**МИНИСТЕРСТВО ОБРАЗОВАНИЯ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ**

**ГОУ ВПО**

**«УРАЛЬСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ ЮРИДИЧЕСКАЯ АКАДЕМИЯ»**

**Институт прокуратуры**

**Кафедра гражданского права**

**Курсовая работа**

**По предмету: Гражданское право. Часть вторая**

На тему: **«Гражданско-правовое регулирование отношений, возникающих при проведении игр и пари»**

Екатеринбург

2010

**Оглавление**

**Введение**

1. **Определение игры**
2. **Обязательства из проведения игр и пари**
3. **Защита прав, возникающих из проведения игр и пари**

**Заключение**

**Список использованных источников и литературы**

**Введение**

**История игр насчитывает, пожалуй, лишь чуть меньше времени, чем существует человечество. Однако правовое регулирование связанных с ними отношений почти всегда оставалось достаточно лаконичным. Вероятно, это связано с их достаточно необычной (с точки зрения права) природой. Можно определить правовую судьбу выигрыша, права и обязанности сторон, их ответственность, форму и условия договора о проведении игр, но невозможно урегулировать сам процесс игры, те правила, согласно которым определяется победитель – в большей степени в силу чрезвычайного разнообразия вариантов.**

**Законодательство в течение довольно большого периода времени устанавливало запрет на игры. Думается это связано, в частности, с личностью игрока в тех нередких случаях, когда игра подчиняет ее и становится фактором, ее разрушающим – это болезненное пристрастие, расценивающееся как противоречащее нравственности, свидетельство слабости человеческой воли перед влечениями. И если в римском праве этому уделялось внимание лишь с точки зрения ограничения дееспособности, то в эпоху средневековья, когда господствовала теория полной свободы воли, а потому и полной ответственности человека за все свои деяния, игры с этой стороны признавались неприемлемым времяпрепровождением. В этой связи, и еще по некоторым причинам, игры долгое время пребывали под запретом.**

**Современное российское законодательство игры не запрещает, а просто лишает права, возникающие из некоторых, защиты, а проведение других вполне определенно регулирует.**

**В настоящей работе проведен анализ понятия игр и пари, описаны основания возникновения и прекращения обязательств, охарактеризован договор о проведении игр и пари, названы элементы рассматриваемых правоотношений, а также приведены средства защиты прав, возникающих из проведения игр и пари.**

**Глава 1**

**Определение игры**

**игра пари правоотношение обязательство**

**Игра – деятельность, которая является добровольной, приносит удовольствие и не имеет никакой иной очевидной цели кроме удовольствия[[1]](#footnote-1). Это одно из фундаментальных понятий современной философии и социологии. В контексте этих наук игра понимается как деятельность, смысл и ценность которой заключены в ней самой, в самом процессе игры. Социология максимально широко интерпретирует это понятие, тогда как гражданское право воспринимает его более узко – естественно, в силу и в рамках своего предмета.**

**Легальное определение понятия «азартная игра» содержится в федеральном законе от 29.12.2006 N 244-ФЗ «О государственном регулировании деятельности по организации и проведению азартных игр и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации» (далее – Закон об азартных играх)**[[2]](#footnote-2)**, где под азартной игрой понимается** основанное на риске соглашение о выигрыше, заключенное двумя или несколькими участниками такого соглашения между собой либо с организатором азартной игры по правилам, установленным организатором азартной игры. Пари же представляет собой азартную игру, при которой исход основанного на риске соглашения о выигрыше, заключаемого двумя или несколькими участниками пари между собой либо с организатором данного вида азартной игры, зависит от события, относительно которого неизвестно, наступит оно или нет.

Как явствует из данного законом определения, основной отличительной чертой игр и пари в гражданском праве является их рисковый, или алеаторный (от лат. alea – игра в кости) характер, который выражается в том, что стороны осознают возможность наступления равно или с определенным вероятностным соотношением как благоприятных, так и неблагоприятных последствий, иными словами – выигрыша или проигрыша. Кроме того, важной их особенностью является имущественный характер выигрыша, как, впрочем, и проигрыша.

**Нужно заметить, что** **понятия игр и пари очень близки по своей природе. Традиционно различие между ними проводят по возможности участников воздействовать на результат. Так, игру определяют как договор, в силу которого участники игры обещают одному или нескольким из них определенный выигрыш, зависящий от степени ловкости участников, их комбинационных способностей либо в той или иной мере от случая, т. е. обычно участники игры оказывают существенное влияние на результат. При пари такая возможность отсутствует, так как одна сторона утверждает, а другая отрицает наличие определенного обстоятельства, происходящего независимо от них. При пари исключается или сводится к минимуму участие сторон в наступлении этих обстоятельств и предполагается только проверка фактов. В сущности, пари является разновидностью игр. Значение такого особого внимания, уделяемого этому виду игр, вероятно, состоит в том, что пари имеет большую специфику, чем другие разновидности игр, а также в его широкой распространенности.**

Важное место среди игр занимает лотерея – ставший особенно популярным в последнее время вид игр. Её понятие содержится в Федеральном законе от 11.11.2003 N 138-ФЗ «О лотереях». В соответствие с его ст. 2, лотерея – игра, которая проводится в соответствии с договором и в которой одна сторона (организатор лотереи) проводит розыгрыш призового фонда лотереи, а вторая сторона (участник лотереи) получает право на выигрыш, если она будет признана выигравшей в соответствии с условиями лотереи.

С играми и пари смежны правовые институты: фьючерсный договор, расчетный форвард, опционный договор, etc., которые обладают схожими чертами и объединяются в термин «срочные финансовые сделки». При этом выделяется три основных признака таких сделок: во-первых, момент исполнения договора отстает от момента его заключения; во-вторых, цена договора формируется за счет биржевого актива, лежащего в основе договора, в-третьих, договор исполняется не реальной поставкой биржевого товара, а выплатой ценовой разницы между ценой биржевого товара, установленной в договоре, и ценой, сформированной на бирже к моменту исполнения договора.

Таким образом, срочные финансовые сделки могут быть разделены на два вида:

1) сделки с переходом права собственности на предмет сделки (поставочные производные финансовые сделки);

2) сделки, исполнение по которым осуществляется исключительно путем выплаты ценовой разницы (расчетные производные финансовые сделки).

Исходя из положений Закона об азартных играх, кроме пари и лотерей гражданским правом регулируются такие разновидности игр, как игры, проводимые в казино, в залах игровых автоматов, в букмекерских конторах и на тотализаторе.

**Глава 2**

**Обязательства из проведения игр и пари**

Что касается истории правового регулирования игр, то, как отмечают многие авторы[[3]](#footnote-3), длительное время оно ограничивалось довольно строгим запретом на деятельность подобного рода. Однако такие запреты и ограничения, как правило, способствовали определенному увеличению распространения азартных игр, провоцируя лиц, имеющих пристрастие к азартным играм, искать не всегда законные возможности обойти устанавливаемые государством запреты. В дальнейшем определенные категории игр стали разрешаться, но их регулирование оставалось достаточно поверхностным. В настоящее время отношения по проведению игр регулируются гл. 58 ГК РФ, федеральными законами «О лотереях» от 11 ноября 2003, «О **государственном регулировании деятельности по организации и проведению азартных игр и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации» от 20 декабря 2006, другими федеральными законами – в известной степени (например, законом «О рекламе», Налоговым кодексом и др.), а также** рядом постановлений Правительства РФ, к примеру, постановлением Правительства РФ от 18.06.2007 N 376 «Об утверждении Положения о создании и ликвидации игорных зон», постановлением Правительства РФ от 17.07.2007 N 451 «Об утверждении Положения о лицензировании деятельности по организации и проведению азартных игр в букмекерских конторах и тотализаторах». Некоторое время назад действовал указ Президента РФ, утверждавший Временное положение о лотереях в Российской Федерации РФ от 19 сентября 1995 г. N 955.

Как указывается в ст. 1063 ГК РФ, основанием возникновения обязательств из проведения игр и пари является договор, заключенный между организатором игры и участником либо между самими участниками.

Далее следует охарактеризовать этот тип договоров. По моменту возникновения обязательств они могут быть как односторонне-, так и двусторонне обязывающими: пари оформляются односторонними договорами, в которых обязанность (по выплате выигрыша) лежит только на одной стороне – организаторе пари (букмекере или устроителе тотализатора), а азартные игры предполагают наличие встречных обязанностей у всех сторон соглашения, т. е. опосредуются синалагматическими договорами.

Установлено, что для возникновения прав и обязанностей из игр и пари необходимо доведение внутренней воли одного субъекта до сведения других субъектов, т. е. необходимо совершение волеизъявления, которое применительно к играм и пари может быть прямым и косвенным. Главное при этом, чтобы воля и волеизъявление как две стороны одного и того же психического отношения к совершаемому субъектами действию соответствовали друг другу.

Сумма, которой игрок рискует ради выигрыша, т.е. оплачивает получение возможности выиграть, является ценой данного договора и чаще всего именуется ставкой. К числу существенных условий договора она не относится и, значит, может определяться по правилам п. 3 ст. 424 ГК.

В отличие от этого срок договора о проведении игр или пари всегда имеет существенное значение. Если он сторонами не согласован, договор считается незаключенным. Однако существенный характер имеет лишь срок проведения игры или пари, но не выплаты выигрыша. Последний может быть и не согласован сторонами и в этом случае он равен 10 дням с момента подведения итогов игр (п. 4 ст. 1063 ГК). В большинстве случаев срок проведения той или иной игры или пари обусловлен их характером. Так, договорившись об игре в рулетку, стороны автоматически соглашаются с тем, что игра начнется немедленно по окончании ставок и закончится, когда остановится колесо рулетки. Таким образом, согласовывая предмет договора, стороны часто предопределяют и его срок.

Договор может быть как реальным, так и консенсуальным. Например, договор между двумя гражданами, заключаемый на исход футбольного матча, на основании общего правила п. 1 ст. 433 ГК РФ и ввиду отсутствия каких-либо специальных норм будет консенсуальным. Договор, заключаемый между организатором игр в казино и посетителями, на основании п. 2 ст. 433 ГК будет реальным, поскольку согласно п. 3 ст. 4 Закона об азартных играх совершение ставки является обязательным условием участия в игре. Достижения соглашения между участником и организатором в данном случае недостаточно; моментом заключения договора является момент совершения участником ставки.

Возмездностъ договора о проведении игр обусловлена тем, что имущественному предоставлению одной стороны (ставке игрока) корреспондирует встречное предоставление шансов на материальное предоставление в виде выигрыша со стороны организатора игр. Разумеется, вероятность выигрыша не всегда воплощается в действительность. Но и она обладает определенной ценностью, равной математическому ожиданию выигрыша, может быть исчислена в денежном выражении и, следовательно, также имеет имущественный характер. И как раз по той причине, что в таком договоре присутствует не само встречное предоставление, а лишь вероятность его, этот договор принято относить к так называемым рисковым (алеаторным) договорам.

А. В. Матин в этой связи делает любопытный вывод, что имущество, переданное во исполнение обязательства из игры или пари ни при каких условиях не может быть истребовано обратно; за него, а также за убытки, возникшие от исполнения такого обязательства, не должна уплачиваться компенсация, если иное не предусмотрено законом. Имущество, полученное выигравшим участником или организатором в виде ставки по игре или пари (выигрыш), есть предмет обязательства, т. е. имущество, переданное по экономически достаточному и юридически действительному основанию, которое не может рассматриваться как предмет неосновательного обогащения[[4]](#footnote-4).

Договор заключается как в устной, так и письменной форме, которая может состоять в передаче лотерейного билета, квитанции или каких-либо других документов, а также иным способом. В сущности никаких специальных требований к этому виду договоров гражданское законодательство не устанавливает. В каждом конкретном случае порядок заключения договора определяется организаторами самостоятельно в правилах проведения игр. Однако предложение о заключении договора должно содержать существенные условия, которые определены ГК РФ. К таким условиям относятся: срок проведения игр, порядок определения выигрыша, размер выигрыша. При отсутствии какого-либо из этих условий сделанное предложение не может рассматриваться как оферта. Единственным существенным условием договора о проведении игр, сторонами которого выступают исключительно участники, является условие о его предмете.

Цена не отнесена законом к существенным условиям этого договора, однако в подавляющем большинстве случаев цена выступает в качестве его существенного условия, поскольку необходимость ее согласования возникает по воле сторон.

Большинство авторов сходятся во мнении, что рассматриваемый договор является условной сделкой, поскольку возникновение прав и обязанностей зависит не только от факта заключения сделки, но и от наступления положительного результата игры (выигрыша) хотя бы одной из сторон.

Расходятся мнения по поводу публичного характера сделки. По мнению одних авторов, она носит публичный характер, за исключением случаев, когда соглашения заключаются между двумя или несколькими участниками игры или пари без участия профессионального организатора. Другие считают, что это не так, поскольку предпринимательская деятельность организатора игры не может быть сведена к продаже товаров, выполнению работ и оказанию услуг, что необходимо в силу ст. 426 ГК РФ.

В сущности, вопрос сводится к тому, является ли договор о проведении игр договором оказания услуг. Это сфера применения методов логики. Чтобы разобраться в вопросе принадлежности одного понятия к другому, определить, является ли одно из них родовым для другого, необходимо, как всегда, определиться с терминологией.

Как следует из п. 1 ст. 779, договор возмездного оказания услуг – это договор, в силу которого исполнитель обязуется по заданию заказчика оказать услуги (совершить определенные действия или осуществить определенную деятельность), а заказчик обязуется оплатить эти услуги.

В чем состоит деятельность организатора игр? Собственно говоря, он предлагает неопределенному кругу лиц заключить договор проведения игры или пари, что является публичной офертой. Это черта договора оказания услуг. Можно также утверждать, что организатор игр совершает определенные действия по заданию заказчика, т. е. игрока. Однако заказчик не несет обязанности оплатить эти действия. По всем признакам получается, что договор проведения игр и пари является договором безвозмездного оказания услуг.

Складывается парадоксальная ситуация. Согласно п. 1 ст. 426 ГК РФ, публичным признается договор, заключенный коммерческой организацией и устанавливающий обязанности, в частности, по оказанию услуг. Сомнений в том, что юридическое лицо – организатор игр является коммерческой организацией, не возникает. Далее, как было выяснено выше, организатор игр берет на себя обязательство по оказанию услуг. Но как следует из текста статьи, такие услуги не обязательно должны быть возмездными. Следовательно, организатор игр – это коммерческая организация, оказывающая безвозмездные услуги.

Из всего этого можно сделать вывод, что договор о проведении игр является публичным договором. Между тем рассматриваемое соглашение, очевидно, является самостоятельным типом гражданско-правового договора и регулируется не нормами о возмездном оказании услуг, а ст. 1062 и 1063 ГК, т.е. публичным он не является. В то же время этот договор в большинстве случаев является договором присоединения (ст. 428 ГК).

Субъектами имущественных отношений в сфере игорного бизнеса являются организаторы и участники азартных игр (пари). В соответствии с п. 1 ст. 1063 ГК организатором азартной игры или пари может выступать Российская Федерация, ее субъекты, муниципальные образования, а также предприниматели (индивидуальные или коллективные), получившие от уполномоченного государственного или муниципального органа соответствующую лицензию. Игроком (участником пари) может быть любое дееспособное физическое лицо.

В большинстве случаев организатор участвует в игре или пари на равных с остальными игроками, т. е. так же, как и они, рискует проиграть. Термин «организатор игры или пари» говорит не об особом положении этого лица в обязательстве из договора, а о специфике его предпринимательской деятельности. В отличие от обычного игрока организатор вправе содержать игорное заведение (казино, тотализатор, букмекерскую контору, зал игровых автоматов etc.) и заниматься игорным бизнесом. Любая деятельность по организации игр или пари, осуществляемая частными лицами, подлежит обязательному лицензированию.

Для организации и проведения игр в игорных зонах необходимо получить специальное разрешение, которое выдается компетентным государственным органом – органом управления игорной зоной. Для организации и проведения игр в букмекерских конторах и на тотализаторе, необходимо иметь лицензию (п. 2 ст. 4 Закона об азартных играх).

В соответствии с Законом о лотерее, организатор лотереи – Российская Федерация, субъект Российской Федерации, муниципальное образование или созданное в соответствии с законодательством РФ, имеющее место нахождения в РФ и получившее в соответствии с Законом о лотереях право на проведение лотереи юридическое лицо. Организатор лотереи проводит лотерею непосредственно или через оператора лотереи посредством заключения с ним договора (контракта) и несет ответственность перед участниками лотереи за исполнение своих обязательств по договору (контракту). Граждане и индивидуальные предприниматели, как видно, не могут быть организаторами лотереи. Для организации и проведения лотерей также нужно получить разрешение.

Участник азартной игры – физическое лицо, принимающее участие в азартной игре и заключающее основанное на риске соглашение о выигрыше с организатором азартной игры или другим участником азартной игры. В соответствии с п. 2 ст. 7 Закона об азартных играх, посетителями игорного заведения не могут являться лица, не достигшие возраста восемнадцати лет. Причем в этом случае законодатель говорит не о совершеннолетии, и из этого следует, что даже эмансипированные в соответствии с законодательством граждане не могут быть участниками таких игр.

Участник лотереи – лицо, обладающее правом на участие в розыгрыше призового фонда лотереи на основании заключенного с организатором лотереи договора. То есть, по общему правилу, участником лотереи может быть любой субъект гражданского права. Исключение составят лица со специальной или целевой правоспособностью. Те же правила можно, пожалуй, применить и к участникам игр, не имеющих организатора.

Объектами правоотношений, возникающих из проведения игр и пари, являются вещи и вообще материальные блага, получаемые одним или несколькими участниками в виде выигрыша. В этой связи Закон об азартных играх указывает, что выигрыш – денежные средства или иное имущество, в том числе имущественные права, подлежащие выплате или передаче участнику азартной игры при наступлении результата азартной игры, предусмотренного правилами, установленными организатором азартной игры. Закон о лотерее определяет выигрыш как часть призового фонда лотереи, определяемая согласно условиям лотереи, выплачиваемая в денежной форме участнику лотереи, передаваемая (в натуре) в собственность или предоставляемая участнику лотереи, признанному выигравшим в соответствии с условиями лотереи. Соответственно, объектом обязательств из азартных игр, проводимых в казино, залах игровых автоматов, в букмекерских конторах и на тотализаторе, может являться любое имущество, тогда как объектом обязательств из проведения лотерей могут являться только деньги.

Содержание правоотношений по проведению игр и пари составляют права и обязанности их сторон. Для начала рассмотрим обязательства, субъектный состав которых образуют организаторы и участники.

В таких правовых конструкциях еще до возникновения обязательства организатор несет ряд обязанностей, непосредственно связанных с содержанием самого обязательства. В силу п. 3 ст. 1063 ГК РФ предложение о заключении договора, которое организатор адресует потенциальным участникам, должно включать условия о сроке проведения игр, размере выигрыша и порядке его определения. Согласно п. 4 ст. 6 Закона об азартных играх, организатор игр, проводимых в букмекерских конторах и на тотализаторе, обязан обеспечить личную безопасность всех лиц, находящихся в игорном заведении, в том числе, участников игр.

Кроме того, договоры, лежащие в основе обязательств такого подвида, носят по общему правилу односторонний характер. С момента их заключения – совершения участником ставки или приобретения лотерейного билета – участник не несет каких-либо обязанностей по отношению к организатору, а обладает лишь правом требования выплаты ему выигрыша в случае наступления положительного для него результата игры. Организатор, напротив, обязан выплатить выигрыш и не имеет прав требования по отношению к участнику. При этом следует учитывать, что содержание обязательств из игр, проводимых в казино, в залах игровых автоматов, в букмекерских конторах и на тотализаторе, может дополняться договором на основании правил посещения игорного заведения, которые организатор вправе установить самостоятельно (п. 3 ст. 7 Закона об азартных играх).

Основными обязанностями организатора, возникающими непосредственно из договора о проведении игр, являются обязанность провести игру в срок и обязанность победившему участнику выигрыш в согласованных форме и размере. Если точный размер выигрыша заранее неизвестен, после наступления результата игры организатор обязан его определить в порядке, установленном договором о проведении игры.

В случае, если срок выплаты выигрыша договором не предусмотрен, организатор обязан передать выигрыш победившему участнику в течение 10дней с момента определения результатов игры, либо в иной срок, установленный законом (п. 4 ст. 1063 ГК РФ). В настоящий момент какой-либо иной срок законом не установлен.

В отношении места исполнения рассматриваемых обязанностей организатора действуют общие правила ст. 316 ГК РФ.

Содержание обязательств, субъектами которых являются исключительно участники, составляют обязанность проигравшего лица передать победившему участнику выигрыш в заранее согласованных форме из размере, и корреспондирующее этой обязанности субъективное право победившего участника на получение выигрыша. Отличительной особенностью рассматриваемого подвида обязательств из проведения игр является то, что указанные право требования и корреспондирующая ему обязанность принадлежат в равной мере всем участникам игры до тех пор, пока не наступит ее результат. С момента наступления результата игры обязанность выплатить выигрыш возлагается на проигравшего участника, а победивший участник имеет право на получение выигрыша и не несет каких-либо обязанностей, кроме кредиторских.

В отношении срока и места исполнения обязательств этого подвида действуют общие нормы ГК РФ об обязательствах.

**Глава 3**

**Защита прав, возникающих из проведения игр и пари**

Обязательства из договоров о проведении игр или пари в большинстве случаев имеют натуральный характер. Вообще, деление обязательств на натуральные и цивильные (т. е. снабженные исковой защитой) составляло фундамент классификации обязательств в римском праве. Впоследствии европейская цивилистика сосредоточила основное внимание на разработке цивильных обязательств, а натуральные отошли на второй план. Это объясняется тем, что сфера их применения в гражданском обороте сравнительно узка.

Итак, натуральными называются обязательства, лишенные исковой защиты, т. е. такие, в которых права кредитора защищаются не собственным иском, а отказом в удовлетворении иска должника. Таковы, например, обязательства с истекшим сроком исковой давности (если должник заявил о применении исковой давности и суд не восстановил пропущенного срока). По истечении срока исковой давности кредитор уже не может требовать принудительного осуществления своего права в порядке искового производства. Но это не означает, что субъективное гражданское право прекратило существование и его вообще нельзя защитить. Изменились лишь способы его правовой защиты. И если бывший должник по истечении срока исковой давности добровольно исполнит такое натуральное обязательство (независимо от мотивов поступка), то впоследствии он уже не сможет требовать обратной передачи ему имущества, отданного кредитору. Ведь исполнение по натуральному обязательству не считается исполнением недолжного и может быть удержано кредитором.

В обязательствах, связанных с проведением игр или пари, выигравшая сторона, по общему правилу, не может потребовать уплаты выигрыша через суд. Об этом говорит ст. 1062 ГК, лишающая требования, основанные на играх или пари, судебной защиты. Но если должник добровольно заплатит свой долг, а впоследствии потребует возврата уплаченного, ему также (на основании ст. 1062 ГК) будет отказано в иске. Следовательно, за кредитором будет признано право на удержание выигрыша. Но только этим и ограничивается закон в регулировании натуральных обязательств.

Полноценные, юридически значимые (т.е. снабженные исковой защитой) обязательства возникают из договоров о проведении игр или пари лишь в случаях, прямо предусмотренных законом.

Во-первых, в случае вовлечения в игру под влиянием обмана, насилия, угрозы или злонамеренного соглашения, что дает потерпевшей стороне право требовать признания игры или пари недействительной сделкой; возврата всего переданного им в качестве проигрыша другому участнику, а при невозможности возвратить полученное в натуре – возмещения его стоимости в деньгах; возмещения реального ущерба. При этом отмечается, что указанные требования может заявить только потерпевший, который что-либо уплатил или совершил в качестве проигрыша, что привело к неосновательному обогащению организатора или другого участника игры.

Во-вторых, в случае невыплаты выигрыша, требование о выплате которого является безусловно подлежащим защите. При этом участник вправе также требовать возмещения ему убытков, причиненных нарушением договора со стороны организатора, а поскольку законом не установлено иное, убытки в данном случае включают как реальный ущерб, так и упущенную выгоду. Более того, если выигрыш носит денежный характер, то не исключено и взыскание процентов по статье 395 ГК РФ, размер которых определяется ставкой рефинансирования Центрального банка РФ на день исполнения обязательства либо на день вынесения судебного решения, если долг взыскивается в судебном порядке. При этом следует также иметь в виду, что если сумма долга, увеличенная с учетом инфляции, превышает сумму указанных выше процентов, то участник вправе требовать от организатора игр возмещения долга, увеличенного с учетом инфляции, в части, превышающей эту сумму.

В-третьих, в случае отмены игр или переноса их срока, когда требование игрока подлежит удовлетворению лишь в части возмещении реального ущерба, но не упущенной выгоды в виду рискового характера заключенного сторонами соглашения, исход которого находился в прямой зависимости от события, наступление или ненаступление которого невозможно спрогнозировать даже при условии сохранения сделки в силе.

А. В. Матин, осветив вопрос лишения на нормативно-правовом уровне судебной защиты обязательств, возникающих из проведения азартных игр, и проблему натуральных обязательств, предположил, что они относятся к области действия как позитивного, так и интуитивного права. Позитивное право признает существование таких обязательств, но не гарантирует их участникам судебной защиты. Момент же исполнения натуральных обязательств полностью относится к области действия права интуитивного. На этом основании автор делает вывод, что те натуральные обязательства, которые входят в группу алеаторных правоотношений (особенно азартные игры), вряд ли когда-нибудь целиком попадут в область регулирования позитивного права, поскольку отношение государства к играм и пари носит все же негативную окраску[[5]](#footnote-5).

Итак, специфика натуральных обязательств заключается в том, что их исполнение всецело зависит от воли должника. Кредитор не вправе требовать в судебном порядке исполнения должником обязанности или применение к нему каких-либо санкций за неисполнение. В этом заключается принципиальное отличие натуральных обязательств от обязательств исковых, неисполнение которых в добровольном порядке может привести к понуждению должника к исполнению в натуре и применению в отношении него санкций. Общими для рассматриваемых видов обязательств являются последствия их добровольного исполнения: с момента исполнения обязанности должник не вправе требовать исполненное обратно как приобретенное неосновательно.

В соответствии с п. 1 ст. 1062 ГК РФ, требования граждан и юридических лиц, связанные с организацией игр и пари или участием в них, не подлежат судебной защите, за исключением вышеуказанных случаев. Из этой нормы следует, что, по общему правилу, обязательства из проведения игр и пари не подлежат судебной защите, являются натуральными.

С точки зрения юридической техники норма п. 1 ст. 1062 ГК РФ не лишена недостатков. Ряд формулировок этой нормы не вполне соответствует ее содержанию.

Во-первых, это относится к кругу лиц, которые в силу п. 1 ст. 1062 лишены возможности защищать свои права в судебном порядке. Круг субъектов обязательств из проведения игр может быть различным в зависимости от вида игры. Например, организатором лотереи могут быть Российская Федерация, ее субъекты, муниципальные образования и российские юридические лица. В связи с этим, как отмечает Н. В. Иванов[[6]](#footnote-6), указание в п. 1 ст. 1062 ГК РФ на то, что судебной защите не подлежат требования граждан и юридических лиц, не следует понимать буквально. Содержащееся в п. 1 ст. 1062 ГК РФ лишении права на судебную защиту распространяются на всех субъектов, которые могут выступать сторонами обязательств из проведения игры и пари.

Во-вторых, некорректным является указание на то, что судебной защите не подлежат требования, связанные с организацией и участием в играх и пари. Эта формулировка необоснованно расширяет сферу действия рассматриваемой нормы. Буквальное ее толкование и применение могут привести к абсурдной ситуации, когда судебной защите не будет подлежать право требования, возникшее из обязательства, которое временем, местом, объектом или кругом лиц оказалось связанным с обязательством из проведения игр или пари. Действительный смысл нормы заключается в том, что судебной защите не подлежат права требования, составляющие содержание обязательств по проведению игр или пари. Речь идет, главным образом, о праве победившего игрока на получение выигрыша.

В-третьих, недостаточно точной в современных условиях является формулировка п. 1 ст. 1062 ГК РФ в части лишения прав требования исключительно судебной защиты. Как известно, в настоящее время суд является основным, но не единственным властным органом, применяющим нормы права. Кроме того, нельзя забывать, что неисполнение натурального обязательства зависит лишь от воли должника, соответственно, кредитор не вправе искать защиты своих прав не только в правоприменительных органах, но и посредством обращения во внесудебные правоохранительные органы, не осуществляющие непосредственно функции правоприменения. В связи с этим рассматриваемую норму следует понимать таким образом, что требования, возникающие из проведения игр и пари, не подлежат юрисдикционной защите, которая, в свою очередь, предполагает возможность применения судебного и административного порядка.

Таким образом, по общему правилу, права требования, возникающие из проведения игр и пари, не подлежат юрисдикционной защите. Участники рассматриваемых обязательств вправе обращаться лишь к средствам самозащиты, насколько это возможно в случае защиты прав, возникающих из рассматриваемых обязательств.

Общее правило об освобождении обязательств из проведения игр и пари от юрисдикционной защиты, закрепленное в п. 1 ст. 1062 ГК РФ, имеет ряд исключений, перечисленных выше. Помимо этого, в п. 2 ст. 1062 ГК РФ специальные правила установлены в отношении защиты прав требования, составляющих содержание обязательств, не являющихся в строгом смысле обязательствами из проведения игр и пари, но имеющих с ними сходные черты. Эта норма была включена в ГК РФ лишь в 2007 году и ее появление является реакцией законодателя на неоднозначную судебную практику последних лет[[7]](#footnote-7). В соответствии с п. 2 ст. 1062 ГК РФ, общее правило о защите прав из обязательств о проведении игр не распространяется на права требования, возникающие из:

- т. н. расчетных форвардных контрактов – права требования, связанные с участием в сделках, предусматривающих обязанность стороны или сторон сделки уплачивать денежные суммы в зависимости от изменения цен на товары, ценные бумаги, курса соответствующей валюты, величины процентных ставок, уровня инфляции или от значений, рассчитываемых на основании совокупности указанных показателей;

- сделок, совершенных под отлагательным условием, – права требования, связанные с участием сделках, предусматривающих обязанность стороны или сторон сделки уплачивать денежные суммы в зависимости от наступления обстоятельства, которое предусмотрено законом и относительно которого неизвестно, наступит оно, или нет.

Указанные права требования, принадлежащие юридическим лицам, подлежат судебной защите, если хотя бы одной из сторон сделки:

- является юридическое лицо, получившее лицензию на осуществление банковских операций или лицензию на осуществление профессиональной деятельности на рынке ценных бумаг;

- заключенной на бирже, является юридическое лицо, получившее лицензию, на основании которой возможно заключение сделок на бирже.

Права требования из расчетных форвардных контрактов и условных сделок, принадлежащие физическим лицам, подлежат судебной защите при условии, если указанные сделки являются биржевыми[[8]](#footnote-8).

В отношении всех иных прав требования по обязательствам из проведения игр и пари, в том числе в отношении прав требований, возникающих из игр, не имеющих организатора, действует общее правило, не допускающее понуждение должника к исполнению обязательства в натуре и применение к нему каких-либо санкций за неисполнение.

**Заключение**

Оценивая работы разных авторов за последние десять с небольшим лет, можно проследить не только тенденции в развитии законодательства, но и ход научной мысли на пути к формированию наиболее совершенных правовых конструкций в рассматриваемой сфере. Так, авторы конца XX века были обеспокоены проблемой явно недостаточного правового регулирования в условиях проявления все большего интереса граждан к азартным играм, лотереям и пари, и особенно отсутствия в легального определения ключевых для этой сферы понятий.

В дальнейшем наблюдалось развитие законодательства об играх, в частности, приняты законы «О лотереях» 2003 и «О государственном регулировании деятельности по организации и проведению азартных игр и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации» 2006, чем эти проблемы были частью решены – урегулированы должным образом отношения по организации и проведению игр, лотерей и пари и даны, наконец, их понятия.

Надо отметить, что новые правила о проведении игр в казино, залах игровых автоматов etc. явились предметом многочисленных дискуссий, которые проникли даже и в научные труды. В частности, противники таких норм говорят о фактическом уничтожении игорного бизнеса в России, о материальных потерях для государства в виде налогов, которые могли бы быть уплачены etc.

Что касается защиты прав, возникающих из проведения игр, эта законодательная конструкция представляется вполне логичной и оправданной – при защите таких прав возникли бы большие сложности, а т. н. «разрешенные» игры, в том числе лотереи, порождают права, снабженные исковой защитой на основании ст. 1063 ГК РФ.

**Список использованных источников и литературы**

**Нормативные правовые акты**

1. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26.01.1996 N 14-ФЗ
2. Федеральный закон от 11.11.2003 г. N 138-ФЗ «О лотереях».
3. Федеральный закон от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе».
4. Федеральный закон от 29.12.2006 N 244-ФЗ «О государственном регулировании деятельности по организации и проведению азартных игр и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации».
5. Определение Конституционного Суда РФ от 16.12.2002 N 282-О «О прекращении производства по делу о проверке конституционности статьи 1062 ГК РФ в связи с жалобой коммерческого банка «Банк Сосьете Женераль Восток»».

**Литература**

1. Багно Ю. В. Гражданско-правовое регулирование отношений, возникающих из проведении игр и пари. Краснодар, 2004.
2. Белов В.А. Игра и пари как институты гражданского права // Законодательство, 1999 №9, 10.
3. Брагинский М. И. Договоры об играх, пари: понятие, виды, правовое регулирование М., 2004.
4. Д. Дэвид, Джери Дж. Большой толковый социологический словарь, 2001.
5. Иванов Н. В. Проведение игр и пари. СПб, 2009.
6. Малеина М. Н. Стимулирующая лотерея: новеллы российского законодательства и практика применения. М., 2005.
7. Матин А. В. Гражданско-правовое регулирование игр и пари. М., 2006.

10. Павленко П. В. Гражданско-правовое регулирование игр, пари и смежных с ними институтов гражданского права (сравнительный аспект). М., 2009.

11. Романова И. Н. Особенности правового регулирования деятельности по проведению азартных игр и пари: историко-правовой анализ и новый правовой режим. М., 2008.

12. Сергеев О. О проекте федерального закона «Об игорном бизнесе в РФ» Юридический мир 2003 №10.

13. Эрделевский А. М. Игры и пари. Российская юстиция 1999 №8.

1. Д. Дэвид, Джери Дж. Большой толковый социологический словарь, 2001. [↑](#footnote-ref-1)
2. СПС «Консультант Плюс» [↑](#footnote-ref-2)
3. См., например: Романова И. Н. Особенности правового регулирования деятельности по проведению азартных игр и пари: историко-правовой анализ и новый правовой режим. М., 2008; Багно Ю. В. Гражданско-правовое регулирование отношений, возникающих из игр и пари. Краснодар, 2004 и др. [↑](#footnote-ref-3)
4. Матин А. В. Гражданско-правовое регулирование игр и пари. М., 2006. С. 28 [↑](#footnote-ref-4)
5. Матин А. В. Гражданско-правовое регулирование игр и пари. М., 2006. С. 27-28. [↑](#footnote-ref-5)
6. Иванов Н. В. Проведение игр и пари. СПб, 2009. С. 11. [↑](#footnote-ref-6)
7. См. Определение Конституционного Суда РФ от 16.12.2002 №282-О «О прекращении производства по делу о проверке конституционности статьи 1062 ГК РФ в связи с жалобой коммерческого банка «Банк Сосьете Женераль Восток»». СПС Консультант Плюс. [↑](#footnote-ref-7)
8. Подробнее об этом: Павленко П. В. Гражданско-правовое регулирование игр, пари и смежных с ними институтов гражданского права (сравнительный аспект). М., 2009. [↑](#footnote-ref-8)