

На правах рукописи

Лебедева Марина Алексеевна

Сравнительный анализ правового регулирования труда спортсменов
в Российской Федерации и Федеративной Республике Германия

12.00.05 – трудовое право; право социального обеспечения

Автореферат диссертации на соискание ученой степени кандидата
юридических наук

Москва - 2016

Диссертация выполнена в федеральном государственном бюджетном образовательном учреждении высшего образования «Московский государственный университет имени М.В. Ломоносова (юридический факультет)»

Научный руководитель: кандидат юридических наук, доцент
Забрамная Елена Юрьевна.

Официальные оппоненты: **Шевченко Ольга Александровна,**
доктор юридических наук, доцент,
федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение высшего образования «Московский государственный юридический университет имени О.Е. Кутафина (МГЮА)», кафедра трудового права и права социального обеспечения, профессор.

Базыкин Александр Евгеньевич,
кандидат юридических наук, доцент,
федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение высшего образования «Дипломатическая академия Министерства иностранных дел Российской Федерации», кафедра международного частного права, доцент.

Ведущая организация: федеральное государственное автономное образовательное учреждение высшего образования «Национальный исследовательский университет «Высшая школа экономики».

Защита состоится 15 февраля 2017 г. в 15 часов на заседании диссертационного совета Д 501.001.99 на базе федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Московский государственный университет имени М.В. Ломоносова» по адресу: 119991, Москва, ГСП-1, Ленинские горы, д.1, строение 13-14, (4 гуманитарный корпус), юридический факультет, ауд.535а.

С диссертацией можно ознакомиться в отделе диссертаций научной библиотеки федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Московский государственный университет имени М.В. Ломоносова» по адресу: Москва, 119992, Ломоносовский проспект, 27, Фундаментальная библиотека, сектор А, 8 этаж, комната 812 и на сайте www.istina.msu.ru.

Автореферат разослан «__» _____ 2016 г.

Ученый секретарь
диссертационного совета

Елена Васильевна Кудрявцева

Актуальность темы диссертационного исследования

В современных условиях правовое регулирование отношений в сфере физической культуры и спорта приобретает большое значение во всем мире. Эффективная правовая поддержка спортсменов и физкультурно-спортивных организаций в настоящее время играет столь же важную роль, как и их материально-техническое, финансовое и медицинское обеспечение.

Выделяемая в зарубежной и российской юридической литературе тенденция профессионализации спорта проявляется в том, что занятия им (т.е. осуществление спортивной деятельности) приобретают характер профессиональной деятельности. Если ранее олимпийская концепция любительства предполагала, что спортсмены, участвующие в спортивных соревнованиях, должны наряду с занятиями спортом работать по основной профессии, то современные реалии таковы, что для достижения высоких спортивных результатов спортсмен должен посвящать все свое время тренировкам и участию в спортивных соревнованиях, в связи с чем работа по другой профессии или специальности становится невозможной. За осуществление спортивной деятельности (участие в тренировках и спортивных соревнованиях) спортсмен получает вознаграждение, являющееся основным источником его дохода. Таким образом, данная деятельность спортсменов приобретает характер профессиональной деятельности. В результате в настоящее время все более широкое распространение получает профессиональный спорт, в котором деятельность спортсменов, спортивных клубов и других организаций в значительной степени направлена на получение прибыли в результате осуществления спортсменами спортивной деятельности, носящей зрелищный и возмездный характер.

Приобретение спортивной деятельностью спортсменов характера профессиональной деятельности позволяет говорить о них, прежде всего, как о работниках. Поэтому становится необходимым исследование правового регулирования труда спортсменов, который в последнее время привлекает

внимание различных международных организаций, в том числе Международной организации труда (далее – МОТ).

Административный совет МОТ указал на необходимость рассмотрения данной организацией условий труда в сфере спорта и разработки международного стандарта о труде спортсменов и тренеров¹. В российской юридической литературе разработана концепция международного стандарта о труде в профессиональном спорте – проект Конвенции МОТ «О достойном труде профессиональных спортсменов и о гарантиях их социальной защиты»². Разработка такого международного стандарта предполагает изучение опыта правового регулирования труда спортсменов в различных странах, а также выявление и анализ общих для них проблем в данной сфере.

Принятие главы 54.1 Трудового кодекса РФ (далее – ТК) об особенностях регулирования труда спортсменов и тренеров стало важным шагом вперед в деле защиты трудовых прав указанных работников. В то же время глава 54.1 ТК не смогла решить все проблемы, возникающие в сфере труда спортсменов, в том числе, связанные с их переходом из одной физкультурно-спортивной организации в другую (трансфер), с установлением ограничений в отношении поведения спортсмена в свободное от работы время, с ролью уставов и регламентов спортивных федераций в регулировании прав и обязанностей таких работников и т.д. В связи с этим представляется необходимым изучение опыта других стран по решению этих проблем.

Наибольшую ценность имеет изучение опыта тех стран, где правовое регулирование труда спортсменов осуществляется уже в течение длительного времени. К таким странам относится Федеративная Республика Германия, где изучение труда спортсменов связано с начавшейся профессионализацией и коммерциализацией спорта в начале XX века.

¹ URL: http://www.ilo.org/gb/GBSessions/GB322/ins/WCMS_312513/lang-en/index.htm

² Шевченко О. А. Правовая доктрина регулирования труда в сфере профессионального спорта и пути ее реализации в России. М.: Проспект, 2015. С. 179-180.

Степень научной разработанности темы исследования

В настоящее время исследованию правового регулирования труда спортсменов и тренеров в России посвящено большое количество научных работ. Трудовые отношения в спорте исследовались в работах А.М. Агузарова, С.В. Алексеева, А. Е. Базыкина, Д.С. Баранова, С.В. Васильева, К.Н. Гусова, Ю.В. Зайцева, Т.Ю. Коршуновой, А.С. Леонова, И.В. Мисюрина, М.А. Прокопца, Д.И. Рогачева, В.В. Сараева, В.А. Сафонова, Г.С. Скачковой, С.А. Тукманова, О.А. Шевченко.

Правовая природа уставов и регламентов общероссийских спортивных федераций рассматривалась в диссертациях М.А. Маргулиса и И.В. Мисюрина.

Изучение зарубежного опыта правового регулирования труда спортсменов проводилось А.М. Агузаровым, С.В. Алексеевым, О.А. Шевченко. Практика разрешения трудовых споров с участием спортсменов Палатой по разрешению споров ФИФА, РФС и Спортивного арбитражного суда (г. Лозанна) рассматривалась в исследованиях М.А. Прокопца, Д.И. Рогачева, Вегера Ф. де.

Основы трудового права Германии исследовались в научных трудах И.Я. Киселева, Н.Л. Лютова. Правовое регулирование труда спортсменов в Германии освещалось в работах А.М. Агузарова, О.А. Шевченко.

Вместе с тем правовое регулирование труда спортсменов в Германии в российской научной литературе исследованы недостаточно. В научных работах приведена лишь общая характеристика трудового права Германии и отдельных его институтов, а также дана общая характеристика правового регулирования труда спортсменов в Германии. Особенности трудовых отношений с участием спортсмена в Германии, трудового договора со спортсменом и его прекращения, влияние уставов и регламентов немецких спортивных федераций на содержание прав и обязанностей спортсменов в сфере труда и правовая природа данных актов практически не изучены.

Кроме того, не исследованы обширная практика судов Германии по трудовым спорам с участием спортсменов, в том числе Федерального суда Германии по трудовым спорам, а также немецкая научная литература, посвященная трудовым отношениям в спорте, и нормы уставов и регламентов немецких спортивных федераций, устанавливающие права и обязанности спортсменов в сфере труда.

Говоря о трудовом праве Германии, следует отметить, что право данного государства традиционно в науке делится на публичное право (*öffentliches Recht*), регулирующее отношения государства и других публичных учреждений между собой и с частными лицами, и частное право (*das Privatrecht*), регулирующее отношения частных лиц. При этом в немецкой литературе трудовое право Германии (*das Arbeitsrecht*) относят к частному праву. Так, В. Кальвасс и П. Абельс³ в рамках частного права выделяют гражданское право, которое характеризуется ими как «ядро» частного права, а также торговое право, трудовое право, хозяйственное право (*das Wirtschaftsrecht*), право интеллектуальной собственности (*das Immaterialgüterrecht*) и право уличного движения (*das Verkehrsrecht*), обозначаемые термином «специальное право» (*das Sonderrecht/ die Sondergebiete*). В то же время трудовое право Германии является самостоятельной отраслью права, а нормы гражданского права как «ядра» частного права (содержащиеся в первую очередь в Германском гражданском уложении) применяются к трудовым отношениям в субсидиарном порядке (т.е. только если в специальных законах, содержащих нормы трудового права, не установлено иное).

Кроме того, термин «трудовое право Германии» в литературе используется для обозначения комплекса норм, регулирующих трудовые отношения, которые содержатся в Германском гражданском уложении (далее - ГГУ) и законах, регулирующих отдельные аспекты трудовых отношений. К таким законам следует отнести, в частности: Закон о минимальной

³ Kallwass W., Abels P. *Privatrecht*, München, 2011, S. 13-14.

продолжительности отпуска работников (Mindesturlaubsgesetz für Arbeitnehmer), Закон о выплате заработной платы в праздничные дни и в случае болезни (Gesetz über die Zahlung des Arbeitsentgelts an Feiertagen und im Krankheitsfall), Закон о защите от необоснованного увольнения (Kündigungsschutzgesetz), Закон о правовом режиме на предприятии (Betriebsverfassungsgesetz), Закон о судах по трудовым спорам (Arbeitsgerichtsgesetz), Закон о регулировании «заемного труда» (Gesetz zur Regelung der Arbeitnehmerüberlassung), Закон о продолжительности рабочего времени (Arbeitszeitgesetz), Закон о работе на условиях неполного рабочего времени и о срочных трудовых договорах (Gesetz über Teilzeitarbeit und befristete Arbeitsverträge), Закон о тарифном договоре (Tarifvertragsgesetz) и др.

Однако, ГГУ и иные вышеперечисленные законы практически не содержат специальных норм, регулирующих особенности труда спортсменов. Исключением является Закон о продолжительности рабочего времени, содержащий норму о возможности привлекать к работе спортсменов в выходные и праздничные дни. В Германии не принят и закон о физической культуре и спорте. Особенности регулирования труда спортсменов выделяются главным образом в практике судов по трудовым спорам и в немецкой научной литературе. Поэтому для анализа особенностей трудовых отношений в спорте следует обратиться в первую очередь именно к данным источникам.

При анализе особенностей регулирования труда спортсменов автором были использованы научные работы по праву Германии и комментарии к ГГУ (Мюнхенский комментарий к Германскому гражданскому уложению, Комментарий к Германскому гражданскому уложению под редакцией Ханса Зоргеля и др.), а также научные исследования в области трудового права Германии (Мюнхенская книга по трудовому праву, работы Ральфа Хирдина и др.). Трудовые отношения в спорте исследовались в научных работах Лотара Бёрнера, Мариуса Бройкера, Херберта Бухнера, Христиана Вютериха,

Андреаса Импинга, Матиаса Киршенхофера, Хельмута Клатта, Бернарда Пфистера, Айке Решке, Томаса Суммерера, Клауса Фивега, Ульриха Фишера, Йохена Фритцвайлера, Хорста Хилперта, Мартина Шимке и других ученых.

Роль и влияние уставов и регламентов немецких спортивных федераций на трудовые отношения со спортсменами, а также правовая природа данных уставов и регламентов изучались Андреасом Малатосом, Бернардом Райхертом, Томасом Суммерером, Клаусом Фивегом, Йохеном Фритцвайлером и другими учеными.

Цели и задачи исследования

Целью диссертационного исследования является изучение с помощью сравнительно-правового метода особенностей регулирования труда спортсменов в России и Германии для выявления общих для указанных государств проблем в рассматриваемой сфере и выработки на основе проведенного анализа правового регулирования труда спортсменов в Германии рекомендаций по дальнейшему развитию российского трудового законодательства.

Достижению указанной цели служит решение следующих задач:

- выявить значение классификации спортсменов на профессиональных спортсменов и спортсменов-любителей для трудового права России и Германии;
- исследовать и разграничить отношения, возникающие в связи с подчинением спортсменов уставам и регламентам спортивных федераций, и отношения, возникающие между спортсменом и физкультурно-спортивной организацией (спортивным союзом), спортивной федерацией, организатором спортивного соревнования, спонсором на основании договоров частноправового характера;
- определить правовую природу уставов и регламентов спортивных федераций и их место в системе источников трудового права России и Германии;

- исследовать трудовые отношения со спортсменами и выявить круг лиц, с которыми у них возникают такие отношения согласно праву России и Германии;
- изучить особенности содержания трудового договора со спортсменом, основания и порядок его прекращения по праву России и Германии;
- обосновать предложения по совершенствованию российского законодательства в части регулирования трудовых отношений со спортсменами.

Объект диссертационного исследования

Объектом диссертационного исследования являются трудовые отношения с участием спортсменов.

Предмет диссертационного исследования

Предметом диссертационного исследования являются нормы права России и Германии, закрепляющие особенности регулирования труда спортсменов, уставы и регламенты немецких и общероссийских спортивных федераций, регулирующие трудовые права и обязанности спортсменов, а также теоретические положения, разработанные в отечественной и зарубежной, прежде всего, немецкой науке в данной области.

Методологическая основа исследования

В диссертационном исследовании использовались следующие общенаучные и частнонаучные методы познания: диалектический, формально-логический, системно-структурный, исторический и сравнительно-правовой. Особое значение в настоящем исследовании имеет применение сравнительно-правового метода.

Теоретическая и эмпирическая основа исследования

Теоретическую основу исследования составили монографии, диссертационные исследования, учебники, научные статьи таких российских ученых, как А.М. Агузаров, С.В. Алексеев, А. Е. Базыкин, Д.С. Баранов, С.В. Васильев, К.Н. Гусов, И.К. Дмитриева, Ю.В. Зайцев, И.Я. Киселев, Т.Ю. Коршунова, А.М. Куренной, А.С. Леонов, Н.Л. Лютов, И.В. Мисюрин, М.А.

Прокопец, Д.И. Рогачев, В.В. Сараев, В.А. Сафонов, Г.С. Скачкова, С.А. Тукманов, О.А. Шевченко, а также таких немецких ученых, как Лотар Бёрнер, Мариус Бройкер, Херберт Бухнер, Христиан Вютерих, Андреас Импинг, Матиас Киршенхофер, Хельмут Клатт, Андреас Малатос, Бернард Пфистер, Бернард Райхерт, Айке Решке, Томас Суммерер, Клаус Фивег, Ульрих Фишер, Йохен Фритцвайлер, Хорст Хилперт, Мартин Шимке и др.

Эмпирическую основу исследования составили:

- Конституция Российской Федерации, федеральные законы и иные нормативные правовые акты РФ, регулирующие трудовые отношения с участием спортсменов;
- Конституция Федеративной Республики Германии, Германское гражданское уложение и ряд законов, регулирующих отдельные аспекты трудовых отношений в Германии;
- практика судов общей юрисдикции Российской Федерации и судов Германии по трудовым спорам, в том числе Федерального суда Германии по трудовым спорам;
- решения Суда Европейского Союза (Суда Европейских Сообществ);
- решения Международного спортивного арбитражного суда в г. Лозанне (Швейцария);
- уставы и регламенты международных, немецких и общероссийских спортивных федераций;
- решения органов международных, немецких и общероссийских спортивных федераций по разрешению споров с участием спортсменов.

Научная новизна и положения диссертационного исследования, выносимые на защиту

Научная новизна диссертационной работы состоит в том, что это первое в отечественной правовой науке комплексное сравнительное исследование особенностей правового регулирования труда спортсменов в Российской Федерации и Федеративной Республике Германии на современном этапе их развития.

На защиту выносятся следующие положения, отражающие новизну диссертационного исследования:

1. При определении правового статуса спортсмена и решении вопроса о распространении на него норм трудового права, как в РФ, так и в ФРГ важное значение имеет, относится ли он к спортсменам-профессионалам либо к спортсменам-любителям. Поскольку для деятельности именно профессиональных спортсменов характерны регулярные занятия спортом за вознаграждение, то она зачастую осуществляется на основе трудового договора, и под спортсменами-работниками понимаются в основном профессиональные спортсмены.

При этом использование допущения «в основном» необходимо, так как, во-первых, в разных видах спорта по-разному проводится разграничение между спортсменами-любителями и профессионалами, в связи с чем в отдельных видах спорта спортсмены-любители также осуществляют регулярную деятельность по подготовке к спортивным соревнованиям и участию в них и получают за это вознаграждение на основании трудового договора; во-вторых, профессиональные спортсмены могут осуществлять спортивную деятельность на основании как трудового, так и гражданско-правового договора.

2. Правоотношение, возникающее в связи с заключением спортсменом договора оказания услуг или трудового договора с физкультурно-спортивной организацией (спортивным союзом в ФРГ) /спортивной федерацией /организатором спортивного соревнования/ спонсором, в рамках которого спортсмен обязуется осуществлять в пользу указанных лиц за вознаграждение тренировочную деятельность и участвовать в спортивных соревнованиях, следует отличать от правоотношения между спортсменом и национальными и международными спортивными федерациями, в рамках которого спортсмен обязуется соблюдать уставы, регламенты спортивных федераций, а также решения их специализированных органов по

разрешению споров и приобретает право участвовать в спортивных соревнованиях, организуемых спортивной федерацией.

При этом подчинение спортсмена уставам и регламентам спортивных федераций отличается от характерного для трудового правоотношения подчинения работника указаниям работодателя (*die Weisungsabhängigkeit*) по трудовому праву Германии, а также от выполнения работником работы в интересах, под управлением и контролем работодателя и подчинения работника правилам внутреннего трудового распорядка по трудовому праву России.

3. Уставы и регламенты общероссийских спортивных федераций, устанавливающие права и обязанности спортсменов в сфере труда, следует рассматривать в качестве самостоятельных источников трудового права, в связи с чем необходимо на уровне закона признать их в качестве таковых. В целях определения их соотношения с другими источниками трудового права предлагается включить в ТК положение о том, что нормы, утвержденные общероссийскими спортивными федерациями, ухудшающие положение работников по сравнению с установленным трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, генеральным соглашением, не подлежат применению. В таких случаях применяются трудовое законодательство и иные нормативные правовые акты, содержащие нормы трудового права, генеральное соглашение.

4. Основаниями подчинения спортсмена уставам и регламентам спортивных федераций могут служить: 1) членство в спортивной федерации – непосредственное в России, непосредственное и опосредованное (через спортивный союз) в Германии; 2) заключение договора особого рода между спортсменом и спортивной федерацией, в первую очередь заключаемого в процессе лицензирования или регистрации спортсмена для участия в спортивных соревнованиях, проводимых спортивной федерацией, по которому спортсмену предоставляется право участия в соревнованиях, а он, в

свою очередь, обязуется соблюдать устав, регламенты спортивной федерации и решения ее органов по разрешению споров.

5. Как в России, так и в Германии к отношениям между спортсменом и физкультурно-спортивной организацией (спортивным союзом в Германии) нормы трудового права применяются при условии соответствия этих отношений признакам трудовых отношений, разработанным в науке трудового права РФ и ФРГ. При этом трудовые правоотношения между спортсменом и физкультурно-спортивной организацией (спортивным союзом) могут возникать как в командных, так и в индивидуальных видах спорта.

Данный вывод справедлив и для отношений, возникающих между спортсменами и спортивными федерациями в связи с направлением спортсменов в сборную команду страны.

6. В результате анализа природы отношений, возникающих между спортсменом и спортивной федерацией в связи осуществлением последней деятельности по лицензированию или регистрации спортсмена для участия в спортивных соревнованиях, обосновано несоответствие указанных отношений разработанным в науке Германии признакам заемного труда и «косвенного» трудового правоотношения. Показана также неприменимость к указанным отношениям и концепции «расщепленной» множественности лиц на стороне работодателя, разработанной в отечественной науке трудового права.

7. В случаях, когда спортсмен не состоит в трудовом правоотношении с физкультурно-спортивной организацией, возможно возникновение трудового правоотношения между ним и организатором спортивного соревнования либо спонсором. В тех случаях, когда правилами спортивного соревнования допускается спонсорство отдельных спортсменов, спортсмен не может быть одновременно и работником физкультурно-спортивной федерации, и работником спонсора. Обоснована невозможность рассмотрения возникающих в этом случае отношений в рамках предложенной в

отечественной науке концепции «расщепленной» и «параллельной» множественности лиц на стороне работодателя.

8. Закрепление ограничений в отношении поведения спортсмена в свободное от работы время локальным нормативным актом или трудовым договором противоречит ст. 252 ТК, допускающей установление особенностей регулирования труда отдельных категорий работников, влекущих ограничение их прав, исключительно на уровне ТК либо в случаях и в порядке, предусмотренных ТК.

Поскольку глава 54.1 ТК не предусматривает возможности установления особенностей спортивного режима, касающихся поведения спортсмена во время отдыха, на уровне локального нормативного акта или трудового договора, предлагается внести в ст. 348.1 ТК норму о том, что особенности спортивного режима, связанные с установлением в отношении спортсмена ограничений во время отдыха, могут устанавливаться коллективными договорами, соглашениями, локальными нормативными актами и трудовым договором с учетом норм, утвержденных общероссийскими спортивными федерациями.

9. При установлении в трудовом договоре, локальном нормативном акте, коллективном договоре, соглашении, нормах общероссийских спортивных федераций запрета спортсмену выражать свое мнение без согласования с работодателем (о спортивных соревнованиях, в которых он принимает участие; о физкультурно-спортивной организации, в которой он работает; о других спортсменах, тренерах, официальных лицах физкультурно-спортивной организации и т.д.), а также запрета сообщать в публичных или частных выступлениях какие-либо сведения о физкультурно-спортивной организации, целесообразно использовать опыт Германии, с учетом которого необходимо соотносить упомянутые обязанности спортсмена с основными правами и свободами человека и гражданина, закрепленными в Конституции РФ (прежде всего, свободой мысли и слова), а также определять, относятся ли сведения о физкультурно-спортивной организации к коммерческой и иной

охраняемой законом тайне.

10. Участие спортсмена в спортивных соревнованиях не может быть поставлено в зависимость от предоставления им работодателю прав на использование его изображения, фамилии, имени, отчества и т. д., поскольку это противоречит принципу свободы труда, закреплённому в российском законодательстве, и, соответственно, принципу свободы выбора профессии, закреплённому в законодательстве Германии.

Показано, что используемая при этом в Германии теория «применения цели», позволяющая установить наличие или отсутствие у спортсмена обязанности предоставить работодателю права на использование изображения, фамилии, имени, отчества спортсмена при отсутствии такого условия в трудовом договоре на основании толкования условия трудового договора о заработной плате, не может быть воспринята российским трудовым правом.

11. Выявлено различие подходов в России и Германии к правовому регулированию оснований прекращения трудового договора, в том числе со спортсменами. Так, законодательством ФРГ не установлен закрытый перечень оснований прекращения трудового договора, и последний может быть прекращён как с предупреждением (*ordentliche Kündigung*), так и в ряде случаев без предупреждения (*außerordentliche Kündigung*). При этом в литературе и судебной практике ФРГ выработан достаточно широкий перечень серьёзных оснований (*ein wichtiger Grund*) расторжения трудового договора без предупреждения, учитывающих особенности спорта (нарушение спортсменом антидопинговых правил, лишение лицензии спортсмена или спортивного союза, давление на работодателя со стороны спонсоров, зрителей, СМИ и т.д.).

В свою очередь, ТК в целях защиты интересов работника закрепляет закрытый перечень случаев расторжения трудового договора по инициативе работодателя, в том числе дополнительные основания прекращения трудового договора со спортсменом (ст. 348.11).

12. Обоснована целесообразность использования при дальнейшем совершенствовании отечественного законодательства о труде спортсменов выводов немецких ученых и судебной практики Суда Европейского Союза о правомерности установления в регламентах спортивных федераций положений о трансферных периодах, в течение которых спортивные федерации допускают переход спортсмена из одной физкультурно-спортивной организации (спортивного союза) в другую.

На основании ч. 4 ст. 348.1 ТК, которая допускает возможность установления в отношении спортсменов ограничений, предусмотренных ст. 252 ТК, а также случаи и порядок установления таких ограничений другими актами, содержащими нормы трудового права, только в случае их закрепления в главе 54.1 ТК, предлагается включить в ст. 348.12 ТК положение о том, что нормами, утвержденными общероссийскими спортивными федерациями, могут устанавливаться ограничения перехода (условия перехода), в том числе, сроки перехода, спортсмена из одной физкультурно-спортивной организации в другую.

13. С целью предотвращения установления в трудовых договорах со спортсменами завышенного размера денежной выплаты, производимой спортсменом работодателю при расторжении трудового договора по инициативе спортсмена, предлагается закрепить сложившуюся практику установления ее размера или порядка его определения в регламентах общероссийских спортивных федераций и закрепить в ТК норму о том, что размер указанной денежной выплаты или порядок его определения, устанавливается трудовым договором в соответствии с нормами, утвержденными общероссийскими спортивными федерациями. Такая норма, однако, достигнет цели предотвращения установления в трудовых договорах со спортсменами завышенного размера денежной выплаты лишь в том случае, если регламенты общероссийских спортивных федераций будут признаны источниками трудового права, которые должны соответствовать

трудовому законодательству и иным нормативным правовым актам, содержащим нормы трудового права, в том числе принципу свободы труда.

Теоретическая и практическая значимость результатов исследования заключается в том, что оно восполняет пробел в сравнительно-правовом исследовании регулирования труда спортсменов по трудовому праву России и Германии. Содержащиеся в нем теоретические положения, выводы об общих для России и Германии подходах и проблемах в сфере труда спортсменов развивают положения науки трудового права РФ и ФРГ.

Результаты диссертационного исследования, теоретические выводы и практические рекомендации по использованию положительного опыта Германии при совершенствовании российского законодательства о труде спортсменов могут быть использованы в нормотворческой деятельности, а также в учебном процессе при изучении дисциплины «Трудовое право», подготовке учебников, учебных пособий, а также специальных курсов в рамках специализации по трудовому праву, посвященных особенностям правового регулирования труда спортсменов.

Апробация результатов исследования

Диссертация подготовлена на кафедре трудового права Московского государственного университета имени М. В. Ломоносова, где проведено ее обсуждение и рецензирование. Основные идеи и теоретические положения нашли отражение в опубликованных статьях и докладах, сделанных на научно-практических конференциях (Девятая ежегодная межвузовская научно-практическая конференция студентов и молодых ученых, посвящённая вопросам трудового права «Трудовое законодательство: пробелы и коллизии» 11.12.2013; XX Международная научная конференция студентов, аспирантов и молодых ученых «Ломоносов», 08.04.2013 – 12.04.2013; XXII Международная научная конференция студентов, аспирантов и молодых ученых «Ломоносов» 13.04.2015 – 17.04.2015).

Структура диссертационного исследования обусловлена его целями и задачами. Диссертационное исследование состоит из введения, двух глав, объединяющих пять параграфов, заключения, библиографии, списка нормативных правовых актов и документов спортивных федераций.

Основное содержание диссертационного исследования

Во введении обосновывается актуальность темы диссертационного исследования, указывается степень ее научной разработанности, определяются цели, задачи, объект и предмет диссертационного исследования, его методологическая, теоретическая и эмпирическая основы, раскрывается научная новизна диссертационного исследования, формулируются положения, выносимые на защиту, указываются сведения об апробации результатов исследования.

Глава первая «Основы правового регулирования труда спортсменов по праву Российской Федерации и Федеративной Республики Германии» состоит из трех параграфов.

В первом параграфе **«Общая характеристика основных субъектов отношений в сфере спорта»** раскрываются характеристики основных субъектов отношений в сфере спорта в России и Германии, к которым относятся спортсмены, физкультурно-спортивные организации в России и спортивные союзы в Германии, спортивные федерации, спортивные лиги, организаторы спортивных соревнований и спонсоры.

Кроме того, в рассматриваемом параграфе проанализирована наиболее часто используемая в российской научной литературе и регламентах общероссийских спортивных федераций классификация спортсменов на спортсменов-любителей и профессиональных спортсменов. Наряду с этим, дана характеристика используемой в немецкой научной литературе и регламентах немецких спортивных федераций классификации спортсменов на спортсменов-любителей (*der Amateur*), спортсменов, занимающихся спортом на основании договора (*der Vertragssportler/der Vertragsspieler*), и спортсменов, имеющих лицензию (*der Lizenzsportler/der Lizenzspieler*).

Установлено, что для спортсменов, занимающихся спортом на основании договора, и спортсменов, имеющих лицензию, характерны признаки профессионального спортсмена (регулярное занятие спортом на основании договора и получение за занятия спортом вознаграждения), а выделение данных категорий спортсменов вызвано налоговыми соображениями. На основании этого сделан вывод о необходимости отнесения указанных двух категорий спортсменов к профессиональным спортсменам.

Автором раскрыто значение классификации спортсменов на спортсменов-любителей и профессиональных спортсменов с точки зрения трудового права России и Германии.

Во втором параграфе **«Правовая природа норм уставов и регламентов спортивных федераций и спортивных лиг и характеристика отношений, возникающих в связи с подчинением спортсменов указанным нормам»** рассматривается вопрос о правовой природе норм уставов и регламентов общероссийских и немецких спортивных федераций и спортивных лиг и их месте в системе источников трудового права.

Проанализированы две предложенные немецкой научной литературой теории о правовой природе уставов немецких спортивных федераций: «теория договора» («die Vertragstheorie») и «пересмотренная нормативная теория» («modifizierte Normentheorie»). Обе теории признают обязательную силу уставов и регламентов спортивной федерации для ее членов. «Теория договора» относит устав спортивной федерации к договорам и проводит аналогию между ним и производственными соглашениями и тарифными договорами, приобретающими обязательную силу на основании указания закона. В отношении устава спортивной федерации такое указание выводится из статьи 9 Конституции ФРГ, разрешающей создание и деятельность объединений, что предполагает и их право на саморегулирование. Согласно «пересмотренной (модифицированной) нормативной теории» положения уставов и регламентов спортивной

федерации рассматриваются как нормы права, действующие внутри спортивной федерации, также на основании статьи 9 Конституции ФРГ.

В диссертации показано, что вопрос о соотношении государственного регулирования в области спорта и саморегулирования спортивными федерациями в научной литературе Германии решается на основе принципов, нашедших отражение в Конституции ФРГ: принципа субсидиарности (*das Subsidiaritätsprinzip*) и принципа соразмерности (*das Verhältnismäßigkeitsprinzip*). Согласно указанным принципам государственное регулирование допускается тогда, когда спортивные федерации не могут выполнить возложенные на них задачи или выполняют их с причинением вреда другим лицам (обществу в целом).

В результате анализа содержания различных уставов и регламентов общероссийских спортивных федераций в диссертации сделан вывод о том, что в части установления прав и обязанностей спортсменов, физкультурно-спортивных организаций, организаторов соревнования, спонсоров в сфере труда уставы и регламенты спортивных федераций следует признать источниками трудового права. Данные источники, содержащие нормы трудового права, следует относить к актам негосударственного правотворчества, наряду с коллективными договорами, соглашениями, локальными нормативными актами.

Автором определено место уставов и регламентов общероссийских спортивных федераций, содержащих нормы трудового права, в системе источников российского трудового права. Поскольку границы негосударственного правотворчества устанавливаются государством в трудовом законодательстве и иных нормативных правовых актах, содержащих нормы трудового права, то уставы и регламенты общероссийских спортивных федераций должны соответствовать вышеуказанным источникам права, имеющим большую юридическую силу.

По мнению автора, в свою очередь, локальные нормативные акты и коллективные договоры должны соответствовать нормам, установленным

общероссийскими спортивными федерациями. Физкультурно-спортивные организации, признавшие действие норм общероссийских спортивных федераций (являясь членами общероссийской спортивной федерации или заключив с ней специальный договор), не вправе принимать локальные нормативные акты, не соответствующие нормам общероссийских спортивных федераций, а спортсмены и физкультурно-спортивные организации в лице их представителей, признавшие применение к ним норм общероссийских спортивных федераций, не могут заключить коллективный договор, не соответствующий нормам общероссийских спортивных федераций. В противном случае к ним могут быть применены серьезные спортивные санкции, вплоть до исключения из числа участников соревнования, спортивной дисквалификации. Кроме того, коллективные договоры и локальные нормативные акты принимаются на уровне отдельно взятой физкультурно-спортивной организации – работодателя, в то время как уставы и регламенты принимаются на уровне общероссийских спортивных федераций, объединяющих всех спортсменов и все физкультурно-спортивные организации, участвующие в спортивных соревнованиях, проводимых общероссийской спортивной федерацией.

В то же время нормы, принятые общероссийскими спортивными федерациями, должны соответствовать соглашениям, заключенным на федеральном уровне. И генеральное соглашение, и нормы, принятые общероссийскими спортивными федерациями, действуют на федеральном уровне. Вместе с тем, приоритет следует отдать генеральному соглашению, так как оно, как акт социального партнерства, учитывает как интересы объединений работодателей, так и интересы объединений работников. Соглашения, заключенные на иных уровнях социального партнерства, должны соответствовать нормам, принятым общероссийскими спортивными федерациями.

Уставы и регламенты спортивных федераций, устанавливающие права и обязанности в сфере труда, приобретают обязательную силу для субъектов

отношений в сфере спорта только в случае их признания этими субъектами. На основе анализа немецкой научной литературы, судебной практики, норм немецких спортивных федераций основаниями подчинения спортсмена уставам и регламентам спортивных федераций могут служить: 1) членство в спортивной федерации, при этом выделяется непосредственное (прямое) членство (*unmittelbare Mitgliedschaft*) и опосредованное (косвенное, через спортивный союз) членство (*mittelbare Mitgliedschaft*); 2) заключение договоров особого рода между спортсменом и спортивной федерацией, согласно которым спортсмену предоставляется право участвовать в соревнованиях, а он при этом обязуется соблюдать устав и регламенты спортивной федерации, а также решения органов спортивной федерации по разрешению споров (в первую очередь, это договор о лицензировании – *der Lizenzvertrag*). Эти основания, за исключением опосредованного членства (спортсмены по общему правилу не являются членами физкультурно-спортивных организаций), характерны и для российского спорта.

В тех видах спорта, где созданы спортивные лиги, именно они, а не общероссийские спортивные федерации обычно принимают регламенты, содержащие права и обязанности в сфере труда для субъектов отношений в сфере спорта. В настоящее время Федеральный закон от 04.12.2007 № 329-ФЗ «О физической культуре и спорте в Российской Федерации»⁴ не предоставляет спортивным лигам право принимать нормы, устанавливающие права, обязанности и спортивные санкции для признающих такие нормы субъектов физической культуры и спорта, даже тогда, когда общероссийская спортивная федерация делегирует им права на организацию и проведение по соответствующему виду спорта чемпионатов, первенств и кубков России. Эту проблему разрешает законопроект № 1071537-6 «О внесении изменений в Федеральный закон «О физической культуре и спорте в Российской Федерации», наделяющий профессиональные спортивные лиги, организующие международные профессиональные спортивные соревнования

⁴ О физической культуре и спорте в Российской Федерации. Федеральный закон от 4 декабря 2007 г.// СЗ РФ. 2007. № 50. Ст. 6242.

по виду спорта, правом разрабатывать и утверждать с соблюдением требований международной спортивной федерации и с учетом мнения общероссийской спортивной федерации по виду спорта положения (регламенты) о международных профессиональных спортивных соревнованиях и иные нормы, устанавливающие права, обязанности и спортивные санкции для признающих такие нормы субъектов профессионального спорта.

Третий параграф «Особенности трудовых отношений с участием спортсменов» посвящен определению и характеристике субъектов, выступающих работодателями спортсменов, а также выявлению особенностей трудовых отношений с участием спортсменов в России и Германии.

Установлено, что в качестве работодателя спортсмена может выступать физкультурно-спортивная организация (спортивный союз в Германии), спортивная федерация, организатор спортивного соревнования и спонсор.

На основе анализа законодательства, научной литературы и судебной практики России и Германии автором сделан вывод, что в обеих странах к отношениям между спортсменом и физкультурно-спортивной организацией (спортивным союзом) нормы трудового права применяются тогда, когда эти отношения соответствуют признакам трудового отношения. Осуществление спортсменом спортивной деятельности в рамках командного вида спорта само по себе еще не означает, что между спортсменом и физкультурно-спортивной организацией (спортивным союзом) возникло трудовое правоотношение, а лишь указывает на такую возможность. Причем трудовое правоотношение между спортсменом и физкультурно-спортивной организацией (спортивным союзом) может возникнуть как в командных, так и в индивидуальных видах спорта. Указания на характер отношений между спортсменами и физкультурно-спортивными организациями (спортивными союзами), содержащиеся в нормах спортивных федераций, следует

рассматривать как косвенное доказательство существования трудового или гражданского правоотношения.

Возникновение трудового правоотношения между спортсменом и спортивной федерацией возможно в связи с направлением спортсмена в сборную команду страны, как в Германии, так и в России. При этом характер правоотношений, складывающихся между спортсменом и спортивной федерацией (трудовое или гражданское), зависит от обстоятельств каждого конкретного случая.

Автор доказывает, что правоотношение, возникающее между спортсменом и спортивной федерацией на основании осуществления последней лицензирования или регистрации спортсмена для участия в соревнованиях, не соответствует разработанным в трудовом праве Германии концепциям «заемного труда» и «косвенного трудового правоотношения» (которые рассматриваются как разновидности множественности лиц на стороне работодателя), а также разработанной в отечественной научной литературе концепции «расщепленной» множественности лиц на стороне работодателя⁵.

В качестве работодателя спортсмена в диссертации рассматриваются также организатор спортивного соревнования и спонсор. Возникновение трудового правоотношения между спортсменом и организатором спортивного соревнования, спортсменом и спонсором наиболее вероятно в тех случаях, когда спортсмен не состоит в трудовых отношениях с физкультурно-спортивной организацией (спортивным союзом). Определение правовой природы отношений между спортсменом и организатором спортивного соревнования, спортсменом и спонсором следует производить в каждом отдельном случае путем установления наличия или отсутствия признаков трудового или гражданского отношения. Автор анализирует возможность возникновения трудового правоотношения одновременно между спортсменом и физкультурно-спортивной организацией, спортсменом

⁵ Харитонов М. М. Множественность лиц на стороне работодателя. Научно-практическое пособие. // СПС «Консультант Плюс».

и спонсором с учетом предложенных в отечественной юридической литературе концепций о «расщепленной» и «параллельной» множественности лиц на стороне работодателя.

Глава вторая «Особенности содержания трудового договора со спортсменом и его прекращения по праву Российской Федерации и Федеративной Республики Германии» состоит из двух параграфов.

В первом параграфе «Особенности содержания трудового договора со спортсменом» рассматриваются условия трудового договора со спортсменом, имеющие значительную специфику по сравнению с условиями трудовых договоров других работников согласно трудовому праву РФ и ФРГ. При этом особое внимание в работе уделено анализу условий трудового договора о трудовой функции спортсмена, о заработной плате спортсмена, о предоставлении им работодателю права на использование фамилии, имени, отчества, изображения и т.д. (так называемых «имиджевых прав»), а также об установлении ограничений поведения спортсмена в свободное от работы время.

Сделан вывод о том, что на практике установление для спортсмена ограничений в отношении его поведения в свободное от работы время осуществляется локальными нормативными актами или трудовым договором. Это противоречит ст. 252 ТК, которая допускает установление особенностей регулирования труда отдельных категорий работников, влекущих за собой снижение уровня гарантий работникам, ограничение их прав, повышение их дисциплинарной и (или) материальной ответственности, исключительно на уровне ТК либо в случаях и в порядке, предусмотренных ТК. В настоящее время ТК не предусматривает возможности установления особенностей спортивного режима, касающихся поведения спортсмена во время отдыха, локальным нормативным актом или трудовым договором. В связи с этим в диссертации предложено закрепить в ТК норму о возможности установления особенностей спортивного режима в части определения в отношении спортсмена ограничений во время отдыха, в коллективном

договоре, соглашении, локальном нормативном акте и трудовом договоре с учетом норм общероссийских спортивных федераций.

На основе анализа научной литературы и судебной практики Германии автором предложено при установлении в трудовом договоре (локальном нормативном акте, коллективном договоре, социально-партнерском соглашении, актах общероссийских спортивных федераций) запрета спортсмену выражать свое мнение без согласования с работодателем (о спортивных соревнованиях, в которых он принимает участие; о физкультурно-спортивной организации, в которой он работает; о других спортсменах, тренерах, официальных лицах физкультурно-спортивной организации и т.д.), а также запрета сообщать в публичных или частных выступлениях какие-либо сведения о физкультурно-спортивной организации соотносить данные обязанности спортсмена с основными правами и свободами человека и гражданина, закрепленными в Конституции РФ (прежде всего, свободой мысли и слова), а также определять, относятся ли те или иные сведения о физкультурно-спортивной организации к коммерческой либо иной охраняемой законом тайне.

Автором исследован вопрос о правомерности включения в трудовой договор со спортсменом условия, согласно которому право спортсмена на участие в спортивном соревновании ставится в зависимость от предоставления им работодателю права на использование его фамилии, имени, отчества, изображения и т.д. Кроме того, проанализирована возможность заимствования трудовым правом России разработанной в науке Германии «теории применения цели», позволяющей установить наличие или отсутствие у спортсмена обязанности предоставить работодателю права на использование изображения, фамилии, имени, отчества и т. д. при отсутствии прямого закрепления такого условия в трудовом договоре.

Второй параграф «Основания и порядок прекращения трудового договора со спортсменом» содержит общую характеристику оснований и порядка прекращения трудового договора согласно трудовому праву России

и Германии, а также раскрывает специфику оснований прекращения трудового договора со спортсменом.

Автором показано различие в подходах российского и немецкого законодателя к вопросу прекращения трудового договора. Законодательство Германии не устанавливает закрытого перечня оснований прекращения трудового договора. Такой подход применяется в отношении расторжения трудового договора как по инициативе работника, так и работодателя. При этом расторжение трудового договора по праву Германии возможно как с предупреждением второй стороны трудового договора, так и без предупреждения. Расторжение трудового договора с предупреждением допустимо по любому основанию, соответствующему критерию социальной обоснованности; расторжение трудового договора без предупреждения возможно при наличии только серьезного основания, являющегося социально обоснованным, причем перечень таких серьезных оснований законом не установлен. Отсутствие закрытого перечня оснований расторжения трудового договора в немецком законодательстве, тем не менее, не означает, что работник оказывается не защищенным, поскольку концепция социальной обоснованности увольнения препятствует проявлению произвола при увольнении работников. При расторжении трудового договора в Германии как работник, так и работодатель должны ориентироваться на принцип оценки интересов сторон трудового договора, позволяющий учесть особенности каждой конкретной ситуации и выступающий в качестве элемента концепции социальной обоснованности увольнения.

Автором установлено, что в научной литературе и судебной практике Германии выработан достаточно широкий перечень серьезных оснований расторжения трудового договора со спортсменом без предупреждения, учитывающих особенности спорта, к которым относятся нарушение спортсменом антидопинговых правил, лишение лицензии спортсмена или

спортивного союза, давление на работодателя со стороны спонсоров, зрителей, СМИ и т.д.

В свою очередь, согласно ТК, основания прекращения трудового договора устанавливаются ТК и другими федеральными законами. Российское законодательство, как и немецкое, не закрепляет перечня случаев расторжения трудового договора по инициативе работника. В то же время, в отличие от законодательства Германии, ТК в целях защиты интересов работника содержит перечень случаев расторжения трудового договора по инициативе работодателя (они могут быть установлены ТК и другими федеральными законами). При этом ТК также устанавливает дополнительные основания для расторжения трудового договора со спортсменами (ст. 348.11 ТК), которые анализируются в работе.

Автором также исследованы содержащиеся в уставах и регламентах немецких и общероссийских спортивных федераций ограничения права спортсмена на расторжение трудового договора и проанализирована правомерность установления таких ограничений. К ним относятся нормы о «трансферных выплатах» (*die Transferentschädigungen*), о «трансферных периодах» (*die Wechselperioden/die Transferfristen*), об одностороннем праве работодателя на продление трудового договора (*die einseitige Verlängerungsoption des Arbeitsgebers*).

Сделан вывод о том, что вопрос о допустимости установления тех или иных ограничений перехода спортсмена из одной физкультурно-спортивной организации в другую решить в рамках одной страны невозможно. Уставы и регламенты немецких и общероссийских спортивных федераций и спортивных лиг принимаются в соответствии с уставами и регламентами международных спортивных федераций. Соответственно, решение этих вопросов возможно только на международном уровне, с привлечением международных организаций, в том числе МОТ, международных спортивных федераций, государств, объединений работников и работодателей.

В заключении формулируются основные результаты диссертационного исследования.

По теме диссертационного исследования были опубликованы следующие работы автора:

1. Лебедева М. А. К вопросу о правовой природе органов международных и общероссийских спортивных федераций, рассматривающих индивидуальные трудовые споры с участием спортсменов // Трудовое право в России и за рубежом. 2014. № 2. С. 48-53 (0,78 п. л.)

2. Лебедева М. А. Правила немецких спортивных федераций о переходе спортсменов в свете принципа свободы выбора профессии // Трудовое право в России и за рубежом. 2015. № 4. С. 62-64 (0,4 п. л.)

В журналах, рекомендованных Высшей аттестационной комиссией при Министерстве образования и науки Российской Федерации:

1. Лебедева М. Обеспечьте право спортсмену // Кадровик. 2014. № 8. С. 33-39. (0,57 п.л.)

2. Лебедева М. А. Общая характеристика работодателя спортсмена по праву Германии // Трудовое право в России и за рубежом. 2016. № 2. С. 57-60. (0,47 п.л.)

3. Лебедева М. А. Расторжение трудового договора со спортсменом без предупреждения по трудовому праву Германии. Законодательство. 2016. № 7. С. 72-78. (0,62 п.л.)