

ОРИГИНАЛЬНАЯ СТАТЬЯ

УДК 347.4(045)
© Аверченко Н. С., 2022

Правовая природа трансферного контракта



Никита Сергеевич Аверченко, студент юридического факультета, Финансовый университет, Москва, Россия
Nikita S. Averchenko, student, Faculty of Law, Financial University, Moscow, Russian
nikitaavercenko9790@gmail.com

АННОТАЦИЯ

Данная статья посвящена актуальнейшей теме в спортивном праве и сфере футбола – юридической оценке природы трансферного контракта. Законодательное закрепление данной дефиниции отсутствует, что порождает большое количество разночтений и неравнозначных трактовок этого вида договора, что напрямую отражается на всех субъектах права, взаимодействующих с этой сферой. В работе рассматривается такое понятие, как «трансферный контракт» между футбольными клубами и футболистом, а также в рамках исследования проведен анализ различных подходов к определению правовой природы трансферного контракта. По итогам статьи сформулирован аргументированный вывод, отражающий позицию автора о гражданско-правовой природе трансферного контракта, а также определены перспективы и возможные варианты разрешения данного вопроса. При проведении исследования использовалась следующая методология: анализ, синтез, статистический, формально-юридический и сравнительно-правовой методы.

Ключевые слова: трансферный контракт; договор гражданско-правового характера; трудовой договор; трансфер; аренда футболиста; право на регистрацию игрока; предмет трансферного контракта

Для цитирования: Аверченко Н. С. Правовая природа трансферного контракта. *Научные записки молодых исследователей*. 2022;10(4):34–40.

ORIGINAL PAPER

Legal Nature of the Transfer Contract

ABSTRACT

The paper considers the hottest topic in sports law and the field of football – the legal assessment of the transfer contract. There is no legislative consolidation of this definition, which gives rise to many discrepancies and unequal interpretations of this contract's type that directly affect all subjects of law interacting with this area. The paper describes such a concept as a transfer contract between football clubs and a football player, as well as a part of the study, analyzes various approaches to determining the legal

Научный руководитель: **Афанасьев И.В.**, кандидат юридических наук, доцент департамента правового регулирования экономической деятельности, Финансовый университет, Москва, Россия / Scientific supervisor: **Afanasyev I.V.**, Cand. Sci. (Law), Associate Professor, Department of Legal Regulation of Economic Activity, Financial University, Moscow, Russia.

nature of a transfer contract. The author formulated a reasoned conclusion being based on the research results, reflecting the author's position on the civil law nature of the transfer contract, as well as prospects and possible options for resolving this issue. During the study, the following methods were used: analysis, synthesis, statistical, formal legal and comparative legal methods.

Keywords: *transfer contract; civil law contract; labor contract; transfer; football player rent; the right to register a player; subject of transfer contract*

For citation: *Averchenko N. S. Legal nature of the transfer contract. Nauchnye zapiski molodykh issledovatelei = Scientific notes of young researchers. 2022;10(4):34–40.*

Введение

В последние десятилетия уровень профессионального спорта значительно возрос: это проявляется в статистических показателях (постоянно обновляются рекорды и достигаются ранее невиданные значения), в популярности спорта у зрителей (во многом за счет взаимодействия с социальными сетями спортсменов и организаций) и, конечно, в финансовой составляющей (рост зарплат спортсменов и других лиц, занятых в спорте, заключение многомиллионных рекламных контрактов или договоров о показе трансляций). Все эти тенденции относятся и к футболу. Однако у столь стремительно развивающейся сферы не могли не возникнуть проблемы, решение которых возможно только в виде реакции права на новые общественные отношения. И одной из таких проблем является природа трансферного контракта. Десятилетия XXI в. на футбольном трансферном рынке ознаменовались взрывом цен на футболистов и зарплат. Так, из 15 самых дорогих трансферов в истории футбола 14 были совершены именно в этот период, а у каждого из участников списка самых высокооплачиваемых футболистов на сегодняшний день доход составляет более 20 млн долл. США. Такие финансовые потоки не могут оставаться без правового регулирования и, как может показаться, в данном вопросе пробелов быть не может. На деле же только предмет трансферного контракта вызывает огромное количество споров у ученых.

В данной работе будут рассмотрены различные точки зрения о природе трансферного контракта, а также приведены обоснования важности четкого определения данной проблемы и закрепления ее соответствующим НПА.

В рамках исследования будут использоваться общенаучные (анализ и синтез) и частнонауч-

ные (статистический, формально-юридический, сравнительно-правовой) методы. Применение перечисленной методологии в совокупности позволило проанализировать правовую природу трансферного контракта и его отношение к различным отраслям права.

Понятие трансферного контракта и трансфера

Основой трансферных контрактов являются корпоративные нормы, действующие между клубами. Данные договоры определяют механизм действия этих корпоративных норм в области спорта. Трансферные контракты являются теми юридическими инструментами, благодаря которым на футбольном рынке происходят переходы футболистов в рамках сделок между футбольными клубами. Рассмотрим основные понятия, необходимые для понимания данной темы – трансфер и трансферный контракт:

- «Переход («трансфер») футболиста – это урегулированные регламентирующими документами ФИФА и Регламентом РФС отношения, связанные со сменой футбольного клуба (спортивной школы), за который футболист зарегистрирован как участник соревнований по футболу»¹.

- «Трансферный контракт – это двусторонний договор, заключаемый между профессиональными футбольными клубами, определяющий порядок, сроки и условия перехода (трансфера) футболиста-профессионала»².

Таким образом, можно сделать вывод о том, что трансферный контракт является соглашением между субъектами права, направленным

¹ Регламент РФС по статусу и переходам (трансферу) футболистов.

² Регламент ФИФА по статусу и переходам футболистов.

на возникновение, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей, т.е. сделкой.

Вопрос о природе трансферного контракта неразрывно связан с тем, к отрасли какого права его относить: к трудовому или гражданскому.

Существует множество доводов о природе трудового права трансферного контракта, которые нельзя игнорировать. Так, трансферный контракт на условиях аренды можно рассматривать в качестве документа, фактически являющегося письменным согласием на перевод к другому работодателю. В этом случае выделение футболиста (работника) в качестве отдельного субъекта договора становится очевидно. Помимо клубов, между которыми заключается сделка, в заключении договора участвует сам игрок, и, в отличие от полноценного трансфера, договор аренды предусматривает сохранение трудовых правовых отношений между клубом и футболистом в процессе осуществления трансфера и в ходе дальнейшего пребывания в аренде, что соответствует ситуации между работодателем и работником, переведенным на другую работу³.

Однако данная позиция имеет множество слабых мест. Во-первых, правоотношения, возникающие в процессе оформления трансфера, базируются не только на договоренности между работодателем и работником, но и между клубами (порой данные отношения даже первичны), тогда как нормы ТК РФ предусматривают регулирование соглашений работник-работодатель, но никак не **работодатель-работодатель-работник**, как в примере трансферных взаимоотношений.

Нельзя отождествлять понятия «трансфер» и «временный переход работника» и по причине того, что не могут согласовываться уже существующие правила Регламента РФС по статусу и переходам футболистов и нормы ТК РФ.

Во-первых, в футболе есть институт **«аренды»**, который по своей правовой конструкции имеет ряд общих черт с временным переходом работника: футболист на определенный договором срок играет за другой клуб, при этом сохраняя правовые отношения со своим прежним клубом. Стоит добавить, что контракт

с прежним клубом действует на протяжении всего периода аренды футболиста, однако зачастую в зависимости от условий договора обязанности работодателя в полном размере перенимает на себя клуб, арендовавший игрока: выплачивает полную или частичную сумму денежного вознаграждения футболиста, имеет возможность выкупить футболиста на полноценной основе. Временный перевод работника в соответствии с нормами ст. 72.2 Трудового кодекса осуществляется у одного работодателя, без его смены. Именно по этой причине нельзя говорить о том, что институты аренды футболиста и временного перевода работника идентичны, хотя они и имеют некоторые схожие черты [1]. Одна из них – схожий срок аренды/перевода. Стоит отметить, что ранее и в этом вопросе существовали различия: ТК РФ предусматривает максимальный срок временного перевода работника одним годом, тогда как в футболе были распространены двухгодичные аренды (зачастую в отношении молодых футболистов, которым для раскрытия потенциала недостаточно одного сезона). Однако в начале 2022 г. ФИФА объявила новые правила аренды футболистов, и среди изменений значится ограничение срока, равного также одному году.

Природа трансферного договора как договора купли-продажи имущественного права

Однако существует и иная, на наш взгляд, более авторитетная точка зрения – гражданско-правовая природа трансферного контракта. При аргументации данной позиции прежде всего необходимо обратиться к понятию трудового договора и гражданско-правового договора, а также различий между ними [2].

В ст. 56 Трудового кодекса РФ под трудовым договором понимается «соглашение между работодателем и работником, в соответствии с которым работодатель обязуется предоставить работнику работу по обусловленной трудовой функции, обеспечить условия труда, предусмотренные трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, коллективным договором, локальными нормативными актами и данным соглашением, своевременно и в полном размере выплачивать работнику

³ Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 № 197-ФЗ (ред. от 22.11.2021). Ст. 328.4.

заработную плату, а работник обязуется лично выполнять определенную соглашением трудовой функцией, соблюдать правила внутреннего трудового распорядка». Сторонами трудового договора являются работодатель и работник.

Гражданское законодательство закрепляет следующую дефиницию гражданско-правового договора: «соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей. При оформлении гражданско-правовых отношений с гражданином, производящим какие-либо действия в интересах организации, широкое распространение получили договоры подряда, поручения и возмездного оказания услуг»⁴. Предметом таких договоров может являться выполнение определенного задания (заказа, поручения). Выделим ряд отличительных черт этих видов договора.

Работник выполняет трудовую функцию в рамках такого понятия, как «рабочее время», на которое трудовым законодательством установлен ряд ограничений: по общему правилу оно не может превышать 40 часов в неделю, а также существуют режимы «неполного» и «сокращенного» рабочего дня.

В сфере же футбола эти категории неприменимы из-за особенностей занятости футболистов. Рабочее время игроков состоит из тренировочного процесса, игр, периодов сборов, присутствия на каких-либо обязательных клубных мероприятиях.

Кроме того, на футболистов не в полной мере распространяются правила освобождения от работы в **выходные и праздничные дни**. Большинство матчей всех чемпионатов играют в выходные дни, а, например, 1 мая 2022 г. в праздничный и нерабочий для большинства работников день игрались матчи РПЛ, а 31 декабря 2021 г. в Новый год проводились матчи между Эспаньолом и Валенсией в Примере, а также Порту и Бенфикой в чемпионате Португалии. Это обусловлено тем, что основной функцией футбола как спортивного зрелища является удовлетворение духовных потребностей, что влияет на определение времени

и даты матчей. Например, матчи Лиги чемпионов УЕФА проводятся посреди недели поздно вечером, чтобы болельщики могли посмотреть противостояния клубов после работы.

Другая причина несостоятельности точки зрения о трудовой правовой природе трансферного контракта — **способ оплаты за труд**. Так, по договору ГПХ исполнители и подрядчики получают вознаграждение, а не заработную плату, что отражается на особенностях выплат: зарплата выдается каждые полмесяца, тогда как вознаграждение по гражданско-правовому договору зависит от условия такого соглашения и способы выплаты определяются сторонами договора.

В ст. 129 ТК РФ закреплено, что заработная плата работника формируется в зависимости от количества выполняемой работы, а ст. 2 провозглашает принцип обеспечения «равенства возможностей работников без всякой дискриминации на продвижение по работе с учетом производительности труда, квалификации и стажа работы по специальности, а также на подготовку и дополнительное профессиональное образование».

Однако зарплаты футболистов формируются по совершенно другим правилам [3]. Зачастую игроки одного клуба, которые вносят равный вклад в успехи команды, имеют разительные отличия в заработной плате. Обусловлено это тем, что футбол является бизнесом, где помимо игры для владельцев клубов важно, чтобы футболист был узнаваем и имиджево успешен, чтобы зарабатывать еще и на его популярности. Отсюда завышенные заработные платы игрокам, которых знает весь мир. Так, ни Криштиану Роналду, ни Лионель Месси уже не первый сезон не показывают тех показателей, к которым привыкло футбольное сообщество, однако оба в 2021 г. подписали многомиллионные контракты с новыми клубами и по-прежнему остаются на вершине списка самых высокооплачиваемых футболистов. Дело в том, что столь значительные затраты на зарплату окупались не столько игрой (хотя оба игрока являются основополагающими игроками команд), сколько имиджевым успехом. Новый клуб Месси — «ПСЖ», по прогнозам СМИ, по итогам сезона 21/22 должен получить рекордные доходы в 700 млн евро за счет 11 новых спонсорских контрактов,

⁴ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая): фед. закон от 26.01.1996 № 14-ФЗ (ред. от 29.06.2015). Ст. 420.

которые стали результатом трансфера аргентинца. В пользу финансовой выгоды покупки Роналду также говорит статистика. Так, по сообщениям «спорт-экспресс»: «За первый час после объявления о трансфере Криштиану на аккаунт “красных дьяволов” подписалось 800 тыс. человек, за следующие четыре дня — еще 3,1 миллиона». На уровень заработной платы игроков могут влиять и другие факторы, которые в трудовом праве сочли бы за дискриминацию, среди которых предпочтение клубов при покупке молодых и перспективных игроков, трансфер игрока или повышение заработной платы игроку определенной национальности для популяризации его в соответствующем регионе мира [4].

Невозможность включения трансферных контрактов в отрасль трудового права обуславливается и активнейшим использованием института представительства в футболе — агентов. Так, ст. 15 и 56 предусматривают личное участие работника в трудовых отношениях. Тогда как в гражданском праве представительство является важной составляющей. В мире футбола же агенты играют первостепенную роль в отношениях между игроком и клубами: почти у каждого футболиста есть свой представитель, который не только занимается юридическими вопросами по заключению новых контрактов. Авторитетные агенты осуществляют маркетинговую деятельность, инициируют и проводят переговоры с клубами, следят за репутацией и публичными выступлениями своих клиентов.

Еще одним важнейшим аргументом против применения трудового договора к понятию «трансферный контракт» является порядок их расторжения. Так, ТК РФ закрепляет несколько оснований прекращения трудового договора. Рассмотрим наиболее часто встречаемые.

Первые два основания: по соглашению сторон и в связи с окончанием действия срочного договора, можно связать с расторжением контракта между футболистом и клубом, так как:

- существует множество примеров, когда игрок становился не нужен клубу, а тот, чтобы не оставаться без игровой практики, шел на расторжение договора;
- футбольный контракт почти всегда является срочным договором, а соответственно, является ограниченным в действии. Дождаться

окончания контракта и уйти свободным агентом в другой клуб — довольно популярный в последнее время способ перехода игроков (примеры: переходы Месси, Доннарумы, Вейналдума и Рамоса в ПСЖ или Алабы в Реал Мадрид).

В случае расторжения договора по инициативе работника ситуация обстоит следующим образом: ст. 80 ТК РФ не устанавливает препятствий для работника по уходу от работодателя и расторжению договора. Однако в футболе игрок, удовлетворяющий требованиям клуба, не может покинуть его без ведома и согласия руководства до истечения контракта (можно вспомнить пример К. Мбаппе, который при желании покинуть клуб летом 2021 г. не мог этого сделать, так как богатое руководство отклоняло все предложения заинтересованных в трансфере клубов, или схожий пример из РПЛ между Н. Влашичем и ЦСКА). Формально у футболиста есть возможность расторгнуть контракт, выплатив зафиксированную в контракте сумму (клаусулу), однако на практике эта сумма в подавляющем числе примеров является неподъемной для футболиста. Эта проблема во многом была решена в 2012 г., когда вступил в силу Федеральный закон от 28.07.2012 № 136-ФЗ «О внесении изменений в Трудовой кодекс Российской Федерации и статью 16 Федерального закона «О физической культуре и спорте в Российской Федерации»». В ТК РФ была закреплена норма, согласно которой между спортсменом и работодателем в договоре может устанавливаться сумма, после выплаты которой работник сможет расторгнуть трудовой договор.

Куда сложнее обстоят дела с расторжением договора по инициативе работодателя (ст. 81 ТК РФ). Во-первых, ч. 3 данной статьи не может подлежать исполнению в футбольной сфере, так как аттестаций по квалификации для профессиональных футболистов не предусматривается, а соответственно, невозможно определить, кто соответствует своему статусу, а кого можно ввиду отсутствия должного уровня уволить.

Вопросы есть и к применению ч. 5 данной статьи, так как контракты заключаются таким образом, что за незначительные нарушения обязанностей расторжение договора не следует. А все дисциплинарные взыскания в основ-

ном регулируются не договором между клубом и футболистом, а правилами внутреннего распорядка, распространяющимися на всех одноклубников.

Часть 6 статьи в полной мере соотносится с футбольными реалиями и закрепляет спортивную дисквалификацию на срок 6 и более месяцев как специальное основание для расторжения договора [5]. Подобный неприятный случай произошел с экс-игроком «Ростова» Владимиром Обуховым. После очередной проверки ВАДА заявила о положительных результатах допинг-теста, в результате чего ФИФА дисквалифицировала футболиста на 6 месяцев. «Ростов» воспользовался данным основанием и в одностороннем порядке расторг соглашение с игроком.

Данные тезисы свидетельствуют о том, что, несмотря на наличие пересечений с трудовым правом, нельзя говорить о принадлежности природы трансферного контракта к этой отрасли. Именно поэтому можно сделать вывод о том, что трансферный контракт является объектом гражданско-правовых отношений.

В данной концепции проблема предмета и объекта правового регулирования трансферного контракта в гражданском праве обходится следующим образом. В рамках договоров клубы передают не право на игрока как на человека, что невозможно (не относится к объектам ГП, ст. 128 ГК РФ), а право на регистрацию игрока.

Эта позиция отражена и в актах международных футбольных организаций мира. Так, и ФИФА, и УЕФА имеют аналогичную позицию по поводу права на регистрацию игрока как предмета договора по переходу футболиста: один клуб платит другому за переход права на регистрацию игрока, что фактически является уступкой имущественного права или же ее купле-продажей (п. 4 ст. 454 ГК РФ).

При этом в данном вопросе нет противоречия: право на регистрацию может рассматриваться в качестве имущественного права, так как имущество может выражаться как в материальных, так и нематериальных благах. Право на регистрацию является как раз таки нематериальным благом. Данные блага можно рассматривать в качестве товара, что дает им способность отчуждаться и являться предметом товарооборота.

Далее хотелось бы привести доводы в пользу данной концепции, и тем самым доказать на конкретных примерах актуальность темы правовой природы трансферного контракта и доказать, что дискуссия по данной проблеме не является прихотью ученых, а обусловлена практической необходимостью ликвидации пробела.

Во-первых, данная точка зрения позволяет рассматривать полученные доходы как клубом, так и футболистом в интересах налогообложения. Те огромные суммы, которые циркулируют в рынке футбола, могут приносить значительный доход государству и распределяться на социальные нужды.

Другой довод заключается в том, что гражданско-правовая природа трансферного контракта позволяет использовать рассрочку как особый вид оплаты в рамках обязательственного права (подотрасль гражданского права). На практике данный способ оплаты активно используется клубами, как в отношении полноценных трансферов (в особенности в период кризиса из-за COVID-19, когда многие клубы нуждались в срочном усилении состава, но не имели средств для мгновенной оплаты трансфера), так и в отношении аренды с обязательством дальнейшего выкупа права на регистрацию футболиста.

Ну а факт того, что понятие трансферного контракта отсутствует в гражданском законодательстве, не является опровержением вышеуказанной теории. Дело в том, что договор о переходе футболиста относится к непоименованным договорам, т.е. тем соглашениям, дефиниция и четкая форма которых не закреплены в законе, но которые тем не менее действуют и применяются на практике [6].

Выводы

Таким образом, обобщая изложенные мысли, можно сделать вывод о несовершенстве правового регулирования данного вопроса. Пробелы в теории ведут к возникновению практических проблем, которых становится все больше, учитывая темпы развития футбольной отрасли, и тормозят данные позитивные процессы.

Возможно, выделение отдельной природы трансферного контракта – спортивной, регулируемой нормами спортивного права (также

слаборазвитой отрасли права России), является решением, которое в будущем ликвидирует все пробелы в данной области. Однако на сегодняшний день более реально выглядит вариант, при котором правоприменитель выберет между трудовой правовой и гражданско-правовой природой трансферного контракта и определит, нормы какой отрасли действуют в соответствующем правовом поле [7]. В данной работе были приведены доводы, которые могут убедить законодателя выбрать именно гражданско-правовую концепцию. При этом какой бы вектор не был принят, изменения необходимы, ведь на сегодняшний день многие процессы в футболе происходят стихийно, что недопустимо, ведь футбол давно перестал быть просто игрой. Это огромная отрасль, затрагивающая интересы тысячи субъектов гражданского права, требующая четкого правового регулирования и должного внимания со стороны государства.

Список источников

1. Зайцев Ю.В. Правовая природа переходов спортсменов. *Спорт: экономика, право, управление*. 2009;(4). URL: <https://center-bereg.ru/n1660.html>
2. Бугров Л.Ю. Трудовой договор в России и за рубежом. Пермь; 2013. 642 с.
3. Шевченко О.А. Правовая доктрина регулирования труда в сфере профессионального спорта и пути ее реализации в России. М.: Проспект; 2015. 224 с.
4. Шевченко О.А. Правовая доктрина регулирования труда в сфере профессионального спорта и пути ее реализации в России. Дисс. ... доктора юрид. наук. М.; 2014. 371 с.
5. Кутуев А.Р. Французский опыт противодействия организации распространению и применению субстанций и (или) методов, запрещенных для использования в спорте. *Legal Bulletin*. 2018;3(1–2):39–42.
6. Бычков А.И. Смешанный договор в гражданском праве. *Юрист*. 2012;(20):18–25.
7. Огородов Д.В., Челышев М.Ю. Смешанные договоры в частном праве: отдельные вопросы теории и практики. *Законодательство и экономика*. 2005;(10):50–53.

References

1. Zaitsev Yu.V. Legal nature of athletes' transitions. *Sport: Economics, law, management*. 2009;(4). URL: <https://center-bereg.ru/n1660.html>. (In Russ.).
2. Bugrov L. Yu. Employment contract in Russia and abroad. Permian; 2013. 642 p. (In Russ.).
3. Shevchenko O.A. Legal doctrine of labor regulation in the field of professional sports and ways of its implementation in Russia. Moscow: Prospect; 2015. 224 p. (In Russ.).
4. Shevchenko O.A. Legal doctrine of labor regulation in the field of professional sports and ways of its implementation in Russia. Diss. ... Dr. Sci. (Jur.). Sciences. Moscow; 2014. 371 p. (In Russ.).
5. Kutuev A.R. French experience in countering the organization of the spread and use of substances and (or) methods prohibited for use in sports. *Legal Bulletin = Legal Bulletin*. 2018;3(1–2):39–42. (In Russ.).
6. Bychkov A.I. Mixed contract in civil law. *Yurist = Lawyer*. 2012;(20):18–25. (In Russ.).
7. Ogorodov D.V., Chelyshev M. Yu. Mixed contracts in private law: Individual issues of theory and practice. *Zakonodatel'stvo i ekonomika = Legislation and economics*. 2005;(10):50–53. (In Russ.).