

ПРЕДМЕТ И ПРАВОВАЯ ПРИРОДА МЕЖДУНАРОДНОГО ТРАНСФЕРНОГО КОНТРАКТА

А. И. Скребец

Рассматриваются общественные отношения в области международных переходов (трансферов) профессиональных спортсменов. Проводится сравнительно-правовая оценка подходов к определению предмета и правовой природы международного трансферного контракта в источниках правового регулирования и в юридической литературе. Дано определение предмета международного трансферного контракта и обозначена специфика его правовой природы.

The subject of the article are public relations in the field of international transfers of professional athletes. The author carries out comparative legal assessment of the approaches to the definition of the object and the legal nature of the international transfer contract in the sources of legal regulation and in the legal literature. The author gives a definition of the international transfer contract and determines specificity of its legal nature.

Ключевые слова: спортивное право; переход (трансфер) спортсменов; международный трансферный договор (контракт).

Keywords: sports law; transfer of athletes; international transfer agreement (contract).

В профессиональном спорте широко распространен переход профессиональных спортсменов (игроков) из одних спортивных клубов в другие. Данное явление в профессиональном спорте принято называть трансфером. Отношения между сторонами трансфера (спортивными клубами и профессиональными спортсменами) оформляются трансферным договором (контрактом). Трансферный контракт заключается между первичным спортивным клубом (спортивный клуб, с которым у профессионального спортсмена имеется действующий договор о спортивной деятельности¹, из которого спортсмен переходит), принимающим спортивным клубом (спортивный клуб, в который спортсмен переходит) и профессиональным

¹ Здесь и далее под договором о спортивной деятельности понимается договор (контракт), который в соответствии с законодательством государства первичного или принимающего спортивного клуба заключается с профессиональным спортсменом. Например, в Республике Беларусь с профессиональным спортсменом может быть заключен как трудовой, так и гражданско-правовой договор. В Российской Федерации с профессиональным спортсменом может быть заключен только трудовой договор.

спортсменом и предусматривает порядок и условия перехода игрока из одного спортивного клуба в другой¹.

Когда переход профессионального спортсмена осуществляется в иностранный спортивный клуб, то трансферный контракт приобретает международный характер. Под иностранным спортивным клубом в данном случае понимается спортивный клуб, который зарегистрирован в иностранной спортивной федерации. Таким образом, иностранный элемент в международном трансферном контракте проявляется в иностранной принадлежности принимающего спортивного клуба, в который переходит профессиональный спортсмен.

Предмет международного трансферного контракта составляют взаимные обязательства его сторон (первичного и принимающего спортивных клубов, профессионального спортсмена), а правовая природа определяется сущностью возникающих между его сторонами правоотношений. Однако для трансферных правоотношений в профессиональном спорте характерна особая специфика, которая значительно осложняет определение предмета и правовой природы международного трансферного контракта.

По международному трансферному контракту принимающий спортивный клуб выплачивает первичному спортивному клубу так называемую трансферную сумму (компенсацию) в обмен на получение в свой состав игрока. Представляется, что обязательство по выплате трансферной суммы носит гражданско-правовой характер, поскольку отношения между спортивными клубами в области международных переходов профессиональных спортсменов представляют собой серьезный бизнес [1, с. 148], т. е. предпринимательскую деятельность, которая регулируется гражданским законодательством. Поэтому международный трансферный контракт *a priori* имеет гражданско-правовую основу.

Международный трансферный контракт представляет собой возмездную сделку, поскольку за выплату компенсации принимающий спортивный клуб получает встречное предоставление в виде фактического получения в свой состав профессионального спортсмена. В связи с этим в средствах массовой информации, в разговорной лексике трансферы профессиональных спортсменов нередко называют куплей-продажей игроков. Вместе с тем профессиональный спортсмен в трансферном контракте является его стороной (поскольку переход игрока осуществляется только с его согласия) и как человек не может рассматриваться в качестве объекта сделки

¹ В профессиональном спорте договором трансфера оформляется не только переход профессиональных спортсменов, но и профессиональных тренеров, других спортивных специалистов. В настоящей статье рассматриваются вопросы, связанные с трансфером только профессиональных спортсменов.

(встречного предоставления). В противном случае трансферный контракт действительно являлся бы легализованной сделкой по продаже людей.

В связи с этим возникает резонный вопрос: если профессиональный спортсмен по указанным причинам не может быть встречным предоставлением первичного спортивного клуба, то что же тогда является этим встречным предоставлением по международному трансферному контракту и как в таком случае определить его предмет и правовую природу? Для поиска ответа на эти вопросы обратимся к источникам правового регулирования трансферных отношений в профессиональном спорте – спортивным регламентам и национальному законодательству отдельных государств, а также рассмотрим высказанные на этот счет мнения в юридической литературе.

Спортивные регламенты. Главным источником правового регулирования переходов профессиональных спортсменов выступают единые и унифицированные регламенты международных спортивных федераций по трансферам спортсменов по видам спорта. Такие регламенты определяют спортивные правила, условия и ограничения для перехода игроков и обязательны для всех национальных спортивных федераций – членов соответствующих международных спортивных федераций. На основе регламентов международных федераций национальные федерации по видам спорта принимают свои регламенты. Наиболее подробно порядок перехода профессионального спортсмена регулируют *Регламент Международной федерации футбола (ФИФА)* [2], *Регламент Международной федерации хоккея с шайбой (ИИХФ)* [3], *Регламент Международной федерации баскетбола (ФИБА)* [4].

Как показывает практика Спортивного арбитражного суда (далее – CAS) как наиболее популярного форума для разрешения международных спортивных споров, регламенты международных федераций по трансферам, будучи универсальными документами для всеобщего применения, имеют первостепенное значение как источник применимого права при разрешении споров по международным спортивным трансферам [5, с. 97–98].

Тем не менее по результатам правовой оценки указанных регламентов международных спортивных федераций по трансферам можно констатировать, что эти документы не содержат понятия трансферного контракта, не определяют его предмет и правовую природу. Это, как нам представляется, обусловлено тем, что эти документы имеют в большей степени универсальную (для всего вида спорта) спортивную, а не правовую направленность и не ставят перед собой задач по разрешению проблем, связанных с квалификацией взаимных обязательств сторон по трансферному контракту.

Для восполнения пробелов регламентов международных спортивных федераций по интересующим нас вопросам рассмотрим некоторые регла-

менты национальных спортивных федераций по трансферам спортсменов. *Регламент АБФФ (Ассоциация «Белорусская федерация футбола»)* [6] определяет трансферный контракт как заключенный в установленном порядке договор между клубами и/или школами о переходе (трансфере) футболиста. Порядок заключения трансферных контрактов установлен ст. 17 Регламента. Тем не менее в Регламенте АБФФ четко не идентифицированы взаимные обязательства сторон трансферного контракта, в связи с чем определить его предмет и правовую природу на основании положений этого регламента не представляется возможным. Точно так же не помогают в определении предмета трансферного договора *Регламент БФБ (Общественное объединение «Белорусская федерация баскетбола»)* [7] и *Регламент ФКБ (Ассоциация «Федерация хоккея Республики Беларусь»)* [8].

Регламент РФС (Общероссийская общественная организация «Российский футбольный союз») [9] также вводит понятия трансфера футболиста и трансферного контракта. Как и в Регламенте АБФФ, в Регламенте РФС в указанных понятиях не определен предмет трансферного договора. Однако представление о его предмете по Регламенту РФС можно сделать из типовой формы трансферного контракта о переходе футболиста (приложение № 5 к Регламенту РФС), которая в силу п. 4 ст. 18 Регламента РФС обязательна для применения. В соответствии с указанной типовой формой трансферного контракта о переходе футболиста первичный футбольный клуб принимает на себя обязательство расторгнуть срочный трудовой договор с футболистом и уволить его в порядке перевода к принимающему футбольному клубу. В свою очередь принимающий футбольный клуб обязуется принять на работу футболиста и осуществить в пользу первичного футбольного клуба трансферную выплату. Трансферный контракт о переходе футболиста по Регламенту РФС заключается между футбольными клубами, футболист не является его стороной.

Таким образом, в соответствии с Регламентом РФС встречное представление первичного футбольного клуба по трансферному контракту – обязательство по прекращению с футболистом трудового договора и его увольнение в порядке перевода к принимающему футбольному клубу. Прекращение трудового договора, увольнение работника (в том числе в порядке перевода) – институты трудового права. В связи с этим российские специалисты отмечают неоднозначность (двойственность) правовой природы предлагаемого Регламентом РФС трансферного контракта [10].

Действительно, типовой трансферный договор по Регламенту РФС содержит элементы как гражданско-правовой принадлежности (обязательство

по уплате трансферной суммы), так и трудовправовой (увольнение и прием на работу футболиста). Договоры, которые содержат условия различной отраслевой принадлежности, в доктрине принято называть полиотраслевыми. Однако сама по себе возможность существования полиотраслевых договоров в правовой системе Российской Федерации неоднозначна [11]. По этой причине подвергается критике в принципе правомерность принятия футбольными клубами по типовому трансферному контракту Регламента РФС обязательств в сфере трудовых отношений (обязательство первичного футбольного клуба расторгнуть трудовой договор и уволить футболиста в порядке перевода к принимающему футбольному клубу и обязательство принимающего футбольного клуба принять футболиста на работу) [12, с. 18]. Принимая во внимание неоднозначность и сложность в определении предмета трансферного контракта и его правовой природы, в российской доктрине предлагается выделять самостоятельную спортивно-правовую природу трансферного контракта [10].

Исследовав спортивные регламенты наиболее популярных видов спорта, можно констатировать, что эти документы, хотя и являются главным источником применимого права в трансферных правоотношениях, но не определяют предмет трансфера и не вносят ясность по вопросу о том, что является встречным предоставлением первичного спортивного клуба в трансферном контракте.

Национальное законодательство. Этот источник правового регулирования отношений по переходу профессиональных спортсменов характеризуется тем, что в большинстве государств законодательство либо вовсе не содержит каких-либо положений по трансферам, либо вскользь упоминает про переходы игроков, не определяя при этом ни предмет трансферного контракта, ни его условия [5, с. 36–37].

Так, например, ст. 37 Закона *Литвы* «О физической культуре и спорте» [13] устанавливает следующее: «Спортсмен-профессионал имеет право, с учетом установленных в договоре о спортивной деятельности или в соглашениях между спортивными организациями условий, на переход для участия в соревнованиях из одной спортивной организации в другую литовскую или зарубежную спортивную организацию. Условия перехода могут также регламентироваться правилами международной федерации по соответствующему виду спорта, к которой относится спортивная организация». Следовательно, в таких государствах источниками правового регулирования трансферных отношений в профессиональном спорте будут выступать регламенты международных и национальных спортивных федераций по видам спорта, а также общие положения национального законодательства (гражданского, трудового), которые могут быть при-

менены для регулирования правоотношений сторон по трансферному контракту¹.

Лишь в немногих государствах правовому регулированию перехода профессиональных спортсменов уделяется больше внимания на законодательном уровне [5, с. 36–37]. Так, Закон о физическом образовании и спорте **Болгарии** [14] прямо устанавливает, что по трансферному контракту первичный спортивный клуб передает принимающему спортивному клубу право на доступ спортсмена к игре (*the eligibility to play*). Указанное право может быть передано спортивным клубом, в котором зарегистрирован игрок, другому спортивному клубу только при наличии письменного согласия игрока (п. 2 ст. 35b). Право на доступ спортсмена к игре по болгарскому законодательству состоит из права спортсмена на участие в тренировках и соревнованиях спортивного клуба и иных связанных с таким участием прав (п. 1 ст. 35b). Примечательно, что болгарский законодатель также вводит понятие трансферных прав, которые включают в себя право спортивного клуба на участие в переговорах по смене клуба спортсмена и право на получение трансферной цены (п. 1 ст. 35с). При этом отмечается, что трансферные права принадлежат клубу, в котором конкретное лицо зарегистрировано в качестве атлета (п. 2 ст. 35с). Однако трансферные права по Закону Болгарии не являются предметом трансферного контракта, а закрепляются за спортивным клубом в качестве специальных прав спортивной организации.

Закон о спорте **Венгрии** [15] предусматривает иной подход к определению предмета трансферного контракта. Так, установлено, что каждый профессиональный спортсмен должен иметь соревновательную лицензию (*competition license*), которая выдается спортивными федерациями по видам спорта (§ 1 ст. 9). Профессиональный спортсмен передает спортивной организации, с которой у него заключен трудовой контракт, свои права по такой лицензии на срок трудового договора (§ 2, 3 ст. 9). После

¹ Справочно. К таким государствам можно отнести также **Российскую Федерацию**. В Федеральном законе от 4 декабря 2007 г. № 329-ФЗ «О физической культуре и спорте в Российской Федерации» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 03.11.2015) институт трансфера не получил нормативного закрепления (как и в других нормативных правовых актах Российской Федерации), несмотря на регулярное внесение изменений и дополнений в указанный закон. Закон Российской Федерации ограничивается лишь указанием на то, что общероссийские спортивные федерации вправе с учетом правил, утвержденных международными спортивными федерациями, устанавливать ограничения перехода (условия перехода) отдельных категорий спортсменов, тренеров в другие спортивные клубы или иные физкультурно-спортивные организации.

получения письменного согласия профессионального спортсмена спортивная организация вправе передать принадлежащие ей права по такой соревновательной лицензии другой спортивной организации (§ 1 ст. 10). Таким образом, встречным предоставлением в трансферном контракте по венгерскому законодательству выступают права по соревновательной лицензии спортсмена.

До недавнего времени в законодательстве *Беларуси* отсутствовали положения, регламентирующие трансферные отношения при переходе профессионального спортсмена. В связи с этим спортивные клубы, пользуясь принципом свободы договора (ст. 2, 391 Гражданского кодекса Республики Беларусь, далее – ГК), заключали международные трансферные контракты, руководствуясь при этом международной практикой и спортивными регламентами. 22 июля 2014 г. вступил в силу Закон Республики Беларусь «О физической культуре и спорте» от 4 января 2014 г. № 125-3 (далее – Закон) [16]. В новом Законе трансферные отношения впервые получили закрепление на законодательном уровне.

Так, п. 2 ст. 58 Закона установлено, что трансфер профессионального спортсмена из одного спортивного клуба в другой, за исключением временного перевода к другому нанимателю в соответствии с законодательством о труде, осуществляется на основании трансферного договора (контракта). Таким образом, теперь трансферный контракт относится к поименованным договорам, возможность заключения которого прямо предусмотрена законодательством Республики Беларусь.

Пунктом 3 ст. 58 Закона определена *форма* трансферного контракта и его *стороны*, а именно: трансферный контракт заключается в письменной форме между профессиональным спортсменом, первичным спортивным клубом и принимающим спортивным клубом.

В п. 4 ст. 58 Закона определяется *предмет* трансферного контракта: по трансферному контракту стороны обязуются осуществить комплекс действий, обеспечивающих переход (трансфер) профессионального спортсмена из первичного спортивного клуба в принимающий спортивный клуб, а принимающий спортивный клуб обязуется компенсировать первичному спортивному клубу трансфер профессионального спортсмена.

Согласно п. 5 ст. 58 Закона трансферный контракт *считается исполненным*, когда между профессиональным спортсменом и принимающим спортивным клубом заключен трудовой или гражданско-правовой договор в сфере профессионального спорта и исполнены обязательства, связанные с компенсацией за переход (трансфер) профессионального спортсмена. При этом трансферный контракт *может быть расторгнут любой из сторон в одностороннем порядке* до момента расторжения трудового или

гражданско-правового договора в сфере профессионального спорта, заключенного между первичным спортивным клубом и профессиональным спортсменом, путем письменного уведомления об этом других сторон трансферного контракта.

В соответствии с п. 6 ст. 58 Закона *существенные условия* трансферного контракта – порядок и условия перехода (трансфера) профессионального спортсмена из первичного в принимающий спортивный клуб, а также вид и порядок компенсации за переход (трансфер) профессионального спортсмена, срок реализации трансферного контракта. Иные условия трансферного контракта определяются в соответствии с актами федераций (союзов, ассоциаций) по виду (видам) спорта.

Законодательная регламентация трансферных отношений в новом спортивном Законе Республики Беларусь, по нашему мнению, является позитивным шагом в развитии отечественного спортивного законодательства. При этом преимущество белорусского Закона о спорте в сравнении с законодательством большинства зарубежных государств (в том числе всех ближайших соседей) заключается в том, что белорусский законодатель не ограничился лишь упоминанием трансфера: в Законе поименован трансферный договор (контракт), определены его форма, предмет, стороны, существенные условия, порядок исполнения и расторжения.

Тем не менее указанные новеллы белорусского законодательства подверглись критике. О. Л. Любич в своей статье «Спортивный трансфер: договор без предмета?» [17] отмечает, что «из ст. 58 Закона усматривается лишь одно действие одной из сторон договора: уплата денег». По его мнению, для определения предмета договора этого недостаточно. Действительно, п. 4 ст. 58 Закона устанавливает, что по трансферному контракту стороны обязуются осуществить комплекс действий, обеспечивающих переход (трансфер) спортсмена из первичного спортивного клуба в принимающий спортивный клуб. Однако при этом законодатель не разъясняет, в чем именно состоит этот комплекс действий, обеспечивающий переход профессионального спортсмена, и что обязан сделать первичный спортивный клуб, другими словами, не дает прямого ответа на вопрос о том, что же тогда является встречным предоставлением первичного спортивного клуба.

Юридическая неопределенность и значимость встречного предоставления в трансферном контракте делает этот элемент договора самым обсуждаемым и дискуссионным. В юридической литературе можно встретить несколько точек зрения по этому вопросу как среди белорусских, так и среди российских специалистов.

Д. В. Горлова в своей статье приводит несколько вариантов правовой природы трансферного контракта в футболе. Встречное предоставление

первичного футбольного клуба в них определяется либо через услуги (услуги по обучению и подготовке футболиста, услуги по передаче игрока в другой футбольный клуб), либо через имущественное право (действия, направленные на уступку требования имущественного права на компенсацию; уступка имущественного права на услуги по доступу футболиста к соревнованиям) [12].

По нашему мнению, точки зрения, основанные на понимании встречного предоставления в трансферном контракте в виде имущественного права, несостоятельны. У первичного спортивного клуба нет никаких имущественных прав по отношению к профессиональному спортсмену. Что же касается услуг, то мы склонны считать, что первичный спортивный клуб не оказывает принимающему спортивному клубу никаких услуг. Действия первичного спортивного клуба в процессе перехода профессионального спортсмена сводятся к досрочному прекращению с таким спортсменом договора о спортивной деятельности (за что принимающий спортивный клуб выплачивает трансферную сумму) и выполнению иных формальностей, предусмотренных спортивными регламентами, для перехода спортсмена в принимающий спортивный клуб. Несмотря на то что под услугой понимаются в том числе действия как таковые, которые должен совершить исполнитель по договору возмездного оказания услуг (п. 1 ст. 733 ГК Беларуси, п. 1 ст. 779 ГК РФ), действия по досрочному прекращению договора о спортивной деятельности не могут рассматриваться в качестве услуги в трансферном контракте, о чем будет указано ниже.

А. С. Данилевич и А. А. Капская полагают, что первичный спортивный клуб передает по трансферному контракту «трансферные права на игрока (т. е. право на получение в дальнейшем компенсации за этого игрока)» [18, с. 130]. Такого же мнения придерживается А. А. Николаев, однако определяет содержание трансферных прав как права на регистрацию спортсмена-профессионала (нелюбителя) в соответствующей спортивной ассоциации (цит. по: [19, с. 24]).

Указанные авторы тем не менее не поясняют, какова правовая природа трансферных прав и как они соотносятся с объектами гражданских прав. При этом, как видно, содержание трансферных прав также может определяться по-разному. В отличие от болгарского белорусский законодатель прямо не закрепляет за спортивными клубами трансферные права и не раскрывает их содержание через право на получение трансферной суммы. Полагаем, что подход болгарского законодателя, т. е. закрепление в правовой системе Республики Беларусь и Российской Федерации самостоятельного объекта гражданских прав в профессиональном спорте, мог бы являться одним из вариантов решения проблемы встречного предоставления в трансферном контракте.

По твердому убеждению А. А. Лукьянцева и В. С. Бузова, «предметом трансфертного контракта наряду с его ценой и во взаимосвязи с ней выступают права работодателя. Эти права прекращаются у клуба-продавца и возникают у клуба-покупателя, переходят от клуба-продавца к клубу-покупателю. Они приобретаются клубом, в который переходит спортсмен, у клуба, из которого он переходит, за них и уплачивается цена (сумма) трансфертного контракта». При этом под «правами работодателя» авторы понимают «комплекс прав по отношению к работнику, предусмотренных трудовым законодательством (в частности, ст. 22 ТК РФ)» [20, с. 64].

Уступка прав работодателя (или нанимателя в белорусском праве) – институт, неизвестный как российскому, так и белорусскому законодательству. Поэтому определение предмета и встречного предоставления трансферного договора через такое понятие представляется крайне сомнительным.

Ю. В. Зайцев полагает, что «предметом трансферного контракта (договора о переходе спортсмена) являются условия перехода спортсмена. Такие условия могут включать встречное обязательство клуба, в который переходит спортсмен (денежную компенсацию или иное встречное обязательство), согласие на участие спортсмена в соревнованиях в составе другого клуба и иные действия, направленные на переход спортсмена (например, обязанность уволить спортсмена в порядке перевода к другому работодателю)» [21].

Судя по всему, автор основывает свое мнение на положениях Регламента РФС, согласно которому первичный футбольный клуб принимает на себя обязательство по прекращению с футболистом трудового договора и его увольнению в порядке перевода к принимающему футбольному клубу. На наш взгляд, первичный спортивный клуб не может правомерно взять на себя обязательство расторгнуть договор о спортивной деятельности с профессиональным спортсменом по совокупности следующих причин: (1) профессиональный спортсмен не является стороной такого обязательства, а значит, оно не создает для него никаких обязанностей; (2) договор о спортивной деятельности носит, как правило, срочный характер и не позволяет какой-либо из сторон такого договора в одностороннем порядке отказаться от него; (3) односторонний отказ от исполнения договора не допускается; (4) следовательно, принятие первичным спортивным клубом на себя такого обязательства заранее противоречит основополагающему принципу гражданского права – *pacta sunt servanda*. Принимающий спортивный клуб не может требовать исполнения такого обязательства, поскольку у первичного спортивного клуба отсутствует легальное основание для одностороннего отказа от исполнения договора о спортивной деятельности с профессиональным спортсменом.

Кроме того, когда между первичным спортивным клубом и профессиональным спортсменом заключен трудовой договор, то прекращение такого трудового договора осуществляется по основаниям, предусмотренным трудовым законодательством. В связи с этим возможность принятия первичным спортивным клубом на себя встречного гражданско-правового обязательства расторгнуть трудовой договор представляется весьма сомнительной, поскольку гражданское законодательство не регулирует прекращение трудовых отношений.

Таким образом, сложность юридической квалификации встречного предоставления в трансферном контракте для правовых систем Республики Беларусь и Российской Федерации связана с невозможностью однозначного соотнесения этого встречного предоставления с объектами гражданских прав (ст. 128 ГК Беларуси, ст. 128 ГК РФ). Первичный спортивный клуб не передает принимающему спортивному клубу вещи (включая имущественные права), нераскрытую информацию, исключительные права, не выполняет работ и не оказывает услуг.

На наш взгляд, попытаться определить предмет и встречное предоставление по трансферному контракту в правовой системе Республики Беларусь можно, приняв во внимание следующую особенность отношений по переходу профессиональных спортсменов. Смысл трансферного договора состоит в переходе профессионального спортсмена из одного спортивного клуба в другой. Трансферный договор заключается по согласию всех трех субъектов (первичный спортивный клуб, профессиональный спортсмен, принимающий спортивный клуб). Следовательно, заключение трансферного контракта уже предполагает согласование волею всех трех сторон о том, что договор о спортивной деятельности между первичным спортивным клубом и профессиональным спортсменом будет прекращен и профессиональный спортсмен перейдет в принимающий спортивный клуб, с которым будет заключен новый договор о спортивной деятельности.

Например, если переход профессионального спортсмена осуществляется из белорусского клуба в другой белорусский клуб с заключением трудового договора и между первичным спортивным клубом и спортсменом заключен трудовой договор, то трансферный контракт в такой ситуации уже выполняет роль внутриорганизационного соглашения, необходимого для увольнения спортсмена в порядке перевода к другому нанимателю (п. 4 ч. 2 ст. 35 Трудового кодекса Республики Беларусь, далее – ТК Беларуси). Если же в указанной ситуации между принимающим спортивным клубом и профессиональным спортсменом будет заключаться гражданско-правовой договор, то трансферный контракт в такой ситуации уже выполняет, с одной стороны, роль соглашения о прекращении трудового договора с

первичным спортивным клубом (п. 1 ч. 2 ст. 35 ТК Беларуси), с другой стороны – роль предварительного договора (ст. 399 ГК Беларуси) о том, что с принимающим спортивным клубом в будущем будет заключен гражданско-правовой договор.

В международном трансферном контракте прекращение и заключение договора о спортивной деятельности будут осуществляться с учетом обязательных для применения (императивных) положений законодательства государств первичного и принимающего спортивных клубов. Например, при переходе хоккеиста из белорусского клуба в российский вне зависимости от выбора в трансферном контракте применимого права прекращение трудового договора будет осуществляться по белорусскому законодательству, трудоустройство в российский хоккейный клуб – в соответствии с положениями российского законодательства. Данный пример иллюстрирует применение императивных норм (ст. 1100 ГК Беларуси) как института международного частного права. Таким образом, особенности оформления перехода спортсмена в международном трансферном контракте регулируются законодательством государств первичного и принимающего спортивных клубов. Тем не менее международный трансферный контракт все также играет роль внутриорганизационного согласования воли всех сторон о прекращении и заключении договора о спортивной деятельности с первичным спортивным клубом и принимающим спортивным клубом соответственно.

Стороны (международного) трансферного контракта, достигнув в рамках такого контракта соглашения о прекращении и заключении договора о спортивной деятельности, обязуются выполнить это соглашение, т. е. обязуются осуществить комплекс действий, обеспечивающих переход (трансфер) спортсмена из первичного спортивного клуба в принимающий спортивный клуб (ч. 4 ст. 58 Закона). В связи с этим мы не согласны с мнением О. Л. Любича о том, что закрепленный в ст. 58 Закона договор спортивного трансфера представляет собой договор без предмета. Данный комплекс действий предполагает оформление прекращения и заключения договора о спортивной деятельности, а также выполнение иных действий и формальностей в соответствии с применимыми нормами и правилами. Обобщенно этот комплекс действий можно выразить через следующие обязательства сторон:

- первичный спортивный клуб в соответствии с применимыми правилами и нормами обязуется совершить действия и формальности, направленные на прекращение с профессиональным спортсменом договора о спортивной деятельности и его переход в принимающий спортивный клуб.

Такие действия и формальности могут быть предусмотрены не только императивными нормами законодательства государства первичного спортивного клуба, но и спортивными регламентами. Например, в соответствии с Регламентом ФИФА для регистрации футболиста в иностранном принимающем футбольном клубе необходимо получить международный регистрационный трансферный сертификат (МРТС). Этот документ по запросу спортивной федерации принимающего футбольного клуба выдается спортивной федерацией первичного футбольного клуба с разрешения футболиста и первичного футбольного клуба. Следовательно, наряду с прекращением договора о спортивной деятельности с футболистом в обязанности первичного футбольного клуба в международном трансферном контракте о переходе футболиста входит также обязанность дать согласие своей национальной спортивной федерации для выдачи МРТС. Аналогичные правила предусмотрены в хоккее и баскетболе, где международные переходы спортсменов обусловлены необходимостью получения международного трансферного сертификата и разрешительного письма соответственно;

- профессиональный спортсмен в соответствии с применимыми правилами и нормами обязуется совершить действия и формальности, направленные на прекращение с первичным спортивным клубом договора о спортивной деятельности, переход в принимающий спортивный клуб и заключение с принимающим спортивным клубом такого договора;

- принимающий спортивный клуб в соответствии с применимыми правилами и нормами обязуется совершить действия и формальности, направленные на заключение с профессиональным спортсменом договора о спортивной деятельности и его переход в принимающий спортивный клуб.

Указанные обязательства носят организационный характер. Организационные обязательства прямо не выделены в качестве отдельного вида обязательств в правовой системе Республики Беларусь и других постсоветских стран. Однако существование такого вида обязательств подтверждается законодательством (например, предварительный договор, по которому стороны обязуются заключить договор в будущем). Следовательно, по нашему мнению, встречным предоставлением первичного спортивного клуба в трансферном контракте по праву Республики Беларусь выступает организационное обязательство: первичный спортивный клуб в соответствии с применимыми правилами и нормами обязуется совершить действия и формальности, направленные на прекращение с профессиональным спортсменом договора о спортивной деятельности и его переход в принимающий спортивный клуб.

По результатам правовой оценки источников правового регулирования отношений в области международных переходов профессиональных спортсменов мы приходим к следующим выводам.

Надлежащая юридическая квалификация встречного предоставления по трансферному контракту (то, что предоставляет первичный спортивный клуб принимающему спортивному клубу за получение трансферной выплаты) является сегодня основной проблемой для определения его предмета и правовой природы, представляет особую сложность в международных трансферных контрактах, наличие иностранного элемента в которых предопределяет возможность выбора сторонами такого контракта применимого права разных государств. Правовые системы разных государств могут по-разному определять встречное предоставление по трансферному контракту. Для Республики Беларусь и Российской Федерации характерна сложность в квалификации встречного предоставления по трансферному контракту в связи с невозможностью соотнесения этого встречного предоставления с объектами гражданских прав. Однако для международного трансферного контракта понятие встречного предоставления первичного спортивного клуба можно обобщить следующим образом: первичный спортивный клуб в соответствии с применимыми правилами и нормами обязуется совершить действия и формальности, направленные на заключение с профессиональным спортсменом договора о спортивной деятельности и его переход в принимающий спортивный клуб.

В основе международного трансферного контракта лежит гражданско-правовое обязательство по уплате трансферной суммы. Однако сложность и комплексность отношений по международному переходу профессиональных спортсменов, обусловленная применением различных источников правового регулирования (национальное законодательство и императивные нормы, спортивные регламенты международных и национальных спортивных федераций) значительно осложняет установление правовой природы международных трансферных контрактов. Например, если в силу применимого права исполнение международного трансферного контракта сопряжено с использованием институтов трудового права (прекращение и заключение трудового договора), то в таком случае правовая природа международного трансферного контракта может приобретать двойственный (межотраслевой) характер. Таким образом, правовая природа международного трансферного контракта представляется неоднозначной и зависит от специфики правового регулирования трансферных отношений по применимому праву.

С учетом вышеизложенного предлагаем следующее определение предмета международного трансферного контракта: «По международному трансферному контракту первичный спортивный клуб, профессиональный спортсмен и принимающий спортивный клуб достигают соглашения о том, что договор о спортивной деятельности между профессиональным

спортсменом и первичным спортивным клубом подлежит прекращению и профессиональный спортсмен переходит в принимающий спортивный клуб, с которым заключается новый договор о спортивной деятельности. В соответствии с применимыми нормами и правилами стороны международного трансферного контракта обязуются осуществить комплекс действий, обеспечивающих переход (трансфер) профессионального спортсмена из первичного спортивного клуба в принимающий спортивный клуб, а именно:

- первичный спортивный клуб обязуется совершить действия и формальности, направленные на прекращение с профессиональным спортсменом договора о спортивной деятельности и его переход в принимающий спортивный клуб;
- профессиональный спортсмен обязуется совершить действия и формальности, направленные на прекращение с первичным спортивным клубом договора о спортивной деятельности и заключение с принимающим спортивным клубом такого договора, а также иные действия для перехода в принимающий спортивный клуб;
- принимающий спортивный клуб обязуется совершить действия и формальности, направленные на переход профессионального спортсмена в принимающий спортивный клуб и заключение с ним договора о спортивной деятельности.

За выполнение обязательств первичного спортивного клуба принимающий спортивный клуб обязуется выплатить первичному спортивному клубу трансферную сумму (компенсацию), размер, сроки и порядок уплаты которой определяются в международном трансферном контракте с учетом применимых норм и правил».

Библиографические ссылки

1. Каменков В. С. Правовая природа перехода спортсмена-профессионала в другую спортивную организацию // Вестн. Высш. Хозяйств. Суда. 2009. № 12. С. 148–150.

2. FIFA Regulations on the Status and Transfer of Players [Electronic resource] // FIFA. 2016. URL: http://www.fifa.com/mm/document/affederation/administration/regulations_on_the_status_and_transfer_of_players_en_33410.pdf (date of access: 20.06.2016).

3. 2013 IHF international transfer regulations [Electronic resource] // IHF. 2016. URL: http://www.ihf.com/fileadmin/user_upload/PDF/Sport/2013_IHF_International_Transfer_Regulations_20130204.pdf (date of access: 20.06.2016).

4. FIBA international transfer of players regulations [Electronic resource] // FIBA. 2016. URL: http://www.fiba.com/downloads/v3_expe/agen/docs/4-INTERNATIONAL-TRANSFERS-OF-PLAYERS.pdf (date of access: 20.06.2016).

5. The Economic and Legal Aspects of Transfers of Players [Electronic resource] // The Centre for the Law of Economics of Sport. 2016. URL: <http://ec.europa.eu/sport/library/documents/cons-study-transfers-final-rpt.pdf> (date of access: 17.07.2016).

6. Регламент АБФФ по статусу и трансферам футболистов [Электронный ресурс] // Ассоциация «Белорусская федерация футбола». URL: http://abff.by/index.php?option=com_phocadownload&view=file&id=140:reglament-abff-po-statusu-i-transferam-futbolistov&Itemid=474&lang=ru (дата обращения: 03.08.2016).

7. Положение БФБ о внутриреспубликанских и международных переходах спортсменов [Электронный ресурс] // Белорусская федерация баскетбола. URL: http://bbf.by/frontend/webcontent/file/docs/Polozhenie%20o%20perehodah_2012.pdf (дата обращения: 03.08.2016).

8. Статус хоккеиста [Электронный ресурс] // Ассоциация «Федерация хоккея Республики Беларусь». URL: <http://hockey.by/data/documents15.pdf> (дата обращения: 03.08.2016).

9. Регламент РФС по статусу и переходам (трансферу) игроков [Электронный ресурс] // Российский футбольный союз. URL: http://www.rfs.ru/res/docs/regulations/regl_status_transfer_8june-1.docx (дата обращения: 04.08.2016).

10. Дорский А. А. Предмет трансферного контракта в футболе [Электронный ресурс] // Молодой ученый. 2016. № 3.2. URL: <http://moluch.ru/archive/107/26166/> (дата обращения: 15.08.2016).

11. Полярус С. А. Правовая природа права регистрации [Электронный ресурс] // Молодой ученый. 2016. № 3.2. URL: <http://moluch.ru/archive/107/26169/> (дата обращения: 15.08.2016).

12. Горлова Д. В. Правовая природа перехода (трансфера) спортсмена-профессионала по футболу // Спорт: экономика, право, управление. 2005. № 4. С. 18–21.

13. Law on Physical Education and Sport of Lithuania [Electronic resource] // Council of Europe. 2016. URL: http://www.coe.int/t/dg4/sport/doping/antidoping_database/reports/2010/leg/LEG1-LTU_EN.pdf (date of access: 15.08.2016).

14. Law for the physical education and sport of Bulgaria [Electronic resource] // Ministry of Youth and Sports of Bulgaria. 2016. URL: <http://mpes.government.bg/Documents/Documents/Zakoni/LAW%20FOR%20THE%20PHYSICAL%20EDUCATION%20AND%20SPORT.pdf> (date of access: 15.08.2016).

15. Law on Sport (Act I of 2004) Hungary [Electronic resource]. URL: <http://www.aikido-szakszovetseg.hu/doc/lawonsport.pdf> (date of access: 15.08.2016).

16. О физической культуре и спорте [Электронный ресурс] : Закон Респ. Беларусь, от 4 янв. 2014 г., № 125-3 // КонсультантПлюс. Беларусь / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Минск, 2016.

17. Любич О. Л. Спортивный трансфер: договор без предмета // КонсультантПлюс. Беларусь / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Минск, 2016.

18. Данилевич А. С., Капская А. А. Договорные отношения в рамках международного перехода спортсмена – международный трансферный контракт // Актуальные проблемы международного публичного и международного частного права : сб. науч. тр. Минск : БГУ, 2011. № 3. С. 123–142.

19. *Гузев А. Е., Григорович Е. В.* Элементы договора трансфера // *Вопр. экономики и права.* 2013. № 11. С. 24–26.

20. *Лукьянцев А. А., Буров В. С.* О правовой природе трансферного контракта в отечественном профессиональном спорте // *Законодательство и экономика.* 2013. № 6. С. 62–64.

21. *Зайцев Ю. В.* Правовая природа переходов спортсменов // *Спорт: экономика, право, управление.* 2009. № 4. С. 18–24.

Статья поступила в редакцию 07.10.2016 г.

Рецензент *О. М. Старовойтов* – кандидат юридических наук, директор УО «Юридический колледж БГУ».