

УДК 349.2

## ПРОБЛЕМНЫЕ АСПЕКТЫ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ТРАНСФЕРНЫХ ОТНОШЕНИЙ В СФЕРЕ СПОРТА

**А. Ф. Свиб**

кандидат юридических наук, доцент

Могилевский государственный университет имени А. А. Кулешова

**Н. В. Кабзова**

старший преподаватель

Могилевский государственный университет имени А. А. Кулешова

*В статье рассматриваются общественные отношения в области переходов (трансферов) профессиональных спортсменов. Проводится сравнительно-правовая оценка подходов к определению предмета и правовой природы трансферного договора (контракта) в юридической литературе. Целью настоящей статьи является попытка определить правовые основы, регулирующие трансферы в белорусском спорте, а также установить способы совершенствования этих отношений.*

**Ключевые слова:** спортивное право, спорт, трансфер, трансферный договор (контракт), правовое регулирование, профессиональный спортсмен.

### Введение

В настоящее время вместе с ростом значимости физической культуры и спорта в жизни общества возрастает и необходимость четкого урегулирования общественных отношений в спортивной сфере. Совершенствование правового регулирования трансферных отношений остается по-прежнему актуальной проблемой для национального и международного спорта. Трансферная спортивная система прошла большой путь с момента своего создания, однако, во всем мире трансферные отношения в спорте все еще остаются недостаточно урегулированными в правовом аспекте и являются одной из сложных и до конца не решенных проблем.

### Основная часть

Трансферные отношения зародились одновременно с профессиональным спортом, в частности, с возникновением профессиональной бейсбольной лиги 1876 г. США и английской футбольной ассоциации конца XIX в. В поисках более высокой зарплаты игроки в любое время сезона могли покинуть свой прежний клуб и перейти в новый, что приводило к появлению разноуровневых клубов, простой предсказуемости результатов и разрушению системы соревнований [1, с. 126].

Для регулирования таких переходов и ограничения возможностей игроков по свободному переходу из клуба в клуб, уже в 80-е гг. XIX в. были разработаны особые правила перехода игроков, которые существенно отличались от правил расторжения контракта и изменения места работы. Новая система прежде всего предусматривала передачу права на регистрацию игрока в новом клубе только при выплате им компенсации прежнему клубу.

© Свиб А. Ф., 2019

© Кабзова Н. В., 2019

Однако со временем в усовершенствовании стала нуждаться и новая система. Так, в 1995 г. Европейский суд Справедливости по делу бельгийского футболиста Босмана установил, что трансферная система покупки игрока у прежнего клуба по истечении срока контракта является незаконной. Трансферные суммы, выплачиваемые во время действия контракта, стали считаться правомерными. С тех пор в мировом сообществе закрепилось правило по которому профессиональный тренер или спортсмен может свободно переходить в любую спортивную организацию только после окончания срока контракта. В случае же если срок контракта не истек, то должны быть соблюдены интересы трех сторон: бывшего клуба, нового клуба и самого игрока или тренера [1, с. 126].

В настоящее время переходы спортсменов на международном уровне регулирует прежде всего Постановление Межпарламентской Ассамблеи государств-участников Содружества Независимых Государств от 31 мая 2007 г. № 28-8 О модельном законе “О профессиональном спорте” (далее – Постановление Ассамблеи).

Так, статья 1 Постановления Ассамблеи дает определение трудового договора в области профессионального спорта (контракта о спортивной деятельности), из которого следует, что данное письменное соглашение (договор) заключается между сторонами, а именно: профессиональный спортсмен, профессиональный тренер или иной спортивный работник и профессиональный спортивный клуб [2].

Статья 16 указанного Постановления Ассамблеи регламентирует переходы профессионального спортсмена из одного профессионального спортивного клуба в другой и устанавливает, в частности, что переход профессионального спортсмена возможен также в случае, если спортсмен имеет действующий трудовой договор с профессиональным спортивным клубом, при наличии которого с клубом в письменной форме составляется договор об условиях и порядке перехода профессионального спортсмена [2].

Из положений статьи 1 и статьи 16 Постановления Ассамблеи можно сделать следующие выводы:

- трудовой договор в области профессионального спорта (контракта о спортивной деятельности) заключается только между двумя сторонами;
- временный переход профессионального спортсмена в другой клуб возможен только, если со спортсменом заключен трудовой, а не гражданско-правовой договор;
- договор об условиях и порядке перехода профессионального спортсмена заключается между тремя сторонами;
- вопросы перехода, в том числе размеры компенсации, регулируются правовыми актами спортивной федерации.

Наряду с Конституцией Республики Беларусь основным законодательным актом Республики Беларусь по вопросу регулирования труда спортсменов является Закон Республики Беларусь “О физической культуре и спорте” от 4 января 2014 г. № 125-З (далее – Закон).

Из статьи 58 указанного Закона следует, что порядок перехода (трансфера) регулируется следующим законодательством: Законом Республики Беларусь “О физической культуре и спорте”, Трудовым кодексом Республики Беларусь, Гражданским кодексом Республики Беларусь, актами федераций (союзов, ассоциаций) по виду (видам) спорта.

Так, ч. 1 статьи 38 и ч. 1 статьи 39 Закона устанавливают, что спортсмены и тренеры имеют право на заключение трудовых и (или) гражданско-правовых договоров, в том числе трансферных договоров (контрактов), в порядке, установленном законодательством [3].

Часть 3 статьи 21 Закона устанавливает, что Федерации (союзы, ассоциации) по виду (видам) спорта имеют право разрабатывать и принимать свои акты (регламенты, правила, инструкции и другое) в пределах своей компетенции и с учетом актов Международного олимпийского комитета, международных спортивных организаций. Причем акты, направленные на регулирование вопросов перехода (трансфера) профессиональных спортсменов или тренеров из одной организации физической культуры и спорта в другую, согласовываются с Министерством спорта и туризма Республики Беларусь [3].

Из положений данных статей следует отметить, что профессиональные спортсмены и тренеры могут заключать как трудовые, так и гражданско-правовые договоры, причем такой вид договора, как трансферный неопределенно включается в понятие “трудовых и (или) гражданско-правовых договоров”, а разработка федерациями (союзами, ассоциациями) по видам спорта актов, регламентирующих вопросы перехода (трансфера) спортсменов является не обязанностью, а правом.

Более детально порядок (трансфер) перехода профессионального спортсмена или тренера регламентируется статьей 58 Закона, которая устанавливает:

- право на переход (трансфер) профессионального спортсмена, профессионального тренера из одной организации физической культуры и спорта в другую во время действия трудового или гражданско-правового договора;
- основания для перехода (трансфера) профессионального спортсмена или тренера;
- форму трансферного договора (контракта);
- стороны договора и их обязанности;
- момент исполнения договора;
- право одностороннего расторжения трансферного договора (контракта) с письменным уведомлением других сторон;
- существенные условия договора;
- возможность же иных условий трансферного договора (контракта), которые определяются в соответствии с актами федераций (союзов, ассоциаций) по виду (видам) спорта [3].

Большое значение имеет также Закон Республики Беларусь от 8 января 2014 г. № 131-З “О внесении изменений и дополнений в Трудовой кодекс Республики Беларусь”, который затронул почти 200 статей Трудового кодекса Республики Беларусь. В том числе на путь совершенствования стал вопрос регулирования трудовых отношений в сфере профессионального спорта.

Так, Трудовой кодекс был дополнен главой 26 “Особенности регулирования труда работников, осуществляющих деятельность в профессиональном спорте”, которая наряду с другими дополнениями стала регулировать вопросы перевода спортсменов от одного нанимателя к другому.

Ст. 314<sup>4</sup> Трудового кодекса устанавливает единственное основание для временного перевода к другому нанимателю – отсутствие у нанимателя возможности обеспечения участия спортсмена, тренера в спортивных мероприятиях [4].

Гражданский же кодекс Республики Беларусь от 7 декабря 1998 № 218-З не содержит каких-либо особых положений, регламентирующих договоры, заключаемые с профессиональными спортсменами, например, рекомендуемый Постановлением Ассамблеи договор об условиях и порядке перехода профессионального спортсмена.

Налоговый кодекс Республики Беларусь (особенная часть) от 29 декабря 2009 г. № 71-З также не содержит особенностей налогообложения, связанного с выплатами по трансферным договорам (контрактам).

Полемика относительно правовой природы трансферного договора (контракта) уже долгое время ведется во многих странах. Такая дискуссия вполне обоснована, так как данные вопросы оказывают непосредственное влияние на отношения, урегулированные иными отраслями права.

Так, налоговые органы Российской Федерации первоначально высказывали мнение, что денежные средства спортивного клуба, полученные в результате трансфера спортсменов должны считаться выручкой от реализации продукции (работ, услуг). Однако чуть позже такое мнение поменялось, и налоговыми и финансовыми органами было решено, что выплаты по трансферному договору не могут являться выручкой, так как операции по продаже товара (спортсмена) не осуществляются, и спортсмен, или его профессиональные способности в сфере спорта не являются товаром. В результате чего, переход игрока больше не рассматривался как передача прав на него [5].

Бухгалтерский учет нематериальных активов в Республике Беларусь регулируется стандартом “Положения по бухгалтерскому учету нематериальных активов” [6]. Нормы, прямо устанавливающие особенности по трансферу спортсменов отсутствуют, однако, согласно данному стандарту в составе нематериальных активов выделяют лицензии на использование опыта специалистов, в результате чего человеческий капитал признается в качестве объекта бухгалтерского учета, которые классифицируются как нематериальные активы и обособленно отражаются в бухгалтерском балансе [5]. Так, в Республике Беларусь, Великобритании, Испании, Италии и Украине затраты на приобретение футбольных игроков капитализируются в качестве нематериальных активов и находят свое отражение в бухгалтерском балансе футбольных клубов.

Таким образом, мы можем отметить наличие следующих проблемных аспектов в регулировании процедуры перехода профессионального спортсмена или тренера в другую спортивную организацию (клуб):

Использование в международном и национальном спортивном праве различных терминов. В международном праве – “переход профессионального спортсмена” и “договор об условиях и порядке перехода профессионального спортсмена”, в национальном – “Переход (трансфер) профессионального спортсмена” и “Трансферный договор (контракт)”.

Непризнание в общих положениях международного и национального права данных понятий в качестве основных терминов и отсутствие регламентации их определения и толкования, свидетельствует о нечеткой правовой регламентации перехода спортсмена из одного профессионального клуба в другой.

Отсутствие регламентации сложившейся на практике классификации трансферных договоров: трансферный договор (трансфер), международный трансфер, трансфер на условиях аренды с правом выкупа трансферных прав [7] и др.

Более того, Трудовой кодекс Республики Беларусь закрепляет возможность перевода работника, что не является трансферным переходом спортсмена с заключением трансферного договора (контракта). Так, осуществляемый перевод, а не переход спортсмена, регулируется исключительно трудовым законодательством, то есть у спортсмена обязательно должен быть заключен трудовой договор, а не гражданско-правовой.

Единственным же разграничением трудового перевода от трансферного перехода является отсутствие у нанимателя возможности обеспечения участия спортсмена или тренера в спортивных мероприятиях, которое таким образом исключается из возможного основания для трансферного перехода спортсмена. В следствие чего вопрос о признании Трудового кодекса Республики Беларусь источником регулирования трансферного перехода является, по нашему мнению, спорным.

Однако следует также обратить внимание, что по сути, при отсутствии у нанимателя возможности обеспечения участия спортсмена или тренера в спортивных мероприятиях, стороны трудового договора могут прекратить трудовые отношения по соглашению сторон. Спортсмен или тренер в таком случае сможет заключить новый трудовой или гражданско-правовой договор с новым клубом, в том числе путем перехода, то есть заключения трансферного договора на основании прекращения или расторжения договора с первоначальной организацией, без уплаты ей компенсации, что предусмотрено Постановлением Ассамблеи.

Толкование Постановлением Ассамблеи и Трудовым кодексом трудового договора в области профессионального спорта (контракта о спортивной деятельности) как соглашения между двумя сторонами, исключает правовую природу трансферного договора (контракта) в трудовом праве.

П. 4 статьи 16 Постановления Ассамблеи устанавливает, что переход спортсмена возможен в случае действующего у спортсмена или тренера трудового договора. П. 1 статьи 58 Закона устанавливает, что переход спортсмена или тренера возможен во время действия как трудового, так и гражданско-правового договора в сфере профессионального спорта, что, по нашему мнению, является необходимым и верным.

Действительно, трансферный договор (контракт) по национальному законодательству может осуществляться и при наличии гражданско-правового договора и данное положение не соответствует в полной мере Постановлению Ассамблеи. Однако следует отметить, конечно, что Постановление Ассамблеи носит для стран-участниц СНГ рекомендательный характер, однако полное расхождение законодательств, начиная с используемой терминологии и заканчивая применением норм разных отраслей права для регламентации одинаковых отношений, влечет за собой сомнения в выборе применяемого законодательства и еще раз свидетельствует об отсутствии четкой регламентации.

П. 7 статьи 16 Постановления Ассамблеи устанавливает, что регулирование вопросов, касающихся порядка оформления перехода профессионального спортсмена, в том числе размера компенсации за переход, осуществляется правовыми актами спортивной федерации. Следовательно, вопрос о предоставлении федерациям (союзам, ассоциациям) права, а не обязанности на издание актов, направленных на регулирование вопросов перехода (трансфера) спортсменов является по крайней мере неоднозначным.

Отсутствие правовых норм, всесторонне регламентирующих особенности процесса перехода профессионального спортсмена в национальном законодательстве о бухгалтерском учете, налоговом, страховом и другом законодательстве. Следует учитывать, что в договоре должен быть предусмотрен размер, порядок и условия расчета компенсации первоначальному клубу. Вопрос о возможном страховании риска неуплаты компенсации, к сожалению, не поднимался в научной сфере.

Обозначенные выше проблемные аспекты основаны на анализе норм действующего международного законодательства, а также национального законодательства разных стран.

Несмотря на полувековое существование трансферных отношений в мире спорта, многие практически значимые вопросы, к сожалению, даже сегодня не нашли отражения в нормах законодательства. Наиболее неурегулированным по вопросам переходов спортсменов из одного клуба в другой остается гражданское право, которое требует тщательной проработки.

Дополнения Трудового кодекса Республики Беларусь безусловно повысили роль трудового права в оформлении отношений с участием профессиональных спортсменов. Конечно, трудовое законодательство прежде всего защищает интересы спортсме-

на-работника, однако, в некоторых случаях гражданско-правовой договор выгоден и самому спортсмену, например, для не оформления совместительства в третьей организации.

Так, по мнению Е.С. Мигуновой, если главное не выигрыш, а участие в соревнованиях, что наиболее приемлемо в командных видах спорта, то приоритет надо отдавать трудовому договору. Если же целью договора является прежде всего обеспечение выигрыша соревнований, а спортсмен в основном сам определяет характер тренировок и распорядок дня, то логичнее использовать конструкцию гражданско-правового договора [8].

Нельзя в свою очередь не отметить, что давно высказана точка зрения, что отношения в области спорта настолько уникальны, что не могут быть только предметом трудового права. Существование смешанной правовой природы не подвергается сомнению. Причем, действительно, подобное воссоединение позволило бы объединить гарантии трудового и гражданского права. М.Ю. Челышев и В.П. Васькевич также не исключают, что между спортсменом и спортивной организацией может заключаться полиотраслевой смешанный договор [9].

Несомненно, по нашему мнению, правовой комплекс в сфере профессионального спорта должен носить межотраслевой характер, однако, законодательно необходимо дифференцированно подходить к решению вопроса об источниках правового регулирования отношений в определенных обозначенных сферах профессионального спорта. Оформлять же отношения с профессиональными спортсменами прежде всего необходимо с помощью средств, которые в любом случае четко регламентированы и определены в законодательстве, в гражданском или в трудовом.

### Заключение

Для совершенствования исторически сложившихся, но детально не урегулированных норм процедуры перехода профессионального спортсмена или тренера в другую спортивную организацию (клуб), по нашему мнению, эффективными могут оказаться следующие пути решения обозначенных проблемных аспектов:

В целях единообразного применения норм международного и национального законодательства установить в национальном законодательстве определенный для использования термин “Переход” или “Трансфер”, а также “Трансферный договор (контракт)” или “Договор об условиях и порядке перехода профессионального спортсмена”. По нашему мнению, понятие “Договор об условиях и порядке перехода профессионального спортсмена”, данное в Постановлении Ассамблеи, слишком детально раскрывает содержание договора, поэтому для обозначения названия более целесообразным считаем остановиться на понятии “Трансферный договор”. В таком случае, следовательно, и термин “Трансфер профессионального спортсмена” будет более логичным по сравнению с “Переходом профессионального спортсмена”.

Дать в национальном законодательстве определения терминам “Трансферный договор” и “Трансфер профессионального спортсмена”.

Внести в Гражданский кодекс Республики Беларусь дополнения, устанавливающие регламентацию Трансферного договора. В том числе определить виды данного договора и особенности их заключения (трансфер, международный трансфер, трансфер на условиях аренды с правом выкупа трансферных прав или др.).

В следствии регулирования Трудовым кодексом Республики Беларусь перевода профессионального спортсмена или тренера, а не их трансфера (перехода), а также в силу трехсторонности трансферного договора, что не соответствует определению двухстороннему трудовому договору, разграничить сферу действия трудового зако-

нодательства для перевода и гражданско-правового законодательства для трансфера и исключить Трудовой кодекс Республики Беларусь из источника регулирования трансфера профессионального спортсмена.

Так как вопросы, касающиеся трансфера профессионального спортсмена, в соответствии с п. 7 статьи 16 Постановления Ассамблеи регулируются нормативными правовыми актами спортивной федерации, установить в Законе Республики Беларусь “О физической культуре и спорте”, что издание актов, направленных на регулирование вопросов трансфера спортсменов (правила республиканских и международных переходов спортсменов из одного клуба в другой) является обязанностью, а не правом.

Регламентировать и отразить все вопросы, затрагивающие трансфер спортсменов по сферам действия в нормах действующего законодательства. Так, например, установить особенности налогообложения компенсационных выплат в Налоговом кодексе Республики Беларусь, а также определить и отразить в законодательстве порядок учета операций в данных бухгалтерской отчетности. Также, по нашему мнению, трансферная система может затронуть страховое законодательство путем предоставления возможности страхования риска неуплаты по определенным причинам сумм компенсационных выплат.

Отмеченный сложный характер отношений по переходу спортсменов свидетельствует о необходимости комплексного регулирования. Не исключаем возможность, что наряду с изменениями в действующем законодательстве, такое регулирование можно осуществить и в рамках действующего Закона, или путем принятия нового нормативного правового акта, который более подробно регламентирует детали трансферной системы. Такие варианты, по нашему мнению, приемлемы, так как рассматриваемый трансфер спортсменов представляет собой самостоятельное правовое явление, которое регулируется нормами разной отраслевой принадлежностью.

Сделанные теоретико-практические выводы основаны на нормах действующего законодательства, которые, по нашему мнению, станут действенным механизмом прежде всего для формирования условий создания эффективной нормативной базы, только при наличии которой возможно решение вопросов развития спорта и высоких в нем достижений.

Таким образом, указанные положения, по нашему мнению, будут способствовать использованию эффективных возможностей государства для результативного регулирования общественных отношений в сфере профессионального спорта.

#### **СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННЫХ ИСТОЧНИКОВ**

1. *Магденко, А. Д.* Философия права: регулирование трансферных отношений в российском спорте / А. Д. Магденко, Л. А. Еремеева // Вестник ЧелГУ. – 2014. – № 17(346). – С. 126–129.
2. Постановление Межпарламентской Ассамблеи государств-участников Содружества Независимых Государств от 31 мая 2007 г. № 28-8 О модельном законе “О профессиональном спорте” // Консультант Плюс : Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО “ЮрСпектр”, Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.
3. О физической культуре и спорте [Электронный ресурс] : Закон Респ. Беларусь, 4 янв. 2014 г., № 125-З : в ред. Закона Республики Беларусь от 9 января 2018 г. № 92-З // КонсультантПлюс. Беларусь / ООО “ЮрСпектр”, Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.
4. Трудовой кодекс Республики Беларусь: Кодекс Респ. Беларусь, 26 июля 1999 г., № 296-З : принят Палатой представителей 8 июня 1999 г. : одобр. Советом Респ. 30 июня 1999 г. : в ред. Закона Республики Беларусь от 17 июля 2018 № 124-З // Консультант Плюс : Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО “ЮрСпектр”, Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

5. *Гошунова, А. В.* Возможности применения зарубежного опыта бухгалтерского учета человеческого капитала в российских профессиональных футбольных клубах / А. В. Гошунова // Вестник ЛГУ им. А. С. Пушкина. – 2013. – № 3. – С. 106–116.
6. Постановление Министерства финансов Республики Беларусь от 12 декабря 2001 г. № 118 “Об утверждении Положений по бухгалтерскому учету основных средств и нематериальных активов” // Консультант Плюс : Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО “ЮрСпектр”, Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.
7. *Кабцова, Н. В.* Спортивное право : учебно-методический комплекс / Н. В. Кабцова // УО “МГУ имени А. А. Кулешова”, 2018. – С. 96–111.
8. *Мигунова, Е. С.* О применении гражданско-правовых средств при регулировании отношений с участием спортсменов / Е. С. Мигунова // Пробелы в российском законодательстве. – 2009. – № 2. – С. 231–233.
9. *Чельшев, М. Ю.* О правовом регулировании переходов спортсменов / М. Ю. Чельшев, В. П. Васьякевич // ВЭПС. – 2010. – № 3. – С. 118–120.

Поступила в редакцию 03.05.2019 г.

Контакты: svib@msu.by (Свиб Анжелика Феликсовна)

**Svib A., Kabzova N. PROBLEMATIC ASPECTS OF LEGAL REGULATION OF TRANSFER RELATIONS IN SPORTS.**

*The article discusses public relations in the sphere of transitions (transfers) of professional athletes. A comparative legal assessment of the approaches to the definition of the object and legal nature of transfer agreement (contract) in legal literature is provided. The purpose of the article is to define the legal framework regulating transfers in Belarusian sport as well as to establish the ways to improve these relations.*

**Keywords:** sports law, sports, transfers, transfer agreement (contract), legal regulation, professional athlete.