Фактически профессиональный спорт на современном этапе развития, несмотря на его нормативное определение, можно рассматривать как предпринимательскую деятельность с существенной оговоркой. Профессиональный спорт - это экономическая деятельность, направленная на систематическое получение дохода от занятий спортом, в целях удовлетворения интересов субъектов профессиональных спортивных отношений. Исходя из указанной цели, профессиональный спорт становится экономической деятельностью, но не всегда это будет деятельность предпринимательская.

4. Правовое стимулирование в сфере профессионального спорта должно осуществляться через систему межотраслевых, в т.ч. и гражданско-правовых, гарантий профессиональной спортивной деятельности (при переходах спортсменов-профессионалов из одного профессионального спортивного клуба в другой, при дисквалификации спортсменов-профессионалов и т.д.). Под этими правовыми гарантиями понимаются условия, способы и средства, установленные в законодательстве, и обеспечивающие осуществление субъективных прав спортсменов - профессионалов.

5. Диссертантом обосновано, что установленная законодательством система профессиональных спортивных организаций является правовым средством саморегулирования в области гражданского оборота в сфере профессионального спорта, выявлена двойственная правовая природа этих организаций. С одной стороны, это обычные юридические лица, как правило, некоммерческие организации, а с другой - большая их часть выполняют регулирующие, (издание актов) и управленческие (создание и обеспечение деятельности системы субъектов профессиональных спортивных отношений) функции в сфере профессионального спорта.

6. В систему средств гражданско-правового регулирования профессиональных спортивных отношений включаются локальные нормативно-правовые акты, принимаемые на уровне профессиональных спортивных организаций, подразделяемые диссертантом на межкорпоративные и внутрикорпоративные

проведения официальных российских соревнований и т.д. Эти акты имеют двойственную правовую природу. С одной стороны, они закрепляют локальные отношения и, соответственно, содержат локальные нормы, а с другой - они содержат нормы обычного права (ст. 5 ГК РФ), которые распространяют свое действие и на отношения, складывающиеся без участия соответствующих спортивных организаций.

7. Диссертантом установлено, что правовой статус спортсмена-профессионала зависит от существа складывающихся правоотношений. Как правило, он (статус) имеет комплексный характер, состоящий, как минимум, из двух элементов: - гражданско-правового и трудового. В конкретных правоотношениях он, в основном, гражданско-правовой - индивидуальные виды спорта, или трудовой - в коллективных видах спорта. Вместе с тем, данные виды статусов относятся и к смешанным.

8. Юридическая практика в сфере профессионального спорта допускает существование смешанных договоров, которые сочетают в себе гражданско-правовые и трудовые элементы. Использование данных договоров необходимо закрепить законодательно — в Федеральном законе «О физической культуре и спорте в Российской Федерации». При этом необходимо учитывать, что основу такого договора могут составлять как гражданско-правовые условия, так и трудовые. Использование разноотраслевых условий этого договора (соответственно, гражданско-правовых и трудовых) должно быть построено по следующей схеме: основные - дополнительные (субсидиарные) условия.

9. По своей юридической природе дисквалификация в профессиональном спорте является ограничительной правовой санкцией для спортсмена-профессионала или иного субъекта исследуемых отношений. Поэтому дисквалификация, отсутствующая в действующих федеральных законах, в рамках гражданско-правового регулирования в современных условиях применена быть не может. Вместе с тем, она является необходимым правовым инструментом воздействия на спортсменов-профессионалов.

15 В развитие гражданско-правового регулирования отношений по дисквалификации автор предлагает сформулировать в действующем законодательстве нормы о дисквалификации с учетом следующих принципов: установить виды дисквалификации; закрепить общие основания применения дисквалификации; закрепить круг лиц, которые вправе инициировать процедуру дисквалификации и установить общий порядок применения дисквалификации; закрепить основания и порядок защиты прав спортсменов-профессионалов и иных субъектов; закрепить право профессиональных спортивных организаций на установление в локальных (корпоративных) актах положений о дисквалификации в соответствии с требованиями закона.

10. Действующий ГК РФ должен предусматривать заключение типовых договоров не только для договоров публичного характера (ст.426 ГК РФ), но и для иных случаев, предусмотренных законом, когда исходя из характера общественных отношений, требуется охрана субъективных прав слабой стороны в отношении. На основании этого автор предлагает внести в действующее законодательство положения, в соответствии с которыми Правительством РФ должен быть разработан типовой договор, который регулировал бы взаимоотношения с участием спортсменов-профессионалов.

11. На основе проведенного исследования автор приходит к выводу о необходимости оформления специального нормативного (в рамках правового комплекса) регулирования профессиональных спортивных отношений, носящего межотраслевой характер и осуществления кодификации норм, посвященных профессиональной спортивной деятельности. Таким правовым комплексом, на наш взгляд, должен стать Федеральный закон «О профессиональном спорте в Российской Федерации». В нем необходимо сформулировать как общие нормы, касающиеся профессионального спорта («Общие положения» - например, нормы о статусе, о дисквалификации и т.д.), так и специальные нормы, посвященные его отдельным видам (игровым и индивидуальным видам спорта — отдельные главы закона). В законе представляется целесообразным закрепить систему государственной поддержки профессионального спорта. Такая система должна

включать в себя как публично-правовые элементы (налоговые льготы для субъектов исследуемых отношений, инвесторов и спонсоров, таможенные льготы, лицензирование и т.д.), так и частноправовые (организация страхования профессиональных спортсменов, льготное кредитование профессиональных спортивных организаций и др.).

Теоретическая значимость исследования заключается в том, что обоснованные автором выводы и предложения по исследуемой теме развивают и дополняют ряд положений науки гражданского права, в частности, об источниках гражданского права, о правосубъектности, о договорном регулировании, способствуют развитию учения о межотраслевых связях гражданского права, в контексте его взаимодействия с трудовым правом, налоговым правом и иными отраслями права. Данная диссертационная работа может стать базой, основой для других научных цивилистических исследований отношений в области профессионального спорта.

Практическая значимость исследования состоит в возможности использования результатов исследования в законотворческой деятельности для целей устранения выявленных коллизий, пробелов и недостатков в системе действующего законодательства, регулирующего профессиональные спортивные отношения, углубления дифференцированного подхода к проблемам гражданско-правового регулирования данных отношений, в правоприменительной практике при разрешении конфликтов, связанных с профессиональной спортивной деятельностью, а также в качестве основы для последующих научных разработок исследуемой проблематики.

Результаты исследования могут быть использованы в учебно-педагогическом процессе при чтении лекций по гражданскому праву, предпринимательскому праву, коммерческому праву, а также спецкурса по спортивному праву, при построении комплексных учебных программ. Также очевидна практическая значимость исследования в возможности использования его результатов в учебно-педагогическом процессе физкультурными вузами и факультетами при чтении лекций, спецкурсов, проведении практических занятий.

В диссертации излагаются и аргументируются предложения по совершенствованию действующего законодательства. Ряд положений могут быть использованы при разработке Федерального закона «О профессиональном спорте в Российской Федерации», а также регионального законодательства в исследуемой области.

Апробация результатов исследования. Диссертация выполнена на кафедре гражданского и предпринимательского права Казанского государственного университета, где было проведено ее обсуждение и рецензирование. Основные положения и выводы, содержащиеся в настоящей диссертации, использовались автором в учебном процессе на занятиях со студентами юридического факультета, а также получили практическую апробацию в выступлениях автора на научных и научно-практических конференциях международного, всероссийского, и регионального уровня.

Основные направления диссертационного исследования докладывались на Международной конференции «Актуальные проблемы истории государства и права, политических и правовых учений» (г. Самара, 2001 г.), на Всероссийской научно-практической конференции «Проблемы развития инвестиционного права» (г. Самара, 2001 г.), на Всероссийской конференции молодых ученых «Актуальные проблемы частноправового регулирования» (г. Самара, 2001 г.), на Всероссийской научно-практической конференции молодых ученых и студентов «Проблемы реализации и защиты прав человека» (г. Самара, 2002 г.), на Международной научно-практической конференции «Применение норм гражданского законодательства в условиях развития рыночных отношений» (г. Самара, 2004 г.), на юбилейной Всероссийской научной конференции «Два века юридической науки и образования в Казанском государственном университете» (г. Казань, 2004 г.), на Международной научно-практической конференции «Современные проблемы публично-правового и частно-правового регулирования: теория и практика» (г. Уфа, 2005 г.), на Международной V научной конференции молодых ученых «Актуальные проблемы частноправового регулирова-

18 ния» (г. Самара, 2005 г.), отражены в опубликованных автором статьях и монографии.

Структура работы определена целями диссертационного исследования, а также степенью научной разработанности затрагиваемой в ней проблематики. Диссертационная работа состоит из введения, трех глав, объединяющих шесть параграфов, заключения и списка использованных нормативных актов, судебной практики и литературы.

Глава 1. Общественные отношения в сфере профессионального спорта и источники их правового регулирования.

§1. Особенности и классификация общественных отношений в сфере профессионального спорта.

Для выявления специфики правового регулирования общественных отношений в области профессионального спорта первоначально необходимо исследовать особенности этих отношений, в том числе, дать их классификацию.

Постановка отмеченной задачи требует, по крайней мере, краткого ответа на вопрос: что такое общество и общественные отношения вообще? Это связано с тем, что общественные отношения в сфере профессионального спорта являются неотъемлемой частью общественных отношений.

В отечественной и зарубежной литературе встречаются различные и многочисленные определения такому сложному явлению, каковым является общество. Так, отечественной науке известны два основополагающих подхода к изучению и пониманию такого сложного и многогранного явления, как общество: первый - общесоциологический, признаваемый узким, второй - философский, признаваемый широким.

В узкосоциологическом подходе общество понимается как: - конкретно определенная группа людей, которая объединяется для целей общения и осуществления совместной деятельности; - исторический этап развития какого-либо народа или страны; система взаимодействия людей, имеющая свою сложную организованную структуру и институты¹.

Социологическая наука понимает общество как социальную организацию конкретной страны, основой которой является социальная структура.

Одной из центральных проблем социальной философии является "вопрос о том, что такое, собственно, есть общество, какое значение оно имеет в жизни человека, в чем его истинное существо и к чему оно нас обязывает", - писал С.Л. Франк².

¹ См.: Кравченко А.И. Социология: Учебник для вузов. - М.: Академический Проект, 2001. - С. 83.

² Цит. по: Барулин В.С. Социальная философия. Ч. 1. - М.: МГУ, 1993. - С.3.

В социальной философии, как и в любой иной науке "имеются разные точки зрения почти на каждую проблему, да и на весь комплекс ее проблем"¹. Это в первую очередь касается ее главной и основной проблемы - проблемы изучения общества. Так СВ. Соколов указывает, что в рамках социальной философии общество - это форма общественного бытия, способ общественного производства, который представляет собой систему сложных, незаметных и неразрывных связей между людьми. Общество существует в форме совместной жизни людей, социальных институтов, таких как: государство, язык, семья, деньги и иных, а также социальных общностей - возрастных, этнических, профессиональных и иных.²

Ряд авторов (В.П. Андрущенко, Н.И. Горлач, В.И. Волович, Е.Н. Мануйлов, В.К. Рыбалко, М.П. Требин и другие) в учебнике социальной философии представляют общество как универсальный, самодостаточный, саморегулирующийся и самовоспроизводящийся способ организации социальных связей и взаимодействий между людьми, обеспечивающий удовлетворение их потребностей .

К.Х. Момджян определяет общество как особый, самодостаточный коллектив взаимодействующих людей, который обладает "универсальными законами организации и конкретными формами их проявления"⁴, и представляет собой "организационную форму действительного бытия социальности, ее зарождения, воспроизводства и саморазвития"⁵.

Следовательно, в науке к пониманию и изучению общества существуют различные подходы, которые являются достоянием научной мысли. "Одни видят в нем наиндивидуальную духовную реальность, основанную на коллективных представлениях (Э. Дюркгейм) или реальность, порожденную известной направленностью духа и существующую не объективно, а как иллюзия

¹ См.: Алексеев П.В. Социальная философия: Учебное пособие. - М.: ООО "ТК Велби", 2003. - С. 8.

² См.: Соколов СВ. Социальная философия: Учеб. Пособие для вузов. - М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2003. - С. 7.

³ См.: Социальная философия. Учебник. // Под общей редакцией Андрущенко В.П., Горлач Н.И. - Киев-Харьков: Издательский дом "Единорог", 2002. - С. 259.

⁴ См.: Момджян К.Х. Философия общества // Кузнецов В.Г., Кузнецова И.Д., Миронов В.В., Момджян К.Х. Философия. М., 1999. - С. 264.

⁵ См.: Момджян К.Х. Введение в социальную философию: Учеб. Пособ. - М.: Высш. Шк., КД "Университет", 1997. С. 93.

человеческих отношений (Н.А. Бердяев) или такое духовно-нравственное образование, которое связано с подчинением человеческой воли "должному" (С.Л. Франк). Другие в отличие от приведенного взгляда дают понимание общества, близкое к материалистическому: общество - это такое взаимодействие людей, которое является продуктом социальных, т.е. ориентированных на других людей, действий (М. Вебер); это такая система отношений между людьми, связующим началом которой являются нормы и ценности (Т. Парсонс). Третьи подходят к обществу с последовательно-материалистических позиций (К. Маркс, его единомышленники и последователи). Они определяют общество как такую совокупность объективных общественных отношений, которая существует в исторически определенных формах и складывается в процессе совместной деятельности людей. Общество, таким образом, представляется как все те связи и отношения, в которых индивиды находятся друг к другу, как ансамбль общественных отношений, в которых живет и действует человек. Данный подход выглядит наиболее предпочтительным, особенно близким в подлинной социальной реальности. Он хорошо обосновывается наукой, дающей достоверные знания об объективных законах, тенденциях развития общества и входящих в него общественных отношениях"¹.

Таким образом, крупнейшие мыслители социальной философии XIX-XX вв., как О. Конт, Г. Спенсер, Э. Дюркгейм, С. Франк, Т. Парсонс, К. Маркс, Л. Уорд, Г. Тард, М. Вебер, П. Лавров, Н. Бердяев, П. Сорокин и другие рассматривали и понимали общество как систему взаимодействия людей, как определенную социальную систему, расходясь лишь в понимании основ такой системы. В общих чертах они понимают общество как продукт разумно организованной и целенаправленной совместной деятельности больших групп людей, активно взаимодействующих между собой по поводу удовлетворения своих жизненно необходимых потребностей, объединенных на основе взаимных интересов, имеющих постоянный и объективный характер. К. Маркс давал сле-

¹ См.: Краткий философский словарь. -М.: "Проспект", 1998. - С. 219-220.

обществу - это "продукт взаимодействия лю-деи .

Исходя из изложенного, в самом общем виде общество можно обозначить как исторически сложившуюся социальную систему взаимодействия людей, выражающуюся в совокупности объективных, постоянно изменяющихся общественных отношений. Социальный, в данном случае, необходимо понимать как "общественный, относящийся к жизни людей и их отношениям в обществе" .

Общество имеет весьма сложную структуру со многими действующими неоднородными факторами, которые обуславливают сложный характер его развития. Так, в обществе осуществляются различные по своему характеру и содержанию виды общественной деятельности: производственно-экономическая, социально-бытовая, политическая, религиозная, эстетическая, культурная и другие, имеющие как бы свое социальное пространство. Такое пространство очерчивается соответствующим видом общественных отношений. В рамках таких отношений происходит та или иная общественная деятельность, в результате которой складываются различные сферы жизни общества. Наука выделяет четыре основные сферы общественной жизни - экономическая, социальная, политическая и духовная³. Каждая из указанных подсистем (сфер) представляет собой совокупность входящих в нее элементов.

С точки зрения гражданского права, которое регулирует, в первую очередь, имущественные отношения⁴, нас более всего интересует экономическая сфера.

Общественные отношения, возникающие в процессе производства, распределения, обмена и потребления материальных благ, охватывает экономическая

¹ См.: Маркс К., Энгельс Ф. Соч. Т. 27. - С. 402

² См.: Ожегов СИ. и Шведова НЛЮ. Толковый словарь русского языка: 80 000 слов и фразеологических выражений / Российская академия наук. Институт русского языка им. В.В. Виноградова. — 4-е изд., дополненное. - М.: Азбуковник, 1999. - С. 752.

³ См.: Философия: Учебник / Под ред. Проф. В.Н. Лавриненко. - 2-е изд., испр. и доп. - М.: Юристъ, 1998. - С. 372.

⁴ См.: ст. 2 Гражданского кодекса Российской Федерации (Часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 03.01.2006) //СЗРФ. 1994. №32. Ст. 3301.

экономическая сфера состоит из следующих элементов, входящих в нее, - заводы, фабрики, предприятия, транспорт, рынки, банки, деньги, фондовые и товарные биржи и т.п. Основная цель экономической сферы - это создание товаров и услуг, необходимых для удовлетворения жизненно важных потребностей людей (в жилье, пище, досуге, спорте, профессиональном спорте и т.д.).

Экономическая сфера является главной, определяющей сферой любого общества. Она находится в постоянной и неразрывной связи со всеми общественными областями, в том числе и со сферой профессионального спорта. А поскольку профессиональный спорт напрямую связан с крупными финансовыми вложениями он, в свою очередь, проник во все области общественных отношений, и в первую очередь, в экономическую. Экономика всякого общества, безусловно, работает в области спорта. Целые предприятия, заводы и фабрики работают, исключительно, в спортивной сфере. В настоящее время в индустрии профессионального спорта находятся в постоянном обращении миллиарды долларов, оказывая положительное влияние на экономический рост государств. Спорт - это, в первую очередь, здоровье нации в целом. Следовательно, развитие и рост экономики любого государства неразрывно связано и более того, находится в прямой зависимости от здоровья его населения.

Политическая сфера охватывает политическую деятельность классов и иных социальных групп, национальных общностей, политических партий и движений, а также различных общественных отношений. Политическая сфера включает отношения, возникающие в процессе взаимодействия государства, политических партий и организаций по поводу власти и управления. К ней относятся государство (президент и его аппарат, правительство и его аппарат, парламент и его аппарат, местные органы власти, армия, милиция, налоговая и таможенная службы), партии, профсоюзы, молодежные, женские и прочие организации и т.п. Основная задача политической сферы - это узаконение спосо-

¹ См.: Философия: Учебник / Под ред. Проф. В.Н. Лавриненко. - 2-е изд., испр. и доп. - М.: Юристъ, 1998. - С. 372.

² См.: Указанный учебник под ред. Проф. В.Н. Лавриненко. - С. 373-374.

Профессиональный спорт в его современном понимании становится частью политической жизни, поскольку наличие постоянно действующих профессиональных спортивных команд, прежде всего, по игровым видам спорта, а также профессиональных спортивных клубов связывается с престижем соответствующих территориальных образований (Российской Федерации в целом, субъектов РФ и т.д.), а также с политической рекламой. Популярность спортсменов позволяет некоторым из них активно участвовать и в политической жизни¹.

Социальная сфера представляет собой систему взаимоотношений по поводу социальных условий жизни и деятельности, существующих в обществе социальных групп, классов, национальных общностей, профессиональных и социально-демографических слоев населения (молодежи, лиц пожилого возраста и др.) . Социальная сфера - это отношения, связанные с взаимодействием классов, социальных слоев и групп, наций друг с другом. Социальная сфера включает в себя здравоохранение, общественное питание, коммунальное и бытовое обслуживание, пассажирский транспорт, связь, магазины, учреждения досуга и развлечения, органы социальной защиты, органы социального обеспечения в т.ч. и социального страхования. Основная задача социальной сферы - благосостояние людей (населения страны) и социальная защита беднейших, социально незащищенных слоев населения (инвалиды, пенсионеры, многодетные, малообеспеченные, безработные и т.д.).

Спорт в целом и профессиональный спорт в частности, как социальные факторы, являются частью современной культуры, сохраняют, укрепляют и развивают "сущностные механизмы социально-культурной жизни человека и перехода в субкультуру индивида" . Профессиональный спорт формирует человека как социальную, гармонично развитую, культурную личность. Кроме того, он предоставляет человеку возможность оценить свое отношение к окру-

¹ См.: А.А. Бикеев, В.П. Васькевич, М.Ю. Челышев. Правовая природа дисквалификации в профессиональном спорте.//Трудовое право. Ежемесячный практический журнал, 2002. -№ 12.-С. 87.

² См.: Философия: Учебник / Под ред. Проф. В.Н. Лавриненко. - 2-е изд., испр. и доп. - М.: Юрист, 1998. - С. 373.

³ См.: Апциаури Л.Ш. Спорт как социальное явление и фактор социализации личности // Теория и практика физической культуры. Научно-теоретический журнал, 2003. -№ 1. -С. 12-14.

25 жающей его среде и через эти отношения оценить свое место в обществе¹. Профессиональный спорт как особая сфера физической культуры и спорта имеет огромную социальную значимость. Представляя определенную специфическую область общественных отношений, профессиональный спорт затрагивает интересы значительного круга субъектов - государства, государственных и общественных организаций, юридических лиц, спортсменов, тренеров, зрителей и т.д. Систематические занятия физической культурой и спортом, здоровый образ жизни обеспечивают здоровье людей и профилактику различного рода заболеваний, а также сохранение и увеличение работоспособности населения. Это, безусловно, оказывает положительное влияние не только на социальную сферу, но и на все иные существующие сферы общества.

Духовная сфера представляется как область отношений людей по поводу создания, распространения и усвоения всеми слоями общества разного рода духовных ценностей². Духовная сфера объединяет отношения, связанные с развитием общественного сознания, культуры, науки, религии, искусства, образования. Духовная сфера включает в себя образовательные и научные учреждения, музеи и театры, памятники культуры, художественные галереи, газеты и журналы, церковь, религиозные общины и т.д. Основная задача духовной сферы - открытие новых знаний, передача этих знаний последующим поколениям, создание художественных ценностей и их сохранность, развитие и сохранение духовной культуры. Духовная сфера, также как и экономическая, политическая и социальная, неразрывно связана со спортом. Спорт - это воспитание воли, нравственности, культуры людей. Кроме того, спортивное воспитание, обеспечивая процесс познания, решает также и образовательные задачи. Спорт представляет собой особый, специфический вид творческой и поисковой деятельности. В современных условиях только высокообразованная и высокоорганизованная личность, впитавшая в себя спортивную культуру многих поколений,

¹ См.: Апциаури Л.Ш. Указ. работа. - С. 12-14.

² См.: Философия: Учебник / Под ред. Проф. В.Н. Лавриненко. - 2-е изд., испр. и доп. - М.: Юрист, 1998. - С. 374.

26 способна одерживать победы и завоевывать медали наивысшего качества¹. Выделение из области физической культуры и спорта такой специфической сферы, как профессиональный спорт, заложило фундамент для развития научной мысли в данной области.

Указанные четыре основные сферы современного общества тесно связаны между собой и оказывают непрерывное, взаимное влияние друг на друга.

Характеризуя общество как систему, недостаточно выделить входящие в него подсистемы (сферы) и элементы. Необходимо уяснить, что они находятся во взаимной связи между собой и их можно представить как связи между социальными группами, нациями, индивидами, которые возникают в процессе экономической, политической, социальной и духовной жизни общества. Для целей обозначения этих связей используется термин "общественные отношения".

В процессе совместной практической деятельности людей между индивидами, нациями, группами устанавливаются "определенные отношения, касающиеся средств и способов удовлетворения их потребностей". Постепенно такие "отношения приобретают устойчивый характер, и само общество уже представляет совокупность общественных отношений"³, в которых живет и действует человек. Ввиду того, что общественные отношения "возникают на основе объективных потребностей людей и объективных условий их существования"⁴, они "носят во многом объективный характер"⁵ и развиваются вместе с развитием условий жизни и деятельности людей.

Проблемам общественных отношений посвящено немало научных исследований. Так, в большом энциклопедическом словаре (главный редактор А.М. Прохоров) общественные отношения определены как "многообразные связи между социальными группами, нациями, религиозными общинами, а также

¹ См.: В. К. Бальсевич, Л.И. Лубышева. Спортивно ориентированное физическое воспитание: образовательный и социальный аспекты // Теория и практика физической культуры. Научно-теоретический журнал, 2003. — № 5. — С. 19-22.

² См.: Философия: Учебник / Под ред. Проф. В.Н. Лавриненко. - 2-е изд., испр. и доп. - М.: Юристь, 1998. - С. 365.

³ См.: См.: Философия: Учебник / Под ред. Проф. В.Н. Лавриненко. - 2-е изд., испр. и доп. - М.: Юристь, 1998. - С. 365.

⁴ См.: там же. — С. 365.

⁵ См.: там же. - С. 365.

экономической, социальной, политической, культурной и другой деятельности; оказывают значительное влияние на личные отношения людей, связанных непосредственными контактами"¹.

А.П. Алексеев, Г.Г. Васильев, Ю.Д. Воробей, В.М. Давыдов и ряд других авторов под общественными отношениями понимают такую объективную и устойчивую структуру общественных связей, которая проявляется в виде массовых интересов людей, при этом, формируется в соответствии с видами и предметами человеческой деятельности .

Указанные авторы все общественные отношения делят на две большие, объективно существующие группы: "материальные отношения и идеологические"³. *К первой* группе общественных отношений они относят "производственные и некоторые социальные связи, существующие в семье, быту, материально-культурной сфере"⁴. *Ко второй* группе общественных отношений - "политические, правовые, нравственные, эстетические, религиозные"⁵. Особенности их связей с общественным сознанием и его формами и обуславливают различие между ними. Так, материальные отношения формируются и складываются, не проходя предварительно через общественное сознание. В свою очередь идеологические отношения предварительно проходят через него. Следовательно, люди, вступающие в экономические отношения, могут либо знать их существо, а также характерные черты, либо могут их не знать. Это не обуславливает их объективное существование. Идеологические отношения, напротив, не возникают, не имеют определенных знаний и представлений о государстве, политике, нравственных и эстетических нормах и категориях, религиозных символах и обрядах. Указанные отношения существуют в единстве и соотносятся как содержание и форма, причина и следствие. В то же время, такая связь матери-

См.: Большой энциклопедический словарь. - 2-е изд., перераб. и доп. - М.: "Большая Российская энциклопедия"; СПб.: "Норит", 1997. - С. 828.

² См.: Краткий философский словарь. Под редакцией Алексеева А.П.-М.: Проспект, 1998.-С 218.

³ См.: там же. -С. 218.

⁴ См.: там же.-С. 218.

⁵ См.: там же.-С. 218.

не исключает существования между ними противоречий, иногда существенных¹.

СВ. Соколов определяет социальные (общественные) отношения как систему "устойчивых взаимодействий между субъектами в результате социальной деятельности, объединяющих множество предметов связи (межличностных, межгрупповых, межнациональных, межклассовых) и имеющих длительный, систематический, самовозобновляющийся и преимущественно опосредованный (и обезличенный) характер"².

Учитывая отмеченное, можно дать следующее самое общее определение общественных отношений - это система объективных, постоянных и устойчивых социальных связей людей, которая образуется, действует и развивается в процессе их политико-экономической и социально-культурной деятельности. Под данное определение подпадают и общественные отношения в сфере профессионального спорта.

Как было отмечено ранее, в обществе существуют самые различные виды и формы отношений: экономические, социально-классовые, национальные, производственные, политические, правовые, нравственные, эстетические, религиозные и другие. По своей сути человеческое общество - есть "продукт взаимодействия людей", система отношений между ними. В свою очередь все виды и формы отношений, которые возникают и действуют в обществе, являются общественными или социальными (лат. *socialis*) - "относящийся к жизни людей, к их отношениям в обществе"⁴.

Новые экономические условия в России обуславливают изменение уже существующих (производственных, политических, семейно-бытовых, нравственных и других), а также возникновение и развитие новых общественных отношений в различных областях, в том числе, и в области физической культуры и спорта в целом, и профессионального спорта в частности.

¹ См.: Краткий философский словарь. Под редакцией Алексеева А.П.-М.: Проспект, 1998.-С 218.

² См.: Соколов С.В. Социальная философия: Учеб. Пособие для вузов. - М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2003. - С. 66.

³ См.: Маркс К., Энгельс Ф. Соч. -Т. 27. - С. 402.

⁴ См.: Васюкова И.А. Словарь иностранных слов. М. АСТ-ПРЕСС, 1999. - С. 551.

В современных условиях физическая культура и спорт в России приобрели новый уровень развития. В области физической культуры и спорта появилась и получила быстрое развитие ранее неизвестная российскому законодательству специфическая сфера отношений - профессиональный спорт¹.

В силу того, что профессиональный спорт является относительно обособленной и самостоятельной сферой общественных отношений, исследуемая область справедливо охарактеризована в научной литературе как "совокупность общественных отношений частного и публичного характера, возникающих между субъектами в связи с их участием в профессиональной спортивной деятельности" .

Отношения первой группы "представляют собой общественные связи, подпадающие под действие норм гражданского, а также трудового права"³. К указанной группе отношений можно отнести различные отношения, возникающие на основе гражданских и трудовых договоров. Субъектами общественных отношений частного характера выступают спортсмены-профессионалы, профессиональные спортивные клубы, федерации по различным видам спорта (в том числе и международные), специалисты, работающие в сфере профессионального спорта (тренеры, администраторы, врачи, массажисты, юристы, и т.д.), спортивные агенты и зрители.

К отношениям второй группы "можно причислить такие связи, которые строятся на противоположном существо частных отношений принципе власти и подчинения. Это, главным образом, административные (публичное управление профессиональным спортом) и налоговые отношения в сфере профессионального спорта"⁴. Субъектами общественных отношений публичного характера выступают федеральные государственные органы исполнительной власти, ор-

См.: А.А. Бикеев, В.П. Васильевич, М.Ю. Челышев. Правовая природа дисквалификации в профессиональном спорте. // Трудовое право. Ежемесячный практический журнал, 2002. — № 12. — С. 87.

² С указанным определением нет оснований не согласиться. Об этом см.: Челышев М.Ю. Предпринимательская деятельность в профессиональном спорте: некоторые спорные вопросы законодательства и практики. // Бизнес, Менеджмент и Право. Ежеквартальный научно-практический экономико-правовой журнал, 2003. - № 3. - С. 102.

³ См.: там же. - С. 102.

⁴ См.: Челышев М.Ю. Указ. работа. -С. 102.

ганы государственной власти субъектов Российской Федерации, муниципальные органы, налоговые органы.

Принимая указанное определение профессиональных спортивных отношений, необходимо уяснить существующее различие между отношениями частного и публичного характера. Так, В.Ф. Яковлев указывает, что сфера применения частного права - это складывающиеся в обществе различные типы общественных отношений, в которых государство как власть, непосредственно не участвует. Сфера же применения публичного права - это общественные отношения, в которых государство как таковое неизбежно присутствует. Поскольку первые строятся на основе координации, а вторые - на основе субординации - это отношения различных типов. Следовательно, отношениям различных типов соответствуют различные типы правового регулирования. Если централизованное императивное регулирование характерно для сферы публичных отношений, то для сферы применения частного права характерно децентрализованное регулирование, применение договора, сделки, соглашения. Безусловно, здесь господствует диспозитивное регулирование¹.

Таким образом, в структуре общественных отношений, возникающих по поводу профессиональной спортивной деятельности, нужно выделять *профессиональные спортивные отношения, которые в совокупности можно определить как систему (комплекс) общественных отношений, складывающихся между субъектами профессиональной спортивной деятельности.*

Исследования общественных отношений в области профессионального спорта показывают, что они имеют свои специфические особенности. Указанные обстоятельства позволяют сделать вывод о том, что назрела необходимость обособить исследуемые отношения как специфическую группу общественных отношений, выявить их особенности и провести классификацию.

Так, одной из основных особенностей отношений, сложившихся в профессиональном спорте, является их субъектный состав.

См.: Яковлев В.Ф. Развитие частного права в России // Эж-Юрист. Российская правовая газета, ноябрь 2003. - №46.-СЛ.

Субъектный состав исследуемых отношений можно классифицировать по различным основаниям. По цели и характеру деятельности представляется необходимым выделить следующих субъектов. *Во-первых* - соответствующие органы публичной власти; *во-вторых* — профессиональные спортивные организации; *в-третьих* - спортсменов-профессионалов; *в-четвертых* - спортивных агентов; *в-пятых* - зрителей.

Органы публичной власти - *это государственные органы исполнительной власти, как федеральные* (например, Федеральное агентство по физической культуре и спорту), *так и органы государственной власти субъектов Российской Федерации* (например, Министерство по делам молодежи, спорту и туризму Республики Татарстан). Необходимо отметить, что в соответствии с Законом о спорте субъекты РФ вправе самостоятельно устанавливать структуру органов исполнительной власти и уполномоченный орган в области физической культуры и спорта в целом и профессионального спорта в частности. Так, например, в Москве - это Комитет по физической культуре и спорту Правительства Москвы (Москомспорт), действующий на основании Положения, утвержденного Мэром города Москвы 3 августа 2000 года за № 841-РМ²; в Республике Татарстан - это Министерство по делам молодежи, спорту и туризму Республики Татарстан, действующее на основании Положения, утвержденного Постановлением Кабинета Министров Республики Татарстан от 06 июля 2005 года № 315 (ред.от29.12.2005)³.

К указанной группе субъектов необходимо отнести и *муниципальные органы*, поскольку они играют важную роль в организации и развитии профессионального спорта на территории муниципальных образований. Данное заключение основано на нормах Федерального закона от 28 августа 1995 года № 154-ФЗ (ред. от 21.07.2005) "Об общих принципах организации местного самоуправле-

¹ См.: Положение о Федеральном агентстве по физической культуре и спорту (утверждено постановлением Правительства Российской Федерации от 31 декабря 2004 г. № 904, с измен на 14 марта 2005 г.) // СЗ РФ. 2005. №2. Ст. 162.

² См.: Вестник Мэрии Москвы, август 2000. -№ 20.

³ См.: Сборник постановлений и распоряжений Кабинета Министров Республики Татарстан и нормативных актов республиканских органов исполнительной власти. 2005. № 30. Ст. 0695.

Поскольку в п.п. 27 п. 2 статьи 6 указанного закона закреплено, что к предметам ведения местного самоуправления относится "...создание условий для развития физической культуры и спорта в муниципальном образовании"². Действующая практика также служит неоспоримым доказательством сделанного вывода. Зачастую основным учредителем профессиональных спортивных клубов по различным видам спорта (баскетбол, футбол, хоккей, волейбол и т.д.) выступает муниципальный орган, который и осуществляет основное финансирование таких профессиональных спортивных клубов.

Кроме того, к первой группе субъектов, безусловно, относится в качестве особого субъекта отношений в области профессионального спорта, *Олимпийский комитет России* (далее - ОКР). Мы относим ОКР к данной группе субъектов по следующим основаниям. С одной стороны, с правовой точки зрения ОКР является общероссийским объединением, поскольку создан и действует в соответствии с Федеральным законом от 19 мая 1995 № 82-ФЗ (ред. от 02.11.2004) "Об общественных объединениях"³, (далее - Закон об общественных объединениях). С другой стороны, Федеральным законом от 29 апреля 1999 г. № 80-ФЗ (ред. от 20.12.2004) "О физической культуре и спорте в Российской Федерации"⁴ (далее - Закон о спорте) ОКР наделен отдельными государственными функциями. Также Указом Президента России от 11 июня 1992 г. № 545 "О Всероссийском Олимпийском Комитете"⁵ ОКР наделен правом по регулированию деятельности федераций и других общественных спортивных организаций по различным видам спорта, в том числе, правом по утверждению статуса федераций. Следовательно, правовой статус ОКР гораздо шире по сравнению с другими общероссийскими объединениями, созданными и действующими в области физической культуры и спорта в целом и профессионального спорта в частности. Указанная точка зрения находит подтвержде-

¹ См.: СЗ РФ. 1995. № 35. 4.1. Ст.3506.

² См.: СЗ РФ. 1995. № 35. 4.1. Ст. 3506.

³ См.: СЗ РФ. 1995. № 21. Ст. 1930.

⁴ См.: СЗ РФ. 1999. № 18. Ст.2206.

⁵ См.: СПС "КонсультантПлюс".

Л.К. Терещенко, Н.А. Игнатюк, Е.Л. Керпельман, В.Н. Грищак в комментарии к Закону о спорте указывают, что "на Олимпийский комитет России возложена, по сути, государственная, функция координации деятельности физкультурно-спортивных объединений"¹.

Таким образом, исходя из вышеизложенного, необходимо сделать вывод о том, что ОКР наделен особым, частно-публичным статусом. Подобным статусом обладают и некоторые коммерческие юридические лица. Например, банки, на которые законодательством возложены контролирующие функции за иными юридическими лицами, которые являются клиентами таких банков.

Ко второй группе субъектов относятся профессиональные спортивные организации, которые непосредственно действуют в сфере профессионального спорта - *общероссийские федерации (союзы, ассоциации) по различным видам спорта, профессиональные спортивные лиги, ассоциации и союзы, входящие в официально признанные федерации по какому либо виду спорта, региональные федерации (союзы, ассоциации) по различным видам спорта, профессиональные спортивные клубы.*

Согласно п. 2 ст. 8 Закона о спорте образование, регистрация, реорганизация и (или) ликвидация физкультурно-спортивных объединений (федераций, союзов, ассоциаций) определяется Законом об общественных объединениях. В силу ст. 7 Закона об общественных объединениях общероссийские федерации (союзы, ассоциации) по различным видам спорта, как общероссийские, так и региональные могут создаваться в следующих организационно-правовых формах: общественная организация; общественное движение; общественный фонд; общественное учреждение; орган общественной самодеятельности. Мы не включаем в данный перечень организационно-правовых форм, которые разрешены законом для создания исследуемого субъекта профессиональных спортивных отношений, политические партии. Такой подход мы считаем абсолютно справедливым и оправданным, поскольку политические партии создаются для

¹ См.: Комментарий к ФЗ "О физической культуре и спорте в Российской Федерации" / Под ред. Н.А. Игнатюк; Институт законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации. - М.: ЗАО "Юридический Дом "Юстицинформ", 2002. - С. 57.

34 совершенно других целей и решают иные задачи. Основная цель любой политической партии - это борьба за власть.

Таким образом, особенность правового статуса федераций (союзов, ассоциаций) по различным видам спорта заключается в том, что они могут создаваться только как некоммерческие организации. Следовательно, указанные субъекты не могут в качестве своей основной цели иметь цель - извлечение прибыли. Тем не менее, данная особенность правового статуса федераций (союзов, ассоциаций) по различным видам спорта не лишает их права получения прибыли, т.к. согласно п. 3 ст. 50 ГК РФ некоммерческие организации могут осуществлять предпринимательскую деятельность лишь постольку, поскольку это служит достижению целей, ради которых они созданы, и соответствующую этим целям¹.

Следующая особенность правового статуса исследуемого субъекта отношений в сфере профессионального спорта состоит в том, что в соответствии с Законом о спорте федеральный орган исполнительной власти в области физической культуры и спорта совместно с ОКР определяют федерации (союзы, ассоциации) по различным видам спорта в части признания их общероссийскими. Так, согласно п. 2 статьи 8 указанного закона общероссийскими могут быть признаны объединения (федерации, союзы, ассоциации), которые по сложности культивируемых видов спорта и другим особенностям не имеют возможности действовать более чем на 50 процентах территории РФ.

В то же время, согласно ст. 14 Закона об общественных объединениях под общероссийским общественным объединением понимается объединение, которое осуществляет свою деятельность в соответствии с уставными целями на территориях более половины субъектов РФ и имеет там свои структурные подразделения - организации, отделения или филиалы и представительства.

Во исполнение Закона о спорте приказом Министерства Российской Федерации по физической культуре, спорту и туризму (в настоящее время Федеральное агентство по физической культуре и спорту) от 3 сентября 1999 г. № 78

¹ См.: ст. 50 Гражданского кодекса РФ // СЗ РФ. 1994. № 32. Ст. 3301.

35 "Об открытом перечне физкультурно-спортивных объединений (федераций, союзов, ассоциаций), представляемых для государственной регистрации в качестве общественных объединений со статусом "общероссийские"¹ утвержден открытый перечень физкультурно - спортивных объединений (федераций, союзов, ассоциаций) со статусом общероссийские. Согласно указанному перечню в РФ на сегодняшний день официально признано и зарегистрировано в качестве "общероссийских" 19 федераций по различным видам спорта, ассоциация гольфа России, союз биатлонистов России и союз регбистов России.

Касаясь "официального признания" данного субъекта исследуемых отношений, необходимо отметить, что в соответствии с п. 3 ст. 49 ГК РФ правоспособность юридического лица возникает с момента его создания, т.е. государственной регистрации этого лица (п. 2 ст. 51 ГК РФ) и не требует дополнительной процедуры "официального признания". Следовательно, всякое надлежащим образом зарегистрированное юридическое лицо, в рассматриваемом случае общественное объединение (федерация по какому либо виду спорта), официально признано публичной властью в силу факта государственной регистрации³. В качестве примера можно привести Российскую Федерацию Баскетбола (РФБ), которая не включена в указанный открытый перечень. В то же время, РФБ зарегистрирована в форме общественного объединения со статусом общероссийской в установленном действующим законодательством порядке. РФБ является членом Международной федерации баскетбола (INTERNATIONAL BASKETBALL FEDERATION - FIBA)⁴ и ОКР, признана ими единственной организацией, обладающей исключительными полномочиями по управлению баскетболом в России, проведению под своей эгидой официальных соревнований по баскетболу на территории РФ и представляющая российский баскетбол на международной арене. РФБ является субъектом физкультурного (физкультурно-спортивного) движения в РФ.

¹ См.: СПС "КонсультантПлюс".

² См.: ст. ст. 49, 51 Гражданского кодекса РФ // СЗ РФ. 1994. №32. Ст. 3301.

³ См.: Комментарий к ФЗ "О физической культуре и спорте в Российской Федерации" / Под ред. Н.А. Игнатюк; Институт законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации. - М.: ЗЛО "Юридический Дом "Юстицинформ", 2002. - С. 113.

⁴ См.: Web site: <http://www.fibaeurope.com>

Следовательно, особенность правового статуса федераций (союзов, ассоциаций) по различным видам спорта заключается в особом, предусмотренном Законом о спорте, способе официального признания их общероссийскими. Данная особенность указанного субъекта профессиональных спортивных отношений проявляется и действует в том случае, когда федерации (союзы, ассоциации) по сложности культивируемых видов спорта и другим особенностям не имеют возможности действовать более чем на 50 процентах территории РФ.

Одна из особенностей правового статуса исследуемого субъекта профессиональных спортивных отношений закреплена в п. 4 статьи 8 Закона о спорте. Так, согласно указанной норме закона чемпионаты, первенства, розыгрыши кубков и другие официальные спортивные соревнования РФ, в том числе и профессиональные, а также международные спортивные соревнования на территории РФ, мероприятия по подготовке к участию в международных спортивных соревнованиях и участию в них сборных команд РФ по различным видам спорта, имеют право проводить общероссийские федерации (союзы, ассоциации) по различным видам спорта, аккредитованные федеральным органом исполнительной власти в области физической культуры и спорта и ОКР.

Отметим, что спорт, являясь составной частью физической культуры, представляет собой комплексы физических упражнений для развития и укрепления организма, соревнования по таким упражнениям и комплексам, а также систему организации и проведения этих соревнований¹. Само же соревнование - это форма деятельности (работы, игры), при которой участвующие стремятся превзойти друг друга². Например, в исследуемой нами области - спортивное соревнование. Игра, в свою очередь, определяется в литературе как занятие, служащее для развлечения, отдыха, спортивного соревнования³.

¹ См.: Ожегов СИ. и Шведова Н.Ю. Толковый словарь русского языка: 80 000 слов и фразеологических выражений / Российская академия наук. Институт русского языка им. В.В. Виноградова. - 4-е изд., дополненное. - М.: Азбуковник, 1999. -С. 757.

² См.: Ожегов СИ. и Шведова Н.Ю. Указ. работа. - С. 749.

³ См.: Ожегов СИ. и Шведова Н.Ю. Указ. работа. - С. 235.

37 *С правовой точки зрения игра — есть реализация (осуществление) правовых норм. Таким образом, данная норма устанавливает особенности этой реализации.*

Учитывая отмеченную особенность указанного субъекта профессиональных спортивных отношений, необходимо согласиться с доводами Л.К. Терещенко, Н.А. Игнатюк, Е.Л. Керпельмана, В.Н. Грищака, которые отмечают, что практически, спортивные федерации (союзы, ассоциации) по различным видам спорта, используя несовершенные нормы Закона о спорте, пытаются приобрести разрешительные функции и монополизировать права на проведение спортивных соревнований¹.

Однако следует констатировать тот факт, что спортивные федерации (союзы, ассоциации) по различным видам спорта не просто пытаются на сегодняшний день приобрести разрешительные функции и монополизировать права на проведение соревнований², они уже это сделали. Данный вывод находит свое подтверждение фактическим положением дел в профессиональном спорте. Исследуем его на примере той же РФБ.

РФБ как субъект профессиональных спортивных отношений по своей организационно-правовой форме является общественным объединением. Следовательно, РФБ создана и действует в соответствии с Законом об общественных объединениях. Кроме того, во исполнение требований Закона о спорте и Постановления Правительства РФ от 6 июля 2001г. № 515 (ред. от 03.10.2002) "Об утверждении положения об аккредитации общероссийских физкультурно-спортивных объединений (федераций, союзов, ассоциаций) по различным видам спорта"³ РФБ прошла аккредитацию в федеральном органе исполнительной власти в области физической культуры и спорта и получила аттестат об аккредитации.

См.: Комментарий к ФЗ "О физической культуре и спорте в Российской Федерации" / Под ред. Н.А. Игнатюк; Институт законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации. - М.: ЗАО "Юридический Дом "Юстицинформ", 2002. - С. 113.

² См.: Указ. работа под ред. Н.А. Игнатюк.-С. 113.

³ См.: СЗ РФ. 2001. № 29. Ст. 3022.

Следовательно, с момента получения аттестата об аккредитации РФБ получила право проводить чемпионаты, первенства, розыгрыши кубков и другие официальные спортивные соревнования по баскетболу на территории РФ, мероприятия по подготовке к участию в международных спортивных соревнованиях по баскетболу и участию в них сборной команды РФ по баскетболу, предусмотренные единым календарным планом физкультурно-оздоровительных и спортивных мероприятий.

На сегодняшний день исключительно РФБ проводит ежегодный чемпионат России по баскетболу. Чемпионат России по баскетболу включает в себя мужские команды суперлиги дивизиона А и Б, женские команды суперлиги дивизиона А и Б, мужские команды высшей лиги дивизиона А и Б, женские команды высшей лиги. Кроме того, федерация проводит розыгрыш кубка России по баскетболу среди мужских и женских команд¹. Ни одно из указанных профессиональных спортивных соревнований не может быть проведено на территории Российской Федерации без РФБ. Именно указанная федерация решает такие вопросы как: - какие будут проводиться спортивные соревнования по баскетболу в том или ином году; - какие команды допускать к таким соревнованиям, а какие не допускать; - в каком дивизионе они будут играть; - какие команды и за какие нарушения могут быть сняты с соревнований; - какие штрафы и в каком размере налагать на команды и игроков и т.д.

Таким образом, спортивные федерации (союзы, ассоциации) по различным видам спорта, являясь общественными объединениями по своей организационно-правовой форме (субъектами частного права), приобрели разрешительные функции по отношению к другим субъектам общественных отношений в области профессионального спорта.

К данной группе субъектов профессиональных спортивных отношений относятся профессиональные спортивные клубы (далее - ПСК). ПСК могут создаваться и функционировать в различных организационно-правовых формах и на основе различных форм собственности, предусмотренных действующим за-

¹ См.: Web site: <http://www.basket.ru>

39 законодательством РФ. В отличие от федераций (союзов, ассоциаций), которые могут создаваться исключительно в форме некоммерческих организаций, ПСК могут создаваться и в форме коммерческих организаций. Так, например, профессиональный баскетбольный клуб "Урал-Грейт" (г. Пермь)¹ создан в форме открытого акционерного общества, а баскетбольный клуб "УНИКС" (г. Казань) , создан в форме общественной организации.

Следовательно, особенность данного субъекта профессиональных спортивных отношений заключается в том, что он имеет общий по отношению к указанным выше субъектам гражданско-правовой режим (режим правосубъектности). Данный вывод находит свое подтверждение в научной литературе. Физкультурно-спортивные организации РФ, в отличие от физкультурно-спортивных объединений могут создаваться и функционировать в предусмотренных действующим законодательством организационно-правовых формах и формах собственности. То есть, могут применяться как все организационно-правовые формы, установленные ГК РФ для коммерческих структур, так и Законом об общественных объединениях³.

К третьей группе субъектов профессиональных спортивных отношений мы относим *спортсменов-профессионалов*. Данный субъект, безусловно, является ключевой фигурой отношений, складывающихся в сфере профессионального спорта. Именно спортсмен-профессионал выступает ядром указанных отношений, поскольку без этого субъекта не могут существовать и сами отношения, исследуемые нами.

Главная особенность указанного субъекта — это особый статус спортсмена - профессионала при регулировании отношений, в которых он выступает одной из сторон. Так, согласно п. 3 ст. 24 Закона о спорте деятельность спортсменов-профессионалов регулируется трудовым законодательством. В то же время, сам профессиональный спорт носит предпринимательский характер. Данный вывод

¹ См.: Web site: <http://www.ural-great.ru>

² См.: Web site: <http://www.unics.ru>

³ См.: Комментарий к ФЗ "О физической культуре и спорте в Российской Федерации" / Под ред. Н.А. Игнатюк; Институт законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации. - М.: ЗАО "Юридический Дом "Юстицинформ", 2002. - С. 65.

40 следует из ст. 2 Закона о спорте , согласно которой профессиональный спорт признается предпринимательской деятельностью.

Следовательно, в силу прямого указания Закона о спорте, а также в соответствии сп. 1. ст. 2 ГК РФ деятельность спортсменов-профессионалов регулируется гражданским законодательством, поскольку является предпринимательской деятельностью . Данные дефиниции правовых норм закрепили положение о том, что спортсмены-профессионалы могут приобретать статус гражданина-предпринимателя и регулировать свои отношения с ПСК на основании гражданско-правовых договоров³.

Кроме того, исследуемый субъект профессиональных спортивных отношений может выступать стороной по гражданско-правовому договору без приобретения статуса гражданина-предпринимателя. Например, по договору об оказании услуг. Также его профессиональная спортивная деятельность может регулироваться нормами трудового законодательства.

Таким образом, представляется обоснованным сделать вывод о том, что особенностью отношений с участием спортсменов-профессионалов является их двоякая природа. С одной стороны, спортсмен-профессионал может урегулировать свои отношения с ПСК при помощи гражданско-правовых норм, с другой - при помощи трудовправовых норм. То есть, за спортсменом-профессионалом необходимо признать право выбора норм указанных отраслей права, поскольку они закреплены в законе.

Возникает справедливый вопрос о том, всегда ли нужен такой выбор? Представляется, он необходим в силу специфики и сложности отношений, возникающих в сфере профессионального спорта.

С участием спортсменов - профессионалов складываются достаточно специфические отношения, возникающие при регулировании вопросов об их переходах из одного ПСК в другой; при выполнении корпоративных норм спортив-

¹ См.: СЗ РФ. 1999. № 18. Ст.2206.

² См.: Комментарий к ФЗ "О физической культуре и спорте в Российской Федерации" / Под ред. Н.А. Игнатюк; Институт законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации. - М.: ЗАО "Юридический Дом "Юстицинформ", 2002. - С. 114.

³ См.: Указанная работа под ред. Н.А. Игнатюк. - С. 114.

ных клубов и иных спортивных организаций, которые носят обязательный характер для спортсменов-профессионалов, являющихся их членами; при выполнении норм, закрепленных в уставах российских и международных спортивных организаций; при дисквалификации данного субъекта исследуемых отношений. Специфика исследуемых отношений находит свое отражение в правовом статусе. Например, это проявляется в том, что в локальных актах регулируются вопросы переходов спортсменов-профессионалов из одного ПСК в другой.

Указанные особенности рассматриваемого субъекта профессиональных спортивных отношений нуждаются в детальном их изучении и четкой правовой регламентации.

Четвертую группу субъектов профессиональных спортивных отношений составляют «*спортивные агенты*». Агентами профессиональных спортсменов могут выступать как физические, так и юридические лица, имеющие действующие агентские соглашения со спортсменами-профессионалами. Они имеют право создаваться и действовать в любых организационно-правовых формах и формах собственности, не запрещенных действующим законодательством РФ. Спортивные агенты являются посредниками между спортсменами-профессионалами и ПСК и действуют от имени и по поручению спортсменов-профессионалов как в интересах последних, так и в своих интересах.

Одной из особенностей правового положения данного субъекта отношений является то, что на территории РФ действует огромное количество иностранных спортивных агентов (нерезидентов), которые представляют интересы, как российских спортсменов-профессионалов, так и иностранных, получая при этом крупные гонорары. К сожалению, в настоящее время нет четкой правовой регламентации деятельности иностранных агентов на территории России. Сложившееся положение дел наносит огромный экономический ущерб не только профессиональному спорту, но и российской экономике в целом.

Следовательно, для целей регулирования отношений с участием спортивных агентов (нерезидентов) необходима серьезная разработка правовой базы, которая обеспечит надежную правовую защиту интересов не только спортсме-

недобросовестных агентов и иных субъектов профессиональных спортивных отношений, но и экономических интересов России в целом.

Одной из главных особенностей отношений, с участием данного субъекта, является то, что эти отношения возникают, развиваются и действуют, исключительно, в сфере профессионального спорта. Следовательно, за данным субъектом необходимо признать статус не просто агента в существующем цивилистическом его понимании, а статус «спортивного агента», так как он действует, исключительно, в сфере профессионального спорта. При этом необходимо понимать, что спортивный агент - это лицо, осуществляющее свою деятельность в области именно профессионального спорта, а не спорта в целом, поскольку профессиональный спорт является лишь частью спорта вообще, в общепринятом его определении и понимании.

К пятой группе субъектов профессиональных спортивных отношений мы относим *зрителей*. Особенностью данного субъекта профессиональных спортивных отношений выступает сам характер его участия в исследуемых отношениях. Так, отношения с участием зрителя могут возникать на базе гражданских возмездных договоров (приобретение билетов на спортивные игры, спортивных лотерей, буклетов, спортивной атрибутики и т.д.). В сложившихся отношениях зритель участвует на возмездной основе (является стороной гражданско-правового договора). Следовательно, на него в полной мере распространяет свое действие Закон РФ от 07.02.1992 № 2300-1 (ред. от 21.12.2004) "О защите прав потребителей"¹. Такие отношения, с одной стороны, направлены на удовлетворение личных потребностей зрителя (эстетических, культурных, духовных, нравственных и т.д.), а с другой - на удовлетворение указанных потребностей спортсменов-профессионалов. Например, зритель (потребитель) при некачественном оказании услуги, может воспользоваться следующими правами, по своему выбору, и потребовать: — безвозмездного устранения недостатков оказанной услуги; - соответствующего уменьшения цены оказанной услуги; -

¹ См.: Ведомости СНД и ВС РФ. 1992. № 15. Ст. 766.

43 возмещения понесенных им расходов по устранению недостатков оказанной услуги своими силами или силами третьих лиц.

Потребитель также вправе: - расторгнуть договор об оказании услуги и потребовать полного возмещения убытков, если в установленный таким договором срок недостатки оказанной услуги не устранены исполнителем; — расторгнуть договор об оказании услуги, если им обнаружены существенные недостатки оказанной услуги или иные существенные отступления от условий договора; — потребовать полного возмещения убытков, причиненных ему в связи с недостатками оказанной услуги. Кроме того, удовлетворение требований потребителя о безвозмездном устранении недостатков, о повторном оказании услуги не освобождает исполнителя от ответственности в форме неустойки за нарушение срока окончания оказания услуги¹.

В тех же случаях, когда зритель участвует в исследуемых отношениях на безвозмездной основе (бесплатно просматривает спортивные игры, получает спортивные буклеты и т.д.), он не будет выступать стороной по гражданско-правовому договору. Такие отношения направлены на удовлетворение эстетических, духовных, нравственных и иных потребностей, как самого зрителя, так и спортсменов-профессионалов, участвующих в спортивных состязаниях.

Таким образом, участвуя в рассматриваемых отношениях на возмездной основе, зритель, с одной стороны, удовлетворяет свои личные потребности, а также личные потребности профессиональных спортсменов, а с другой - выступает одним из источников финансирования сферы профессионального спорта. В случае участия зрителя в профессиональных спортивных отношениях на безвозмездной основе - он удовлетворяет только свои личные потребности и личные потребности спортсменов-профессионалов.

Второй особенностью сферы профессиональных спортивных отношений выступает вид деятельности субъектов этих отношений.

¹ Об этом см., например: Валеев Д.Х., Васькевич В.П., Челышев М.Ю. Комментарий к Закону РФ "О защите прав потребителей" (постатейный) / Под общей ред. М.Ю. Челышева. - М.: Юрайт-М, 2002. - С. 185-194; Парций Я.Е. Комментарий к Закону Российской Федерации "О защите прав потребителей": постатейный. - М.: Юрайт-М, -2001.

Легальное определение профессионального спорта закреплено в ст. 2 Закона о спорте. В ней установлено, что профессиональный спорт - это предпринимательская деятельность, целью которой является удовлетворение интересов профессиональных спортивных организаций, спортсменов, избравших спорт своей профессией, и зрителей. Поскольку профессиональный спорт является предпринимательской деятельностью, представляется необходимым проанализировать, какие из субъектов исследуемых отношений осуществляют такую деятельность.

Субъекты первой группы (*государственные органы исполнительной власти федеральные и субъектов Российской Федерации, муниципальные органы, Олимпийский комитет России*) осуществляют управленческие функции в сфере исследуемых отношений, в т.ч. бюджетное финансирование. Следовательно, данные субъекты профессиональных спортивных отношений, как правило, не принимают участия в предпринимательской деятельности. Вместе с тем исключение составляет ОКР, так как он имеет особый, частно-публичный статус. Являясь некоммерческой организацией по своей организационно-правовой форме, ОКР, с одной стороны, может осуществлять предпринимательскую деятельность¹, а с другой - наделен управленческими функциями. Однако ОКР может осуществлять предпринимательскую деятельность лишь постольку, поскольку она служит достижению целей, ради которых он создан, и должна соответствовать этим целям .

Виды деятельности субъектов второй группы (*общероссийские федерации (союзы, ассоциации) по различным видам спорта, профессиональные спортивные лиги, ассоциации и союзы, входящие в официально признанные федерации по какому-либо виду спорта, региональные федерации (союзы, ассоциации) по различным видам спорта, профессиональные спортивные клубы*) также различны по своей направленности и мы дифференцируем их по следующим основаниям.

¹ См.: ст. 50 Гражданского кодекса РФ // СЗ РФ. 1994. № 32. Ст. 3301.

² См.: ст. 50 Гражданского кодекса РФ // СЗ РФ. 1994. № 32. Ст. 3301.

Учитывая особенность правового статуса федераций (союзов, ассоциаций) по различным видам спорта, которая заключается в том, что они могут создаваться только как некоммерческие организации, представляется необходимым сделать следующий вывод. Указанные субъекты не могут в качестве своей основной цели иметь цель - извлечение прибыли. Наряду с этим такая особенность правового статуса федераций (союзов, ассоциаций) не лишает их права получения прибыли. Следовательно, в силу п. 3 ст. 50 ГК РФ федерации (союзы, ассоциации) могут осуществлять предпринимательскую деятельность лишь постольку, поскольку это служит достижению целей, ради которых они создаются¹. Данный вывод полностью относится и к спортивным лигам, ассоциациям и союзам, входящим в официально признанные федерации по какому либо виду спорта.

ПСК в отличие от федераций (союзов, ассоциаций) могут создаваться во всех организационно-правовых формах и формах собственности, предусмотренных действующим законодательством (п. 5 ст. 8 Закона о спорте)². То есть, ПСК как субъект отношений в сфере профессионального спорта, имеют общий по отношению к указанным выше субъектам режим правосубъектности. Следовательно, ПСК имеют право заниматься любыми видами предпринимательской деятельности, не запрещенными действующим законодательством РФ.

Особо необходимо выделить субъектов третьей группы - *профессиональных спортсменов*, поскольку отношения с их участием имеют двоякую природу. Так, если отношения между ПСК и профессиональными спортсменами урегулированы нормами трудового права, последние приобретают статус работников, работающих по найму. Следовательно, данные отношения подпадают под действие трудового законодательства с особенностями, предусмотренными федеральными законами и иными нормативными правовыми актами (ст. 351 Трудового кодекса Российской Федерации³ - далее ТК РФ).

¹ См.: ст. 50 Гражданского кодекса РФ // СЗ РФ. 1994. № 32. Ст. 3301.

² См.: СЗ РФ. 1999. № 18. Ст.2206.

³ См.: Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 № 197-ФЗ (ред. от 09.05.2005) // СЗ РФ. 2002. № 1. (ч. 1)Ст.3.

Если же отношения между указанными субъектами строятся на основе гражданско-правовых норм, такие отношения подлежат регулированию гражданским законодательством. Следовательно, во втором случае профессиональный спортсмен может заключать с ПСК гражданско-правовые договоры, а также заниматься предпринимательской деятельностью. Однако такая деятельность должна осуществляться в сфере профессионального спорта и областях, тесно связанных с ним (например, рекламная деятельность, спонсорство и т.д.).

В научной литературе сложилось несколько подходов к вопросу регулирования отношений в области профессионального спорта с участием спортсменов - профессионалов. Первый из них заключается в том, что отношения, возникающие у спортсмена-профессионала с физкультурно-спортивной организацией - ПСК, регулируются трудовым законодательством, нормы которого дополняются иными российскими и международными правовыми актами. Второй подход основан на том, что указанные отношения могут регулироваться как нормами трудового законодательства, так и нормами гражданского законодательства².

Попытка законодательного закрепления второго подхода находит свое отражение в проекте новой редакции Федерального закона "О физической культуре и спорте"³. Так, в ст. 29 указанного проекта закона закреплено положение о том, что спортсмен-профессионал может вступать с физкультурно-спортивными объединениями и организациями, как в трудовые, так и в гражданские правоотношения. Во втором случае спортсмен-профессионал должен быть зарегистрирован в качестве предпринимателя без образования юридического лица.

Представляется, что второй подход является более обоснованным и отвечающим требованиям складывающихся отношений в исследуемой области. Однако, исходя из позиций такого подхода, а также видов деятельности профессиональных спортсменов необходимо разделить на две группы. К первой груп-

¹ См.: Скачкова Г.С. Особенности регулирования трудовых отношений в области физической культуры и спорта // Трудовое право, 2002. - № 5. - С. 70-71.

² См.: Васильевич В., Чельшев М. Правовое регулирование профессионального спорта // Российская юстиция, 2001. - № 7. - С. 36.

³ См.: Web site: <http://www.goskomsport.ru>. III

47 пе мы относим профессиональных спортсменов, занимающихся командными (игровыми) видами спорта (футбол, хоккей, баскетбол и т.д.). Ко второй -спортсменов-профессионалов, занимающихся индивидуальными видами спорта (бокс, шахматы и т.д.). Предлагаемое разделение необходимо осуществлять по следующим основаниям.

В командных видах спорта профессиональный спортсмен заключает договор с ПСК. В силу прямого указания закона (ст. 5 Закона о спорте) такой договор заключается на основе трудового законодательства РФ (ст. ст. 59, 94, 96, 113, 153, 268, 351 ТК РФ). Заключив трудовой договор с ПСК, профессиональный спортсмен приобретает статус наемного работника и обязан подчиняться внутреннему распорядку, установленному в ПСК, тренерскому составу клуба, администрации клуба и т.д. Наличие единого сплоченного коллектива - команды, выполняющего единую функцию, свидетельствует о том, что деятельность в командном спорте не может носить самостоятельный характер¹. Именно отсутствие самостоятельности и имеющее место подчинение свидетельствуют о наличии в области профессионального спорта трудовых отношений, признаки которых закреплены в ст. 15 ТК РФ².

Следовательно, с точки зрения некоторых авторов, в командных видах спорта с профессиональным спортсменом, на сегодняшний день, должен заключаться исключительно трудовой договор. На практике, к сожалению, применяются различные подходы к порядку заключения договоров со спортсменами-профессионалами. Так, в ведущих футбольных и хоккейных ПСК России с профессиональными спортсменами заключаются договоры, основанные на нормах трудового законодательства, т.е. срочные трудовые договоры. Соответственно, профессиональный спортсмен приобретает статус работника, работающего по найму, который обязан выполнять определенную трудовую функцию. В то же время, в российских баскетбольных ПСК с профессиональными спортсменами заключаются договоры как трудовые, так и гражданско-

¹ См.: Чельшев М.Ю. Предпринимательская деятельность в профессиональном спорте: некоторые спорные вопросы законодательства и практики. // Бизнес, Менеджмент и Право. Ежеквартальный научно-практический экономико-правовой журнал, 2003. -№ 3. - С. 103.

² См.: Чельшев М.Ю. Указанная работа. - С. 103.

48 правовые (например, договоры об оказании, так называемых, баскетбольных услуг и т.д.). Кроме того, в некоторых ПСК со спортсменами-профессионалами заключаются гражданско-правовые договоры, в которых профессиональные спортсмены выступают в качестве индивидуальных предпринимателей без образования юридического лица. Представляется, что на сегодняшний день гражданско-правовые договоры, заключаемые с профессиональными спортсменами в командных видах спорта, недопустимы, поскольку нарушают действующее законодательство, регулирующее отношения в данной сфере (ТК РФ, Закон о спорте).

В индивидуальных видах спорта, напротив, могут применяться гражданско-правовые договоры. Здесь профессиональные спортсмены - индивидуалы, как правило, не заключают договоры с ПСК. Они сами планируют свой тренировочный процесс, свои выступления на спортивных соревнованиях различного уровня. В данных видах спорта профессиональные спортсмены заключают различные гражданско-правовые договоры с организаторами соревнований. Например, на участие в соревнованиях, на рекламу, на спонсорство и т.д. По всем таким соглашениям они получают денежное вознаграждение (плату за оказанные услуги). Именно профессиональные спортсмены - индивидуалы, чаще всего, приобретают статус индивидуальных предпринимателей без образования юридического лица и в таком статусе вступают в договорные отношения с иными субъектами профессиональных спортивных отношений.

Исходя из вышеизложенного, представляется обоснованным сделать вывод о том, что статус профессиональных спортсменов носит межотраслевой характер.

Одной из особенностей сферы профессиональных спортивных отношений выступают виды профессионального спорта. Исходя из видов профессионального спорта, необходимо выделять отношения, складывающиеся в каждом виде спорта (например, футболе, хоккее, баскетболе, теннисе, боксе, шахматах и т.д.). Исследуемые отношения в различных видах спорта имеют свои специфические особенности. С одной стороны, правовые акты, регулирующие деятель-

49 ность в данной области, обязательны к применению во всех видах спорта, т.е. носят универсальный характер. С другой стороны, на уровне подзаконных актов, особое место среди которых занимают локальные (корпоративные) акты профессиональных спортивных организаций, осуществляется регулирование, имеющее свою специфику и особенности в каждом виде спорта. Так, в баскетболе это - Регламент соревнований чемпионатов и первенств России по баскет-болу , Статус спортсмена и т.д. В хоккее - это Регламент проведения официальных российских соревнований по хоккею, Положение о лицензировании профессиональных хоккеистов и т.д. Указанные локальные акты имеют значительный удельный вес в регулировании профессиональных спортивных отношений, поскольку в настоящее время еще отсутствует их эффективное нормативное регулирование. Следовательно, необходимо признать тот факт, что современное объективное право в исследуемой области - есть, в основном, право локальное . К сожалению, на практике сформировавшееся локальное (корпоративное) регулирование, носит, во многом, правоограничительный характер для субъектов профессиональных спортивных отношений, и в первую очередь, профессиональных спортсменов. Это зачастую приводит к ущемлению субъективных прав профессиональных спортсменов и иных субъектов профессиональных спортивных отношений⁴ (например, регулирование вопросов по дисквалификации спортсменов , трансфертным выплатам, применению штрафных санкций, переходам игроков из одного ПСК в другие и т.д.).

Таким образом, единство отношений в профессиональном спорте в целом и их дифференциация в различных видах спорта, является основанием для единства и дифференциации законодательства в исследуемой области.

¹ См.: Web site: <http://www.basket.ru>

² См.: Web site: <http://www.basket.ru>

³ См.: Чельшев М.Ю. Предпринимательская деятельность в профессиональном спорте: некоторые спорные вопросы законодательства и практики. // Бизнес, Менеджмент и Право. Ежеквартальный научно-практический экономико-правовой журнал, 2003. - № 3. - С. 106.

⁴ См.: Чельшев М.Ю. Указанная работа. - С. 106.

⁵ Об этом см., например: А.А. Бикеев, В.П. Васильевич, М.Ю. Чельшев. Правовая природа дисквалификации в профессиональном спорте. //Трудовое право, 2002. - № 12. - С. 87-94.

общественных отношений в сфере профессионального спорта мы пришли к следующим выводам, которые отражают научную новизну.

1. Общественные отношения в сфере профессионального спорта можно классифицировать на виды по различным основаниям, в частности: по субъектному признаку (составу участников); по характеру общественных отношений - отношения частные и отношения публичные (властные); по условию о возмездноеTM - возмездные и безвозмездные отношения; по видам профессионального спорта.

Все указанные классификации имеют юридическое значение. Они позволяют учитывать специфику профессиональных спортивных отношений при осуществлении нормативного регулирования, в том числе, на локальном, включая корпоративный, уровнях, а также договорного регулирования.

2. В структуре общественных отношений, возникающих по поводу профессиональной спортивной деятельности, нужно выделять профессиональные спортивные отношения, которые в совокупности можно определить как систему (комплекс) общественных отношений, складывающихся между субъектами профессиональной спортивной деятельности. Данные отношения имеют ряд специфических особенностей, позволяющих их охарактеризовать как особую сферу правового регулирования. *Во-первых*, сюда следует отнести субъектный состав данных отношений, включающий участников профессиональной спортивной деятельности. *Во-вторых*, это специальные объекты, как непосредственно профессиональной спортивной деятельности, так и неразрывно связанных с ней областей. *В-третьих*, в указанных отношениях имеет место прямое (принятие нормативно-правовых актов, бюджетное финансирование) или косвенное (через Олимпийский Комитет России, федерации по видам спорта, профессиональные спортивные клубы), опосредованное участие публично-правовых образований.

Большинство этих отношений отвечают принципам построения гражданских отношений, указанным в ст. 2 ГК РФ.

юридическая практика свидетельствует о том, что в рамках профессиональной спортивной деятельности, осуществляемой в Российской Федерации, еще окончательно не сформировались отношения по систематическому извлечению прибыли. Фактически профессиональный спорт на современном этапе развития, несмотря на его нормативное определение, можно рассматривать как предпринимательскую деятельность с существенной оговоркой. Профессиональный спорт-это экономическая деятельность, направленная на систематическое получения дохода от занятий спортом, в целях удовлетворения интересов субъектов профессиональных спортивных отношений. Исходя из указанной цели, профессиональный спорт становится экономической деятельностью, но не всегда это будет деятельность предпринимательская.

§2. Система источников правового регулирования отношений в области профессионального спорта.

Для систематизации источников правового регулирования профессиональных спортивных отношений изначально необходимо исследовать содержание понятия «источники права», а также их виды в формально-юридическом смысле.

Исследования источников права, выявление их признаков и видов, толкование и применение имеет многовековую историю. Сам термин «источник права» ввел в научный оборот еще Тит Ливии при характеристике Законов XII таблиц¹. В своей работе по истории он назвал римские Законы XII таблиц (*leges XII tabularum*) источником всего публичного и частного права (*fons omnis publici privatiq[ue] juris*). Нельзя не согласиться с И.Б. Новицким, отмечающим, что Т. Ливии термином «источник» хотел обозначить начало, от которого идет развитие римского права. С тех пор вопрос об источниках права исследуется

¹ См.: Российская юридическая энциклопедия. - М.: Издательский дом ИНФРА-М, 1999. - С. 404.

² См.: Шершеневич Г.Ф. Курс гражданского права. Т. I. Введение. Вып. I. Казань, 1901. - С. 146.

³ См.: Новицкий И.Б. Римское право. М., 1995. - С. 13.

52 во всех известных науке правовых системах, в том числе и правовых системах современности¹.

В современной юридической литературе встречаются различные подходы к толкованию понятия «источники права». Как указывает Н.Я. Разумович, одни авторы определяют источники права как деятельность государства по созданию правовых предписаний, другие как результат этой деятельности. Встречаются также и иные точки зрения².

В самом общем виде охарактеризуем основные признаки источников права, по которым достигнуто единообразие взглядов в общей теории права. Так, О.А. Пучков под термином «источник» в сфере права понимает силу (государство), создающую право. В свою очередь, В.П. Водопьянов под силой, создающей правовые нормы, понимает общество (народ) и государство, поскольку первичным источником государства и права является народ⁴.

О.А. Пучков под источником права понимает также форму выражения государственной воли, форму, в которой содержится правовое решение государства. По мнению автора, с помощью формы право обретает свои неотъемлемые черты и признаки: общеобязательность, общеизвестность и т.д. Данное понятие источника имеет значение емкости, в которую заключены юридические нормы⁵. В.П. Водопьянов под емкостью, которая содержит правовые нормы (следовательно, выступает как источник знаний о праве), понимает официальный государственный документ. По его мнению, данный документ и есть источник права в формально-юридическом смысле (форма права)⁶. Кроме того, автор дает и третье значение источника права. В содержание понятия «источники права» он включает также условия, которые способствуют возникновению право-

¹ См., например: Гамбаров Ю.С. Курс гражданского права. Т. I. Общая часть. СПб., 1911. - С. 182; Шершеневич Г.Ф. Указанная работа. - С. 147; Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права (по изданию 1907г.). М., 1995. - С. 36; Шершеневич Г.Ф. Общая теория права. Т. I. Вып. II. Часть теоретическая. М., 1911. - С. 368-369; Кечекьян С.Ф. О понятии источника права // Ученые записки МГУ. Труды юридического факультета, 1946.-Вып. 116.-Кн. 2.-С. 4-6.

² См.: Разумович Н.Я. Источники и формы права // Советское Государство и право, 1988. - № 3.

³ См.: Теория государства и права. Учебник для юридических вузов и факультетов. Под ред. В.М. Корельского и В.Д. Перевалова - М: Издательская группа ИНФРА М - НОРМА, 1997. - С. 287.

⁴ См.: Теория государства и права (конспект лекций в схемах). Ред.-сост. Водопьянов В.П. - М.: «Приор-издат», 2004. - С. 101. В книге использован авторский материал Якушева А.

⁵ См.: Указанная работа под ред. Корельского В.М. и Перевалова В.Д. - С. 287.

⁶ См.: Водопьянов В.П. Указанная работа. — С. 101.

государства, отношения собственности, политический строй, правосознание общества, опыт предыдущего правотворчества, а также юридические и политические учения и доктрины¹.

Представляется, что приведенные исследования основных признаков источников права в общей теории права, имеют фундаментальное значение для выявления их видов и отраслевой специфики. Именно виды источников права и их отраслевая специфика необходимы нам для целей систематизации источников правового регулирования отношений в области профессионального спорта.

Продолжая дальнейшее исследование основных признаков источников права, полагаем, что нельзя не согласиться с В.Л. Кулаповым, отмечающим, что понятия «форма права» и «источник права» тесно взаимосвязаны, но не совпадают. Если, по мнению автора, «источник права» показывает истоки формирования права, систему факторов, предопределяющих его содержание и формы выражения, то «форма права» - как содержание права организовано и выражено вовне². Кроме того, В.Л. Кулапов предлагает отличать материальные, идеальные и юридические источники права. Материальные источники права, как отмечает В.Л. Кулапов, коренятся в системе объективных потребностей общественного развития, в способе производства, в базисных отношениях. Источник права в идеальном смысле - это осознание и корректировка общественных потребностей законодателем в соответствии с уровнем его правосознания и политической ориентации с учетом особенностей международной и внутриполитической обстановки, а также некоторых иных факторов. Юридический же источник права - это объективированное выражение в юридических актах идеологического осознания объективных потребностей общественного развития посредством ряда правотворческих процедур³. Подобной точки зрения придерживаются многие авторы. Например, А.А. Малиновский, отмечающий, что в юридической науке принято выделять источ-

¹ См.: Там же.-С. 101.

² См.: Теория государства и права: Курс лекций / Под ред. Н.И. Матузова и А.В. Малько. - 2-е изд., перераб. и доп. М.: Юрист, 2004. -С. 375.

³ См.: Указанная работа под ред. Н.И. Матузова и А.В. Малько. - С. 375.

и формальном смысле¹; С.Л. Зивс, определивший источник права как «внешнюю форму объективизации правовой нормы», Г.И. Муромцев³ и другие.

Нельзя не отметить существования в современной теории права и иных подходов к пониманию источников права. Так, по мнению А.Б. Венгерова понятие источники права - это синоним понятия формы права. В данном случае говорится и о видах источников права, имея в виду разновидность формы права (акты государственных органов, прецедентные решения судов и т.д.)⁴. Подобной точки зрения придерживаются и другие ученые⁵. А.Б. Венгеров выделяет также информационное значение понятия «источник права», определяющее, куда надо «посмотреть» для того, чтобы найти необходимое правило поведения, руководствоваться им, применять его и так далее⁶.

Представляется совершенно очевидным, что все многообразие взглядов, школ и правовых систем объединяется представлением о праве как о системе общеобязательных правил поведения, объективированных в разного рода актах и иных доступных для восприятия источниках, имеющих различные технические характеристики (от берестяных грамот, закрепляющих обычаи и религиозные воззрения, до современных электронных носителей правовой информации) .

Исходя из приведенных положений, следует сделать вывод, целиком и полностью разделяя точку зрения А.К. Безиной, указывающей, что источник права должен быть четко обозначен и введен государством в ясной форме⁸.

¹ См.: Российская юридическая энциклопедия. - М: Издательский Дом ИНФРА-М, 1999. — X. — С.404.

² См.: Зивс С.Л. Источники права, М., 1981.-С. 9.

³ См.: Муромцев Г.И. Источники права (теоретические аспекты проблемы) // Правоведение, 1992. - №2.-С. 23-40.

⁴ См.: Венгеров А.Б. Теория государства и права: Учебник для юридических вузов. - М.: ИКФ ОМЕГА-Л, 2002. - С. 398.

⁵ См.: Теория государства и права: Учебник для вузов/Отв. Ред. В.Д. Перевалов. - 3-е изд., перераб. и доп. - М.: Норма, 2004. - С. 169.

⁶ См.: Венгеров А.Б. Указанная работа. - С. 398.

⁷ См.: Указанная работа под ред. Н.И. Матузова и А.В. Малько. - С. 376.

⁸ См.: Безина А.К. Судебная практика по трудовым делам. Учебное пособие для магистров права.,- Казань: Казанский государственный университет им. В.И. Ульянова - Ленина, 2004. - С. 17.

Таким образом, обобщая изложенное, представляется необходимым привести общепринятое в теории права определение источника права - это форма официального выражения общеобязательных предписаний, создаваемых органами государства в целях регламентации общественного порядка¹.

Следовательно, с учетом изложенного, источник правового регулирования отношений в области профессионального спорта можно определить как *способ выражения и закрепления общеобязательных предписаний, создаваемых в целях регулирования профессиональных спортивных отношений*.

В российской правовой науке при анализе видов источников права, как правило, выделяют, в основном, четыре вида. Так, В.Л. Кулапов выделяет такие виды источников права, как правовой обычай, правовой прецедент, договор с нормативным содержанием, нормативно-правовой акт². С.С. Алексеев, В.Д. Перевалов, О.А. Пучков указывают на: нормативный акт, судебный прецедент, санкционированный обычай и нормативный договор³.

Необходимо отметить, что вопрос о видах источников права продолжает быть дискуссионным. Например, кроме вышеназванных источников права выделяют доктрину (учение, система знаний), международные, межгосударственные договоры, конвенции, декларации и даже коммюнике⁴.

Общепризнанным на современном этапе развития теории российского права является подход о том, что нормативно-правовой акт является наиболее распространенным источником, содержащим нормы (правила поведения), установленные или признанные государством и обеспеченный возможностью государственного принуждения⁵.

Исследование особенностей источников правового регулирования отношений в области профессионального спорта, их систематизацию целесообразно начать с нормативно-правового акта. В то же время представляется необходи-

¹ См.: Указанная работа под ред. В.П. Перевалова. - С. 169.

² См.: Указанная работа по ред. Н.И. Матузов и А.В. Малько. - С. 377.

³ См.: Теория государства и права: Учебник для вузов / Отв. Ред. В.Д. Перевалов. - 3-е изд., перераб. и доп. - М.: Норма, 2004. - С. 170; Теория государства и права. Учебник для юридических вузов и факультетов. Под ред. В.М. Корельского и В.Д. Перевалова-М.: Издательская группа ИНФРА М - НОРМА, 1997.-С. 287.

⁴ См.: Венгеров А.Б. Теория государства и права: Учебник для юридических вузов. - М.: ИКФ ОМЕГА-Л, - 2002.-С. 393-420.

⁵ См.: Венгеров А.Б. Указанная работа. — С. 398.

таком источнике, как правовой обычай. Поскольку данный источник права очень широко применяется в исследуемой области.

А.Б. Венгеров уделяет такому весьма распространенному источнику права, как обычное право (правовые обычаи), особое внимание. Он указывает, что являются весьма приблизительными представления о том, что обычное право - это всего лишь древняя форма права, которая уступает место более совершенным формам (статутному и т.д.)¹. Безусловно, отмечает А.Б. Венгеров, данный источник права появляется на весьма ранних этапах правового развития. Однако обычное право вырастает из обычаев, тех образцов поведения, которые складываются тысячелетиями и закрепляют полезный опыт человечества. Обычаи подкреплялись мощной этнокультурной сферой. А после появления государственности они сохраняли свое значение, поддерживались судебной системой и становились правовыми обычаями. Присоединяясь к выводам и аргументам автора, в дальнейшем, мы исследуем место и роль данного источника в сфере профессионального спорта.

Исходя из изложенного и, несмотря на дискуссионность вопроса, необходимо констатировать, что наряду с общепризнанными видами источников права (санкционированный (правовой) обычай, судебный прецедент, нормативный договор, нормативно-правовой акт) в общей теории права не безосновательно выделяют доктрину (учение, система знаний), и международные договоры.

В свою очередь, к числу источников гражданского права относятся: нормативно-правовой акт, международно-правовой договор, обычай делового оборота³.

Как было отмечено ранее, в теории права общепризнанно, что нормативно-правовой акт является наиболее распространенным, доминирующим на современном этапе развития правовой системы источником права. Данной точки зрения придерживается подавляющее большинство ученых-теоретиков

¹ См.: Венгеров А.Б. Указанная работа. - С. 414.

² См.: Венгеров А.Б. Указанная работа. - С. 415.

³ См., например: Гражданское право: В 2 т. Том I: Учебник / Ответ. Ред. проф. Е.А. Суханов. - 2-е изд., перераб. и доп. - М.: Издательство БЕК, 1998. - С. 59-71; Гражданское право. Учебник. Часть I. Издание второе, переработанное и дополненное. / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. - М.: «ПРОСПЕКТ», 1997. - С. 24-36.

Корельский, Н.И. Матузов, А.В. Малько, В.Д. Перевалов, В.Г. Стрекозов, В.Н. Хропанюк, и другие).

Так, например, В.Л. Кулапов отмечает, что нормативно-правовые акты являются основной и наиболее совершенной формой современного права¹. По мнению В.Н. Хропанюка нормативно-правовой акт является одним из основных источников права современного государства, поскольку в нем выражается большинство правовых норм, которые регулируют наиболее важные с точки зрения личности, ее интересов и потребностей общественные отношения². О.А. Пучков придерживается еще более радикальной (крайней) точки зрения. Он указывает, что нормативно-правовой акт является, в сущности, единственным источником права в Российском государстве³.

С точкой зрения подавляющего большинства ученых, нельзя не согласиться. Безусловно, нормативно-правовой акт является основным и наиболее совершенным источником российского права, на современном этапе его развития. В общей теории права нормативно-правовой акт определяется В.Л. Кулаповым, как изданный в особом порядке официальный акт - документ компетентного правотворческого органа, содержащий нормы права⁴.

Исходя из вышеизложенного, и для целей проведения классификации источников правового регулирования в сфере профессионального спорта, представляется целесообразным исходить из общеизвестных классификаций нормативно-правовых актов. Поскольку господствующим источником отечественного права является нормативно-правовой акт, сфера физической культуры и спорта в целом и профессионального спорта, в частности, не является исключением.

Все нормативно-правовые акты функционируют как единая система, которая характеризуется согласованностью, взаимодействием, иерархичностью,

¹ См.: Указанная работа под ред. Н.И. Матузова и А.В. Малько. — С. 379.

² См.: Хропанюк В.Н. Теория государства и права: Учебное пособие для высших учебных заведений / Под ред. профессора В.Г. Стрекозова. - М.: «Дабахов, Ткачев, Димов», 1995. - С. 239.

³ См.: Указанная работа под ред. Корельского В.М. и Перевалова В.Д. - С. 299.

⁴ См.: Теория государства и права. Курс лекций / Под ред. Н.И. Матузова и А.В. Малько. - М.: Юристъ, 1997. - С. 334.

58 специализацией и дифференциацией по отраслям и институтам¹. Эта система нормативных актов в Российской Федерации включает в себя правовые акты общефедеральных органов, акты субъектов Федерации, местного самоуправления, а также акты прямого народного волеизъявления. Такое их разнообразие обусловлено федеративным строением государства, своеобразием правотворческих органов, спецификой регулируемых отношений, другими обстоятельствами, служащими основаниями для их классификации.

Классификация нормативно-правовых актов имеет важное теоретическое и практическое значение. Она позволяет установить значимость нормативно-правовых актов, их место и роль в правовой системе.

Подытоживая отмеченное, представляется необходимым предложить следующие критерии классификации нормативно-правовых актов, регулирующих отношения в сфере профессионального спорта.

В зависимости от юридической силы нормативно-правовые акты подразделяются на *законы и подзаконные акты*. Следовательно, представляется обоснованным выделить такую группу источников гражданско-правового регулирования отношений в сфере профессионального спорта, как законодательные акты различной юридической силы.

1. *Конституция Российской Федерации* (с изм. от 14.10.2005, принята всенародным голосованием 12.12.1993)⁴ - является основным источником правового регулирования всех отношений, складывающихся в нашем обществе, в т.ч. и в области физической культуры и спорта в целом, и профессиональных спортивных отношений, в частности. Конституция РФ имеет высшую юридическую силу, прямое действие и применение на всей территории России. Она выступает юридической основой всего действующего законодательства. Законы и иные правовые акты не должны и не могут противоречить Конституции РФ. Так, в подп. «е» п.1. статьи 72 Конституции РФ закреплено, что общие вопросы физи-

¹ См.: Указанная работа под ред. Н.И. Матузова и А.В. Малько. - С. 334.

² См.: Там же. - С. 335.

³ См.: Там же.-С. 335.

⁴ См.: Российская газета, 25.12.1993. -№ 237.

59 ческой культуры и спорта находятся в совместном ведении Российской Федерации и субъектов Российской Федерации. В свою очередь, в п. 2 ст. 76 Конституции РФ закреплено положение о том, что по предметам совместного ведения издаются федеральные законы и принимаемые в соответствии с ними законы и иные нормативные правовые акты субъектов Российской Федерации. Следовательно, указанные положения Конституции РФ в полной мере относятся к физической культуре и спорту в целом, и к профессиональному спорту, в частности.

2. *Кодифицированные федеральные законы:* — Гражданский кодекс Российской Федерации - часть первая от 30 ноября 1994 г. № 51-ФЗ (ред. от 03.01.2006)¹, часть вторая от 26 января 1996 г. № 14-ФЗ (ред. от 17.07.2005)², часть третья от 26 ноября 2001 г. № 146-ФЗ (ред. от 02.12.2004)³; - Трудовой кодекс Российской Федерации от 30 декабря 2001 г. № 197-ФЗ (ред. от 09.05.2005)⁴; - Водный кодекс Российской Федерации от 16 ноября 1995 г. № 167-ФЗ (ред. от 31.12.2005)⁵; - Градостроительный кодекс Российской Федерации от 29 декабря 2004 г. № 190-ФЗ (ред. от 31.12.2005)⁶; - Лесной кодекс Российской Федерации от 29 января 1997 г. № 22-ФЗ (ред. от 31.12.2005)⁷; - Налоговый кодекс Российской Федерации - часть первая от 31 июля 1998 г. № 146-ФЗ (ред. от 04.11.2005)⁸, часть вторая от 5 августа 2000 г. № 117-ФЗ (ред. от 31.12.2005, с изм. от 10.01.2006)⁹; - Семейный кодекс Российской Федерации от 29 декабря 1995 г. № 223-ФЗ (ред. от 28.12.2004)¹⁰; - Земельный кодекс Российской Федерации от 25 октября 2001 г. № 136-ФЗ (ред. от 31.12.2005)¹¹; - Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от

¹ См.: СЗ РФ. 1994. №32. Ст. 3301.

² См.: СЗ РФ. 1996. № 5. Ст. 410.

³ См.: СЗ РФ. 2001. № 49. Ст. 4552.

⁴ См.: СЗ РФ. 2002. № 1. (ч. 1) Ст. 3.

⁵ См.: СЗ РФ. 1995. № 47. Ст. 4471.

⁶ См.: СЗ РФ. 2005. № 1 (ч. 1). Ст. 16.

⁷ См.: СЗ РФ. 1997. № 5. Ст. 610.

⁸ См.: СЗ РФ. 1998. № 31. Ст. 3824.

⁹ См.: СЗ РФ. 2000. № 32. Ст. 3340.

¹⁰ См.: СЗ РФ. 1996. № 1. Ст. 16.

¹¹ См.: СЗ РФ. 2001. №44. Ст. 4147.

60 30 декабря 2001 г. № 195-ФЗ (ред. от 05.01.2006)¹; - Кодекс внутреннего водного транспорта Российской Федерации от 7 марта 2001 г. № 24-ФЗ (ред. от 29.06.2004)²; - Уголовный кодекс Российской Федерации от 13 июня 1996 г. № 63-ФЗ (ред. от 05.01.2006)³.

Необходимо отметить, что многие вопросы профессиональной спортивной деятельности, как и физкультурно-спортивной, регулируются отдельными нормами указанных кодифицированных федеральных законов. Именно по этим основаниям мы выделяем данную группу источников.

Как справедливо отмечают В.В. Кузин и М.Е. Кутепов в ряд действующих кодексов (Водный, Градостроительный, Лесной, Налоговый, Уголовный и др.) включены нормы, непосредственно регулирующие отдельные правоотношения в сфере физической культуры и спорта⁴.

В то же время, В.В. Кузин и М.Е. Кутепов указывают о том, что ГК РФ и ТК РФ не содержат специальных норм о физической культуре и спорте, и имеют для этой области общественных отношений, равно как и для других, самое непосредственное и принципиальное значение, поскольку в общем виде регулируют гражданские, трудовые и другие правоотношения⁵.

Данная точка зрения представляется дискуссионной. На наш взгляд, подавляющее большинство правоотношений, возникающих между субъектами в области профессионального спорта, носят договорной характер. Следовательно, они регулируются непосредственно нормами гражданского законодательства. Исключение составляют лишь правоотношения, возникающие между спортсменами-профессионалами, спортсменами-любителями, тренерами и т.д. и ПСК, а также иными субъектами исследуемых отношений. Данные правоотношения возникают на основании, в основном, трудовых договоров и носят тру-

¹ См.: СЗ РФ. 2002. № 1. (ч.1) Ст. 1.

² См.: СЗ РФ. 2001. № 11. Ст. 1001.

³ См.: СЗ РФ. 1996. № 25. Ст. 2954.

⁴ См.: Национальное законодательство о физической культуре и спорте: Хрестоматия: В 2-х томах. - Том 1: Законодательные акты о физической культуре и спорте / Авторы-составители В.В. Кузин и М.Е. Кутепов. - М.: СпортАкадемПресс, 2002. - С. 234.

⁵ См.: В.В. Кузин и М.Е. Кутепов. Указанная работа. - С. 234.

доправовой характер. Они подпадают под непосредственное и прямое регулирование трудового законодательства.

Однако, как было отмечено нами ранее, правоотношения, возникающие между профессиональными спортсменами, ПСК и иными субъектами, подпадают под регулирование норм трудового и гражданского законодательства. Так, в игровых видах спорта правоотношения между указанными субъектами возникают и регулируются нормами трудового законодательства (ст. ст. 59, 94, 96, 113, 153, 268, 351 ТК РФ).

В индивидуальных видах спорта, напротив, они возникают и регулируются нормами гражданского законодательства, поскольку в индивидуальных видах спорта (например, профессиональный бокс) спортсмены-профессионалы заключают с организаторами соревнований исключительно гражданско-правовые договоры. Профессиональные боксеры принимают участие в поединках на ринге, за что получают вознаграждение в соответствии с условиями заключенных ранее договоров. Их тренировочный процесс в период подготовки к поединкам никак не связан с организаторами профессиональных боев на ринге. Он строится по усмотрению самих профессиональных спортсменов и их тренеров, как правило, нанимаемых самими спортсменами. Профессиональный боксер сам несет все финансовые расходы, связанные с подготовкой к выступлению на ринге, не зная, сможет ли он возместить свои затраты и получить прибыль, приняв участие в профессиональном бое. В случае победы он получит соответствующее вознаграждение (моральное, рейтинг в соответствующей классификации, звание, а также компенсирует свои затраты плюс прибыль). В случае проигрыша он не сможет получить в той мере то, на что рассчитывал. Следовательно, его профессиональная деятельность носит рискованный характер и нет никаких оснований не признавать ее предпринимательской.

Исходя из изложенного, а также с учетом сложившейся практики, можно заключить следующее: трудовые правоотношения в индивидуальных видах спорта с участием спортсмена-профессионала не возникают, и возникнуть не могут за некоторым исключением. Например, когда такого профессионального

62 спортсмена привлекают выступать

за сборную страны, где он тренируется и выступает в составе сборной команды, заключая при этом срочный трудовой договор.

Такое фактическое положение в индивидуальных видах профессионального спорта продиктовано, на наш взгляд, экономической целесообразностью и выгодой. Представляется, что именно в индивидуальных видах профессионального спорта отношения носят, исключительно, предпринимательский характер.

Отдельные правоотношения в области профессионального спорта, наряду с ГК РФ, регулируются, как было отмечено ранее, иными действующими кодифицированными федеральными законами.

Например, ст. 143 Водного кодекса РФ регламентирует использование водных объектов для отдыха, туризма и спорта. А в ст. 144 кодекса закреплено положение о запрете сброса сточных и дренажных вод в водные объекты в местах туризма, спорта и массового отдыха населения.

В п. 3 ст. 11 Градостроительного кодекса РФ закреплено положение о том, что в местах постоянного проживания населения выделяются территории для обеспечения размещения имеющих рекреационное и оздоровительное значение объектов в соответствии с градостроительной документацией, государственными градостроительными нормативами и правилами. Кроме того, отдельные правоотношения в области профессионального спорта урегулированы ст. ст. 17, 41, 42, 43 и др. данного кодекса.

Правоотношения по техническому надзору за судами и классификации судов, в том числе спортивными, а также по надзору за безопасностью эксплуатации судов урегулированы ст. 35 и ст. 36 Кодекса внутреннего водного транспорта РФ.

Порядок пребывания граждан в лесах, пользования участками лесного фонда для спортивных целей определен в ст. ст. 86, 123, 133 и др. Лесного кодекса РФ.

В ст. 149 Налогового кодекса РФ (глава 21 «Налог на добавленную стоимость») закреплены положения об операциях, которые не подлежат налогообло-

налогообложения) по налогу на добавленную стоимость. В частности, это операции по реализации входных билетов, форма которых утверждена в установленном порядке как бланк строгой отчетности организациями физической культуры и спорта на проводимые ими спортивно-зрелищные мероприятия; оказанию услуг по предоставлению в аренду спортивных сооружений для проведения указанных мероприятий (п.п. 13, п. 3 ст. 149). Данные положения кодекса в полной мере относятся и к профессиональному спорту, являющемуся предпринимательской деятельностью.

В ст. 217 данного кодекса (глава 23 «Налог на доходы физических лиц») указаны виды доходов физических лиц, не подлежащие налогообложению. Так, освобождаются от налогообложения все виды установленных действующим законодательством Российской Федерации компенсационных выплат (в пределах норм, установленных в соответствии с законодательством Российской Федерации), связанных с оплатой стоимости питания, спортивного снаряжения, оборудования, спортивной и парадной формы, получаемых спортсменами и работниками физкультурно-спортивных организаций для учебно-тренировочного процесса и участия в спортивных соревнованиях (п.п. 3, ст. 217);

- призы в денежной и (или) натуральной формах, полученные спортсменами за призовые места на следующих спортивных соревнованиях: Олимпийских играх, чемпионатах и кубках мира и Европы от официальных организаторов или на основании решений органов государственной власти и органов местного самоуправления за счет средств соответствующих бюджетов; чемпионатах, первенствах и кубках Российской Федерации от официальных организаторов (п.п. 20, ст. 217);

- доходы, не превышающие 2000 рублей, полученные по каждому из следующих оснований за налоговый период: стоимость призов в денежной и натуральной формах, полученных налогоплательщиками на конкурсах и соревнованиях, проводимых в соответствии с решениями Правительства Российской Федерации, законодательных (представительных) органов государственной власти или представительных органов местного самоуправления (п.п. 28 ст. 217).

Отношения в сфере профессионального спорта регулируются также и п.п. 29 ст. 270 (глава 25 «Налог на прибыль организаций») данного кодекса. В указанной норме кодекса закреплены положения о расходах организаций, которые не учитываются в целях налогообложения. В частности, расходы, произведенные организацией в пользу работников, на оплату занятий в спортивных секциях, кружках или клубах, посещений культурно-зрелищных или физкультурных (спортивных) мероприятий.

За подкуп участников и организаторов профессиональных спортивных соревнований и зрелищных коммерческих конкурсов предусмотрено уголовное наказание в виде штрафа, либо обязательных или исправительных работ, либо ареста, либо лишение свободы на срок до двух лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет. (Ст. 184 Уголовного кодекса РФ).

В целом отметим, что все указанные кодифицированные федеральные законы содержат отдельные нормы, регулирующие отношения в исследуемой нами области. Так, в Кодексе внутреннего водного транспорта РФ это - ст. 17, 35, 36 и др. В Земельном кодексе РФ это - ст. 98 и др. В Семейном кодексе РФ - ст. 38, в КоАП РФ - это ст. 184 и др.

3. *Федеральные законы:* - Закон о спорте¹; - Федеральный закон от 19 мая 1995 г. № 82-ФЗ (ред. от 02.11.2004) «Об общественных объединениях» ; - Федеральный закон от 28 августа 1995 г. № 154-ФЗ (ред. от 21.07.2005) «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации»³; - Федеральный закон от 13 декабря 1996 г. № 150-ФЗ (ред. от 29.06.2004) «Об оружии»⁴; - Федеральный закон от 4 марта 2002 г. № 21-ФЗ (ред. от 07.07.2003, с изм. от 04.12.2003) «О дополнительном ежемесячном материальном обеспечении граждан Российской Федерации за выдающиеся достижения и особые заслуги перед Российской Федерацией»⁵; - Федеральный закон от 18 июля 1995 г.

¹ См.: СЗ РФ. 1999. № 18. Ст.2206.

² См.: СЗРФ. 1995. №21. Ст. 1930. ³

См.: СЗ РФ. 1995. № 35. Ст. 3506.

⁴ См.: СЗРФ. 1996. №51. Ст. 5681. ⁵

См.: СЗ РФ. 2002. № 10. Ст. 964.

65 № Ю8-ФЗ (ред. от 21.07.2005) «О рекламе»¹; - Закон РФ от 07.02.1992 № 2300-1 (ред. от 21.12.2004) «О защите прав потребителей» ; - Закон РФ от 9 июля 1993 г. № 5351-1 (ред. от 20.07.2004) «Об авторском праве и смежных правах»³; - Закон РФ от 23 сентября 1992 г. № 3520-1 (ред. от 11.12.2002, с изм. от 24.12.2002) «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров»⁴, и иные федеральные законы, регулирующие те или иные отношения, складывающиеся в сфере профессионального спорта.

Закон о спорте, безусловно, имеет основополагающее значение для регулирования гражданско-правовых отношений в сфере профессионального спорта. По существу, данный нормативный акт является основой гражданско-правового регулирования динамично развивающихся профессиональных спортивных отношений, сердцевиной российского спортивного законодательства в целом. Например, в ст. 2 указанного закона закреплено нормативное определение профессионального спорта. Ст. 24 Закона о спорте определяет организационную структуру профессионального спорта с учетом специфики видов спорта. В ст. ст. 25 и 26 закона закреплены положения об основаниях и порядке заключения контрактов о спортивной деятельности, а также перехода спортсменов из одной физкультурно-спортивной организации в другую.

Однако, с учетом вышеуказанного, на наш взгляд, необходимо отметить, что действующих правовых норм Закона о спорте на сегодняшний день недостаточно для целей целостного, комплексного регулирования гражданско-правовых и иных отношений, уже сложившихся и развивающихся в сфере профессионального спорта.

Не менее важное значение для целей гражданско-правового регулирования отношений в области профессионального спорта имеет, например, Закон «Об общественных объединениях». Так, в ст. 8 Закона о спорте закреплено, что порядок образования, регистрации, реорганизации и (или) ликвидации таких субъектов сферы профессионального спорта, как федерации по различным ви-

¹ См.: СЗ РФ. 1995. № 30. Ст. 2864.

² См.: Ведомости СНД и ВС РФ. 1992. № 15. Ст. 766.

³ См.: Ведомости СНД и ВС РФ. 1993. № 32. Ст. 1242.

⁴ См.: Ведомости СНД и ВС РФ. 1992. № 42. Ст. 2322.

дам спорта, союзы, ассоциации определяется Законом «Об общественных объединениях».

Указанные и ряд иных действующих федеральных законов носят комплексный характер, включая в себя нормы различных отраслей права. Они, регулируя отношения в какой-то определенной сфере общественной жизни, в отдельных своих нормах регулируют и отношения, складывающиеся в области физической культуры и спорта, в т.ч. и профессионального спорта.

4. К данной группе источников необходимо отнести *законы о физической культуре и спорте субъектов РФ*.

Такие законы, как справедливо отмечают В.В. Кузин и М.Е. Кутепов, на сегодняшний день приняты и действуют практически в половине субъектов РФ¹. Например, в Республике Татарстан - это Закон Республики Татарстан от 01.12.1999г. № 2476 «О физической культуре и спорте»² (далее Закон о спорте РТ). В Саратовской области - Закон Саратовской области от 07.03.2001г. № 5-ЗСО (ред. от 21.11.2002) «О физической культуре и спорте»³. В городе Москве - Закон города Москвы от 26.06.1996г. № 20 (ред. от 03.10.2001) «О физической культуре и спорте» и т.д.

Проведенный общий сравнительно-правовой анализ норм законов о физической культуре и спорте некоторых субъектов РФ (на примере Закона о спорте РТ) и федерального Закона о спорте показал следующее. Закон о спорте РТ в основном, практически, дублирует нормы федерального Закона о спорте. Выявлено точное совпадение не только количества и наименования глав данных законов, но и подавляющего большинства статей и их содержание. Следовательно, вывод, сделанный нами в отношении федерального Закона о спорте, в полной мере применим и к законам о спорте субъектов РФ.

Следующую группу источников гражданско-правового регулирования профессиональных спортивных отношений составляют подзаконные нормативные акты различной юридической силы. Их можно классифицировать на: - фе-

¹ См.: В.В. Кузин и М.Е. Кутепов. Указанная работа. - С. 18.

² См.: Республика Татарстан, 15.01.2000. -№ 9.

³ См.: Собрание Законодательства Саратовской области, 2001. № 3.

⁴ См.: Ведомости Московской Думы, 1996. № 6.

нормативные акты, акты субъектов РФ и муниципальные акты, локальные (корпоративные) акты.

1. *Федеральные подзаконные нормативные акты*, регулирующие гражданско-правовые отношения в сфере профессионального спорта, это - указы Президента РФ, постановления Правительства РФ, а также постановления, положения, приказы, инструкции и т.д. различных министерств, госкомитетов и ведомств (ведомственные и межведомственные акты). В качестве примера приведем некоторые из них: - Указ Президента РФ от 18 ноября 2004 года № 1453 «О Федеральном агентстве по туризму и Федеральном агентстве по физической культуре и спорту»¹; Постановление Правительства РФ от 06.07.2001 № 515 (ред. от 03.10.2002) «Об утверждении Положения об аккредитации общероссийских физкультурно-спортивных объединений (федераций, союзов, ассоциаций) по различным видам спорта»² и т.д. Нет необходимости комментировать указанные подзаконные нормативно-правовые акты, поскольку это не является целью исследования. Из названий приведенных актов совершенно очевидно, что они имеют непосредственное и прямое отношение к регулированию профессиональных спортивных отношений.

Более детально необходимо проанализировать ведомственные и межведомственные подзаконные нормативно-правовые акты.

Ведомственные подзаконные нормативные акты это — постановления, положения, приказы, инструкции и т.д. Они принимаются министерствами, государственными комитетами, комитетами и иными органами исполнительной власти в пределах своей компетенции для регулирования отношений внутри соответствующего ведомства. В данном случае - это сфера физической культуры и спорта в целом, и профессионального спорта в частности. Указанные нормативные акты распространяют свое действие на все подведомственные органы и учреждения, а также должностных лиц.

¹ См.: Российская газета, 23.11.2004. - № 259.

² См.: СЗ РФ. 2001. № 29. Ст. 3022.

Основным федеральным органом исполнительной власти в исследуемой сфере является Федеральное агентство по физической культуре и спорту. Данное федеральное агентство обладает прерогативой издания подзаконных нормативных актов, регулирующих различные правоотношения в области физической культуры и спорта, в том числе, и профессионального спорта. Кроме Федерального агентства по ФКС, ведомственные нормативные акты принимают - Минобразования РФ, Минздрав РФ и т.д.

В.В. Кузин и М.Е. Кутепов в массиве ведомственных подзаконных нормативных актов выделяют две основные группы: во-первых, акты, принимаемые Федеральным агентством по ФКС индивидуально; во-вторых, акты, принимаемые указанным агентством с иными федеральными органами исполнительной власти (например, с Минобразования России, Минздравом России и т.д.) и общественными органами управления физической культурой и спортом (например, с Олимпийским комитетом России и т.д.) .

С предложенной классификацией есть основания не согласиться, поскольку она требует существенных, на наш взгляд, уточнений.

Во-первых, ведомственные нормативные акты в области профессионального спорта принимаются, как было отмечено, Федеральным агентством по ФКС, Минобразования РФ, Минздравом РФ и т.д.

В качестве примера источника первой группы можно привести: Всероссийский реестр видов спорта, утвержденный приказом Госкомспорта РФ от 17.07.2003 года № 560²; Положение о медицинском обеспечении лиц, занимающихся физкультурой и спортом, утвержденное приказом Минздрава России от 20.08.2001 года № 337³. Так, согласно ст. 2 указанного положения, одной из основных задач медицинского обеспечения лиц, занимающихся физкультурой и спортом, является медицинское наблюдение и контроль за состоянием здоровья спортсменов сборных команд и их ближайшего резерва, допуск к занятиям раз-

¹ См.: Национальное законодательство о физической культуре и спорте: Хрестоматия: В 2-х томах. - Том 2: Подзаконные акты о физической культуре и спорте / Авторы-составители В.В. Кузин и М.Е. Кутепов. - М.: СпортАкадемПресс, 2003.-С. 163.

² См.: СПС «КонсультантПлюс:ЭкспертПриложение».

³ См.: СПС «КонсультантПлюс:ЭкспертПриложение».

69 личными видами спорта и соревнованиям, медицинская реабилитация и лечение последствий заболеваний и травм.

Во-вторых, подзаконные нормативные акты, принимаемые Федеральным агентством по ФКС совместно с иными федеральными органами исполнительной власти (с Минобразования России¹, Минздравом России, Минтруда РФ и т.д.) - это межведомственные акты. Например, приказ Минобразования России, Минздрава России, Госкомспорта России и Российской академии образования от 16.07.2002 года № 2715/227/166/19 «О совершенствовании процесса физического воспитания в образовательных учреждениях Российской Федерации»².

Из анализа выделенных нами двух групп подзаконных нормативных актов следует, что они принимаются, в основном, для регулирования различных правоотношений в сфере физической культуры и спорта в целом. Область профессионального спорта урегулирована ими крайне недостаточно.

В-третьих, к данной группе актов, регулирующих гражданско-правовые отношения в области профессионального спорта, необходимо отнести акты, принимаемые Федеральным агентством по ФКС совместно с общественными органами управления физической культурой и спортом (например, с ОКР, федерациями по различным видам спорта и т.д.). Именно акты, принимаемые указанными субъектами профессиональных спортивных отношений, направлены на регулирование гражданско-правовых отношений в сфере профессионального спорта.

Ярким примером актов отмеченной группы является Статут сборных команд России³, утвержденный Постановлением Коллегии Госкомспорта России от 20.06.2001 года № 8/2 и Бюро Исполкома Олимпийского комитета России от 27.09.2001 года № 69би/ 19а.

¹ В настоящее время Минобрнауки Российской Федерации.

² См.: Сборник официальных документов и материалов Госкомспорта РФ, 2002. - № 6.

³ См.: Сборник официальных документов и материалов Госкомспорта РФ, 2001. - № 8. Нормативное правовое обеспечение сферы физической культуры и спорта: реализация стратегии реформирования отрасли на рубеже веков: Документы и материалы (1999-2002 годы) / Авт.-сост. П.А. Рожков. - М.: Советский спорт, 2002. - С. 486-492.

Статут разработан в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации по физической культуре и спорту, договорами между федеральным органом исполнительной власти в области физической культуры, спорта и туризма (Госкомспорт России), Олимпийским комитетом России (ОКР), общественными федерациями, союзами и ассоциациями по видам спорта (федерациями). В нем закреплены основные цели и задачи сборных команд России, их состав, права и обязанности спортсменов - членов сборной команды России, их ответственность и т.д. Необходимо отметить, что подавляющее большинство членов сборных команд России по видам спорта составляют именно спортсмены-профессионалы.

Представляется обоснованным сделать вывод о том, что акты предложенной группы имеют двойственную правовую природу. С одной стороны, они принимаются федеральными органами исполнительной власти, а с другой — общественными органами управления физической культурой и спортом. Сделанный вывод обосновывает нашу позицию о том, что такие субъекты профессиональных спортивных отношений, как ОКР, федерации по различным видам спорта (союзы, ассоциации и т.д.) наделены государственными функциями, являясь при этом, некоммерческими организациями по своей организационно-правовой форме .

2. Акты субъектов РФ и муниципальные подзаконные нормативные акты это - постановления, решения и т.п. органов власти субъектов РФ и органов местного самоуправления.

Ввиду многообразия по содержанию и разнохарактерности по органам и формам принятия подзаконных нормативно-правовых актов в сфере физической культуры и спорта, действующих на региональном и местном, уровнях, В.В. Кузин и М.Е. Кутепов выделяют следующие агрегированные группы нормативных актов, регулирующих: - порядок осуществления контроля право-творческой и правоприменительной практики со стороны законодательной и судебной власти на региональном уровне; - перспективы развития физической культуры и спорта как системы или отдельных ее подсистем (детско-

¹ См.: Параграф 1 настоящей Главы.

71 юношеский спорт, виды спорта, профессиональный спорт и т.д.) на региональном и местном уровнях; - организацию деятельности различных по статусу органов исполнительной власти в исследуемой области на региональном и местном уровнях (министерств, государственных комитетов, департаментов, управлений, отделов); - деятельность различных совещательных органов (координационных, попечительских и т.п. советов), создаваемых при представительных и, в первую очередь, исполнительных органах власти; - порядок создания различных по направленности и организационно-правовым формам физкультурно-спортивных организаций; - применение различных форм морального и материального стимулирования участников правоотношений в сфере физической культуры и спорта; - защиту прав потребителей физкультурно-спортивных услуг; участников и зрителей физкультурно-спортивных мероприятий; - порядок использования природной среды в культурно-оздоровительных, спортивных и туристских целях¹.

Не подвергая глубокому анализу предложенную авторами классификацию, по нашему мнению, совершенно справедливым будет отметить следующее. Приведенная классификация обоснованна для регулирования различных отношений в области ФКС, включая сферу туризма. Предмет же нашего исследования - область профессиональных спортивных отношений.

Здесь представляется обоснованным выделить два уровня подзаконных нормативных актов: *во-первых*, это акты субъектов Российской Федерации; *во-вторых*, акты органов местного самоуправления.

Например, одной из основных задач программы органов местного самоуправления по развитию физической культуры и спорта в г. Калининграде является задача развития приоритетных направлений в профессиональном спорте, создание оптимальных условий для достижения высоких спортивных результатов (п.п. 5, п. 2.2., ст. 2)².

Постановлением Главы Администрации Новосибирской области от 15.06.2001 года № 540 утверждено Положение о попечительском совете неком-

¹ См.: В.В. Кузин и М.Е. Кутепов. Указанная работа. - С. 288-289.

² См.: Программа органов местного самоуправления по развитию физической культуры и спорта в г. Калининграде на 2001-2005 года (утверждена решением городского Совета депутатов Калининграда от 15.01.2001 года № 22) // СПС «КонсультантПлюс».

«Профессиональный хоккейный клуб «Сибсельмаш»¹. Также в качестве примера можно привести Постановление Правительства Московской области от 10.04.2001 года № 114/14 «Об участии Московской области в создании ОАО «Спартак-Мытищи»². Одним из ярких примеров гражданско-правового регулирования отношений в исследуемой области являются Правила предоставления платных услуг Санкт-Петербургским государственным учреждением «Кронштадтский оздоровительно-спортивный центр», утвержденные распоряжением территориального управления Кронштадтского административного района Санкт-Петербурга от 26.07.2001 года № 483-р³.

Исходя из анализа данной группы нормативных актов, необходимо отметить, что уже большая их часть по сравнению с рассмотренными ранее актами, направлена на регулирование гражданско-правовых отношений именно в области профессионального спорта, а не спорта в целом.

3. *Локальные (корпоративные) подзаконные нормативные акты это - уставы различных физкультурно-спортивных организаций, приказы, распоряжения их органов управления и т.п.* Данный вид источников гражданско-правового регулирования отношений в области профессионального спорта принимается, как правило, органами управления организаций в пределах их компетенции. Принимаются они для регулирования внутренней деятельности физкультурно-спортивных организаций и распространяют свое действие на членов соответствующих организаций.

В качестве примера данной группы источников гражданско-правового регулирования отношений в исследуемой области можно назвать Устав Олимпийского комитета России (ОКР)⁴, устав государственного учреждения «Профессиональный хоккейный клуб «Тамбов» (ПХК «Тамбов»)⁵ и т.д.

¹ См.: СПС «КонсультантПлюс».

² См.: СПС «КонсультантПлюс».

³ См.: СПС «КонсультантПлюс».

⁴ Принят Учредительным съездом 01.12.1989 года; с измен. и дополн. от 04.04.1991г., от 06.03.1992г., от 13.08.1992г., от 08.06.1993г., от 03.04.1997г., от 10.02.2000г., от 18.07.2001г. // См.: СПС «КонсультантПлюс».

⁵ Утвержден постановлением Администрации Тамбовской области от 07.09.2000г. № 954. // См.: СПС «КонсультантПлюс».

ОКР является общероссийским союзом общественных объединений. Он представляет собой самостоятельное, добровольное, неправительственное, самоуправляемое, некоммерческое объединение физкультурно-оздоровительной и спортивной направленности, признанное Международным олимпийским комитетом (МОК). ОКР действует без ограничения срока полномочий и руководствуется в своей деятельности Федеральным законом «Об общественных объединениях» и другими законами РФ, Олимпийской хартией и Уставом (ст. 1 Устава). Одной из основных целей создания ОКР является содействие развитию массового спорта и спорта высших достижений (ст. 3 Устава). Юрисдикция ОКР в пределах компетенции, предусмотренной его уставом, распространяется на всю территорию РФ.

ПХК «Тамбов» создан с целью подготовки спортивного резерва в детско-юношеских спортивных школах города Тамбова, области и других спортивных организациях, подготовки спортсменов высокого класса и достижения высоких спортивных результатов, воспитания спортсменов в духе патриотизма, интернационального и уважительного отношения к спортивной игре, обеспечения развития хоккея, физической культуры и спорта в Тамбовской области (ст. 3 Устава).

Анализ локальных (корпоративных) подзаконных нормативных актов позволяет прийти к следующему выводу: подавляющее большинство этих актов направлено на регулирование гражданско-правовых отношений в области профессионального спорта. Например, Регламенты проведения соревнований по видам спорта, Статусы игроков в различных видах спорта и т.д. Проведение Чемпионатов России по игровым видам профессионального спорта, переходы спортсменов-профессионалов из одного ПСК в другой, применение штрафных санкций, дисквалификация и масса иных вопросов урегулированы в настоящее время такими корпоративными актами. Следовательно, они занимают в настоящее время одно из основных мест в регулировании гражданско-правовых отношений в области профессионального спорта.

По кругу регулируемых общественных отношений необходимо, на наш взгляд, выделить такую группу источников гражданско-правового регулирова-

отношений, как *подзаконные нормативные акты, принимаемые по различным видам спорта* (хоккей, футбол, баскетбол, олимпийские виды спорта и т.д.). В зависимости от юридической силы их можно классифицировать на *федеральные, акты субъектов РФ и муниципальные акты, локальные (корпоративные) акты*. Например: Указ Президента Российской Федерации от 06.07.2002 года № 692 (ред. от 03.12.2003г.) «О стипендиях Президента Российской Федерации спортсменам-членам сборных команд России по олимпийским видам спорта и их тренерам»¹; постановление Главы Администрации Новосибирской области от 18.07.2001 года № 661 «О создании областного государственного образовательного учреждения «Областная школа-интернат с углубленным изучением предметов спортивного профиля»².

В зависимости от особенностей правового положения субъекта правотворчества нормативные акты, регулирующие гражданско-правовые отношения в области профессионального спорта можно классифицировать на: *нормативные акты государственных органов; общественных объединений* (ОКР, федерации по видам спорта, союзы, ассоциации, и т.д.); *совместные акты* (государственных и негосударственных организаций). Примеры таких актов уже неоднократно приводились в нашей работе. Акты общественных объединений можно обоснованно обозначить как корпоративные подзаконные нормативно-правовые акты. Двойственная же правовая природа совместных актов нами также рассмотрена в данном исследовании.

По сфере действия все нормативные акты, регулирующие гражданско-правовые отношения в области профессионального спорта, можно классифицировать на *общефедеральные, акты субъектов Российской Федерации, акты органов местного самоуправления, локальные (корпоративные) акты*.

Кроме того, нормативные акты, регулирующие профессиональные спортивные отношения, можно классифицировать по содержанию. В зависимости от содержания необходимо выделить *отраслевые акты* (гражданское, трудо-

¹ См.: СЗ РФ. 2002. № 27. Ст. 2680.

² См.: СПС «КонсультантПлюс».

законодательство) и *комплексные нормативные акты*, включающие нормы различных отраслей права и обслуживающие сферу профессионального спорта.

Поскольку профессиональный спорт представляет собой разноотраслевую (межотраслевую) сферу правового регулирования¹, что подтверждается также проведенным исследованием, представляется обоснованным сделать вывод о целесообразности единого правового регулирования профессиональных спортивных отношений в рамках правового комплекса. В юридической литературе под правовым комплексом понимается «совокупность правовых норм, системно, комплексно регулирующих определенную жизненную ситуацию»².

По мнению М.Ю. Чельшева, в зависимости от своего оформления правовой комплекс может быть установлен в виде единого правового акта, как правило, закона (формально установленный правовой комплекс), так и носить лишь фактический характер (фактический правовой комплекс)³.

Соглашаясь с доводами В.А. Хохлова и М.Ю. Чельшева, а также, основываясь на проведенном анализе нормативно-правового акта как одного из основных источников гражданско-правового регулирования профессиональных спортивных отношений, мы пришли к следующим выводам.

Основная масса нормативных актов направлена на правовое регулирование различных отношений сферы физической культуры и спорта в целом. В то же время такая специфическая, новая, динамично развивающаяся область, как профессиональный спорт, на уровне исследуемой группы источников урегулирована недостаточно.

На сегодняшний день действующее законодательство в значительной степени отстает от фактических отношений, возникающих и развивающихся в сфере профессионального спорта. Одной из основных причин такого положе-

¹ Об этом см.: Васькевич В.П., Чельшев М.Ю. Правовое регулирование профессионального спорта // Российская юстиция, 2001. - №7. - С.35-36.

² См.: Хохлов В.А. Гражданско-правовая ответственность за нарушение договора, автореф. дисс... докт. юрид. наук, Саратов 1998.-41 с.-С.27.

³ См.: Чельшев М.Ю. Предпринимательская деятельность в профессиональном спорте: некоторые спорные вопросы законодательства и практики. // Бизнес, Менеджмент и Право. Ежеквартальный научно-практический экономико-правовой журнал, 2003. -№3.-С. 102.

76 ния дел, на наш взгляд, является практическое отсутствие научно-теоретического фундамента. Как указывает С.Н. Братановский, спортивная правовая система не успевает за изменениями, происходящими в реальной жизни¹. Подтверждением нашего вывода служит Закон о спорте. Из его 44 статей лишь 2, 24, 25 и 26 статьи непосредственно направлены на регулирование профессиональных спортивных отношений. Если учесть, что Закон о спорте в настоящее время является основным правовым комплексом в области профессионального спорта, представляется обоснованным констатировать следующее.

В исследуемой области на сегодняшний день действует фактический правовой комплекс. Нормы его подлежат совместному применению, несмотря на то, что они содержатся в различных актах и носят разрозненный характер.

Кроме того, хотя Закон о спорте (основной правовой комплекс) и носит системный и межотраслевой характер, он нуждается не просто в серьезной корректировке. По нашему мнению, назрела необходимость принятия федерального закона «О профессиональном спорте в Российской Федерации» как основного правового комплекса, именно, в области профессионального спорта. В качестве подтверждения нашей точки зрения можно привести проект федерального закона «О профессиональном футболе в Российской Федерации», внесенный депутатами Государственной Думы второго созыва А.Б. Шиповым, В.Д. Горюновым. Указанный проект закона был отклонен постановлением Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации от 15 марта 2001 года № 1254-III ГД\ Представляется очевидной нецелесообразность и невозможность принятия федеральных законов для каждого вида спорта.

Система законодательных источников правового регулирования исследуемой области состоит из двух подсистем - законодательной и подзаконной. Она имеет федеративную структуру, основой которой является распределение правотворческих полномочий между федеральными органами и органами субъек-

¹ См.: Братановский С.Н. Управление физической культурой и спортом в условиях реформ, автореф. дисс... докт. юрид. наук, Саратов, 1997. - 49 с. - С. 3.

² О необходимости совершенствования Закона о спорте см., например: Чельшев М.Ю. Указ. работа. - С. 101-106; Скачкова Г.С. Указ. работа. - С. 65-73.

³ См.: СЗРФ. 2001. № 14. Ст. 1282.

77 тов РФ. Кроме того, данная система имеет вертикальную (иерархическую) структуру, основанную на юридической силе нормативных актов. Законодательство о профессиональном спорте является одним из комплексных отраслей российского законодательства.

Как было отмечено, в настоящее время действующее законодательство в значительной степени отстает от фактических отношений, возникающих и развивающихся в области профессионального спорта. Поэтому основное регулирование гражданских правоотношений в данной области осуществляется на корпоративном (локальном) уровне и на уровне такого источника гражданского права, как правовой обычай.

Если исходить из легального определения такой категории, как профессиональный спорт, закрепленного в отечественном законодательстве, то мы знаем, что это предпринимательская деятельность, целью которой является удовлетворение интересов профессиональных спортивных организаций, спортсменов, избравших спорт своей профессией, и зрителей (ст. 2 Закона о спорте). Однако анализ практики в исследуемой области показывает, что эта деятельность имеет ряд некоторых особенностей. Эти особенности проявляются, во-первых, в субъектном составе складывающихся отношений; во-вторых, в форме предпринимательской деятельности; в-третьих, в специфике ее правового регулирования¹.

С учетом изложенного, представляется необходимым уяснить место и роль правового обычая в системе источников профессиональных спортивных отношений, а также осмыслить соотношение таких источников гражданского права, как правовой обычай, обычай делового оборота и иных форм обычного.

Существенной новеллой современного гражданского кодекса является признание государством в качестве одного из самостоятельных источников гражданского права обычая делового оборота (ст. 5 ГК РФ), а также широкого использования понятия «обычное»: - «обычно предъявляемые требования» (ст. 309, п. 2 ст. 478 ГК РФ); - «обычно взимается за аналогичные товары» (п. 3

¹ См.: М.Ю. Челышев. Указанная работа. -С. 103-106.

78 ст. 424 ГК РФ); - «товар такого рода обычно используется...» (п. 2 ст. 469 ГК РФ); - «обычных условиях хранения...» (п. 2 ст. 481 ГК РФ); - «в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно применяемыми условиями...» (п.2 ст. 474 ГК РФ) и т.д.

Возникает справедливый вопрос: каково же соотношение понятий «обычай» и «обычное»? Однозначный ответ на него в науке гражданского права отсутствует. Одни ученые считают, что ««обычное» не является синонимом «обычая» хотя бы потому, что в отличие от последнего «обычное» более размыто, недостаточно структуризовано и устойчиво, вследствие чего фактически создается заново при применении отсылающей к «обычному» норме»¹. В то же время, как указывают Брагинский М.И. и Витрянский В.В., «с точки зрения своего функционального назначения эти правовые категории оказываются близкими. Эта близость косвенно подтверждается тем, что соответствующие нормы, которые содержат и отсылки к «обычаям», и отсылки к «обыкновениям», могут быть как диспозитивными, так и императивными». Другие придерживаются противоположного мнения, полагая, что ««обычные требования» (обычно предъявляемые требования) по существу и представляют собой обычаи имущественного оборота, т.е. сложившиеся в нем в силу неоднократного единообразного применения общепринятые правила поведения, не выраженные прямо ни в законе (нормативном акте), ни в договоре сторон, но не противоречащие им»³.

На наш взгляд, предпочтительным является первый подход. Разница между двумя этими понятиями налицо. Заключается она в том, что ««обычное» предполагает только традиционное поведение участников конкретных отношений, а «обычай» подразумевает уже сложившееся правило на основании такого поведения»⁴.

¹ См.: Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Книга первая: Общие положения: Изд. 2-е, иср. - М.: «Статут», 1999. - С. 69.

² См.: Брагинский М.И., Витрянский В.В. Там же. - С. 69.

³ См.: Гражданское право: В 2 т. Том I: Учебник / Отв. Ред. проф. Е.А. Суханов. - 2-е изд., перераб. и доп. - М.: Издательство БЕК, 1998. - С. 68.

⁴ См.: Р.-М.З. Зумбулидзе. Обычное право как источник гражданского права. // Обычай в праве: Сборник. - СПб.: издательство «Юридический центр Пресс», 2004. - С. 122.

Таким образом, соглашаясь с доводами Р.-М.З. Зумбулидзе, отметим, что «основной структурной единицей обычного права является не столько обычное поведение, сколько возникшее на его основе правило (обычная норма), которое носит неопределенный характер и адаптируется к конкретной ситуации в зависимости от обстоятельств»¹.

Учитывая, что обычаи традиционно отличаются от обыкновений, под правовым обычаем в гражданском праве понимают «фактически сложившееся и признаваемое законом общее правило, не выраженное в нормативном акте, но подлежащее применению, если иное прямо не установлено законом или соглашением сторон» По существу обычай - это своеобразная диспозитивная (восстановительная) норма права (обычное право). В отличие от обычая обыкновение - это такое сложившееся правило, которым стороны договора согласились руководствоваться. Только поэтому обыкновение приобретает юридическое значение³.

Необходимо отметить, что общепризнанные обычаи могут лежать в основе обыкновений. Например, в международной торговле широко применяются обыкновения в виде унифицированных правил. Сборники международных торговых обыкновений составляются авторитетными неправительственными организациями (например, Международной торговой палатой). В качестве примера можно привести Международные правила толкования торговых терминов «Инкотермс» в редакции 2000г., Унифицированные обычаи и правила для документарных аккредитивов в редакции 1993г. и др.). Несмотря на то, что такие правила могут применяться в случае ссылки на них в договоре, в различных государствах им придается различный статус. Например, в России они признаются торговым обычаем⁴. На Украине и в Испании правила «Инкотермс» возведены в ранг закона⁵.

¹ См.: Р.-М.З. Зумбулидзе. Там же. - С. 122.

² См.: Гражданское право: В 2 т. Том I: Учебник / Отв. ред. проф. Е.А. Суханова. - С. 69.

³ См.: Там же.-С. 69.

⁴ См.: Вилкова Г.Н. Договорное право в международном обороте. М., 2002. - С. 239.

⁵ См.: Комментарий МТП к Инкотермс 2000. Толкование и практическое применение. Публикация МТП № 620: Пер. с англ. М., 2002. - С. 9-11.

Подтверждением служит также и российская арбитражная практика, признающая правила «Инкотермс» в качестве обычаев делового оборота. Арбитражный суд при разрешении споров применяет правила «Инкотермс», если стороны при заключении внешнеторгового контракта договорились об их применении¹. И все же, как справедливо указывает А.Л. Маковский, основное назначение деловых обыкновений состоит в том, что они служат образцом для формирования условий договора². Данной точки зрения придерживаются и другие цивилисты.

Следовательно, можно сделать вывод о том, что российский закон значение источника гражданского права придает только обычаю.

Возвращаясь к обычаям делового оборота, отметим, что из числа обычаев они особо выделяются в гражданском законе (ст. 5 и 309 ГК РФ). Так, согласно ст. 5 ГК РФ обычай делового оборота - это сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской деятельности правило поведения, не предусмотренное законодательством, независимо от того зафиксировано ли оно в каком-либо документе. Именно обычаи делового оборота по прямому указанию ГК РФ применяются в качестве правовой нормы к регулируемым ими отношениям при наличии условий, предусмотренных п. 1 ст. 6 и п. 5 ст. 421 ГК РФ. Кроме того, обычаи делового оборота должны учитываться судом при толковании условий договора (ч. 2 ст. 431 ГК РФ).

Касаемо категории «обычное право» отметим следующее. В правовой науке, как отечественной, так и зарубежной исследованию обычного права посвящено большое количество трудов. Значительный вклад в формирование научного подхода к изучению обычного права внесли такие известные дореволюционные ученые-юристы, как Ю.С. Гамбаров, К.М. Коркунов, Д.И. Мейер, Г.Ф. Шершеневич. Среди ученых-юристов советского периода можно выделить работы СИ. Вильнянского, С.Л. Зивса, О.С. Иоффе, И.Б. Новицкого,

¹ См.: например: Обзор судебной практики разрешения споров по делам с участием иностранных лиц: Информационное письмо Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 16 февраля 1998г. // ВВАС РФ, 1998. - № 4. - С. 95-96.

² См.: Иванов Г.Г., Маковский А.Л. Международное частное морское право. Л., 1984. - С. 33.

³ См.: например, Брагинский М.И., Витрянский В.В. Указанная работа. - С. 77.

Продолжаются исследования и в настоящее время. Одними из серьезных современных научных исследований обычного права как источника гражданского права, заслуживающими особого внимания, являются работы молодых ученых А.И. Поротикова и Р.-М.З. Зумбулидзе.

В рамках настоящего исследования не представляется возможным сделать развернутый анализ обычного права как источника гражданского права. Подобная задача перед нами не стоит. Однако необходимо уделить некоторое внимание этому источнику гражданского права для целей уяснения его места и роли среди иных источников профессиональных спортивных отношений.

«Правовые обычаи - это нормы, сложившиеся в той или другой части общества вследствие неоднократного повторения известного поведения»¹, отмечал Г.Ф. Шершеневич. Обычай (повторяемое соблюдение правил) он считал сущностью обычного права: «...все, сложившееся временем, имеет в глазах общества большой авторитет. Факт повторяемости сам по себе настолько прост и очевиден, что удостоверение его представлялось всегда на практике единственным условием для обнаружения наличности обычного права». С точки зрения Г.Ф. Шершеневича, обязательная сила правового обычая заключается в его санкционировании государственной властью.

Как справедливо указывает Р.-М.З. Зумбулидзе, дать полное и исчерпывающее определение обычного права как источника гражданского права невозможно. Тем не менее, данную категорию она понимает как «совокупность правовых норм, сложившихся и ставших обязательными в определенной сфере человеческой деятельности, общественной группе или местности в результате многократного и единообразного повторения известного поведения, обеспеченных социальным принуждением (авторитетом) и используемых для регулирования конкретных общественных отношений в установленном порядке с санкции государства»³.

¹ См.: Шершеневич Г.Ф. Курс гражданского права. Т. I. Введение. Вып. I. Казань, 1901. - С. 187-188.

² См.: Там же.-С. 187.

³ См.: Р.-М.З. Зумбулидзе. Обычное право как источник гражданского права. // Обычай в праве: Сборник. - СПб.: издательство «Юридический центр Пресс», 2004. - С. 117.

Таким образом, учитывая, что обычай представляет собой правило поведения, основанное на длительности и многократности его применения, необходимо отметить, что он используется во многих областях человеческой деятельности, в т.ч. и в сфере, охватываемой правом. Касаемо правовой области его понимают как правовой обычай. Правовой обычай приобретает обязательную силу с санкции государства. Такое санкционирование и составляет индивидуальный признак правового обычая. Предметом же такого санкционирования выступает «не обычай как конкретное правило поведения, а лишь возможность его использования для решения в строго определенном порядке строго определенных вопросов» .

Подводя итог анализа категории обычного права как источника гражданского права, и иного «обычного» их соотношения, места «обычного» в структуре обычного права, можно заключить следующее. Обычное право как источник гражданского права - это совокупность правовых норм, состоящая из обычных норм (обычаев делового оборота и других правовых обычаев, складывающихся в различных областях общественных отношений). Иные же формы «обычного», не являющиеся нормами права (обыкновения, заведенный порядок и т.д.), в структуру обычного права не входят .

Принимая во внимание изложенное, и учитывая, что обычно-правовые нормы (обычаи делового оборота и иные правовые обычаи) являются составной частью обычного права как источника гражданского права, представляется необходимым в самом общем виде уяснить роль норм обычного права как источника правового регулирования профессиональных спортивных отношений, а также их правовую природу.

Проанализируем некоторые обычно-правовые нормы, регулирующие гражданско-правовые и иные отношения в области профессионального спорта.

Так, к актам, содержащим нормы обычного права в области профессионального спорта, можно отнести, например, «Официальные правила баскетбола

¹ См.: Брагинский М.И., Витрянский В.В. Указанная работа. - С. 63.

² См.: Р.-М.З. Зумбулидзе. Указанная работа. - С. 140.

Данный акт принят и утвержден Центральным Бюро Международной федерации баскетбола (ФИБА) 5 мая 2000 года². ФИБА - это негосударственная спортивная организация, получившая признание на международном уровне. Практически все европейские профессиональные игры (чемпионаты, кубки и т.д.) по баскетболу проводятся под ее эгидой с соблюдением и исполнением указанных Правил ФИБА. Более того, национальные федерации баскетбола³ обязаны проводить национальные игры по баскетболу (чемпионаты, кубки и т.д.), в т.ч. и международные, по указанным Правилам ФИБА. На примере РФБ отметим, что Правила ФИБА приняты РФБ в июле 2000г. под названием «Официальные правила баскетбола для мужчин и женщин 2000»⁴. Несмотря на некоторое изменение самого названия, их содержание полностью соответствует Правилам ФИБА.

Особо отметим, что Правила ФИБА обязательны к применению не только на всей территории России, но и на территории Европы, Азии и т.д. Все без исключения клубные соревнования по баскетболу (чемпионаты, кубки и т.д.) проводятся по указанным Правилам ФИБА и подчинены им. Нарушение или неисполнение их норм влечет применение к нарушителям (профессиональным клубам, профессиональным спортсменам и т.д. и даже национальным федерациям) санкций - мер ответственности.

Рассмотрим исторический аспект возникновения, развития и становления Правил ФИБА, регулирующих гражданско-правовые и иные отношения в области профессионального баскетбола.

Изобретение баскетбола принадлежит канадцу Джеймсу Нейсмиту, преподавателю физического воспитания Спрингфилдского колледжа штата Массачусетс, США. В 1891 году Д. Нейсмит сформулировал правила игры и в декабре

¹ Приводя пример из такого вида спорта, как баскетбол отметим, что это в полной мере относится ко всем видам спорта (футбол, хоккей и т.д.). Разница таких актов в каждом виде спорта состоит в их внутреннем содержании, в субъекте их принимающем, а также на какую область профессиональных спортивных отношений распространяется их действие (баскетбол, хоккей, бокс и т.д.).

² Последние изменения в Правила ФИБА утверждены 15 июня 2004 года на заседании Центрального бюро ФИБА в Париже // Ежемесячный специализированный журнал «Планета БАСКЕТБОЛ», сентябрь 2004. - С. 44.

³ В Российской Федерации это Общероссийское общественное объединение «Российская Федерация баскетбола» (РФБ).

⁴ См.: Официальные Правила Баскетбола для мужчин и женщин 2000 г. - М.: СпортАкадемПресс, 2000. - 112 с.

84 этого года был проведен первый матч по баскетболу в спортивном зале колледжа. С тех пор правила постепенно изменялись и продолжают изменяться в настоящее время. Если вначале их было только тринадцать¹, то в настоящее время только жестов арбитров около тридцати. В 1892 году Д. Нейсмит опубликовал книгу «Правила игры в баскетбол». В последующие годы баскетбол стал популярен среди школьников, студентов и военнослужащих Южной Америки, Европы и США. В 1920-1930 гг. создаются национальные баскетбольные федерации в Италии, Латвии, Литве, Франции. На континентах стали проводиться национальные соревнования по баскетболу. Уже в 1932 году была создана Международная федерация баскетбола (ФИБА). Первоначально в нее вошли 8 стран. В 1948 году ФИБА объединяет уже пятьдесят стран. В 1935 году Международный олимпийский комитет (МОК) признает баскетбол олимпийским видом спорта².

Краткий исторический экскурс подтверждает наши доводы о том, что указанные Правила ФИБА являются правовым актом, содержащим нормы обычного права, регулирующие гражданско-правовые и иные отношения в профессиональном баскетболе, поскольку сложившиеся общепринятые правила поведения (правила игры в баскетбол) в силу их неоднократного единообразного применения по существу и представляют собой обычай делового оборота (обычную норму), не выраженную прямо ни в законе (нормативном акте), ни в договоре сторон, в то же время, не противоречащую им. Правила игры в баскетбол достаточно четко определены в своем содержании и широко применяются в гражданском обороте. Следовательно, указанные Правила ФИБА по своей правовой природе являются обычно-правовой нормой, т.е. правовым обычаем, являющимся источником правового регулирования гражданско-правовых и иных отношений в области профессионального спорта.

Более того, данный источник занимает главенствующее место в регулировании отношений в сфере профессионального баскетбола, т.к. все безисключе-

¹ Как отмечает А.Я. Гомельский именно они легли в основу современного «кодекса баскетбольных законов» // Энциклопедия баскетбола от Гомельского / А.Я. Гомельский. - М.: ФАИР-ПРЕСС, 2002. - С. 43. ² См.: А.Я. Гомельский. Указанная работа. - С. 42-46.

85 ния спортивные соревнования по баскетболу проводятся по указанным Правилам ФИБА. Нарушение их норм, как было отмечено ранее, предусматривает применение к нарушителю штрафных санкций.

Проанализировав Правила ФИБА, мы приходим также к следующему выводу. Такие акты спортивных организаций, как Правила ФИБА, принимаемые и действующие в профессиональном спорте, имеют двойственную правовую природу:

- *во-первых*, разработанные, принятые и опубликованные Правила ФИБА представляют собой неофициальную систематизацию норм обычного права. Кроме того, такие сборники содержат и локальные (корпоративные) нормы, регулирующие как корпоративные, так и локальные отношения;

- *во-вторых*, они содержат нормы обычного права, которые распространяют свое действие и на отношения, складывающиеся без участия общепризнанных спортивных организаций (ФИБА и т.д.), систематизировавших такие нормы обычного права.

Остается дискуссионным вопрос о том, являются ли данные обычнo-правовые нормы обычаями делового оборота? Давая ответ на этот вопрос, необходимо отметить, что профессиональный спорт на современном этапе его развития в нашем государстве можно лишь условно, либо с оговоркой отнести к предпринимательской деятельности. Это связано с тем, что подавляющее большинство профессиональных спортивных организаций имеют большой удельный вес непредпринимательских доходов (бюджетное финансирование профессионального спорта). Совершенно очевидно, что при финансировании профессионального спорта из бюджетов различных уровней он не может рассцениваться в качестве предпринимательской деятельности, поскольку отсутствует ряд юридических признаков предпринимательской деятельности, предусмотренных ст. 2 ГК РФ¹. Следовательно, на наш взгляд, рассматриваемые ак-

¹ Об особенностях предпринимательской деятельности в области профессионального спорта см. также: М.Ю. Чельшев. Предпринимательская деятельность в профессиональном спорте: некоторые спорные вопросы законодательства и практики. // Бизнес, Менеджмент и Право. Ежеквартальный научно-практический экономико-правовой журнал, 2003. - № 3; Васильевич В.П., Чельшев М.Ю. Правовое регулирование профессионального спорта // Российская юстиция, 2001. - №7.

права и регулирующие гражданско-правовые отношения в области профессионального спорта, можно обозначить как обычаи гражданского оборота¹.

Кроме отмеченных Правил ФИБА к данному виду источников правового регулирования профессиональных спортивных отношений можно отнести также различного рода Регламенты Чемпионатов, Кубков и т.д., Статусы игроков (профессиональных спортсменов) и ряд иных обычно-правовых норм, являющихся источниками правового регулирования гражданско-правовых и иных отношений в области профессионального спорта. Например, «Регламент чемпионатов России и баскетбольной суперлиги среди женских клубов/команд на период 2004-2008 г.г.»² и т.п.

Наряду с указанными источниками, регулирующими профессиональные спортивные отношения, в исследуемой области широко применяются *общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации*.

Необходимо отметить, что по наиболее общим и глобальным вопросам международного правопорядка российское законодательство восприняло многие общепризнанные принципы и нормы международного права и международных договоров. Они содержатся в уставе ООН, декларациях и резолюциях Ассамблеи ООН, документах иных международных организаций, многосторонних договорах, конвенциях и т.д. В профессиональных спортивных отношениях нормы международных актов применяются обычно при проведении международных спортивных соревнований, а также при участии иностранных юридических и физических лиц в данных отношениях.

Международные договоры Российской Федерации по общему правилу применяются к исследуемым отношениям, как и к любым иным правоотноше-

¹ Наличие гражданско-правового обычая отмечается и в научной литературе. См., например, А.И. Поротиков. Обычай в гражданском праве. // Обычай в праве: Сборник. - СПб.: издательство «Юридический центр Пресс», 2004.-С. 235-304.

² Утвержден на заседаниях Совета Лиги 07.07.2004г. и 14.07.2004 года и на заседании Исполкома РФБ 22.07.2004г. // СПС «КонсультантПлюс». Отметим, что подобные Регламенты принимаются и действуют практически во всех игровых видах спорта. Они имеют одинаковую правовую природу (процедуру принятия и утверждения). Различие наблюдается в их специфике - вид спорта, женский или мужской спорт, та или иная лига и т.д. Например, для мужских клубов/команд по баскетболу принимается свой Регламент, для женских - свой.

87 ния, непосредственно. Исключение составляют лишь те, для применения которых требуется имплементация (издание внутригосударственного акта). Согласно п. 4 ст. 15 Конституции РФ если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем те, что предусмотрены национальным законом, то применяются правила международного договора.

Кроме того, в соответствии с п. 3 ст. 1 Федерального закона от 15 июля 1995 года № 101-ФЗ «О международных договорах Российской Федерации»¹ международные договоры, заключенные СССР, в которых Российская Федерация является стороной в качестве государства - продолжателя СССР, обязательны для Российской Федерации, если специально не было объявлено о прекращении действия этих договоров

В качестве примера многосторонних договоров, регулирующих профессиональные спортивные отношения, можно привести Международную хартию физического воспитания и спорта (Принята в г. Париже 21.11.1978 г. на 20-ой сессии Генеральной конференции ЮНЕСКО) , Европейскую конвенцию о предотвращении насилия и хулиганского поведения зрителей во время спортивных мероприятий, и в частности, футбольных матчей от 19 августа 1985 года (Страсбург, 19 августа 1985г.)³, Международную конвенцию против апартеида в спорте от 10 декабря 1985 года (данная Конвенция подписана в Нью-Йорке 10 декабря 1985 года и вступила в силу 3 апреля 1988 года. Россия в ней участвует с 3 апреля 1988 года. Всего в Конвенции участвуют 56 государств)⁴, Конвенцию против применения допинга от 16 ноября 1989 года (Конвенция подписана в Страсбурге 16 ноября 1989г. и вступила в силу 1 марта 1990 года. Россия

¹ См.: СЗ РФ. 1995. № 29. Ст. 2757.

² Международная хартия физического воспитания и спорта от 21.11.1978г. // Международные нормативные акты ЮНЕСКО. - М.: Логос, 1993. -С. 186-190; Свод нормативных актов ЮНЕСКО. - М.: Международные отношения, 1991.-С. 186-190.

³ См.: Европейская конвенция о предотвращении насилия и хулиганского поведения зрителей во время спортивных мероприятий, и в частности, футбольных матчей от 19.08.1985г. // Международное публичное право. Сборник документов. Т. 2. - М.: Издательство БЕК, 1996. - С. 96-101 (авторы составители: К.А. Бекашев, А.Г. Ходаков).

⁴ См.: Международная конвенция против апартеида в спорте от 10.12.1985г. // Международное публичное право. Сборник документов. Том 1. - М.: Издательство БЕК, 1996. - С. 487-491 (авторы составители: К.А. Бекашев, А.Г. Ходаков).

88 в ней участвует с 1 апреля 1991 года.

Всего в Конвенции участвуют 24 государства)¹, Модельный закон о национальных видах спорта (Принят в г. Санкт-Петербурге 26.03.2002г. Постановлением 19-8 на 19-ом пленарном заседании Межпарламентской Ассамблеи государств-участников СНГ) и т.д.

Примером двусторонних международных договоров являются, например, Соглашение между Правительством РФ и Правительством Мексиканских Соединенных Штатов о сотрудничестве в области культуры, образования и спорта (Мехико, 20 мая 1996г.)³, Соглашение между Правительством РФ и Правительством Йеменской Республики о сотрудничестве в области культуры, науки, образования, спорта и туризма (Москва, 17 декабря 2002г.)⁴ и т.д.

Учитывая, что отношения в области профессионального спорта урегулированы на уровне современного отечественного законодательства достаточно слабо, есть основания заключить, что общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры занимают значительное место в регулировании профессиональных спортивных отношений, в первую очередь, отношений с участием иностранного элемента.

До настоящего времени в цивилистической науке не исследовался вопрос о возможности признания источником правового регулирования профессиональных спортивных отношений судебной и арбитражной практики. Отметим также, что в юридической науке длительное время вопрос о признании источником права судебной и арбитражной практики считался дискуссионным. Учитывая это, а также исходя из общепризнанной юридической наукой концепции, представляется возможным заключить следующее. Несмотря на огромное значение ни судебный прецедент, ни постановления пленумов Верховного Суда и

¹ См.: Конвенция против применения допинга от 16 ноября 1989 г. // Международное публичное право. Сборник документов. Т. 2. - М.: Издательство БЕК, 1996. - С. 89-95 (авторы составители: К.А. Бекашев, А.Г. Ходаков).

² См.: Модельный закон о национальных видах спорта от 26.03.2002г. // Информационный бюллетень. Межпарламентская Ассамблея государств-участников Содружества независимых Государств. 2002. - № 29. - С. 144-158.

³ См.: Соглашение между Правительством Российской Федерации и Правительством Мексиканских Соединенных Штатов о сотрудничестве в области культуры, образования и спорта от 20.05.1997г. // Бюллетень международных договоров. 1997. - № 7. - С. 25-28; Дипломатический вестник, 1996. - № 6. - С. 14-16.

⁴ См.: Соглашение между Правительством Российской Федерации и Правительством Йеменской Республики о сотрудничестве в области культуры, науки, образования, спорта и туризма от 17.12.2002г. // Бюллетень международных договоров. 2004. - № 6. - С. 75-77.

относятся к источникам права, поскольку они являются лишь средством достижения единообразного понимания, толкования и применения источников права, регулирующих те или иные общественные отношения, в т.ч. и отношения в области профессионального спорта.

В результате проведенного анализ источников правового регулирования отношений в области профессионального спорта мы пришли к следующим основным выводам, отражающим научную новизну диссертационного исследования.

1. Система законодательных источников правового регулирования отношений в области профессионального спорта состоит из двух подсистем - законодательной и подзаконной. Данная система имеет иерархическую (вертикальную) структуру, основанную на распределении правотворческих полномочий между федеральными органами и органами субъектов РФ, и на юридической силе нормативных актов.

Законодательство, регулирующее профессиональные спортивные отношения, является одной из комплексных отраслей российского законодательства. Учитывая, что профессиональный спорт представляет собой разноотраслевую (межотраслевую) сферу правового регулирования, представляется обоснованным утверждать о целесообразности единого правового регулирования профессиональных спортивных отношений в рамках правового комплекса.

В настоящее время таким основным правовым комплексом выступает Закон «О физической культуре и спорте в Российской Федерации». Между тем, из 44 статей данного закона только 4 статьи непосредственно направлены на регулирование профессиональных спортивных отношений. Следовательно, в области профессионального спорта на сегодняшний день действует фактический правовой комплекс, нормы которого подлежат совместному применению, несмотря на то, что они содержатся в различных нормативных правовых актах и носят разрозненный характер.

Таким образом, представляется обоснованным утверждать, что назрела необходимость в принятии федерального закона «О профессиональном спорте в

90 Российской Федерации» в качестве основного правового комплекса, регулирующего отношения в области профессионального спорта, поскольку действующий Закон о спорте, хотя и носит системный и межотраслевой характер, регулирует, в основном, отношения в сфере физической культуры и спорта (детский, любительский, спорт высших достижений и т.д.).

2. Основная масса нормативных актов направлена на регулирование различного рода отношений сферы физической культуры и спорта в целом. В то же время такая новая, специфическая и динамично развивающаяся область, каковой является профессиональный спорт, на нормативно-правовом уровне урегулирована недостаточно. Поэтому основное регулирование гражданских правоотношений в данной области осуществляется на локальном (корпоративном) уровне, на уровне такого источника гражданского права, как правовой обычай, а также на договорном уровне.

3. Правовое стимулирование в сфере профессионального спорта должно осуществляться через систему межотраслевых, в т.ч. и гражданско-правовых, гарантий профессиональной спортивной деятельности (при переходах спортсменов-профессионалов из одного профессионального спортивного клуба в другой, при дисквалификации спортсменов-профессионалов и т.д.). Под этими правовыми гарантиями понимаются условия, способы и средства, установленные в законодательстве, и обеспечивающие осуществление субъективных прав спортсменов - профессионалов.

4. В систему средств гражданско-правового регулирования профессиональных спортивных отношений включаются локальные нормативно-правовые акты, принимаемые на уровне профессиональных спортивных организаций, подразделяемые на межкорпоративные и внутрикорпоративные акты. Например, Регламенты проведения официальных российских соревнований и т.д. Эти акты имеют двойственную правовую природу. С одной стороны, они закрепляют локальные отношения и, соответственно, содержат локальные нормы, а с другой - они содержат нормы обычного права (ст. 5 ГК РФ), которые распро-

91 страняют свое действие и на отношения, складывающиеся без участия соответствующих спортивных организаций.

5. В ходе исследования выявлено, что вне правового поля Федерального закона «О физической культуре и спорте в Российской Федерации» остались профессиональные спортивные отношения с участием спортсменов-профессионалов, по поводу их участия в профессиональной спортивной деятельности, в индивидуальных вида профессионального спорта. Здесь,, по нашему мнению, регулирование гражданских правоотношений осуществляется, в первую очередь, на договорном уровне, а также в отдельных локальных актах.

6. Назрела необходимость оформления специального нормативного (в рамках правового комплекса) регулирования профессиональных спортивных отношений, носящего межотраслевой характер и осуществления кодификации норм, посвященных профессиональной спортивной деятельности. Таким правовым комплексом, на наш взгляд, должен стать Федеральный закон «О профессиональном спорте в Российской Федерации». В нем необходимо сформулировать как общие нормы, касающиеся профессионального спорта («Общие положения» - например, нормы о статусе, о дисквалификации и т.д.), так и специальные нормы, посвященные его отдельным видам (игровым и индивидуальным видам спорта - отдельные главы закона). В законе представляется целесообразным закрепить систему государственной поддержки профессионального спорта. Такая система должна включать в себя как публично-правовые элементы (налоговые льготы для субъектов исследуемых отношений, инвесторов и спонсоров, таможенные льготы, лицензирование и т.д.), так и частноправовые (организация страхования профессиональных спортсменов, льготное кредитование профессиональных спортивных организаций и др.).

Глава 2. Гражданско-правовой статус отдельных субъектов профессиональных спортивных отношений.

§ 1. Гражданско-правовой статус профессиональных спортивных организаций.

Для целей выявления гражданско-правового статуса отдельных субъектов профессиональных спортивных отношений, в частности, ПСО (коллективных субъектов¹) и профессиональных спортсменов (индивидуальных субъектов), необходимо изначально уяснить понятие правового статуса вообще.

Обычно при рассмотрении вопросов правового статуса в теории права изначально исследуется правовой статус личности, а уже затем правовой статус юридических лиц. Придерживаясь общепринятой в юридической науке концепции, а также исходя из названия данной главы, первоначально рассмотрим в самом общем виде вопросы правового статуса личности.

Так, к индивидам, как субъектам правоотношений, в теории государства и права относятся граждане, иностранные граждане, лица без гражданства, находящиеся на территории данного государства, беженцы, вынужденные переселенцы. Как справедливо отмечается в юридической науке, субъект правоотношений не то же самое, что человек. Это только одно свойство человека, созданное объективным правом. Следовательно, индивидуальный субъект правоотношения не физическое, а чисто юридическое понятие³. Все отмеченное в полной мере относится к указанным субъектам правоотношений в области профессионального спорта. Отметим, что в отличие от ПСО, создаваемых и действующих в соответствии с российским законодательством, профессиональным спортсменом может стать гражданин РФ, иностранный гражданин, лицо без гражданства и т.д. Иными словами, профессиональным спортсменом может стать любой человек, обладающий соответствующими знаниями и умениями.

¹ Отметим, что в гражданском праве к коллективным субъектам относятся частные, общественные, государственные организации, и государство в целом.

² См.: Хропанюк В.Н. Указанная работа. - С. 311. Теория государства и права: Курс лекций / Под ред. Н.И. Матузова и А.В. Малько. - М.: Юрист, 1997. - С. 233. Теория государства и права. Учебник для юридических вузов и факультетов. Под ред. В.М. Корельского и В.Д. Перевалова - М.: Издательская группа ИНФРА М-НОРМА, 1997.-С. 287.

³ См.: Хропанюк В.Н. Указанная работа. - С. 311.

области профессионального спорта является ярким подтверждением этого. Например, на сегодняшний день каждый профессиональный клуб баскетбольной суперлиги имеет в составе своей команды профессиональных спортсменов - иностранцев. В то же время нет ни одного ПСК, который был бы создан и зарегистрирован в другом государстве и осуществлял свою деятельность на территории России.

Реальное положение человека в системе общественных отношений, т.е. фактический социальный статус, составляет основу правового статуса. Само право только закрепляет такое положение, т.е. осуществляет юридическое оформление фактического положения индивида, ставит его в законодательные рамки. Иными словами социальный и правовой статусы соотносятся как содержание и форма. Таким образом, правовой статус представляет собой совокупность прав, обязанностей, свобод и законных интересов личности, признаваемых и гарантируемых государством. Само признание человека субъектом права, т.е. наделение его правоспособностью, позволяет ему вступать в соответствующие правоотношения и нести ответственность за свои поступки¹. Как отмечается в теории права, правовой статус - это собирательная, аккумулирующая категория. Через понятие правового статуса наиболее полно могут быть охарактеризованы все многообразные связи права и личности. Нельзя не согласиться с Н.И. Матузовым, определяющим правовой статус, в самом кратком виде, как юридически закрепленное положение личности в обществе³. Подобного подхода к определению правового статуса личности придерживаются многие ученые в отечественной теории права.

Переводя изложенное в плоскость исследуемых отношений, представляется обоснованным отметить следующее. Фактически каждый индивид вправе заниматься любым видом спорта. Однако такой юридический факт, как заклю-

¹ Об этом см. подробнее: Н.И. Матузов. Теория государства и права: Курс лекций / Под ред. Н.И. Матузова и А.В. Малько. - М.:Юрист, 1997.-С. 231.

² См.: Н.И. Матузов. Указанная работа. - С. 231.

³ См.: Там же.-С. 231.

⁴ См., например: Теория государства и права. Учебник для юридических вузов и факультетов. Под ред. В.М. Корельского и В.Д. Перевалова - М.: Издательская группа ИНФРА М - НОРМА, 1997. - С. 507. Хропанюк В.Н. Теория государства и права: Учебное пособие для высших учебных заведений / Под ред. профессора В.Г. Стрекозова.-М.: "Дабахов, Ткачев, Димов", 1995.-С. 311.

профессиональной спортивной деятельности, изменяет его положение в системе общественных отношений. До момента заключения подобного договора лицо может иметь статус спортсмена-любителя (физкультурника), спортсмена высокого класса и т.д., и, соответственно, обладать определенными правами, исполнять обязанности, пользоваться льготами и гарантиями, предусмотренными действующим законодательством¹. Заключив указанный договор, лицо приобретает статус профессионального спортсмена, признаваемый и гарантируемый государством. Следовательно, изменяется совокупность его прав и обязанностей, появляются иные законные интересы (получение дохода) и т.д. Юридическое признание за лицом статуса профессионального спортсмена нашло свое отражение в Законе о спорте.

Поскольку данная глава нашего исследования посвящена правовому статусу, представляется необходимым обратиться к понятиям «правовой статус» и «правовое положение» личности. Это вызвано дискуссионностью точек зрения о соотношении указанных понятий. Одни авторы, например, В.А. Карташкин, В.И. Леушин, Н.И. Матузов, В.Д. Перевалов, В.Н. Хропанюк, С.В. Черниченко и др. придерживаются точки зрения о том, что данные понятия равнозначны, взаимозаменяемы и в зависимости от стилистической предпочтительности может использоваться и то, и другое выражение³. Другие авторы, как, например, отмечает Н.И. Матузов, разграничивают понятия правового статуса и правового положения (Н.В. Витрук, В.А. Кучинский, В.И. Новоселов)⁴. Исходя из того, что слово статус (от лат. status - положение, состояние)⁵ означает сложившееся

¹ См., например, ст. 23 Закона о спорте // Федеральный закон «О физической культуре и спорте в Российской Федерации». - М.: Ось-89, 2003. - С. 29-30.

² См. там же. - С. 30-31.

³ См., например: Карташкин В.А. Права человека в международном и внутригосударственном праве. М., 1995; Перевалов В.Д., В.И. Леушин. Теория государства и права. Учебник для юридических вузов и факультетов. Под ред. В.М. Корельского и В.Д. Перевалова - М.: Издательская группа ИНФРА М - НОРМА, 1997. - С. 507; Н.И. Матузов. Указанная работа. - С. 232; Хропанюк В.Н. Указанная работа. - С. 311. Черниченко С.В. Личность и международное право. М., 1974.

⁴ Н.И. Матузов. Теория государства и права: Курс лекций / Под ред. Н.И. Матузова и А.В. Малько. - М.: Юрист, 1997. - С. 232.

⁵ См.: Большой энциклопедический словарь. - 2-е изд., перераб. и доп. — М.: «Большая Российская энциклопедия»; СПб.: «Норит», 1997. - С. 1147.

95 состояние, положение (книжное) или правовое положение (специальное)¹, мы придерживаемся точки зрения, что данные понятия равнозначны. В нашей работе понятие правовой статус и правовое положение употребляются в одном и том же смысле. В то же время, социальный статус (положение) личности не может быть равнозначным правовому статусу (положению) личности, как было отмечено ранее.

Набор правовых статусов достаточно велик. Так, правовой статус ПСО в значительной степени отличается от правового положения профессиональных спортсменов. Правовой статус федераций (союзов, ассоциаций) по видам спорта имеет свои особенности по сравнению с правовым статусом ПСК и т.д. В свою очередь, правовой статус профессиональных спортсменов отличается от правового статуса спортсмена-любителя (физкультурника) и т.д. Для целей уяснения и выявления отличительных особенностей в правовых статусах различных субъектов правоотношений в юридической науке правовой статус принято дифференцировать по его видам. Так, традиционно в теории права выделяют следующие виды правового статуса: - общий или конституционный статус; - специальный или родовой статус; - индивидуальный статус; - статус физических и юридических лиц; - статус иностранцев, лиц без гражданства или с двойным гражданством, беженцев; - статус российских граждан, находящихся за рубежом; - отраслевые статусы: гражданско-правовой, административно-правовой, трудо-правовой и т.д.; - профессиональные и должностные статусы; - статус лиц, работающих в экстремальных условиях или особых регионах страны².

Совершенно очевидно, что каждый из отмеченных видов статуса имеет огромное теоретическое и практическое значения. Исследовать более детально особенности правового положения рассматриваемых субъектов профессиональных спортивных отношений, применительно к каждому из видов правового

¹ См.: Ожегов СИ. и Шведова Н.Ю. Толковый словарь русского языка: 80 000 слов и фразеологических выражений / Российская академия наук. Институт русского языка им. В.В. Виноградова. - 4-е изд., дополненное. - М.: Азбуковник, 1999. -С. 764.

² См.: Теория государства и права: Курс лекций / Под ред. Н.И. Матузова и А.В. Малько. - М.: Юрист. 1997. - С. 237.

96 статуса, в рамках данной работы не представляется возможным. Нас, в первую очередь, будет интересовать гражданско-правовой статус.

Поскольку в начале данной главы нами затронуты вопросы о правовом статусе личности, что вполне соответствует ее названию, представляется необходимым отметить, что права, свободы, обязанности, их гарантии в первую очередь конституционные, закрепленные во второй главе Конституции РФ, составляют основу правового статуса личности в Российской Федерации, поскольку не могут быть изменены иначе как в порядке, установленном Конституцией РФ (ст. 64 Конституции РФ). Как справедливо отмечается в отечественной теории государства и права все виды статусов в отдельности или в своей совокупности не могут противоречить конституционному (базовому) статусу. Кроме того, все виды статусов взаимосвязаны, взаимозависимы и на практике неразделимы¹. Это имеет огромное практическое значение применительно ко всем областям жизнедеятельности человека, не может быть исключением и сфера отношений в области профессионального спорта. Как показывает практика, в исследуемой области очень часто допускаются нарушения конституционного статуса личности. Например, неразрешенными на законодательном уровне остаются вопросы, связанные с дисквалификацией спортсменов-профессионалов, с трансфертными выплатами и т.д. Правовую природу данных явлений в сфере профессиональных спортивных отношений мы исследуем во втором параграфе данной главы. Однако отметим, что на сегодняшний день эти острые вопросы урегулированы на уровне лишь корпоративных актов, которые не всегда соответствуют требованиям закона.

Кроме того, для целей уяснения особенностей правового статуса отдельных субъектов профессиональных спортивных отношений (ПСО, профессиональных спортсменов) необходимо, на наш взгляд, обратить внимание на структурные элементы правового статуса вообще. Так, в теории права Н.И. Матузов выделяет следующие элементы правового статуса: - правовые нормы, ус-

¹ Об этом см. например: Теория государства и права: Курс лекций / Под ред. Н.И. Матузова и А.В. Малько. -М.: Юрист, 1997. — С. 235-237; Теория государства и права. Учебник для юридических вузов и факультетов. Под ред. В.М. Корельского и В.Д. Перевалова - М.: Издательская группа ИНФРА М - НОРМА, 1997. - С. 506-508.

97 та навливаючі даний статус; - правосуб'єктність; - основні права і обов'язки; - законні інтереси; - громадянство; - юридична відповідальність; - правові принципи; - правоотношення загального (статутного) типу¹. Ураховуючи, що правовий статус - це «складна, збиральна категорія, що відображає весь комплекс зв'язів людини з суспільством, державою, колективом, оточуючими людьми»², можна зробити висновок про те, що всі види правового статусу особи, в тому числі і громадянсько-правовий, внутрішньо складаються з вказаних основних структурних елементів.

Виходячи з викладеного, в загальному вигляді громадянсько-правовий статус можна представити як юридично закріплений громадянським законодавством набір суб'єктивних прав, обов'язків і правових можливостей суб'єкта громадянських правоотношень.

Оскільки нинішня глава присвячена громадянсько-правовому статусу деяких суб'єктів професійних спортивних зв'язків, питання про фізичних осіб (професійних спортсменів) - учасників громадянських правоотношень в цілому, і професійних спортивних зв'язків в частині, буде докладніше розглянуто в другому параграфі даної глави.

Одними з основних колективних суб'єктів професійних спортивних зв'язків виступають ПСО. Відзначимо, що ПСО, будучи юридичними особами, належать до однієї з трьох суб'єктів громадянських правоотношень. Так, громадянське законодавство до суб'єктів громадянських правоотношень відносить фізичних осіб, юридичних осіб і публічно-правові утворення - Російська Федерація, суб'єкти Російської Федерації, муніципальні утворення. Підкреслимо, що вказані публічно-правові утворення беруть участь у зв'язках, регульованих громадянським законодавством, на рівних початках з фізичними і юридичними особами (ст. 124 ГК РФ).

Однак згідно п. 2 ст. 124 ГК РФ до вказаних суб'єктів громадянського права застосовуються норми, що визначають участь юридичних осіб у зв'язках

¹ См.: Теорія держави і права: Курс лекцій / Під ред. Н.І. Матусова і А.В. Малько. - М: Юрист, 1997. - С. 237.

² См.: Там же. - С. 237.

законодательством, если иное не вытекает из закона или особенностей данных субъектов. Основная особенность данных субъектов заключается в том, что их гражданская правосубъектность не является определяющей в их правовом положении. Их основной отличительный признак - государственная и муниципальная власть. Исходя из смысла ст. 125 ГК РФ, указанные субъекты участвуют в отношениях, регулируемых гражданским законодательством, через органы государственной власти и органы местного самоуправления в рамках их компетенции, установленной актами, определяющими статус этих органов¹. Данные положения гражданского законодательства в полной мере относятся и к исследуемой области. Так, например, Федеральное агентство по физической культуре и спорту, с одной стороны, является специально уполномоченным органом исполнительной власти в сфере физической культуры и спорта в целом, и профессионального спорта в частности, осуществляющим государственное управление в данной сфере. Компетенция этого органа четко зафиксирована в Законе о спорте. Именно продуманная и целенаправленная политика государства в области физической культуры и спорта, поддержка, в первую очередь, финансовая профессионального спорта привела к положительным результатам. За последние десять лет отечественный профессиональный спорт достиг высокого уровня развития. Не секрет, что в большей части, именно профессиональные спортсмены представляют наше государство на международной спортивной арене. Благодаря их усилиям, стараниям и умениям повышается мировой престиж и признание Российского спорта. Кроме того, миллионы любителей спорта в России ежедневно следят за спортивными состязаниями. Мало кто в России, да и во всем мире не знает таких выдающихся профессиональных спортсменов, как Д. Сычев, А. Кириленко, К. Дзю и т.д. Список «звезд» профессионального спорта можно продолжать до бесконечности.

¹ См. подробнее, например: Илюшина М.Н., Чельшев МЛЮ. Ситдикова Р.И. Коммерческое право: Учеб. Пособие; Практикум; Учеб. Программа / Под ред. И.А. Барина. - М.: Юрайт-Издат, 2002. - С. 36-37 (автор главы М.Н. Илюшина).

² См.: Ст. 6 Закона о спорте // Федеральный закон «О физической культуре и спорте в Российской Федерации». - М: Ось-89, 2003. - С. 9-12.

Безусловно, без государственной поддержки профессиональный спорт не смог бы достичь таких вершин. С другой стороны, указанный орган исполнительной власти может участвовать в отношениях, регулируемых гражданским законодательством, на равных началах с физическими и юридическими лицами - субъектами профессиональных спортивных отношений. Например, при инвестировании строительства спортивных сооружений. Инвесторами здесь могут выступать как физические и юридические лица, так и государство в лице уполномоченных органов.

Гражданское законодательство, как было отмечено ранее, к субъектам гражданского права, наряду с гражданами, относит и юридических лиц. Следовательно, такой субъект как ПСО, для участия в гражданских правоотношениях, в т.ч. и профессиональных спортивных отношениях, должен иметь статус юридического лица.

Как отмечается в теории гражданского права, юридические лица - это «особые образования, обладающие рядом специфических признаков, образуемые и прекращающиеся в специальном порядке»¹. Официально юридическое лицо определено законодателем как организация, которая имеет в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество и отвечает по своим обязательствам этим имуществом, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде (п. 1 ст. 48 ГК РФ).

Поскольку все без исключения ПСО создаются для участия в гражданских правоотношениях, т.к. профессиональный спорт является предпринимательской деятельностью, для признания их, как и любых иных организаций, субъектами гражданских правоотношений, т.е. юридическими лицами, они должны обладать следующими обязательными признаками: *во-первых*, организационным единством; *во-вторых*, имущественной обособленностью; *в-третьих*, нести

ответственность по своим обязательствам; *в-четвертых*, выступать от собственного имени, как в гражданском обороте, так и при разрешении судебных споров¹. Только при наличии указанных обязательных признаков учредители ПСО могут ставить вопрос перед государством о признании созданной ими организации субъектом гражданского права, т.е. придания ПСО статуса юридического лица в соответствии с требованиями закона².

Как было отмечено ранее, ПСО являются полноправными субъектами гражданских правоотношений. Безусловно, для признания их таковыми необходимо наличие некоторых факторов. *Во-первых*, само создание ПСО, *во-вторых*, ее государственная регистрация, после которой ПСО приобретает статус юридического лица. Приобретя статус юридического лица, ПСО, как и любое иное юридическое лицо, становится обладателем определенных прав и обязанностей. В связи с этим обратимся к некоторым теоретическим вопросам.

Социально-правовая возможность субъекта быть участником гражданских правоотношений в науке гражданского права охватывается понятием правосубъектности³. Представляется необходимым отметить, что категория «правосубъектность» в науке гражданского права и в юридической науке в целом, носит дискуссионный характер и посему нуждается в дальнейшем научном обосновании. Не углубляясь в дальнейшую дискуссию, будем исходить из предложенного В.С. Емом определения правосубъектности, на наш взгляд, наиболее удачного, изложенного в указанном учебнике под редакцией Е.А. Суханова.

В учебнике по гражданскому праву под редакцией А.П. Сергеева и Ю.К. Толстого отмечается, что представления о гражданской правосубъектности связываются с наличием у лиц таких качеств, как правоспособность и де-

¹ См.: Указанный учебник под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. - М.: «ТЕИС», 1996. - С. 112-115 (автор главы И.В. Елисеев); Указанный учебник под ред. Е.А. Суханова. - С. 230.

² См.: Федеральный закон от 8 августа 2001 г. № 129-ФЗ (ред. от 02.07.2005) «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» // СЗ РФ. 2001. № 33. (ч. 1). Ст. 3431 (далее Закон о регистрации юридических лиц).

См.: Указанный учебник под ред. Е.А. Суханова. - С. 125.

отмечает, что предпосылками и составными частями гражданской правосубъектности являются правоспособность и дееспособность субъектов.

В гражданском праве под правоспособностью понимают способность субъекта иметь гражданские права и обязанности. Под дееспособностью - способность субъекта своими действиями приобретать для себя гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их. В понятие дееспособности входит также способность субъекта самостоятельно нести ответственность за совершенные гражданские правонарушения, которую принято называть деликтоспособностью. Отметим также, что совершеннолетние граждане (физические лица), за некоторыми исключениями, предусмотренными ГК РФ, и юридические лица «обладают всеми элементами гражданской правосубъектности»³.

Говоря о гражданско-правовом статусе юридических лиц, каковыми являются ПСО, необходимо, по нашему мнению, говорить об объеме их субъективных прав и обязанностей, а также об их правовых возможностях⁴.

Переход нашего государства от государственной экономики к рыночной вызвал к жизни различные формы предпринимательской деятельности. Несмотря на то, что особое место здесь занимают коммерческие организации, в области профессиональных спортивных отношений можно сказать преобладают ПСО - некоммерческие организации. Это связано с тем, что в соответствии с требованиями законодательства, в первую очередь Закона о спорте, большая часть ПСО создается в организационно-правовых формах, именно, некоммерческих организаций. Например, федерации (союзы, ассоциации) по видам спор-

ем.: Гражданское право. Учебник. Часть I. Издание второе, переработанное и дополненное. /Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. - М.: «ТЕИС», 1996. - С. 89 (автор главы М.В. Кротов). Гражданское право: учеб.: в 3 т. Т. 1. - 6-е изд., перераб. и доп. / Н.Д. Егоров, И.В. Елисеев (и др.); отв. ред. А.П. Сергеев, Ю.К. Толстой. - М.: ТК Велби, Изд-во Проспект, 2005. - С. 108.

² См.: Указанный учебник по гражданскому праву под ред. проф. Е.А. Суханова. - С. 126 (автор главы В.С. Ем).

³ См.: Об этом смотри подробнее В.С. Ем. Указанный учебник. - С. 126.

⁴ Данный подход находит свое подтверждение и в науке гражданского права. (Гражданское право. Учебник. Часть I. Издание второе, переработанное и дополненное. /Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. - М.: «ТЕИС», 1996. - С. 91; Гражданское право: учеб.: в 3 т. Т. 1. - 6-е изд., перераб. и доп. / Н.Д. Егоров, И.В. Елисеев (и др.); отв. ред. А.П. Сергеев, Ю.К. Толстой. - М.: ТК Велби, Изд-во Проспект, 2005. - С. 113).

102 та должны создаваться в форме некоммерческих организаций¹. В то же время, как показывает практика, растет удельный вес ПСК, создаваемых в формах коммерческих организаций. Следовательно, они могут создаваться в тех организационно-правовых формах, которые предусмотрены гражданским законодательством.

Так, ГК РФ установил закрытый перечень организационно-правовых форм коммерческих организаций. Согласно п. 2 ст. 50 ГК РФ юридические лица, являющиеся коммерческими организациями, могут создаваться в форме хозяйственных товариществ и обществ, производственных кооперативов, государственных и муниципальных унитарных предприятий. В свою очередь, некоммерческие организации могут создаваться в следующих организационно-правовых формах: - потребительский кооператив, общественные или религиозные организации (объединения), финансируемые собственником учреждения, благотворительные и иные фонды, а также в других формах, предусмотренных законом (п. 3 ст. 50 ГК РФ).

Единственным существенным отличительным признаком коммерческой организации, являющейся юридическим лицом, как закреплено в ст. 50 ГК РФ, выступает основная цель ее деятельности - извлечение прибыли. Некоммерческие организации не преследуют в своей деятельности цели извлечения прибыли и не распределяют ее между участниками. В то же время, они могут осуществлять предпринимательскую деятельность, поскольку это служит достижению целей, ради которых они созданы, и соответствует этим целям (ст. 50 ГК РФ). Не может быть подвергнуто сомнению, что все указанные дефиниции закона в полной мере относятся и к ПСО.

ГК РФ закрепил также положение о том, что допускается создание объединений коммерческих и некоммерческих и (или) некоммерческих организаций в форме ассоциаций и союзов (п. 4 ст. 50 ГК РФ). Такие объединения достаточно

¹ См.: Ст. 8 Закона о спорте // Федеральный закон «О физической культуре и спорте в Российской Федерации». - М.:Ось-89,2003.-С. 14-15.

103 широко используются в сфере профессионального спорта. На них мы остановимся более подробно ниже.

В силу ст. 49 ГК РФ все коммерческие организации наделены общей (универсальной) правоспособностью. Следовательно, ПСК, создаваемые в формах коммерческих организаций, обладают универсальной правоспособностью. Из общего правила существует и ряд исключений. Такие исключения по своей сути ограничивают универсальную правоспособность юридических лиц. Например, унитарные предприятия в силу прямого указания в законе, имеют ограниченную специальную правоспособность. Отметим, что ПСО, в т.ч. и ПСК, на практике не создаются в форме унитарных предприятий.

Анализ законодательства показывает, что правоспособность коммерческих организаций может быть ограничена не только законом, но и по решению их учредителей (участников) в соответствии с п. 2 ст. 52 ГК РФ. К ограничению правоспособности коммерческих организаций закон относит и лицензирование (ст. 49 ГК РФ)¹.

Отметим, что лицензирование является одной из разновидностей государственной разрешительной политики в области физической культуры и спорта в целом, и профессионального спорта, в частности. В области физической культуры и спорта лицензированию подлежит достаточно широкий набор видов деятельности. Например, деятельность по организации спортивного и любительского лова ценных видов рыб, водных животных и растений. Подлежат лицензированию также и некоторые виды деятельности в области профессионального спорта. В качестве примера можно привести те виды профессиональ-

¹ Об этом см., например: Илюшина М.Н., Челышев М.Ю., Ситдикова Р.И. Указанная работа под ред. Н.А. Барина. - С. 33, 195-208; Коммерческое право: Учебник / А.Ю. Бушев, О.А. Городов, Н.С. Ковалевская и др.; Под ред. В.Ф. Попондопуло, В.Ф. Яковлевой. - СПб., Издательство С.-Петербургского университета, 1997. - С. 66-68.

² Об этом см., например: С.В. Алексеев. Спортивное право России. Правовые основы физической культуры и спорта: Учебник для студентов вузов, обучающихся по специальностям 021100 «Юриспруденция» и 022300 «Физическая культура и спорт» / Под ред. проф. П.В. Крашенинникова. - М.: ЮНИТИ-ДАНА, Закон и право, 2005.-С. 342-351.

³ См.: Постановление Правительства РФ от 26.09.1995г. № 968 (ред. от 03.10.2002) «Об утверждении положения о лицензировании деятельности по организации спортивного и любительского лова ценных видов рыб, водных животных и растений» // СЗ РФ. 1995. № 40. Ст. 3821.

104 ного спорта, которые связаны с использованием огнестрельного оружия и патронов к нему¹, с использованием авиации² и т.д.

В отличие от коммерческих юридических лиц все некоммерческие организации наделены специальной правоспособностью. Следовательно, ПСО, создаваемые в формах некоммерческих организаций, всегда обладают специальной правоспособностью.

Необходимо подчеркнуть, что согласно п. 3 ст. 49, п. 2 ст. 51 ГК РФ правоспособность и дееспособность юридических лиц возникают одновременно с момента государственной регистрации.

Безусловно, каждая организационно-правовая форма юридического лица, предусмотренная действующим законодательством, имеет свои особенности. В нашей работе не представляется возможным подробно рассмотреть такие особенности по каждому виду юридических лиц, поскольку это не является предметом исследования данной работы. Однако выбор той или иной формы юридического лица для целей ведения предпринимательской деятельности в сфере профессионального спорта, имеет существенное значение. На наш взгляд, при выборе организационно-правовой формы ПСО, необходимо учитывать следующие ее особенности, предложенные М.Н. Илюшиной, и применимые к любой форме предпринимательской деятельности:

во-первых, адекватность выбранной организационно-правовой формы соответствующим видам предпринимательской деятельности, которые будет осуществлять ПСО;

во-вторых, требования законодательства о внутренней организации, которая может способствовать или затруднять ведение предпринимательской деятельности;

в-третьих, наличие механизма ответственности участников ПСО, отвечающего или не отвечающего потребностям ее участия в имущественном обороте, сделках и т.д.;

¹ См.: Федеральный закон от 13.12.1996г. № 150-ФЗ (ред. от 29.06.2004) «Об оружии» // СЗ РФ.1996. № 51. Ст. 5681.

² См.: Постановление Правительства РФ от 24.01.1998. № 85 (в ред. Постановления Правительства РФ от 03.10.2002 № 731) «О лицензировании деятельности гражданской авиации» // СЗ РФ. 1998. № 5. Ст. 622.

105 *в-четвертых*, наличие или отсутствие нормативных правовых требований к ведению и оформлению внутренней корпоративной жизни организации;

в-пятых, наличие особенностей создания ПСО и ее ликвидации, требований к оформлению уставного капитала;

в-шестых, следует учитывать и соответствующие публично-правовые факторы, например налоговый режим, таможенное законодательство и т.д.¹

Проанализировав в самом общем виде организационно-правовые формы юридических лиц и их особенности, представляется необходимым обратиться и к особенностям гражданско-правового статуса юридических лиц. Это необходимо для целей выявления основных особенностей гражданско-правового статуса ПСО.

Традиционно в гражданском праве выделяют такую особенность гражданско-правового статуса юридического лица, как организационно-правовая форма. Поскольку именно организационно-правовая форма юридического лица изначально определяет правовое положение того или иного юридического лица после его государственной регистрации, т.е. официального признания публичной властью (государством) организации субъектом гражданских правоотношений (признания ее юридической личности)². Особенности организационно-правовой формы юридического лица, указанные выше, определяют и особенности его гражданско-правового статуса. Например, правосубъектность коммерческой организации значительно отличается от правосубъектности некоммерческой организации.

Саму государственную регистрацию, совершенно очевидно, нельзя признать особенностью гражданско-правового статуса юридического лица, по-

¹ Илюшина М.Н., Чельшев М.Ю., Ситдикова Р.И. Указанная работа под ред. Н.А. Барина. - С. 58 (автор главы М.Н. Илюшина).

² В соответствии с п. 1 ст. 51 ГК РФ и ст. 2 Закона о регистрации юридических лиц их государственная регистрация осуществляется Министерством по налогам и сборам РФ и его территориальными органами (постановление Правительства РФ от 17 мая 2002 года № 319 (ред. от 16.09.2003) «Об уполномоченном федеральном органе исполнительной власти, осуществляющем государственную регистрацию юридических лиц, крестьянских (фермерских) хозяйств, физических лиц в качестве индивидуальных предпринимателей» // СЗ РФ. 2002. № 20. Ст. 1872). В настоящее время Федеральная налоговая служба (Указ Президента РФ от 09.03. 2004. № 314 (ред. от 20.05.2004 с изм. от 15.03.2005) «О системе и структуре федеральных органов исполнительной власти» // СЗ РФ. 2004. №11. Ст. 945).

106 сколько до момента внесения записи в единый государственный реестр организация, созданная учредителями, не является субъектом гражданского права, т.е. она официально не признана юридическим лицом. Отметим, что в соответствии со ст. 1 Закона о регистрации юридических лиц государственная регистрация юридических лиц - это акт уполномоченного федерального органа исполнительной власти, осуществляемый посредством внесения в государственный реестр сведений о создании, реорганизации и ликвидации юридических лиц, а также иных сведений о юридических лицах. Таким образом, можно констатировать, что статус юридического лица организации придает государственная регистрация.

Вместе с тем, необходимо обратить внимание на следующее. В период существования юридического лица по различным основаниям возможно осуществление отдельных перерегистрационных процедур. Например, изменение состава учредителей или участников, места нахождения юридического лица, органов юридического лица, размера уставного капитала, изменение предмета деятельности юридического лица и т.д.

Среди всех этих процедур можно выделить такие, которые связаны с изменением гражданско-правового статуса юридического лица. Например, перерегистрация, связанная с реорганизацией юридического лица.

Следовательно, при перерегистрационных процедурах гражданско-правовой статус юридического лица изменяется в том случае, если изменяется правоспособность юридического лица, например, при расширении видов деятельности.

Исходя из анализа субъектов профессиональных спортивных отношений, сделанного нами в первой главе, можно сделать вывод о том, что ПСО, в зависимости от цели деятельности, могут создаваться в виде коммерческих и некоммерческих организаций.

Однако законодатель ввел ряд ограничений для некоторых субъектов (юридических лиц) профессиональных спортивных отношений. Так, в силу п. 2 ст. 8 Закона о спорте и ст. 7 Закона об общественных объединениях общерос-

ассоциации) по различным видам спорта, как общероссийские, так и региональные, могут создаваться в следующих организационно-правовых формах: общественная организация; общественное движение; общественный фонд; общественное учреждение; орган общественной самодеятельности.

Следовательно, общероссийские федерации (союзы, ассоциации) по различным видам спорта, профессиональные спортивные лиги, ассоциации и союзы, входящие в официально признанные федерации по какому-либо виду спорта, региональные федерации (союзы, ассоциации) по различным видам спорта могут создаваться, исключительно, в виде некоммерческих организаций. Например, РФБ создана и действует в виде общероссийской общественной организации.

В то же время, такие субъекты исследуемых отношений, как ПСК, могут создаваться в любых, предусмотренных гражданским законодательством, организационно-правовых формах. Например, профессиональный баскетбольный клуб «Урал-Грейт» (г. Пермь) создан в форме открытого акционерного общества, баскетбольный клуб «УНИКС» (г. Казань) - в форме общественной организации, а баскетбольный клуб «ЭНЖЕ» (г. Казань) - в форме учреждения.

Таким образом, первой отличительной особенностью гражданско-правового статуса ПСО является их организационно-правовая форма.

Наиболее значимой особенностью гражданско-правового статуса юридического лица является его правоспособность. Как любой участник гражданского оборота юридическое лицо обладает правоспособностью и дееспособностью. Как было отмечено ранее, правоспособность юридических лиц может быть как общей (универсальной), так и специальной (ограниченной). Общая правоспособность дает возможность ее обладателям участвовать в любых гражданских правоотношениях. Специальная же правоспособность позволяет участвовать лишь в определенном, ограниченном круге гражданских правоотношений.

Так, например, ГК РФ закрепил почти за всеми коммерческими организациями общую правоспособность (абз. 2 п. 1 ст. 49 ГК РФ). То есть, коммерче-

способностью иметь гражданские права и исполнять гражданские обязанности, необходимые для осуществления любых, не запрещенных законом видов деятельности.

Исключение из общего правила ГК РФ установил для унитарных предприятий (несобственников), поскольку они создаются собственниками для строго определенных целей, а также для некоторых иных организаций, для которых специальная правоспособность закреплена законом (например, банки, страховые компании). К ограничению правоспособности относится и лицензирование, поскольку осуществление тех видов деятельности, для которых требуется специальное разрешение государства (лицензия), разрешается лишь в сроки, указанные в выданной лицензии¹. Учредители (участники) коммерческой организаций своим решением могут также ограничить ее правоспособность на основании п. 2 ст. 52 ГК РФ. Некоммерческие организации, унитарные предприятия, банки и страховые компании, т.е., юридические лица, наделенные законом специальной правоспособностью, могут совершать лишь такие действия (сделки), которые соответствуют целям их деятельности, установленным учредительными документами.

В зависимости от той или иной организационно-правовой формы ПСО их правоспособность будет различна. Рассмотрим такое различие на примере двух основных субъектов профессиональных спортивных отношений: федерации и ПСК.

Так, федерация может быть создана в виде некоммерческой организации, а ПСК - как в форме коммерческой, так и некоммерческой организации. Исходя из анализа действующего гражданского законодательства и научной юридической литературы, сделанного нами в данной главе, можно заключить следующее.

Правоспособность ПКС, являющихся субъектами профессиональных спортивных отношений, и созданных в форме коммерческой организации, по обще-

¹ См.: Федеральный закон от 08 августа 2001 года № 128-ФЗ (ред. от 31.12.2005) «О лицензировании отдельных видов деятельности» // СЗ РФ. 2001. № 33 (ч. 1). Ст. 3430.

(универсальной). Это дает право ПСК участвовать в любых гражданских правоотношениях, в т.ч. и в профессиональных спортивных отношениях.

В то же время, правоспособность ПСК, созданных в форме некоммерческих организаций, будет всегда специальной (ограниченной). А, как известно, специальная правоспособность предполагает участие лишь в определенном, ограниченном круге гражданских правоотношений. К ПСК, создаваемым в форме некоммерческих организаций, примыкают и федерации по различным видам спорта, союзы, ассоциации, лиги и т.д. Поскольку данные субъекты исследуемых отношений могут создаваться исключительно в форме некоммерческих организаций, они наделены гражданским законодательством всегда ограниченной правоспособностью.

Таким образом, одной из основополагающих особенностей гражданско-правового статуса ПСО, на наш взгляд, является их правоспособность.

По общему правилу, одной из особенностей гражданско-правового статуса юридических лиц является наименование, а для коммерческих организаций - фирменное наименование и исключительное право на использование фирменного наименования (п. 4 ст. 54 ГК РФ). В соответствии с п. 1 ст. 54 ГК РФ наименование юридического лица обязательно должно включать в себя указание на его организационно-правовую форму. Наименования некоммерческих организаций, а также унитарных предприятий и в предусмотренных законом случаях других коммерческих организаций должны содержать указание на характер деятельности юридического лица. Следовательно, закон требует, чтобы любое юридическое лицо имело свое наименование, индивидуализирующее его среди других юридических лиц и организаций. Указание на организационно-правовую форму юридического лица позволяет иным участникам оборота точно определить основные признаки организации — коммерческая или некоммерческая организация, пределы ответственности организации, и т.д.¹

¹ См. напр.: Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части первой (постатейный). Руководитель авторского коллектива и ответственный редактор доктор юридических наук, профессор О.Н. Садиков - М.: Юридическая фирма КОНТРАКТ; ИНФРА-М, 1997. - С. 131.

по

Фирменное наименование определяется законом как существенное условие индивидуализации юридического лица. В соответствии с п. 4 ст. 54 ГК РФ юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, обязано иметь фирменное наименование. Кроме того, согласно п. 1 ст. 51 ГК РФ фирменное наименование включается в единый государственный реестр юридических лиц. С момента государственной регистрации у коммерческой организации возникает исключительное право на фирменное наименование, защита которого гарантируется законом (ч. 1 ст. 138 ГК РФ). Поскольку исключительное право на фирменное наименование является абсолютным, неотчуждаемым правом юридического лица, то оно может быть использовано иными юридическими лицами только с согласия правообладателя (ч. 2 ст. 138 ГК РФ), например, по договору коммерческой концессии (ст. 1027 ГК РФ).

Исходя из изложенного, можно заключить, что одной из особенностей гражданско-правового статуса ПСО является исключительное право на использование фирменного наименования. Как было отмечено ранее в данной главе, Гражданский кодекс обязывает только коммерческую организацию иметь фирменное наименование (п. 4. ст. 54 ГК РФ). В то же время, проведенный в первой главе анализ субъектов профессиональных спортивных отношений, а также действующего законодательства в исследуемой области показывает, что большая их часть может создаваться только в форме некоммерческих организаций (федерации, союзы, ассоциации и т.д.). В соответствии с п. 1. ст. 54 ГК РФ некоммерческая организация должна иметь наименование, содержащее указание на его организационно-правовую форму. Кроме того, само наименование некоммерческой организации должно содержать указание на характер деятельности юридического лица.

Так, например, РФБ - единственное в России юридическое лицо с таким наименованием. Под своим наименованием РФБ участвует во всех гражданских правоотношениях, профессиональных спортивных отношениях, публичных, административных, международных отношениях и т.д. Наименование «Российская Федерация Баскетбола» (РФБ) не может быть использовано ни одним дру-

гим субъектом профессиональных спортивных отношений и не используется на практике ни в России, ни за ее пределами. В то же время, на основании договоров, заключаемых ПСК и иными субъектами исследуемых отношений с РФБ, наименование РФБ используется ими в области профессионального спорта. Это и использование логотипов РФБ на спортивной экипировке баскетболистов, в спортивных залах, на транспорте спортивных клубов и т.д.

Следовательно, право на наименование представляется обоснованным признать абсолютным, неотчуждаемым правом юридических лиц - субъектов профессиональных спортивных отношений.

Таким образом, еще одной особенностью гражданско-правового статуса ПСО является исключительное право на использование наименования, наряду с исключительным правом на использование фирменного наименования.

Такой индивидуализирующий признак юридического лица, как его место нахождения можно отнести к особенностям гражданско-правового положения, на наш взгляд, с некоторой оговоркой.

Место нахождения юридического лица, согласно п. 2 ст. 54 ГК РФ, определяется местом его государственной регистрации, если в соответствии с законом в учредительных документах юридического лица не установлено иное. Так, точный адрес юридического лица указывается в его уставе или учредительном договоре и, как правило, привязывается к месту нахождения его постоянно действующего органа. Но, зачастую, как показывает практика, юридический адрес (адрес места регистрации) может не совпадать с фактическим (адресом места нахождения постоянно действующего органа). Например, юридическое лицо может быть зарегистрировано в особой экономической зоне¹, а его постоянно действующий исполнительный орган фактически может находиться в г. Москве или г. Казани.

Определение точного места нахождения юридического лица имеет существенное значение, в первую очередь, в области публично-правовых отношений

¹ См.: Федеральный закон от 22 июля 2005 года № 116-ФЗ «Об особых экономических зонах в Российской Федерации» // СЗ РФ. 2005. № 30 (ч. 2). Ст. 3127.

применение актов местных органов власти, применение льготных режимов и т.д.). Наряду с этим место нахождения юридического лица существенно и важно для регулирования гражданских правоотношений. Например, в договорных отношениях при определении места исполнения обязательств (ст. 316 ГК РФ), при предъявлении исков и т.д.

Таким образом, основываясь на изложенном теоретическом аспекте, одной из особенностей гражданско-правового статуса ПСО, которую необходимо выделить, по нашему мнению, является место нахождения ПСО. Мы выделяем данную особенность также и по следующим основаниям.

Как было отмечено, особенностью гражданско-правового статуса ПСО - коммерческих организаций, является исключительное право на использование фирменного наименования. Однако в сфере профессионального спорта одинаковое фирменное наименование юридического лица используют зачастую несколько ПСК. Например, несколько профессиональных баскетбольных клубов имеют одинаковое зарегистрированное фирменное наименование - «Динамо». Это, в частности, «Динамо» (Москва), «Динамо» (Московская область), «Динамо» (Санкт-Петербург).

Следовательно, в данном случае особенностью гражданско-правового статуса будет являться именно место нахождения ПСК. В приведенном примере это г. Москва, Московская область, г. Санкт-Петербург.

Особенностью гражданско-правового статуса основной массы юридических лиц, безусловно, является и возможность признания (объявления) их несостоятельными (банкротами). Так, согласно п. 1 ст. 65 ГК РФ юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, за исключением казенного предприятия, а также юридическое лицо, действующее в форме потребительского кооператива либо благотворительного или иного фонда, по решению суда может быть признано несостоятельным (банкротом), если оно не в состоянии удовлетворить требования кредиторов. Необходимо подчеркнуть, что банкротами не могут быть объявлены, как было указано, казенные предприятия, а также учреждения, по долгам которых их учредители несут субсидиарную ответствен-

113 ность, политические партии и религиозные организации (п. 1 ст. 65 ГК РФ, п. 2 ст. 1 Закона о банкротстве¹).

Отметим, что институт банкротства направлен не только на ликвидацию юридического лица. Согласно действующему законодательству о несостоятельности (банкротстве) к процедурам банкротства относятся не только конкурсное производство, которое завершается ликвидацией юридического лица - должника, но и наблюдение, финансовое оздоровление и внешнее управление (п. 1 ст. 27 Закона о банкротстве). Кроме того, мировое соглашение также исключает ликвидацию. Отмеченные процедуры, за исключением конкурсного производства, зачастую завершаются восстановлением платежеспособности юридического лица - должника, снимая угрозу ликвидации. В период введения отмеченных процедур² банкротства, изменяется гражданско-правовой статус юридического лица. Например, приостанавливается производство и исполнение по всем делам, связанным с обращением взыскания на имущество должника, запрещается удовлетворение требований участников должника о выделе им доли в имуществе должника, органам управления должника запрещается совершать ряд сделок без письменного согласия временного управляющего и т.д.

Следовательно, именно реабилитационные процедуры банкротства необходимо относить к особенностям гражданско-правового статуса юридического лица.

Поскольку ПСО, наравне с иными юридическими лицами, являются полноправными участниками гражданских правоотношений, представляется обоснованным выделить такую особенность гражданско-правового положения ПСО, как возможность признания (объявления) их несостоятельным (банкротом) (ст. 65 ГК РФ). Так, согласно п. 2 ст. 1 Закона о банкротстве процедуры банкротства могут быть введены в отношении всех юридических лиц, за исключением казенных предприятий, учреждений, политических партий и религиозных организаций. Из

¹ См.: Федеральный закон от 26 октября 2002 года № 127-ФЗ (ред. от 24.10.2005) «О несостоятельности (банкротстве)» // СЗ РФ. 2002. № 43. Ст. 4190.

² В юридической литературе их называют «реабилитационными». См., например, указанный учебник под ред. Е.А. Суханова. - С. 262 (автор главы Е.А. Суханов).

форм ПСО следует, что юридические лица - субъекты профессиональных спортивных отношений, не создаются в форме казенных предприятий, политических партий и религиозных организаций, поскольку цели создания данных видов юридических лиц отличны от целей, стоящих перед ПСО. В то же время, ПСО зачастую создаются в форме учреждения. Например, муниципальное учреждение «Баскетбольный клуб «ЭНЖЕ» (г. Казань). Следовательно, в отношении ПСО, созданных и действующих в организационно-правовой форме учреждения, в силу требований Закона о банкротстве, не может быть введена процедура банкротства.

Необходимо отметить, что отличительной особенностью учреждения является то, что это единственный вид некоммерческой организации, обладающий правом оперативного управления имуществом (ст. 296 ГК РФ), а не правом собственности на него. В то же время, ограниченный объем прав на имущество учреждения (ст. ст. 296, 298 ГК РФ) в полной мере компенсируется субсидиарной ответственностью собственника по обязательствам учреждения.

Как нами было отмечено ранее, такие процедуры банкротства, как наблюдение, финансовое оздоровление и внешнее управление направлены, в первую очередь, на восстановление платежеспособности юридического лица - должника. В то же время, в период введения отмеченных процедур несостоятельности (банкротства), изменяется гражданско-правовой статус юридического лица.

Следовательно, есть основания сделать вывод о том, что именно указанные процедуры банкротства являются особенностью гражданско-правового статуса всех видов ПСО, за исключением созданных в форме учреждений.

Для целей более полного и всестороннего исследования гражданско-правового статуса ПСО, представляется необходимым сделать анализ основных целей деятельности и функций данных субъектов профессиональных спортивных отношений и выявить их особенности.

По целям деятельности ПСО, как и все юридические лица, делятся на коммерческие и некоммерческие (ст. 50 ГК РФ).

Основной целью деятельности коммерческих организаций является извлечение прибыли и распределение ее между участниками. Правовой статус ПСО, созданных в форме коммерческих организаций, определяется ГК РФ, федеральными законами об отдельных видах юридических лиц и Законом о спорте.

Некоммерческие организации, в свою очередь, не имеют целью своей деятельности извлечение прибыли и не распределяют ее между участниками (членами). Основными целями ПСО, созданными в форме некоммерческих организаций, являются развитие, в первую очередь, профессионального спорта, развитие физической культуры и спорта, популяризация видов спорта, достижение социальных, культурных, образовательных, научных целей, удовлетворение духовных и иных нематериальных потребностей спортсменов-профессионалов, работников сферы профессионального спорта, и иных граждан, защита прав и законных интересов профессиональных спортсменов, иных работников данных отношений и граждан, разрешение споров и конфликтов, развитие высшего спортивного мастерства, организация досуга детей и молодежи, укрепление позиций и повышение престижа российского спорта на международной арене, а также иные цели, направленные на достижение тех или иных общественных благ.

Правовое положение ПСО, созданных в форме некоммерческих организаций, регулируется ГК РФ, Законом о некоммерческих организациях, федеральными законами об отдельных видах некоммерческих организаций и Законом о спорте.

Представляется обоснованным заключить, что ПСО, создаваемые в формах коммерческих организаций, помимо основной цели - получение прибыли, преследуют также и цели, ради которых создаются некоммерческие ПСО. Данную особенность правового положения субъектов профессиональных спортивных отношений - коммерческих организаций, мы подробнее раскроем далее.

Отметим, что согласно п. 3 ст. 8 Закона о спорте задачи, функции, структура, вопросы членства, избрания органов управления, хозяйственной деятельности, финансирования, социальной защиты спортсменов и работников области

профессионального спорта, учреждение своей символики предусматриваются уставами ПСО.

Проанализируем в самом общем виде основные задачи и функции федераций (союзов, ассоциаций) на примере РФБ.

Согласно уставу РФБ ее основными задачами являются:

- *во-первых*, объединение усилий членов РФБ и всех заинтересованных организаций в развитии и популяризации баскетбола среди взрослого населения, молодежи и детей в России;
- *во-вторых*, организация и проведение чемпионатов, первенств, розыгрышей кубков и других официальных соревнований и турниров России по баскетболу, стритболу (уличному баскетболу);
- *в-третьих*, содействие развитию массового, любительского, ветеранского баскетбола и совершенствованию его форм;
- *в-четвертых*, совершенствование организационно-методических основ подготовки спортивных резервов, высококвалифицированных спортсменов, тренеров и специалистов, обеспечение мер по подготовке и успешному выступлению сборных команд и клубов России в международных соревнованиях по баскетболу;
- *в-пятых*, развитие и укрепление связей с иностранными и международными некоммерческими неправительственными объединениями, МОК, ФИБА и др.;
- *в-шестых*, обеспечение социальной защиты прав и интересов спортсменов, ветеранов спорта, тренеров, арбитров и других специалистов;
- *в-седьмых*, поддержка фондов и благотворительных организаций в пользу баскетбола, участие в акциях милосердия и оказания помощи членам федерации.

В соответствии с целями и задачами РФБ выполняет определенные функции.

Так, одной из основных функций РФБ является организация и проведение чемпионатов, первенств, кубков и других официальных спортивных соревнований Российской Федерации по баскетболу, а также международных спортивных соревнований по баскетболу на территории Российской Федерации.

Следующей немаловажной функцией РФБ является формирование сборных команд России по баскетболу, их подготовка к участию в международных соревнованиях по баскетболу и участие в них .

К основным функциям РФБ, представляется необходимым отнести и функцию по управлению баскетболом в России. Особо отметим, что РФБ является единственной организацией, обладающей исключительными полномочиями по управлению баскетболом в России . Иными словами, РФБ является официально признанным государством (в частности, Федеральным органом исполнительной власти в области физической культуры и спорта) монополистом в области управления баскетболом в России в целом, и в первую очередь, профессиональным баскетболом.

Помимо отмеченных основных функций РФБ, она выполняет и такие функции, как участие в проведении научных исследований в области баскетбола, организация и проведение семинаров, курсов повышения квалификации тренеров, инструкторов, судей и специалистов по баскетболу, участие в разработке нормативов и требований Единой спортивной квалификации по баскетболу, осуществление и укрепление международных спортивных связей, представление, в пределах своей компетенции, интересов Российского баскетбола в международных организациях, пропаганда спорта и популяризация баскетбола через средства массовой информации и т.д.

Кроме того, РФБ, как и любое юридическое лицо, созданное в форме некоммерческой организации, обладает правом на занятие предпринимательской деятельностью. Доходы, полученные от такой деятельности, федерация обязана направлять на цели развития баскетбола в России.

Так, для достижения уставных целей РФБ в установленном законом порядке осуществляет предпринимательскую, внешнеэкономическую и иную, не запрещенную законодательством деятельность, участвует в организации работ по производству, экспорту, приобретению, распределению, продаже и прокату

¹ См.: Устав РФБ, ст. 8 Закона о спорте // Федеральный закон «О физической культуре и спорте в Российской Федерации». - М.: Ось-89, 2003. - С. 15.

² Об этом см. подробнее: главу 1 данной работы.

118 спортивных товаров, необходимых для развития баскетбола, проведения соревнований, подготовки сборных команд России по баскетболу и спортивного досуга, организует издание методических, спортивно-информационных и других печатных материалов по вопросам баскетбола, изготовление и сбыт официальной памятной и наградной атрибутики с символикой и т.д.

Например, РФБ совместно с некоммерческим учреждением «Баскетбольная Суперлига» стали учредителями ежемесячного специализированного журнала «Планета Баскетбол». Журнал был зарегистрирован в Министерстве Российской Федерации по делам печати, телерадиовещания и средств массовых коммуникаций 8 сентября 2003 года. Ежемесячный тираж журнала 25 000 экземпляров¹.

Исходя из анализа задач и функций таких субъектов профессиональных спортивных отношений, как федерации (союзы, ассоциации), можно сделать следующий вывод.

ПСО (федерации, союзы, ассоциации), как и все юридические лица, обладают общими функциями. В то же время, их специальная, главная функция - это регулирующая функция.

В отличие от федераций профессиональные спортивные клубы создаются, как было отмечено ранее, в любых организационно-правовых формах. Следовательно, они могут создаваться в форме, как некоммерческих организаций, так и коммерческих, и также наделяются общими функциями, как и все юридические лица. Представляется необходимым уделить некоторое внимание ПСК, создаваемым в форме коммерческих организаций.

Основная цель деятельности этой группы ПСК - это извлечение прибыли, а также ее распределение между участниками. Вместе с тем, сложившаяся отечественная практика создания и деятельности данной группы ПСК показывает, что по содержанию задач и основных функций они приближены к ПСО - некоммерческим организациям. Так, можно выделить следующие функции ПСК данной группы:

¹ См.: Ежемесячный специализированный журнал «Планета Баскетбол», октябрь 2004. - № 2 (51).

- *во-первых*, формирование и содержание профессиональной спортивной команды (подбор спортсменов-профессионалов, тренеров, административного персонала, заключение с ними договоров, обеспечение спортивной экипировкой, спортивными залами и инвентарем и т.д.);

- *во-вторых*, подготовка команды к участию в чемпионатах, первенствах, кубках и других официальных спортивных соревнованиях Российской Федерации по видам профессионального спорта, а также международных спортивных соревнованиях на территории Российской Федерации и за ее пределами;

- *в-третьих*, обеспечение участия команды в указанных спортивных соревнованиях, как российских, так и международных и т.д.

Несмотря на наличие у коллективных субъектов профессиональных спортивных отношений (ПСО и ПСК) общих функций, присущих любым юридическим лицам, у профессиональных спортивных клубов, создаваемых в формах коммерческих организаций, отсутствует регулирующая функция, присущая федерациям (союзам, ассоциациям). Кроме того, ПСК - это одна из основных форм осуществления предпринимательской деятельности в сфере профессионального спорта.

Исследование особенностей гражданско-правового статуса ПСО, их основных функций и практики деятельности позволяет сделать некоторые выводы.

Общеизвестно, что профессиональный спорт является предпринимательской деятельностью¹. Однако, сложившаяся в настоящее время практика профессиональных спортивных отношений, субъектный состав данных отношений, и в первую очередь, отсутствие основного элемента предпринимательской деятельности - ее рискованного характера, позволяют заключить, что профессиональный спорт можно признать ограниченной предпринимательской деятельностью, или предпринимательской деятельностью, имеющей свои существенные особенности. Мы пришли к данному выводу, основываясь на следующем:

- *во-первых*, большая часть ПСО финансируется за счет бюджетных средств (как федеральный бюджет, так и бюджеты регионов);

¹ См.: ст. 2 Закона о спорте.

- во-вторых, спонсорские средства составляют львиную долю бюджетов ПСО. Прекращение бюджетного и спонсорского финансирования приводит, как правило, к ликвидации ПСК как юридических лиц. Например, в 2005 году ликвидирован профессиональный баскетбольный клуб «ЕВРАЗ» (г. Екатеринбург) из-за финансовых трудностей.

Бюджетное и спонсорское финансирование являются неопровержимым доказательством отсутствия рискового характера предпринимательской деятельности в области профессионального спорта .

В то же время, нельзя не признать, что созданные и зарегистрированные в установленном законом порядке ПСО являются формой осуществления предпринимательской деятельности в сфере профессионального спорта.

Как было нами уже отмечено в данном параграфе, ПСО независимо от организационно-правовой формы на практике занимаются, практически, всеми видами предпринимательской деятельности. Это и заключение гражданско-правовых сделок, в том числе и внешнеэкономических контрактов по поставкам спортивного оборудования, инвентаря, спортивной экипировки и т.д., издательская деятельность, оказание услуг населению в области спорта по удовлетворению духовных, культурных, нравственных потребностей и т.д. Главной особенностью такой деятельности является то, что она неразрывно связана со спортом, в том числе и профессиональным.

С другой стороны, основными задачами ПСО являются организация и проведение, а также подготовка к участию и участие в них (для ПСК) чемпионатов, первенств, розыгрышей кубков и других официальных спортивных соревнований и турниров, развитие, укрепление связей, а также регламентация правоотношений с международными организациями (МОК, FIBA, FIFA, UEFA, FIS и т.д.), обеспечение социальной защиты прав и интересов спортсменов, ветеранов спорта, тренеров, арбитров и других специалистов в области спорта и т.д.

¹ Представляется необходимым отметить, что не все субъекты профессиональных спортивных отношений осуществляют свою деятельность за счет бюджетных или спонсорских средств. Между тем, в подавляющем большинстве случаев - это исключение из сложившейся практики, чем само правило.

121 Проведенный анализ гражданско-правового статуса профессиональных спортивных организаций позволяет сделать следующие основные выводы.

1. Профессиональные спортивные организации (федерации по видам спорта, союзы, ассоциации, профессиональные спортивные клубы) имеют общие функции, как и любые юридические лица. Между тем, такие субъекты профессиональных спортивных отношений, как федерации (союзы, ассоциации), в отличие от профессиональных спортивных клубов и иных субъектов исследуемых отношений, имеют одну специальную, главную - регулирующую функцию. Более того, федерации (союзы, ассоциации), являясь некоммерческими организациями, не присваивают себе данную функцию самостоятельно. Они приобретают регулирующую функцию на основании закона. Это связано, на наш взгляд, не только с особенностями предпринимательской деятельности в области профессионального спорта, но и со спецификой самих профессиональных спортивных отношений.

2. Одна из основных особенностей гражданско-правового статуса профессиональных спортивных организаций заключается в следующем: с одной, стороны, профессиональные спортивные организации являются правовой формой осуществления предпринимательской деятельности в сфере профессионального спорта; с другой - некоторые виды данных организаций (федерации (союзы, ассоциации) по видам спорта), являясь субъектами гражданского права, выступают в качестве органа управления этой (предпринимательской) деятельностью.

3. Установленная законодательством система профессиональных спортивных организаций является правовым средством саморегулирования в области гражданского оборота в сфере профессионального спорта, выявлена двойственная правовая природа этих организаций. С одной стороны, это обычные юридические лица, как правило, некоммерческие организации, а с другой - большая их часть выполняют регулирующие (издание актов) и управленческие (создание и обеспечение деятельности системы субъектов профессиональных спортивных отношений) функции в сфере профессионального спорта.

статус спортсменов-профессионалов.

Исследовав в первом параграфе данной главы гражданско-правовой статус отдельных коллективных субъектов профессиональных спортивных отношений и его особенности, представляется логичным проанализировать правовой статус и некоторых индивидуальных субъектов данных отношений, в частности, спортсменов-профессионалов¹.

Согласно ст. 2 Закона о спорте спортсмен - это лицо, систематически занимающееся спортом, и выступающее на спортивных соревнованиях.

В свою очередь, спортсмен-профессионал определен законодателем как спортсмен, для которого занятия спортом являются основным видом деятельности и который получает в соответствии с контрактом заработную плату и иное денежное вознаграждение за подготовку к спортивным соревнованиям и участие в них (ст. 2 Закона о спорте).

Приведенные дефиниции закона показывают, что их толкование, не говоря об иных, (например, «спортсмен-любитель», «спортсмен высокого класса», «любительский спорт», «профессиональный спорт» и т.д.) не содержат полной четкости и определенности. Это порождает справедливую критику со стороны представителей правовой науки и юридической практики.

Более того, определения всех разновидностей спортсменов, закрепленные в ст. 2 Закона о спорте, позволяют заключить, что у одного лица могут совпадать признаки всех одновременно. Совершенно очевидно, что спортсмен может быть любителем, спортсменом высокого класса и профессионалом одновременно. На практике, зачастую, так и происходит. Например, спортсмен-профессионал, выступающий на спортивных соревнованиях в составе сборной команды страны, приобретает статус спортсмена высокого класса. Или спортсмен-профессионал, обучающийся в высшем учебном заведении, и выступаю-

К индивидуальным субъектам исследуемых отношений мы относим, также, спортивных судей-профессионалов, тренеров-профессионалов, спортивных агентов (могут быть как индивидуальными, так и коллективными субъектами), зрителей (потребители спортивных услуг), спортивных функционеров (владельцы ПСК, спортивные менеджеры, административные работники) и т. д.

123 щий на спортивных соревнованиях за сборную команду вуза, приобретает статус спортсмена-любителя.

Следовательно, для целей правового регулирования всего комплекса отношений в области профессионального спорта необходимо четкое законодательное отграничение профессионального спорта от физической культуры и спорта в целом, спортсмена-профессионала от спортсмена-любителя, физкультурника и т.д. Это еще один из доводов, подтверждающих нашу точку зрения о том, что для регулирования профессиональных спортивных отношений необходимо принятие федерального закона «О профессиональном спорте в Российской Федерации».

Мы пришли к данному выводу, исходя из следующего. Поскольку укрепление здоровья граждан и развитие физической культуры и спорта - это обязанность государства (ст. 41 Конституции РФ), то, следовательно, физическая культура и спорт¹ являются объектами публичных интересов. Таким образом, общественные отношения, возникающие в области физической культуры и спорта, в основном, находятся в сфере публичного права и подпадают под соответствующие административно-правовые методы регулирования.

Профессиональный спорт, напротив, относится к частно-правовой сфере, т.к. является предпринимательской деятельностью. Следовательно, отношения, возникающие в области профессионального спорта, входят в предмет регулирования гражданского права. Регулирование профессиональных спортивных отношений осуществляется по принципам гражданского права, закрепленным в ст. 2 ГК РФ.

Исходя из изложенного, можно дать следующее юридическое определение спортсмена-профессионала. *Спортсмен-профессионал — это лицо, систематически (в виде промысла) осуществляющее профессиональную спортивную деятельность в области профессионального спорта и тесно связанных с ней областей, на основании договора и лицензии частноправового харак-*

К спорту мы относим как любительский, так и спорт высших достижений. Поскольку спорт высших достижений служит укреплению и повышению авторитета и престижа государства на международной арене.

124 *тера, выдаваемой организацией,*
наделенной управленческими функциями в сфере профессионального
спорта.

Исходя из предложенного определения спортсмена-профессионала, представляется необходимым отметить следующее. Мы предлагаем ввести в гражданский оборот понятия частноправовой и публично правовой лицензии. *Частноправовая лицензия — это различного рода разрешения, которые выдаются в сфере действия гражданского права частными лицами.* Публично правовая лицензия выдается государством (лицензирующим органом) и подпадает под регулирование соответствующего законодательства о лицензировании отдельных видов деятельности¹.

Отметим, что в сфере профессионального спорта широко применяются лицензии именно частноправового характера, поскольку данный вид деятельности не подпадает под регулирование лицензионного законодательства. Тем не менее, ни один профессиональный спортсмен не допускается федерацией (союзом, ассоциацией), спортивной лигой и т.д. к участию в чемпионатах, кубках, первенствах и т.д. без наличия у него лицензии (разрешения), выдаваемой указанными субъектами профессиональных спортивных отношений. Такой юридический факт, как заключение профессиональным спортсменом договора с ПСК, не дает ему права выступать за свой клуб в профессиональных спортивных соревнованиях, проводимых под эгидой федерации, профессиональной спортивной лиги и т.д.. ПСК обязан провести лицензирование профессиональных спортсменов (как российских, так и иностранцев), с которыми он заключил договоры. Только после получения такой лицензии профессиональные спортсмены допускаются к участию в чемпионате, кубке и т.д. Лицензирующим ор-

¹ См., например: Федеральный закон от 08.08.2001г. № 128-ФЗ (ред. от 31.12. 2005г.) «О лицензировании отдельных видов деятельности» // СЗ РФ. 2001. № 33 (ч. 1) Ст. 3430; Федеральный закон от 02.12.1990 № 395-1 (ред. от 21.07.2005, с изм. и доп., вступившими в силу с 01.09.2005)) «О банках и банковской деятельности» // СЗ РФ. 1996. № 6. Ст. 492; Закон РФ от 20.02.1992 N 2383-1 (ред. от 29.06.2004, с изм. от 26.12.2005) «О товарных биржах и биржевой торговле» // Ведомости СНД и ВС РФ. 1992. № 18. Ст. 961; Постановление Правительства РФ от 18.10.2000 № 796 (ред. от 03.10.2002) «Об утверждении положения о лицензировании образовательной деятельности» // СЗ РФ. 2000. № 43. Ст. 4249.

125 ганом, в данном случае, выступают федерации (союзы, ассоциации) по видам спорта и спортивные лиги, т.е. частные лица.

Предложение о введении в гражданский оборот понятий частноправовой и публично правовой лицензий носит дискуссионный характер. Тем не менее, на наш взгляд, сложившиеся отношения в исследуемой области, их правовое регулирование, а также действующее лицензионное законодательство, позволяют сделать данные заключения.

С учетом данного в параграфе первом настоящей главы определения гражданско-правового статуса, а также определения спортсмена-профессионала, правовой статус спортсмена-профессионала можно определить как *юридически закрепленный законодательством объем субъективных прав, обязанностей и правовых гарантий спортсмена-профессионала - субъекта профессиональных спортивных отношений*.

Не вызывает сомнения, что права, свободы и обязанности личности, закрепленные в Конституции РФ, Декларации прав и свобод человека и гражданина (принята Верховным Советом РСФСР 22 ноября 1991 года)¹, Федеральном законе от 31.05.2002г. № 62-ФЗ (ред. от 03.01.2006) «О гражданстве Российской Федерации» (далее Закон о гражданстве) и иных важнейших законодательных актах, составляют основу правового статуса личности. Это, как указывает Н.И. Матузов, главным образом и определяет правовое положение личности в обществе, ее роль, возможности, участие в государственных делах³.

Отметим, что категория правового статуса получила достаточно широкую разработку в отечественной юридической науке в 70-80-х годах прошлого столетия в работах видных ученых (Н.В. Витрука, Л.Д. Воеводина, В.А. Кучинского, Е.А. Лукашевой, Н.И. Матузова, Г.В. Мальцева и др.). И в настоящее время исследования вопросов правового статуса личности составляют самостоятель-

¹ См.: Постановление ВС РСФСР от 22.11.1991 № 1920-1 «О Декларации прав и свобод человека и гражданина» // Ведомости СНД РСФСР и ВС РСФСР. 1991. № 52. Ст. 1865.

² См.: СЗ РФ. 2002. № 22. Ст. 2031.

³ См.: Теория государства и права. Курс лекций / Под ред. Н.И. Матузова и А.В. Малько. - М.: Юристъ, 1997. - С. 232 (автор главы Н.И. Матузов).

отечественной теории государства и права, так и в отраслевых юридических дисциплинах.

Как следует из видов правового статуса, приведенных в первом параграфе данной работы, набор правовых статусов велик. Но в теоретическом плане для целей нашей работы наиболее существенное значение имеют три вида: общий, или конституционный статус, специальный, или родовой статус и индивидуальный статус.

Конституционный (общий) правовой статус - это статус лица как члена общества, как гражданина государства. Он является единым и одинаковым для всех, характеризуется обобщенностью, относительной статичностью и определяется, прежде всего, Конституцией страны¹. Права и обязанности, предоставленные и гарантированные всем и каждому Конституцией государства, составляют содержание данного статуса. Содержание конституционного статуса может изменяться только законодателем и, следовательно, не может зависеть от воли отдельного лица. Спортсмены-профессионалы, как и все граждане нашего государства, обладают конституционным статусом, который является исходным для всех остальных видов правового статуса.

Родовой (специальный) статус, как отмечает Н.И. Матузов, отражает особенности положения определенных категорий граждан. Например, рабочих, крестьян, студентов, пенсионеров, спортсменов-профессионалов, спортсменов, военнослужащих и т.д. Такие категории граждан (группы), обладая конституционным статусом, могут одновременно иметь дополнительные права, обязанности и льготы, предусмотренные действующим законодательством. Специфика и особенности родowego статуса спортсменов-профессионалов закреплена, в первую очередь, в Законе о спорте.

Индивидуальный статус фиксирует конкретику отдельного лица (возраст, пол, семейное положение и т.д.) и представляет собой совокупность персон-

¹ Об этом см. подробнее: Указанная работа под ред. Н.И. Матузова и А.В. Малько. - С. 235-236 (автор главы Н.И. Матузов).

² См.: Там же. - С. 236.

гражданина. Данный вид статуса динамичен и изменяется в зависимости от тех изменений, которые происходят в жизни человека.

Как справедливо отмечается в теории права, эти три вида статуса соотносятся между собой как общее, особенное и единичное. В то же время, они взаимозависимы, взаимосвязаны и на практике неразделимы. Конституционный правовой статус у всех один, родовых статусов множество, а количество индивидуальных статусов соответствует количеству граждан. Безусловно, все множество видов статуса не может противоречить конституционному статусу и должно ему соответствовать².

В рамках настоящей работы не представляется возможным раскрыть содержание всех видов статуса. Это и не является целью работы. В данном параграфе мы исследуем правовой статус спортсменов-профессионалов, с целью выявления его отличия от правовых статусов иных субъектов профессиональных спортивных отношений. Отметим, что спортсмен-профессионал - это главный, основной субъект отношений в области профессионального спорта. Без наличия данного субъекта не могут существовать и сами отношения в исследуемой области, и, следовательно, не может существовать и сам профессиональный спорт.

Таким образом, нас, в первую очередь, интересует специальный статус, поскольку он наделяет спортсмена-профессионала дополнительными правами и обязанностями, предусмотренными действующим законодательством, связанными с участием в профессиональных спортивных отношениях. Кроме того, обратимся и к индивидуальному статусу, поскольку он представляет собой совокупность персонифицированных прав и обязанностей гражданина. Поскольку на практике данные виды статуса неразделимы, как и все остальные, проанализируем правовой статус спортсмена-профессионала через его содержание, т.е. через субъективные права и обязанности.

¹ См.: Указанная работа под ред. Н.И. Матузова и А.В. Малько. - С. 236 (автор главы Н.И. Матузов).

² Об этом см. подробнее: Указанная работа под ред. Н.И. Матузова и А.В. Малько. - С. 236-237 (автор главы Н.И. Матузов).

Как в мировой юридической практике, так и в отечественной правовой системе права и свободы человека подразделяют на социально-экономические, политические, гражданские, культурные и личные. Несмотря на общепринятую классификацию, как отмечается в теории государства и права, между всеми существующими видами и разновидностями прав существует тесная, и представляется обоснованным отметить, неразрывная взаимосвязь¹.

Важнейшие отличительные особенности закрепленных в Конституции РФ основных прав и свобод, как отмечает Н.И. Матузов², состоят в следующем: - *во-первых*, они даны человеку от природы, носят естественный и неотчуждаемый характер; — *во-вторых*, права и свободы выступают в качестве высшей социальной ценности; - *в-третьих*, они являются непосредственно действующими; - *в-четвертых*, права и свободы находятся под защитой государства; - *в-пятых*, они соответствуют международным стандартам.

В юридической науке все права граждан именуются субъективными правами. Субъективные - это значит индивидуальные, принадлежащие не только всем, но и каждому. Субъективные права позволяют их обладателям осуществлять разнообразную деятельность для удовлетворения своих потребностей, интересов, пользоваться теми или иными социальными благами, предъявлять законные требования к обязанным лицам и организациям. Субъективное право, указывает Н.И. Матузов, - это гарантированная государством мера возможного (дозволенного) поведения личности .

Как справедливо отмечается в теории права, субъективное право всегда предполагает не только гарантию со стороны государства, но и соответствующую обязанность других лиц. А если нет такой обязанности, то речь может идти только о простом дозволении, а не о субъективном праве. Дозволение же становится правом только тогда, когда запрещено нечто, мешающее дозволенности .

¹ Об этом см. подробнее: Указанная работа под ред. Н.И. Матузова и А.В. Малько. - С. 254-257 (автор главы Н.И. Матузов).

² См.: Там же. -С. 259.

³ См.: Там же.-С. 259.

⁴ См.: Указанная работа под ред. Н.И. Матузова и А.В. Малько. С. 261 (автор главы Н.И. Матузов).

В то же время, субъективному праву всегда корреспондирует юридическая обязанность, поскольку через обязанность удовлетворяется интерес управомоченного лица в любом правоотношении. Юридическая обязанность, в отличие от субъективного права, представляет собой властную форму социальной регуляции, базирующуюся на возможности государственного принуждения. В отечественной теории государства и права под юридической обязанностью понимают установленную законом меру должного, общественно необходимого поведения¹.

Нельзя не согласиться с определением юридической обязанности, предложенным Н.И. Матузовым, которое, на наш взгляд, является наиболее удачным и в полной мере раскрывающим суть данной категории. Под юридической обязанностью он понимает вид и меру государственно-целесообразного, разумного, полезного, объективно обусловленного поведения, призванного вносить порядок и «умиротворение» в жизнь.

Таким образом, как справедливо указывает Н.И. Матузов, обязанность тесно связана с субъективным правом. Это парные, взаимозависимые понятия. Если субъективное право является сферой власти и свободы индивида, то юридическая обязанность - это область необходимости и подчинения³.

Говоря о субъективных правах и юридических обязанностях, нельзя обойти вниманием такую категорию, как гарантии прав личности. Не вдаваясь в более детальный анализ данной категории, отметим, что гарантии - это система условий, средств и способов, обеспечивающих всем и каждому равные правовые возможности для выявления, приобретения и реализации своих прав и свобод⁴. Подобного понимания гарантий придерживается и ряд других видных ученых-теоретиков⁵. Отметим только основную и немаловажную сущность гарантий - это система условий, которые обеспечивают удовлетворение интере-

¹ См.: Там же.-С. 269.

² См.: Там же. - С. 270.

³ См.: Там же. С. 270.

⁴ См.: Теория государства и права. Учебник для юридических вузов и факультетов. Под ред. В.М. Корельского и В.Д. Перевалова- М.: издательская группа ИНФРА М-НОРМА, 1997. - С. 504 (автор главы В.Д. Перевалов).

⁵ См. например: Указанная работа под ред. Н.И. Матузова и А.В. Малько. - С. 275 (автор параграфа А. С. Мордовец).

130 сов личности. Нельзя не согласиться с доводами А.С. Мордовцева о том, что основной функцией гарантий является исполнение обязательств государством и иными субъектами в области реализации прав личности¹.

Основываясь на теоретическом анализе субъективных прав и обязанностей личности, мы проанализируем правовой статус спортсмена-профессионала и выявим его отличие от правового статуса иных субъектов профессиональных спортивных отношений.

Исходя из указанной выше общепринятой классификации прав и свобод человека, представляется необходимым выделить следующие субъективные права спортсмена-профессионала:

- *во-первых*, гражданские (личные) права. К ним относятся право на жизнь, на свободу и личную неприкосновенность, право на личную и семейную тайну, на неприкосновенность частной жизни, на защиту чести и доброго имени, право на свободное передвижение, выбора места пребывания и жительства, на тайну переписки, почтовых, телеграфных и иных сообщений и т.д.;

- *во-вторых*, социально-экономические права. Право на труд, на отдых, право на охрану здоровья и медицинскую помощь, на социальное обеспечение, на жилище, право на владение, пользование и распоряжение своим имуществом, право на предпринимательскую деятельность, право свободно распоряжаться своими способностями, выбирать род деятельности, профессию и т.д.;

- *в-третьих*, политические права. Они включают в себя право на гражданство, на национальную принадлежность, право на объединение, на проведение собраний, митингов, демонстраций, на участие в управлении делами государства, избирать и быть избранным, на создание профессиональных союзов и т.д.;

- *в-четвертых*, культурные права. К данной группе прав относятся: право на свободу совести и вероисповедания, на образование, на свободу литературного, научного, художественного и других видов творчества, на доступ к культурным ценностям, право на пользование родным языком и т.д.;

¹ Об этом см. подробнее: Указанная работа под ред. Н.И. Матузова и А.В. Малько. - С. 275 (автор параграфа А. С. Мордовец).

- *в-пятых*, информационные права. Сюда относятся право на поиск, получение, передачу, производство и распространение информации любым законным способом, право на свободу мысли и слова, свобода массовой информации.

Мы привели общую классификацию субъективных прав профессиональных спортсменов исходя из того, что субъективные права носят универсальный характер и распространяются на всех людей. Следовательно, ими обладают и профессиональные спортсмены.

Совершенно очевидно, что нельзя выстроить иерархию субъективных прав по степени их значимости. Все они необходимы и важны для человека. Между всеми видами прав существует тесная взаимосвязь. Именно данная концепция принята в отечественной правовой науке. Однако мы более подробно проанализируем некоторые субъективные права профессиональных спортсменов, «наиболее важные» на наш взгляд, с точки зрения их реализации. Для этого рассмотрим в сравнительно-правовом аспекте правовой статус спортсмена-профессионала с точки зрения трудового права.

Так, согласно ст. 25 Закона о спорте контракт о спортивной деятельности, заключаемый между спортсменом-профессионалом и ПСК, по своей правовой природе является трудовым договором. Следовательно, отношения данного рода регулируются нормами трудового права. Исходя из указанной дефиниции закона, и в соответствии с Конституцией РФ, спортсмен-профессионал обладает субъективным правом на труд, правом свободного выбора труда, правом свободно распоряжаться своими способностями к труду, правом выбора профессии и рода деятельности и т.д. Реализацию отмеченных субъективных прав спортсмен-профессионал осуществляет путем заключения трудового договора с ПСК, либо с федерацией (союзом, ассоциацией) по видам спорта, в основном, на период подготовки и участия в спортивных соревнованиях в составе той или иной сборной команды России. Следовательно, профессиональный спортсмен - работник становится обладателем 14 основных прав и 7 основных обязанностей, предусмотренных ст. 21 ТК РФ. Кроме того, основные права и обязанно-

зафиксированы в ст. 25 Закона о спорте. Согласно данной норме закона договор о спортивной деятельности должен содержать условия его заключения и расторжения, права спортсмена на социальное и медицинское страхование, а также его обязанности. В этой связи нельзя не согласиться с И.К. Дмитриевой, указывающей, что основные права работника (это в полной мере относится к профессиональным спортсменам - работникам) представляют собой отраслевое преломление основных прав и свобод человека в сфере труда, отражая сущность и специфические черты трудовых и иных, непосредственно связанных с ними отношений¹.

Немаловажно отметить, что в соответствии со ст. 351 ТК РФ на профессиональных спортсменов распространяется трудовое законодательство с особенностями, предусмотренными федеральными законами и иными нормативными актами. К таким особенностям относятся, например, условия о переходах профессиональных спортсменов из одних физкультурно-спортивных организаций (спортивных клубов) в другие (ст. 26 Закона о спорте). Кроме того, согласно п. 3 ст. 24 Закона о спорте деятельность профессиональных спортсменов регулируется как трудовым законодательством, так и нормами, разработанными на основе уставов международных и российских физкультурно-спортивных организаций и утвержденными профессиональными физкультурно-спортивными объединениями по согласованию с общероссийскими федерациями по соответствующим видам спорта. Особо отметим, что по общему правилу корпоративные (локальные) нормативные акты отмеченных субъектов, как и решения их дисциплинарных органов, не могут противоречить положениям Конституции РФ, ТК РФ, ГК РФ, а также иным законам и подзаконным актам. При наличии противоречий такие акты необходимо признавать недействительными в судебном порядке.

Ряд особенностей содержится и в действующем ТК РФ. Так, например, в ст. 59 ТК РФ закреплена возможность заключения срочного трудового договора с профессиональными спортсменами. В соответствии со ст. 94 ТК РФ продол-

¹ См.: И.К. Дмитриева. Принципы российского трудового права. Монография. М., 2004. - С. 156.

133 жительность ежедневной работы для спортсменов-профессионалов может устанавливаться в соответствии с законами и иными нормативными правовыми актами, локальными нормативными актами, коллективным либо трудовым договором и т.д.

Представляется необходимым отметить, что при реализации только отмеченных выше субъективных прав профессиональных спортсменов, на практике возникает большое количество неурегулированных, либо недостаточно урегулированных действующим законодательством правоотношений. Это зачастую приводит к различным нарушениям субъективных прав, в первую очередь, спортсменов-профессионалов.

Приведем некоторые наглядные примеры. Одним из сложных вопросов, недостаточно урегулированных на законодательном уровне, является вопрос, связанный с переходами спортсменов-профессионалов из одного ПСК в другой. Рассмотрим данную проблематику на примере российского профессионального хоккея. Так, согласно Регламенту проведения официальных российских соревнований по хоккею, при переходе хоккеиста, *контракт которого закончился*, (надлежащим образом расторгнут), суммы компенсационных выплат составляют: - переход хоккеиста внутри суперлиги - до 25 000 у.е.; - переход внутри высшей лиги - до 15 000 у.е. и т.д. Кроме того, в данном корпоративном акте указывается, что если клубы не могут договориться о финансовых условиях перехода хоккеиста, контракт которого закончился (надлежащим образом расторгнут), вопрос передается на рассмотрение АК ФХР и ПХЛ (Арбитражный комитет Федерации хоккея России и Профессиональной хоккейной лиги). До момента принятия решения АК ФХР и ПХЛ *хоккеисту запрещается выступать* в официальных соревнованиях, проводимых ФХР и ПХЛ.

Подобные положения находят свое отражение в контрактах (трудовых договорах), заключаемых между профессиональными хоккеистами и профессиональными хоккейными клубами.

Более того, некоторые авторы считают такие трудовые договоры «ярким примером контракта о спортивной деятельности»¹.

На наш взгляд, такие положения корпоративных актов и трудовых договоров с профессиональными спортсменами являются не чем иным, как нарушением субъективных прав (в первую очередь трудовых) последних.

Суть компенсационных выплат заключается в следующем. Пока один клуб (любой новый клуб, с которым хоккеист-профессионал намерен заключить договор) не выплатит другому клубу (старый клуб, с которым трудовые отношения прекратились) трансферт - компенсацию за, так называемую подготовку и повышение мастерства спортсмена-профессионала, последний утрачивает какое-либо право на заключение трудового или гражданско-правового договора с новым клубом (ПСК). Подчеркнем, это при условии, что у спортсмена-профессионала закончился срок действия трудового договора с прежним клубом. Ни один из авторов, занимающихся данной проблематикой, или функционер в области профессионального спорта, не могут указать на норму закона или, хотя бы, подзаконного нормативного акта, которая регулировала бы подобные отношения. По нашему мнению, это прямое и грубое нарушение действующего законодательства, и в первую очередь, трудового, применительно к клубным видам спорта. Более того, в силу абз. 2 ст. 9 ТК РФ, коллективные договоры, соглашения, а также трудовые договоры не могут содержать условий, снижающих уровень прав и гарантий работников, установленный трудовым законодательством. Если такие условия включены в коллективный договор, соглашение или трудовой договор, то они не могут применяться. Подобные положения корпоративных (локальных) актов игнорируют также требования ст. 5, 11 ТК РФ и т.д.

На практике некоторые функционеры (представители федераций и клубов) пытаются отношения по поводу трансфертов перевести в плоскость гражданско-правовых отношений между клубами. Однако на нашем примере видно, что

¹ См. например: СВ. Алексеев. Спортивное право России. Правовые основы физической культуры и спорта: Учебник для студентов вузов, обучающихся по специальностям 021100 «Юриспруденция» и 022300 «Физическая культура и спорт» / Под ред. проф. П.В. Крашенинникова. - М. ЮНИТИ-ДАНА, Закон и право, 2005. -С. 229-237.

135 в них всегда присутствует третья заинтересованная сторона - спортсмен-профессионал. Более того, эта третья сторона является слабой стороной в подобных отношениях, чьи субъективные права и нарушаются.

Следующий вопрос, который нуждается в четкой законодательной регламентации, связан с дисквалификацией спортсменов-профессионалов. Проблема дисквалификации в профессиональном спорте уже обсуждалась в юридической литературе. Поскольку отношения в области профессионального спорта носят межотраслевой характер, соответственно, дисквалификацию следует рассматривать как в рамках гражданского, так и трудового права, т.е. в межотраслевом аспекте. Отметим, что Закон о спорте, а также иные акты законодательства в области физкультуры и спорта, не содержат специальных правил и оснований отстранения спортсмена от работы в виде дисквалификации. Не содержат акты законодательства и указаний на конкретные органы, имеющие полномочия на применение дисквалификации спортсменов-профессионалов. Кроме того, нельзя не согласиться с мнением некоторых авторов, справедливо отмечающих, что действующее трудовое законодательство исключает легальную возможность отстранения спортсмена (работника) от работы (т.е. дисквалифицировать его), в том числе, и от участия в соревнованиях, с приостановлением выплаты заработной платы по таким основаниям и в таком порядке, которые не предусмотрены в действующем ТК РФ².

В то же время, если в трудовом праве можно найти хотя бы схожие правовые категории дисквалификации (например, отстранение от работы - ст. 76 ТК РФ), то в сфере гражданского права, вообще, отсутствуют какие - либо упоминания о дисквалификации. Вместе с тем, отметим, что Закон о спорте рассматривает профессиональный спорт как вид предпринимательской деятельности (ст. 2 Закона о спорте). Кроме того, дисквалификационные процедуры довольно часто применяются практически во всех видах профессионального спорта. Следовательно, положения о дисквалификации применяются, по суще-

¹ См., например: А.А. Бикеев, В.П. Васькевич, М.Ю. Челышев. Правовая природа дисквалификации в профессиональном спорте. // Трудовое право. Ежемесячный практический журнал, 2002. - № 12. - С. 87. •

² Об этом см. подробнее: А.А. Бикеев, В.П. Васькевич, М.Ю. Челышев. Указанная работа. - С. 92-93.

136 ству, в качестве обычая делового оборота (п. 1 ст. 5 ГК РФ). С другой стороны, такое правовое последствие дисквалификации, как полное или частичное приостановление выплаты вознаграждения, может быть установлено и по аналогии с трудовым правом. Однако вопрос о применении такой межотраслевой аналогии представляется достаточно спорным по следующим основаниям:

- *во-первых*, с учетом отсутствия формальных оснований для ее использования;
- *во-вторых*, исходя из ограничительного характера данной санкции.

Исходя из существа дисквалификации в области гражданского права, отметим следующее. При оформлении профессиональным спортсменом своего участия в профессиональной спортивной деятельности гражданско-правовыми средствами (например, заключение договора возмездного оказания услуг), его дисквалификацию можно рассматривать как временное приостановление исполнения соответствующего гражданско-правового обязательства полностью или в части. В таком обязательстве, с одной стороны, приостанавливается оказание соответствующих услуг, с другой - прекращается (или может быть прекращена) выплата вознаграждения. Поскольку такое приостановление фактически осуществляется по воле одной из сторон гражданского правоотношения, оно носит односторонний характер. Учитывая отмеченное обстоятельство, дисквалификация в рассматриваемом случае, как и в трудовом праве, является по своей природе ограничительной санкцией, как для спортсмена-профессионала, так и для иных субъектов исследуемых отношений. По существу, применение дисквалификации означает ограничение дееспособности гражданина (ст. 21 ГК РФ), которое может иметь место только в случаях, прямо предусмотренных федеральным законом (ст. 22 ГК РФ). Отмеченные обстоятельства свидетельствуют о том, что дисквалификация в профессиональном спорте является межотраслевым явлением, которое имеет единую правовую суть.

Таким образом, представляется обоснованным заключить, что и в области гражданского права применение дисквалификации, с учетом ее ограничительного характера и содержания ст. 55 Конституции РФ, без прямого указания в законе на возможность ее применения, представляется весьма и весьма спорным.

Не урегулированы на законодательном уровне с точки зрения публично-правового регулирования, и отношения, связанные с лицензированием профессиональных спортсменов. Так, в ст. 17 Федерального закона от 08.08.2001г. № 128-ФЗ (ред. от 31.12. 2005) «О лицензировании отдельных видов деятельности»¹ (далее Закон о лицензировании), закреплён перечень видов деятельности, на осуществление которых требуется лицензия. Профессиональная спортивная деятельность в данном перечне отсутствует. Кроме того, согласно п. 3 ст. 17 Закона о лицензировании введение лицензирования иных видов деятельности возможно только путем внесения дополнений в предусмотренный Законом о лицензировании перечень видов деятельности, на осуществление которых требуется лицензия.

Более того, Правительство Российской Федерации определяет федеральные органы исполнительной власти, осуществляющие лицензирование конкретных видов деятельности, и устанавливает виды деятельности, лицензирование которых осуществляется органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации (ст. 5 Закона о лицензировании). Перечень федеральных органов исполнительной власти, осуществляющих лицензирование, утверждён Постановлением Правительства Российской Федерации от 11 февраля 2002 г. № 135².

В связи с этим отметим, что ПСО (федерации, союзы, ассоциации по видам спорта, профессиональные спортивные лиги и т.д.) не наделены на законодательном уровне полномочиями на осуществление лицензирования каких-либо видов деятельности, в том числе и в области профессионального спорта.

На практике указанные ПСО, пользуясь несовершенством законодательства, «присвоили» себе полномочия исполнительных органов власти и осуществляют лицензирование профессиональных спортсменов. При этом взимают с лицензиатов (профессиональных спортсменов) установленную ими же плату. В качестве примера можно привести Положение о лицензировании профессио-

¹ См.: Федеральный закон от 08.08.2001г. № 128-ФЗ (ред. от 31.12. 2005.) «О лицензировании отдельных видов деятельности»//СЗ РФ. 2001. № 33 (ч. 1). Ст. 3430.

² См.: Постановление Правительства Российской Федерации от 11 февраля 2002 г. № 135 «О лицензировании отдельных видов деятельности» // СЗ РФ. 2002. № 9. Ст. 928.

положения приняты и действуют, практически, во всех видах профессионального спорта.

Сложившиеся фактические отношения по поводу лицензирования профессиональных спортсменов, на наш взгляд, нарушают не только субъективные права профессиональных спортсменов, но и действующее законодательство как в области лицензирования, так и налоговое.

Таким образом, с точки зрения гражданского права, следует принять Федеральный закон «О профессиональном спорте в Российской Федерации», в котором сформулировать и закрепить нормы о переходах профессиональных спортсменов, трансфертных выплатах, дисквалификации, лицензировании и т.д. Можно с уверенностью констатировать, что действующий Закон о спорте не может и не регулирует в полной мере такую сложную межотраслевую сферу, как профессиональный спорт.

Более детальное исследование отношений в области профессионального спорта показывает, что одной из значимых проблем в регулировании данных отношений, на сегодняшний день, является проблема договорных отношений, в которых одной из сторон выступает профессиональный спортсмен. Так, исходя из дефиниций Закона о спорте, ряд авторов полагают, что деятельность спортсменов-профессионалов регулируется и должна регулироваться нормами трудового права². Другие авторы полагают, что эта деятельность может регулироваться как нормами трудового, так и гражданского права³. Об этом мы уже упоминали в первом параграфе первой главы.

Такие разнополярные точки зрения высказываются в юридической науке ввиду наличия коллизий между отдельными нормами Закона о спорте, в част-

¹ См.: Положение о лицензировании профессиональных хоккеистов // СПС «КонсультантПлюс».

² См., например: Г.С. Скачкова. Особенности регулирования трудовых отношений в области физической культуры и спорта. // Ежемесячный практический журнал «Трудовое право», 2002. - № 5. - С. 70-72. О.А. Шевченко. Особенности правового регулирования труда профессиональных спортсменов, автореф. дисс... канд. юрид. наук, Москва, 2005. - 22 с. - С. 6. Неоднозначную позицию в решении данного вопроса занимает СВ. Алексеев. Так, с одной стороны, он отмечает, что поскольку профессиональный спорт является предпринимательской деятельностью, следовательно, спортсмен-профессионал является предпринимателем. В то же время, с другой стороны, он отмечает, что ст. 24 Закона о спорте характеризует профессионального спортсмена не как предпринимателя, а как наемного работника. // СВ. Алексеев. Указанный учебник под ред. проф. П.В. Крашенинникова. -С. 226.

³ См., например: В.П. Васильевич, МЛЮ. Чельшев. Правовое регулирование профессионального спорта // Российская юстиция, 2001. - № 7. - С. 36.

139 ности, ст. 2 и ст. 24. Несмотря на дефиницию ст. 24 Закона о спорте мы придерживаемся второй точки зрения по следующим основаниям.

Во-первых, как Закон о спорте, так и авторы первого подхода вне поля правового регулирования оставляют профессиональных спортсменов - субъектов правоотношений в индивидуальных видах спорта (например, бокс, шахматы и т.д.). Особо отметим, что речь идет о профессиональном спорте, т.е. о предпринимательской деятельности (иными словами о бизнесе), а не о физической культуре и спорте в целом, не о любительском спорте, и не о спорте высших достижений.

В индивидуальных видах спорта спортсмены-профессионалы регулируют свои отношения с другими субъектами (например, с организаторами спортивного зрелища), используя весь обширный гражданско-правовой инструментарий. Трудовые отношения здесь, как правило, не возникают. Они и не могут возникать, поскольку спортсмен-профессионал самостоятельно, за свой счет и на свой риск (например, риск получения травмы в период тренировки) готовится к выступлению, сам определяет себе место и время тренировок, подбирает тренерский состав, менеджеров и т.д. Он также самостоятельно или с участием своего тренерского штаба и менеджеров принимает решение об участии в том или ином спортивном соревновании для профессиональных спортсменов. За такое участие спортсмен-профессионал получает денежное вознаграждение. В первую очередь, именно в индивидуальных видах профессионального спорта в полной мере проявляется рисковый характер деятельности, присущий предпринимательской деятельности. Кроме того, в данной профессиональной спортивной деятельности присутствуют все признаки предпринимательской деятельности, содержащиеся в ст. 2 ГК РФ.

Таким образом, представляется обоснованным заключить, что правоотношения между субъектами индивидуальных видов профессионального спорта носят, в подавляющем большинстве, гражданско-правовой характер и подпадают под регулирование норм гражданского права.

Исключение составляют лишь случаи, когда сами профессиональные спортсмены выступают в качестве работодателя. Например, профессиональный спортсмен сам и на свое усмотрение подбирает себе тренерский штаб, менеджеров, врачей и т.д. Как правило, это одни из самых квалифицированных специалистов в своей области. В данном случае отношения между этими субъектами могут оформляться на основании трудовых договоров. Однако, как показывает практика, на сегодняшний день подобные отношения оформляются при помощи гражданско-правовых сделок.

В обоснование своей точки зрения отметим, что в индивидуальных видах профессионального спорта мы рассматриваем сам профессиональный спорт как один из видов предпринимательской деятельности (бизнеса). Продуктом данной предпринимательской деятельности, как и всего профессионального спорта, является спортивное зрелище, имеющее форму товара. Таким образом, исходя из изложенного, и в соответствии со ст. 2 Закона о спорте следует, что спортсмен-профессионал в индивидуальных видах спорта является предпринимателем со всеми вытекающими последствиями гражданско-правового характера.

Во-вторых, поскольку в ст. 24 Закона о спорте закреплено положение о том, что деятельность спортсменов-профессионалов регулируется нормами трудового законодательства, нет оснований не согласиться с точкой зрения указанных выше авторов, развивающих и обосновывающих такую позицию законодателя. В то же время, мы принимаем данный подход с существенной оговоркой. Как было отмечено, за рамки указанного положения мы вывели отношения, складывающиеся в области индивидуальных видов профессионального спорта. Касаемо игровых видов профессионального спорта (футбол, хоккей, баскетбол и т.д.), отметим следующее.

Анализ ст. 2 Закона о спорте во взаимосвязи с п. 3 ст. 24 данного закона, а также со ст. 25, по которой контракт о спортивной деятельности, в том числе и с профессиональным спортсменом, заключается на основе трудового законодательства, позволяет заключить, что удовлетворение имущественных интересов спортсменов-профессионалов (получение доходов) осуществляется, главным

Следовательно, спортсмен-профессионал не предприниматель, а наемный работник. Соответственно, деятельность спортсменов-профессионалов регулируется трудовым законодательством с учетом особенностей, предусмотренных ТК РФ, Законом о спорте и иными федеральными законами и нормативными правовыми актами. Специфика контракта (договора) о спортивной деятельности определена в ст. 25 Закона о спорте, а его содержание - статьей 57 ТК РФ. Кроме того, как показывает практика, в настоящее время трудовые договоры с профессиональными спортсменами заключаются, практически, во всех игровых видах профессионального спорта.

Таким образом, можно с уверенностью констатировать, что в данных правоотношениях налицо все признаки трудовых правоотношений. *Во-первых*, заключенный трудовой договор, закрепляющий юридическую связь субъектов трудового права, и являющийся, в силу ст. 16 ТК РФ, основанием возникновения трудовых правоотношений. *Во-вторых*, наличие трудового коллектива (команды профессиональных спортсменов). *В-третьих*, наличие обязанности у работника подчиняться законным требованиям администрации и исполнять их (строгая субординация и подчинение профессионального спортсмена тренерскому штабу команды и руководству ПСК). *В-четвертых*, наличие внутреннего распорядка (графики тренировок и спортивных игр для команды профессиональных спортсменов) и обязанность его выполнения и т.д.

Между тем, указание в определении спортсмена-профессионала, закрепленном ст.2 Закона о спорте, на «иное денежное вознаграждение» приводит к выводу и о наличии легальной возможности заключения в области профессионального спорта (игровых видах спорта) с участием спортсмена-профессионала гражданско-правового договора возмездного оказания услуг. В этом договоре в роли исполнителя выступает спортсмен-профессионал. Последний может быть субъектом и иных гражданско-правовых сделок, например, заключаемых по поводу представительства интересов спортсмена-профессионала в отношениях с ПСК (договоры поручения и агентирования); по поводу оказания рекламных услуг клубу и т.д.

142 Кроме того, не подвергается сомнению, что спортсмен-профессионал является одним из основных субъектов отношений в области профессионального спорта, а сам профессиональный спорт - это один из видов предпринимательской деятельности. Следовательно, спортсмен-профессионал, для которого занятия спортом являются основным видом деятельности, может пройти государственную регистрацию и получить статус индивидуального предпринимателя, осуществляющего самостоятельную деятельность в области спорта. В обоснование сделанного вывода отметим следующее. *Во-первых*, в Приложении «А» Общероссийского классификатора видов экономической деятельности ОК 029-2001 (КДЕС Ред. 1), введенного в действие с 1 января 2003 г.¹, в разделе «О» (Предоставление прочих коммунальных, социальных и персональных услуг) по коду 92.62 (Прочая деятельность в области спорта) определена группировка, включающая наравне с иными видами экономической деятельности - деятельность самостоятельных спортсменов и атлетов, судей, хронометражистов, инструкторов, преподавателей, тренеров и т.п. *Во-вторых*, законодатель сам идет по пути признания возможности урегулирования отношений в области профессионального спорта с участием спортсмена-профессионала, как при помощи гражданского законодательства, так и трудового. Так в проекте Федерального закона «О внесении изменений в статьи 24 и 25 Федерального закона «О физической культуре и спорте в Российской Федерации», внесенного в 2005 году на рассмотрение в Государственную Думу Федерального Собрания Российской Федерации, предусматривается возможность профессиональному спортсмену заключать с ПСК как гражданско-правовой, так и трудовой договор. *В-третьих*, на практике спортсмены-профессионалы уже давно регулируют свои отношения с ПСК при помощи договоров гражданско-правового ха-

¹ См.: Постановление Госстандарта РФ от 06.11.2001г. № 454-ст «О принятии и введении в действие ОКВЭД» (вместе с «Общероссийским классификатором видов экономической деятельности» ОК 029-2001 (КДЕС Ред. 1)) // СПС «КонсультантПлюс».

² См.: Проект № 214095-4 Федерального закона «О внесении изменений в статьи 24 и 25 Федерального закона «О Физической культуре и спорте в Российской Федерации». Внесен депутатами Государственной Думы П.В. Крашенинниковым, В.А. Третьяком, А.А. Карелиным, В.Н. Плигиным, членами Совета Федерации Г.Э. Бурбулисом, В.Л. Мутко, А.И. Казаковым. // СПС «КонсультантПлюс».

услуг), являясь при этом индивидуальными предпринимателями.

Учитывая изложенное, представляется необходимым отметить следующее. С одной стороны, во взаимоотношениях с профессиональными спортивными организациями особенности трудового права, выражающиеся, в частности, в наличии разветвленной системы льгот и гарантий для работников, в запрете под страхом недействительности условий договоров о труде, снижающих уровень прав и гарантий работников, установленный трудовым законодательством (п. 2 ст. 9 ТК РФ), позволяют в максимальной степени гарантировать права и интересы профессиональных спортсменов¹.

Например, на практике возможности ТК РФ позволяют оспаривать условия контракта о спортивной деятельности, касающиеся штрафных санкций, накладываемых на спортсменов, о сроке действия контракта (так в отдельных случаях стороны устанавливают срок работы игроков, особенно молодых и перспективных спортсменов, в семь, восемь, девять и более лет), о своевременной выплате заработной платы и премиальных, правильно решать вопросы о прекращении контракта и т.д. В качестве примера можно привести гражданское дело № 2-894/02 по иску профессиональных спортсменов (хоккеистов) А.Н. Свитова и СМ. Чистова к обществу с ограниченной ответственностью Хоккейный клуб «Авангард» (ООО ХК «Авангард»), Профессиональной Хоккейной Лиге (ПХЛ) об обязанности выдать трудовую книжку с записью об увольнении по п. 3 ст. 29 КЗоТ РФ. Хамовнический межмуниципальный суд Центрального административного округа г. Москвы решением от 20 марта 2002 года удовлетворил иско-

¹ Данной точки зрения придерживаются ряд авторов, занимающихся проблемами трудовых отношений в области профессионального спорта. В качестве примера можно привести следующие работы: А.Б. Канунникова, А.А. Пастухова, Е.Н. Лукьянчук. Трудовой договор как основа организации труда в физкультурно-спортивных организациях. // Журнал руководителя кадровой службы «Справочник кадровика», 2005. - № 4. - С. 19-25; Г.С. Скачкова. Особенности регулирования трудовых отношений в области физической культуры и спорта. // Ежемесячный практический журнал «Трудовое право», 2002. - № 5. - С. 70-72; О.А. Шевченко. Особенности правового регулирования труда профессиональных спортсменов, автореф. дисс... канд. юрид. наук, Москва, 2005.-22 с.-С. 6.

² Это противоречит требованиям ст. 58 ТК РФ. См., также: п. 14 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 17.03.2004 г. № 2 «О применении судами Российской Федерации Трудового кодекса Российской Федерации» // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2004. -№ 6.

144 вые требования профессиональных хоккеистов, указав при этом, что их призыв на военную службу является основанием для прекращения заключенных ранее срочных контрактов о спортивной деятельности с ООО ХК «Авангард» по п. 3. ст. 29 КЗоТ РФ (п. 1. ст. 83 ТК РФ). При этом суд обязал ООО ХК «Авангард» уведомить Комитет по проведению соревнований ПХЛ о том, что профессиональные хоккеисты А.Н. Свитов и СМ. Чистов покинули ООО ХК «Авангард» в связи с прекращением трудовых контрактов¹.

С другой стороны, подобная гарантированность возможна и в гражданско-правовой сфере, поскольку на наш взгляд, механизмы гражданско-правового регулирования более гибки. Безусловно, это требует дополнительных усилий со стороны спортсменов-профессионалов либо их представителей, например, в рамках процедуры заключения соответствующего договора. Однако подчеркнем, что речь идет о профессиональной спортивной деятельности, т.е. деятельности предпринимательской, в которой основным (ключевым) субъектом выступает, именно, спортсмен-профессионал. Следовательно, можно заключить, что в профессиональных спортивных отношениях существуют цивилистические процедуры: процедура заключения договора, процедура изменения договора, процедура исполнения договора, процедура прекращения договора.

Учитывая изложенное, а также особенности профессиональной спортивной деятельности, как одного из видов предпринимательской деятельности, нельзя не остановиться на некоторых субъективных правах и обязанностях профессиональных спортсменов в предпринимательской деятельности.

Такое уведомление необходимо для того, чтобы хоккеисты были допущены указанным Комитетом ПХЛ к участию в спортивных соревнованиях за другой профессиональный хоккейный клуб, в частности ЦСКА. Пример судебного дела с участием профессиональных спортсменов позволяет отметить следующее. Несмотря более чем десятилетнее существование профессиональных спортивных отношений наблюдается практическое отсутствие (за редким исключением) судебных конфликтов с участием спортсменов-профессионалов. Такая ситуация, на наш взгляд, связана со слабой законодательной урегулированностью отношений в области профессионального спорта. Это вызывает у профессиональных спортсменов чувство незащищенности и полной зависимости от профессиональных спортивных организаций, что, в свою очередь, не позволяет им прибегнуть к судебной защите в случае нарушения их субъективных прав. Таким образом, профессиональные спортивные отношения нуждаются в дальнейших серьезных научных исследованиях. Именно научные обоснования категорий и понятий позволяют совершенствовать законодательство в данной области, а не наоборот.

В теории гражданского права под субъективным гражданским правом понимают меру дозволенного поведения субъекта гражданского правоотношения¹ или конкретную, реализованную возможность лица в правоотношении в сравнении с общей, абстрактной возможностью того же лица иметь права, составляющую его правоспособность. При этом необходимо указать, что субъективные права и обязанности составляют содержание гражданских правоотношений³. Особо отметим, что видные представители науки гражданского права внесли весомый вклад в разработку и уяснение понятия категории «субъективное право», в частности, С.Н. Братусь, Д.М. Генкин, В.А. Тархов⁴ и др. В свою очередь под субъективной обязанностью понимается необходимость (мера) определенного (должного) поведения субъекта (участника) гражданского правоотношения⁵. Поскольку права и обязанности в правоотношении неразрывно связаны, то праву на одной стороне обязательно соответствует обязанность на другой стороне правоотношения⁶.

Учитывая, что субъективное гражданское право это - мера возможного поведения данного лица, обеспеченная законом, в соответствии со ст. 18 и 23 ГК РФ спортсмен-профессионал, как и любой гражданин, вправе заниматься предпринимательской деятельностью (в частности, спортивной профессио-

¹ См., например: Гражданское право: В 4 т. Том I. Общая часть: Учебник / Отв. ред. проф. Е.А. Суханов. - 3-е изд., перераб. и доп. - М.: Волтерс Клувер, 2004. - 720 с. - (Серия «Классический университетский учебник»). - С. 121. (автор главы В.С. Ем).

² См.: Гражданское право России. Часть первая: Учебник / Под ред. З.И. Цыбуленко. - М.: Юристъ. 1998. - С. 45. (автор глава С.Т. Максименко).

³ Вопрос о понятии «правоотношение» остается в юридической науке дискуссионным на протяжении многих лет. См.: например: Алексеев С.С. Общая теория права. М. -Т.2. - С. 82-191; Кечекьян С.Ф. Правоотношения в социалистическом обществе. М., 1958. - С. 18; Тархов В.А. Гражданское правоотношение. Уфа, 1993. -с. 8-37; Тархов В.А. Курс гражданского права. Понятие гражданского права. Саратов, 1987. - С. 65-71; Халфина Р.О. Общее учение о правоотношении. М. 1974. - С. 3-84;

⁴ См.: например, Братусь С.Н. Субъекты гражданского права. М., 1950. - С. 6-13; Братусь С.Н. Юридические лица в советском гражданском праве. М., 1947.; Генкин Д.М. Право собственности в СССР. М., 1961. - С. 34; Тархов В.А. Гражданское правоотношение. Уфа. 1993. - С. 37, ПО; Тархов В.А. Основные положения Гражданского кодекса Российской Федерации//Вестник СГАП. 1995. № 1. -С. 51.

⁵ См.: Гражданское право: В 4 т. Том I. Общая часть: Указан. Учебник / Отв. ред. проф. Е.А. Суханов. М., 2004. - С. 122; Гражданское право России. Часть первая: Указан, учебник / Под ред. З.И. Цыбуленко. - М., 1998. - С. 45.

⁶ См. подробнее: Гражданское право: В 4 т. Том I. Общая часть: Указан. Учебник / Отв. ред. проф. Е.А. Суханов. М., 2004. - С. 121-125; Гражданское право России. Часть первая: Указан, учебник / Под ред. З.И. Цыбуленко. -М., 1998.-С. 44-46.

⁷ См.: Братусь С.Н. Субъекты гражданского права. М., 1950. - С. 13.

образования юридического лица с момента государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя.

При этом необходимо иметь в виду, что зарегистрироваться в качестве индивидуального предпринимателя с целью занятия предпринимательской деятельностью может полностью дееспособный гражданин. Из общего правила есть два исключения. Во-первых, гражданин, вступивший в брак до достижения восемнадцати лет, приобретает дееспособность в полном объеме с момента вступления в брак (ст. 21 ГК РФ); во-вторых, в случае эмансипации - объявления несовершеннолетнего гражданина полностью дееспособным (ст. 27 ГК РФ). То есть, в указанных случаях гражданин, не достигший восемнадцатилетнего возраста, но признанный полностью дееспособным, может быть зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя.

Данные дефиниции закона имеют существенное значение для профессиональных спортсменов. С одной стороны, в соответствии со ст. 63 ТК РФ заключение трудового договора допускается с лицами, достигшими возраста шестнадцати лет, а в случаях получения основного общего образования либо оставления, в соответствии с федеральным законом, общеобразовательного учреждения трудовой договор могут заключать лица, достигшие возраста пятнадцати лет. Кроме того, с согласия одного из родителей (опекуна, попечителя) и органа опеки и попечительства трудовой договор может быть заключен с учащимся, достигшим возраста четырнадцати лет. Следовательно, гражданин, достигший четырнадцатилетнего возраста, при условии соблюдения требований ст. 63 ТК РФ, может заключить трудовой договор (контракт) о профессиональной спортивной деятельности и приобрести статус профессионального спортсмена.

С другой стороны, заниматься спортивной предпринимательской деятельностью может полностью дееспособный гражданин, т.е. достигший восемнадцатилетнего возраста, либо несовершеннолетний гражданин, вступивший в брак, в случае, когда законом допускается такое вступление до достижения во-

147 семнадцати лет (ст. 21 ГК РФ), либо несовершеннолетний, объявленный полностью дееспособным (эмансипированный - ст. 27 ГК РФ¹).

Таким образом, вопрос о возрасте, с которого спортсмен вправе реализовать свое субъективное право на занятие спортивной предпринимательской деятельностью, остается дискуссионным и, следовательно, нуждается в дальнейшей научной проработке. Научное обоснование данного вопроса необходимо для совершенствования законодательства о профессиональной спортивной деятельности.

Касаемо реализации субъективного права на занятие спортивной предпринимательской деятельностью, отметим, что не любое физическое лицо может быть предпринимателем.

По общему правилу, установленному гражданским законодательством и закрепляющему объем и содержание правоспособности граждан, они вправе заниматься предпринимательской и любой иной, не запрещенной законом деятельностью (ст. 18 ГК РФ). Кроме того, несоблюдение установленных законом условий и порядка ограничения права граждан на занятие предпринимательской либо иной деятельностью, влечет недействительность акта государственного или иного органа, устанавливающего соответствующее ограничение (п. 2 ст. 22 ГК РФ).

Между тем, для определенной категории граждан законом могут быть установлены ограничения и запреты на занятие предпринимательской деятельностью. Так, в соответствии с п. 3 ч. 1 ст. 17 Федерального закона «О государственной гражданской службе Российской Федерации» гражданскому служащему запрещается осуществлять предпринимательскую деятельность. Запрет на занятие предпринимательской деятельностью установлен законом и для военнослужащих. В соответствии с абз. 3 п. 7 ст. 10 Федерального закона «О статусе

¹ См.: п. 16 Постановления Пленума Верховного Суда РФ № 6 и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ № 8 от 1 июля 1996 года «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации»//Российская газета. 13.08.1996. -№ 152.

² См.: Федеральный закон от 27.07.2004 г. № 79-ФЗ «О государственной гражданской службе Российской Федерации» (принят ГД ФС РФ 07.07.2004 г.) // СЗ РФ. 2004. № 31. Ст. 3215.

148 военнослужащих»¹ военнослужащие не вправе заниматься предпринимательской деятельностью лично или через доверенных лиц, в том числе участвовать в управлении коммерческими организациями, за исключением случаев, когда непосредственное участие в управлении указанными организациями входит в должностные обязанности военнослужащего, а также оказывать содействие физическим и юридическим лицам в осуществлении предпринимательской деятельности, используя свое служебное положение. В соответствии с п. 2 ст. 32 Закона РФ «О товарных биржах и биржевой торговле» служащие товарных бирж не вправе участвовать в биржевых сделках и создавать собственные брокерские фирмы, а также им запрещено использовать служебную информацию в собственных интересах.

Установленные законом ограничения и запреты на занятие предпринимательской деятельностью для определенной категории граждан связаны с их общественным (должностным, служебным) положением. И как справедливо отмечает В.Ф. Попондопуло, в силу такого положения возможно столкновение собственных интересов этих лиц с предпринимательскими интересами других лиц, которым они обязаны содействовать по занимаемой должности³. Такая точка зрения превалирует в отечественной юридической науке⁴.

Исходя из общего положения о праве на предпринимательскую деятельность, сформулированному в ст. ст. 18, 23 ГК РФ, В.С. Белых под индивидуальными предпринимателями понимает граждан РФ, иностранных граждан и лиц без гражданства, занимающихся в установленном законодательством порядке предпринимательской деятельностью без образования юридического лица⁵. Соглашаясь с доводами В.Ф. Попондопуло⁶ отметим, что сам факт осуществления в установленном законодательством порядке профессиональным

¹ См.: Федеральный закон от 27.05.1998 г. № 76-ФЗ (в ред. от 27.12.2005 г.) «О статусе военнослужащих» (принят ГД ФС РФ 06.03.1998 г.) // СЗ РФ. 1998. № 22. Ст. 2331.

² См.: Закон Российской Федерации от 20.02.1992 г. № 2383-1 (ред. от 29.06.2004 г.) «О товарных биржах и биржевой торговле» // Ведомости СНД и ВС РФ. 1992. № 18. Ст. 961.

³ См.: Попондопуло В.Ф. Коммерческое (предпринимательское) право: Учебник. - М.: Юрист, 2005. - С. 68.

⁴ См., например: Илюшина М.Н., Челышев М.Ю., Ситдикова Р.И. Коммерческое право: Учеб. пособие; Практикум; Учеб. программа / Под ред. Н.А. Барина. - М.: Юрайт-Издат, 2002, - С. 32.

⁵ См., подробнее: В.С. Белых. Правовое регулирование предпринимательской деятельности в России: монография. - М.: ТК Велби, Изд-во Проспект, 2005. - С. 154-164.

⁶ См.: Попондопуло В.Ф. Указан, работа. - С. 65.

149 спортсменом предпринимательской деятельности является основанием для признания его особым субъектом гражданского права - предпринимателем. В свою очередь, признание за профессиональным спортсменом статуса предпринимателя порождает определенные юридические последствия, касающиеся его прав и обязанностей.

Так, в соответствии с законодательством в отношении всех предпринимателей (в т.ч. и профессиональных спортсменов - предпринимателей) установлен специальный режим ответственности за совершаемые ими сделки (п. 4 ст. 23, п. 2 ст. 400, п. 3 ст. 401 ГК РФ и т.д.). Эта позиция законодателя поддерживается большинством ученых - цивилистов¹. Вместе с тем, некоторые авторы отмечают, что предпринимательская деятельность как экономическое явление может осуществляться физическим лицом и без государственной регистрации. Однако, осуществление такой деятельности гражданином без государственной регистрации означает, что к сделкам, которые он совершает, суд может применить положения, установленные для предпринимателей, и гражданин не вправе ссылаться на то, что он не является предпринимателем. Кроме того, такая деятельность является незаконной. За незаконное же предпринимательство административным и уголовным законодательством установлены меры юридической ответственности³.

В связи с изложенными теоретическими аспектами, представляется необходимым отметить, что деятельность в области профессионального спорта, как правило, связана с крупными денежными средствами. Следовательно, незаконное предпринимательство профессиональных спортсменов будет всегда сопряжено с извлечением дохода в крупном размере, а это может повлечь наступление уголовной ответственности (ст. 171 УК РФ).

Спортсмены-предприниматели, как и все индивидуальные предприниматели, обязаны вести особый учет предпринимательской деятельности, в отличие от

¹ См., например: Белых В.С. Указанная работа. - С. 154; Попондопуло В.Ф. Указан. Работа. - С. 66; Илюшина М.Н., Челышев М.Ю., Ситдикова Р.И. Указан, работа под ред. Н.А. Барина. - С. 29-30.

² См.: Аксенчук Л.А. Гражданско-правовое положение индивидуального предпринимателя в сфере управления чужим имуществом. Автореф. ... канд. юрид. Наук. М., 2002. - С. 18-19.

³ См. по этому вопросу например: Белых В.С. Указанная работа. -С. 154-164.

являющегося наемным работником. Вместе с тем, существует ряд преимуществ и льгот для индивидуальной формы предпринимательства. В частности, применение упрощенной системы налогообложения, бухгалтерского учета и отчетности, подоходный налог для индивидуальных предпринимателей установлен НК РФ в размере налога для граждан и т.д.

Таким образом, можно с уверенностью констатировать, что индивидуальная форма предпринимательской деятельности весьма привлекательна для профессиональной спортивной деятельности. В первую очередь, это связано с экономической выгодой, как для профессиональных спортсменов, так и для ПСК.

Спортсмен-профессионал как участник гражданских правоотношений обладает целым рядом общественных и естественных признаков и свойств (имя, гражданство, возраст, семейное положение, пол), индивидуализирующих его и влияющих на его правовое положение¹.

В соответствии со ст. 19 ГК РФ спортсмен-профессионал (как и любой гражданин) приобретает и осуществляет гражданские права и обязанности под своим именем, включающим фамилию и, собственно, имя, а также отчество, если иное не вытекает из закона или национального обычая. Приобретение прав и обязанностей под именем другого лица не допускается (п. 4 ст. 19 ГК РФ). Согласно ст. 23 Конституции РФ гражданин вправе защищать свое доброе имя. На практике в сфере профессионального спорта эта защита чаще всего связана с защитой чести, достоинства и деловой репутации профессиональных спортсменов (ст. 150, 152 ГК РФ).

Имя, отчество и фамилия (имя) - одно из средств индивидуализации гражданина как участника гражданских правоотношений². Право на имя является важнейшим неотчуждаемым личным неимущественным правом гражданина.

Применительно к области профессионального спорта нельзя не привести высказывание выдающегося русского цивилиста И.А. Покровского: «Все из-

¹ См. подробнее: Гражданское право: В 4 т. Том I. Общая часть: Указан. Учебник / Отв. ред. проф. Е.А. Суханов. М., 2004.-С. 137-140.

² См.: Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части первой (постатейный). Руководитель авторского коллектива и ответственный редактор доктор юридических наук, профессор О.Н. Садилов - М: Юридическая фирма КОНТРАКТ; ИНФРА М, 1997. -XXII. -С. 65.

151 вестно, как дорожат своим именем старые аристократические фамилии, но то, что раньше было только достоянием аристократии, с течением времени делается общей тенденцией человека, вырастающего в сознании своего собственного достоинства»¹. Касаясь «имен» выдающихся спортсменов высокого класса и профессиональных спортсменов, необходимо отметить, что они известны всему миру: Александр Карелин, Владислав Третьяк, Андрей Кириленко, Ирина Роднина и т.д. до бесконечности. Многие и многие имена спортсменов - это гордость всего нашего государства, его величия и мощи.

Немаловажное значение для характеристики гражданско-правового статуса профессионального спортсмена как субъекта профессиональных спортивных отношений имеет гражданство. С гражданством профессионального спортсмена, в первую очередь Закон о спорте, а также локальные акты международных и национальных федераций (союзов, ассоциаций) по видам спорта связывают ряд определенных юридических последствий. Так, например, локальным нормативным актом РФБ (Регламентом) определено количество иностранных профессиональных спортсменов (легионеров), которые могут принимать участие в Чемпионате России по баскетболу в составе игроков ПСК. Количество легионеров изменяется РФБ, практически, ежегодно. Подобные правила ограничения количества легионеров принимаются не только национальными федерациями, но и международными спортивными организациями (FIFA, UEFA, FIBA, FISH т.д.).

Возраст профессионального спортсмена также является одним из обстоятельств, которому ГК РФ придает важное значение при определении его гражданско-правового статуса. Влияние возраста профессионального спортсмена на его правовой статус нами уже рассмотрено в данном параграфе.

Семейное положение профессионального спортсмена также влияет на его правовой статус. Действующее законодательство важное значение придает состоянию лица в браке, его родственным и семейным связям. Например, права

¹ Цит. по: Гражданское право: В 4 т. Том I. Общая часть: Указан. Учебник / Отв. ред. проф. Е.А. Суханов. М., 2004.-С. 141.

² Связанные с гражданством отношения регулируются Федеральным законом от 31 мая 2002 г. № 62-ФЗ (ред. от 02.11.2004) «О гражданстве Российской Федерации» // СЗ РФ. 2002. № 22. ст. 2031.

ГК РФ), собственника жилого помещения (ст. 292 ГК РФ), права наследников по закону (ст. 1142 ГК РФ) и т.д. Отметим, что правовой статус профессионального спортсмена как участника гражданских правоотношений в полной мере зависит от его семейного положения. Он не отличается от правового статуса любого гражданина и регулируется действующим законодательством.

Пол имеет определенное значение для гражданско-правового статуса профессионального спортсмена. Так, законодательство в области спорта разграничивает спортивные соревнования для мужчин и для женщин. Например, в баскетболе проводятся отдельные Чемпионаты, Кубки и т.д. для мужских и женских команд. Женщины не могут быть допущены к участию в официальных спортивных профессиональных играх по баскетболу за мужские команды и наоборот. Регламенты проведения Чемпионатов, Кубков и т.д. по баскетболу также отдельные - для мужчин и для женщин и т.д.

Немаловажное значение для гражданско-правового положения профессионального спортсмена имеет такой признак, как состояние здоровья. В первую очередь ГК РФ учитывает психическое здоровье. Например, признание гражданина судом недееспособным (п. 1 ст. 29 ГК РФ), признание сделки, совершенной гражданином, признанным судом недееспособным вследствие психического расстройства, ничтожной (п. 1 ст. 171 ГК РФ) и т.д. Указанные дефиниции закона, а также иные его положения в полной мере применимы к спортсменам-профессионалам как участникам гражданско-правовых отношений.

Поскольку профессиональная спортивная деятельность напрямую сопряжена с физическими перегрузками организма, ежедневным риском получения травмы, увечья и даже гибели профессиональных спортсменов, очень важное значение для индивидуализации спортсмена-профессионала как субъекта гражданского права имеет такое состояние здоровья, как снижение или утрата трудоспособности (инвалидность). Так, спортсмен-профессионал, признанный в установленном законом порядке инвалидом, приобретает соответствующие права, обусловленные данным статусом. Однако здесь представляется необхо-

спортсмены, в том числе и спортсмены-профессионалы, - это молодые люди до 30-35 лет, за редким исключением до 40 лет. Получив травму, увечье, став инвалидом, и лишившись возможности осуществлять профессиональную спортивную деятельность, они (профессиональные спортсмены) фактически утрачивают возможность зарабатывания средств к существованию в столь юном возрасте. Безусловно, действующее законодательство (гражданское, трудовое) регулирует данные отношения. Вместе с тем, на наш взгляд, в законе о профессиональном спорте необходимо закрепить положения, особо регулирующие вопросы социальной защищенности профессиональных спортсменов с учетом специфики профессиональной спортивной деятельности, а также опыта других государств.

Исходя из того, что без гражданской правоспособности никакие субъективные гражданские права невозможны, главное значение для индивидуализации профессионального спортсмена как субъекта гражданского права имеют качества правоспособности и дееспособности. Теоретические аспекты данных категорий нами рассмотрены в первом параграфе данной главы. Вместе с тем, необходимо отметить, что «правоспособность как субъективное право нельзя смешивать с конкретными субъективными правами, возникшими в результате ее реализации»¹, поскольку «приобретение конкретных субъективных прав и обладание ими означает реализацию правоспособности»².

В свою очередь, как отмечается в юридической литературе, «...дееспособность - есть предоставленная гражданину законом возможность реализации своей правоспособности собственными действиями». Учитывая, что согласно п. 1 ст. 22 ГК РФ никто не может быть ограничен в дееспособности иначе, как в случаях и в порядке, установленных законом, можно заключить следующее. Так как Закон о спорте не устанавливает ограничений для спортсменов-профессионалов в праве на осуществление предпринимательской деятельности в области профессионального спорта, они (спортсмены-

¹ См.: Гражданское право: В 4 т. Том I. Общая часть: Указан. Учебник / Отв. ред. проф. Е.А. Суханбв. М., 2004. - С. 148.

² См.: Там же. - С. 148.

³ См.: Там же.-С. 157.

154 профессионалы) вправе заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица в исследуемой сфере с момента государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя. Следовательно, спортсмены-профессионалы вправе урегулировать свои отношения с иными субъектами профессиональных спортивных отношений при помощи гражданско-правовых договоров.

Проведенное исследование правового положения профессиональных спортсменов позволяет сделать следующие основные выводы.

1. Правовой статус спортсмена-профессионала зависит от существа складывающихся правоотношений. Как правило, он (статус) имеет комплексный характер, состоящий, как минимум, из двух элементов: - гражданско-правового и трудового. В конкретных правоотношениях он, в основном, гражданско-правовой - индивидуальные виды спорта, или трудовой - в коллективных видах спорта. Вместе с тем, данные виды статусов относятся и к смешанным.

2. По своей юридической природе дисквалификация в профессиональном спорте является ограничительной правовой санкцией для спортсмена-профессионала или иного субъекта исследуемых отношений. Поэтому дисквалификация, отсутствующая в действующих федеральных законах, в рамках гражданско-правового регулирования в современных условиях применена быть не может. Вместе с тем, она является необходимым правовым инструментом воздействия на спортсменов-профессионалов.

В развитие гражданско-правового регулирования отношений по дисквалификации предлагаем сформулировать в действующем законодательстве нормы о дисквалификации с учетом следующих принципов: установить виды дисквалификации; закрепить общие основания применения дисквалификации; закрепить круг лиц, которые вправе инициировать процедуру дисквалификации и установить общий порядок применения дисквалификации; закрепить основания и порядок защиты прав спортсменов-профессионалов и иных субъектов; закрепить право профессиональных спортивных организаций на установление в корпоративных (локальных) актах положений о дисквалификации в соответствии с требованиями закона.

Глава 3. Роль гражданско-правовых договоров в сфере профессионального спорта.

§ 1. Договорное регулирование отношений с участием спортсменов-профессионалов.

Одной из самых древних правовых конструкций, известных со времен римского права, является договор. Договор занимает центральное место в правовом регулировании имущественного (гражданско-правового) оборота. Имущественный оборот как юридическое выражение товарно-денежных, рыночных экономических связей, складывается из совокупности всех гражданско-правовых сделок, совершаемых гражданами и организациями¹. В соответствии же с законом двух- или многосторонняя сделка является договором (п. 1 ст. 154 ГК РФ).

Как справедливо отмечается в науке гражданского права, «гражданско-правовой договор представляет собой основную, важнейшую правовую форму экономических отношений обмена». При этом рыночный обмен - это обмен товарами, осуществляемый их собственниками, следовательно, «он не может строиться иначе как в виде отражающих взаимные интересы равноправных товарладельцев актов их свободного и согласованного волеизъявления»³. Этими актами и являются гражданско-правовые договоры. Именно с их помощью экономические отношения подвергаются саморегулированию⁴ их участников как наиболее эффективному способу организации хозяйственной деятельности⁵.

Безусловно, как справедливо указывает Е.А. Суханов, договорное саморегулирование всегда опирается на силу допустившего его закона, т.е. на силу

¹ См.: Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Книга первая: Общие положения: Изд. 2-е, испр. - М.: «Статут», 1999.-С. 7.

² См.: Гражданское право: В 4 т. Том 3: Обязательственное право: учеб. для студентов вузов, обучающихся по направлению 521400 «Юриспруденция» и по специальности 021100 «юриспруденция» / [Витрянский В.В. и др.]; отв. ред. - Е.А. Суханов. - 3-е изд., перераб. и доп. - М.: Волтерс Клувер, 2005. - С. 171. (автор главы - Е.А. Суханов).

³ См.: Там же.

⁴ О соотношении права и саморегулирования см., например: Тихомиров Ю.А. Право и саморегулирование // Журнал российского права, 2005. - № 9. - С. 86-96; Тихомиров Ю.А. Право официальное и неофициальное // Журнал российского права, 2005. - № 5. - С. 80-87.

⁵ См.: Гражданское право: В 4 т. Том 3: Обязательственное право / Отв. ред. Е.А. Суханов. - М.: Волтерс Клувер, 2005. - С. 171 (автор главы - Е.А. Суханов).

156 публичной власти. Однако такое вмешательство со стороны государства не должно быть произвольным, поскольку может привести к негативным экономическим последствиям. Это и предопределяет «...рамки необходимого государственного вмешательства в хозяйственную жизнь общества. С этой точки зрения договор предстает как экономико-правовая категория, в которой экономическое содержание (акт товарообмена) получает объективно необходимое ему юридическое (гражданско-правовое) оформление и закрепление»¹.

Касаемо сферы профессионального спорта, представляется необходимым отметить следующее. Законодательно профессиональный спорт определен как предпринимательская деятельность. Более того, совершенно очевидно, что продуктом профессионального спорта является спортивное зрелище (услуга), имеющее форму товара. От качества этого товара и спроса на него зависит его реализация и, соответственно, размер получаемой прибыли субъектами, продвигающими этот товар на рынок. Чем ярче и интереснее это спортивное зрелище (товар), тем больший интерес проявляется к нему со стороны зрителей, различных организаций и физических лиц, средств массовой информации, а зачастую, и государств. В качестве примера можно привести контракт, заключенный между Российским футбольным союзом (РФС) и компанией «Инфобанк Спорт Маркетинг» (ISM). Согласно данному соглашению РФС продал свои права на телетрансляции игр национальной сборной по футболу компании «Инфобанк Спорт Маркетинг» (ISM) и ее австрийскому партнеру компании TCF. Соглашение предполагает, что за 8 лет РФС получит от этих фирм 95 миллионов долларов². Новое руководство РФС во главе с Виталием Мутко пытается признать заключенный контракт недействительным, однако это, безусловно, приведет к судебным тяжбам.

Только один приведенный пример наглядно показывает, что в сферу профессионального спорта привлекается не просто капитал, а крупный капитал.

¹ См.: Гражданское право: В 4 т. Том 3: Обязательственное право: учеб. для студентов вузов, обучающихся по направлению 521400 «Юриспруденция» и по специальности 021100 «юриспруденция» / [Витрянский В.В. и др.]; отв. ред. - Е.А. Суханов. - 3-е изд., перераб. и доп. - М.: Волтерс Клувер, 2005. - С. 172. (автор главы - Е.А. Суханов).

² См.: Известия. - 06.12.2005. - № 222. - С. 15.

спортивные отношения - это, в первую очередь, товарно-денежные отношения. Кроме того, учитывая изложенное и основываясь на исследовании, проведенном в предыдущих главах, можно заключить, что договор занимает одно из главных мест в регулировании профессиональных спортивных отношений.

Действующий закон закрепляет следующее определение договора - это соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей (п. 1 ст. 420 ГК РФ).

Как отмечается в юридической литературе, многозначное представление о договоре существует еще со времен римского права. В римском праве договоры (*contractus*) рассматривались с трех точек зрения: *во-первых*, как основание возникновения правоотношения; *во-вторых*, как само правоотношение, возникшее из этого основания; *в-третьих*, как форму, которую соответствующее правоотношение принимает¹. Многозначное представление о договоре было последовательно развито в отечественной юридической литературе советского периода².

В современном гражданском праве понятие договора также является многозначным. *В первом значении* договор рассматривается как юридический факт (сделка, соглашение) - главное основание возникновения, изменения или прекращения гражданских правоотношений. В данном значении договор рассматривается как соглашение (взаимно согласованное волеизъявление лиц (сторон), направленное на возникновение, регулирование, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей, т.е. на возникновение юридических последствий). Следовательно, всякая двух- или многосторонняя сделка является договором, а к самим договорам применяются соответствующие правила о сделках (п. 2 ст. 420 ГК РФ)³. Между тем, сделка - это более широкое понятие, чем договор. Любой договор всегда является сделкой, однако не всякая сделка яв-

¹ См., например: Дерибург Г. Пандекты. Обязательственное право. М., 1900. — С. 18; Брагинский М.И. Витрянский В.В. Указ. соч. - С. 14.

² См., например: Иоффе О.С. Обязательственное право. М.: Юридическая литература, 1975. - С. 26.

³ См., например: Гражданское право: В 4 т. Том 3: Обязательственное право / Отв. ред. Е.А. Суханов. - М.: Волтерс Клувер, 2005. - С. 173 (автор главы - Е.А. Суханов); Гражданское право России. Часть первая: Учебник / Под ред. З.И. Цыбуленко. - М.: Юрист, 1998. - С. 357 (автор главы - З.И. Цыбуленко); Быкова Т.А., Рузанова В.Д., Серветник А.А., Хмелева Т.И. Учебное пособие по курсу «Гражданское право». Часть первая. - Саратов: Приволжское кн. Изд-во, 2002. — С. 161.

158 является договором. Только двух- или многосторонняя сделка, в которой взаимно согласуются волеизъявления двух или более сторон, является договором. Например, завещание тоже сделка, но это не договор, поскольку в ней выражена воля одного лица¹.

Во втором - как правоотношение (имеется в виду само договорное обязательство), возникающее в результате заключения договора (сделки), т.к. в них существуют и реализуются субъективные права и обязанности сторон договора. На данные правоотношения распространяются общие положения об обязательствах (п. 3 ст. 420 ГК РФ)².

В третьем - договором называют сам письменный документ (форма соглашения (сделки)), в котором зафиксированы права и обязанности сторон.

Действующее гражданское законодательство закрепляет принцип свободы договора (п. 1 ст. 1 ГК РФ). Как отмечает Е.И. Суханов, заключение договора и формирование его условий должно носить, по общему правилу, добровольный характер, основу которого составляет соглашение сторон и частный интерес³. Г.Ф. Шершеневич, говоря о роли свободы договора, писал: «Свобода договора, с устранением субъективных ограничений, а также формализма, стала рядом с правом частной собственности одной из главных основ современного правового порядка»⁴.

Смысл одного из основополагающих начал частноправового регулирования (принципа свободы договора), стоящего в одном ряду с равенством участников гражданских отношений, принципом признания и неприкосновенности права частной собственности, проявляется в нескольких аспектах.

Во-первых, закон признает граждан и юридических лиц свободными в заключении договора (п. 1. ст. 421 ГК РФ). При этом понуждение к заключению договора не допускается. Принудительное заключение договора допускается

¹ См., например: Гражданское право России. Часть первая: Учебник / Под ред. З.И. Цыбуленко. -> М.: Юристъ, 1998. - С. 357-358 (автор главы - З.И. Цыбуленко).

² См.: Гражданское право: В 4 т. Том 3: Обязательственное право / Отв. ред. Е.А. Суханов. - М.: Волтерс Клувер, 2005. - С. 173 (автор главы - Е.А. Суханов).

³ См.: Гражданское право: В 4 т. Том 3: Обязательственное право / Отв. ред. Е.А. Суханов. - М.: Волтерс Клувер, 2005. - С. 175 (автор главы - Е.А. Суханов).

⁴ См.: Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права. Т. 2. - М.: Статут, 2005. - С. 74 (Классика российской цивилистики.).

обязанность заключить договор предусмотрена законом (например, п. 3 ст. 426 ГК РФ - публичный договор) или добровольно принятым обязательством (например, ст. 429 ГК РФ - по предварительному договору).

Во-вторых, сторонам предоставлена возможность заключать любой договор, как предусмотренный, так и не предусмотренный законом или иными правовыми актами, а также смешанный договор, в котором содержатся элементы различных договоров (свобода определения характера заключаемого договора - п. 2 и п. 3 ст. 421 ГК РФ). Иными словами, стороны могут самостоятельно создавать модели договоров, однако они не должны противоречить законодательным запретам и соответствовать общим началам и смыслу гражданского законодательства.

В-третьих, условия (содержание) договора определяются по усмотрению сторон, если только содержание какого-либо условия не определено законом или иным правовым актом императивно (п. 4 ст. 421 ГК РФ)¹.

Нет сомнения в том, что договор является наиболее распространенным основанием возникновения большинства гражданско-правовых обязательств. Широко используется договор в отношениях между организациями и гражданами, являясь основной правовой формой удовлетворения материальных и духовных потребностей. Большая роль принадлежит договору и в регулировании отношений в области профессионального спорта. Безусловно, исследовать всю систему отношений, регулируемых договором в профессиональной сфере, не представляется возможным. В рамках данного исследования нас интересуют, в первую очередь, отношения, складывающиеся между профессиональными спортсменами и профессиональными спортивными клубами. Это связано с тем, что спортсмен-профессионал - ключевая фигура (субъект) профессиональных

¹ О свободе договора см., подробнее, например: Брагинский М.И. Витрянский В.В. Указ. соч. - С. 153-167; Гражданское право: В 4 т. Том 3: Обязательственное право / Отв. ред. Е.А. Суханов. - М.: Волтерс Клувер, 2005. - С. 175-179 (автор главы - Е.А. Суханов); Гражданское право России. Часть первая: Учебник / Под ред. З.И. Цыбуленко. - М.: Юрист, 1998. - С. 358-360 (автор главы - З.И. Цыбуленко); Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права. Т. 2. - С. 73-75.

160 спортивных отношений. Не будет данного субъекта - не будет и профессионального спорта и, следовательно, исчезнут и отношения в данной области.

В соответствии со ст. 25 Закона о спорте контракт о спортивной деятельности - это соглашение в письменной форме между спортсменом, спортсменом-профессионалом (тренером, специалистом) и руководителем физкультурно-спортивной организации, в том числе профессионального спортивного клуба и команды. Контракт о спортивной деятельности должен содержать обязанности спортсмена, его права на социальное и медицинское страхование, условия заключения и расторжения. Кроме того, закон закрепил положение о том, что контракт о спортивной деятельности заключается на основе трудового законодательства Российской Федерации.

Данное положение закреплено в императивной форме и, следовательно, профессиональные спортивные клубы и профессиональные спортсмены должны регулировать свои отношения при помощи трудового договора со всеми вытекающими последствиями с учетом специфики и особенностей отношений, складывающихся в области профессионального спорта (например, порядок переходов профессиональных спортсменов из одного ПСК в другой - ст. 26 Закона о спорте).

В настоящее время в исследуемой сфере со спортсменами-профессионалами в игровых видах спорта обычно заключаются трудовые договоры. На это обстоятельство обращается внимание и в юридической литературе¹. Вместе с тем, в большинстве случаев трудовые договоры заключаются параллельно с гражданско-правовыми. Кроме того, зачастую заключаются только гражданско-правовые договоры, например в индивидуальных видах спорта. По этому пути идет и юридическая практика. В качестве примера можно привести дело № 2-25А/02 по иску профессионального спортсмена (баскетболиста) Авлеева Р.Ш. к баскетбольному клубу «УНИКС» (Казань) . Суд первой и второй

¹ См., например: СВ. Алексеев. Спортивное право России. Правовые основы физической культуры и спорта: Учебник для студентов вузов, обучающихся по специальностям 021100 «Юриспруденция» и 022300 «Физическая культура и спорт» / Под ред. проф. П.В. Крашенинникова. - М. ЮНИТИ-ДАНА, Закон и право. 2005. С. 226-237.

² См.: Архив Вахитовского районного суда г. Казани, -дело № 741 учет№ 3.

инстанций признавали договор на оказание баскетбольных услуг, заключенный между Авлеевым Р.Ш. и БК «УНИКС», гражданско-правовым в части выплаты вознаграждения профессиональному спортсмену согласно его условиям. Такую же позицию занял и Верховный Суд Республики Татарстан. Между тем, Верховный Суд Российской Федерации не согласился с постановленными по делу решениями. В Президиум Верховного Суда Республики Татарстан был внесен протест с требованием отменить постановленные по делу решения и направить дело на новое рассмотрение. При новом судебном рассмотрении данного дела указанный договор был признан судом трудовым договором с элементами гражданско-правового договора, которые носят субсидиарный характер и не могут противоречить действующему трудовому законодательству.

Вместе с тем, анализ правового статуса профессионального спортсмена, проведенный нами во втором параграфе второй главы позволяет заключить, что в профессиональных спортивных отношениях с участием профессиональных спортсменов, возможно применение не только трудовых и смешанных договоров, но и договоров гражданско-правовых.

Так в настоящее время в игровых видах профессионального спорта профессиональные спортсмены и ПСК урегулируют свои отношения, в подавляющем большинстве случаев, при помощи трудового договора, в том числе и смешанного договора (с элементами гражданско-правового договора, носящими субсидиарный характер).

Однако, учитывая, что профессиональные спортивные отношения - это в первую очередь товарно-денежные отношения, мы полагаем, что в игровых видах профессионального спорта возможно применение и гражданско-правовых договоров для регулирования отношений с участием профессиональных спортсменов. При заключении смешанного договора с элементами трудового, последние будут иметь здесь субсидиарный характер (например, положения о социальных гарантиях профессиональных спортсменов)¹.

¹ Законодатель также идет по данному пути. Об этом см., подробнее: параграф два главы второй данной работы.

В индивидуальных же видах профессионального спорта в отличие от коллективных, в основном, используются гражданско-правовые договоры. Мы пришли к данному выводу, исходя из следующих оснований.

Анализ источников правового регулирования отношений в области профессионального спорта, сделанный нами во втором параграфе первой главы, позволяет заключить, что профессиональные спортивные отношения с участием спортсменов-профессионалов в индивидуальных видах спорта на законодательном уровне не урегулированы. Нормы, содержащиеся в Законе о спорте, в частности, его ст. ст. 25, 26, регулируют отношения между спортсменами-профессионалами и профессиональными спортивными клубами (федерациями, союзами, ассоциациями), именно, в коллективных видах спорта. В индивидуальных же видах спорта спортсмен-профессионал самостоятельно, на свой риск осуществляет предпринимательскую (профессиональную спортивную деятельность) деятельность, направленную на систематическое получение прибыли. При этом он пользуется своим имуществом (спортивной экипировкой, спортивными снарядами) или наемным имуществом (например, спортивными сооружениями, спортивными залами) при подготовке в профессиональном спортивном соревновании и т.д.¹. Он не вступает в трудовые отношения с работодателем (профессиональным спортивным клубом), поскольку в индивидуальных видах профессионального спорта они отсутствуют. Это связано, в первую очередь, с экономической нецелесообразностью создания и содержания таких клубов в индивидуальных видах профессионального спорта. Следовательно, указанные нормы Закона о спорте не могут регулировать отношения с участием профессиональных спортсменов в индивидуальных видах профессионального спорта, т.к. отсутствует одна из сторон этих отношений - работодатель (профессиональный спортивный клуб).

Таким образом, в индивидуальных видах профессионального спорта спортсмены-профессионалы с одной стороны и организаторы профессиональных спортивных соревнований с другой урегулируют свои отношений при по-

¹ Об этом см., подробнее: Параграф два главы второй настоящей работы.

договоров (зачастую, это договоры об оказании услуг). Это означает, что в регулировании профессиональных спортивных отношений с участием спортсменов-профессионалов в индивидуальных видах профессионального спорта преобладающая роль принадлежит договорному регулированию. Нормативное же регулирование здесь, практически, отсутствует.

Между тем, в данных отношениях не исключается регулирование отношений посредством как трудового договора, так и смешанного.

Трудовые договоры со спортсменами - профессионалами в индивидуальных видах профессионального спорта могут заключаться в двух случаях. *Во-первых*, когда профессиональный спортсмен привлекается в сборную команду страны по соответствующему виду спорта. Как правило, между ним и федерацией (союзом, ассоциацией) заключается срочный трудовой договор. Однако может заключаться и гражданско-правовой, например договор об оказании услуг. *Во-вторых*, если спортсмен-профессионал сам выступает в качестве работодателя, заключая трудовые договоры с тренерами, менеджерами и т.д., которых он нанимает для обеспечения своего тренировочного процесса, проведения маркетинговых исследований рынка, ведения переговоров и обеспечения заключения договоров с организаторами соревнований и т.д. Нет никакого сомнения в том, что в указанных случаях могут заключаться и гражданско-правовые договоры. Стороны самостоятельно определяют нормами трудового или гражданского права им регулировать свои отношения.

Кроме того, и в первом и во втором случаях могут быть заключены смешанные договоры. При этом, как было отмечено ранее, при заключении гражданско-правового договора элементы трудового будут носить субсидиарный характер и наоборот. Субсидиарные нормы, включаемые в смешанные договоры, имеют большое практическое значение. Трудовое законодательство закрепляет за работником целый ряд социальных гарантий, обеспеченных государственной защитой. Такие гарантии крайне необходимы профессиональным спортсменам, поскольку их деятельность постоянно связана с высокой степенью риска (систематические перегрузки организма, получение травм, увечий и

164 даже гибель спортсменов). Также необходимо отметить, что спортсмен-профессионал является слабой стороной в договорных отношениях. В подавляющем большинстве случаев (за исключением профессионального спортсмена - предпринимателя) - это неквалифицированный участник профессиональных спортивных отношений. Следовательно, такой участник нуждается в дополнительных гарантиях, позволяющих максимально исключать возможные нарушения его субъективных прав.

Таким образом, представляется обоснованным заключить, что договорное регулирование отношений в области профессионального спорта с участием профессиональных спортсменов по поводу их участия в профессиональной спортивной деятельности имеет свою систему. Эту систему можно представить в следующем виде:

Договоры, заключаемые с профессиональными спортсменами по поводу их участия в профессиональной спортивной деятельности

Гражданско-правовой договор	Трудовой договор	1	Смешанный договор
-----------------------------	------------------	---	-------------------

Следовательно, система договорного регулирования с участием профессиональных спортсменов включает гражданско-правовые договоры, трудовые договоры и смешанные договоры, как гражданско-правовые с элементами трудовых, так и трудовые с элементами гражданско-правовых договоров. Причем эти элементы носят субсидиарный характер по отношению к основным элементам того или иного договора. Необходимо также отметить, что речь идет о профессиональных спортивных отношениях с участием профессиональных спортсменов по поводу их участия в профессиональной спортивной деятельности. Здесь не затрагиваются отношения, тесно связанные с профессиональной спортивной деятельностью спортсменов-профессионалов (Например отношения по поводу их участия в рекламных акциях, спонсорские отношения и т.д.).

Учитывая изложенное, а также исходя из нормативного определения договора, можно дать следующее определение гражданско-правового договора со

поводу его участия в профессиональной спортивной деятельности: договор о профессиональной спортивной деятельности - *это соглашение в письменной форме между профессиональным спортсменом и профессиональным спортивным клубом (федерацией, союзом, ассоциацией) об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей, возникающих в связи с профессиональной спортивной деятельностью.*

Участие в профессиональной спортивной деятельности по своей правовой природе означает осуществление прав и исполнение обязанностей, вытекающих из этого договора.

Говоря о договорном регулировании, мы ведем речь о саморегулировании участников экономических отношений - наиболее эффективном способе организации хозяйственной деятельности, в том числе и профессиональной спортивной деятельности. Как справедливо отмечает Е.А. Суханов, гражданско-правовой договор дает возможность участникам свободно согласовать свои интересы и цели, определить необходимые действия по их достижению и придает результатам такого согласования обязательную для сторон юридическую силу, обеспечивающую его принудительную реализацию при необходимости¹.

Принцип свободы договора, закрепленный в п. 1 ст. 1, ст. 421 ГК РФ, - это одно из основополагающих начал частноправового регулирования, носящий по общему правилу добровольный характер и базирующийся на соглашении сторон. Он определяется, исключительно, частным интересом сторон договора. Между тем, любая свобода, в т.ч. и свобода договора, всегда должна находиться в определенных рамках. В противном случае свобода одного лица может стать средством (орудием) притеснения и даже насилия другого.

Свобода договора в развитом рыночном хозяйстве не может иметь абсолютного характера. Она неизбежно подвергается тем или иным ограничениям,

¹ См.: Гражданское право: В 4 т. Том 3: Обязательственное право / Отв. ред. Е.А. Суханов. - М.: Волтерс Клувер, 2005. - С. 172 (автор главы - Е.А. Суханов).

установленным публичной властью¹. Более того, сам гражданско-правовой договор подвержен правовому регулированию. Нельзя не согласиться с мнением М.И. Брагинского, отмечающим, что «правовое регулирование договоров выражается в установлении порядка их заключения и исполнения сторонами принятых на себя обязательств, а также ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение таких обязательств». Большинство норм ГК РФ направлено, в первую очередь, на правовое регулирование договоров³.

Анализ теоретических положений позволяет заключить, что отношения в области профессионального спорта с участием профессиональных спортсменов не являются исключением из общих правил регулирования имущественного оборота.

Поведение сторон договора о профессиональной спортивной деятельности регулируется как самим договором, так и распространяющимися на него свое действие нормативными актами. Такой договор должен соответствовать, в первую очередь, императивным нормам закона и иных правовых актов (п. 1 ст. 422 ГК РФ). В исследуемой области таким законом, прежде всего, является Закон о спорте.

Если исходить из того, что нормативное регулирование направлено на неопределенный круг лиц, то исходя из дефиниции ст. 25 Закона о спорте следует, что любой спортсмен-профессионал обязан регулировать свои отношения с ПСК (федерацией, союзом, ассоциацией) с помощью трудового договора. Следовательно, на отношения сторон трудового договора (профессиональный спортсмен (работник) и ПСК (работодатель)) в полной мере распространяет свое действие трудовое законодательство с учетом особенностей, предусмотренных Законом о спорте (например, ст. 26 указанного закона - переход спортсменов в другой ПСК). В игровых видах профессионального спорта в подавляющем большинстве случаев так и происходит на практике.

¹ См., подробнее: Гражданское право: В 4 т. Том 3: Обязательственное право / Отв. ред. Е.А. Суханов. - М.: Волтерс Клувер, 2005. - С. 171-179 (автор главы - Е.А. Суханов).

² См.: Брагинский М.И. Витрянский В.В. Указ. соч. - С. 33 (автор главы - М.И. Брагинский).

³ Подробнее о правовом регулировании договоров см.: Брагинский М.И. Витрянский В.В. Указ. соч. - С. 33 - 146.

Между тем, как нами было отмечено ранее, в индивидуальных видах профессионального спорта отношения сложились совершенно противоположным образом. Здесь, как правило, работодатель (в частности ПСК) отсутствует. Совершенно очевидно, что налицо объективно возникший законодательный пробел. Эти отношения остались за рамками нормативного регулирования. Следовательно, стороны (например, спортсмен-профессионал и организатор профессиональных спортивных соревнований - организация) регулируют свои отношения по поводу участия профессионального спортсмена в указанных соревнованиях, с помощью договора, т.е. прибегают к саморегулированию, как наиболее эффективному способу организации своей хозяйственной деятельности. Заключенный между сторонами гражданско-правовой договор будет иметь для них обязательную юридическую силу.

Таким образом, можно заключить, что в отличие от нормативного регулирования договорное регулирование направлено на строго определенный круг лиц - стороны такого договора.

Учитывая, что система договорного регулирования с участием спортсменов-профессионалов включает гражданско-правовые, трудовые и смешанные договоры, представляется необходимым обратить внимание на следующее.

В научной юридической литературе высказывается мнение о том, что при регулировании отношений между спортсменами-профессионалами и ПСК необходимо законодательно закрепить положение о возможности регулирования таких отношений на основе одновременно заключаемых трудовых и гражданско-правовых договоров¹.

Полагаем, что с данной точкой зрения нет оснований соглашаться исходя из следующего.

Профессиональный спортсмен, заключив трудовой договор с ПСК, обязан выполнять свою основную трудовую функцию - подготовка к спортивным соревнованиям и участие в них в составе команды клуба. Это будет соответство-

¹ См., например: М.А. Маргулис. Нормотворчество корпоративных объединений в области спорта, автореф. дисс... канд. юрид. наук, Москва, 2005. - 31 с. - С. 9; О.А. Шевченко. Особенности правового регулирования труда профессиональных спортсменов, автореф. дисс... канд. юрид. наук, Москва, 2005. - 22 с. - С. 7.

168 вать предмету гражданско-правового договора - обязанности профессионального спортсмена. Следовательно, предмет таких договоров будет совпадать и, соответственно, их нельзя признать отдельными договорами. Все остальные отношения сторон - неразрывно связаны с его предметом (основной трудовой функцией), например, по переходу спортсмена (ст. 26 Закона о спорте), по ученическим правоотношениям (ст. 198 ТК РФ), по медицинскому и иному страхованию жизни, здоровья спортсмена (ст. 25 Закона о спорте). Они всегда будут являться производными, более того, находящимися в неразрывной связи с основными. Так, если спортсмен-профессионал не будет участвовать в спортивных соревнованиях за команду ПСК, с ним никто не заключит отдельный или основной договор, который будет предоставлять ему какие-либо гарантии или социальные блага. Таких случаев практика не знает.

Таким образом, наличие отношений, оформленных трудовым договором, исключает возможность оформления этих же отношений гражданско-правовым договором и наоборот.

Трудовое законодательство в достаточной степени четко закрепляет за работником, в т.ч. и спортсменом-профессионалом, определенный набор социальных и иных гарантий, которые обеспечиваются, в случае необходимости, государственным принуждением и защитой.

Гражданское законодательство вообще не ограничивает стороны договора в выборе прав, обязанностей, гарантий, социальных благ и т.д. Кроме того, в гражданско-правовой договор стороны могут включать также и те гарантии и блага, которые предусмотрены трудовым законодательством. В случае необходимости они также обеспечиваются силой государства.

На наш взгляд, речь может идти о смешанном договоре в профессиональных спортивных отношениях с участием спортсмена-профессионала. Наука гражданского права признает также непоименованные договоры, которые неизвестны действующему гражданскому законодательству, но соответствуют его общим на-

данной теории были известные российские уче-ные ММ. Агарков, О. С. Иоффе, О.А. Красавчиков, Р.О. Халфина и др. .

Таким образом, совершенно обоснованным будет отметить, что возможность заключения смешанных³ и непоименованных договоров позволит участникам профессиональных спортивных отношений самостоятельно устранять неизбежные законодательные пробелы, существующие и возникающие в области профессионального спорта⁴.

Взвешенно и научно обоснованно, на наш взгляд, необходимо подходить и к вопросу децентрализации регулирования отношений в области профессионального спорта, т.е. к корпоративному нормотворчеству⁵. Данное нормотворчество на практике широко применяется в регулировании профессиональных спортивных отношений. Вместе с тем, локальные (корпоративные) акты не могут противоречить действующему законодательству в области профессионального спорта. Исходя из исследования, проведенного в данной диссертационной работе, анализа действующего законодательства в области профессионального спорта следует, что многие нормы локальных актов, принимаемых на уровне ПСК (федераций, союзов, ассоциаций), противоречат действующему законодательству (гражданскому, трудовому и т.д.). Например, положения о переходах спортсменов, дисквалификации, трансфертов, наложения штрафных санкций и т.д. Применение подобных норм неизбежно ведет к нарушению субъективных прав спортсменов-профессионалов. В качестве примера можно привести одно из последних «громких» дел с участием спортсменов. Известные спортсмены - пловцы С. Комарова и Д. Пиманков предъявили иск в Хамовнический суд

¹ Подробнее об этих видах договоров см., например: Брагинский М.И. Витрянский В.В. Указ. соч. *- С. 403-416.

² См.: Агарков М.М. К вопросу о договорной ответственности // Вопросы советского гражданского права. М.; Л., 1945. - С. 43; Иоффе О.С. Советское гражданское право. Т. I. - С. 392-353; Красавчиков О.А. Юридические факты в советском гражданском праве. М., 1958. - С. 36; Халфина Р.О. Право личной собственности граждан СССР. М., 1955.-С. 153.

³ О смешанных договорах в гражданском праве см., например: Д.В. Огородов, М.Ю. Челышев. Смешанные договоры в частном праве: отдельные вопросы теории и практики // Законодательство и экономика, 2005. - № 10. - С. 50-53; Гражданское право России. Часть первая: Учебник / Под ред. З.И. Цыбуленко. - М.: Юрист, 1998. - С. 367-368 (автор главы-З.И. Цыбуленко).

⁴ О смешанном и непоименованном договоре см., также: Гражданское право: В 4 т. Том 3: Обязательственное право / Отв. ред. Е.А. Суханов. - М.: Волтерс Клувер, 2005. - С. 177 (автор главы - Е.А. Суханов).

⁵ См., например: М.А. Маргулис. Нормотворчество корпоративных объединений в области спорта, автореф. дисс... канд. юрид. наук, Москва, 2005. - 31 с. - С. 8.

170 г. Москвы к федерации плавания (ВПФ) о выплате им призовых за успешное выступление на первенствах Европы и Мира 2003-2004 годов и премиальных, которые им полагаются по рекламному контракту федерации с техническим спонсором за использование их имен и изображения. Кроме того, С. Комарова и Д. Коморников грозят федерации санкциями за то, что их не включили в сборную на чемпионат Европы¹.

Все указанные проблемы, а также множество других нуждаются в научном осмыслении и проработке. Положения о переходах, трансфертах, дисквалификации и т.д. должны найти свое законодательное обоснование и закрепление в нормативно-правовом акте. Таким актом, по нашему мнению, должен стать Закон «О профессиональном спорте в Российской Федерации». Корпоративное же нормотворчество будет строиться в соответствии с данным законом и иными нормативно-правовыми актами.

Исходя из предложенной системы договорного регулирования профессиональных спортивных отношений с участием профессиональных спортсменов, нельзя не подвергнуть анализу соотношение гражданско-правового и трудового договорного регулирования исследуемых отношений.

В настоящее время существовавшее ранее единодушие в юридической науке по вопросу об отнесении договоров, имеющих предметом регулирования трудовые отношения, к предмету регулирования трудового права, некоторыми известными учеными-цивиристами подвергается сомнению. Например, М.И. Брагинский и В.В. Витрянский высказывают радикальную точку зрения о «воссоединении в будущем трудового договора с гражданским, как и в целом трудового права с гражданским правом»².

С точки зрения развития юридической мысли предложенный авторами подход имеет право на существование. Вместе с тем, с ней трудно согласиться.

Так, проблематике отличия трудового договора от смежных гражданско-правовых договоров, уделялось пристальное внимание со стороны ученых еще

¹ См.: Известия. - 06.12.2005. - № 222. - С. 1, 15. В качестве примера можно привести также дело по иску Р. Авлеева к БК «УНИКС», о котором речь шла выше.

² См.: Брагинский М.И. Витрянский В.В. Указ. соч. — С. 32 (автор главы М.И. Брагинский).

Отметим, что единое научное мнение по данной проблеме сложилось в отечественной юридической науке и существует десятки лет².

Кроме того, сами авторы параллельно высказывают совершенно противоположное своей точке зрения мнение, придерживаясь тем самым единого научного подхода в вопросе о соотношении трудового и гражданского договоров. Например, М.И. Брагинский отмечает, что «трудовые контракты - это разновидность трудового договора. Следовательно, на них должен распространяться комплекс норм о трудовом договоре, которые входят составной частью в одну и ту же отрасль права»³.

Касаемо сферы профессионального спорта нельзя не обратить внимания на то, что в соответствии со ст. 25 Закона о спорте договор, заключаемый между спортсменом-профессионалом и профессиональным спортивным клубом, называется контрактом о спортивной деятельности. Таким образом, контракт о спортивной деятельности является разновидностью трудового договора со всеми вытекающими последствиями.

Также М.И. Брагинский указывает, что «обычно самостоятельность трудового договора связывают с двумя основными его признаками: во-первых, с подчинением работников трудовому режиму и, во-вторых, с отсутствием ответственности работника за результат работы. Последнее имеет значение для противопоставления трудового договора гражданско-правовому договору подряда»⁴.

Не углубляясь в дальнейшую полемику, представляется необходимым и обоснованным отметить, что спектр различий между трудовым и гражданско-правовым договором гораздо шире: начиная со сторон договора и его предмета

¹ См., например: Зеленецкий А. Отличие подряда от трудового найма // Ежегодник советской юстиции. М., 1923. - № 33. - С. 748-750; Барков И. Подряд, заказ и трудовой договор // Ежегодник советской юстиции. М., 1924. - № 44. - С. 1049-1051; Герцык Е. Об юридическом разграничении трудового договора и договора подряда // Вопросы труда. М., 1926. - № 7. - С. 70-72; Забозлаев А. Отличие трудового договора от договора подряда // Социальное обеспечение. М., 1957. - № 5. - С. 61-63.

² См.: Советское трудовое право. Указатель литературы 1917-1969. / Составители: А.К. Безина, Ж.В. Щелыванова. Казань, 1971. - С. 70-71.

³ См.: Брагинский М.И. Витрянский В.В. Указ. соч. - С. 29 (автор главы М.И. Брагинский).

⁴ См.: Брагинский М.И. Витрянский В.В. Указ. соч. - С. 30 (автор главы М.И. Брагинский).

172 и, заканчивая льготами, компенсациями и обязательствами по уплате налогов и сборов¹.

Небезынтересной с точки зрения возможного применения в сфере профессионального спорта представляется разрабатываемая в последнее время в науке трудового права концепция заемного труда². Однако, для целей практического применения заемного труда в области профессионального спорта необходима детальная и глубокая научная проработка данной категории, прежде всего, в науке трудового права.

Важным, с нашей точки зрения, является и вопрос о соотношении договорного и локального регулирования отношений в области профессионального спорта. В ходе диссертационного исследования было установлено, что локальное регулирование отношений в области профессионального спорта занимает одно из основных мест, т.к. на законодательном уровне отношения в исследуемой сфере урегулированы недостаточно.

Локальные акты (регламенты, статусы игроков и т.д.), разработанные федерациями (союзами, ассоциациями), профессиональными спортивными клубами, широко применяются для регулирования профессиональных спортивных отношений с участием профессиональных спортсменов. Подписывая или принимая эти документы, спортсмен-профессионал вынужден полностью соглашаться с их содержанием, что типично для договора присоединения (ст. 428 ГК РФ). Такие локальные акты становятся обязательными для спортсменов-профессионалов, если на них имеется ссылка в договоре о профессиональной спортивной деятельности, и (или) их содержание изложено в приложении к нему.

На практике в сфере профессионального спорта так и происходит. Регламенты проведения соревнований по видам спорта, статусы игроков разрабаты-

¹ См., например: О.В. Попова. Трудовой и гражданско-правовой договор: сходство и различия // Приложение к журналу «Справочник кадровика», «Для кадровика: Трудовые споры», 2005. - апрель. - № 0*05. - С. 45-55; В.И. Андреева, И.А. Костян, Э.Г. Тучкова. Кадровая служба - 2005: информационное обеспечение. Трудовой договор // Справочник кадровика, 2005. - № 7. - С. 14.

² См., например: Нуртдинова А.Ф. Заемный труд: особенности организации и возможности правового регулирования // Хозяйство и право, 2004. - № 9. - С. 23; Головина С.Ю. Содержание трудового договора при заемном труде // Хозяйство и право, 2004. - № 10. - С. 23; Ершова Е.А. Заемный труд // Трудовое право, 2004. - № 10. - С. 27; Коршунова Т.Ю. Правовое регулирование отношений, связанных с направлением работников для выполнения работ в других организациях (заемный труд) // Трудовое право, 2005. - № 6 (64). - С. 7-30.

173 ваются федерациями (союзами, ассоциациями) по видам спорта на основании регламентов и статусов международных федераций по соответствующим видам спорта (ФИБА, ФИФА и т.д.). В договоры (контракты) о спортивной деятельности включается ссылка на указанные и иные локальные акты, и они становятся обязательными для спортсменов-профессионалов. Вместе с тем, спортсмены-профессионалы ограничены в своих правах на внесение в указанные акты каких-либо изменений и, следовательно, вынуждены полностью соглашаться с их содержанием. Подчеркнем, де-юре - право есть, де-факто - ПСО создают такие ограничительные условия, которые фактически исключают возможность реализации этого права.

Учитывая, что исследуемые отношения на законодательном уровне урегулированы достаточно слабо, такие локальные акты содержат условия, нарушающие субъективные права спортсменов-профессионалов. Например, в них включаются положения о дисквалификации спортсменов, о системах штрафов, применяемых к спортсменам, о трансфертных выплатах и т.д.

В целях защиты интересов спортсменов-профессионалов, представляется, на наш взгляд, необходимым в законе «О профессиональном спорте в Российской Федерации» закрепить положения о приоритете договора о профессиональной спортивной деятельности над локальными актами. Отметим, что наши доводы полностью соответствуют действующему гражданскому законодательству и нашли свое отражение в ГК РФ, в частности, в главе 48 «Страхование»¹.

Следовательно, можно заключить, что в закон «О профессиональном спорте в Российской Федерации» необходимо включить нормы, аналогичные нормам, содержащимся в ст. 943 ГК РФ.

В ходе исследования вопросов договорного регулирования профессиональных спортивных отношений с участием спортсменов-профессионалов мы пришли к следующим выводам, отражающим научную новизну.

¹ См.: М.И. Брагинский, В.В. Витрянский, Е.А. Суханов, К.Б. Ярошенко. Комментарий части второй Гражданского кодекса Российской Федерации для предпринимателей. - М.: Фонд Правовая культура, 1996. - С. 207-220 (автор главы Е.А. Суханов).

1. Юридическая практика в сфере профессионального спорта допускает существование смешанных договоров, которые сочетают в себе гражданско-правовые и трудовые элементы. Использование данных договоров необходимо закрепить законодательно - в федеральном законе «О физической культуре и спорте в Российской Федерации». При этом необходимо учитывать, что основу такого договора могут составлять как гражданско-правовые условия, так и трудовые. Использование разноотраслевых условий этого договора (соответственно, гражданско-правовых и трудовых) должно быть построено по следующей схеме: основные - дополнительные (субсидиарные) условия.

2. Договорное регулирование отношений в области профессионального спорта с участием профессиональных спортсменов по поводу их участия в профессиональной спортивной деятельности, имеет свою систему. Эту систему можно представить в следующем виде: гражданско-правовые договоры, трудовые договоры и смешанные договоры.

3. Действующий ГК РФ должен предусматривать заключение типовых договоров не только для договоров публичного характера (ст.426 ГК РФ), но и для иных случаев, предусмотренных законом, когда исходя из характера общественных отношений, требуется охрана субъективных прав слабой стороны в отношении. На основании этого автор предлагает внести в действующее законодательство положения, в соответствии с которыми Правительством РФ должен быть разработан типовый договор, который регулировал бы взаимоотношения с участием спортсменов-профессионалов.

§ 2. Посреднические договоры в профессиональном спорте.

Регулирование отношений в сфере профессионального спорта, как и в иных областях хозяйственной деятельности, осуществляется при помощи гражданско-правовых договоров.

Всю систему договорного регулирования отношений, возникающих в области профессионального спорта, можно представить следующим образом:

— *во-первых*, договоры, оформляющие профессиональную спортивную деятельность;

- *во-вторых*, договоры, обслуживающие профессиональную спортивную деятельность.

В первой группе договоров мы выделяем *гражданско-правовые договоры, трудовые договоры и смешанные договоры*, как гражданско-правовые с элементами трудовых, так и трудовые с элементами гражданско-правовых договоров. Все эти договоры, заключаются с профессиональными спортсменами по поводу их участия в профессиональной спортивной деятельности¹.

Кроме того, договоры этой группы можно классифицировать и по иным основаниям. В частности, по субъектному составу: - *договоры с участием спортсменов-профессионалов и договоры без их участия*. Например, договоры между профессиональным спортивным клубом и федерацией (союзом, ассоциацией) об участии команды клуба в чемпионате России, кубке и т.д. по соответствующему виду спорта; - *по видам спорта* (например, договоры в футболе, хоккее, баскетболе, борьбе и т.д.); — *договоры, заключаемые со спортсменами-профессионалами (мужчинами) и со спортсменами-профессионалами (женщинами)*.

Вторая группа договоров - это «зависимые» договоры, т.е. договоры обслуживающие профессиональную спортивную деятельность. Отметим, что эти договоры представлены всем обширным набором гражданско-правовых договоров, допускаемым в ГК РФ. Например, договоры купли-продажи спортивной экипировки, спортивного инвентаря и т.д., договоры аренды спортивных залов, площадок, тренажерных залов и т.п.

Одной из основных особенностей данной группы договоров, которую представляется обоснованным выделить, является субъектный состав. Как правило, одной из сторон этих договоров выступает субъект профессиональной спортивной деятельности (спортсмен-профессионал, профессиональный спор-

¹ Об этом см. подробнее: § 1 главы 3 данной работы.

² Такие договоры не нарушают принципа равенства мужчин и женщин, закрепленного в ст. 19 Конституции РФ. Они позволяют учитывать специфику участия женщин в профессиональном спорте и наиболее эффективно охранять права женщин.

176 тивный клуб, федерация (союз, ассоциация) и т.д.), т.е. специальный субъект. Кроме того, эти договоры направлены на обеспечение профессиональной спортивной деятельности (специальная цель договора), т.е. они неразрывно с ней связаны.

Исследовать все виды гражданско-правовых договоров, применяемых в сфере профессионального спорта, в рамках данной диссертации не представляется возможным. Остановимся лишь на группе посреднических договоров, применяемых в области профессионального спорта, и выявим, какие договоры можно отнести к посредническим договорам в сфере профессионального спорта, и их основные особенности.

Выбор данной группы договоров не случаен. Посреднические договоры широко используются на практике при регулировании отношений между основными субъектами профессиональных спортивных отношений - спортсменами-профессионалами и профессиональными спортивными клубами, федерациями (союзами, ассоциациями), профессиональными спортивными лигами и т.д. При этом отметим, что договор о профессиональной спортивной деятельности спортсмена (основной договор) может быть гражданским, трудовым, или смешанным. Посреднический же договор, (обслуживающий договор) всегда является гражданско-правовым договором.

Традиционно, к правовым формам посреднических отношений относят закрепленные в Гражданском кодексе РФ договоры поручения (гл. 49 ГК РФ), комиссии (гл. 51 ГК РФ), агентирования (гл. 52 ГК РФ). В данном качестве используется также договор доверительного управления имуществом (гл. 53 ГК РФ). Однако в сфере профессионального спорта этот договор применяется достаточно редко. Это связано с тем, что основная масса отношений в исследуемой области возникает по поводу услуг, а не по поводу имущества:

На практике в сфере профессионального спорта для оформления посреднических отношений применяются смешанные договоры (ст. 421 ГК РФ). Например, договоры, сочетающие в себе элементы агентского договора и договора возмездного оказания услуг.

В юридической литературе справедливо отмечается, что посредническая деятельность включает в себя как правовые формы, так и действия фактического характера¹. Представляется необходимым отметить, что посредническая деятельность в сфере профессионального спорта выражается, как правило, в действиях юридического и фактического характера. В частности, посредническая деятельность «спортивных агентов» (далее агенты), направленная на урегулирование профессиональных спортивных отношений между спортсменами и ПСК, федерациями и т.д., всегда состоит из действий фактического и юридического характера. Причем, фактические действия агентов (исследование трансфертного рынка, поиск ПСК, ведение переговоров и т.д.) предшествуют его юридическим действиям (заключение договора (контракта) о профессиональной спортивной деятельности и т.д.). Это одна из особенностей посреднической деятельности в сфере профессионального спорта.

Анализ отношений с участием профессиональных спортсменов, возникающих в области профессионального спорта (европейского и отечественного), показывает, что они строятся, в основном, при участии агентов². Это связано, на наш взгляд, с целым рядом факторов. Профессиональная спортивная деятельность спортсменов может осуществляться в любой стране мира, независимо от пола, расы, гражданства и т.д. Здесь немаловажное значение имеют знание агентом рынка потребительского спроса на услуги спортсменов (наименование клубов, их количество, их потребность в игроках, тренерах и т.п.), владение иностранными языками, знание законодательства того или иного государства, обширные отлаженные связи агентов и т.д. Безусловно, ни один действующий спортсмен-профессионал не может обладать таким багажом знаний,

¹ См.: Илюшина М.Н., Челышев М.Ю., Ситдикова Р.И. Коммерческое право: Учеб. пособие; Практикум; Учеб. программа / Под ред. Н.А. Барина. - М.: Юрайт-Издат, 2002. - С. 113 (автор главы М.Ю. Челышев); Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Книга третья: Договоры о выполнении работ и оказании услуг. Издание дополнительное, исправленное (2-й завод). — М.: «Статут», 2002. - С. 247 (автор главы Брагинский М.И.).

² Отметим, что в американском профессиональном спорте, например в NBA, ни один контракт о профессиональной спортивной деятельности не заключается без участия агента. По этому пути строятся отношения в профессиональном спорте и в Европе. Справедливости ради следует указать, что в отечественном профессиональном спорте еще встречаются отдельные случаи, когда спортсмены-профессионалы заключают договоры (контракты) о профессиональной спортивной деятельности без участия агентов. Между тем, в настоящее время такая ситуация тоже становится исключением из правил, чем само правило.

связей и пр. Следовательно, в отношениях, сложившихся в области профессионального спорта, посреднические услуги агента незаменимы.

Таким образом, посредническая деятельность занимает большой удельный вес в сфере профессионального спорта. В исследуемой области она представляет собой, в основном, действия фактического и юридического характера по организации и оформлению профессиональной спортивной деятельности. Вместе с тем, посредническая деятельность может осуществляться не только при организации и оформлении профессиональной спортивной деятельности, но и в смежных областях, неразрывно с ней связанных. Это, в частности, отношения по купле-продаже (спортивного оборудования, экипировки и снарядов и т.д.), по аренде (спортивных зданий и сооружений, жилых и нежилых помещений и т.д.), по выполнению подрядных работ, оказанию услуг и т.п.

Исходя из изложенного, можно заключить следующее: широкое распространение посредничества, с учетом его особенностей, в сфере профессионального спорта, свидетельствует о том, что посредническая деятельность является самостоятельным видом предпринимательской (коммерческой) деятельности в исследуемой области.

Придерживаясь точки зрения, высказанной в юридической литературе¹, можно выделить следующие специфические стороны посредничества в области профессионального спорта: - *во-первых*, посредник в рамках этой деятельности вступает в отношения, как минимум с двумя субъектами, например, со спортсменом-профессионалом, и с профессиональным спортивным клубом; - *во-вторых*, как правило, посредничество сопряжено с юридическими и с фактическими действиями; - *в-третьих*, обычно, посредник оказывает возмездные услуги; - *в-четвертых*, осуществление посреднической деятельности позволяет удовлетворять интересы как посредника (получение дохода), так и интересы третьих лиц (ПСК, федераций и т.д.); - *в-пятых*, посредничество основывается

¹ См., например: Илюшина М.Н., Челышев М.Ю., Ситдикова Р.И. Указанная работа. - С. 108-109 (автор главы М.Ю. Челышев).

посредника и его клиентов; - *в-шестых*, в области профессиональных спортивных отношений этот субъект занимается посредничеством на профессиональной основе, т.е. как основным видом деятельности. Профессионализм посредника (в частности агента) основывается на предпринимательском интересе, знании конъюнктуры трансфертного рынка (спортивного), обширных налаженных связях и т.д.

Здесь представляется необходимым отметить, что во многих видах профессионального спорта агент может осуществлять посредническую деятельность на основании специальной лицензии (разрешения) частноправового характера. Данные лицензии выдаются федерацией (союзом, ассоциацией) по соответствующему виду спорта. Правовую базу регулирования данных отношений образуют соответствующие Регламенты, т.е. локальные (корпоративные) акты. В качестве примера можно привести Регламент ФИБА¹ («Регламент, управляющий агентами игроков»). В соответствии с п. 1 ст. 1 данного Регламента игрок вправе использовать услуги советчика, представляющего его интересы и ведущего переговоры с клубами от его имени. Советчик (в дальнейшем именуемый «агент игрока») должен обладать лицензией ФИБА (все типы переходов) или лицензией национальной Федерации (внутренние переходы). В п. 2 этой статьи отмечается, что игрокам не разрешается пользоваться услугами не лицензированного агента. В случае нарушения указанного положения, ФИБА закрепляет за собой право применить следующие наказания к игроку: - порицание или предупреждение; - штраф в размере 25 000 Евро; - дисциплинарное отстранение до 12 месяцев по возрастающей (ст. 16 Регламента).

Подобные Регламенты принимаются и в российских федерациях по соответствующим видам спорта, например в РФС (Российский футбольный союз).

С правовой точки зрения, на наш взгляд, подобные локальные акты нарушают субъективные права как минимум двух субъектов профессиональной спортивной деятельности - спортсменов и агентов (обязательность лицензирования, дисквалификация и т.д.). Во-первых, локальные акты не могут противо-

¹ См.: Web site: <http://vwww.fibaeurope.com>

законодательству. Во-вторых, посредническая деятельность в области профессионального спорта осуществляется на основании действующего законодательства, в частности, ГК РФ и Закона о спорте.

Между тем, действующий Закон о спорте не содержит норм, направленных на регулирование посреднической деятельности в исследуемой сфере. Следовательно, эти отношения регулируются указанными выше нормами ГК РФ и не подпадают под лицензируемые виды деятельности¹. Однако, федерации (союзы, ассоциации) создают такие условия для спортсменов-профессионалов, что они под страхом наказания вынуждены исполнять подобные локальные (корпоративные) акты.

Таким образом, можно заключить, что посредническая деятельность в области профессионального спорта нуждается в четкой законодательной регламентации. По нашему мнению, нормы, регулирующие эти отношения, должны быть включены в Федеральный закон «О профессиональной спортивной деятельности в Российской Федерации».

Как было отмечено выше, правовыми формами посреднических отношений, в том числе и в области профессионального спорта, выступают договоры поручения, комиссии, агентирования. В юридической литературе, зачастую, их объединяют одним понятием - посреднические договоры². Нельзя не согласиться с мнением И.Л. Корнеевой, выделяющей следующие общие черты посреднических договоров: - во-первых, цель этих договоров - совершение определенных юридических действий; - во-вторых, правовое регулирование агентского договора осуществляется при помощи правовых норм, разработанных для договоров поручения и комиссии. Различают же данные договоры по их предмету и по тому, от чьего имени действует уполномоченная сторона³.

Согласно ст. 971 ГК РФ по договору поручения одна сторона (поверенный) обязуется совершить от имени и за счет другой стороны (доверителя) оп-

¹ См.: Федеральный закон от 08.08.2001 № 128-ФЗ (ред. от 31.12.2005) «О лицензировании отдельных видов деятельности» // СЗ РФ. 2001. № 33 (часть 1). Ст. 3430.

² См., например: Илюшина М.Н., Челышев М.Ю., Ситдикова Р.И. Указанная работа. - С. 113 (автор главы М.Ю. Челышев); Корнеева И.Л. Гражданское право Российской Федерации: Учеб. пособие. - М.: ИНФРА-М, 2005.-С. 365.

³ См.: Корнеева И.Л. Указанная работа. - С. 365.

Права и обязанности по сделке, совершенной поверенным, возникают непосредственно у доверителя. Договор поручения может быть заключен с указанием срока, в течение которого поверенный вправе действовать от имени доверителя, или без такого указания.

В литературе данный договор характеризуется как консенсуальный, двусторонне обязывающий и лично-доверительный (фидуциарный)¹. Договор поручения может быть как безвозмездным, так и возмездным (в сфере предпринимательской деятельности - п. 1 ст. 972 ГК РФ). Предметом его является совершение поверенным юридических действий, как правило, сделок, за исключением юридических действий личного характера.

Кроме предмета договора поручения, его особенности, обычно, усматриваются в содержании данного договора. В юридической литературе содержание договора-правоотношения определяется как совокупность взаимных прав и обязанностей сторон.

Основные обязанности поверенного закреплены в п. 1 ст. 973 и ст. 974 ГК РФ. К основным правам поверенного относятся следующие права: на вознаграждение и возмещение расходов; на отступление в некоторых случаях от указаний доверителя (п. 2 ст. 973); на передоверие исполнения поручения на определенных условиях (ст. 976 ГК РФ); право требования исполнения обязанностей со стороны контрагента; на отказ от договора поручения (ст. 977 ГК РФ) с учетом требований п. 3 ст. 977 ГК РФ.

Основные обязанности доверителя изложены в ст. 975 ГК РФ. Доверитель наделен законом следующими основными правами: правом отвода заместителя, которого избрал поверенный (ст. 976 ГК РФ); правом на отмену поручения (ст. 977 ГК РФ); правом требования исполнения обязанностей контрагентом.

Исходя из приведенной общей характеристики договора поручения, можно выявить основные его особенности в области профессионального спорта.

¹ См.: Гражданское право России. Обязательственное право: Курс лекций / Отв. ред. О.Н. Садилов. - М.: Юрист, 2004. - С. 652-654; Гражданское право: Учебник: В 2 Т. / Отв. ред. проф. Е.А. Суханов. Т. II. Полутом 2. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Изд-во БЕК, 2000. - С. 94-95; Корнеева ИЛ. Указанная работа. - С. 365; Илюши на М.Н., Челышев М.Ю., Ситдикова Р.И. Указанная работа. - С. 114.

² См., например: Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Книга первая: Общие положения: Изд. 2-е, испр. - М.: «Статут», 1999. - С. 17.

Поскольку в законодательстве профессиональный спорт - это предпринимательская деятельность, то речь должна идти о коммерческом представительстве (ст. 184 ГК РФ) со всеми вытекающими последствиями. В чистом же виде, в зависимости от того, как на практике складываются отношения в исследуемой области, это не всегда коммерческое представительство. Оно не отвечает всем признакам коммерческого представительства по ст. 184 ГК РФ. В частности, отсутствует необходимый субъектный состав.

Если в отношениях, возникающих между спортсменом (наемным работником) и ПСК (работодателем), участвует посредник (агент), то налицо не коммерческое представительство, хотя оно всегда возмездное. Кроме того, посредничество — это чисто гражданско-правовая категория. В трудовом праве такой категории вообще нет.

Если же посреднические услуги оказываются в отношениях между спортсменом-профессионалом (предпринимателем) и ПСК (федерацией, организатором соревнований и т.п.) - мы сталкиваемся с коммерческим посредничеством в чистом виде, которое всегда возмездное.

В областях, неразрывно связанных с профессиональной спортивной деятельностью, могут заключаться договоры поручения на безвозмездной основе. Например, спортсмен-профессионал поручил администратору клуба оплачивать за него коммунальные услуги, выдав при этом доверенность на совершение данных действий на период времени, пока сам будет находиться в составе сборной команды страны в другом городе.

Особенности договора поручения в исследуемой сфере усматриваются в его элементном составе.

Так, сторонами данного договора, зачастую, могут выступать спортсмены-профессионалы (доверители) и агенты (поверенные), а также ПСК, федерации и т.д., т.е. субъекты профессиональной спортивной деятельности. Следовательно, одной из особенностей договора поручения в области профессионального спорта является его субъектный состав.

К следующей особенности договора поручения в области профессионального спорта представляется обоснованным отнести его содержание, как совокупность условий, включая предмет этого договора, как условие, а также взаимных прав и обязанностей.

Здесь также представляется необходимым выделить две группы договоров поручения. Первую группу составят договоры, обслуживающие оформление профессиональной спортивной деятельности. Вторую — договоры, обслуживающие сферу, неразрывно связанную с профессиональной спортивной деятельностью.

Предметом договоров поручения первой группы является совершение поверенным (агентом спортсмена) юридических действий (заключение договора о профессиональной спортивной деятельности с клубом от имени и за счет спортсмена-профессионала). Здесь речь может идти о коммерческом представительстве, поскольку деятельность «спортивных агентов» (юридических и физических лиц) является предпринимательской. Спортсмены-профессионалы, не редко, также являются предпринимателями.

Вместе с тем, агенты спортсменов всегда осуществляют как юридические, так и фактические действия. Это связано как со спецификой предпринимательской деятельности агентов, так и особенностями отношений, складывающихся между этими субъектами. Агент, заключивший договор со спортсменом-профессионалом или спортивным клубом, всегда берет на себя обязательства, которые так или иначе связаны с осуществлением им, в первую очередь, фактических действий (изучение трансфертного рынка как российского, так и мирового, постоянное передвижение не только по различным городам, но и странам, ведение переговоров и т.д.), а уже затем юридических (подписание договоров, соглашений и т.д.).

К основным обязанностям доверителя (например, спортсмена-профессионала) относятся: выдать поверенному (агенту) доверенность (п. 1 ст. 975 ГК РФ), за исключением случаев, предусмотренных абз. 2 п. 1 ст. 182 ГК РФ; обеспечить поверенного денежными средствами, которые необходимы

184 для исполнения поручения, а при необходимости возместить понесенные им издержки (п. 2 ст. 975 ГК РФ); без промедления принять от поверенного все исполненное им по договору (п. 3 ст. 975 ГК РФ); уплатить поверенному вознаграждение (п. 4 ст. 975, ст. 972 ГК РФ).

Касаемо выдачи доверенности, представляется необходимым обратить внимание на следующее. Отношения, возникающие между субъектами профессиональной спортивной деятельности (например, спортсменом-профессионалом и агентом), зачастую, складываются таким образом, что выдача доверенности на осуществление юридических действий практически невозможна или весьма затруднительна. В частности, многие профессиональные спортсмены пользуются услугами иностранных агентов¹ (физических и юридических лиц), при этом стороны могут находиться не только в различных городах и странах, но и континентах.

На практике возникают непреодолимые препятствия, которые не позволяют сторонам оформить доверенность надлежащим образом. Часто надлежащее оформление доверенности может повлечь неоправданные денежные и временные затраты. В конечном итоге это может привести к невозможности исполнения агентом своих обязательств. Как правило, в исследуемой сфере контрагенты регулируют свои отношения без оформления и выдачи каких-либо доверенностей по причинам, указанным выше.

Доверитель в данном договоре обладает следующими правами: отвода заместителя, избранного поверенным (ст. 976 ГК РФ); на отмену поручения (ст. 977 ГК РФ); требования исполнения обязанностей контрагентом.

В отношении отвода заместителя, избранного поверенным, на примере посреднических отношений, возникающих между спортсменом-профессионалом и агентом, необходимо отметить следующее.

«Спортивные агенты», как было отмечено ранее в данном параграфе, - это физические и юридические лица, деятельность которых распространяется, как

¹ В этом случае соответствующие договоры обладают рядом особенностей. В частности, они подпадают под сферу действия Раздела VI Гражданского кодекса РФ.

185 правило, не только на территории отдельно взятого государства. Кроме того, зачастую, они осуществляют посредническую деятельность в области профессионального спорта на основании лицензии частноправового характера. Такая лицензия не дает им право оказывать посреднические услуги во всех, или по крайней мере в некоторых странах мира. Для ведения предпринимательской деятельности в различных государствах агенты одной страны, как правило, заключают договоры (контракты) с агентами других стран. Тем самым образуются международные агентские объединения. Это позволяет минимизировать финансовые, временные, а также иные затраты, повысить качество и оперативность работы.

Спортсмены-профессионалы, в основном, могут и не знать о том, какие конкретно агентства оказывают ему посреднические услуги. Они находятся в фактической и юридической связи только с агентом, с которым подписали договор. Поэтому, если спортсмен-профессионал воспользуется своим правом отвода заместителя, избранного агентом (п. 2 ст. 976 ГК РФ), это может привести к тому, что агент не сможет исполнить свои обязательства. Как показывает практика, спортсмены-профессионалы не вмешиваются в работу своих агентов. Их цель - подписать контракт на максимально выгодных условиях для себя. Какие же средства для достижения данной цели использует агент их, как правило, не интересует.

Основные обязанности поверенного («спортивного агента»): исполнить данное ему поручение в соответствии с указаниями доверителя (п. 1 ст. 973 ГК РФ); лично исполнять данное ему поручение, за исключением случаев, указанных в ст. 976 ГК РФ; сообщать доверителю по его требованию все сведения о ходе исполнения поручения; передать доверителю без промедления все полученное по сделкам, совершенным во исполнение поручения; без промедления возвратить доверителю доверенность по исполнению поручения или при прекращении исполнения договора, если срок действия ее не истек; представить отчет с приложением оправдательных документов, если это требуется по условиям договора или характеру поручения (ст. 974 ГК РФ).

Основные права поверенного: право на вознаграждение и возмещение расходов; право отступать в некоторых случаях от указаний доверителя (п. 2 и п. 3 ст. 973 ГК РФ); право передоверия на определенных условиях исполнения поручения (ст. 976 ГК РФ); право на отказ от договора поручения (ст. 977 ГК РФ); право требования исполнения обязанностей со стороны контрагента.

Форма договора поручения может быть как устной, так и письменной. Между тем, доверитель всегда (за исключением случаев, предусмотренных абз. 2 п. 1 ст. 182 ГК РФ) должен выдавать поверенному доверенность, поскольку он вправе действовать исключительно на основании доверенности.

Касаемо профессиональной спортивной деятельности отметим, что агент спортсмена действует всегда на основании письменного договора. Отсутствие такового может повлечь ряд негативных последствий как для агента, так и для спортсмена. Например, на практике клубы не будут вести переговоры с агентом, не имеющим договора со спортсменом, в услугах которого заинтересован клуб. Либо клуб, проведя предварительные переговоры с агентом, и, выяснив впоследствии, что у спортсмена нет договора с данным агентом, заключит договор о профессиональной спортивной деятельности со спортсменом без участия агента. В этой ситуации агент может остаться без вознаграждения и без компенсации затрат, связанных с организацией и ведением переговорного процесса.

За пределами элементного состава можно выделить особенности заключения и прекращения договора поручения, а также ответственность по этому договору.

При осуществлении посредничества, связанного с оформлением профессиональной спортивной деятельности, стороны заключают договор поручения в письменной форме либо на определенный срок, либо на неопределенный. Агенты спортсменов заинтересованы заключить данный договор на определенный максимальный срок. Поверенным в договоре поручения, зачастую, может выступать иностранное физическое или юридическое лицо. В таких случаях договор составляется, как правило, на иностранном языке (в основном, на английском).

Договор поручения прекращается по основаниям, изложенным в ст. 977 ГК РФ. Поскольку, закон закрепил императивную норму о ничтожности соглашения об отказе от права отмены поручения, равно как и отказа от поручения (п. 2 ст. 977 ГК РФ), данный договор не очень привлекателен для агентов, спортсменов и клубов, т.е. основных субъектов профессиональной спортивной деятельности.

В отношении ответственности по договору поручения отметим следующее. Юридической практике на сегодняшний день пока не известны случаи возникновения споров между игроками и агентами по поводу неисполнения или ненадлежащего исполнения договоров поручения. Основной причиной этого является, на наш взгляд, то, что договор поручения в отношениях между спортсменами-профессионалами и их агентами на практике используется достаточно редко. Это связано, на наш взгляд, как с особенностями посреднических отношений в сфере профессиональной спортивной деятельности, так и с особенностями самого договора поручения, основные из которых изложены в данном параграфе.

По договору комиссии одна сторона (комиссионер) обязуется по поручению другой стороны (комитента) совершить за вознаграждение одну или несколько сделок от своего имени, но за счет комитента. По сделке, совершенной комиссионером с третьим лицом, приобретает права и становится обязанным комиссионер, хотя бы комитент и был назван в сделке или вступил с третьим лицом в непосредственные отношения по исполнению сделки (п. 1. ст. 990 ГК РФ).

Согласно п. 2 ст. 990 ГК РФ договор комиссии может быть заключен как на определенный срок, так и без указания срока его действия, с указанием или без указания территории его исполнения, с обязательством комитента не предоставлять третьи лицам право совершать в его интересах и за его счет сделки, совершение которых поручено комиссионеру, или без такого обязательства, с условием или без условий относительно ассортимента товаров, являющихся предметом комиссии.

Договор комиссии является консенсуальным, возмездным, двусторонне обязывающим¹.

Договор комиссии довольно близок к договору поручения, поскольку относится к числу договоров, направленных на совершение сделок, т.е. юридических услуг для другого лица.

Однако между этими договорами имеются и существенные различия. Комиссионер в договоре комиссии в отношении с третьими лицами действует от своего имени, в отличие от поверенного, в договоре поручения. Комиссионер заключает сделки за счет и по поручению комитента, но от своего имени. Кроме того, как отмечает В.Ф. Яковлев, по договору поручения доверитель может совершать в интересах другой стороны различные юридические действия, в том числе и по осуществлению прав представляемого, исполнению обязанностей. По договору комиссии - комиссионер обязуется совершить по поручению комитента одну или несколько сделок². Если договор поручения может быть как безвозмездным, так и возмездным, то договор комиссии всегда возмездный.

Необходимо отметить, что в цивилистической науке договору комиссии уделялось достаточно пристальное внимание³. Ведутся научные исследования и в настоящее время⁴. Нарботана в достаточном объеме юридическая практика⁵. Эти обстоятельства говорят о широком применении в хозяйственном обороте

См., например: Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Книга третья: Договоры о выполнении работ и оказании услуг. - С. 425-428; Гражданское право России. Обязательственное право: Курс лекций / Отв. ред. О.Н. Садилов. - М.: Юрист, 2004. - С. 664-665; Корнеева И.Л. Гражданское право Российской Федерации: Учеб. пособие. - М.: ИНФРА-М, 2005. - С. 368.

² См.: Гражданское право России. Обязательственное право: Курс лекций / Отв. ред. О.Н. Садилов. - С. 664 (автор главы В.Ф. Яковлев).

³ См., например: Д.И. Мейер. Избранные произведения по гражданскому праву. М.: АО «Центр ЮрИнфоР», 2003. - С. 163-175; Шершеневич Г.Ф. Курс торгового права. Т. II: Товар. Торговые сделки. - М.: Статут, 2005. - С. 159-202; Иоффе О.С., Толстой Ю.К. Новый Гражданский кодекс РСФСР. Л.: ЛГУ, 1965. - С. 399; Гражданское право. Часть вторая: Учебник / Под общей ред. А.Г. Калпина. - М.: Юрист, 1999. - С. 444-461; Гражданское право. В 2-х томах. Том 2. Учебник / Под ред. Е.А. Суханова. - М.: Издательство БЕК, 1993. - С. 356-360; Гражданское право. Учебник. Часть II / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. - М.: «ПРОСПЕКТ», 1997. - С. 560-573; Бублик В. Гражданское законодательство и имущественный статус экономических агентов // Хозяйство и право, 1996. - № 8.

⁴ См., например: С. Скорыходов. Последствия недействительности сделок, совершаемых комиссионером // Хозяйство и право, 2003. - № 1. - С. 50-54; С. Скорыходов. Имущественные обязанности комиссионера // Хозяйство и право, 2004. - № 4. - С. 52-58; Захарьина А.В. Договор комиссии. Учет. Налоги. Арбитраж: практическое пособие. - М.: ЗАО ИКЦ «ДИС», 2006. - 126с. - (Серия «Коммерческие договоры»),

⁵ См., например: Информационное письмо Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 17 ноября 2004 года № 85 «Обзор практики разрешения споров по договору комиссии // Хозяйство и право, 2005. - № 1. - С. 94-108.

профессионального спорта, как составная часть хозяйственного оборота, не является исключением из общего правила. Здесь, по нашему мнению, можно отметить следующее.

В отношениях, обслуживающих профессиональную спортивную деятельность, договоры комиссии находят широкое применение. Например, в отношениях по купле-продаже спортивного оборудования, инвентаря, экипировки и т.п. Основными особенностями таких договоров будут являться, на наш взгляд: во-первых, субъектный состав (т.е. субъекты профессиональной спортивной деятельности. Например, спортивные клубы, федерации и т.д.); во-вторых, объекты данных договоров (т.е. имущество - те объекты, которые необходимы для осуществления профессиональной спортивной деятельности).

Касаемо профессиональной спортивной деятельности, отметим, что договоры комиссии здесь, как правило, не применяются. Эти отношения возникают всегда по поводу услуг, а не по поводу имущества. Специфика профессиональной спортивной деятельности заключается в том, что спортсмен-профессионал является специалистом высокого класса в своей области. Именно эти качества необходимы как ему самому (в целях извлечения максимальной прибыли), так и клубу (в целях увеличения возможности добиваться побед над командами других клубов).

Таким образом, можно сделать вывод о том, что договоры комиссии могут широко применяться в области профессионального спорта. В сфере же профессиональной спортивной деятельности они вообще не применяются и применяться не могут.

Следующей разновидностью посреднических договоров в исследуемой области является агентский договор.

По агентскому договору одна сторона (агент) обязуется за вознаграждение совершать по поручению другой стороны (принципала) юридические и иные действия от своего имени, но за счет принципала либо от имени принципала и за его счет (п. 1 ст. 1005 ГК РФ). Исходя из условий ст. 1011 ГК РФ следует, что агентский договор может строиться по принципам договора поручения ли-

агентское посредничество по договору поручения всегда явное по отношению к третьим лицам, а по договору комиссии скрытое, то, соответственно, по агентскому договору такое посредничество может быть как явным, так и скрытым.

Это обстоятельство имеет весьма существенное значение для посредничества в сфере отношений, возникающих по поводу участия спортсменов в профессиональной спортивной деятельности. Агент спортсмена всегда в отношениях с третьими лицами (клубами) действует от имени и за счет принципала (спортсмена). Например, агент, имеющий агентский договор со спортсменом, ведет переговоры с профессиональным спортивным клубом о возможности заключения договора о профессиональной спортивной деятельности со спортсменом, чьи интересы он представляет. В такой ситуации сохранение имени принципала (спортсмена) имеет существенное, а точнее решающее значение для клуба, самого спортсмена, а также агента. Ни один клуб не будет вступать с агентом в переговорный процесс, не зная, о каком конкретно спортсмене им предстоит договариваться.

В данном случае субъектом прав и обязанностей является принципал (спортсмен), который и является стороной в сделке, которую агент заключает от его имени и за его счет (п. 1 ст. 1005 ГК РФ).

У агентского договора есть сходство с договором поручения и с договором комиссии. В первом случае сходство наблюдается, когда поверенный заключает сделки от имени и за счет доверителя. Во втором, когда комиссионер заключает договор от своего имени, но за счет комитента. Вместе с тем, как справедливо отмечается в юридической литературе, «агентский договор - это не просто механическое смешение двух договоров - поручения и комиссии»¹. Существенное отличие агентского договора от договоров поручения и комиссии заключается в его предмете.

Предмет агентского договора составляют как юридические, так и фактические действия. Отметим, что в исследуемой сфере фактические действия (организация просмотровых лагерей для спортсменов, ведение переговоров и т.д.) агента спортсмена всегда предшествуют действиям юридическим. Причем фактические действия агентов практически всегда связаны с большими денежными затратами. Например, агенту много приходится ездить не только по разным городам своего государства, но и выезжать за пределы страны. Это связано с тем, что профессиональные клубы находятся в различных городах, странах и континентах. Представляя интересы спортсменов, агенты вынуждены выезжать в города, где находятся клубы, и вести там переговоры до подписания договоров (контрактов).

Кроме того, по агентскому договору действия агента носят всегда длящийся характер. Агент в период действия договора вправе совершать любые действия в интересах принципала. Для сферы профессионального спорта это имеет весьма существенное значение. Как правило, агент спортсмена совершает целый комплекс действий, связанных с организацией его (спортсмена) профессиональной деятельности. К ним относятся действия агента, начинающиеся с изучения трансфертного рынка, и заканчивающиеся представлением интересов спортсмена в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения клубом обязательств перед спортсменом по договору о профессиональной спортивной деятельности. Зачастую агентские договоры заключаются на все время осуществления спортсменом профессиональной спортивной деятельности.

Еще одной существенной особенностью агентского договора является возможность ограничения действий как агента, так и принципала по обслуживанию иных принципалов, либо по привлечению иных агентов. Как правило, в агентских договорах, заключаемых между спортсменом и агентом, включается условие об ограничении действий спортсмена по привлечению других агентов. Вместе с тем, на практике у спортсмена может быть и несколько агентов. Например, в России - российский агент, в Европе - иностранный агент.

Агентский договор доктрина относит к числу консенсуальных,¹ возмездных, двусторонних договоров¹. К существенным условиям договора относится определение объема полномочий, которыми принципал наделяет агента. В исследуемой области это, в основном, полномочия по организации профессиональной спортивной деятельности спортсмена.

Полномочия агента могут быть определены договором конкретно, либо в общем виде (общие полномочия агента) с передачей агенту всех полномочий на совершение сделок от имени принципала. Во втором случае принципал в отношениях с третьими лицами не вправе ссылаться на отсутствие у агента надлежащих полномочий, если не докажет, что третье лицо знало или должно было знать об ограничении полномочий агента (п. 2 ст. 1005 ПС РФ).

Как отмечается в юридической литературе, агентский договор порождает отношения, которые именуются особой формой представительства². Благодаря данному свойству, агентский договор широко применяется в профессиональной спортивной деятельности и в области профессионального спорта в целом. Как уже отмечалось ранее, спортсмены, агенты, клубы могут находиться в разных городах, странах и даже континентах. В этом случае агентский договор является, на наш взгляд, идеальной формой регулирования посреднических отношений. На практике так и происходит. В частности, между спортсменами и «спортивными агентами» заключаются именно агентские договоры.

Сторонами агентского договора (принципал и агент) могут быть любые субъекты гражданского права. При этом физические лица должны быть полностью дееспособными. Это имеет существенное значение для профессиональной спортивной деятельности. Спортсменами-профессионалами часто становятся лица, не достигшие совершеннолетия. Следовательно, самостоятельно они не вправе заключать агентские договоры.

Основные обязанности принципала: уплатить агенту вознаграждение (ст. 1006 ГК РФ); сообщить агенту возражения по его отчету (п. 3 ст. 1008

¹ См.: Гражданское право России. Обязательственное право: Курс лекций / Отв. ред. О.Н. Садилов. - С. 672.

² См., например: Корнеева И.Л. Гражданское право Российской Федерации: Учеб. пособие. -С. 373.

193 ГК РФ); если предусмотрено в договоре, не заключать аналогичные агентские договоры с другими агентами, действующими на определенной в договоре территории и воздержаться от осуществления на этой территории самостоятельной деятельности, аналогичной деятельности, составляющей предмет агентского договора (п. 1 ст. 1007 ГК РФ).

Основные права принципала: отказаться от исполнения договора, заключенного без определения срока окончания его действия (абз. 2 ст. 1010 ГК РФ); требовать исполнения обязанностей со стороны контрагента.

Основные обязанности агента: если указано в договоре, не заключать с другими принципалами аналогичных агентских договоров, которые должны исполняться на территории, полностью или частично совпадающей с территорией, указанной в договоре (п. 2 ст. 1007 ГК РФ); предоставлять принципалу отчет об исполнении договора с приложением доказательств произведенных расходов (ст. 1008 ГК РФ).

Основные права агента: получить вознаграждение (ст. 1006 ГК РФ); заключить субагентский договор (ст. 1009 ГК РФ); отказаться от исполнения договора, заключенного без определения срока окончания его действия (ст. 1010 ГК РФ); требовать исполнения обязанностей со стороны контрагента¹.

Содержание агентского договора, наряду с нормами гл. 52 ГК РФ, определяется правилами о поручении и комиссии. Эти правила применяются субсидиарно и не должны противоречить нормам гл. 52 ГК РФ.

Анализ посреднических договоров в области профессионального спорта позволяет сделать следующие выводы.

1. К посредническим договорам в сфере профессионального спорта нужно отнести договоры поручения, комиссии, агентский и смешанный договор.

Вместе с тем, в посреднических отношениях, складывающихся между субъектами профессиональной спортивной деятельности, наиболее типичным и распространенным является агентский договор.

¹ Подробнее о посреднических договорах см: Гражданское право. Учебник. Часть II / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. - М.: «ПРОСПЕКТ», 1997. - С. 548-603; Гражданское право. Часть вторая: Учебник / Под общей ред. А.Г. Калпина. - М.: Юристъ, 1999. - С. 430-470; Гражданское право России. Часть вторая. Обязательственное право: Курс лекций. Отв. ред. О.Н. Садиков. - М.: Издательство БЕК, 1997. - С. 539-584.

2. Особенности посреднических договоров в сфере профессионального спорта усматриваются в их элементном составе, включающем: стороны договора - субъекты отношений в исследуемой области, т.е. как правило, это специальные субъекты (спортсмены-профессионалы, спортивные агенты, тренеры, профессиональные спортивные клубы, федерации (союзы, ассоциации и т.д.); предмет договора как его существенное условие - это посреднические услуги, связанные с областью профессионального спорта; содержание договора, как правоотношения, т.е. права и обязанности сторон, имеющие свои специфические особенности (права и обязанности в области профессиональной спортивной деятельности и в сфере отношений, обслуживающих данную деятельность); форма договора - в отношениях, возникающих по поводу профессиональной спортивной деятельности - договор заключается в письменном виде. В иных отношениях, связанных с организацией профессиональной спортивной деятельности - как в письменной, так и в устной форме.

За пределы элементного состава мы выносим особенности заключения и прекращения договора, а также ответственности по этому договору. Отметим, что в области профессионального спорта к вопросам заключения, прекращения и ответственности по посредническим договорам применяются общие правила, закрепленные в Гражданском кодексе Российской Федерации.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Проведенное исследование гражданско-правового регулирования отношений в области профессионального спорта позволяет диссертанту сделать определенные выводы и предложения.

Предлагаемая диссертация представляет собой первую в науке гражданского права попытку выработки основ концепции гражданско-правового регулирования отношений, складывающихся в сфере профессионального спорта, которая до начала 90-х годов прошлого столетия была неизвестна отечественной юридической науке.

Одной из составных частей этой концепции является обеспечение единства и дифференциации гражданско-правового и трудового регулирования профессиональных спортивных отношений, входящих в систему отношений в сфере профессионального спорта.

Анализ источников правового регулирования отношений в исследуемой области позволил диссертанту заключить, что за рамками правового регулирования (в частности, федерального закона «О физической культуре и спорте в Российской Федерации») в настоящее время остались профессиональные спортивные отношения в индивидуальных видах спорта с участием спортсменов-профессионалов, возникающие по поводу их участия в профессиональной спортивной деятельности.

Вместе с тем, некоторые авторы (О.А. Шевченко, Г.С. Скачкова и др.) придерживаются мнения о том, что все профессиональные спортивные отношения с участием спортсменов-профессионалов, возникающие по поводу их участия в профессиональной спортивной деятельности, регулируются, исключительно, трудовым законодательством. Однако, по нашему мнению, они не учитывают специфику и многогранность отношений, возникающих в области профессионального спорта, в частности, не разграничивают отношения, складывающиеся в индивидуальных и игровых видах профессионального спорта. Как показывает практика, в т.ч. и юридическая, в индивидуальных видах профессионального спорта возникают, как правило, предпринимательские отноше-

196 ния, которые подпадают под регулирование норм гражданского права. Кроме того, поскольку эти отношения остались за рамками правового поля закона «О физической культуре и спорте в Российской Федерации», в них на первое место выступает договорное регулирование.

Исходя из предложенной в данной работе концепции, мы не пытаемся противопоставить гражданское право трудовому и наоборот. Напротив, смысл работы заключается в сочетании и разграничении гражданско-правового и трудового правового регулирования отношений в области профессионального спорта.

Концепция, предложенная в данной диссертации, может послужить основой для дальнейших научных исследований многих вопросов, не вошедших в предмет ее исследования. В частности, нуждаются в детальном научном обосновании такие категории, как дисквалификация спортсменов-профессионалов, трансфертные выплаты, применение штрафных санкций и т.д. Не исследованы в достаточной степени вопросы: перехода спортсменов-профессионалов из одного профессионального спортивного клуба в другой; дополнительных гарантий для профессиональных спортсменов (в частности, дополнительного добровольного или обязательного страхования за счет средств клубов и федераций, жизни и здоровья спортсменов-профессионалов и т.д.); соотношения локального и нормативного регулирования профессиональных спортивных отношений; договорного регулирования профессиональных спортивных отношений с участием спортсменов-профессионалов и т.п.

Можно с уверенностью утверждать, учитывая при этом мнение большинства ученых, что для целей нормативного регулирования отношений в области профессионального спорта, необходимо принятие единого правового комплекса. Таким правовым комплексом должен стать федеральный закон «О профессиональном спорте в Российской Федерации».

Список использованных нормативных актов, материалов судебной практики и специальной литературы

1. Международные нормативные правовые акты и другие документы

1. Международная хартия физического воспитания и спорта (Принята в г. Париже 21.11.1978 на 20-ой сессии Генеральной конференции ЮНЕСКО) // СПС «КонсультантПлюс Международные правовые акты».

2. Международная конвенция против апартеида в спорте (Заключена 10.12.1985) // Международное публичное право. Сборник документов. Т. 1- М.: Издательство БЕК, 1996. - 570 с.

3. Европейская конвенция о предотвращении насилия и хулиганского поведения зрителей во время спортивных мероприятий и в частности футбольных матчей (ETS № 120) [рус, англ.] (Заключена в г. Страсбурге 19.08.1985) // Международное публичное право. Сборник документов. Т. 2- М.: Издательство БЕК, 1996.-539 с.

4. Конвенция против применения допинга (ETS № 135) [рус, англ.] (Страсбург, 16 ноября 1989 года) (по состоянию на 15.03.1998) // Международное публичное право. Сборник документов. Т. 2. - М.: Издательство БЕК, 1996. - 539 с; Сведения о ратификациях получены с сервера Совета Европы <http://www.coe.int>.

5. Модельный закон о национальных видах спорта (Принят в г. Санкт-Петербурге 26.03.2002 Постановлением 19-8 на 19-ом пленарном заседании Межпарламентской Ассамблеи государств-участников СНГ) // Информационный бюллетень. Межпарламентская Ассамблея государств-участников Содружества Независимых Государств, 2002. - № 29. - С. 144 - 158.

6. Соглашение между Правительством Российской Федерации и Правительством Йеменской Республики о сотрудничестве в области культуры, науки, образования, спорта и туризма (Заключено в г. Москве 17.12.2002) // Бюллетень международных договоров, 2004. - № 6. - С. 75 - 77.

7. Соглашение между Правительством Российской Федерации и Правительством Мексиканских Соединенных Штатов о сотрудничестве в области

(Заключено в г. Мехико 20.05.1996) // Бюллетень международных договоров, 1997. - № 7. - С. 25 - 28.

8. Международные правила толкования торговых терминов «Инкотермс 2000» [рус, англ.] (Публикация Международной торговой палаты № 560) (с изм. и доп. 2000г.) // СПС «КонсультантПлюсМеждународноеПраво».

9. Унифицированные правила и обычаи для документарных аккредитивов (с изм. и доп. 1993 г.) (Публикация Международной торговой палаты № 500) // Банковский бюллетень, 1994. -№ 13. -№ 14.

2. Нормативные правовые акты

1. Конституция Российской Федерации: Принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г. (с изм., внесенными Указами Президента РФ от 09.01.1996 №20, от 10.02.1996 № 173, от 09.06.2001 № 679, от 25.07.2003 № 841, Федеральными конституционными законами от 25.03.2004 № 1-ФКЗ, от 14.10.2005 № 6-ФКЗ) // Российская газета, - 25.12. 1993. - № 237.

2. Гражданский кодекс Российской Федерации (Часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (принят ГД ФС РФ 21.10.1994) (ред. от 03.01.2006) // Собрание законодательства РФ, 1994. № 32. Ст. 3301.

3. Гражданский кодекс Российской Федерации (Часть вторая) от 26.01.1996 № 14-ФЗ (принят ГД ФС РФ 22.12.1995) (ред. от 18.07.2005) // Собрание законодательства РФ, 1996. № 5. Ст. 410.

4. Гражданский кодекс Российской Федерации (Часть третья) от 26.11.2001 № 146-ФЗ (принят ГД ФС РФ 01.11.2001) (ред. от 02.12.2004) // Собрание законодательства РФ, 2001. № 49. Ст. 4552.

5. Налоговый кодекс Российской Федерации (Часть первая) от 31.07.1998 № 146-ФЗ (принят ГД ФС РФ 16.07.1998) (ред. от 04.11.2005) // Собрание законодательства РФ, 1998. № 31. Ст. 3824.

6. Налоговый кодекс Российской Федерации (Часть вторая) от 05.08.2000 № 117-ФЗ (принят ГД ФС РФ 19.07.2000) (ред. от 31.12.2005, с изм. от 10.01.2006) // Собрание законодательства РФ, 2000. № 32. Ст. 3340.

7. Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 № 63-ФЗ (принят ГД ФС РФ 24.05.1996) (ред. от 05.01.2006) // Собрание законодательства РФ, 1996. №25. Ст. 2954.

8. Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 № 195-ФЗ (принят ГД ФС РФ 20.12.2001) (ред. от 05.01.2006) // Собрание законодательства РФ, 2002. № 1 (ч. 1). Ст. 1.

9. Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 № 197-ФЗ (принят ГД ФС РФ 21.12.2001) (ред. от 09.05.2005) // Собрание законодательства РФ, 2002. №1 (ч. 1).Ст.3.

10. Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 № 223-ФЗ (принят ГД ФС РФ 08.12.1995) (ред. от 28.12.2004) // Собрание законодательства РФ, 1996. № I.Ст. 16.

11. Градостроительный кодекс Российской Федерации от 29.12.2004 № 190-ФЗ (принят ГД ФС РФ 22.12.2004) (ред. от 31.12.2005) // Собрание законодательства РФ, 2005. № 1 (ч. 1). Ст. 16.

12. Земельный кодекс Российской Федерации от 25.10.2001 г. № 136-ФЗ (принят ГД ФС РФ 28.09.2001) (ред. от 31.12.2005) // Собрание законодательства РФ, 2001. № 44. Ст. 4147.

13. Водный кодекс Российской Федерации от 16.11.1995 № 167-ФЗ (принят ГД ФС РФ 18.10.1995) (ред. от 31.12.2005) // Собрание законодательства РФ, 1995. №47. ст. 4471.

14. Лесной кодекс Российской Федерации от 29.01.1997 № 22-ФЗ (принят ГД ФС РФ 22.01.1997) (ред. от 31.12.2005) // Собрание законодательства РФ, 1997. №5. Ст. 610.

15. Кодекс внутреннего водного транспорта Российской Федерации от 07.03.2001 № 24-ФЗ (принят ГД ФС РФ 07.02.2001) (ред. от 29.06.2004) // Собрание законодательства РФ, 2001. № 11. Ст. 1001.

16. Закон РФ от 07.02.1992 № 2300-1 (ред. от 21.12.2004) «О защите прав потребителей» // Ведомости СНД и ВС РФ, 1992. № 15. Ст. 766.

17. Закон РФ от 20.02.1992 № 2383-1 (ред. от 29.06.2004, с изм. от 26.12.2005) «О товарных биржах и биржевой торговле» // Ведомости СНД и ВС РФ, 1992. №18. Ст. 961.

18. Закон РФ от 09.07.1993 № 5351-1 (ред. от 20.07.2004) «Об авторском праве и смежных правах» // Ведомости СНД и ВС РФ, 1993. № 32. Ст. 1242.

19. Закон РФ от 23.09.1992 № 3520-1 (ред. от 11.12.2002, с изм. от 24.12.2002) «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» // Ведомости СНД и ВС РФ, 1992. № 42. Ст. 2322.

20. Федеральный закон от 28.08.1995 № 154-ФЗ (ред. от 21.07.2005) «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» // Собрание законодательства РФ, 1995. № 35. Ст. 3506.

21. Федеральный закон от 19.05.1995 № 82-ФЗ (ред. от 02.11.2004) «Об общественных объединениях» // Собрание законодательства РФ, 1995. № 21. Ст. 1930.

22. Федеральный закон от 29.04.1999 № 80-ФЗ (ред. от 20.12.2004) «О физической культуре и спорте в Российской Федерации» // Собрание законодательства РФ, 1999. № 18. Ст. 2206.

23. Федеральный закон от 13.12.1996 № 150-ФЗ (ред. от 29.06.2004) «Об оружии» // Собрание законодательства РФ, 1996. № 51. Ст. 5681.

24. Федеральный закон от 04.03.2002 № 21-ФЗ (ред. от 07.07.2003, с изм. от 04.12.2003) «О дополнительном ежемесячном материальном обеспечении граждан Российской Федерации за выдающиеся достижения и особые заслуги перед Российской Федерацией» // Собрание законодательства РФ, 2002. № 10. Ст. 9641.

25. Федеральный закон от 18.06.1995 № 108-ФЗ (ред. от 21.07.2005) «О рекламе» // Собрание законодательства РФ, 1995. № 30. Ст. 2864.

26. Федеральный закон от 15.07.1995 № 101-ФЗ «О международных договорах Российской Федерации» // Собрание законодательства РФ, 1995. № 29. Ст. 2757.

27. Федеральный закон от 08.08.2001 № 128-ФЗ (ред. от 31.12.2005) «О лицензировании отдельных видов деятельности» // Собрание законодательства РФ, 2001. № 33 (ч. 1). Ст. 3430.

28. Федеральный закон от 22.07.2005 № 116-ФЗ «Об особых экономических зонах в Российской Федерации» // Собрание законодательства РФ, 2005. №30(ч.2). Ст. 3127.

29. Федеральный закон от 26.10.2002 № 127-ФЗ (ред. от 24.10.2005) «О несостоятельности (банкротстве)» // Собрание законодательства РФ, 2002. № 43. Ст. 4190.

30. Федеральный закон от 02.12.1990 № 395-1 (ред. от 21.07.2005) «О банках и банковской деятельности» // Собрание законодательства РФ, 1996. № 6. Ст. 492.

31. Федеральный закон от 31.05.2002 № 62-ФЗ (ред. от 03.01.2006) «О гражданстве Российской Федерации» // Собрание законодательства РФ, 2002. №22. Ст. 2031.

32. Федеральный закон от 08.08.2001 № 129-ФЗ (ред. от 02.07.2005) «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» // Собрание законодательства РФ, 2001. № 33 (ч. 1). Ст. 3431.

33. Федеральный закон от 27.07.2004 № 79-ФЗ «О государственной гражданской службе Российской Федерации» // Собрание законодательства РФ, 2004, №31. Ст. 3215.

34. Федеральный закон от 27.05.1998 № 76-ФЗ (ред. от 27.12.2005) «О статусе военнослужащих» // Собрание законодательства РФ, 1998. № 22. Ст. 2331.

35. Указ Президента России от 01.06.1992 № 545 «О Всероссийском Олимпийском Комитете» // Ведомости СНД и ВС РФ, 1992. № 23. Ст. 1277.

36. Указ Президента Российской Федерации от 06.07.2002 № 692 (ред. от 03.12.2003) «О стипендиях Президента Российской Федерации спортсменам - членам сборных команд России по олимпийским видам спорта и их тренерам» // Собрание законодательства РФ, 2002. № 27. Ст. 2680.

37. Указ Президента РФ от 09.03.2004 № 314 (ред. от 23.12.2005) «О системе и структуре федеральных органов исполнительной власти» // Собрание законодательства РФ, 2004. № 11. Ст. 945.

38. Указ Президента РФ от 18.11.2004 № 1453 «О Федеральном агентстве по туризму и Федеральном агентстве по физической культуре и спорту» // Собрание законодательства РФ, 2004. № 47. Ст. 4635.

39. Постановление ВС РФ от 22.11.1991 № 1920-1 «О Декларации прав и свобод человека и гражданина» // Ведомости СНД РСФСР и ВС РСФСР, 1991. № 52. Ст. 1865.

40. Постановление Правительства РФ от 26.09.1995 № 968 (ред. от 03.10.2002) «Об утверждении Положения о лицензировании деятельности по организации спортивного и любительского лова ценных видов рыб, водных животных и растений» // Собрание законодательства РФ, 1995. № 40. Ст. 3821. - Утратило силу в связи с изданием Постановления Правительства РФ от 17.10.2005 № 622.

41. Постановление Правительства РФ от 24.01.1998 № 85 (ред. от 03.10.2002) "О лицензировании деятельности в области гражданской авиации" // Собрание законодательства РФ, 1998. № 5. Ст. 622.

42. Постановление Правительства РФ от 18.10.2000 № 796 (ред. от 03.10.2002) «Об утверждении положения о лицензировании образовательной деятельности» // Собрание законодательства РФ, 2000. № 43. Ст. 4249.

43. Постановление Правительства РФ от 06.07.2001 № 515 (ред. от 03.10.2002) «Об утверждении Положения об аккредитации общероссийских физкультурно-спортивных объединений (федераций, союзов, ассоциаций) по различным видам спорта» // Собрание законодательства РФ, 2001. № 29. Ст. 3022.

44. Постановление Правительства РФ от 11.02.2002 № 135 «О лицензировании отдельных видов деятельности» // Собрание законодательства РФ, 2002. № 9. Ст. 928.

45. Постановление Правительства РФ от 17.05.2002 № 319 (ред. от 16.09.2003) «Об уполномоченном федеральном органе исполнительной власти, осуществляющем государственную регистрацию юридических лиц, крестьянских (фермерских) хозяйств, физических лиц в качестве индивидуальных предпринимателей» // Собрание законодательства РФ, 2002. № 20 Ст. 1872.

46. Приказ Минспорта РФ от 03.09.1999 № 78 «Об открытом перечне физкультурно-спортивных объединений (федераций, союзов, ассоциаций), представляемых для государственной регистрации в качестве общественных объединений со статусом «общероссийские»» // Российская газета, 1999. №211.

47. Приказ Госкомспорта РФ от 17.07.2003 № 560 (ред. от 06.11.2003) «Об утверждении Всероссийского реестра видов спорта (ВРВС)» СПС «КонсультантПлюс:ЭкспертПриложение».

48. Приказ Минздрава РФ от 20.08.2001 № 337 «О мерах по дальнейшему развитию и совершенствованию спортивной медицины и лечебной физкультуры» // СПС «КонсультантПлюс:ЭкспертПриложение».

49. Приказ Минобразования РФ № 2715, Минздрава РФ № 227, Госкомспорта РФ № 166, Российской академии образования № 19 от 16.07.2002 «О совершенствовании процесса физического воспитания в образовательных учреждениях Российской Федерации» // Сборник официальных документов и материалов Госкомспорта РФ, 2002. № 6.

50. Постановление Коллегии Госкомспорта РФ от 20.06.2001 № 8/2, Бюро Исполкома Олимпийского комитета РФ от 27.09.2001 № 69би/19а «Об утверждении статута сборных команд России» // Сборник официальных документов и материалов Госкомспорта РФ, 2001. № 8.

51. Закон г. Москвы от 26.06.1996 № 20 (ред. от 03.10.2001) «О физической культуре и спорте» // Ведомости Московской Думы, 1996. № 6.

52. Закон Республики Татарстан от 01.12.1999 № 2476 «О физической культуре и спорте» // Республика Татарстан, 2000. № 9.

53. Закон Саратовской области от 07.03.2001 № 5-ЗСО (ред. от 21.11.2002) «О физической культуре и спорте» // Собрание Законодательства Саратовской области, 2001. №3.

54. Постановление Правительства Московской области от 10.04.2001 № 114/14 «Об участии Московской области в создании ОАО «Спартак - Мытищи» // СПС «КонсультантПлюс:МосковскаяОбласть».

55. Постановление Кабинета Министров Республики Татарстан от 06.07.2005 № 315 (ред. от 29.12.2005) «Вопросы Министерства по делам молодежи, спорту и туризму Республики Татарстан» // Сборник постановлений и распоряжений Кабинета Министров Республики Татарстан и нормативных актов республиканских органов исполнительной власти, 2005. № 30. Ст. 0695.

56. Распоряжение территориального управления Кронштадтского административного района Санкт-Петербурга от 26.07.2001 № 483-р «О регулировании деятельности Санкт-Петербургского государственного учреждения «Кронштадтский оздоровительно-спортивный центр» // Информационный бюллетень Администрации Санкт-Петербурга, 2001. № 30.

57. Постановление Главы Администрации Новосибирской области от 15.06.2001 № 540 «О дальнейшем развитии хоккея с мячом в Новосибирской области» // СПС «КонсультантПлюс:НовосибирскаяОбласть».

58. Постановление Главы Администрации Новосибирской области от 18.07.2001 № 661 «О создании областного государственного образовательного учреждения областная школа - интернат с углубленным изучением предметов спортивного профиля» // СПС КонсультантПлюс:НовосибирскаяОбласть.

59. Постановление Администрации Тамбовской области от 07.09.2000 № 954 (ред. от 28.08.2002) «О создании государственного учреждения «Профессиональный хоккейный клуб «Тамбов» // СПС КонсультантПлюс:ТамбовскаяОбласть.

205 3. Материалы судебной практики

1. Постановления Пленума Верховного Суда РФ № 6 и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ № 8 от 01.07.1996 «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» // Российская газета, 1996. № 152.

2. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 17.03.2004 г. № 2 «О применении судами Российской Федерации Трудового кодекса Российской Федерации» // Бюллетень Верховного Суда РФ, 2004. № 6.

3. Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 16.02.1998 № 29 «Обзор судебно-арбитражной практики разрешения споров по делам с участием иностранных лиц» // Вестник ВАС РФ, 1998. № 4.

4. Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 17.11.2004 № 85 «Обзор практики разрешения споров по договору комиссии» // Вестник ВАС РФ, 2005. № 1.

5. Архив Вахитовского районного суда г. Казани. - Дело № 741, учет № 3.

6. Архив Хамовнического межмуниципального суда центрального административного округа г. Москвы. - Дело № 2-894/02.

4. Специальная литература

1. Агарков М.М. К вопросу о договорной ответственности // Вопросы советского гражданского права. М.; Л., 1945.

2. Аксенчук Л.А. Гражданско-правовое положение индивидуального предпринимателя в сфере управления чужим имуществом, автореф. ... дисс. канд. юрид. наук. М., 2002. - 27 с.

3. Алексеев П.В. Социальная философия: Учебное пособие. - М.: ООО «ТК Велби», 2003.-256 с.

4. Алексеев П.В., Панин А.В. Философия: Учебник. Издание второе, переработанное и дополненное. - М.: «Проспект», 1998. - 568 с.

5. Алексеев СВ. Спортивное право России. Правовые основы физической культуры и спорта: Учебник для студентов вузов, обучающихся по специально-

206 с. 021100 «Юриспруденция» и
022300 «Физическая культура и спорт» / Под ред. проф. П.В. Крашенинникова.
- М.: ЮНИТИ-ДАНА, Закон и право, 2005. - 671 с.

6. Алексеев С.С. Общая теория права. М.: Юридическая литература. -1982.-
Т.2.-359 с.

7. Андреева В.И., И.А. Костян, Э.Г. Тучкова. Кадровая служба - 2005: ин-
формационное обеспечение. Трудовой договор // Справочник кадровика, 2005. -
№7.-С. 14.

8. Апциаури Л.Ш. Спорт как социальное явление и фактор социализации
личности // Теория и практика физической культуры. Научно-теоретический
журнал, 2003.-№1,-С. 12-14.

9. Бальсевич В.К., Лубышева Л.И. Спортивно ориентированное физическое
воспитание: образовательный и социальный аспекты // Теория и практика фи-
зической культуры. Научно-теоретический журнал, 2003. - № 5. - С. 19-22.

10. Барков И. Подряд, заказ и трудовой договор // Еженедельник советской
юстиции. М, 1924. - № 44. - С. 1049-1051.

11. Барулин В.С. Социальная философия. Ч. 1.-М.:МГУ, 1993.-368 с.

12. Безина А.К. Судебная практика по трудовым делам. Учебное пособие
для магистров права. — Казань: Казанский государственный университет им.
В.И. Ульянова - Ленина, 2004. - 274 с.

13. Безина А.К. Щелыванова Ж.В. Советское трудовое право. Указатель
литературы 1917-1969.-Казань, 1971.-392 с.

14. Белых В.С. Правовое регулирование предпринимательской деятельно-
сти в России: монография. - М.: ТК Велби, изд-во Проспект, 2005. - 432 с.

15. Бикеев А.А., Васькевич В.П., Челышев М.Ю. Правовая природа дис-
квалификации в профессиональном спорте. // Трудовое право. Ежемесячный
практический журнал, 2002. - № 12. - С. 87-94.

16. Богуславский М.М. Международное частное право: Учебник. - 5-е изд.,
перераб. и доп. - М: Юристъ, 2004. - 604 с.

17. Большой энциклопедический словарь. — 2-е изд., перераб. и доп. - М.: «Большая Российская энциклопедия»; СПб.: «Норит», 1997. - 1456с: ил.
18. Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Книга первая: Общие положения: Изд. 2-е, испр. - М.: «Статут», 1999. - 848 с.
19. Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Книга третья: Договоры о выполнении работ и оказании услуг. Издание дополненное, исправленное (2-й завод). - М.: «Статут», 2002. - 1055 с.
20. Брагинский М.И., Витрянский В.В., Суханов Е.А., Ярошенко К.Б. Комментарий части второй Гражданского кодекса Российской Федерации для предпринимателей. - М.: Фонд Правовая культура, 1996. - 448 с.
21. Братановский С.Н. Управление физической культурой и спортом в условиях реформ, автореф. дисс... докт. юрид. наук, Саратов, 1997. -49 с.
22. Братусь С.Н. Субъекты гражданского права. М., 1950. - 368 с.
23. Братусь С.Н. Юридические лица в советском гражданском праве. М, 1947.-364 с.
24. Быкова Т.А., Рузанова В.Д., Серветник А.А., Хмелева Т.И. Учебное пособие по курсу «Гражданское право». Часть первая. - Саратов: Приволжское кн. изд-во, 2002. - 176 с.
25. Бублик В. Гражданское законодательство и имущественный статус экономических агентов // Хозяйство и право, 1996. - № 8. - С. 59-74.
26. Бюллетень международных договоров, 1997. - № 7.
27. Бюллетень международных договоров, 2004. - № 6.
28. Валеев Д.Х., Васькевич В.П., Челышев М.Ю. Комментарий к Закону РФ «О защите прав потребителей» (постатейный) / Под общей ред. М.Ю. Челышева. - М.: Юрайт-М, 2002. - 255 с.
29. Васькевич В.П., Челышев М.Ю. Правовое регулирование профессионального спорта//Российская юстиция, 2001. — № 7. - С. 35-36.
30. Венгеров А.Б. Теория государства и права: Учебник для юридических вузов. - М.: ИКФ ОМЕГА-Л, 2002. - 608с.

31. Вилкова Г.Н. Договорное право в международном обороте. М, 2002. -368 с.
32. Гамбаров Ю.С. Курс гражданского права. Т. I. Общая часть. СПб., 1911. - 780 с.
33. Генкин Д.М. Право собственности в СССР. М., Госюриздат, 1961. -223 с.
34. Герцык Е. Об юридическом разграничении трудового договора и договора подряда // Вопросы труда. М., 1926. - № 7. - С. 70-72.
35. Головина СЮ. Содержание трудового договора при заемном труде // Хозяйство и право, 2004. -№ 10. - С. 23.
36. Гражданский кодекс Российской Федерации. С постатейным приложением материалов практики Конституционного Суда РФ, Верховного Суда РФ, Высшего Арбитражного Суда РФ. - М.: Издательская группа НОРМА-ИНФРА-М, 1999.-1024 с.
37. Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть первая, вторая и третья. - М.: ТК Велби, 2004. - 448 с.
38. Гражданское право. Часть вторая: Учебник / Под общей ред. А.Г. Калпина. - М.: Юристь, 1999. - 542 с.
39. Гражданское право России. Часть вторая. Обязательственное право: Курс лекций. Отв. ред. О.Н. Садилов. - М.: Издательство БЕК, 1997. - 704 с.
40. Гражданское право России. Обязательственное право: Курс лекций / Отв. Ред. О.Н. Садилов. - М.: Юристь, 2004. - 845 с.
41. Гражданское право. Учебник. Часть I. Издание второе, переработанное и дополненное. /Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. - М.: «ТЕИС», 1996. - 600 с.
42. Гражданское право. Учебник. Часть II. / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. - М.: «ПРОСПЕКТ», 1997. - 784 с.
43. Гражданское право: учеб.: в 3 т. Т. 1. - 6-е изд., перераб. и доп. / Н.Д. Егоров, И.В. Елисеев (и др.); отв. ред. А.П. Сергеев, Ю.К. Толстой. - М: ТК Велби, Изд-во Проспект, 2005. - 776 с.

44. Гражданское право. В 2-х томах. Том 1. Учебник / Под ред. проф. Е.А.Суханов. - М.: Издательство БЕК, 1993. - 384 с.
45. Гражданское право: В 2-х томах. Том 2. Учебник / Под ред. проф. Е.А.Суханов. - М.: Издательство БЕК, 1993. - 432 с.
46. Гражданское право: В 2 т. Том I: Учебник / Ответ. Ред. проф. Е.А. Суханов. - 2-е изд., перераб. и доп. - М.: Издательство БЕК, 1998. - 816 с.
47. Гражданское право: В 4 т. Том I. Общая часть: Учебник / Отв. ред. проф. Е.А. Суханов. - 3-е изд., перераб. и доп. - М.: Волтерс Клувер, 2004. - 720 с. - (Серия «Классический университетский учебник»). - ISBN 5-466-00043-4.
48. Гражданское право: В 4 т. Том 3: Обязательственное право: учеб. для студентов вузов, обучающихся по направлению 521400 «Юриспруденция» и по специальности 021100 «Юриспруденция» / [Витрянский В.В. и др.]; отв. ред. - Е.А. Суханов. - 3-е изд., перераб. и доп. - М.: Волтерс Клувер, 2005. - 800 с. - (Серия «Классический университетский учебник» / Моск. гос. ун-т им. М.В. Ломоносова). - Авт. указаны на VIII с. текста. - ISBN 5-466-00100-7 (в пер.).
49. Гражданское право России. Часть первая: Учебник / Под ред. З.И. Цыбуленко. - М.: Юристъ, 1998. - 464 с.
50. Дернбург Г. Пандекты. Обязательственное право. М., 1900.
51. Дзгоев Ч. Национальная команда может исчезнуть с экранов // Известия. -06.12.2005. -№ 222. -С. 15.
52. Дипломатический вестник, 1996. — № 6.
53. Дмитриева И.К. Принципы российского трудового права. Монография. М., 2004.-156 с.
54. Ершова Е.А. Заемный труд // Трудовое право, 2004. - № 10. - С. 27.
55. Ежемесячный специализированный журнал «Планета Баскетбол», 2004. - №4.
56. Ежемесячный специализированный журнал «Планета Баскетбол», 2004. - №2(51).
57. Забозлаев А. Отличие трудового договора от договора подряда // Социальное обеспечение. М., 1957. -№ 5. -С. 61-63.

58. Захарьина А.В. Договор комиссии. Учет. Налоги. Арбитраж: практическое пособие. - М.: ЗАО ИКЦ «ДИС», 2006. - 126с. - (Серия «Коммерческие договоры»).

4' 59. Зеленецкий А. Отличие подряда от трудового найма // Еженедельник советской юстиции. М., 1923. - № 33. - С. 748-750.

60. Зивс С.Л. Источники права, М.: Наука, 1981. - 239 с.

61. Зумбулидзе Р.-М.З. Обычное право как источник гражданского права. // Обычай в праве: Сборник. - СПб.: издательство «Юридический центр Пресс», 2004.-382 с.

2 62. Иванов Г.Г., Маковский А.Л. Международное частное морское право. Л.: Судостроение, 1984. - 280 с.

63. Илюшина М.Н., Челышев М.Ю. Ситдикова Р.И. Коммерческое право: Учеб. Пособие; Практикум; Учеб. Программа / Под ред. Н.А. Барина. - М.: Юрайт-Издат, 2002. - 383 с.

г 64. Информационный бюллетень. Межпарламентская Ассамблея государств-участников Содружества независимых Государств, 2002. - № 29.

65. Иоффе О.С. Обязательственное право. - М.: Юридическая литература, 1975.- 880 с.

66. Иоффе О.С., Толстой Ю.К. Новый Гражданский кодекс РСФСР. Л.: ЛГУ, 1965.

"" 67. Канунникова А.Б., Пастухова А.А., Лукьянчук Е.Н. Трудовой договор как основа организации труда в физкультурно-спортивных организациях. // Журнал руководителя кадровой службы «Справочник кадровика», 2005. - № 4. - с. 19-25.

68. Карташкин В.А. Права человека в международном и внутригосударственном праве. М.: Ин-т гос-ва и права, 1995. - 135 с.

69. Кечекьян С.Ф. О понятии источника права // Ученые записки МГУ. Труды юридического факультета. 1946. - вып. 116. - кн. 2. - С. 4-6.

✿ 70. Кечекьян С.Ф. Правоотношения в социалистическом обществе. М.: Изд-во Акад. наук СССР, 1958.-187 с.

71. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части первой (постатейный). Руководитель авторского коллектива и ответственный редактор доктор юридических наук, профессор О.Н. Садилов - М.: Юридическая фирма КОНТРАКТ; ИНФРА-М, 1997. - XXII. - 778 с.

72. Коммерческое право: Учебник / АЛЮ. Бушев, О.А. Городов, Н.С. Ковалевская и др.; Под ред. В.Ф. Попондопуло, В.Ф. Яковлевой. - СПб., Издательство С.-Петербургского университета, 1997. - 518 с.

73. Комментарий к ФЗ «О физической культуре и спорте в Российской Федерации» / Под ред. Н.А. Игнатюк; Институт законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации. - М.: ЗАО «Юридический Дом «Юстицинформ», 2002. - 168 с.

74. Комментарий МТП к Инкотермс 2000. Толкование и практическое применение. Публикация МТП № 620: Пер. с англ. М., 2002.

75. Корнеева И.Л. Гражданское право Российской Федерации: Учеб. пособие. - М.: ИНФРА-М, 2005. - 486 с. - (Высшее образование).

76. Коршунова Т.Ю. Правовое регулирование отношений, связанных с наведением работников для выполнения работ в других организациях (заемный труд) // Трудовое право, 2005. - № 6 (64). - С. 7-30.

77. Кохановский В.П. Философия и методология науки: Учебник для высших учебных заведений. - Ростов н/Д.: «Феникс», 1999. - 576 с.

78. Кравченко А.И. Социология: Учебник для вузов. - М.: Академический Проект, 2001.-508 с.

79. Красавчиков О.А. Юридические факты в советском гражданском праве. М., 1958.

80. Краткий философский словарь. Под редакцией Алексеева А.П. - М.: «Проспект», 1998. - 400 с.

81. Маргулис М.А. Нормотворчество корпоративных объединений в области спорта, автореф. дисс... канд. юрид. наук, М., 2005. -32 с.

82. Маркс К., Энгельс Ф. Сочинения: в 30-ти т. / Ин-т марксизма - ленинизма при ЦК КПСС. - М.: Госполитиздат, 1962. - Т. 27. - 684 с.

83. Мейер Д.И. Избранные произведения по гражданскому праву. М.: АО «Центр ЮрИнфоР», 2003. - 389 с.
84. Международные нормативные акты ЮНЕСКО. - М.: Логос, 1993. - С. 186-190.
85. Международное публичное право. Сборник документов. Т. 1. - М.: Издательство БЕК, 1996. - 570 с.
86. Международное публичное право. Сборник документов. Т. 2. - М.: Издательство БЕК, 1996. - 539 с.
87. Момджян К.Х. Введение в социальную философию: Учеб. Пособ. - М.: Высш. шк., КД «Университет», 1997. - 448 с.
88. Момджян К.Х. Философия общества // Кузнецов В.Г., Кузнецова И.Д., Миронов В.В., Момджян К.Х. Философия. М., 1999. - 476 с.
89. Муромцев Г.И. Источники права (теоретические аспекты проблемы) // Правоведение, 1992. - № 2. - с. 23-40.
90. Национальное законодательство о физической культуре и спорте: Хрестоматия: В 2-х томах. - Том 1: Законодательные акты о физической культуре и спорте / Авторы-составители В.В. Кузин и М.Е. Кутепов. - М.: СпортАкадем-Пресс, 2002. - 448 с.
91. Национальное законодательство о физической культуре и спорте: Хрестоматия: В 2-х томах. - Том 2: Подзаконные акты о физической культуре и спорте / Авторы-составители В.В. Кузин и М.Е. Кутепов. - М.: СпортАкадем-Пресс, 2003,- 504 с.
92. Новицкий И.Б. Римское право. М.: ТЭИС, 1995. - 245 с.
93. Нормативное правовое обеспечение сферы физической культуры и спорта: реализация стратегии реформирования отрасли на рубеже веков: Документы и материалы (1999-2002 годы) / Авт.-сост. П.А. Рожков. - М.: Советский спорт, 2002.-1040 с.
94. Нуртдинова А.Ф. Заемный труд: особенности организации и возможности правового регулирования // Хозяйство и право, 2004. - № 9. - С. 23.

95. Огородов Д.В., Челышев М.Ю. Смешанные договоры в частном праве: отдельные вопросы теории и практики // Законодательство и экономика, 2005. - № 10.-С. 50-53.

96. Ожегов СИ. и Шведова НЛО. Толковый словарь русского языка: 80 000 слов и фразеологических выражений / Российская академия наук. Институт русского языка им. В.В. Виноградова. - 4-е изд., дополненное. - М.: Азбуковник, 1999.-944 с.

97. Официальные Правила Баскетбола для мужчин и женщин 2000 г. - М.: СпортАкадемПресс, 2000. - 112 с.

98. Парций Я.Е. Комментарий к Закону Российской Федерации «О защите прав потребителей»: постатейный. - М.: Юрайт-М, 2001. - 327 с.

99. Положение о лицензировании профессиональных хоккеистов // СПС «КонсультантПлюс:ВерсияПроф».

100. Попондопуло В.Ф. Коммерческое (предпринимательское) право: Учебник. - М.: Юристъ, 2005. - 668 с.

101. Попова О.В. Трудовой и гражданско-правовой договор: сходство и различия // Приложение к журналу «Справочник кадровика», «Для кадровика: Трудовые споры», 2005. - апрель. - № 0'05. - С. 45-55.

102. Поротиков А.И. Обычай в гражданском праве. // Обычай в праве: Сборник. - СПб.: издательство «Юридический центр Пресс», 2004. - 382 с.

103. Проект № 214095-4 Федерального закона «О внесении изменений в статьи 24 и 25 Федерального закона «О Физической культуре и спорте в Российской Федерации». Внесен депутатами Государственной Думы П.В. Крашенинниковым, В.А. Третьяком, А.А. Карелиным, В.Н. Плигиным, членами Совета Федерации Г.Э. Бурбулисом, В.Л. Мутко, А.И. Казаковым. // СПС «КонсультантПлюс Законопроекты».

104. Пугинский Б.И. Коммерческое право России. - М: Юрайт-издат, 2003. - 314с.

105. Радугин А.А. Философия: курс лекций. - 2-е изд., перераб. и доп. - М.: Центр, 1997.-272 с: ил.

106. Разумович Н.Я. Источники и формы права // Советское Государство и право, 1988.-№3.
107. Рауш В. Комарова рвется в сборную через суд // Известия. - 06.12.2005.-№222.-С. 1, 15.
108. Регламент проведения официальных российских соревнований по хоккею в сезоне 2004-2005 гг. // СПС «КонсультантПлюс:ЭкспертПриложение».
109. Российская юридическая энциклопедия. - М.: Издательский дом ИНФРА-М, 1999.-Х, 1110 с.
110. Сборник официальных документов и материалов Госкомспорта Российской Федерации, 2001. -№ 8.
111. Свод нормативных актов ЮНЕСКО. - М.: Международные отношения, 1991.-е. 186-190.
112. Скачкова Г.С. Особенности регулирования трудовых отношений в области физической культуры и спорта // Трудовое право. 2002. - № 5. - с. 70-71.
113. Скороходов С. Последствия недействительности сделок, совершаемых комиссионером // Хозяйство и право, 2003. -№ 1. — С. 50-54.
114. Скороходов С. Имущественные обязанности комиссионера // Хозяйство и право, 2004. - № 4. - С. 52-58.
115. Соколов СВ. Социальная философия: Учеб. Пособие для вузов. - М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2003. - 440 с.
116. Социальная философия. Учебник. // Под общей редакцией Андрущенко В.П., Горлач Н.И. - Киев-Харьков: Издательский дом «Единорог», 2002. - 736 с.
117. Тархов В.А. Курс гражданского права. Понятие гражданского права. Саратов, Изд-во Сарат. Университета, 1987. - 159 с.
118. Тархов В.А. Гражданское правоотношение. Уфа, 1993.
119. Тархов В.А. Основные положения Гражданского кодекса Российской Федерации // Вестник СГАП, 1995. -№ 1.

120. Теория государства и права. Учебник для юридических вузов и факультетов. Под ред. В.М. Корельского и В. Д. Перевалова - М.: Издательская группа ИНФРА М - НОРМА, 1997. - 570 с.

121. Теория государства и права (конспект лекций в схемах). Ред. - сост. Водопьянов В.П. - М.: «Приор-издат», 2004. - 192 с. В книге использован авторский материал Якушева А.

122. Теория государства и права: Курс лекций / Под ред. Н.И. Матузова и А.В. Малько. - 2-е изд., перераб. и доп. М.: Юристъ, 2004. - 768 с.

123. Теория государства и права. Курс лекций / Под ред. Н.И. Матузова и А.В. Малько. - М.: Юристъ, 1997. - 672 с.

124. Теория государства и права: Учебник для вузов / Отв. Ред. В.Д. Перевалов - 3-е изд., перераб. и доп. - М.: Норма, 2004. - 468 с.

125. Тихомиров Ю.А. Право официальное и неофициальное // Журнал российского права, 2005. - № 5. - С. 80-87.

126. Тихомиров Ю.А. Право и саморегулирование // Журнал российского права, 2005. - № 9. - С. 86-96.

127. Устав Российской Федерации баскетбола // СПС «Консультант Плюс:ЭкспертПриложение».

128. Уваров В.Н. Государственно-правовые проблемы развития физической культуры и спорта в СССР, автореф. дисс.докт. юрид. наук, Ташкент, 1986.-50 с.

129. Уловистова Н.В. Нормативно-правовое регулирование в сфере физической культуры и спорта. - М.: Советский спорт, 2003. - 148 с.

130. Философия: Учебник / Под ред. В.Н. Лавриненко. - 3-е изд., исп. и доп. - М.: Юристъ, 2005. - 506 с.

131. Халфина Р.О. право личной собственности граждан СССР. М.: Изд-во Акад. наук СССР. - 1955. - 183 с.

132. Халфина Р.О. Общее учение о правоотношении. М.: Юридическая литература, 1974.-351 с.

133. Хохлов В.А. Гражданско-правовая ответственность за нарушение договора, автореф. дисс... докт. юрид. наук, Саратов, 1998. - 41 с.

134. Хропанюк В.Н. Теория государства и права: Учебное пособие для высших учебных заведений / Под ред. профессора В.Г. Стрекозова. - М.: «Дабаров, Ткачев, Димов», 1995. - 384 с.

135. Челышев МЛЮ. Предпринимательская деятельность в профессиональном спорте: некоторые спорные вопросы законодательства и практики. // Бизнес, Менеджмент и Право. Ежеквартальный научно-практический экономико-правовой журнал. 2003. - № 3.

136. Черниченко СВ. Личность и международное право. М.: Международные отношения, 1974. - 166 с.

137. Шевченко О.А. Особенности правового регулирования труда профессиональных спортсменов, автореф. дисс... канд. юрид. наук, М., 2005. - 22 с.

138. Шершеневич Г.Ф. Курс гражданского права. Т. I. Введение. Вып. I. Казань. 1901.-206 с.

139. Шершеневич Г.Ф. Общая теория права. Т. I. Вып. II. Часть теоретическая. М., 1911.-с. 321-512.

140. Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права. Т. 1. М.: Статут, 2005. - 461 с. (Классика российской цивилистики).

141. Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права. Т.2. - М.: Статут, 2005. - 462 с. (Классика российской цивилистики).

142. Шершеневич Г.Ф. Курс торгового права. Т. II: Торговые сделки. - М.: Статут, 2005. - 544 с. (Классика российской цивилистики).

143. Энциклопедия баскетбола от Гомельского / А.Я. Гомельский. - М.: ФАИР-ПРЕСС, 2002. - 340 с.

144. Яковлев В.Ф. Развитие частного права в России // Эж-Юрист. Российская правовая газета, 2003. - № 46.