



МИНИСТЕРСТВО НАУКИ И ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ РОССИЙСКОЙ  
ФЕДЕРАЦИИ

**ФЕДЕРАЛЬНОЕ ГОСУДАРСТВЕННОЕ БЮДЖЕТНОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ  
УЧРЕЖДЕНИЕ ВЫСШЕГО ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ  
«ДОНСКОЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ ТЕХНИЧЕСКИЙ УНИВЕРСИТЕТ»  
(ДГТУ)**

КАФЕДРА «ТЕОРИЯ И ПРАКТИКА ФИЗИЧЕСКОЙ КУЛЬТУРЫ И СПОРТА»

### **МЕТОДИЧЕСКИЕ МАТЕРИАЛЫ**

по дисциплине «Правовые основы физкультурно-спортивной деятельности»  
для студентов заочной формы обучения  
по направлению подготовки 49.03.01 «Физическая культура»

Ростов-на-Дону, 2021

**Теоретический материал**  
**по дисциплине «Правовые основы физкультурно-спортивной**  
**деятельности»**

**Тезисы лекций**

**Понятие, сущность и содержание современного спортивного права**

Освещая проблему понятия и содержания спортивного права, нужно опираться на понятийный инструментарий, сложившийся в отечественной юриспруденции. Согласно общей теории права, базовым, наиболее крупным элементом системы права является отрасль права, которая представляет собой наиболее широкую совокупность (а точнее говоря, систему) правовых норм, регулирующих определенный вид общественных отношений. Господствующее положение отрасли как структурного элемента в системе права предопределяется тем, что она отражает и регулирует наиболее значимые, относительно обособленные общественные отношения. Составной частью отрасли является правовой институт, представляющий собой сравнительно небольшую и устойчивую группу правовых норм, регулирующих определенную разновидность общественных отношений. Родственные институты могут образовывать подотрасли права. Например, отраслью является гражданское право, а его подотраслью – обязательственное право. В свою очередь, институтом, входящим в эту подотрасль, являются обязательства вследствие неосновательного обогащения, предусмотренные гл. 60 Гражданского кодекса Российской Федерации (ГК РФ). Большинство отраслей (а нередко и подотрасли права) имеют системообразующий правовой акт (кодекс или другой федеральный закон), вокруг которого формируется вся система данной отрасли или подотрасли права. В сфере физкультуры и спорта таковым на сегодняшний день является Федеральный закон от 4 декабря 2007 г. № 329-ФЗ «О физической культуре и спорте в Российской Федерации». Главными основаниями для градации права на отрасли являются предмет и метод. Предметом признаются общественные отношения, выделяющиеся своей однородностью и урегулированные нормами определенной отрасли права. Под методом понимается способ регулятивного воздействия на предмет, специфические приемы регулирования. В связи с этим образование отдельных отраслей права происходит не произвольно, а как следствие отпочкования обособленной группы общественных отношений, представляющих предмет, и формирования особого регулятивного режима, представляющего метод правового регулирования (в частности, специфическое сочетание дозволения, запрета и предписания). Таким образом, специфический предмет и метод являются необходимыми условиями появления новой отрасли права. Если в науке возникает полемика, связанная с образованием новой отрасли, то сутью такого спора будет прежде всего обособление

предмета этой отрасли от смежных и выяснение особенностей метода правового регулирования. Правовая наука рассматривает систему права как объективную реальность. Научно обоснованная, грамотно структурированная система права способствует его развитию и является ориентиром для законодателя. Имея под собой объективную основу (реально существующие общественные отношения), данная система получает научное осмысление, т. е. субъективную оценку, в трудах ученых-правоведов. И здесь возможны различные точки зрения. При построении «своих» систем права одни исследователи отстаивают необходимость соблюдения предметной чистоты отрасли, других привлекают более обширные комплексы. В юридической литературе не прекращается спор по поводу обоснованности выделения новых элементов системы права, таких как муниципальное, бюджетное, предпринимательское, информационное, транспортное и др. Согласно господствующему в юридической науке мнению, принято выделять базовые, специальные и комплексные отрасли права. Так, согласно позиции С. С. Алексеева, весь нормативный материал komponуется сначала в «профилирующие, базовые» отрасли, к каковым относятся отрасли конституционного, административного, гражданского, уголовного права и соответствующие отрасли процессуального права, затем в специальные отрасли (трудовое, земельное, финансовое и др.) и, наконец, в отрасли комплексные, для которых «характерно соединение разнородных институтов профилирующих и специальных отраслей». По мнению С. С. Алексеева, «комплексные отрасли права – это такие общности правовых норм, которые реально объективировались в правовой системе и которые, не разрушая основной структуры права, существуют в виде вторичных правовых образований».

Действительно, в системе российского права формируются образования комплексного характера, например маркетинговое, конкурентное, банковское, биржевое, приватизационное, конкурсное, страховое, сервисное право. Свидетельством разветвления и специализации права могут служить и такие направления юриспруденции, как парламентское, избирательное, бюджетное, лицензионное, внешнеэкономическое, валютное, служебное, горное, церковное, образовательное, градостроительное, транспортное право. В ряду названных нормативно-правовых структур находится и спортивное право. Данные образования являются комплексными потому, что входящие в них нормы могут быть не связаны единым методом и механизмом регулирования. Почти все они прописаны в основных отраслях права. Так, многие нормы спортивного права можно совершенно четко распределить, в частности, по таким основным отраслям права, как трудовое, гражданское, административное, финансовое, уголовное, международное, процессуальное. Таким образом, в последнее время происходит своего рода удвоение структуры права, которое полностью согласуется с философскими представлениями о возможности объективации того или иного явления в нескольких перекрещивающихся структурах, о существовании иерархии структур. С этой точки зрения спортивное право в качестве обособленной

группы норм рассматривается как комплексное образование, в котором путем введения общих понятий, институтов, приемов и принципов регулирования объединяется разнородный нормативный материал. Это доказательство того, что с позиции принципов построения российской правовой системы о спортивном праве можно говорить как о комплексной отрасли права. В то же время с точки зрения учебной дисциплины российское спортивное право является вполне самостоятельным предметом, охватывающим сферу своеобразных, проникнутых органичным единством и взаимосвязанных общественных отношений и соответствующую нормативную базу, которая отличается многообразием и сложностью изучаемых институтов и норм.

Физическая культура и спорт – это одна из общепризнанных отраслей человеческой деятельности, которая так же, например, как и сельскохозяйственная деятельность, требует специфического правового осмысления и регулирования. Одним из важнейших оснований для такого вывода служит не вызывающий ни у кого сомнения факт, что физическая культура и спорт представляют собой сложнейшую социально-экономическую систему, разнообразные и разнохарактерные общественные отношения в которой призвано регулировать право. Будучи неотъемлемым, сложным и многогранным общественным явлением, сфера физической культуры и спорта обладает рядом существенных особенностей, отличающих ее от других сфер человеческой деятельности. Назовем лишь базовые позиции, характеризующие физическую культуру и спорт как социально-экономическую систему, требующую использования специфических подходов к правовому урегулированию:

- современная физическая культура и спорт представляют собой сложную систему в плане наличия разнообразных типов физкультурно-спортивной деятельности, к основным из которых относятся спорт высших достижений, профессиональный спорт, массовый спорт и физическая культура, физическое воспитание дошкольников и учащихся различных образовательных учреждений по государственным программам, физическая подготовка военнослужащих, профессионально-прикладная физическая подготовка, спортивные способы рекреации и реабилитации и др.;

- существуют специфические функции спорта – экономическая, военная, политическая, миротворческая, научная, коммерческая, воспитательная, образовательная, информационная, пропагандистская, социализирующая, гедонистическая, рекреативная, реабилитационная;

- система физической культуры и спорта направлена на обеспечение всестороннего развития человека, утверждение здорового образа жизни, формирование потребности в физическом и нравственном совершенствовании, создание условий для занятий любыми видами физической культуры и спорта, организацию профессионально-прикладной подготовки, профилактику заболеваний, вредных привычек и правонарушений;

- гражданам гарантируется право заниматься физической культурой и спортом (в том числе спортом как профессией), объединяться в

организации физкультурно-оздоровительной и спортивной направленности, физкультурно-спортивные общества, федерации по видам спорта, ассоциации, клубы и иные объединения;

- отрасль «физическая культура и спорт», в отличие от многих отраслей народно-хозяйственного комплекса, в качестве продукта производит разнообразные социально-культурные и материальные услуги, а также товары;

- физическая культура и организованный спорт связаны со сложной системой соответствующих институтов и органов;

- управленческие функции в области физической культуры и спорта осуществляют отраслевые и внеотраслевые федеральные органы исполнительной власти, а также многочисленные и многообразные общественные органы управления;

- организации в области физической культуры и спорта функционируют практически во всех организационно-правовых формах, предусмотренных ГК РФ;

- существует широкое разнообразие реальных физкультурно-спортивных и производственно-хозяйственных отношений, предопределяемых многогранностью деятельности участвующих в физкультурно-спортивном движении субъектов, а также разнонаправленностью научно-технического, экономического, социального и организационного потенциалов в данной сфере Российской Федерации, субъектов РФ, муниципальных образований и отдельных спортивных организаций;

- физическая культура и особенно спорт России являются составной частью мирового физкультурно-спортивного и олимпийского движения, в связи с чем многие аспекты их функционирования и развития подпадают под действие нормативных актов международного и регионального уровней, что вызывает необходимость инкорпорировать отдельные их нормы в национальное законодательство и регламентные акты;

- наличествует юридический характер спортивного порядка, предопределяемый, в частности, способностью спортивной организации к саморегулированию через различные уставы и регламенты и способностью гарантировать обязательность своих требований через применение закрепленных в указанных документах спортивных санкций;

- имеются объективная спортивная ответственность и особые принципы спортивной деятельности – состязательный момент, бескорыстность спортсменов, доказуемость результатов и др.

Предметом правового регулирования спортивного права как комплексной специализированной отрасли права является определенная группа общественных отношений, присущая только данному праву.

Под предметом спортивного права мы понимаем органический комплекс общественных отношений, возникающих в сфере физической культуры и спорта, в частности гражданских, трудовых и социального обеспечения,

государственно- управленческих, финансовых и ресурсного обеспечения, предпринимательских, уголовно-правовых, в сфере спортивной медицины и охраны здоровья занимающихся физкультурой и спортом, противодействия применению допинга, международных, а также процессуальных (по урегулированию спортивных споров).

Как видим, речь идет о многообразии видов общественных отношений в сфере физической культуры и спорта, которые не могут быть отнесены, взятые в совокупности, к предмету ни одной из традиционных отраслей права. Несмотря на то что различные виды общественных отношений в сфере физической культуры и спорта не составляют органического единого субстрата, они тесно взаимосвязаны друг с другом и могут рассматриваться в качестве целостного образования. Именно в этом состоит специфика спортивных отношений как сложного комплекса различных видов общественных отношений в сфере физической культуры и спорта.

Данная концепция рассматривается нами при характеристике природы общественных отношений, складывающихся в сфере физкультурно-спортивной деятельности, развивающихся в связи со становлением спортивного права как вторичной структуры в системе российского права.

В правовой науке существуют различные взгляды на метод правового регулирования. Согласно позиции профессора Г.В. Чубукова, необходимо различать общеправовые методы (запреты, предписания, дозволения и др.), применяемые в том или ином сочетании во всех отраслях российского права; межотраслевые (договорные, метод возмещения ущерба и др.), характерные для определенной группы отраслей, например, для отраслей хозяйственно-правового комплекса; отраслевые. Так, каждая отрасль права должна характеризоваться собственными, присущими только ей методами правового регулирования своего предмета; их в юридической литературе принято именовать отраслевыми методами. Они дополняют общеправовые и межотраслевые методы, которыми обладают другие отрасли права. В спортивном праве можно определить следующие отраслевые методы:

- обеспечения представителям всех слоев населения равных возможностей заниматься физкультурой и спортом независимо от их доходов и благосостояния, расы, цвета кожи, пола, языка, религии, политических или иных убеждений, национального и социального происхождения и т. д.;

- использования средств физической культуры и спорта в профилактике заболеваний, разностороннем физическом совершенствовании граждан, формировании здорового образа жизни населения, профилактике табакокурения, пьянства, наркомании, преступности и других форм асоциального поведения;

- использования физической культуры и спорта как средства подготовки к производственной деятельности и воинской службе;

- взаимосвязи физического воспитания с другими видами

- воспитания (умственным, трудовым, нравственным и т. п.);

- обеспечения соблюдения экологических принципов при развитии

физической культуры и спорта, здоровой окружающей среды и условий жизни, которые способствуют активным занятиям физической культурой и спортом, самореализации и воспитанию чувства собственной значимости, а также позволяют гражданам полностью реализовать свой жизненный потенциал;

- консолидации общества, укрепления единства и сплоченности нации средствами физической культуры и спорта;

- комплексного государственного воздействия на физкультурно-спортивные отношения путем сочетания общественных, экономических, организационно-административных и политических механизмов, позволяющих целенаправленно мотивацию деятельности субъектов сферы физической культуры и спорта на достижение приоритетов отрасли;

- целенаправленного воздействия на достижение обоюдных интересов в результате деятельности субъектов сферы физической культуры и спорта;

- создания благоприятных условий развития и финансирования организаций сферы физической культуры и спорта, в том числе олимпийского, паралимпийского и сурдлимпийского движения России, а также для развития благотворительности и спонсорства в физкультуре и спорте;

- обеспечения материальной поддержки и социальной защиты спортсменов высокого класса в период и по окончании спортивной карьеры;

- поощрения и поддержания мер по защите здоровья спортсменов, возмещения вреда здоровью, связанного с последствиями спортивной деятельности; восстановления утраченных функций после спортивных травм и перенесенных профессиональных заболеваний;

- расширения системы юридических гарантий для экономической свободы спортивного бизнеса;

- соблюдения прав интеллектуальной собственности и других исключительных прав в сфере физической культуры и спорта;

- обеспечения развития народных и национальных систем физического воспитания и спортивной подготовки, позволяющих полностью раскрыть национальные традиции народов России, их самобытность в рамках единой государственной системы;

- обеспечения пропаганды физической культуры и спорта, а также развития образования и науки в области физической культуры и спорта;

- оптимального сочетания регулирования спортивных отношений нормами «жесткого» и «мягкого» права, в том числе нормами *Lex Sportiva*, на международном и национальном уровнях;

- обеспечения эффективной подготовки к соревнованиям, участия в соревновательной деятельности и достижения максимально высоких спортивных результатов;

- противодействия применению допинга, в том числе путем допинг-контроля, обеспечения равных стартовых условий и правил честной

игры и соревнования; поощрения конкуренции в спорте; учета правил спортивной этики;

- обеспечения общественного порядка и общественной безопасности при проведении физкультурных и спортивных мероприятий;

- поддержания спортивного правопорядка, в том числе методы процессуально-правового регулирования разрешения спортивных коллизий, в частности посредством специализированной системы урегулирования спортивных споров – дисциплинарных органов спортивных и связанных с ними организаций и специализированных спортивных арбитражных (третейских) судов, и др.

Специфика отраслевых методов спортивного права многоаспектна и обусловлена как объективными закономерностями функционирования сферы физической культуры и спорта, так и необходимостью последовательно совершенствовать элементы физкультурно-спортивного движения в России. Установив предмет и методы российского спортивного права, на наш взгляд, целесообразно (возможно, при дальнейшем дополнительном обосновании) рассматривать его как молодую комплексную отрасль права и следующим образом определить понятие данной отрасли.

Спортивное право – это новейшая специализированная комплексная отрасль права, представляющая собой связанную внутренним единством систему правовых и регламентных норм, которыми закрепляются основные принципы, формы и порядок физкультурно-спортивной деятельности, включающей органический комплекс следующих общественных отношений: гражданских, трудовых и социального обеспечения, государственно-управленческих, финансовых и ресурсного обеспечения, предпринимательских, уголовно-правовых, отношений в сфере медицинского обеспечения и противодействия применению допинга, международных, процессуальных отношений по урегулированию спортивных споров, а также других отношений, связанных с физической культурой и спортом; совокупность норм, характеризующуюся их общностью и специфичностью, а также обладающую определенной автономностью в системе права при условии, что выделение такой группы обусловлено заинтересованностью спортивного сообщества в более детальном и эффективном регулировании соответствующего комплекса общественных отношений.

Данное определение содержит основные атрибуты спортивного права, однако носит описательный характер и сложно для восприятия. В академических целях можно применять более лаконичную дефиницию: спортивное право есть система правовых и регламентных норм, регулирующих отношения, складывающиеся в сфере физической культуры и спорта.

Большое внимание формулированию понятий мы уделяем потому, что их сущность определяет круг вопросов для дальнейшего изучения и понимания спортивного права. На важность этого вопроса обращал внимание еще в XVII в. французский философ Рене Декарт: «Дайте понятиям точное толкование, и вы освободите мир от половины заблуждений». В понятиях и терминах

раскрывается предмет изучения и преподавания любой дисциплины. В них концентрируются накапливаемые доктриной знания. Понятие считается полным, если оно имеет определение, т. е. краткую формулировку признаков и критериев отличия одного понятия от других, способов его употребления и повторения.

На наш взгляд, спортивное право может быть выделено в особую комплексную отрасль права прежде всего по такому признаку, как спортивные отношения. Спортивное право служит правовой формой выражения и закрепления политики государства и руководящих негосударственных спортивных организаций в области физической культуры и спорта как важного субъективного фактора формирования и развития этого комплексного правового образования.

Наряду с характеристикой предмета как определенной группы общественных отношений в сфере физкультурно-спортивной деятельности, метода их регулирования и специфических спортивных санкций нами рассматриваются вспомогательные критерии, по которым строится спортивное право. К ним относятся государственная политика в сфере физической культуры и спорта, принципы спортивного права и, конечно же, специальный нормативный материал – важнейший юридический критерий существования этого нового комплексного правового образования, а также специфические спортивные санкции.

За нарушение норм, издаваемых спортивными федерациями, они предусматривают в своих регламентных актах и применяют меры так называемой спортивной ответственности – спортивные санкции. Эти специфические санкции можно систематизировать следующим образом.

1) Спортивные санкции, применяемые к физическим лицам: предостережение (предупреждение); замечание; удаление/ исключение; дисквалификация на матч; запрет на появление в раздевалках и (или) на скамье запасных; запрет на вход на какой-либо стадион; запрет на участие в любой деятельности, связанной с футболом; перевод в запасную команду/фарм-клуб, следующий низший по рангу дивизион; штраф; запрет старта; добавление штрафного времени; аннулирование результатов соревнований; спортивная дисквалификация; возврат завоеванных наград; и др.

I. Спортивные санкции, применяемые к организациям: предостережение (предупреждение); замечание; запрет на осуществление трансферов; запрет на регистрацию новых спортсменов; проведение матча/матчей без зрителей; дисквалификация отдельных секторов стадионов за нарушение порядка болельщиками во время матчей; проведение матча/матчей на нейтральной территории (нейтральном стадионе в другом городе); запрет на выступление на каком-либо конкретном стадионе; отмена результата матча; присуждение технического поражения, зачет проигрыша; исключение; снятие турнирных очков; перевод в следующий низший по рангу дивизион; штраф; возврат завоеванных наград; и др.

II. В зависимости от субъекта, выносящего санкции. Спортивные

санкции могут выноситься спортивными юрисдикционными органами, например спортивная дисквалификация, штраф и др. Кроме того, в ходе состязания (матча, игры, поединка, боя, гонок, выступления и т. п.) отдельные спортивные санкции могут применяться непосредственно спортивными судьями (рефери, арбитрами), например предупреждение (желтая карточка), удаление (красная карточка) игрока, аналогичные санкции могут выноситься в отношении официального лица клуба.

Спортивное право по содержанию и закономерностям развития формируется на базе основополагающих политических решений государства и негосударственных руководящих спортивных организаций, заинтересованных в комплексном нормативном регулировании спортивных отношений. Спортивные отношения, являющиеся предметом спортивного права, складываются на основе частной, государственной и муниципальной собственности в частном, государственном и муниципальном секторах экономики.

Спортивные отношения, регулируемые спортивным правом, в соответствии с их нормативной природой, структурой и особенностями можно рассматривать в двух аспектах: с одной стороны, как объективную основу формирования спортивного права; с другой – с позиции процесса правообразования, который завершается созданием источников, выражающих нормы спортивного права.

В первом случае проблема спортивного права исследуется не в рамках научной систематики, а в пределах системы права как объективная реальность, сложившаяся на основе объединения системы взаимообусловленных норм, составляющих комплексную отрасль права. Во втором случае особое внимание (исходя из важности социальных факторов, детерминирующих сущность и содержание правовых норм) обращается на общественные отношения в сфере физической культуры и спорта, предопределяющие содержание и систему источников спортивного права.

Комплексный характер спортивного права предполагает, в частности, объединение в его составе норм различной юридической природы, имеющих как международный, включая международное публичное право, международное частное право и международное регламентное регулирование (*Lex Sportiva*), так и внутригосударственный характер, включая национальное правовое и регламентное регулирование (*Lex Sportiva*). Неоднородность спортивных отношений, а также их субъектов, влияющая на комплексный характер их нормативного регулирования, не препятствует объединению всех таких отношений, так как их интегрирующим началом выступают международное и национальное спортивные движения.

Все нормы спортивного права можно подразделить на материальные, процессуальные и процедурные, организационные. Они закрепляются в актах, издаваемых государством и муниципальными образованиями, а также негосударственными спортивными организациями (акты внеправовой нормативной регламентации в области спорта – *Lex Sportiva*, регламентные

акты). Если проанализировать нормативную базу в рассматриваемой сфере, то можно увидеть, что все эти нормы в спортивном праве встречаются, хотя часто они не развернуты, декларативны, иногда противоречивы. Но это как раз достаточно понятное состояние новой отрасли права, находящейся в стадии становления и развития.

В любом случае уже сейчас видно, что нормы спортивного права не сводимы к той или иной основной отрасли права. Учесть все разнообразие физкультурно-спортивных отношений в пределах одной или двух базовых отраслей невозможно. Современное право развивается и специализируется по различным отраслям второго порядка для того, чтобы комплексно и эффективно регулировать с учетом всех тонкостей соответствующие «участки» общественных отношений.

Поэтому только содержательная характеристика самого спортивного права, т. е. выделенной совокупности норм, и анализ системы теоретических и методических суждений, которые связаны с этими нормами и обслуживают их, могут внести окончательную ясность в проблему специфичности, самостоятельности, статусного положения спортивного права. В этом отношении представляется важным еще раз подчеркнуть значимость прагматического подхода: если группа норм активно развивается и наполняется отсутствующим в других отраслях содержанием, то это устраняет любые консервативные теоретические соображения об устоявшейся системе права, понятии отрасли и чистоте научных классификаций, хотя, конечно же, не отбрасывает их полностью.

Таким образом, речь идет о комплексном регулировании устойчивой группы общественных отношений. Представляется, что в перспективе необходимо принять Спортивный кодекс Российской Федерации.

### **Трудовой договор со спортсменом**

В настоящее время российское государство все большее внимание уделяет развитию профессионального спорта. Нашумевшие допинговые скандалы показали несовершенство нынешнего законодательства о профессиональном спорте, в том числе и законодательства, регулирующего труд спортсменов (ибо они заключают сегодня трудовые договоры со спортивными организациями). Вот почему так важно обращение к проблемам заключения, изменения и прекращения трудового договора со спортсменом. Основу законодательства РФ о физической культуре и спорте составляет Федеральный закон от 4 декабря 2007 г. № 329-ФЗ «О физической культуре и спорте в Российской Федерации».

Деятельность спортсменов-профессионалов регулируется также трудовым законодательством РФ и нормами, разработанными на основе уставов международных и российских физкультурно-спортивных организаций и утвержденными профессиональными физкультурно-спортивными объединениями по согласованию с общероссийскими федерациями по видам

спорта.

Введенная в Трудовой кодекс Российской Федерации (ТК РФ) Федеральным законом от 28 февраля 2008 г. №13-ФЗ гл. 54.1 «Особенности регулирования труда спортсменов и тренеров» определяет правовое положение работающих спортсменов. Являясь основным источником правового регулирования труда спортсменов, ТК РФ содержит также отсылочные нормы к другим источникам права, которые конкретизируют и развивают его положения в целях более полного правового регулирования труда спортсменов, в том числе принимаемые Международным олимпийским комитетом (МОК), международными федерациями и спортивными лигами.

Спортсменами признаются работники, трудовая функция которых состоит в подготовке и участии в спортивных соревнованиях по определенному виду (видам) спорта (ст.348.1. ТК РФ).

В ныне действующем Федеральном законе о физической культуре и спорте отсутствует формально закрепленное определение «профессиональный спортсмен».

Законодатель объединил всех спортсменов единым понятием и тем самым вызвал проблему неопределенности рассматриваемой дефиниции, которая в свою очередь переходит в проблему разграничения профессиональных спортсменов- профессионалов от спортсменов-любителей.

Профессиональный спортсмен – физическое лицо, которое занимается выбранным им видом (видами) спорта, проходит подготовку и участвует в спортивных соревнованиях, за которую он получает заработную плату (вознаграждение).

Спортсмен-паралимпиец – физическое лицо, имеющее нарушение здоровья со стойким расстройством функций организма, обусловленное заболеваниями, последствиями травм или дефектами, приведшими к ограничению жизнедеятельности и вызывающими необходимость его социальной защиты; признанное официально инвалидом; занимающееся профессионально одним или несколькими видами паралимпийского спорта; выступающее на паралимпийских соревнованиях на регулярной основе за заработную плату.

Работодателем в трудовых отношениях со спортсменами может быть физическое лицо либо юридическое лицо (организация), вступившее в трудовые отношения с работником, а также в случаях, предусмотренных законодательством, и иной субъект, наделенный правом заключать трудовые договоры. Исключение установлено только для работодателей – физических лиц, не являющихся индивидуальными предпринимателями.

В правовом регулировании труда спортсменов многое определяется также коллективными договорами, соглашениями, локальными нормативными актами спортивной организации. Этими нормативными актами определяются особенности для спортсменов, касающиеся:

- режима рабочего времени;

- работы в ночное время;
- работы в выходные и нерабочие праздничные дни;
- а также различные аспекты оплаты труда спортсменов.

Выделение специальной главы в Трудовом кодексе, посвященной особенностям регулирования труда спортсменов, обусловлено особым характером и спецификой их труда.

Это связано прежде всего:

- с повышенной физической и психологической нагрузкой как в процессе подготовки к спортивным соревнованиям, так и во время участия в них;
- отсутствием четко определенного рабочего места;
- отсутствием мобильности, связанной с подготовкой и участием в соревнованиях;
- осуществлением профессиональной деятельности преимущественно в выходные и праздничные дни.

### **Содержание трудового договора со спортсменом**

Специфические особенности трудовых договоров спортсменов в общем виде отражены в Федеральном законе от 4 декабря 2007 г. № 329-ФЗ «О физической культуре и спорте в Российской Федерации», а также в ТК РФ (гл. 54.1).

Главным условием такого трудового договора является трудовая функция спортсмена (т. е. наименование его специальности, квалификации, должности), которая определяется штатным расписанием спортивной организации.

Для формирования штатного расписания и определения наименования должностей спортсменов спортивные организации должны руководствоваться соответствующими профессиональными стандартами. Так, приказом Министерства труда и социальной защиты Российской Федерации от 7 апреля 2014 г. № 186н утвержден профессиональный стандарт «Спортсмен»), в котором указаны такие возможные их должности, как спортсмен, спортсмен-инструктор, спортсмен-ведущий, помощник тренера.

Профессиональные стандарты определяют обобщенные функции, квалификационный уровень, трудовые функции и действия, выполняемые спортсменами в рамках своей профессиональной сферы, а также требуемые знания и умения, образование и опыт работы.

Необходимо учитывать, что профессиональные стандарты подлежат обязательному применению только в отношении спортсменов, работающих в физкультурно-спортивных организациях.

Введение профессиональных стандартов преследует целью унификацию профессиональных требований к спортсменам, занимающим одинаковые должности, облегчает проверку соответствия спортсменов занимаемой ими должности посредством проведения независимой оценки квалификации.

Особенностью осуществления спортсменом трудовой функции являются соответствующие обязанности работодателя осуществлять спортивную подготовку каждого профессионального спортсмена, занимающегося в группе совершенствования профессионального мастерства или высшего профессионального мастерства в соответствии с требованиями федерального стандарта спортивной подготовки по соответствующему виду спорта под руководством квалифицированного тренера, отвечающего требованиям, установленным соответствующим профессиональным стандартам.

Необходимо иметь в виду, что федеральные стандарты спортивной подготовки, устанавливаются в Российской Федерации по каждому виду спорта и являются обязательными к выполнению при разработке и реализации спортивных программ.

Федеральные спортивные стандарты – это общие требования, которые обязательны к исполнению организациями, занимающимися физической подготовкой спортсменов. Государственные стандарты прописаны для каждого вида спорта в отдельности (как олимпийского, так и не олимпийского).

Федеральные спортивные стандарты играют значительную роль в спортивном движении, ибо, во-первых, делают условия соревнований равными для всех участников. Нормы и ограничения, прописанные в стандартах, гарантируют каждому спортсмену достойную конкуренцию с равными противниками.

Во-вторых, государственные стандарты по спортивной подготовке обеспечивают безопасность при занятии спортом, регламентируют возраст, состояние здоровья спортсмена и другие категории участников.

Кроме этого, немаловажной функцией федеральных спортивных стандартов является обеспечение всех необходимых условий спортсменам для подготовки, а также формирования кадрового состава организации.

Федеральные спортивные стандарты обеспечивают:

- единство требований к спортивной подготовке на всей территории России;
- планомерность выполнения спортивной подготовки на всей территории страны;
- качественную подготовку высококлассных спортсменов для спортивных сборных команд страны.

Федеральные стандарты спортивной подготовки содержат:

- требования к содержанию и структуре спортивных программ, в том числе к освоению их практических и теоретических разделов, что применяются к каждому этапу спортивной подготовки;
- нормативы по физподготовке, а также другие спортивные нормативы с учетом пола и возраста спортсмена, а также особенностей спортивных дисциплин;
- требования к участию спортсменов, которые проходят физическую подготовку, а также лиц, ее осуществляющих (данные требования предусмотрены в соответствии с реализуемой программой)

спортивной подготовки федерального стандарта);

- особенности проведения спортивной подготовки по отдельным дисциплинам различных видов спорта;
- требования, что предъявляются к условиям реализации спортивных программ по отдельным спортивным дисциплинам;
- требования к кадрам, материально-технической базе, а также инфраструктуре организаций, которые осуществляют спортивную подготовку.

Для лиц с ограниченными физическими возможностями и инвалидов, которые проходят спортивную подготовку, разрабатываются отдельные федеральные спортивные стандарты.

Организации по спортивной подготовке обеспечивают соблюдение положений федеральных стандартов, а также на их основе разрабатывают и реализуют программы спортивной подготовки.

При реализации программ спортивной подготовки федеральные стандарты спортивной подготовки являются обязательными для выполнения как спортивной организацией, так и спортсменом.

Таким образом, особенностью трудовой функции спортсмена является то, что она определяется не только профессиональным стандартом и должностными инструкциями, разрабатываемыми работодателем на их основе, но и федеральным стандартом спортивной подготовки по соответствующему виду спорта.

Современная практика заключения трудовых договоров со спортсменами показывает отсутствие в их содержании специального указания на конкретный вид спорта.

Между тем, во-первых, вид спорта определяет предельно допустимый возраст для занятия должности спортсмена. Во-вторых, требования, установленные федеральными стандартами спортивной подготовки, распространяются лишь на спортсменов, занимающихся соответствующим видом спорта.

В связи с этим, полагаем, что в тексте трудовых договоров о приеме на работу спортсмена-профессионала следует указывать его спортивную специальность (легкоатлет, хоккеист, биатлонист, велосипедист и т. д.) – это придаст профессиональному спортсмену статус работника, трудящегося по найму, с указанием необходимости выполнения определенной трудовой функции или конкретного вида спортивной деятельности.

Закон указывает (ст. 348.2 ТК РФ), что помимо общих обязательных условий, предусмотренных ч. 1 и 2 ст. 57 ТК РФ, в трудовом договоре со спортсменом могут устанавливаться определенные группы дополнительных условий, в том числе:

- о согласии спортсмена на передачу работодателем
- их персональных данных, копии трудового договора в общероссийскую спортивную федерацию по соответствующим виду или видам спорта, а в случае включения спортсмена в состав спортивной сборной команды РФ – также на передачу копии трудового договора в федеральный

орган исполнительной власти, осуществляющий функции по проведению государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере физической культуры и спорта;

- обязанности спортсмена использовать в рабочее время
- спортивную экипировку, предоставленную работодателем;
- обязанности спортсмена соблюдать положения (регламенты) о спортивных соревнованиях в части, непосредственно связанной с трудовой деятельностью спортсмена, тренера;

- обязанности работодателя знакомить спортсмена под роспись (как при приеме на работу, так и в период действия трудового договора с нормами, утвержденными общероссийскими спортивными федерациями, правилами соответствующих видов спорта, положениями (регламентами) о спортивных соревнованиях, общероссийскими антидопинговыми правилами и антидопинговыми правилами, утвержденными международными антидопинговыми организациями, условиями договоров работодателя со спонсорами (партнерами), рекламодателями, организаторами спортивных мероприятий и общероссийскими спортивными федерациями в части, непосредственно связанной с трудовой деятельностью спортсменов, тренеров.

- обязанности спортсмена предупреждать работодателя расторжении трудового договора по их инициативе (по собственному желанию) в срок, установленный трудовым договором, в случаях, предусмотренных ст. 348.12 настоящего Кодекса. Однако представляется, что большинство этих условий должны быть признаны не дополнительными, а обязательными для заключения трудового договора со спортсменом.

Так, согласие спортсмена на передачу его персональных данных в общероссийскую спортивную федерацию по соответствующим виду или видам спорта (а в случае включения спортсмена в состав спортивной сборной команды РФ – также на передачу копии трудового договора в федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий функции проведения государственной политики и нормативно-правового регулирования в сфере физической культуры и спорта) должно являться обязательным условием осуществления его трудовой функции, ибо в случае невключения в трудовой договор этого условия общероссийская федерация не будет располагать соответствующими сведениями о данном спортсмене, поэтому продолжение его спортивной карьеры будет невозможно.

Обязанность спортсмена соблюдать положения (регламенты) о спортивных соревнованиях в части, непосредственно связанной его с трудовой деятельностью, также должно являться обязательным условием трудового договора, так как спортсмен принимается прежде всего для участия в спортивных соревнованиях. Если он не будет соблюдать соответствующие регламенты и положения, то выполнение их должностных обязанностей не будет в должной мере обеспечено.

Аналогично должно быть признано обязательным и условие об обязанности работодателя знакомить спортсмена с нормами, утвержденными

общероссийскими спортивными федерациями, правилами соответствующих видов спорта и т. д., ибо оно корреспондирует с обязанностью спортсмена их соблюдать (закон указывает эту обязанность как обязательное условие трудового договора).

### **Срок трудового договора со спортсменом**

Закон устанавливает возможность заключения со спортсменом срочного трудового договора по соглашению сторон (ст. 348.2 ТК РФ).

Между тем исходя из положений ч. 2 ст. 58 и ч. 1 ст. 59 ТК РФ спортсмен должен все время находиться в спортивной форме, что требует постоянных тренировок. Большинство видов спорта требуют тяжелой физической нагрузки, поэтому на практике к участию в соревнованиях допускаются (как правило) лишь спортсмены, не достигшие предельного возраста, установленного для этого вида спорта.

Из-за указанной специфики трудовой деятельности спортсменов работодатели заключают с ними исключительно срочные трудовые договоры.

На самом деле, трудовая деятельность спортсмена связана с повышенными тренировочными и соревновательными нагрузками.

Данный подход весьма обоснован, ибо выполнение работы требует от спортсменов больших усилий, как физических, так и психологических, а также поиска новых способов мобилизации функциональных резервов организма; во-вторых, занятие профессиональным спортом практически всегда зависит от физических возможностей организма и возраста спортсмена.

Между тем установление в законодательстве права работодателя заключать срочный трудовой договор лишь при условии достижения соглашения сторон создает дополнительные трудности для спортивной организации, ибо, например, «именитый» спортсмен (приближающийся к предельно допустимому возрасту для занятия соответствующим видом спорта) может и не согласиться заключать срочный трудовой договор. С другой стороны, заключив с ним договор на неопределенный срок, спортивная организация рискует получить дополнительный «балласт» и трудности с увольнением такого спортсмена.

Кроме того, заключение трудового договора на неопределенный срок ведет к отсутствию у спортсмена стимулов к повышению спортивных результатов.

В силу данных обстоятельств считаем необходимым установить в ТК РФ (ст. 59 ч.1) возможность заключения с профессиональными спортсменами только срочных трудовых договоров.

### **Условия о рабочем времени и времени отдыха спортсменов**

На практике зачастую становится проблемой определение времени труда и отдыха спортсмена. Статьи 91 и 92 ТК РФ устанавливают нормальную (40 ч)

и сокращенную (35 ч) продолжительность рабочих часов в неделю для профессиональных спортсменов и спортсменов-паралимпийцев соответственно.

Рабочее время профессионального спортсмена особенно сложно соблюсти в моменты выступления на Олимпийских и Паралимпийских играх, чемпионатах, когда непосредственно перед состязанием проходит несколько дней интенсивных тренировок, с целью апробирования снарядов, на которых ему предстоит защищать честь страны.

Также непосредственно и сам процесс тренировок работодатель не может отслеживать, поскольку тренировки не всегда проходят на одной территории с работодателем, а также могут состоять из различных частей.

Однако выход из последней указанной проблемы сложившаяся практика частично нашла. Поскольку со спортсменами, в том числе и с паралимпийцами, часто заключаются срочные трудовые договоры на олимпийский (паралимпийский) сезон (т. е., в зависимости от времени заключения договора, до четырех лет), тренер обязан предоставить работодателю подробный план подготовки к спортивным соревнованиям, где среди прочего указывается примерная интенсивность и время длительности тренировок, а также их периодичность.

В случае спортсменов-инвалидов, данный план подготовки должен соотноситься с индивидуальной программой реабилитации инвалида, за чем следит специальная комиссия, которая либо одобряет, либо отдает на переработку и доработку план подготовки спортсмена.

При установлении рабочего времени и времени отдыха необходимо также руководствоваться календарными планами физкультурных и спортивных мероприятий международного, федерального уровней и уровня субъектов РФ.

В этой связи полагаем, что необходимо изменить действие ст. 91 и 92 ТК РФ в отношении профессиональных спортсменов и спортсменов-паралимпийцев. В данной ситуации необходимо в гл. 54.1 добавить в норму о возможности установления продолжительности тренировок в течение рабочей недели в соответствии с медицинским заключением, когда будут учитываться состояние здоровья лица, вид спорта – индивидуально для каждого профессионального спортсмена и спортсмена-паралимпийца. Данную норму можно внести в качестве ст. 348.13 ТК РФ.

Поскольку эти условия индивидуальны и отличаются от других, то в отношении спортсменов они также являются обязательными для включения в трудовой договор. В этой связи, предлагается внести соответствующие изменения в ст. 348.2 ТК РФ.

Большую роль в регулировании конкретных особенностей режима рабочего времени и времени отдыха профессионального спортсмена играют локальные нормативные акты, коллективные договоры и соглашения. Это обусловлено спецификой трудовой деятельности данной категории работников.

Так, например, режим рабочего времени спортсмена трудно поддается

нормированию.

Помимо этого, важное место в регламентации времени труда и отдыха спортсменов занимают акты общероссийских спортивных федераций, регламенты конкретных соревнований.

В контексте вышеизложенного, нами о были выявлены некоторые проблемы, складывающиеся в правоприменительной практике.

Первая заключается в том, что с 2016 г. стало обязательным применение федеральных стандартов спортивной подготовки, однако далеко не все работодатели ими пользуются при регулировании, в частности, режима рабочего времени.

Вторая проблема исходит из того, что профессиональные спортсмены в соответствии со своими индивидуальными планами проводят часть своего отпуска на восстановительных тренировочных сборах, что входит в противоречие со ст. 106 ТК РФ.

В этой связи, спортсмен не может реализовать свое конституционное право на отдых в полной мере. С учетом вышеизложенного полагаем, что поскольку восстановительные тренировочные мероприятия не могут относиться к видам отдыха, то государственная инспекция труда при проведении надзорных мероприятий в спортивных организациях должна обращать на это внимание и наказывать их за нарушения трудового законодательства.

### **Изменение трудового договора со спортсменом**

Законодательством установлено несколько вариантов специальных оснований изменения условий трудового договора со спортсменом:

- 1) временный перевод профессионального спортсмена к другому работодателю;
- 2) отстранение профессионального спортсмена от участия в спортивных соревнованиях;
- 3) направление профессионального спортсмена в спортивные сборные команды РФ.

Проблема, касающаяся изменений условий трудового договора, является актуальной в науке трудового права, ее сущность обуславливается тем, что условия трудового договора затрагивают права и законные интересы обеих сторон трудовых отношений: как работника, так и работодателя.

Так, направление профессиональных спортсменов в спортивные сборные команды РФ является одним из видов изменения трудового договора, который закреплен в ст.348.6 ТК РФ. Работодатели обязаны направлять профессиональных спортсменов в спортивные сборные команды РФ по вызову общероссийских спортивных федераций.

Нельзя не заметить, что данное положение имеет некоторые сходства со служебными командировками. Так, согласно ст. 166 ТК РФ, служебная командировка – это поездка работника для выполнения служебного поручения работодателя вне места постоянной работы на определенный

срок.

Во-первых, и направление работника в служебную командировку, и направление профессионального спортсмена в спортивные сборные команды РФ оформляется распоряжением работодателя. Во-вторых, за обеими категориями работников закрепляются следующие гарантии: сохраняется место работы (должность) и средний заработок, а также возмещаются расходы, связанные с направлением в служебную командировку или в спортивные сборные РФ.

Вместе с тем имеется различие, которое заключается в порядке возмещения затрат. Так, согласно ч.1 ст.168 ТК РФ, возмещение расходов работника, направленного в служебную командировку, обеспечивает работодатель. Согласно же ч.3 ст.348.6 ТК РФ, указанные расходы возмещаются в порядке, установленном федеральными законами, иными нормативными правовыми актами РФ, а также нормами, утвержденными общероссийскими спортивными федерациями.

В п. 2.2 Приказа Минспорттуризма Российской Федерации от 27 мая 2010 г. № 525 закреплено, что с профессиональными спортсменами заключаются договоры о полной материальной ответственности. Но порядок формализации трудовой деятельности со спортсменами в сборных командах РФ отсутствует. Таким образом, возникает вопрос: каким образом должна оформляться такая трудовая деятельность?

Так, например, в период нахождения в служебной командировке трудовые отношения работника продолжают регулироваться трудовым договором, который был заключен с работодателем, направившим его в командировку. Тогда по аналогии продолжает ли действовать основной трудовой договор с профессиональным спортсменом на правоотношения, возникающие в период нахождения в сборных командах РФ, или он приостанавливает свое действие, как и при временном переводе спортсмена к другому работодателю?

По данному вопросу в литературе высказывается ряд мнений. Так, О. А. Шевченко считает, что при направлении спортсмена в сборную команду РФ необходимо оформить трудовой договор по совместительству между профессиональным спортсменом (выступающим в качестве члена сборной команды) и общероссийской спортивной федерацией.

Трудно согласиться с данным мнением, поскольку, согласно ст. 282 ТК РФ, под совместительством понимается выполнение работы в свободное от основной работы время, а также продолжительность рабочего времени при такой работе, по общему правилу, не должна превышать четырех часов в день. Но трудовая деятельность, которую осуществляют профессиональные спортсмены в спортивных сборных командах РФ, производится не в свободное от работы время, а вместо нее; помимо этого, она превышает четыре часа из-за характера самой деятельности, которая включает как тренировочный процесс, т. е. подготовку к спортивным соревнованиям, так и участие в них.

Регулировать вопрос такого перевода по аналогии со служебной

командировкой также не представляется возможным, поскольку сторонами правоотношений при направлении профессиональных спортсменов в спортивные сборные РФ выступают не только работник и работодатель, но еще и общероссийские спортивные федерации, по требованию которых и оформляется эта специфичная служебная командировка и которые оплачивают все расходы, связанные с этой командировкой.

Выходом из данной ситуации будет заключение срочных трудовых договоров между профессиональным спортсменом и общероссийской спортивной федерацией по виду спорта в порядке, установленном ст. 384.4 ТК РФ, т. е. как временный перевод. При этом с обязательным условием будет указана причина временного перевода – участие в спортивных мероприятиях в составе спортивной сборной команды РФ.

Д.И. Рогачев считает, что данные отношения необходимо регулировать гражданско-правовым договором, так как спортсмен выступает за спортивную федерацию определенное количество дней и выплаты в качестве вознаграждения будут большим бременем для федерации.

Данная позиция вообще влечет за собой отсутствие каких-либо трудовых гарантий у профессиональных спортсменов.

Таким образом, для урегулирования порядка оформления трудовой деятельности при направлении профессиональных спортсменов в спортивные сборные команды РФ предлагаем в ст. 384.6 ТК РФ оформить отсылку к ст. 384.4 ТК РФ в части заключения со спортсменом срочного трудового договора. При этом все гарантии, предусмотренные ст. 384.6 ТК РФ, должны быть сохранены.

Глава 54.1 ТК РФ устанавливает еще один вид перевода – временный перевод спортсмена к другому работодателю. ст. 348.4 ТК РФ определяет обязанность работодателя временно перевести спортсмена в другую спортивную организацию в случаях, когда спортивная организация не может обеспечить участие спортсмена в спортивных соревнованиях; такой перевод допускается при наличии согласия обоих работодателей и самого спортсмена сроком до одного года.

Во время итоговой доработки законопроекта соответствующая статья подверглась критике, в частности были высказаны предположения о ненужности такой своеобразной «аренды» спортсменов.

Со спортивной точки зрения, временная так называемая «аренда» спортсменов оправдана и даже необходима по следующим причинам.

1. Количество спортсменов, выступающих за команду в соревновании, как правило, ограничено и зависит от вида спорта или дивизиона.

Например, в футболе 60 чел. могут играть за команду (быть заявленными) в Премьер-лиге или 35 – во втором дивизионе и т. д. Спортсмены, не попавшие в заявку, лишаются возможности фактически исполнять свою трудовую функцию – играть. Переходя в другой клуб на условиях «аренды», спортсмен получает игровую практику и возможность проявить себя, совершенствовать спортивное мастерство, получать большую заработную плату (за счет

премиальных), но фактически остается работником предыдущего клуба (имеет гарантию приема обратно).

2. Молодые футболисты, особенно в известных клубах, редко получают шанс проявить себя, поэтому «аренда» – лучший вариант для их развития в качестве спортсмена.

3. Спортивный клуб, отдавая игрока в «аренду», получает возможность посмотреть на него в новых условиях и, если тот проявит себя с лучшей стороны, забрать его обратно в команду, переместив в основной состав.

4. Спортивные клубы с небольшими бюджетами, не имеющие возможности осуществлять дорогостоящие трансферы, при таких условиях могут приглашать молодых, качественных и амбициозных игроков за небольшие деньги. Ведь сумма «аренды» намного меньше полноценного перехода (трансфера).

Представляется, что временная «аренда» спортсменов – это признанное международным и национальным спортивным сообществом явление, и игнорировать его при решении сложного вопроса о регулировании труда спортсменов в России недопустимо.

Тезис о противоречии ст. 348.4 ТК РФ «Временный перевод спортсмена к другому работодателю» основополагающим принципам трудового законодательства не находит своего подтверждения. Напротив, закрепление в указанной статье ряда гарантий позволит избежать конфликтов, спортивных и трудовых споров. Например, четко фиксируется необходимость согласия спортсмена на такой временный перевод, устанавливается максимальный срок перевода – один год и т. д.

Данные введения соответствуют принципам трудового законодательства, указанным в ст. 2 ТК РФ, в частности принципам свободы труда, запрета принудительного труда, равенства прав и возможностей работников и т. д.

Следует отметить, что в настоящее время в игровых видах спорта используется менее удачная правовая конструкция с заключением в аналогичной ситуации одновременно двух трудовых договоров – одного кратковременного (например, на один год) и второго договора с прежним работодателем с отложенным сроком вступления в силу (на следующий день после «ухода» из нового клуба). Часто вторые трудовые договоры не выполняются как клубами, так и спортсменами в силу неопределенности их действия и вступления в силу, клубы необоснованно снижают заработную плату при обратном переходе спортсмена и т. д.

Предложенный главой ТК РФ вариант решения проблемы позволит восполнить образовавшийся пробел и четко закрепить особенности тройственного правоотношения, т. е. весьма необычного для иных работников спортивного совместительства с будущим возвращением в прежний клуб и возобновлением прежнего трудового договора в полном объеме, включая условия оплаты труда.

В последнее время в Российской Федерации достаточно активно развивается еще одна система перехода игроков и тренеров из одной спортивной

организации в другую. Речь идет о трансферах. Она представляет собой достаточно устойчивую форму предпринимательской деятельности в мировой практике спорта. Не является исключением и Россия.

Заметим, что основные подходы к вопросу правового регулирования трансферной системы, включая вопросы порядка осуществления основных принципов и т. д., используемые в со- временном российском праве, заимствованы из мировой практики. Сама трансферная система зародилась в конце XIX в. Так, в США с первых дней создания профессиональной бейсбольной лиги в 1876 г. встал вопрос о переходе игроков из одной команды в другую. В сфере футбола зарождение правил о переходах игроков началось также с конца XIX в. в Англии. С момента своего образования Английская футбольная ассоциация пыталась урегулировать отношения, связанные с переходом футболистов из клуба в клуб.

Следует обратить внимание, что основные принципы, положенные в основу регулирования трансферных отношений, просуществовали вплоть до 1995 г., когда Европейский суд принял нашумевшее решение «по делу Босмана», которое в настоящее время рассматривается как хрестоматийное. До этого решения футболисты, у которых истек срок трудового договора с клубом, в течение полутора лет не имели права перейти в другой клуб до того, как работодатель получит за него трансферную сумму или не откажется от нее. Европейский суд встал на сторону Босмана и вынес решение, которое оказало серьезное влияние на развитие европейского футбола в целом. Оно дало дополнительные преимущества более мощным в финансовом отношении клубам, которые получили возможность привлечь в свои ряды известных игроков. С этого момента в спортивном мире в отношении трансферов действует общее правило, согласно которому спортсмен или тренер имеет право перехода из одной спортивной организации в другую, в том числе иностранную, лишь после окончания срока контракта о спортивной деятельности и выполнения указанных в контракте обязательств.

Вместе с тем вопрос, связанный с определением правовой природы трансфера, в настоящее время является одним из наиболее дискуссионных.

Общепризнанным является тот факт, что трансфер спортсменов и тренеров является одной из прибыльных форм осуществления предпринимательской деятельности для спортивных клубов, федераций, как и для самих спортсменов и тренеров.

Вместе с тем, отсутствие легального определения трансфера, неоднозначность подходов при оценке его правовой природы вызывают определенные сложности в правоприменении. Под трансфером принято понимать переход игроков или тренеров из одной спортивной организации в другую. Вместе с тем не совсем ясен ответ на вопрос, что же понимать под переходом.

Легального определения понятия перехода или трансфера спортсмена в действующем российском законодательстве не содержится.

Заметим, ранее действовавший Федеральный закон от 29 апреля 1999 г. № 80-ФЗ «О физической культуре и спорте в Российской Федерации» содержал

одну статью, посвященную переходам спортсменов, а именно ст. 26 «Переход спортсменов в другие физкультурно-спортивные организации». Согласно указанной статье, спортсмен имел право перехода из одной физкультурно-спортивной организации (спортивного клуба) в другую физкультурно-спортивную организацию (спортивный клуб) или иностранную физкультурно-спортивную организацию (иностранский спортивный клуб) после окончания срока контракта о спортивной деятельности и выполнения указанных в таком контракте обязательств. Несмотря на то что контракт о спортивной деятельности, согласно ранее действовавшему Закону о спорте, заключался на основе трудового законодательства РФ, т. е. по своей сути являлся трудовым договором, положения Закона, регулировавшие переход спортсменов, явно противоречили трудовому законодательству.

По обоснованному замечанию Ю. В. Зайцева, «вместо того чтобы пойти по пути гармонизации трудового законодательства и законодательства о спорте в части переходов спортсменов, законодатель вообще отказался регулировать эти отношения, за одним небольшим исключением. Таким исключением является институт «временного перевода спортсмена к другому работодателю», рожденный гл. 54.1 ТК РФ».

Таким образом, на сегодняшний день трансферная система перехода спортсменов в другие спортивные организации трудовым законодательством не предусмотрена. Между тем, положения ст. 348.12, устанавливающие обязанность спортсмена произвести соответствующую компенсацию спортивной организации (в случае увольнения по неуважительным причинам), несколько смягчают ситуацию. Однако соответствующие выплаты обязан произвести сам спортсмен. Обязанности нового работодателя произвести выплату за приобретаемого спортсмена ТК РФ не содержит.

В этой связи было бы целесообразным закрепить в гл. 54.1 ТК РФ еще один вид изменений трудового договора – переход спортсмена из одной спортивной организации в другую по договоренности между новым и прежним работодателями и спортсменом с обязанностью нового работодателя и спортсмена произвести выплату, установленную соглашением с новым работодателем.

Определенный интерес вызывает и порядок ведения трудовых книжек спортсменов во время временного перевода их к другому работодателю.

В трудовую книжку работника вносятся записи о выполняемой работе, увольнении, награждениях, произведенных работодателем, квалификации, переводе на другую постоянную работу на основании соответствующего распоряжения (приказа) работодателя не позднее одной недели, в случае увольнения – в день увольнения, и должны точно соответствовать тексту распоряжения (приказа).

Однако требований о внесении записи в трудовую книжку о временном переводе работника к другому работодателю в Правилах ведения и хранения трудовых книжек не предусмотрено.

Видится возможным внести изменения в Правила ведения и хранения трудовых книжек, которые предусматривали бы возможность по желанию спортсмена внесения записи о приостановлении действия трудового договора с основным работодателем, о заключении и расторжении срочного трудового договора с временным работодателем и о возобновлении действия первоначального трудового договора.

Возможность выбора спортсмена вносить либо не вносить запись в трудовую книжку видится по нескольким причинам.

1. Спортсмен будет желать внести запись в трудовую книжку. Спортсмену может быть выгоден перевод к другому работодателю, например в ситуации, когда спортсмена переводят в футбольный клуб более высокого уровня, нежели клуб первоначального работодателя. К данной группе причин можно отнести и необходимость того, чтобы временный работодатель мог внести сведения о награждениях, произведенных им профессиональному спортсмену.

2. Спортсмен не будет желать внести запись в трудовую книжку. Спортсмен может быть временно переведен в спортивный клуб более низкого уровня, нежели его первоначальный работодатель.

В данном случае можно провести аналогию с совместительством, с точки зрения заполнения и ведения трудовых книжек. Представляется разумным также разграничить обязанность основных и временных работодателей по ведению и хранению трудовых книжек временно переводимых профессиональных спортсменов.

## **Прекращение трудового договора**

Общие основания прекращения трудового договора перечислены в ст. 77 ТК РФ. Однако указанный в данной статье перечень не является исчерпывающим, поскольку существуют и иные основания, предусмотренные ТК РФ, иными федеральными законами.

Окончание трудовых отношений с профессиональными спортсменами может быть произведено различными способами: при заключении срочного трудового договора его действие прекращается по прошествии того периода времени, на который такой договор заключался по соглашению сторон; трудовой договор может быть расторгнут по желанию работника либо по инициативе работодателя.

Также спортсмен может быть уволен в качестве применения к нему дисциплинарного наказания работодателем.

Дополнительным основанием расторжения трудового договора со спортсменом является нарушение спортсменом (в том числе однократное) общероссийских антидопинговых правил и (или) антидопинговых правил, утвержденных международными антидопинговыми организациями, признанное нарушением по решению соответствующей антидопинговой организацией.

Одновременно с этим ст. 192 ТК РФ признает это основанием

дисциплинарного взыскания за нарушение трудовой дисциплины, что требует соблюдения положений ст. 193–195 ТК РФ (т. е. порядка и сроков наложения такого взыскания).

Между тем решение антидопинговой организации не ограничено каким-либо сроком и может быть вынесено через год (или даже через четыре года) после его совершения. В этой связи сроки для наложения дисциплинарного взыскания, установленные ст. 193 ТК РФ, практически невозможно соблюсти.

Ст. 394 ТК РФ указывает, что в случае установленного судом нарушения установленного порядка увольнения работника он подлежит восстановлению на работе.

Таким образом, практическое применение установленного в ст. 348.11 ТК РФ основания для увольнения спортсмена на сегодняшний день не представляется возможным.

Для решения данной проблемы предлагается дополнить ч. 4 ст. 193 после слов «шести месяцев» словами «(с момента принятия решения соответствующей антидопинговой организации)» Особенностью процедуры расторжения трудового договора с профессиональными спортсменами является обязанность данной категории работников в установленных законом случаях выплачивать работодателю определенную денежную сумму (ст. 348.12 ТК РФ).

Данная норма вызывает множество проблем в ее правоприменении, поскольку, во-первых, положения ТК РФ противоречат положениям Регламента ФИФА, поскольку ТК РФ предусматривает возможность выбора включения в трудовой договор обязанности произвести спортсменом денежную выплату, а Регламент ФИФА обязывает такую выплату произвести.

Во-вторых, поскольку законодателем не были установлены конкретные суммы или пределы этих компенсаций, допускается возможность злоупотребления правом со стороны спортивной организации

В этой связи считаем целесообразным дополнить ч. 3 ст. 348.12 ТК РФ словами «в случае, если иное не предусмотрено актами спортивных федераций по виду (видам) спорта».

Предлагаем также установить формулу расчета компенсационной выплаты, при расчете суммы выплат принимая во внимание фактически произведенные расходы на подготовку спортсмена.

## **Трансферный договор**

Профессиональный спорт в сегодняшней жизни является одной из самых захватывающих ее сфер. В индустрию спорта вовлечены десятки различных субъектов, которые находятся в постоянном движении. Но данное движение по своей сути является хаотичным, напротив, оно достаточно организовано и у каждого из субъектов этого движения есть своя роль. Спортсмены тренируются и выступают в соревнованиях, тренеры их тренируют с целью

достижения высокого спортивного результата, агенты и промоутеры обеспечивают занятость атлетов, спортивные врачи следят за здоровьем спортсменов, антидопинговые организации контролируют противодействие допингу, производители спортивной экипировки и инвентаря производят продукцию, без которой спортсмены не смогут выступать, средства массовой информации освещают матчи и обеспечивают рейтинги спортивных программ, способствуя рекламным акциям и т. д. При этом все они в профессиональном спорте объединены единой целью, которая состоит из двух основных сегментов – достижения высокого спортивного результата и получения прибыли.

Победы в спорте обеспечивают талантливые атлеты, за которых постоянно идет борьба среди клубов на рынке игроков. За право получить мастеровитого и результативного спортсмена клубы готовы платить большие деньги. Практика показывает, что такие суммы могут исчисляться сотнями миллионов рублей. И это только сумма за переход спортсмена, а еще игроку необходимо выплачивать заработную плату, которая также составляет серьезную сумму. В результате активной деятельности спортивных агентов и менеджеров с одной стороны и спортивных клубов с другой, происходит миграция игроков из одной команды в другую по определенным правилам. Такие переходы спортсменов в спорте получили название трансферов. При этом причинами перехода могут быть и обмен игроками либо возмездная передача спортивных прав на игрока другому клубу, «аренда» игрока, т. е. временный перевод к другому работодателю, и т. д. В литературе, касающейся описания института переходов спортсменов, нет определенности относительно самой терминологии. Часто для определения перехода используются термины «трансфер» или «трансферт». Что является правильным? На указанную проблему справедливо обращает внимание С. В. Алексеев, отмечая, что трансфер (иногда употребляется написание «трансферт») используется в терминологии различных наук (таких как психология, философия, экономика, юриспруденция) для обозначения процедуры перемещения и по своей сути является синонимом перехода. Для того чтобы разобраться с данным вопросом, необходимо обратиться к значениям указанных терминов. Словари и энциклопедии по этому поводу дают следующую информацию. Трансфер (от англ. to transfer – переносить, перемещать; лат. trānferre) – термин, использующийся в русском языке в туристской, банковской, инновационно-экономической, спортивной, швейной, психологической и иных тематиках. Словарь психиатрических терминов дает следующее определение значению термина «трансфер»: «(фр. transfert от лат. transfere – переносить, перемещать). Психоаналитический термин, обозначающий перенос больным на врача...» Как видно из приведенных источников, в различных сферах деятельности значение термина «трансфер» – переносить, перемещать. В нашем случае имеется в виду перемещение спортсмена из одного места работы на другое. Что касается значения слова «трансферт», то, например, финансово-кредитный энциклопедический словарь указывает, что это – «(англ. transfer) – односторонняя передача на безвозмездной и

безвозвратной основе денежных средств, товаров, услуг, материальных ценностей (права собственности) в порядке оказания финансовой помощи и предоставления компенсации». То есть, если говорить о спортсмене, то возможно вести речь о передаче, например, спортивных прав на него. Как видно из приведенных определений, в принципе, оба термина могут использоваться в данном аспекте, но нам больше импонирует чаще употребляемый в спортивных кругах – «трансфер».

Проблема регулирования переходов спортсменов возникла достаточно давно, и основной причиной стала необходимость сохранения баланса интересов в профессиональных лигах США, так как уже в самом начале зарождения профессионального командного игрового спорта как самостоятельного вида спорта для зарубежных менеджеров было понятно, что развивать необходимо в первую очередь лигу, объединившую клубы. Именно лига может стать важным коммерческим и рекламным продуктом, привлекательным для спонсоров. Интерес к лиге на первых порах может вызвать лишь зрелищность организуемых ею матчей по бейсболу, хоккею, футболу. Зрелищность может обеспечиваться исключительно игрой примерно равных по уровню и мастерству игроков соревнующихся команд. Зрителям интересна интрига матча, когда невозможно заранее предугадать его исход и определить победителя. Абсолютно неинтересными будут так называемые «проходные» матчи, когда один соперник выигрывает у другого с явным преимуществом. Именно поэтому специалисты США с целью равномерного распределения потенциала игроков внедрились систему драфта. Нужно сказать, что первые задатки регулирования переходов спортсменов – трансферные отношения – зародились в бейсбольной лиге Америки. С.В. Алексеев по этому поводу отмечает, что «в США с первых дней создания профессиональной бейсбольной лиги в 1876 г. встал вопрос о переходе игроков из команды одного клуба в команду другого. Клубу запрещалось нанимать бейсболиста, который по каким-либо причинам был уволен или изгнан из другого клуба. Так появился «черный список...». То есть уже в ту пору на уровне негласного соглашения между клубами лиги были договоренности относительно того, что прием на работу игрока в клуб в определенных случаях должен производиться согласованно с другими участниками лиги, а не единолично. Кстати, на сегодняшний день такие договоренности также имеют место в спортивной сфере. Естественно, что как только появились первые лучшие игроки, которые давали результат, заинтересованность в их услугах возникла у нескольких команд. Менеджеры стали предлагать высокие суммы контрактов для того, чтобы получить такого игрока себе в команду. Стала складываться ситуация, когда в силу финансовых преимуществ одной команды перед остальными она могла сконцентрировать в своем составе лучших игроков со всей лиги и стать несменяемым чемпионом на несколько сезонов вперед. Такого лига допустить не могла, поскольку, как отмечалось выше, это в целом бы навредило данному виду спорта ввиду потери зрелищности матчей. Необходимо было вводить определенные правила, которые бы позволяли

регулировать переходы игроков еще на стадии заключения контрактов с ними. С 1880 г. в США закрепились такая система заключения контрактов с игроками, в результате чего прекратились произвольные переезды бейсболистов из города в город из-за более высокого заработка, что позволило наладить определенный контроль над спортсменами.

Что касается футбола, то переходы спортсменов в данном виде спорта также имели место. Родоначальником регулирования футбольных трансферов была Англия, где были установлены правила, предусматривающие обязательную регистрацию игрока за определенным клубом, и это стало обязательным условием его участия в соревнованиях. Вскоре после своего образования в 1888 г. Английская футбольная лига ужесточила трансферную систему. Отныне футболист должен был получать разрешение на переход в другой клуб даже в конце сезона.

Юридическая природа отношений при переходе, а, соответственно, и природа договора, которым они оформляются, представляет собой вопрос достаточно дискуссионный. Например, С.Д. Носков, рассматривая природу трансферного контракта, приходит к выводу, что наиболее обоснованной видится позиция, рассматривающая трансферный контракт в качестве договора по передаче имущественного права на регистрацию игрока. При этом под регистрацией автором понимается заявочная регистрация данного спортсмена за определенным клубом. Представляется, что данная позиция является ошибочной. Согласно ст. 128 ГК РФ к объектам гражданских прав относятся вещи, включая наличные деньги и документарные ценные бумаги, иное имущество, в том числе безналичные денежные средства, бездокументарные ценные бумаги, имущественные права; Е. Г. Шаблова и О. В. Желвак справедливо подчеркивают, что «имущественные правоотношения возникают по поводу имущества (например, вещные, обязательственные правоотношения)...».

Таким образом, имущественные права представляют собой исключительно гражданско-правовой институт и смысл их состоит в том, что возникают они по поводу вещи. Стоит согласиться с А.В. Головизниным, который замечает, что «...в ст. 128 ГК имущественные права не включены в категорию вещей, а выступают в качестве разновидности имущества наряду с вещами». Далее специалист подчеркивает, что «под вещь в гражданско-правовом смысле понимается объект окружающего мира, обладающий определенной ценностью для человека». Очевидно, что любой человек, в том числе и спортсмен вещь не является. Именно поэтому точка зрения, высказанная С.Д. Носковым, представляется сомнительной. С.А. Изюрьев, рассматривая трансферные отношения как элемент трудовых отношений, верно отмечает, что «...отношения по трансферному контракту не могут регулироваться нормами трудового права, а потому являются предметом регулирования гражданского права. Такие отношения обладают всеми признаками, указанными в ст. 2 Гражданского кодекса РФ, они складываются между частными лицами, обычно это юридические лица, спортивные

организации; имеют ярко выраженный имущественный характер; данные отношения построены на равенстве сторон, автономии их воли и имущественной самостоятельности. Проблемой в данном случае является определение объекта и предмета этого договора». Однако в то же время специалист делает спорный, на наш взгляд, вывод о том, что «...объектом договора о трансфере, в соответствии с представленной точкой зрения, является имущественное право на регистрацию футболиста, предметом – купля-продажа этого имущественного права». Также понятно, что такая точка зрения касается не только перехода футболиста, но трансферов в принципе. Считаем, подобный подход так же ошибочным, поскольку, как уже отмечалось выше, футболист не является имуществом, следовательно, и права, переходящие по данному договору не могут быть имущественными. Однако С.А. Изюров справедливо обращается к институту римского права *res incorporales*, что означает так называемые «нетелесные вещи». Известный римский юрист Гай определяет, что «бестелесные – это те вещи, которые не могут быть осязаемы; к таковым принадлежат те, которые заключаются в праве, например, наследство, узуфрукт, обязательства, каким бы то ни было образом заключенные, и нисколько не важно то, что в наследстве заключаются физические вещи, ибо и плоды, которые собираются с земли, суть физического характера, а также и то, что нам следует по какому-либо обязательству, большей частью есть физический предмет, как, например, земля, раб, деньги; но самое право наследования, право узуфрукта, обязательственное право считаются *res incorporales*, т. е. бестелесными вещами». То есть римские юристы выделяли некие неосязаемые права, которые могли включать в себя и права на имущество (но не само имущество) и, следовательно, обладали определенной ценностью. Поскольку выше мы пришли к выводу о том, что спортсмен не может относиться к имуществу, как к юридической категории, то встает вопрос о том, какие же права, связанные со спортсменом передаются по трансферному договору? Так как очевидно, что сам спортсмен, как человек, не является предметом договора о трансфере. Для того чтобы ответить на данный вопрос, следует определить природу этих прав, что позволит выявить и их состав по отношению к спортсмену.

ФЗ-329 «О физической культуре и спорте в Российской Федерации» (далее «Закон о спорте») в п.23 ст.2 определяет спортсмена высокого класса как спортсмена, имеющего спортивное звание и выступающего на спортивных соревнованиях в целях достижения высоких спортивных результатов. Статья 348.1 ТК РФ в свою очередь указывает, что спортсмен – это работник, трудовая функция которого состоит в подготовке к спортивным соревнованиям и участии в спортивных соревнованиях по определенным виду или видам спорта. Утвержденный приказом Министерства труда и социальной защиты Российской Федерации от 28 марта 2019 г. № 194н Профессиональный стандарт 05.001 «Спортсмен» определяет, что функция спортсмена заключается в подготовке и участии в спортивных соревнованиях по определенным видам спорта, спортивным дисциплинам с целью

достижение собственного максимально высокого уровня результатов соревновательной деятельности. Приведенные нормы подчеркивают особый набор специфических характеристик спортсмена, основными из которых являются подготовка и участие в спортивных соревнованиях с целью достижения максимального результата. Из этого можно сделать вывод, что спортсменом является лицо, имеющее определенные профессиональные навыки, интересные работодателю. То есть если говорить о спортсмене, можно сказать, что это физическое лицо, которое, реализовав свое право на выбор спорта, предусмотренное ст.24 Закона о спорте, избрало определенный вид спорта, тренируясь в нем, достигло определенных профессиональных навыков и спортивных достижений, а в последующем воспользовалось конституционным правом на свободу труда (ст.37 Конституции РФ), заключив трудовой договор с конкретным спортивным клубом.

Кроме того, в силу ст. 19 ГК РФ гражданин с момента рождения приобретает имя (фамилию, имя и отчество), под которым реализует свои права и приобретает обязанности. Что касается спортсменов высокого класса, то имя для них имеет большее значение, чем для обычного человека, так как в силу публичности имя известного атлета знакомо достаточно широкому кругу лиц как в стране пребывания, так и за ее пределами. Это и соперники, и болельщики, которые любят смотреть матчи с участием любимого спортсмена, а также спонсоры, представители СМИ, представители власти и т. д. Такой спортсмен узнаваем. Благодаря его известности клуб, в котором работает спортсмен, имеет возможность пользоваться таким случаем и в целях популяризации вида спорта и увеличения продаж билетов может организовывать различные пресс-конференции с участием «звезды», автограф-шоу, благотворительные акции и т. д. Это привлекает болельщиков и соответственно повышает кассовые сборы от спортивных соревнований. А.М. Кузнецова, рассматривая особенности правового обеспечения реализации и защиты прав интеллектуальной собственности в области спорта отмечает, что к объектам интеллектуальных прав спортсмена принадлежат фамилии, имена, прозвища спортсменов, авторские жесты, авторские мини-хореографические движения спортсменов, ассоциируемых лично с ними. Это действительно так. Практически все спортсмены имеют прозвища, представляющие собой фрагмент, например, фамилии. Так Александра Овечкина в Америке называют «Ови», Илью Ковальчука – «Кови» и т. д. Такие прозвища известны широкому кругу лиц. При этом существуют прозвища, которые содержат в себе симбиоз фрагмента фамилии и игрового номера, например, известный советский хоккеист Александр Якушев, выступавший под номером «15», гордо именуется «Як-15». Не правда ли, возникают ассоциации со знаменитым отечественным истребителем? Кроме того, у каждого спортсмена существуют свои особые хореографические движения, которыми они пользуются, например, забив гол, обращенные к болельщикам, и т. д. Таким образом, прозвища, телодвижения, жесты – это неотъемлемая часть профессионального спорта, если угодно, особая субкультура, которая

неразрывно связана с конкретным спортсменом и является частью его имиджа. Не вызывает сомнений в этой связи тот факт, что все данные составляющие имиджа получает клуб вместе со спортсменом, подписывая с ним трудовой договор.

С другой стороны, использование спортсмена клубом подразумевает выполнение ряда формальностей, которые строго определены регламентами проведения соревнований. Во-первых, клуб, заключивший трудовой договор со спортсменом, а в спорте данная стадия именуется «подписанием игрока», обязан совершить следующие действия:

- 1) известить о заключении договора со спортсменом лигу (федерацию), направив туда экземпляр подписанного трудового договора;
- 2) представить по игроку все данные: копию паспорта, копию трудовой книжки; присвоить ему игровой номер, варианты написания фамилии игрока на иностранном языке и т. д.
- 3) оформить по установленному образцу заявочный лист;
- 4) предоставить медицинское заключение о годности игрока к выступлению в соревнованиях;
- 5) предоставить расписку об ознакомлении игрока с правилами игры, антидопинговыми правилами, локальными нормативными актами и т. д.;
- 6) оплатить передачу трансферной карты (для иностранных работников).

В каждом виде спорта свои индивидуальные требования, но их суть – регистрация игрока в лиге (федерации) за определенным клубом. Несмотря на то что ст.348.7 ТК РФ позволяет спортсмену работать по совместительству с согласия основного работодателя, на практике в игровых видах спорта это запрещено, и, по нашему мнению, правильно. Существующее на первый взгляд противоречие норм регламентов и указанной норме трудового законодательства на самом деле разрешается регламентами в пользу спорта в целом. Именно запрет на совместительство позволяет реализовать на практике основной принцип спорта – fair play – «справедливая борьба». Сложно себе представить, если бы в действительности спортсмены могли работать по совместительству в других клубах. Представим себе, что лучшие игроки Континентальной хоккейной лиги (КХЛ) Дацюк и Ковальчук работали бы и выступали в Чемпионате КХЛ за другой клуб и играли бы помимо «СКА С-Петербург», например, еще и за «Спартак». Невозможно себе представить такую ситуацию на практике, так как это уже не хоккей получается, а какая-то «шабашка», которая не может приветствоваться. Регламент КХЛ, к примеру, строго запрещает игроку подписывать более одного контракта одновременно. За наличие одновременно двух контрактов игрок подлежит дисквалификации. Нам представляется, что, принимая на работу спортсмена, профессиональный спортивный клуб приобретает на данного работника особый вид прав – спортивные права, которые и будут являться предметом трансфера как такового. Содержание данных прав

следующее:

- 1) заявить игрока за свою команду;
- 2) использовать игрока по своему усмотрению в соревновании;
- 3) определять его место и роль в команде (определять состав, в котором он играет, и т. д.);
- 4) перемещать его внутри клуба, например из основной команды в запас или фармклуб и т. д.;
- 5) передать игрока в «аренду»;
- 6) уволить игрока в случае непопадания его в состав;
- 7) передать игрока в другой клуб на постоянную работу;
- 8) использовать фамилию и имя игрока, его голос и почерк в рекламных целях клуба и т. д.

Спортивные права есть специфические права, которые могут быть присущи только спортсмену. Представляется, что указанные права могут быть предметом договора купли-продажи (трансферного договора), заключаемого между клубами. Специфической особенностью спортивных прав является то, что они возникают в момент заключения трудового договора между спортсменом и клубом и могут не прекращаться в полном объеме даже после прекращения такого договора. Например, как правило, после окончания трудового договора (на спортивном сленге именуемом контрактом) игрок не имеет возможности заключить новый контракт с клубом без согласия предыдущего клуба. Как раз-таки предыдущий клуб и может дать такое согласие либо за деньги (трансферная выплата), либо в обмен на другого игрока. Конечно, с точки зрения права данные ограничения необходимо рассматривать как дискриминацию и воспрепятствование праву на труд. Более того, знаменитое «Дело Босмана», о котором упоминает С.В. Алексеев, подтверждает, что все права на игрока прекращаются с прекращением контракта.

В отечественном спорте принято считать первым случаем, когда оспаривался запрет на переход в другой клуб, дело футболиста Дмитрия Сычева, признанного лучшим игроком сборной России по футболу на Чемпионате мира 2002 г. Он подал заявление о досрочном расторжении действующего до 2006 г. договора с московским футбольным клубом (ФК) «Спартак». В результате контрольно-дисциплинарный комитет Российский футбольный союз (РФС) принял решение от 04 сентября 2002 г. о дисквалификации футболиста на четыре месяца. В вину Д. Сычеву вменялось то, что он подал заявление о расторжении долгосрочного контракта с клубом, не имея на то достаточных оснований. В то же время Бюро контрольно-дисциплинарного комитета РФС расторгло контракт Д. Сычева со «Спартаком» согласно п. 3 ст. 77 ТК РФ – по инициативе работника. В хоккее подобное дело было с участием Евгения Малкина. Самым громким скандалом 2006 г. стал переход по собственной инициативе центрфорварда магнитогорского клуба «Металлург» Е. Малкина в североамериканский хоккейный клуб «Питтсбург». В сентябре того года Спортивный

арбитражный суд (г. Москва) запретил Е. Малкину выступать в НХЛ, поскольку расценил такие действия как нарушение Федерального закона от 29 апреля 1999 г. №80-ФЗ «О физической культуре и спорте в Российской Федерации», имеющего, по мнению суда, приоритетную юридическую силу над трудовым законодательством Российской Федерации.

В баскетболе это было дело спортсменки Барановой Е., рассмотренное Тушинским судом г. Москвы. Как видно из приведенных примеров, проблема правового регулирования трансферных переходов в отечественном спорте стоит достаточно остро.

Нужно сказать, что некоторые регламенты спортивных лиг содержат аналог института спортивных прав. Уже упомянутый регламент КХЛ (в ст. 13) указывает в качестве одного из статусов хоккеистов статус «закрепленные права», которые по своему содержанию аналогичны приведенным выше спортивным правам. В частности, в регламенте КХЛ указывается, что если у клуба с игроком заканчивается контракт и игроку не исполнилось 29 лет, то клуб вправе предложить новый контракт такому игроку и игрок обязан принять предложение с подписанием нового контракта. Если же он его не принимает и уезжает, например, играть в Канаду или США, то у российского клуба сохраняются права на данного игрока на территории России. По возвращении из-за океана игрок не может продолжить карьеру иначе как в клубе, который он покинул.

Таким образом, предметом трансферного договора является не сам игрок, а спортивные права на указанного игрока, которые могут передаваться от одного клуба в другой. То есть приобретается право на заявку конкретного игрока за команду, которая приобрела спортивные права на данного игрока. Сам же переход игрока из одного клуба в другой есть, по нашему мнению, не что иное, как следствие заключения трансферного договора. Игрок в данном случае переходит как носитель спортивных прав.

Если говорить о природе трансферного договора, то необходимо отметить, что подобные договоры как отдельный вид в гражданском праве не предусмотрены. Однако они могут заключаться в силу ст.421 ГК РФ о свободе договора. В частности, в данной статье сказано, что граждане и юридические лица свободны в заключении договора. При этом п.2 ст.421 ГК РФ раскрывает саму суть принципа свободы договора, которая состоит в том, что

Стороны могут заключить договор как предусмотренный, так и не предусмотренный законом или иными правовыми актами. К договору, не предусмотренному законом или иными правовыми актами, при отсутствии признаков, указанных выше, правила об отдельных видах договоров, предусмотренных законом или иными правовыми актами, не применяются, что не исключает возможности применения правил об аналогии закона (п.1 ст.6) к отдельным отношениям сторон по договору. Справедливым в этой связи представляется вывод Е.С. Мигуновой и В.П. Васькевича о том, что «...стороны могут самостоятельно создавать модели договоров, однако они

не должны противоречить законодательным запретам и соответствовать общим началам и смыслу гражданского законодательства». Таким образом, клубы могут заключить в том числе и трансферный договор о передаче прав на игрока, поскольку он не противоречит действующему законодательству. Что касается самой природы, то, по нашему мнению, трансферный договор – это договор купли-продажи или мены спортивных прав на игрока (игроков), представляющий собой соглашение между спортивными клубами. Предметом данного договора являются именно спортивные права, договор является двухсторонним, то есть взаимные права и обязанности по договору возникают у обеих сторон. При этом одна сторона договора обязуется передать все права на конкретного игрока, а также уволить игрока в соответствии с законодательством с момента подписания договора. В свою очередь, противная сторона обязана принять права на игрока, оформить с ним трудовой договор, заявить его за свою команду, а также произвести в пользу другой стороны денежную выплату (трансферную выплату). В частности, ст. 454 ГК РФ определяет, что по договору купли-продажи одна сторона (продавец) обязуется передать вещь (товар) в собственность другой стороне (покупателю), а покупатель обязуется принять этот товар и уплатить за него определенную денежную сумму (цену). Данную норму можно применить и к трансферному договору с поправкой на предмет договора, в качестве которого выступают упомянутые права.

Если же стороны договорились, что в качестве встречного исполнения по договору должны быть не деньги, а, например, спортивные права на другого игрока, то такой трансферный договор считается договором обмена. По предмету и встречному исполнению в трансферных договорах на практике можно выделить договор продажи спортивных прав, договор обмена спортивными правами, когда в ответ другая сторона передает права на нескольких игроков, в NHL (до 2016 г. – в КХЛ) можно столкнуться и с трансферным договором, по которому взамен прав на игрока передается, или же продается, право выбора на драфте. Драфт НХЛ (англ. NHL Entry Draft) – ежегодное мероприятие, проводимое в Национальной хоккейной лиге, заключающееся в передаче прав на молодых хоккеистов, удовлетворяющих определенным критериям отбора, профессиональным клубам Лиги. Драфт НХЛ проводится один раз в год, обычно в течение двух-трех недель после завершения предыдущего сезона. Драфт проходит за семь раундов.

Иными условиями трансферного договора являются условия трансферной выплаты. Кроме того, в данном договоре может быть предусмотрена возможность нового клуба выкупить инвентарь, который индивидуально изготавливался для переходящего игрока (клюшки, вратарские щитки и т. д.), которые не подойдут его преемнику и не представляют для клуба особой ценности.

Как любой возмездный гражданско-правовой договор, трансферное соглашение содержит условие о выплате определенной суммы за передачу спортивных прав. Как уже упоминалось, такая сумма в спортивных

отношениях именуется трансферной выплатой, или же компенсацией.

При этом она может составлять довольно крупную сумму денежных средств. Конечно, при определении суммы сделки учитывается не сам объем прав, который, как правило, постоянен, а уровень квалификации игрока, права на которого передаются. Чем выше класс игрока, тем выше сумма за его переход. Например, в 222 млн евро обошелся переход футболиста Неймара из «Барселоны» в ФК «ПСЖ». Усман Дембеле из «Боруссии» в «Барселону» перешел за 103 млн евро. То есть суммы, получаемые по трансферному договору, достаточно высоки. Институт трансферной выплаты широкое распространение получил в футболе. Прежде чем разобраться в правоте указанных точек зрения, необходимо разобраться с нормативно-правовым регулированием данной части трансферного договора.

Как уже отмечалось, трансферный договор есть договор гражданско-правового характера, близкий по своей природе договору купли-продажи (мены). Статья 424 ГК РФ устанавливает, что исполнение договора оплачивается по цене, установленной соглашением сторон. В свою очередь, ст. 485 ГК РФ определяет, что покупатель обязан оплатить товар по цене, предусмотренной договором купли-продажи... Таким образом, и норма общей части ГК РФ о цене договора, и норма специальная, касающаяся определения цены в договоре купли-продажи, однозначно определяют, что цена договора купли-продажи устанавливается сторонами. Представляется, что для спортивных правоотношений данные положения играют очень важную роль, поскольку предоставляют право именно клубам определять сумму трансфера, какой бы высокой она ни казалась окружающим. Очень часто на практике при проверке трансферных договоров со стороны налоговых органов ставится вопрос об экономически не обоснованной и завышенной сумме трансферной выплаты с целью занижения налогооблагаемой базы клубом. В этом случае представляется, что ответ на данную претензию явствует именно из приведенных статей ГК РФ о свободе сторон в определении цены договора.

Более сложным в вопросе цены трансфера является вопрос об отнесении указанной суммы к разряду компенсаций, а не к трансферной сумме. Во избежание длительной дискуссии на эту тему считаем возможным ограничиться буквальным толкованием термина компенсации, который словари определяют как возмещение. Следовательно, возмещению должны предшествовать какие-либо расходы, которые понесла сторона прежде, чем получить компенсацию. Очевидно, что реальных расходов, связанных с трансфером, профессиональный спортивный клуб не несет. Хотя в профессиональном хоккее, в КХЛ в частности, как уже отмечалось, нашла свое отражение точка зрения о том, что в данном аспекте клуб получает компенсацию своих расходов (материальных и нематериальных затрат) за подготовку игрока и предоставление ему возможности сохранять оптимальную игровую форму. Считаем подобный подход неприемлемым, поскольку, как следует из складывающихся в данной сфере отношений, никакой подготовкой игрока предыдущий клуб не занимается, поскольку, во-

первых, он не является образовательным учреждением и, во-вторых, ему никто не заказывал такую подготовку. Изначально, когда данный игрок принимался на работу, целью деятельности клуба по отношению к нему были не подготовка его к трансферному переходу и сохранение им игровой формы, а обеспечение в соответствии с нормами ТК РФ тренировочного и игрового процесса для того, чтобы спортсмен мог играть за данный клуб на соревнованиях. Именно поэтому, по нашему мнению, сумма, выплачиваемая одним клубом другому по трансферному договору, является именно трансферной выплатой – ценой данного договора. Как раз по договорам, в которых платеж именуется компенсационной выплатой, видится угроза применения санкций со стороны налоговых органов. С точки зрения закона, сумма компенсации не облагается налогом на прибыль и налогом на добавленную стоимость (НДС), поскольку данная сумма не является ни доходом, ни реализацией в целях налогообложения. Но именно данные виды деятельности предприятия являются объектом налогообложения в соответствии с налоговым законодательством России. Так, согласно ст. 146 Налогового кодекса Российской Федерации (НК РФ), объектом налогообложения признаются следующие операции: реализация товаров (работ, услуг) на территории Российской Федерации, в том числе реализация предметов залога и передача товаров (результатов выполненных работ, оказание услуг) по соглашению о предоставлении отступного или новации, а также передача имущественных прав.

В тоже время ст. 247 НК РФ устанавливает, что объектом налогообложения по налогу на прибыль организаций (далее в настоящей главе – налог) признается прибыль, полученная налогоплательщиком.

Прибылью в целях настоящей главы признаются – для российских организаций, не являющихся участниками консолидированной группы налогоплательщиков, – полученные доходы, уменьшенные на величину произведенных расходов, которые определяются в соответствии с настоящей главой.

Таким образом, если спортивный клуб, получив трансферную сумму и считая ее компенсацией, не заплатил налоги (налог на прибыль – 20 % и НДС – 20 %), то налоговые органы могут квалифицировать данные действия как налоговое правонарушение и применить в качестве санкции взыскание суммы сокрытого налога в качестве недоимки, а также на указанную сумму начислить штраф. Не трудно подсчитать, что с приведенных выше трансферных сумм размер санкции будет значительным.

Однако институт компенсационных выплат в профессиональном спорте при совершении переходов все же присутствует. С. В. Алексеев справедливо приводит нормы регламента Международной федерации футбола (ФИФА), в которых данные платежи оговариваются. Циркуляр ФИФА от 24 августа 2001 г. №769 вводит систему компенсаций за подготовку игроков для того, чтобы поощрять те футбольные клубы, которые целенаправленно занимаются подготовкой спортсменов с раннего возраста. Такими клубами созданы спортивные футбольные школы, которые и проводят обучение детей,

желающих стать профессиональными футболистами. Как правило, занятия в школе проходят игроки с 10 до 23 лет. В хоккее существуют аналогичные нормы. В данных видах спорта существует регламентное закрепление ставок сумм компенсационных выплат в зависимости от возраста спортсмена, которые должен выплачивать клуб, приобретающий права на игрока. Например, согласно правилам переходов Федерации хоккея России, за переход учащегося детской спортивной школы в возрасте 10-12 лет выплачивается компенсация в размере 150 000 руб., в возрасте 12-14 лет – 300 000 руб.; в футболе расчет суммы компенсации более сложный, например за переход футболиста – учащегося возраста 10 лет – 20 000 руб. за каждый год обучения в футбольной школе. Из приведенных регламентных норм следует, что компенсационная выплата обоснована при переходе спортсмен-юниоров на уровне детских спортивных школ, когда переходы осуществляются между такими школами либо между школой и профессиональным клубом.

В отечественном спорте для института переходов игроков свойственно наличие регламентных норм, которые предусматривают выплату профессиональным клубом компенсации за подготовку и переход юниоров каждой из школ, участвовавших в обучении спортсмена и пропорционально количеству лет, проведенных в каждой школе. Такие выплаты отражены в регламентах КХЛ, в РФС они получили название солидарной выплаты. Солидарные выплаты актуальны, когда, например, за время своего обучения юный спортсмен переходил из одной спортивной школы в другую. Допустим, профессиональный клуб решил приобрести права на перспективного молодого игрока, который заканчивает спортивную школу. Из 10 лет обучения он учился в трех школах, последовательно переходя из одной в другую в связи с переездом родителей. В школе А он проучился с 10 до 13 лет, в школе Б – с 13 до 15 лет и в школе В – с 15 до 18 лет. Сумма компенсации составляет 400 000 руб.

Согласно нормам регламента о солидарной выплате, данная сумма должна быть выплачена клубом каждой из школ: школе А – 150 000 руб. – 37,5 %, Б – 100 000 руб. (25 %), В – 150 000 руб. (37,5 %).

В данном примере показан принцип распределения суммы компенсации между всеми спортивными школами, которые солидарно подготовили спортсмена для клуба.

Особенно хотелось бы коснуться квалификации перехода игрока в другой клуб на правах «аренды». Как уже отмечалось, в литературе «аренда» в отношении спортсмена законом не допускается, однако в спортивной среде данный термин широко применяется. Под «арендой игроков» подразумевается не что иное, как предусмотренный ст. 348.4 ТК РФ временный перевод спортсмена к другому работодателю. В частности, норма, закрепленная в данной статье, устанавливает, что случаям, когда работодатель не имеет возможности обеспечить участие спортсмена в спортивных соревнованиях, допускается по согласованию между работодателями временный перевод спортсмена с его письменного согласия

к другому работодателю на срок, не превышающий одного года. На период временного перевода работодатель по месту временной работы заключает со спортсменом срочный трудовой договор в соответствии с требованиями ст. 348.2. В данном случае, по нашему мнению, имеет место особый вид трансфера – трансфер временный. При этом, несмотря на наличие института временного перевода спортсмена к другому работодателю в действующем законодательстве, например, регламент КХЛ такие переходы запрещает. В футболе данный институт действует. Как представляется, ничего плохого в данных временных трансферах нет. При этом временно сменить таким образом команду игроку возможно лишь по согласованию между клубами и с согласия самого спортсмена. Из смысла ст. 348.2 ТК РФ вытекает, что для осуществления временного перевода к другому работодателю достаточно договоренностей между клубами и согласия игрока, которое может выражаться путем ознакомления с приказом о таком переводе. Причем, к форме согласия между клубами-работодателями также нет единых требований. Оно, в частности, может быть выражено в письмах, уведомлениях и т. д. Часто на практике согласие между работодателями выражается в результате заключения ими договора, как единого документа. Таким образом, анализ действующего законодательства и регламентных норм спортивных лиг и федераций позволяет сделать следующие выводы.

1. Трансферный договор в профессиональном спорте представляет собой гражданско-правовой договор, согласно которому в результате возмездной передачи спортивных прав на игрока осуществляется и переход игрока в другой клуб;
2. По своей природе трансферный договор в спорте можно отнести к договорам купли-продажи или мены.
3. Предметом такого трансферного договора являются спортивные права, которые включают в себя ряд элементов, неразрывно связанных со спортсменом (квалификационный уровень, право заявки игрока, присвоение игрового номера и т. д.).
4. В качестве условия трансферный договор содержит обязанность о выплате трансферной суммы (либо передачи прав на другого игрока), которая по своей природе является ценой договора и доходом клуба с точки зрения налогового законодательства.
5. Выплата по трансферному договору компенсации за подготовку игрока представляется правомерной лишь в отношении спортсменов – учащихся детских спортивных школ.

### **Договор в спортивном сотрудничестве**

Определения данного договора действующее законодательство России не содержит, но на практике он заключается довольно часто, при этом в некоторых случаях его заключение является обязательным (например в профессиональном хоккее между «фарм-клубом» и «головным клубом»). Правовой основой для заключения договора о спортивном сотрудничестве

являются уже упомянутые нормы ГК РФ о свободе договора (ст. 421). Как показывает практика, данный вид договора носит большей частью декларативный характер, то есть заключается не столько с целью порождения юридических прав и обязанностей, сколько для того, чтобы определенный субъект спорта соответствовал требованиям регламента.

Например, в регламенте КХЛ содержится требование о том, что клуб КХЛ обязан иметь в качестве «фарм-клуба» – дублера из лиги ниже рангом – Высшей хоккейной лиги (ВХЛ), с которым заключается договор о спортивном сотрудничестве. Такого же рода договоры заключаются и между Детскими спортивными школами (ДЮСШ) и профессиональными клубами. Предметом данного договора выступает сотрудничество сторон в области спорта (футбола, хоккея, волейбола и т. д.), выражающееся во взаимном оказании сторонами услуг друг другу. Как правило, денежные средства по таким договорам не перечисляются. Например, если у нас заключен договор о спортивном сотрудничестве между клубом КХЛ и клубом ВХЛ, то в качестве конкретных форм спортивного сотрудничества будут:

- 1) пропаганда вида спорта среди населения;
- 2) взаимный обмен игроками на условиях договора, когда игроки команды КХЛ ввиду снижения спортивного мастерства или для восстановления после травмы «опускаются» в команду ВХЛ на несколько игр, а на их место клуб ВХЛ переводит игроков из своей команды, которые по уровню мастерства «подошли» к команде КХЛ, т. е. они переросли ВХЛ и нуждаются в дальнейшем профессиональном росте. Именно таким образом создается конкуренция в командах, чтобы игроки, которые там играют, всегда были в тонусе и не снижали к себе требований. Обычно, если игроки чувствуют, что они незаменимы, у них снижается мотивация и, как следствие, падает спортивный результат команды в целом;
- 3) проведение совместных товарищеских игр в период перерыва в чемпионате и т. д. Очень редко встречаются договоры, по которым команда, высшая по уровню лиги и, соответственно, обладающая большим бюджетом, может взамен каких-то игроков передавать партнеру спортивный инвентарь и экипировку.

Что касается договора о спортивном сотрудничестве, одной из сторон в котором является детская спортивная школа, то условием такого договора может являться обязанность взрослой команды мастеров привлекать на тренировочные занятия юношей выпускной группы школы с тем, чтобы они, потренировавшись со взрослыми спортсменами-мастерами, почувствовали «взрослый хоккей», где и скорости побольше, и силовая борьба поинтенсивнее. Как правило, такое периодическое привлечение юношей придает им уверенности, что позволяет быстрее адаптироваться к хоккею мастеров. В свою очередь, ДЮСШ по такому договору обязана предоставить клубу КХЛ право отбора для себя три – пять своих выпускников. Сам переход таких игроков будет осуществляться на возмездной основе по трансферному договору с выплатой компенсации, как

было указано в предыдущем параграфе, но право выбрать лучших – серьезная помощь в комплектовании команды КХЛ.

Срок договора о спортивном сотрудничестве может быть различным, но на практике он, как правило, не превышает двух-трех игровых сезонов.

Заключенный договор о спортивном сотрудничестве регистрируется в лиге (федерации), и споры, вытекающие из такого договора, разрешаются в юрисдикционных органах лиги или в спортивном арбитраже.

Таким образом, договор о спортивном сотрудничестве является одним из видов гражданско-правовых договоров, не предусмотренных гражданским законодательством, но заключаемых исходя из принципа свободы договора. Цель такого договора – оказание сторонами взаимных услуг в сфере спорта.

### **Спонсорский договор в спорте**

Еще в Древней Греции действовала практика спонсирования спорта, в частности при проведении Олимпийских игр спортсмены соревновались за победу, получая призы в виде товаров местных производителей и торговцев, которые тем самым рекламировали свою продукцию.

Без спонсорства трудно представить современный спорт. В связи с переходом нашей страны к рыночной системе хозяйствования государство не в состоянии полностью материально обеспечивать и финансировать сферу физической культуры и спорта, несмотря на то что развитие данной сферы является одним из приоритетных направлений государственной политики Российской Федерации. В условиях рыночной экономики большую роль для развития физкультурно-спортивной отрасли играют спонсоры. Развитие института спонсорства в спорте способно привлечь значительные внебюджетные средства как на подготовку и проведение физкультурных и спортивных мероприятий, строительство спортивных объектов (спортсооружений), развитие отдельных видов спорта, так и на развитие физкультурно-спортивной отрасли в целом. Например, на Западе спонсорство дает до 60% поступлений в спорт.

Доля спонсорства в развитии спортивного движения зарубежных стран последние десятилетия постоянно растет. Как и в остальном мире, спорт в Российской Федерации за последние годы стал еще более популярным и коммерциализированным. Рост профессионализма как на игровых полях, так и за их пределами, освещение в СМИ и в особенности спонсорство превратили спорт в индустрию с многомиллиардными оборотами.

Спонсорство является одним из основных источников, обеспечивающих финансовую базу для развития современного спортивного движения. Спортивное спонсорство представляет собой успешно развивающееся направление маркетинга спортивных организаций, которые благодаря ему получают существенную материальную поддержку. Учитывая большую популярность спорта в мире, огромные возможности СМИ в продвижении брендов компаний и их продукции, многие коммерческие организации становятся спортивными спонсорами.

Наиболее привлекательными и спонсоровыми спортивными мероприятиями в последние десятилетия признаны чемпионаты мира и Европы по футболу, летние и зимние Олимпийские игры, велогонка «Тур де Франс», этапы «Формулы-1» и т. д.

Российский футбольный союз заключил спонсорский договор с немецким производителем спортивной одежды и обуви – международной компанией Adidas, которая стала официальным экипировщиком всех футбольных сборных России, в том числе на Кубке конфедерации 2017 г. и Чемпионате мира по футболу ФИФА 2018 г. Соглашением предусмотрено, что компания Adidas платит РФС сумму в 100 млн евро, а также должна выплачивать около 5 % доходов, которые компания получит с продаж товаров с символикой сборной России. Контракт также предусматривает бонусы на случаи успешного выступления сборной России на соответствующих международных соревнованиях. Компания Adidas является также спонсором Кубка УЕФА и многих других крупных спортивных соревнований международного и национального масштабов.

Среди крупнейших представителей спортивной индустрии, спонсирующих спорт, следует также назвать производящие спортивную продукцию компании Nike, Puma, Reebok.

В качестве примеров крупных и многолетних спонсорских соглашений российских компаний можно сослаться на соглашения ОАО «Лукойл» с футбольным клубом «Спартак» (Москва), ОАО «Газпром» с футбольным клубом «Зенит», нефтегазовой компании «Итера» с Федерацией велосипедного спорта России, ОАО «Ростелеком» с Федерацией фигурного катания на коньках России и т. д.

Спонсорство – это, по сути дела, один из вариантов коммерческой рекламы, используемой рекламодателями, чтобы увязать их компанию, бренд и продукцию в сознании широкой аудитории со спортивными событиями, развитием спортивного движения. Ведь спорт – это зритель во дворце спорта и на стадионе, это зритель у телевизора, компьютера и у экрана мобильного телефона, причем зритель массовый. В связи с этим спортивное спонсорство применяется для усиления традиционных средств коммерческой рекламы, позволяя выйти спонсорам на довольно конкретных потребителей с меньшими издержками, чем требуются для размещения прямой рекламы на телевидении, радио, в печати и т. п.

Спонсорство само по себе является своеобразной рекламой, так как свидетельствует о том, что спонсор заботится не только о себе, но и о своих клиентах, об обществе в целом, финансируя различные проекты организаций физкультурно-спортивной сферы и другие, которые не связаны непосредственно с его деятельностью.

Следуя современным тенденциям развития рекламной деятельности в стране, Федеральный закон от 13 марта 2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» ввел понятия новых субъекта и объекта рекламной деятельности: спонсор и спонсорская реклама. Надо сказать, что деятельность в области производства и распространения рекламы весьма разнообразна как по своему

содержанию, так и по субъектному составу. При этом в качестве достаточно специфических субъектов рекламной деятельности могут выступать спонсор и спонсируемый. В отношениях спонсорской рекламы между спонсором и спонсируемым фактически присутствуют отношения рекламодателя и рекламодателя.

В соответствии с действующим Федеральным законом «О рекламе» понятие «рекламодатель» изначально уже включает в себя и деятельность спонсора. Так, рекламодателем может быть, помимо изготовителя или продавца товара, и иное лицо, определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы. Спонсируемый, по сути дела, подпадает под понятие «рекламодателя», т. е. лица, осуществляющего распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Спонсор является одним из основных субъектов в сфере развития спорта и рекламных отношений. Это лицо, которое финансирует физкультурно-спортивные проекты, проведение разного рода спортивных и других мероприятий в стремительно развивающемся спортивном движении и рекламной индустрии. Логическим продолжением деятельности спонсора является спонсорская реклама. Поэтому с учетом необходимости учитывать современную практику ст.3 Федерального закона «О рекламе» законодательно закрепила легальное определение спонсорской рекламы и раскрывает ее как рекламу, распространяемую на условии обязательного упоминания в ней об определенном лице как о спонсоре (п.10). При этом сразу следует обратить внимание на важность обеспечения точности сведений, содержащихся в таком упоминании о спонсоре. Так, следует, в частности, учитывать позицию Президиума Высшего Арбитражного Суда, сформулированную в информационном письме ВАС РФ от 25 декабря 1998 г. №37 «Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением законодательства о рекламе». В п.22 данного информационного письма говорится, что на основании п.1 ст.54 ГК РФ указание на организационно-правовую форму юридического лица является частью его наименования, неуказание данных сведений не позволяет определить действительного спонсора мероприятия. Соответственно, считать такую публикацию рекламой спонсора нельзя, существенное искажение наименования спонсора не может считаться надлежащей рекламной информацией о спонсоре.

Необходимо также иметь в виду, что в роли спонсора, о котором упоминается в спонсорской рекламе, может выступать исключительно физическое или юридическое лицо, а не производимый им товар (работа, услуга). При этом лицо должно быть определено в рекламе именно в качестве спонсора, т. е. данное указание является обязательным для спонсируемого. При указании в рекламе на то, что спонсором является тот или иной товар, товарный знак, данная реклама не будет подпадать под понятие спонсорской рекламы.

Чтобы лучше понять правовую природу спонсорства, можно представить, как это выглядит на практике. Например, спортивная школа получает от компании-спонсора спортивную форму (футболки, майки, шорты, трусы,

щитки, иную экипировку), на которую нанесено наименование спонсора. Возможна другая ситуация, когда компания-спонсор выделяет денежные средства на организацию и проведение спортивных мероприятий, обновление материальной базы, приобретение спортивной формы, осуществление иных расходов, связанных с основной деятельностью физкультурно-спортивной организации. За это последняя обязуется выполнить определенные действия, направленные на распространение информации о спонсоре.

Следует отметить, что в действующем законодательстве определение термина «спонсорство» отсутствует. Вместе с тем исходя из приведенных понятий и рассмотренной схемы можно определить спонсорство как отношения между спонсором (например нефтяной компанией) и спонсируемым (например спортивной школой), которые выступают в роли рекламодателя и рекламодателем.

Нужно иметь в виду, что создание многих физкультурно-спортивных телевизионных передач, проведение или трансляция большинства физкультурно-спортивных мероприятий либо вообще не финансируются из государственного бюджета, либо финансируются частично, поэтому привлечение средств спонсоров для представителей спорта является одним из немногих способов осуществлять свою деятельность и доносить ее плоды до широкой аудитории.

Например, большая часть спортивных программ на телевизионных каналах основана на спонсорской рекламе. Спонсорство позволяет существенно сократить расходы на производство телепрограммы, при том, что качество телепрограммы все равно может оставаться высоким. Рекламодателю такая реклама выгоднее прямой, потому что она в гораздо меньшей степени раздражает потребителя рекламы, поскольку не прерывает трансляцию телепрограммы и усваивается зрителем гораздо лучше. Кроме того, размещение спонсорской рекламы в большинстве случаев помогает создавать телевизионные продукты, рассчитанные на ограниченную целевую аудиторию (например соревнования по новым видам спорта, интеллектуальным играм, документальные программы о спорте и т. д.).

Ранее все вопросы, связанные с размещением спонсорской рекламы, решались в основном в общем порядке, хотя по социальной значимости такая реклама существенно отличалась от остальной. Прежний Федеральный закон от 18 июля 1995г. №108-ФЗ «О рекламе» не применял понятие «спонсор», но в ст. 19 определял понятие «спонсорство» как осуществление юридическим или физическим лицом (спонсором) вклада (в виде предоставления имущества, результатов интеллектуальной деятельности, оказания услуг, проведения работ) в деятельность другого юридического или физического лица (спонсируемого) на условиях распространения спонсируемым рекламы о спонсоре, его товарах. Данное понятие являлось по своему содержанию более емким по сравнению с нынешним и включало в себя одновременно оба понятия – «спонсор» и «спонсорская реклама». Утративший силу

Федеральный закон «О рекламе» в ст. 19 так- же определял понятия «спонсорский вклад», признававшийся платой за рекламу, и «спонсируемый», приравненный по своему правовому статусу к рекламодателю. Соответственно, спонсор являлся рекламодателем.

Между тем далее понятие «спонсорство» не находило никакого применения на практике, закон только ограничивался распределением ролей спонсора и спонсируемого (реklamодатель и рекламодателю) и закреплением правила, согласно которому спонсор не вправе вмешиваться в деятельность спонсируемого.

С учетом особой социальной значимости спонсорской рекламы в новом Федеральном законе «О рекламе», помимо введения нового понятийного аппарата, спонсорская реклама получила ряд преимуществ по сравнению с обычной (прямой) рекламой, в первую очередь в области ограничений на размещение рекламы.

Так, согласно ч.1 ст.14 и ч.1 ст.15 прерывание теле- или радиопрограммы либо теле- или радиопередачи рекламой должно предваряться сообщением о последующей трансляции рекламы, за исключением прерывания спонсорской рекламой. То есть спонсорская реклама интегрирована непосредственно в теле- или радиопрограмму. Частью 5 ст.14 и ч.4 ст.15 для спонсорской рекламы сделано исключение в запрете на прерывание рекламой религиозных теле- и радио- передач и теле- и радиопередач продолжительностью менее 15 мин. Частью 9 ст.15 для размещения спонсорской рекламы в радиопередачах предусмотрены бóльшие лимиты, нежели для иной рекламы. Кроме того, если по общему правилу, установленному ч. 4 ст. 10 Федерального закона «О рекламе», в социальной рекламе не допускается упоминание о конкретных марках (моделях, артикулах) товаров, товарных знаках, знаках обслуживания и об иных средствах их индивидуализации, о физических лицах и юридических лицах, то в силу ч.5 ст.10 эти ограничения не распространяются на упоминания о спонсорах. Согласно ч.6 ст.10 Федерального закона «О рекламе», в социальной рекламе, распространяемой в радиопрограммах, продолжительность упоминания о спонсорах не может превышать три секунды, в социальной рекламе, распространяемой в теле- программах, при кино- и видеообслуживании, – три секунды, и такому упоминанию должно быть отведено не более чем 7 % площади кадра, а в социальной рекламе, распространяемой другими способами, – не более чем 5 % рекламной площади (пространства).

Спортивное спонсорство может иметь следующие разновидности. Спонсорство организационно готовых соревнований, как международных, так и российских. Преимущества данного способа спонсорства заключаются в том, что спонсор имеет выбор между большим количеством разнообразных спонсорских пакетов в зависимости от поставленных целей и имеющегося бюджета. С другой стороны, при спонсировании уже готовых соревнований спонсору зачастую приходится мириться с тем, что данное соревнование спонсируется и другими спонсорами. Между тем часто данная проблема

нивелируется тем, что разные спонсоры одного мероприятия представляют разные сегменты рынка, не конкурирующие друг с другом, – скажем, автомобили и спортивные СМИ.

Примером создания собственного спортивного события под конкретный товарный знак или конкретную организацию и его последующего продвижения может служить хоккейный турнир дворовых команд, организованный компанией Orion несколько лет назад. Примером спонсорства спортивного мероприятия международного уровня, организованного крупной компанией для продвижения своего бренда, является международный хоккейный турнир на призы пивоваренной компании «Балтика». Аналогичные проекты есть и в других видах спорта. Данный способ спонсорства предполагает существенно более высокий уровень затрат, однако и эффект от такого мероприятия для спонсора – при условии грамотного подбора вида спорта и эффективной раскрутки мероприятия – может быть выше, чем при спонсировании уже готовых спортивных соревнований.

Спонсорство спортивной федерации, лиги, спортивного клуба, иной спортивной организации, спортивной команды или отдельного спортсмена. В Федеральном законе о спорте включена ст.20.1 «Обеспечение добросовестной конкуренции в связи с организацией и проведением физкультурных мероприятий или спортивных мероприятий». В соответствии с положениями названной статьи признаются недобросовестной конкуренцией и влекут за собой наступление последствий, предусмотренных законодательством РФ, в частности:

- введение в заблуждение, в том числе посредством создания ложного представления в результате установления связи с физкультурным или спортивным мероприятием либо с их организатором о причастности к ним производителя товара и (или) рекламоделателя в качестве спонсора;
- осуществление в коммерческих целях мероприятий, создающих ложное представление об их отношении к физкультурным или спортивным мероприятиям, в том числе в качестве спонсора;
- использование физкультурного или спортивного мероприятия без официального разрешения их организатора для спонсорства, в том числе если целью этой деятельности является воздействие на зрителей физкультурного или спортивного мероприятия, включая лиц, которые приобрели входные билеты на указанные мероприятия.

Взаимоотношения спонсора и спонсируемого оформляются спонсорским договором. Следует отметить, что такого договора, как спонсорский, ГК РФ не содержит. Вместе с тем, согласно ст.8 ГК РФ, гражданские права и обязанности возникают из договоров и иных сделок, предусмотренных законом, а также из договоров и иных сделок, хотя и не предусмотренных законом, но не противоречащих ему. Исходя из ст. 423 ГК РФ спонсорский договор – это договор возмездный, т. е. договор, по которому спонсор должен получить от спонсируемого встречное предоставление услуг за исполнение своих обязанностей.

Спонсорским договором обычно устанавливаются следующие обязанности спонсируемого:

- распространение информации как о самом факте спонсорства, так и о субъекте спонсорской деятельности в период действия договора в различных формах (официальные публикации, сообщения в интернете, по радио, телевидению, на пресс-конференциях и т. п.);

- содействие в распространении продукции, производимой спонсором. К примеру, участие спонсируемого в презентациях новой продукции, выставках и ярмарках, на которых демонстрируется продукция спонсора;

- использование продукции спонсора в тренировочном и соревновательном процессах.

Если продукция спонсора представляет собой спортивные товары общего или специального назначения, в соглашении обычно предусматриваются все случаи использования этих товаров: на тренировках и соревнованиях, в том числе во время церемонии вручения призов, на показательных выступлениях, при появлении на публике (пресс-конференции, интервью и т. п.) и др. Как правило, договором устанавливается, что в случае применения спонсируемым хотя бы в одном из предусмотренных случаев хотя бы одной единицы спортивных товаров другой компании-производителя спонсорский договор может быть расторгнут спонсором в одностороннем порядке, либо к нарушителю могут быть применены санкции. В то же время в договоре может быть предусмотрено использование спортивных товаров других компаний в случаях, специально оговоренных в нем. Нередко в спонсорском договоре закрепляется положение о том, что при использовании продукции спонсора обязательно должны быть видны и различимы товарные (торговые) знаки (марки) спонсора. В договоре может быть также предусмотрено требование о запрещении перепродажи или передачи получаемой от спонсора продукции третьей стороне;

- обслуживание спонсора во время проведения спортивных соревнований. Это обязательство спонсируемого связано, как правило, с бесплатным предоставлением спонсору помещений для различных нужд (проведения, например, деловых встреч и т. п.) на спортивном сооружении во время проведения соревнований, определенного количества билетов и другими формами содействия;

- предоставление прав спонсору на использование имен отдельных спортсменов. В случае когда спонсорство осуществляется по отношению к спортивной организации (федерации, лиге, клубу и т. п.), в договоре может быть предусмотрено обязательство спонсируемого предоставить спонсору (на определенных дополнительных условиях или без каких-либо условий) права применять в рекламной деятельности, публично и т. д. имен, фотографий и иных изображений отдельных спортсменов (команд), использующих продукцию спонсора;

- представление спонсируемым отчетности о расходовании

полученных от спонсора средств, что облегчает контроль результатов деятельности спонсируемого, и т. д.

К основным правам спонсируемого, которые обычно отражаются в спонсорском договоре, можно отнести права:

- заключать в период действия спонсорского договора спонсорские договоры с третьими лицами, если иное не предусмотрено договором;
- окончательного утверждения дизайна продукции, прежде всего поставляемых спортивных товаров;
- на определение количества и ассортимента выделяемой спонсором продукции (товаров, работ, услуг), а также сроков и порядка их поставки (предоставления);
- на расторжение договора в случае невыполнения или ненадлежащего выполнения обязательств спонсором и т. д.

Спонсорским договором обычно устанавливаются следующие обязанности спонсора:

- выплата спонсорского взноса. Если договор заключен на длительный срок, выплата спонсорского взноса обычно предусматривается частями в определенном объеме от общей суммы на каждый конкретный временной период (год, полугодие, квартал и т. д.). В качестве особого взноса в договоре может быть предусмотрена также специальная спонсорская выплата в год проведения чемпионата мира, Олимпийских игр или других крупнейших международных соревнований, в случае если выступление со стороны спонсируемого планируется на этих соревнованиях;
- дополнительные выплаты. В спонсорском договоре могут быть предусмотрены дополнительные выплаты – премии за отдельные выдающиеся спортивные достижения со стороны спонсируемого (призовое место на крупнейших спортивных соревнованиях, установление рекорда и т. п.) – с указанием конкретных сумм, порядка и сроков их выплаты;
- поставка продукции – товаров, работ, услуг. Дополнительно к выплате спонсорского взноса и премии в договоре может быть предусмотрена поставка спонсором определенной продукции (товаров, работ, услуг). Спонсор может взять на себя обязательство только обеспечить спонсируемого определенными товарами (работами, услугами), не беря обязательств по денежным выплатам. В любом случае в договоре необходимо отразить качественно-количественные характеристики поставляемой продукции (например, в денежном выражении), сроки и порядок их поставки и т. д. Спонсорский договор может содержать условие о проведении консультаций со спонсируемым относительно дизайна поставляемой продукции и т. д.

К основным правам спонсора, которые обычно отражаются в спонсорском договоре, можно отнести права:

- приобретения продукции, передаваемой спонсируемому, у третьих лиц;
- привлечения при необходимости для исполнения договора

третьих лиц с передачей им определенных обязательств по поставкам;

– изготавливать копии продукции (в первую очередь спортивных товаров) для производства и продажи или в рекламных целях с эмблемами (товарными знаками, марками) спонсируемого. В этом случае в договоре может быть предусмотрена выплата спонсором роялти в пользу спонсируемого в оговоренных объемах и в установленные сроки. При этом может быть предусмотрено право спонсируемого на проведение независимого контроля за объемом продаж такой продукции с привлечением третьей стороны в виде, например, аудиторской фирмы;

– на расторжение договора в одностороннем порядке в случае невыполнения или ненадлежащего выполнения обязательств спонсируемым и т. д.

Кроме того, в спонсорском договоре обычно оговариваются:

– порядок уплаты налогов, а также, в случае необходимости, таможенных пошлин;

– требование о взаимном информировании сторон договора о назначении посредников спонсорского договора;

– определение порядка (сроков, адресов и т. п.) и средств (заказная почта, факсимильная связь и т. п.) переписки и официальных уведомлений;

– установление дополнительных областей сотрудничества и обязательств по ним (например стипендии отдельным выдающимся спортсменам, премии выдающимся тренерам и т. п.) и др.

В современных условиях формирующейся социально ориентированной рыночной экономики постепенно складывается баланс взаимовыгодного сотрудничества бизнеса, государства и общества. Это касается и такого важного аспекта взаимоотношений государства и бизнеса, как правовое регулирование спонсорства в спорте.

Для развития спортивного спонсорства в России немаловажен зарубежный и международный опыт развития и регулирования спонсорства как элемента спортивного маркетинга.

Из зарубежной и международной практики заслуживают внимания организационно-структурные формы функционирования системы спонсорских услуг, среди которых:

1) международные агентства по спортивному спонсорству (ISL Marketing AG, Швейцария; West Nally Group, Великобритания);

2) агентства по спортивному спонсорству для спортсменов (International Management Group (IMG) М. Мак-Кормака);

3) специализированные агентства по спортивному спонсорству, связанные с рекламой на спортивных сооружениях (CWL- Werbung, Швейцария);

4) специализированные лицензионные агентства по спортивному спонсорству (Telemundi-Gruppe (подразделение Sport Excellence Marketing, Швейцария));

5) полносервисные спонсорские агентства (Birkholz + Jedlikki, Германия);

6) учреждения, координирующие спортивное спонсорство (Institute of Sports Sponsorship Великобритания).

В отношении последнего небезынтересно отметить, что в силу большого развития спонсорства в спорте и в связи с большими финансовыми интересами, нередко вызывающими споры между участниками спонсорских отношений, Институт спортивного спонсорства (ИСС) еще в 1994 г. предложил создать собственное подразделение по разрешению споров, вытекающих из спонсорских договоров.