

ФЕДЕРАЛЬНОЕ ГОСУДАРСТВЕННОЕ АВТОНОМНОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ
**«БЕЛГОРОДСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ НАЦИОНАЛЬНЫЙ
ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИЙ УНИВЕРСИТЕТ»**
(Н И У « Б е л Г У »)

ЮРИДИЧЕСКИЙ ИНСТИТУТ
КАФЕДРА ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА И ПРОЦЕССА

**Особенности правового регулирования игр и пари в
Российской Федерации**

Магистерская диссертация
обучающейся по направлению подготовки 40.04.01 Юриспруденция
программа «Гражданское право, семейное право,
международное частное право»
заочной формы обучения, группы 01001560
Белозеровой Наталии Алексеевны

Научный руководитель
к.ю.н., доцент
Бочаров В.А.

Рецензент
Доцент кафедры гражданско -
правовых дисциплин Бел ЮИ
МВД России имени И.Д.
Путилина к.ю.н. Тищенко И.В.

БЕЛГОРОД 2017

Оглавление

Введение.....	3
Глава I. Общая характеристика игр и пари по отечественному и зарубежному законодательству	6
1.1. Правовое регулирование в сфере организации и проведения азартных игр: история и современность.....	6
1.2. Определение понятий «игры» и «пари» в соответствии с законодательством РФ.....	14
1.3. Особенности организации противодействия незаконным азартным играм в зарубежных странах.....	18
1.4. Ответственность сторон по договору аренды транспортных средств.....	33
Глава II. Элементы и содержание договора о проведении игр и пари.....	28
2.1. Элементы договора о проведении игр и пари	28
2.2. Содержание договора о проведении игр и пари	30
Глава III. Проблемные вопросы и пути совершенствования законодательства в сфере регулирования игр и пари	38
3.1. Средства воздействия на незаконную игорную деятельность, осуществляемую под видом проведения лотерей.....	38
3.2. Проблемы исполнения законодательства в сфере выявления и пресечения правонарушений, связанных с незаконной организацией и проведением азартных игр.....	45
3.3. Совершенствование законодательства, регулирующего сферу азартных игр и пари	52
Заключение.....	61
Список используемой источников и литературы.....	63

ВВЕДЕНИЕ

Актуальность темы магистерской диссертации работы предопределяется, прежде всего, тем, что обязательства, которые возникают из азартных игр и пари являются новыми гражданско-правовыми институтами, получившими свое правовое закрепление лишь в конце XX века. Первоначально указанные обязательства, в силу отрицательного отношения к ним, развивались исключительно в рамках публичного права (уголовного, административного). Только лишь с принятием части второй Гражданского кодекса Российской Федерации данной категории правоотношений уделено внимание в рамках гражданско-правового регулирования. Нормы, регламентирующие порядок проведения игр и пари, выделены в самостоятельную главу, что дает право говорить о появлении в системе отдельных видов обязательств нового правового института. Помимо этого, повышение внимания со стороны законодателя к данному институту выражается в стремлении установить контроль над игровой индустрией, что нашло наиболее существенное выражение в принятии Федерального закона «О государственном регулировании деятельности по организации и проведению азартных игр и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации» от 29 декабря 2006 г. № 244-ФЗ, а также вносимыми в его текст последними изменениями (от 16 октября 2012 г.; 23 июля 2013 г), кроме того, были внесены существенные изменения в Федеральный закон «О лотереях» от 28 декабря 2013 г. № 416-ФЗ. Как видно, регулярно вносимые изменения свидетельствуют лишь о том, что отдельные вопросы института организации азартных игр и пари и сейчас продолжают оставаться дискуссионными как в теории, так и в практике. В частности, к ним можно отнести: сущность понятий «игра» и «пари», их соотношение, признаки и классификация, применение норм законодательства об организации азартных игр и пари и другие.

Объектом исследования являются общественные отношения, возникающие в связи с организацией игр и пари, а так же гражданско-правовое регулирование их.

Предметом исследования выступают нормы российского законодательства, регулирующие отношения, складывающиеся в сфере организации проведения азартных игр и пари.

Целью исследования является проведение анализа теоретических и практических проблем, возникающих в сфере гражданско-правового регулирования организации и проведения азартных игр и пари.

Для достижения данной цели поставлены следующие **задачи**:

- рассмотреть определение понятий «игра» и «пари» в соответствии с законодательством РФ;
- исследовать признаки и виды азартных игр и пари;
- определить субъектный состав, объекты и содержание имущественных отношений в сфере азартных игр и пари, и их регламентацию в современном российском законодательстве;
- выделить элементы договора о проведении игр и пари;
- определить особенности организации и проведения лотерей и тотализаторов.

Методологическую основу настоящей работы составляют современные методы познания. В процессе работы использовались формально-юридический, логический методы, а так же метод анализа, синтеза, сравнения, которые позволили всесторонне исследовать данную проблему.

Теоретическая основа работы представляет собой труды ученых в обозначенной сфере общественных отношений: А.В. Пурником, С.Н. Романовым, О.В. Сгибневой, В.И. Сенчищевой, А.М. Эрделевским, В.В. Бурикова, Д.С. Лесного, И.А. Михайловой, С.Н. Шеленкова и другими учеными.

Нормативную основу исследования составляют: Конституция Российской Федерации, которая провозглашает единство экономического пространства и свободу экономической деятельности, гарантирует права каждого на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности, в том числе права заниматься отдельными видами деятельности на основании специального разрешения (лицензии). Гражданский кодекс Российской Федерации, Федеральные законы, регулирующие проведение азартных игр и пари и ряд подзаконных нормативно-правовых актов.

Эмпирической основой исследования является судебная практика по спорам, вытекающим из проведения азартных игр и пари.

Структура работы определена кругом исследуемых проблем, ее целью и задачами. Работа разделена на 3 главы, введение и заключение

ГЛАВА I. Общая характеристика игр и пари по отечественному и зарубежному законодательству

1.1 Правовое регулирование в сфере организации и проведения азартных игр: история и современность

В главе 92 Стоглава (изданного в 1551 г. Сборника постановлений Церковно-земского собора) упоминался запрет участия в азартных играх и присутствия при них¹.

Соборным уложением 1649 г. предусматривалась ответственность и «крепкое» наказание за игры в карты и зернь.

Изданным в период правления Екатерины II Уставом благочиния, или полицейским (1782 г.) устанавливалось «запрещение о газардной игре» (то есть основанной «единственно на случае»). Статьей 215 Устава запрещалось как участие в игре, получение от нее «единственного пропитания», так и организация игорного дома («буде кто дом свой откроет днем и ночью игрокам и ради запрещенной игры»), пособничество в такой игре («в той игре записывать, или щет держать, или замечать чем, или способствовать игре» и т.п.), воровство и мошенничество во всякой игре. Предусматривался запрет на организацию и проведение лотерей «без дозволения императорского величества» (ст. 21 б)². В качестве наказания применялись штрафы (пени), размер которых был дифференцирован в зависимости от характера деяния и определялся стоимостью содержания арестованного в смирительном доме. Так, участие в азартной игре влекло «пеню суточное содержание содержанного в смирительном доме»; за организацию игорного дома взыскивалось «шести суточное содержание содержанного в смирительном доме» за участие в запрещенной игре в игорном доме - трехсуточное

¹ Российское законодательство X - XX веков: В 9 т. Т. 2. Законодательство периода образования и укрепления Русского централизованного государства / Под ред. А.Д. Горского. М., 1985. С. 242.

² Устав благочиния, или полицейский // Российское законодательство X - XX веков. В 9 т. Т. 5. Законодательство в период расцвета абсолютизма / Под ред. Е.И. Индова. М., 1987. С. 368 - 369.

содержание. Судебная защита требований, следующих из запрещенной игры, не предполагалась («просьба не приемлется и иск уничтожается»). Статьи 258, 259 Устава устанавливали ответственность за проведение лотерей без надлежащего разрешения¹.

Впоследствии проступки в сфере организации и проведения азартных игр были включены в гл. 3 «О проступках против благочиния, порядка и спокойствия» Устава о наказаниях, налагаемых мировыми судьями 1864 г. (которым предусматривалась ответственность за совершение маловажных преступлений и проступков). Так, ст. 46 Устава устанавливала ответственность за устройство запрещенных игр в карты, кости и т.п. (не в виде игорного дома). Виновные подвергались аресту не свыше одного месяца или денежному взысканию не свыше 100 руб. В соответствии со ст. 47 Устава за устройство без надлежащего разрешения публичной лотереи, а равно за недозволенную законом раздачу билетов иностранной лотереи или промессов виновные, сверх отобрания найденных билетов или промессов, подвергались: денежному взысканию не свыше 20% со всей суммы, вырученной за проданные билеты или промессы; а если сумма эта неизвестна - денежному взысканию не свыше 200 руб. Наказуемым было также допущение в трактирах, харчевнях, питейных и других подобных заведениях недозволенных игр (ст. 41 Устава)².

Исполнение приведенных требований контролировалось полицией. Уездные исправники отмечали в рапортах о том, что в уездах «в клубах, гостиницах, трактирах, пивных азартных игр в карты не производится и за недопущением таковых игр имеется наблюдение». Владельцы питейных

¹См.: Там же. С. 378 - 379.

² Российское законодательство X - XX веков: В 9 т. Том 8. Судебная реформа / Отв. ред. Б.В. Виленский. М.: Юридическая литература, 1991. С. 400 - 401.

заведений должны были давать подписку о том, что они обязуются «не допускать никаких азартных игр»¹.

С первых лет советской власти запрету организации азартных игр, противодействию их незаконному осуществлению уделялось серьезное внимание.

Декретом СНК РСФСР от 19 декабря 1918 г. запрещались устройство лотерей денежных и вещевых, розыгрыши денежных премий, продажа билетов иностранных лотерейных займов и частных промессов² на лотереи (аналогичный запрет продажи всякого рода частных промессов на какие-либо лотереи предусматривался ранее ст. 1401 Свода законов гражданских). Лица, нарушившие указанный запрет, подвергались лишению свободы сроком до двух лет или денежному штрафу в размере по усмотрению суда. Полученные от продажи лотерейных билетов суммы конфисковывались.

На местные органы исполнительной власти возлагалась организация мер борьбы с азартными играми³.

Кодифицированное гражданское законодательство (Гражданский кодекс 1922 г. и Гражданский кодекс 1964 г.) советского периода упоминания об играх и пари не содержало.

Статьей 16 Закона СССР от 19 ноября 1986 г. «Об индивидуальной трудовой деятельности» в сфере бытового обслуживания населения запрещалось содержание игорных заведений, организация азартных игр, принятие ставок на спортивных и иных состязаниях.

¹ Салтык Г.А. В борьбе за сохранение «благочиния, добронравия и правопорядка»: из истории провинциальной полиции. История государства и права. 2009. № 18. С. 20 - 22.

² Промесса (фр. Promesse - букв. обещание) - в том числе документ, по которому владелец лотерейного билета обязуется за определенную плату уступить другому лицу выигрыш, если он падет на этот лотерейный билет. Словарь иностранных слов / Отв. ред. В.В. Бурцева, Н.М. Семенова. М.: Рус. Яз., Медиа, 2003. С. 542.

³ См., напр.: п. 111 Положения об Уральской области, утв. Постановлением ВЦИК от 3 ноября 1923 г.; п. 41 Временного положения об управлении туземных народностей и племен северных окраин РСФСР, утв. Декретом ВЦИК и СНК РСФСР от 25 октября 1926 г.

Административная ответственность в рассматриваемой сфере предусматривалась ст. 164.1 Кодекса РСФСР об административных правонарушениях. Наказуемым было как участие в азартных играх, так и их организация. Участие в азартных играх (в карты, рулетку, «наперсток» и др.) на деньги, вещи и иные ценности, а равно принятие ставок частными лицами на спортивных и иных состязаниях влекло предупреждение или наложение штрафа в размере до 50 руб. с конфискацией игровых принадлежностей, а также денег, вещей и иных ценностей, являющихся ставкой в игре, или без таковой (ч. 1 ст. 164.1). Совершение тех же действий лицом, которое в течение года подвергалось административному взысканию за одно из приведенных нарушений, влекло наложение штрафа в размере от 50 до 300 руб. с конфискацией. За организацию азартных игр предусматривалось административное взыскание в виде штрафа в размере от 100 до 500 руб. с конфискацией.

Современный период развития законодательства в сфере организации и проведения азартных игр отмечен противоречивыми тенденциями.

С одной стороны, безусловно, положительно следует, на наш взгляд, расценить принятие специальных законов, нацеленных на определение правовой основы государственного регулирования отношений, возникающих в области организации и проведения азартных игр, и устанавливающих определенные ограничения осуществления этой деятельности для защиты нравственности, прав и законных интересов граждан (ФЗ от 11 ноября 2003 г. N 138-ФЗ «О лотереях», ФЗ от 29 декабря 2006 г. N 244-ФЗ «О государственном регулировании деятельности по организации и проведению азартных игр и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации»).

Так, ст. 5 ФЗ от 29 декабря 2006 г. N 244-ФЗ «О государственном регулировании деятельности по организации и проведению азартных игр и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской

Федерации» установлено, что деятельность по организации и проведению азартных игр может осуществляться:

- исключительно организаторами азартных игр при соблюдении установленных законодательством требований;
- исключительно в игорных заведениях, соответствующих установленным законодательством требованиям;
- без использования информационно-телекоммуникационных сетей, в том числе сети Интернет, а также средств связи, в том числе подвижной связи (такая деятельность запрещена);
- путем открытия игорных заведений (за исключением букмекерских контор и тотализаторов) исключительно в игорных зонах в порядке, установленном этим Федеральным законом. При этом игорные зоны не могут быть созданы на землях поселений.

Согласно ст. 3 названного ФЗ государственное регулирование деятельности по организации и проведению азартных игр проводится в том числе путем выдачи разрешений на осуществление деятельности по организации и проведению азартных игр в игорных зонах; выдачи лицензий на осуществление деятельности по организации и проведению азартных игр в букмекерских конторах и тотализаторах.

Законодатель, как представляется, совершенно обоснованно (с учетом негативной характеристики состояния законности) идет по пути ужесточения порядка проведения азартных игр, усиления ответственности за совершаемые в этой сфере правонарушения.

В свете декриминализации Федеральным законом от 7 апреля 2010 г. N 60-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» деяний, связанных с осуществлением предпринимательской деятельности без специального разрешения (путем внесения соответствующих изменений в ст. 171 УК), что существенно снизило эффективность противодействия незаконному игорному бизнесу, крайне важным было принятие ФЗ от 20 июля 2011 г. N 250-ФЗ «О внесении

изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации». Этим Федеральным законом была установлена уголовная и административная ответственность в рассматриваемой сфере.

Уголовный кодекс РФ был дополнен ст. 171.2 «Незаконные организация и проведение азартных игр». Согласно ч. 1 этой статьи уголовно наказуемой является организация и (или) проведение азартных игр с использованием игрового оборудования вне игорной зоны, либо с использованием информационно-телекоммуникационных сетей, в том числе сети Интернет, а также средств связи, в том числе подвижной связи, либо без полученного в установленном порядке разрешения на осуществление деятельности по организации и проведению азартных игр в игорной зоне, сопряженные с извлечением дохода в крупном размере. Квалифицирующие обстоятельства следующие: совершение такого деяния с извлечением дохода в особо крупном размере; совершение деяния организованной группой.

Кодекс РФ об административных правонарушениях был дополнен ст. 14.1.1 «Незаконные организация и проведение азартных игр». Часть 1 этой статьи предусматривает административную ответственность за организацию и (или) проведение азартных игр с использованием игрового оборудования вне игорной зоны либо с использованием информационно-телекоммуникационных сетей, в том числе сети Интернет, а также средств связи, в том числе подвижной связи; ч. 2 - за организацию и (или) проведение азартных игр без полученного в установленном порядке разрешения на осуществление деятельности по организации и проведению азартных игр в игорной зоне, а равно осуществление деятельности по организации и проведению азартных игр в букмекерских конторах и тотализаторах без лицензии. В соответствии с ч. 3 ст. 14.1.1 КоАП административному преследованию подлежит осуществление деятельности по организации и проведению азартных игр в игорной зоне с нарушением условий, предусмотренных разрешением, а равно осуществление деятельности по организации и проведению азартных игр в букмекерских конторах и

тотализаторах с нарушением условий, предусмотренных лицензией. Санкция ч. ч. 1 и 2 указанной статьи предусматривает назначение административного наказания в виде штрафа с конфискацией игрового оборудования, санкция ч. 3 ст. 14.1.1 - в виде штрафа.

Вместе с тем ст. 14.1.1 КоАП по неясным причинам не закрепляет повышенную ответственность за осуществление деятельности по организации и проведению азартных игр в букмекерских конторах и тотализаторах с грубым нарушением условий, предусмотренных лицензией (понятие грубого нарушения лицензионных требований и условий определено п. 5 Положения о лицензировании деятельности по организации и проведению азартных игр в букмекерских конторах и тотализаторах¹). Хотя такой вариант представляется логичным: подобным способом сконструировано большинство «лицензионных» составов (ч. ч. 3, 4 ст. 8.40; ч. 3 ст. 9.1; ч. 5 ст. 13.12; ч. 4 ст. 14.1; ч. 2 ст. 18.13; ч. 3 ст. 19.20; ч. 2 ст. 20.8 КоАП). В соответствии с ч. 4 ст. 14.1 КоАП осуществление предпринимательской деятельности с грубым нарушением условий, предусмотренных специальным разрешением (лицензией), влечет как наложение на субъектов предпринимательства административного штрафа, так и административное приостановление деятельности на срок до девяноста суток. Однако отсутствие аналогичной нормы в специальной по отношению к ней ст. 14.1.1 КоАП, как представляется, может препятствовать формированию единообразной практики правоприменения.

Рассмотрение дел об административных правонарушениях, предусмотренных ст. 14.1.1 КоАП, отнесено к компетенции судей. Полномочиями по составлению протоколов об административных правонарушениях этой категории наделены должностные лица органов внутренних дел (полиции) (по ч. ч. 1 и 2 ст. 14.1.1 КоАП) и должностные лица налоговых органов (по ч. 3 ст. 14.1.1 КоАП). Вопросы вызывает

¹ Утверждено Постановлением Правительства РФ от 17 июля 2007 г. N 451.

ограничение в этой части полномочий лицензирующего органа: по общему правилу, определенному ч. 3 ст. 28.3 КоАП, должностные лица всех лицензирующих органов вправе составлять протоколы об административных правонарушениях, предусмотренных ч. ч. 2, 3, 4 ст. 14.1 КоАП (т.е. в том числе за деятельность без лицензии). Однако, поскольку ответственность за осуществление деятельности по организации и проведению азартных игр в букмекерских конторах и тотализаторах без лицензии предусмотрена специальной нормой (ч. 2 ст. 14.1.1), полномочиями по составлению протоколов об этих административных правонарушениях должностные лица лицензирующего органа (ФНС России) не наделены.

Федеральным законом от 27 июля 2010 г. N 214-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О лотереях» более четко установлены рамки проведения стимулирующих лотерей, в том числе закреплен запрет на осуществление таких лотерей с использованием механических, электрических, электронных или иных технических устройств, используемых для определения выигрышей, призов и (или) подарков; на включение в условия стимулирующей лотереи положений, позволяющих участникам совершать действия с использованием таких устройств; определены требования к лотерейному оборудованию, установлены его обязательная регистрация и необходимость подтверждения соответствия требованиям, предусмотренным техническим регламентом.

Вместе с тем изменения, внесенные в ст. 9 ФЗ от 11 ноября 2003 г. N 138-ФЗ «О лотереях», запрещают проведение с помощью механических, электрических, электронных или иных технических устройств, используемых для определения выигрышей, призов и (или) подарков в том числе в денежных и натуральных показателях, только стимулирующих лотерей, что не охватывает все виды лотерей, предусмотренные законом. До настоящего времени нет порядка проверки соблюдения требований к лотерейному оборудованию. Технический регламент на лотерейное оборудование Правительством РФ не принят.

Таким образом, очевидно, что законодательство в сфере организации и проведения азартных игр остро нуждается в совершенствовании. Избрание эффективных государственных регуляторов предпринимательской деятельности должно базироваться на оптимальном сочетании частных и публичных начал с учетом обширного в этом случае исторического опыта.

1.2. Определение понятий «игры» и «пари» в соответствии с законодательством РФ.

С введением в действие с 1 марта 2006 г. части второй ГК РФ отношения, связанные с организацией игр и пари и участием в них, впервые оказались в сфере гражданско-правового регулирования, а именно на уровне закона, в главе 58. Но, данная глава не закрепляет определение «игры» и «пари». Данная особенность отличает указанную главу от иных глав Кодекса, которые выделяют какой-либо из видов договоров. Речь идет о том, что все такие главы уже в первой своей статье приводят определение понятия соответствующего договора.

Аргументом в пользу необходимости включения в соответствующую главу Гражданского Кодекса определения игр и пари может служить то, что в литературе, в одно и то же время, высказываются различные мнения относительно понятий игр и пари, а также соотношения между ними. Для уяснения данного вопроса обратимся к некоторым зарубежным и отечественным авторам, которые формулировали свои положения по этому поводу:

Так одним из самых серьезных исследователей игры на сегодняшний день является нидерландский мыслитель и историк культуры Й.Хейзинга. В своей работе «Homo Ludens» («Человек играющий») он дает такое истолкование понятию «игра»: «Игра есть добровольное действие или занятие, совершаемое внутри установленных границ места и времени по

добровольно принятым, но абсолютно обязательным правилам с целью, заключенной в нем самом».

«Под игрой разумеется соглашение о выигрыше и проигрыше под противоположными условиями, ради удовлетворения страсти участников к игре; другими словами, это - стремление, рискуя, получить прибыль и провести в таком занятии время»¹¹. Определения пари немецкий профессор не дает, а только указывает на критерии его разграничения с игрой. К ним относится: субъективное намерение сторон, а также условия и правила о выигрыше и проигрыше.

«Игра - это обязательство, в силу которого организаторы обещают одному из участников получение определенного выигрыша, зависящего, с одной стороны, от случая, а, с другой от сноровки, ловкости, умения, способностей участников игры. В игре участники имеют возможность влиять на ее результаты. Иначе обстоит дело с пари. Пари это обязательство, в котором одна из сторон утверждает, а другая отрицает наличие определенного обстоятельства. Само же обстоятельство наступает независимо от них: стороны лишь констатируют его наступление».

«Под игрой следует понимать правоотношение, в силу которого «призвавший» организует и проводит розыгрыш призового фонда между «отозвавшимися», из чьих рискованных взносов складывается призовой фонд. Пари является разновидностью игры, в которой наступление случайных выигрышных обстоятельств прогнозируется самим «отозвавшимся», но в сфере вопросов, заданных «призвавшим» лицом.

«Игра - деятельность, смысл и ценность которой заключены в ней самой, в самом процессе игры. Любые трудовые усилия всегда направлены на получение некоего результата: о вещественного или нематериального. В отличие от этого игра – деятельность непродуктивная: она не порождает результатов... Пари - это соглашение, на основе которого один из участников утверждает о наличии (в прошлом или будущем) определенного

¹¹ Дернбург, Г. Пандекты. Т. 3. Обязательственное право. - М., 1904. - С. 341.

обстоятельства, а другой отрицает это, при этом выигрыш получает тот из спорящих, чей прогноз оказывается верным. После того, как соглашение о пари заключено, выигравшая сторона определяется автоматически: в зависимости от того, наступило ли оспариваемое событие или нет. Если же для определения победителя требуется провести дополнительную процедуру разыгрывание, т.е. последовательность определенных правилами действий (например, карточных ходов) участников, то это не пари, а азартная игра в узком смысле слова»¹.

«Термин «игра» имеет несколько значений, и потому едва ли возможно выразить универсальное его понятие применительно к данным отношениям. Игрой признается обязательство, в силу которого организатор должен выдать награду выигравшему лицу. Вследствие этого неотъемлемым признаком игры является то, что участники могут влиять на ее результат. Пари также представляет собой обязательство, однако в отличие от игры его участники занимают диаметрально противоположные позиции по поводу существования определенного обстоятельства. Последнее может наступить независимо от волеизъявления участников пари либо уже наступило, но участники не знают существования обстоятельства или не предполагают, что оно возникло»².

Сопоставляя приведенные определения, можно усмотреть в некоторых из них определенные противоречия. Так, в то время как одни авторы с полным основанием признают соответствующие отношения договорными, другие считают и игры, и пари основанными на односторонней сделке. К числу спорных моментов можно отнести утверждение, в силу которого пари является разновидностью игры, и утверждение о безразличии для игры результата. Различия в представлении об играх и пари, порожденные в значительной мере отсутствием прямых

¹Гражданское право / Под ред. В. В. Залесского, М. М. Рассолова. - М.: Закон и право, 2011.- С. 703

² Садилов, О. Н. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части второй (постатейный). - М., 2007. - С. 783

указаний в Кодексе на этот счет, обнаруживаются и в законодательстве других стран. Примером может служить возникшая сразу же после принятия Германского гражданского уложения дискуссия. Одни ученые признавали необходимым для игры признаком деятельность участников, с тем, что при ее отсутствии имеет место пари. В этой связи приводился такой пример: пари налицо, если контрагенты, случайно заметив двух улиток, ползающих рядом, побились об заклад, которая из них ранее достигнет цели; если же участники нарочно поместили этих улиток рядом на столе, то это считается игрой. Приведенным противопоставлялись взгляды тех, кто считал: «Азартные игры происходят нередко без всякого активного участия игроков. Здесь, напротив, решающее значение имеет намерение сторон - устроить игру или заключить пари».

Таким образом, можно сделать вывод о том, что общим для игр и пари является то, что их основанием служит договор, а результатом выступает выигрыш одной из сторон и, соответственно, проигрыш другой стороны.

В свою очередь, отличительным признаком игр является то, что результат достигается действиями участника (участников), признанного победителем. Этот процесс проявляется в состязании сторон, который позволяет усматривать смысл игры именно в этом.

Игры и пари, несомненно, близки. Как подчеркивал К.Д. Кавелин, «пари имеет много общего с азартной игрой и лотереей, на что указывает выражение: выиграл, проиграл пари¹». Это все же не помешало автору вместе с тем признать: «Разница состоит в том, что условие, от которого зависит, выиграл или проиграл пари, находится более или менее в пределах соображений и представления договаривающихся, почему выигрывает тот, кто лучше наблюдает, глубже соображает, тогда как исход азартной игры и лотереи зависит от чистого случая и никаким соображениям не поддается²».

¹Кавелин К.Д. Права и обязанности по имуществу и обязательства в применении к русскому законодательству. СПб., 1879. С. 339

²Белов В.А. Игры и пари как институты гражданского права // Законодательство. 1999. № 10. С. 5

Руководствуясь вышеизложенным, можно сделать вывод о том, что существуют определенные неясности в определении понятий «игры» и «пари», а так же в их соотношении, в связи с отсутствием их закрепления в ГК РФ, но все-таки можно с уверенностью сказать, что данные понятия соотносятся как видовое и родовое, а именно всякое пари представляет собой разновидность игры.

1.3. Особенности организации противодействия незаконным азартным играм в зарубежных странах

За короткий промежуток времени игорный бизнес на территории России распространился очень широко. Интерес к азартным играм в первую очередь представляет действительную опасность для общественной нравственности. Игрок рассчитывает получить материальные блага, в т.ч. деньги, при этом не прилагая никаких усилий. У такого человека теряется стремление к работе, поскольку он предполагает, что деньги и иные материальные блага возможно получить при помощи одномоментного выигрыша. Также азартные игры небезобидны и для психического здоровья человека. Оказавшись в игре, человек уже не замечает, как простое любопытство перерастает в болезненное расстройство - лудоманию. Данный вид психического расстройства врачи-психиатры поместили в один ряд с алкогольной и наркотической зависимостями. Не случайно в международной системе кодирования болезней данное заболевание имеет код F63.0¹. Одновременно азартные игры являются благоприятной атмосферой для распространения других, не менее опасных преступлений². Этому способствует множество факторов: большие обороты денежных средств при

¹ Международная статистическая классификация болезней и проблем, связанных со здоровьем. 10-й пересмотр. Женева, 1995.

² Трунцевский Ю.В. Игромания как фактор, способствующий совершению преступлений // Труды Академии управления МВД России. 2008. N 3.

относительной простоте организации деятельности игорного заведения, коррумпированность чиновников, минимальные затраты для воспроизводства. В середине 2000-х гг. государство оказалось неготовым противостоять наступлению хаотически развивающегося бизнеса азартных развлечений. Нерегулируемый бизнес в данной области стал представлять реальный вред для общественной нравственности. Принятый 29 декабря 2006 г. Федеральный закон N 244-ФЗ¹, призванный упорядочить общественные отношения в этой сфере, не смог своевременно решить имеющуюся проблему, т.к. правовых средств для обеспечения его соблюдения оказалось недостаточно². Ни уголовной, ни административной ответственности за нарушения закона не предусматривалось. Со временем пришло понимание реальной необходимости применения и использования таких средств для осуществления противодействия теневому игорному бизнесу. Такими средствами послужили правовые нормы³, в т.ч. уголовные, которые устанавливают ответственность за нарушение регламентированного Федеральным законом порядка организации и ведения игорного бизнеса. При разработке таких норм по общему правилу следует опираться как на собственный исторический опыт, так и на опыт правового регулирования зарубежных стран, что должно способствовать выработке совершенных уголовно-правовых норм, способных реально защитить общественную нравственность от негативных последствий азартных игр.

Как бы хорош ни был закон, но он не может учесть всю динамику общественных отношений в сфере незаконного игорного бизнеса (далее - НИБ).

¹ Федеральный закон РФ от 29 дек. 2006 г. N 244-ФЗ "О государственном регулировании деятельности по организации и проведению азартных игр и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации" // Российская газета. 2006. 31 дек.

² Ражков Р.А. Актуальные проблемы борьбы с подпольным игорным бизнесом // Российская юстиция. 2011. N 4.

³ Федеральный закон РФ от 20 июля 2011 г. N 250-ФЗ "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации" // Российская газета. 2011. 26 июля.

Одним из основных направлений повышения эффективности противодействия НИБ является совершенствование правовых норм. Признавая общественную опасность нерегулируемых азартных игр, законодатели различных стран установили правовую ответственность за незаконные организацию и ведение игорного бизнеса. Во многих развитых странах для противодействия преступным проявлениям, связанным с незаконным игорным бизнесом, уже создана современная правовая база.

К источникам законодательства, регулирующего общественные отношения в сфере игорного бизнеса в зарубежных странах, следует относить: конституции, законодательные акты, акты высших органов исполнительной власти, акты местных органов власти, кроме этого, нормативно-правовые акты субъектов федерации (в федеративных государствах) и судебные прецеденты (в странах англосаксонской правовой системы). В данной статье мы рассмотрим лишь уголовное законодательство небольшой части зарубежных стран, предусматривающее ответственность за организацию, а равно ведение НИБ.

Рассмотрим уголовное законодательство стран Европейского союза.

В Уголовном кодексе ФРГ¹ предусмотрены три статьи, которые структурно расположены в разделе 25 Особенной части: § 284 «Неразрешенная организация азартной игры» - в диспозиции указаны действия по публичной организации, содержанию или предоставлению условий для азартной игры при отсутствии официального разрешения. Во второй части законодатель, кроме того, относит к публично организованным и азартные игры, проводимые в закрытых обществах и объединениях, где такие игры «являются обыкновением», при этом за вышеперечисленные деяния предусмотрена санкция в виде «лишения свободы на срок до 2 лет или денежного штрафа». В третьей части предусмотрено лишение свободы

¹ Уголовный кодекс Федеративной Республики Германия: в ред. от 13 нояб. 1998 г. по состоянию на 15 мая 2003 г. / Ассоц. Юрид. центр; пер. с нем. Н.С. Рачковой; науч. ред., вступ. ст. Д.А. Шестакова; предисл. Г.-Г. Йешека. СПб.: Юрид. центр Пресс, 2003.

до 5 лет за действия, оговоренные в первой части, которые совершены в виде промысла и в качестве члена банды. В четвертой части предусмотрено наказание в виде лишения свободы до одного года или денежного штрафа за действия по «вербовке для участия в азартной игре». § 285 «Участие в неразрешенной азартной игре» установлена уголовная ответственность в виде «лишения свободы на срок до шести месяцев или денежного штрафа» за участие в игре, указанной в § 284. § 287 «Неразрешенная организация лотереи или розыгрыша» устанавливает уголовную ответственность в виде и размере, которые указаны в ч. 1 § 284 за организацию публичной лотереи или розыгрыша движимых или недвижимых предметов, предложения заключить такие договора или принятие предложения по заключению таких договоров на игру без официального разрешения. Во второй части предусмотрена ответственность в виде и размере, которые указаны в ч. 3 § 284 за действия по вербовке для участия в общественных лотереях или розыгрышах. Также вторая часть § 286 «Имущественный штраф, расширенная конфискация имущества и изъятие» предусматривает, кроме конфискации оборудования, используемого в азартных играх, также конфискацию «денег, находящихся на игровом столе и в банке, если они принадлежат исполнителю или участнику ко времени принятия решения». Все вышеуказанные составы носят формальный характер, какие-либо вредные последствия или размеры полученных при этом доходов не указываются.

Уголовная ответственность за организацию и участие в незаконных азартных играх предусмотрена в Уголовном кодексе Республики Болгарии¹. Данная норма предусмотрена ст. 327 и находится в десятой главе «Преступления против порядка и общественного спокойствия». Частью первой предусмотрено наказание в виде лишения свободы до трех лет или штрафа за организацию азартной игры без соответствующего разрешения. Часть вторая предусматривает ответственность за организацию азартных игр при наличии разрешения, но не в надлежащем месте. Часть третья

¹ Наказателен кодекс. София: Новая звезда, 2010. Болг. яз.

предусматривает повторность вышеуказанного деяния, устанавливая наказание в виде лишения свободы до пяти лет. В соответствии с частью четвертой предусмотрено наказание в виде лишения свободы до одного года либо штраф «за систематическое участие в азартных играх при осведомленности лица, что игры проводятся без разрешения». Часть пятая предусматривает изъятие в пользу государства денег и вещей, являющихся предметом азартной игры.

Уголовным кодексом Бельгии¹ предусмотрена уголовная ответственность за незаконные организацию и ведение игорного бизнеса. Диспозиции вышеуказанных преступлений перечислены в пятом разделе «О преступлениях и проступках против общественного порядка, совершенных частными лицами». В статье 301 приведено определение азартной игры и предусмотрено, что «организаторы, предприниматели, администраторы, служащие или агенты лотерей, не разрешенных законом, наказываются тюремным заключением от восьми дней до трех месяцев и штрафом». Статья 302 предусматривает конфискацию движимого имущества, а также предметов, используемых или предназначенных для обслуживания лотереи, за исключением недвижимых предметов, выставленных на лотерею, за которые предусмотрен дополнительный штраф. Статья 303 предусматривает наказание в виде лишения свободы до одного месяца и штрафа за размещение, распространение и распределение не разрешенных в установленном порядке лотерейных билетов, а также сообщение о проведении лотереи способом извещения, объявлений, афиш, иного опубликования, а также выпуска лотерейных билетов. Статьей 304 предусмотрено наказание в виде лишения свободы до шести месяцев и штрафа в отношении лиц, «содержащих дом азартных игр и принимающих публику свободно или по представлению заинтересованных или примкнувших к дому лиц», а равно в отношении «обслуживающих дом

¹Уголовный кодекс Бельгии / Науч. ред. и предисл. канд. юрид. наук, доц. Н.И. Мацнева; пер. с фр. канд. юрид. наук Г.И. Мачковского. СПб.: Юрид. центр Пресс, 2004.

работников банка, администраторов, служащих или агентов дома». Все составы преступлений носят формальный характер.

Кроме стран Европейского союза, рассмотрим некоторые страны, расположенные в Азии.

Уголовным кодексом Турции предусмотрена уголовная ответственность за НИБ. Данные составы перечислены в первой главе «Азартные игры», которая, в свою очередь, структурно расположена в третьем разделе «Проступки, направленные против общественной нравственности»¹. Статьей 567 предусмотрено наказание в виде легкого заключения на срок до шести месяцев и легкого денежного штрафа в отношении лиц, организующих азартные игры в публичных или открытых для публики местах, а равно предоставляющих место для таких игр. Также данной статьей предусмотрена конфискация «игральных принадлежностей и предметов, а также денег и вещей, являющихся ставкой в игре. Для лиц, питающих пристрастие к азартным играм, или лиц, принимающих ставки, предусмотрено вышеуказанное наказание «в удвоенном размере». Статьей 568 предусмотрено наказание в виде легкого заключения на срок до одного месяца или легкого денежного штрафа для лиц, которые играют в азартные игры в публичных или открытых для публики местах (при отсутствии в действиях этих лиц состава преступления, предусмотренного ст. 567). Кроме этого, за повторность данного деяния предусмотрено наказание, удваивающее первоначальное. В статье 569 дано определение азартной игры. В статье 570 приведено определение открытых для публики мест. Состав всех вышеперечисленных преступлений носит формальный характер.

В Законе об уголовном праве Израиля² в разделе хет «Причинение вреда государственным и общественным устоям» размещена глава «Запрещенные азартные игры, лотереи и ставки», где в ст. ст. 224 - 235 даны

¹ Уголовный кодекс Турции / Предисл. канд. юрид. наук Н. Сафарова, д-ра права Х. Аджара; науч. ред. и пер. с тур. Н. Сафарова, Х. Бабаева. СПб.: Юрид. центр Пресс, 2003.

² Закон об уголовном праве Израиля. СПб.: Юрид. центр Пресс, 2010.

определение запрещенной азартной игры, определение места проведения запрещенной азартной игры и др., предусмотрены конфискация игровых принадлежностей, конфискация орудий преступления. Предусмотрено наказание в виде тюремного заключения сроком на три года либо удвоенного штрафа в отношении лиц, «кто организует или проводит запрещенную азартную игру либо лотерею, а равно принимает ставки». Предусмотрено уголовное наказание в виде тюремного заключения сроком на один год либо штрафа за участие в запрещенной азартной игре. Предусмотрено наказание за предложение, продажу и раздачу билетов или любой иной вещи, дающих право на участие в лотерее, либо принятие ставок, а равно печатание и распространение извещений. Также наказуемыми тюремным заключением от шести месяцев до трех лет либо удвоенным штрафом являются владение или руководство местом проведения запрещенных азартных игр, лотерей или принятия ставок, а также предоставление помещений для указанных целей. Составы вышеперечисленных преступлений носят формальный характер.

Рассмотрим страны, входящие в СНГ.

Статья 203-2 Уголовного кодекса Украины¹ устанавливает уголовную ответственность за занятие игорным бизнесом, при этом предусмотрено наказание в виде штрафа от десяти до пятидесяти тысяч необлагаемых минимумов доходов граждан; в ч. 2 данной статьи предусмотрена ответственность за вышеуказанные действия, если они были совершены лицом, ранее судимым за занятие игорным бизнесом, при этом установлено наказание в виде ограничения свободы на срок до пяти лет. Данные преступления находятся в разделе 7 «Преступления в сфере хозяйственной деятельности». Кроме этого, ст. 304, размещенная в разделе 13 «Преступления в сфере оборота наркотических средств, психотропных веществ, их аналогов или прекурсоров и другие преступления против здоровья населения», предусматривает уголовную ответственность за

¹ Законодательство стран СНГ. Уголовный кодекс Украины. URL: http://base.spinform.ru/show_doc.fwx?rgn=8679 (дата обращения: 20.10.2017).

«вовлечение несовершеннолетних в преступную деятельность, в пьянство, в занятие попрошайничеством, азартными играми» и устанавливает наказание в виде лишения свободы на срок от трех до семи лет. Часть 2 данной статьи устанавливает наказание в виде лишения свободы на срок от четырех до десяти лет за вышеуказанные действия, совершенные в отношении «малолетнего лица либо отцом, матерью, отчимом, мачехой, опекуном или попечителем, либо лицом, на которое возложены обязанности по воспитанию потерпевшего или забота о нем». Составы вышеперечисленных преступлений носят формальный характер.

Уголовным кодексом Республики Молдова¹ ст. 208 предусмотрена уголовная ответственность за «вовлечение несовершеннолетних в преступную деятельность или побуждение их к совершению преступлений, а равно склонение несовершеннолетних к аморальным действиям (попрошайничество, азартные игры, разврат и др.), совершенные лицом, достигшим 18 лет»; при этом установлено наказание в виде штрафа в размере от 200 до 500 условных единиц, или неоплачиваемого труда в пользу общества на срок от 150 до 200 часов, или лишения свободы на срок до 5 лет. В части 2 указанной статьи предусмотрено наказание в виде штрафа в размере от 300 до 700 условных единиц, или неоплачиваемого труда в пользу общества на срок от 180 до 240 часов, или лишения свободы на срок до 6 лет за действия, указанные в первой статье, «совершенные родителями или иными законными представителями ребенка, а равно его педагогами». В части 3 предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок от 3 до 7 лет за вышеуказанные действия, совершенные с применением насилия или с угрозой его применения или путем вовлечения несовершеннолетних в организованную преступную группу или преступную организацию, а равно путем вовлечения несовершеннолетнего в совершение преступления

¹ Законодательство стран СНГ. Уголовный кодекс Республики Молдова. URL: http://base.spinform.ru/show_doc.fwx?rgn=3835 (дата обращения: 20.10.2017).

террористического характера. Составы вышеперечисленных преступлений носят формальный характер.

В Уголовном кодексе Республики Таджикистан предусмотрена уголовная ответственность за незаконные организацию или содержание притонов для азартных игр¹. В разделе 10 «Преступления против общественного порядка и нравственности» размещена ст. 240: «Незаконная организация или содержание притонов для азартных игр наказывается штрафом от одной тысячи до двух тысяч минимальных размеров заработной платы или лишением свободы на срок от двух до пяти лет с конфискацией имущества». Вовлечение несовершеннолетних в занятие азартными играми ненаказуемо.

В Уголовном кодексе Республики Узбекистан² предусмотрена уголовная ответственность за организацию и содержание притонов для азартных игр. В соответствии со ст. 278 «незаконная организация или содержание притонов для азартных игр наказывается лишением свободы на срок до пяти лет с конфискацией имущества».

Обобщая рассмотренные примеры уголовно-правового регулирования азартных игр, можно сделать следующие выводы.

1. Объектом рассмотренных деяний, как правило, являются отношения в сфере общественной нравственности.

2. Составы преступлений носят, как правило, формальный характер, для квалификации действия наступления каких-либо преступных последствий не требуется.

3. Наказуемыми являются организация азартных игр, предоставление помещений для их проведения, участие в запрещенных азартных играх,

¹ Уголовный кодекс Республики Таджикистан: офиц. текст. Душанбе: Конуният, 2001.

² Уголовный кодекс Республики Узбекистан / Вступит. ст. М.Х. Рустамбаева, Л.С. Якубова, З.Х. Гулямова. СПб.: Юрид. центр Пресс, 2001.

незаконное распространение лотерей, а также вовлечение несовершеннолетних в азартные игры.

4 Вовлечение несовершеннолетних в азартные игры наказуемо лишь по кодексам Украины и Молдовы.

5. Во всех рассмотренных кодексах устанавливается наказание в виде лишения свободы. При этом самое строгое наказание за азартные игры - десять лет лишения свободы - предусмотрено УК Украины.

6. Относительно распространенным является конфискация имущества. Она предусмотрена кодексами ФРГ, Бельгии, Израиля, Турции, Таджикистана, Узбекистана и Болгарии.

Данный зарубежный опыт может быть учтен при модернизации существующих уголовно-правовых норм России.

Глава II. Элементы и содержание договора о проведении игр и пари

2.1 Элементы договора о проведении игр и пари

Согласно п.1 ст.1063 ГК РФ отношения между организаторами и участниками игр основаны на договоре.

Договор об играх представляет собой соглашение, в соответствии с которым организаторы обещают одному из участников получение определенного выигрыша, зависящего, с одной стороны, от случая, а с другой – от сноровки, ловкости, умения, способностей участников игры.

Стороной договора о проведении игры или пари с одной стороны является организатор (как правило, предприниматель), с другой участник (игрок). Строго говоря, в каждом договоре о проведении игры или пари всегда участвуют два игрока, при этом, не имеет значения сколько лиц принимает участие в самом процессе игры. Так, при игре в рулетку за игровым столом обычно присутствуют несколько (иногда до полутора десятка) человек. Но каждый из них связан договором лишь с казино, организующим игру. Действия по заключению и исполнению договора осуществляет от имени казино его работник - крупье. Никаких взаимных обязательств игроков (кроме обязательств организатора игры) друг перед другом правила азартных игр обычно не предусматривают. Именно поэтому договор о проведении игр или пари всегда заключается с участием игрока особого рода — организатора игры. Организатором азартной игры или пари может выступать юридическое лицо, осуществляющее деятельность по организации и проведению азартных игр. 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 и т.п.) и заниматься игорным бизнесом. Любая деятельность по организации игр или пари, осуществляемая частными лицами, подлежит обязательному лицензированию.

Предметом договора о проведении игр или пари является выигрыш, а точнее возможность (шансы) его получения. Как указано в определении Конституционного суда РФ от 05.07.2001. – № 162-О, «понятие «выигрыш» не имеет специфического правового содержания, которое отличалось бы от общепринятого (выигрыш - это то, что приобретается в результате успешного участия в игре), а потому не нуждается в специальном разъяснении законодателя»¹.

Одним из условий действительности сделки является облечение воли субъектов, совершающих сделку, в требуемую законом форму. Договор об игре или пари заключается:

а) путем прямого волеизъявления, как в устной, так и в письменной форме, которая может состоять в передаче лотерейного билета, квитанции или каких-либо других документов;

б) путем совершения конклюдентных действий, т.е. таких действий, из которых можно сделать вывод, заключить (*concludere*), что лицо желает совершить сделку.

Существенное значение имеет срок договора о проведении игр или пари. 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

¹ Определение Конституционного Суда РФ от 05.07.2001 № 162-О «Об отказе в принятии к рассмотрению запроса Хорошевского районного суда города Москвы о проверке конституционности абзаца второго пункта 2 статьи 224 и пункта 1 статьи 226 Налогового кодекса Российской Федерации» // Вестник Конституционного Суда РФ. – №1. – 2002

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 определяют и его срок.

И так, соглашение, в силу которого одна сторона (организатор) обещает другой стороне (участнику) получение определенного выигрыша, зависящего, от случая, а так же сноровки, ловкости, умения, способностей участников игры – является договором об игре.

Основными элементами данного договора являются:

Стороны договора о проведении игры или пари. Это организатор и участник. Предметом договора является возможность получения выигрыша, срок договора, является существенным условием, так как если он сторонами не согласован, договор считается не заключенным. Так же, существенным условиям, п.3 ст.1063 ГК относит: порядок определения выигрыша, размер выигрыша, правила игры.

2.2. Содержание договора о проведении игр и пари

Содержание договора о проведении игр или пари образуют корреспондирующие права и обязанности сторон. Их объем различен в зависимости от того, идет ли речь об организации азартной игры или о проведении пари.

Основными обязанностями организатора пари являются: определение выигравшего в споре, подсчет причитающегося ему выигрыша и выплата последнего. Если же сбился прогноз самого организатора, он вправе обратиться в свою собственность ставку, сделанную проигравшим игроком. Поскольку договор о проведении пари является реальным и односторонним, игрок не несет никаких обязанностей перед организатором. В случае победы

игрок вправе требовать выплаты ему выигрыша в тех размере и форме (денежной или натуральной), которые были предусмотрены правилами пари.

Для определения победителя азартной игры (в узком смысле слова) необходимо с участием игрока произвести розыгрыш призового фонда. Соответственно обязанностью обеих сторон договора является совершение необходимых для этого фактических действий. При этом обе стороны обязаны играть по согласованным правилам, утвержденным администрацией игорного заведения. В противном случае следует считать, что нарушитель правил игры своими действиями недобросовестно содействовал (или наоборот, препятствовал) наступлению условия сделки (условия определения победителя). Из этого должно следовать, что нарушивший правила проигрывает игру, а весь выигрыш получает его соперник. На практике так происходит не всегда. Например, при игре в покер в казино игрокам запрещается смотреть в чужие карты. Однако при подобном нарушении правил игроку могут лишь сделать замечание, но ставка его при условии, что она выиграла, будет оплачена.

Если в игре побеждает участник, а не организатор, возникает обязательство последнего по выплате ему выигрыша, аналогичное обязательству из пари. И напротив, если участник проигрывает, организатор игры приобретает его ставку.

Как было отмечено ранее, договор о проведении игр и пари является условной сделкой под отлагательным условием. Значит можно говорить о том, что ГК установлены еще два нарушения азартной игры.

Так, в соответствии с абз. 1 п. 3 ст. 157 ГК РФ, если наступлению события недобросовестно воспрепятствовала сторона, которой наступление события невыгодно, то событие признается наступившим. Следовательно, если участник или организатор, проигрывающий по ходу азартной игры, недобросовестно воздействует на исход игры, то данный участник или организатор признается проигравшим, а игрок, выигрывающий по ходу игры должен признаваться выигравшим. Однако, возникает вопрос о том, кого

признавать выигравшим, если по ходу игры несколько лиц имеют равные (или практически равные) шансы на получение выигрыша и определить одного победителя невозможно. В данном случае сумма выигрыша должна делиться равномерно среди выигрывающих участников.

В соответствии с абз. 2 п. 3 ст. 157 ГК РФ, если наступлению условия недобросовестно содействовала сторона, которой наступление события выгодно, то условие признается не наступившим. Следовательно, если участник или организатор азартной игры нарушает установленные правила игры с целью наступления события выгодного для него (признание его выигравшим), то он не признается выигравшим. Однако, исходя из того, что событие, определяющее победителя игры, в соответствии с данной нормой считается не наступившим, то нет и победителя игры. То есть, игра считается не состоявшейся и всем ее добросовестным участникам должны быть возвращены их ставки.

Статьей 1062 ГК РФ установлено, что «требования граждан и юридических лиц, связанные с организацией игр и пари или с участием в них, не подлежат судебной защите, за исключением лиц, принявших участие в играх или пари под влиянием обмана, насилия, угрозы или злонамеренного соглашения их представителя с организатором игр или пари, а также требований, указанных в пункте 5 настоящего Кодекса». Процитированная статья говорит о требованиях, т.е. о правомочиях, составляющих центральную часть содержания субъективных обязательственных прав. Следовательно, данная норма прямо признает тот факт, что игры и пари в установленных законом случаях являются юридическими фактами, влекущими возникновение обязательственных правоотношений.

На гражданские правоотношения из игр и пари распространяются все нормы об обязательственных правоотношениях, включая, в частности, правила о недопустимости одностороннего отказа от исполнения обязательств, порядке и принципах исполнения обязательств, перемене лиц в обязательствах, ответственности за нарушение обязательств, обеспечении

исполнения и прекращении обязательств¹. Самое главное следствие данного подхода ГК РФ - неизбежный вывод о том, 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; оно не может рассматриваться как предмет неосновательного обогащения и, следовательно, не может подлежать возврату.

Ст.1062 ГК РФ устанавливает исключение из правила о том, что исполненное по обязательствам из игр и пари не может быть потребовано обратно. Таким исключением является участие в играх и пари под влиянием обмана, насилия, угрозы или злонамеренного соглашения представителя участника с организатором игр или пари. Переданное имущество в таком случае рассматривается как неосновательное обогащение и подлежит возврату².

Понятия обмана, угрозы, насилия и злонамеренного соглашения, очевидно, по своему содержанию должны соответствовать идентичным понятиям, употребленным в ст.179 ГК. Можно предположить, что и содержание предписания ст.1062 ГК РФ в этой части совпадает с изложенным в ст.179 ГК РФ и означает право лица, принявшего участие в игре или пари под влиянием хотя бы одного из указанных факторов, требовать:

- а) признания игры или пари недействительной сделкой;

¹Гражданское право. Учебник / Под. ред. Сергеева А.П., Толстого Ю.К. Том 2. - М., 2000. – С. 602

²Гуев, А.Н. Постатейный комментарий к части второй Гражданского кодекса. - М., 1995. - С. 892

б) возврата всего, переданного им в качестве проигрыша другому участнику, либо денежной компенсации предмета проигрыша;

в) возмещения реального ущерба.

Данное требование подлежит судебной защите. Субъектом требования, о возврате проигранного является проигравшая сторона, передавшая выигрыш; субъектом корреспондирующей ему обязанности - выигравшая сторона, получившая выигрыш. Наконец, юридическим составом, лежащим в основании возникновения требования, о возврате проигранного, является признание состоявшейся игры или пари недействительной сделкой или исполнение проигравшей стороной не существовавшего обязательства.

Требования о выдаче выигрыша, по общему правилу, возникают всегда, но подлежат судебной защите только в случае участия в играх, проведенных государством (Российской Федерацией и ее субъектами), муниципальными образованиями и лицами, получившими от уполномоченного государственного или муниципального органа разрешение (лицензию). Субъектом требования о выдаче выигрыша является выигравший участник, субъектом корреспондирующей обязанности - проигравший. Юридическим фактом, лежащим в основании возникновения требования о выдаче выигрыша, является состоявшаяся игра или пари и победа в ней соответствующего лица.

В случае неисполнения организатором игр обязанности по выплате выигрыша в предусмотренных условиями проведения игр размере, форме (денежной или натуральной) и срок, а если срок не указан, то не позднее 10 дней с момента определения результатов игр (ч.4 ст.1063 ГК РФ), участник вправе требовать выплаты выигрыша, а также возмещения убытков, причиненных нарушением договора со стороны организатора, в т.ч. упущенную выгоду.

Дело о взыскании денежного выигрыша рассматривалось девятым арбитражным апелляционным судом.

ИФНС России № 15 по г. Москве обратилась в Арбитражный суд г. Москвы с заявлением о привлечении к административной ответственности ООО «Лотерейный дом» (далее - Общество) по ч. 3 ст. 14.27 КоАП РФ на основании протокола об административном правонарушении № 53/2 от 26.11.2013. Решением от 03.02.2014 суд удовлетворил заявленные требования, признал Общество виновным в совершении административного правонарушения. Не согласившись с решением суда, Общество подало апелляционную жалобу.

Как следует из материалов дела, обращение гр. Донцовой Е.Н. от 05.09.2013 о невыплате выигрыша по лотерейным билетам Всероссийской негосударственной комбинированной лотереи "БИНГО" (ГРН Н200К/001044ФСН) установлено нарушение ООО "Лотерейный дом" порядка и сроков выплаты выигрыша, указанных в пункте 10 Условий (подпункты 10.1 и 10.2), выразившееся в невыплате выигрыша в размере 100 000 рублей по лотерейному билету № 0168732 серии (тиража) 633 всероссийской негосударственной комбинированной лотереи "БИНГО" (ГРН Н200К/001044ФНС), чем нарушен пункт 6 статьи 20 Закона № 138-ФЗ, о чем составлены соответствующие акты проверки.

Учитывая, что указанное выше нарушение образует состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 3 ст. 14.27 КоАП РФ, заявитель обратился в арбитражный суд. По условиям Всероссийской негосударственной комбинированной лотереи "БИНГО" (ГРН Н200К/001044ФНС) предельный срок выплаты выигрыша и размере 100 000 руб. наступил 25.04.2013 (14.11.2012 + 30 дней на экспертизу + 4 месяца согласно подпункт) 10.2 Условий). Между тем доказательства выплаты выигрыша в полном объеме в установленный действующим законодательством срок в материалах дела отсутствуют и ответчиком не представлены. Таким образом, решение Арбитражного суда г.

Москвы от 03.02.2014 по делу № А40-172737/13-2-1070 оставить без изменения, апелляционную жалобу - без удовлетворения¹.

В случае отказа организатора игр от их проведения в установленный срок участники игр вправе требовать от их организатора возмещения понесенного из-за отмены игр или переноса их срока реального ущерба. Учитывая, что приведенный в ст.1062 ГК перечень подлежащих судебной защите требований участников игр является исчерпывающим и не включает в себя п. 3 ст.1063 ГК, требования о возмещении реального ущерба в связи с отменой игр или переносом их срока приходится признать не подлежащими судебной защите.

Всё вышеописанное позволяет прийти к выводу, что не смотря на правовую регламентацию общественных отношений по поводу азартных игр и пари посредством выделения соответствующего гражданско-правового договора, законодатель всё же негативно относится к данным отношениям, так как обязательства из договоров о проведении игр или пари в большинстве случаев носят натуральный характер. Данная позиция законодателя представляется неправильной, поскольку это видится противоречащим общим началам гражданского законодательства. В связи с этим предлагается закрепить в качестве общего правила возможность судебной защиты прав и законных интересов участников игр и пари, за исключением тех обязательств, которые по иску заинтересованного участника признаны недействительными сделками, а также тех обязательств из игр и пари, что прямо запрещены законом.

¹Постановление девятого арбитражного суда от 22.05.2014 по делу № 09АП-7914/2014 // Правовая система «Консультант Плюс»

Глава III. Проблемные вопросы и пути совершенствования законодательства в сфере регулирования игр и пари

3.1. Средства воздействия на незаконную игорную деятельность, осуществляемую под видом проведения лотерей

Как известно, 30 января 2014 г. вступил в силу Федеральный закон от 28.12.2013 N 416-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О лотереях» и отдельные законодательные акты Российской Федерации», кардинально изменивший порядок организации и проведения лотерей; это выразилось в:

- ограничении полномочий по организации лотерей компетенцией соответствующих федеральных органов исполнительной власти (Министерство спорта Российской Федерации, Министерство финансов Российской Федерации)¹;

- ограничении видов лотерей в зависимости от места их проведения (международные и всероссийские, государственные);

- запрете проведения с 1 июля 2014 г. стимулирующих лотерей; вместе с тем можно констатировать сохранение практики проведения крупными сетевыми магазинами стимулирующих рекламных акций, идентичных по содержанию стимулирующим лотереям, что обусловлено особенностями формирования их призового фонда);

- ограничении способов (тиражный и бестиражный) проведения лотерей путем исключения их комбинированного варианта, когда на лотерейных билетах одновременно присутствуют защитное покрытие, скрывающее возможный выигрыш, и номер, позволяющий этому билету участвовать в тиражной лотерее;

¹ Постановление Правительства РФ от 30.06.2004 N 329 "О Министерстве финансов Российской Федерации" (ред. от 28.09.2015) // СПС "КонсультантПлюс".

- введении запрета на проведение лотерей в период избирательной кампании (референдума), в котором выигрыш призов или участие в их розыгрыше зависит от итогов голосования, результатов выборов, референдума либо которые иным образом связаны с указанными мероприятиями;

- введении запрета на проведение азартных игр под видом лотерей;

- введении запрета на проведение лотерей с использованием игрового оборудования, в том числе игровых автоматов;»

- введении запрета на проведение лотерей с использованием сети Интернет и иных средств связи, а также лотерейных терминалов (за исключением лотерей, прямо указанных в законе).

Установление в июле 2009 г. законодательного запрета на организацию и проведение азартных игр вне игорных зон (за исключением тотализаторов и букмекерских контор)¹ спровоцировало формирование в Российской Федерации незаконного игорного бизнеса. При этом часть игорных заведений стала проводить азартные игры в подпольном режиме с использованием незначительно модифицированных игровых автоматов (модификация заключалась лишь в демонтаже купюроприемников). Такого рода организации, как правило, не оспаривали и не оспаривают противоправного характера осуществляемой ими деятельности, что в случае установления виновных не создает особых препятствий к привлечению их как минимум к административной ответственности².

Однако другая часть организаторов азартных игр, используя законодательные пробелы и противоречия, начала осуществлять незаконную

¹ Федеральный закон от 24.07.2009 N 211-ФЗ "О внесении изменения в статью 15 Федерального закона "О государственном регулировании деятельности по организации и проведению азартных игр и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации" // СПС "КонсультантПлюс".

² Бажанов С.В., Воронцов А.А. Ранняя профилактика административных правонарушений в сфере экономики как фактор, способствующий предупреждению аналогичных им преступлений // Административное право и процесс. 2016. N. 2. С. 33 - 36.

игорную деятельность под видом проведения лотерей. В целях уклонения от ответственности они получали и получают необходимые разрешения на проведение лотерей, условиями которых предусмотрена возможность использования лотерейного оборудования и терминалов; фактически же при этом используется компьютерное оборудование, на котором демонстрируются мультипликационные заставки, схожие с визуальными отображениями игровых автоматов.

В условиях современности ситуация осложняется отсутствием четких технических регламентов и требований к лотерейному оборудованию, а также законодательных критериев, разграничивающих понятия лотерейного и игрового оборудования. Это дает возможность независимым экспертам, не связанным строгими методиками производства технологических экспертиз, подготавливать не всегда добросовестные заключения о соответствии деятельности организаторов азартных игр требованиям федерального законодательства о лотереях, что способствует уклонению правонарушителей от ответственности. Сказанное наглядно иллюстрируют статистические данные: за 6 месяцев 2015 г. по ст. 14.27 КоАП РФ («Нарушение законодательства о лотереях»), рассмотрено 12 дел об административных правонарушениях, из которых возвращено - 1, прекращено - 4, подвергнуто наказанию одно юридическое и 6 физических лиц. Однако в 2014 году было рассмотрено уже 96 дел; при этом возвращено - 15, передано по подведомственности - 14, прекращено - 22; 17 должностных и 28 физических лиц привлечены к ответственности.

Органами прокуратуры Российской Федерации принимаются необходимые меры по пресечению незаконной игорной деятельности, замаскированной под проведение лотерей. Например, прокуратурой г. Санкт-Петербурга были разработаны и успешно внедрены в практическую деятельность методики проверочных мероприятий в отношении организаторов азартных игр под видом лотерей, основанные на организации комплексных проверок с привлечением должностных лиц территориальных

органов ФНС России, сотрудников органов внутренних дел (полиции), а также технических специалистов экспертных и высших образовательных учреждений. Так, в ходе проведенной прокуратурой г. Санкт-Петербурга проверки было установлено, что обществами с ограниченной ответственностью «К» и «Г» в 30 помещениях под видом всероссийской государственной бестиражной лотереи фактически осуществлялась незаконная игорная деятельность. В связи с этим судом по четырем постановлениям прокуратуры указанное юридическое лицо было признано виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.1.1 КоАП РФ («Незаконные организация и проведение азартных игр»), и оштрафовано на общую сумму 3,3 млн. рублей. Правонарушителям было назначено дополнительное наказание в виде конфискации игорного оборудования (40 системных блоков, 37 мониторов, 37 клавиатур, 8 маршрутизаторов и 3 ноутбука), а судом удовлетворен иск прокурора г. Санкт-Петербурга в защиту неопределенного круга лиц о признании указанной деятельности незаконной и ее запрете¹.

Важнейшую роль в обеспечении законности играет борьба с организацией азартных игр под видом лотерей с помощью уголовно-правовых средств². По данным ГИАЦ МВД России, в 2015 году по ст. 171.2 УК РФ, предусматривающей ответственность за незаконные организацию и проведение азартных игр, было зарегистрировано 96 преступлений данной категории, в 2016 году - 106, а в 2017 году - 135. Однако, по данным Судебного департамента при Верховном Суде Российской Федерации, по ст. 171.2 УК РФ в 2015 году было осуждено лишь 54 подсудимых, а в 2016 году - 103.

¹ <http://genproc.gov.ru/smi/news/archive/news-805860> (дата обращения: 20.10.2017).

² Бажанов С.В., Воронцов А.А. Участие органов прокуратуры в профилактике преступлений экономической и коррупционной направленности // Российская юстиция. 2015. N 11. С. 2 - 4.

Нередко факты нарушения уголовного закона выявляются в ходе прокурорских проверок. Кроме того, прокуроры активно добиваются принятия к виновным мер процессуального принуждения; принимают решения по соответствующим уголовным делам, поступившим с обвинительным заключением; поддерживают государственное обвинение, обеспечивая его законность и обоснованность. Так, 24 августа 2015 г. приговором Советского районного суда г. Ростова-на-Дону был осужден некто Т., признанный виновным в совершении преступления, предусмотренного п. «а» ч. 2 ст. 171.2 УК РФ («Организация и проведение азартных игр с использованием игрового оборудования вне игорной зоны, с использованием информационно-телекоммуникационных сетей, в том числе сети Интернет, а также средств связи, сопряженные с извлечением дохода в особо крупном размере»); ему было назначено наказание в виде лишения свободы (приговор вступил в законную силу). Как установлено, с 30 сентября 2011 г. по 14 февраля 2013 г. на территории Южного федерального округа Т., руководя деятельностью ООО «Б», завуалированной под Всероссийскую негосударственную тиражную лотерею, незаконно организовал проведение азартных игр. Размер извлеченного дохода составил более полумиллиарда рублей¹. Обвинительное заключение по данному уголовному делу было утверждено заместителем Генерального прокурора Российской Федерации. Поддержание государственного обвинения в суде осуществляло управление Генеральной прокуратуры Российской Федерации в Южном федеральном округе.

Не менее значимой проблемой, ослабляющей борьбу с незаконным игорным бизнесом под видом организации лотерей, по-прежнему остается несовершенство федерального законодательства, в связи с чем представляется целесообразным отметить следующие принципиальные моменты.

¹ <http://genproc.gov.ru/smi/news/archive/news-961229> (дата обращения: 30.01.2016); <http://genproc.gov.ru/smi/news/archive/news-864912> (дата обращения: 30.10.2017).

1. Сохраняется актуальность использования дополнительных мер по привлечению к ответственности организаторов незаконного игорного бизнеса с использованием лотерейного оборудования и терминалов, имитирующих игровые автоматы. Ответственность за нарушение требований законодательства о лотереях установлена ст. 14.27 КоАП РФ. Санкция данной статьи не предусматривает дополнительного вида наказания в виде конфискации оборудования, что, как показывают обобщения практики, заметно снижает эффективность выявления незаконной игорной деятельности с использованием лотерейного оборудования.

2. Отсутствуют действенные нормы, позволяющие пресекать азартные игры, завуалированные под деятельность интерактивных клубов. Результаты деятельности российских контролирующих и правоохранительных органов (в том числе прокуратуры) по предупреждению и пресечению фактов неправомерного распространения информации в сети Интернет несоизмеримы с реальным масштабом рассматриваемой проблемы. Основным (ключевым) моментом здесь выступает такой фактор, как отсутствие четко обозначенной федеральным законодательством обязанности организаций, предоставляющих телематические услуги связи, по ограничению доступа к отдельным видам информации. Единственным возможным способом ограничения ее распространения является возложение на интернет-провайдеров (как местных, так и магистральных) обязанностей по блокированию доступа к указанным интернет-ресурсам. В отсутствие иных механизмов заслуживает внимания активизация исковой работы прокуроров в отмеченном направлении. Подавляющее большинство заявляемых органами прокуратуры требований об ограничении провайдерами доступа к запрещенной или ограниченной к распространению информации судами удовлетворяется. Вместе с тем подобная практика представляется эффективной в масштабах исключительно конкретного региона, поскольку судами соответствующая обязанность возлагается, как правило, на провайдера, обслуживающего территорию отдельно взятого

субъекта Российской Федерации. Кроме того, принимаемые прокурорами к провайдерам меры не позволяют оптимально решать проблему доступа к запрещенным сайтам, так как обход IP-адресов на пограничном маршрутизаторе возможен с использованием любого анонимайзера (виртуального прокси-сервера), наличие которых в сети Интернет не ограничено.

Стало быть, на законодательном уровне необходимо принятие конкретных правовых норм, обязывающих интернет-провайдеров блокировать интернет-сайты, предоставляющие доступ к игре в интернет-казино, а также устанавливающих ответственность интернет-клубов за предоставление доступа к таким сайтам на льготных по сравнению с иными сайтами условиях.

3. В международной практике эффективно применяются такие способы борьбы с незаконной игровой деятельностью, как отслеживание и контроль активности интернет-пользователей. Согласно докладу неправительственной организации журналистов «Репортеры без границ» тридцать пять стран мира систематически блокируют доступ своих граждан к отдельным интернет-ресурсам (Австралия, Азербайджан, Алжир, Бахрейн, Белоруссия, Бельгия, Бирма, Вьетнам, Германия, Дания, Египет, Зимбабве, Индия, Иордания, Ирак, Иран, Италия, Казахстан, Канада, Киргизстан, Китай, Куба, Малайзия, ОАЭ, Пакистан, Саудовская Аравия, Северная Корея, Сингапур, Сирия, Таиланд, Тунис, Туркменистан, Турция, Узбекистан, Южная Корея).

Фильтрация Интернета в местах общественного доступа распространена в ряде европейских стран - Германии, Италии, Украине; в государствах Азиатско-Тихоокеанского региона - Вьетнаме, Казахстане, Китае, Южной Кореи, Японии; Африки - Зимбабве, Тунисе; государствах Ближнего и Среднего Востока - ОАЭ, Саудовской Аравии, Сирии, Иране, а также в Индии, на Кубе, в США и Турции.

В Великобритании после терактов 11 сентября 2001 года с целью регулирования интернет-потоков было создано специальное подразделение

для фильтрации интернет-ресурсов – «Национальное отделение по борьбе с преступлениями в области высоких технологий» (The National High-Tech Crime Unit, NHTCU), функционирующее в тесном взаимодействии с телекоммуникационными службами¹.

Представляется, что в данном контексте требуется осмысление возможности использования отмеченного зарубежного опыта и для отечественной правоохранительной практики.

4. В целях повышения эффективности реализации мер уголовной ответственности необходимо рассмотреть вопрос о введении административной преюдиции путем изложения ч. 1 ст. 171.2 УК РФ в следующей редакции:

«1. Организация и (или) проведение азартных игр с использованием игрового оборудования вне игорной зоны, либо с использованием информационно-телекоммуникационных сетей, в том числе сети Интернет, а также средств в том числе подвижной связи, либо без полученного в установленном порядке разрешения на осуществление деятельности по организации и проведению азартных игр в игорной зоне, в крупном размере или неоднократно.

Примечание. Организация и (или) проведение азартных игр, признаются совершенными неоднократно в том случае, если лицо ранее привлекалось к административной ответственности за аналогичное деяние в течение одного года».

5. Укреплению законности в рассматриваемой сфере в состоянии способствовать дополнение УК РФ статьей 171.3, предусматривающей ответственность за незаконные организацию и проведение лотерей. Полагаем, что архитектура этой статьи в целом должна быть аналогична ст. 171.2 УК РФ.

¹ Кобзева С.В. Обеспечение безопасного доступа к Интернету: обзор мирового опыта // Информационное право. 2008. N 4.

6. Радикальным способом разрешения проблемы может стать введение государственной монополии на организацию и проведение лотерей. Принятие подобной нормы позволит нивелировать коррупционную составляющую при проведении конкурсов, а также увеличить наполнение федерального бюджета.

3.2. Проблемы исполнения законодательства в сфере выявления и пресечения правонарушений, связанных с незаконной организацией и проведением азартных игр

В соответствии с Федеральным законом 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» с 1 июля 2009 г. установлен запрет на деятельность по организации и проведению азартных игр с использованием информационно-телекоммуникационных сетей, в т.ч. сети Интернет, а также средств связи (подвижной связи), за исключением отдельных случаев¹. В то же время при установлении запрета законодатель в порядке исключения предусмотрел возможность осуществления данного вида деятельности (специальные территории в ряде субъектов Российской Федерации) в так называемых «игорных зонах» - Алтайский край, Краснодарский край, Приморский край, Калининградская область, а также Республика Крым. Однако, несмотря на существующие ограничения и запреты в части организации и проведения азартных игр на территории иных субъектов Российской Федерации, проблема ликвидации незаконных игорных заведений и их распространение на сегодняшний день остается актуальной.

Как показывает практика, в настоящее время основным инструментом противодействия незаконному игорному бизнесу являются нормы

¹ СЗ РФ. 2007. N 1 (ч. I). Ст. 7.

уголовного и административного законодательства, предусматривающие ответственность за незаконную организацию и проведение азартных игр. Так, ч. 1 ст. 14.1.1 КоАП РФ предусматривает административную ответственность юридических лиц за незаконные организацию и (или) проведение азартных игр в размере от семисот тысяч до одного миллиона рублей с конфискацией игрового оборудования. Уголовный кодекс РФ предусматривает уголовную ответственность по ч. 1 ст. 171.2 УК РФ за аналогичные деяния, по ч. 2 той же нормы - за деяния, совершенные группой лиц по предварительному сговору и сопряженные с извлечением дохода в крупном размере, по ч. 3 - за деяния, предусмотренные ч. ч. 1 - 2, если они совершены организованной группой, сопряжены с извлечением дохода в особо крупном размере и совершены лицом с использованием своего служебного положения.

На первый взгляд может показаться, что противодействовать незаконному игорному бизнесу не сложно, имея в распоряжении эффективную нормативную базу. Однако на самом деле правоохранительные органы зачастую сталкиваются с целым рядом проблем при пресечении незаконной игорной деятельности и документировании преступных действий лиц, занимающихся организацией и проведением азартных игр. В связи с этим в рамках представленной публикации мы сконцентрируем свое внимание на тех трудностях, которые возникают у правоохранителей на первоначальных этапах борьбы с указанными правонарушениями.

На начальном этапе особую сложность представляет законное проникновение в помещение, где организовано проведение азартных игр. Можно отметить, что необходимым условием для проникновения в объект недвижимости является установление его собственника. Проводя мероприятия по установлению собственников объекта недвижимости, можно значительно упростить решение поставленной задачи в части привлечения к ответственности виновных лиц (организаторов незаконной игорной деятельности). Однако бывает так, что используемые организаторами помещения являются предметом значительного количества договоров аренды

и субаренды. При этом во всей цепочке арендаторов конечным звеном являются лица, ведущие аморальный образ жизни, злоупотребляющие алкоголем либо наркозависимые, которые являются собственниками лишь формально за определенное вознаграждение. Поэтому, исходя из сложившейся ситуации, мероприятия по противодействию незаконной организации азартных игр зачастую проводятся без установления собственников занимаемых помещений.

В связи с этим в статье предлагается рассмотреть основные способы и методы проникновения в игорные залы и клубы.

Одним из таковых является проникновение в помещение при принятии заявления (сообщения). Как известно, любые сообщения о преступной деятельности, в т.ч. и сообщения о деятельности игорных заведений, принимаются и регистрируются в дежурной части органа внутренних дел по телефону, посредством сети Интернет (при наличии) либо непосредственно путем подачи заявления. Для проверки поступившего заявления сотрудниками полиции осуществляется выезд по адресу, указанному в заявлении (сообщении), в котором, по мнению заявителя, осуществляется организация азартных игр. В последующем, реагируя на поступивший сигнал и прибыв к месту совершения предполагаемого административного правонарушения, сотрудники полиции сталкиваются с проблемой проникновения в игорный клуб, т.к. вход в подобного рода заведения представляет собой укрепленные дверные группы, оборудованные камерами видеонаблюдения, дверными глазками, электронными замками.

Также определенную сложность представляют так называемые сотрудники охраны, основной функцией которых является не обеспечение безопасности посетителей, а провокация сотрудников органов внутренних дел на совершение неправомерных действий и воспрепятствование проникновению сотрудников внутрь помещения, для чего они обладают набором необходимых познаний в сфере юриспруденции.

Нередки случаи уведомления организаторов игорных заведений лицами, осуществляющими постоянное круглосуточное наблюдение за входом в помещение. Кроме того, организаторами игорных заведений изготавливаются и распространяются среди узкого круга лиц пластиковые карты с электронным чипом, содержащим информацию о владельце карты с его фотографией, без которых вход в игорное заведение чрезвычайно затруднителен.

Федеральный закон от 07.02.2011 N 3-ФЗ "О полиции" предоставляет сотрудникам полиции право проникновения в жилые и иные помещения для спасения жизни граждан и их имущества, обеспечения безопасности граждан или общественной безопасности при массовых беспорядках и чрезвычайных ситуациях; для задержания лиц, подозреваемых в совершении преступления; для пресечения преступления; для установления обстоятельств несчастного случая. Таким образом, исходя из буквы закона, при принятии решения о проникновении в помещение сотрудник полиции должен обладать достоверными сведениями:

- а) о наличии в помещении лиц, подозреваемых в совершении преступления;
- б) о совершении преступления.

Применительно к конкретной ситуации можно исключить случаи спасения жизни граждан и (или) их имущества, обеспечения безопасности граждан или общественной безопасности при массовых беспорядках и чрезвычайных ситуациях, а также нецелесообразно рассматривать установление обстоятельств несчастного случая.

В результате, имея лишь заявление с изложенным, по мнению заявителя, фактом незаконной организации азартных игр, трудно делать вывод о совершении в соответствующем помещении преступления и наличии в нем лиц, подозреваемых в совершении преступления, т.к. осуществляемые действия могут быть в дальнейшем квалифицированы как административное

правонарушение и, как следствие, возникнет вопрос в правомерности проникновения в помещение.

Кроме того, есть ряд обстоятельств, которые подлежат доказыванию в процессе проверки. Например, факт проведения азартных игр, причастность того или иного лица к организации указанной деятельности, наличия азартности в проводимых играх, установление суммы дохода, полученного в результате организации азартных игр. Без проникновения в помещение и без выяснения всех указанных условий невозможно объективно квалифицировать содеянное.

Все эти факторы значительно усложняют проведение проверки по заявлению в кратчайшие сроки и требуют значительного времени, что приводит к продолжению совершения противоправных деяний и в то же время росту критики со стороны заявителя.

Следующим методом проникновения в помещения при выявлении правонарушений, связанных с незаконной организацией и проведением азартных игр, представляется проведение оперативно-разыскных мероприятий. Так, например, работники оперативных подразделений располагают полномочиями в части проведения такого оперативно-разыскного мероприятия, как обследование помещений, зданий, сооружений, участков местности и транспортных средств. При этом, согласно Инструкции о порядке его проведения, оперативный работник, располагающий соответствующими данными, уполномочен провести указанное мероприятие на основании соответствующего распоряжения руководителя. Кроме этого, при наличии информации о возможном оказании силового противодействия в целях обеспечения защиты лиц, оформляющих обследование, в установленном порядке могут быть привлечены подразделения специального назначения органов внутренних дел (ОМОН).

Однако в практических реалиях такой подход не всегда эффективен. Нередки случаи, когда при силовом проникновении сотрудниками органов внутренних дел в помещение организаторы незаконной игровой

деятельности полностью обесточивают занимаемое помещение, что значительно усложняет процесс дальнейшего доказывания азартности и получения материальной выгоды. Так, например, сам факт организации азартных игр может стать достоянием гласности лишь исходя из показаний лиц, принимавших участие в осуществлении указанной деятельности, при этом далеко не всегда указанные лица могут дать ключевые показания, на которых будет строиться дальнейшее обвинение. В то же время судебная практика свидетельствует, что показания игроков в качестве доказательства незаконной организации азартных игр зачастую не принимаются.

Кроме того, при квалификации совершенного деяния серьезной проблемой является установление с последующим доказыванием факта получения организаторами дохода от незаконной организации азартных игр. Разумеется, это является определяющим признаком субъективной стороны при назначении наказания виновным лицам. При прекращении подачи электропитания получить данные программного обеспечения, установленного на игровом оборудовании, иногда становится невозможным ввиду выхода его из строя. Фактически в нем аккумулирована информация о количестве внесенных денежных средств (кредитов) и размере выданных сумм и кредитов, по которым возможно проведение исследования и подсчета суммы полученного дохода.

Таким образом, несмотря на имеющуюся у сотрудников оперативных подразделений возможность урегулированного ведомственными нормативными актами проникновения в помещения, большинство вопросов в части доказывания ключевых позиций незаконной организации азартных игр остается нерешенными.

Очередным и, пожалуй, наиболее эффективным методом проникновения в помещение при пресечении исследуемых правонарушений, по мнению автора, является проведение так называемой проверочной закупки. В данном случае оперативный работник под видом посетителя игорного заведения с целью удовлетворения своего азартного желания может

беспрепятственно проникнуть в помещение, где проводятся азартные игры. При этом необходимым качеством, которым должен обладать оперуполномоченный, являются определенные познания в области азартных игр, а именно: способы и методы размещения ставок, выбор игрового оборудования, наименование игр и т.п. После того как правоохранитель определился с выбором оборудования и игрой, администратор зала зачисляет в игровой аппарат денежные средства в виде кредитов, которыми можно распоряжаться в зависимости от условий игры. При этом, исходя из судебной практики, важным и принципиально необходимым условием является получение выигрыша, т.к. только в этом случае будет доказана азартность проведения подобного рода мероприятий.

В дальнейшем, уже после объявления проверочной закупки, оперативный сотрудник обеспечивает беспрепятственный вход остальным работникам полиции для оформления документов по факту незаконной организации игорной деятельности. В подобных условиях обеспечивается свободный доступ в помещение без спорных вопросов в части нанесения имущественных повреждений. Кроме того, таким способом сотрудникам предоставляется возможность реализовать свои права, касающиеся опроса лиц, находящихся в игорном заведении, установления организаторов незаконной игорной деятельности, получения необходимых документов и материалов, изъятия предметов административного правонарушения и проведения технического исследования для подсчета суммы полученного дохода, от которого в дальнейшем будет зависеть квалификация содеянного в рамках административного или уголовного законодательства.

Таким образом, все вышеперечисленные методы проникновения в игорные заведения с последующим документированием указанной деятельности могут использоваться при противодействии незаконной организации азартных игр. Кроме того, необходимо отметить, что оперативно-служебная работа в этом направлении должна проводиться постоянно и с использованием всех имеющихся у сотрудников полиции

законных инструментов, учитывая общественную опасность рассматриваемых правонарушений и преступлений. При этом, принимая во внимание высокую степень латентности, на наш взгляд, наиболее эффективным методом противодействия является проведение полного комплекса оперативно-розыскных мероприятий, предусмотренных законодательством об оперативно-розыскной деятельности.

3.3. Совершенствование законодательства, регулирующего сферу азартных игр и пари

Сфера игорного бизнеса всегда представляла значительный интерес как объект преступных посягательств, поскольку именно здесь возможно получение высокой прибыли, а контроль государства является недостаточным. В связи с этим огромные масштабы распространения незаконных игорных заведений не вызывают удивления.

Включение в 2011 году в УК РФ ст. 171.2 «незаконные организация и проведение азартных игр» являлось справедливой мерой, учитывая огромное количество незаконных игорных заведений. Тем не менее борьба с нелегальным игорным бизнесом оказалась малоэффективной, что наглядно отражают статистические сведения.

За январь - декабрь 2012 года количество зарегистрированных преступлений, предусмотренных ст. 171.2 УК РФ, на территории Российской Федерации составило 96. С обвинительным заключением в суд направлено 33 уголовных дела. В результате к уголовной ответственности был привлечен всего 41 человек¹.

¹ Статистические сведения о преступлениях, предусмотренных ст. 171.2 УК РФ, в разрезе субъектов Российской Федерации за январь - декабрь 2012 года / ФКУ "ГИАЦ МВД России". Ф. 491. Кн. 1

Количество зарегистрированных незаконных фактов организации и проведения азартных игр в Российской Федерации в 2013 году составило 106. Из общего количества возбужденных дел в суд с обвинительным заключением направлены только 46. Количество лиц, привлеченных к уголовной ответственности за преступление, предусмотренное ст. 171.2 УК РФ, составило 88 человек¹.

За январь - декабрь 2014 года количество зарегистрированных преступлений, предусмотренных ст. 171.2 УК РФ, составило 135 (133 без учета КФО). С обвинительным заключением в суд направлено 69 уголовных дел. Количество лиц, привлеченных к уголовной ответственности за преступление, предусмотренное ст. 171.2 УК РФ, составило 184².

Приведенные данные официальной статистики свидетельствуют о наличии трудностей в привлечении виновных лиц к уголовной ответственности, однако и они не полностью отражают объективного уровня преступности в сфере игорного бизнеса. Фактически же количество нелегальных игорных заведений очень велико, поэтому более правдоподобными представляются данные, приводимые учеными. Так, например, А.В. Иванчин говорит об около 60 тысячах подпольных казино³.

Помимо очевидных затруднений в выявлении наличия игорных заведений и иных факторов до конца 2014 года, на наш взгляд, существовало две основные причины, по которым раскрытие и расследование фактов незаконных организации и проведения азартных игр оставалось неэффективным:

- 1) несовершенная редакция ст. 171.2 УК РФ;

¹ Статистические сведения о преступлениях, предусмотренных ст. 171.2 УК РФ, в разрезе субъектов Российской Федерации за январь - декабрь 2013 года / ФКУ "ГИАЦ МВД России". Ф. 491. Кн. 5.

² Статистические сведения о преступлениях, предусмотренных ст. 171.2 УК РФ, в разрезе субъектов Российской Федерации за январь-декабрь 2014 года / ФКУ "ГИАЦ МВД России". Ф. 491. Кн. 5.

³ Иванчин А.В. О совершенствовании уголовно-правовых и иноотраслевых средств борьбы с незаконной организацией азартных игр в России // Вестник ЯрГУ. Серия: Гуманитарные науки. 2013. N 1 (23). С. 41.

2) криминальный профессионализм и правовая грамотность виновных лиц.

Первая причина заключалась в том, что предыдущая редакция ст. 171.2 УК РФ предусматривала такой обязательный признак, как извлечение дохода в крупном размере. Организация и проведение азартных игр, совпадающие с диспозицией ст. 171.2 УК РФ, но не повлекшие извлечения такого дохода в крупном размере, влекли лишь административную ответственность по ст. 14.1.1 КоАП РФ.

Изучение практики и мнений ученых показало, что именно данный признак объективной стороны служил основным препятствием к привлечению виновного лица к уголовной ответственности, поскольку точный подсчет размера извлеченного дохода вызывал затруднения, а лица, осуществлявшие данную деятельность, не позволяли вырученным денежным средствам достичь крупного размера.

Учитывая вышеперечисленные трудности, законодатель Федеральным законом от 22 декабря 2014 г. N 430-ФЗ исключил признак извлечения дохода в крупном размере из состава преступления, предусмотренного частью первой ст. 171.2 УК РФ, и переместил его в часть вторую, сделав квалифицирующим признаком¹. Благодаря вышеуказанным изменениям одна из причин слабой эффективности противодействия незаконным азартным играм была устранена.

Однако ситуация, касающаяся второй основной причины, является более сложной. Выявление и расследование рассматриваемых преступлений затруднялось всевозможными ухищрениями виновных лиц и до внесения изменений в ст. 171.2 УК РФ. Изобретательность проявлялась в маскировке нелегальных игорных заведений под видом законной предпринимательской деятельности в этой же или смежной сферах: продажа и реализация

¹ Федеральный закон "О внесении изменений в статью 171.2 Уголовного кодекса Российской Федерации и статьи 14.1.1 и 28.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях" от 22 декабря 2014 г. N 430-ФЗ // Российская газета. 2014. N 293.

лотерейных билетов, предоставление услуг интернет-кафе и так далее. Например, в Пермском крае азартные игры под вывеской «Интернет-кафе» были организованы в жилом пятиэтажном доме, однако в помещении было установлено свыше 20 игровых автоматов¹.

В другом случае игорная деятельность проводилась под видом лотерей. В ряде общественных мест в крупных масштабах были установлены аппараты, имитирующие лотерею. Тем не менее конструкция аппаратов не предполагала выдачи лотерейных билетов. Извлечь билет из аппарата сотрудники правоохранительных органов смогли, лишь нарушив его корпус².

И все же маскировка незаконных азартных игр под законную предпринимательскую деятельность до недавнего времени оставалась лишь маскировкой, и для ее разрушения достаточно было обнаружить в помещении игровое оборудование, что при помощи контрольной закупки достаточно успешно реализовывали сотрудники правоохранительных органов Перми.

Теперь же нелегальные предприниматели пошли еще дальше и маскируют уже сами игровые аппараты, фактически пользуясь пробелами законодательства. Повсеместно распространяются устройства, которые позиционируются как торгово-вексельные системы, биржевые и брокерские терминалы, торговые платформы и так далее. Фактически же на экран таких аппаратов выводится интерфейс азартных игр (причем несколько их разновидностей, по выбору игрока), что для среднего человека выглядит исключительно как привычный для многих «однорукий бандит».

Вариаций таких «биржевых» аппаратов достаточно много, и появились они в очень короткий период, что показывает, насколько гибко и оперативно умеют действовать предприниматели, опережая изменения в законодательстве. Одним из таких устройств является, например,

¹ Из материалов предварительной проверки КРСП N 13 (арх. N 25)-13 СУ СК по Пермскому краю.

² Из материалов уголовного дела N 616539 ГСУ СК по Санкт-Петербургу.

программный комплекс «Визуализатор», который можно наблюдать на аппаратах «Гермес». На устройстве присутствует игровой интерфейс, который, по заверениям создателей, отражает торги на рынке ценных бумаг. Анимация совершенных сделок выглядит для клиента как азартная игра, а графики отражают процесс изменения цен. Каждый клиент может зарегистрироваться, зачислять и снимать денежные средства со счета. Другой разновидностью выступают биржевые терминалы HolyTrade, которые используют законную систему бинарных опционов. Клиент получает прибыль, если в момент сделки стоимость его активов превысила стоимость номинала. Внебиржевые торги проходят в электронном виде в системе торгов внебиржевого рынка. Через аппарат также возможно зачисление денежных средств на счет и их снятие. Реклама подобных устройств находится в свободном доступе, в частности на сайте Российской ассоциации развития игорного бизнеса¹.

При внешней точной схожести с азартными играми вышеуказанные аппараты имеют существенное отличие - установленные платы и программное обеспечение разработаны и предназначены для реализации биржевых торгов, а не для игровой деятельности. Для клиента же это не имеет значения и зачастую неизвестно, поскольку он и так получает то, ради чего использует терминалы, - получение возможности крупного выигрыша, который, по его мнению, определяется случайным образом.

Законность таких систем подтверждается и решениями судов. Так, Верховный Суд Российской Федерации в Постановлении от 19 января 2015 г., отменяя Постановление судьи Кировского районного суда г. Астрахани от 22 мая 2014 г., решение судьи Астраханского областного суда от 20 июня 2014 г. по делу об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.1.1 КоАП РФ, указал следующее: «показания должностного лица, составившего протокол об административном правонарушении, не содержат

¹ Российская ассоциация развития игорного бизнеса. URL: <http://rarib.ru/> (дата обращения: 06.09.2017).

сведений, подтверждающих факт организации и проведения именно азартных игр. Заключение проведенного компьютерного оборудования не свидетельствуют о том, что данное оборудование является игровым. Из материалов дела следует, что организация имеет лицензии профессионального участника рынка ценных бумаг на осуществление дилерской деятельности, деятельности по управлению ценными бумагами, брокерской деятельности. Программа, установленная на оборудовании, не содержит функциональных возможностей по определению выигрыша в каком-либо виде, отсутствует возможность получения выигрыша. В теле программного комплекса (в клиентской и серверной части) генератор случайных чисел отсутствует. Обратное управляющее воздействие на результаты торговли как отдельного участника, так и их системы через программный комплекс невозможно. В то же время программный продукт имеет функциональные возможности, которые позволяют выходить на торговые площадки и осуществлять внебиржевые торги, автоматизировать документооборот по торговым операциям, регистрировать клиентов, зачислять средства на счет, а также списывать средства со счета клиента. Графический интерфейс программы (визуализация) не влияет на результаты сделок. Доказательств, бесспорно свидетельствующих о том, что осуществляемая деятельность связана с азартными играми, в ходе производства по настоящему делу добыто не было»¹.

В число задач, поставленных в ходе реформирования игровой деятельности, входили защита совершеннолетних и несовершеннолетних граждан от негативного влияния азартных игр, а также пресечение подпольных игровых заведений, осуществляющих деятельность под вывесками легальных организаций. Исходя из сложившейся ситуации, данные задачи решены не были, поскольку в силу недостатков законодательства незаконные организаторы азартных игр продолжают свою

¹ Постановление Верховного Суда Российской Федерации N 25-АД14-4 от 19 января 2015 г.

деятельности, тогда как правоохранные органы и эксперты «связаны» нормами, не охватывающими такую деятельность.

Выходом из данной ситуации может послужить лишь дальнейшее последовательное совершенствование законодательства в сфере игровой деятельности. В действительности приведенные нами примеры устройств не подпадают ни под понятие «азартная игра», ни под понятие «игровой автомат», установленные Федеральным законом от 29 декабря 2006 г. № 244-ФЗ, в связи с чем наиболее логичным было бы изменение именно этих дефиниций. Более того, мнения о необходимости коррекции определений уже неоднократно высказывались учеными, в частности, О.А. Ивановой¹, В.П. Бауэром и другими².

Пункт 1 ст. 4 Федерального закона от 29 декабря 2006 г. № 244-ФЗ гласит, что азартной игрой является «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»³. Такое определение, на наш взгляд, справедливо лишь частично и не охватывает некоторые существующие игры. Блэк-джек и покер, например, в рамках данного определения являются лишь соглашением, в то время как данные игры требуют от участников активных действий, которые в определение не включены, что представляется серьезным упущением. Иными словами, по своей природе азартная игра является не столько соглашением, сколько деятельностью в рамках соглашения.

¹ Иванова О.А. Азартные игры: понятие и признаки в концепции российского законодательства // Вестник Волжского университета имени В.Н. Татищева. 2015. N 2 (82). С. 116 - 117.

² Бауэр В.П. О совершенствовании регулирования деятельности по организации и проведению азартных онлайн-игр // Безопасность бизнеса. 2015. N 1. С. 20 - 21.

³ Федеральный закон "О государственном регулировании деятельности по организации и проведению азартных игр и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации" от 29 декабря 2006 г. N 244-ФЗ (ред. от 22 июля 2014 г.) // Российская газета. 2006. N 297.

Излишним в определении являются указания на «правила, установленные организатором азартной игры». Игроки и организаторы игр в любом случае должны следовать каким-либо правилам, поскольку они включены в заключаемое между ними соглашение.

Таким образом, если исключить тавтологию и иные недостатки из определения, то под азартной игрой, на наш взгляд, будет пониматься деятельность организаторов и участников в рамках заключенного соглашения о выигрыше, основанного на риске.

Пункт 1 ст. 18 Федерального закона от 29 декабря 2006 г. № 244-ФЗ указывает, что игровой автомат - это игровое оборудование (механическое, электрическое, электронное или иное техническое оборудование), используемое для проведения азартных игр с материальным выигрышем, который определяется случайным образом устройством, находящимся внутри корпуса такого игрового оборудования, без участия организатора азартных игр или его работников.

Биржевые аппараты HolyTrade и торговые терминалы «Гермес» не относятся к игровым автоматам как раз потому, что выигрыш ими определяется не случайным образом, а в зависимости от курса валюты, иных активов и обстоятельств. Поскольку привязать выигрыш можно к каким угодно обстоятельствам (а это не составит труда для разработчиков плат и программного обеспечения), то указание на случай представляется излишним и пережитком прошлого, когда «однорукие бандиты» работали именно таким образом. В связи с изложенным предлагаем изменить дефиницию «игровой автомат», которая, на наш взгляд, должна выглядеть следующим образом: игровой автомат - это игровое оборудование (механическое, электрическое, электронное или иное техническое оборудование), используемое для проведения азартных игр с материальным выигрышем, который определяется устройством, находящимся внутри корпуса такого игрового оборудования, без участия организатора азартных игр или его работников.

В заключение следует также отметить, что игорная деятельность носит сложный и неоднозначный характер, поэтому предлагаемые изменения могут служить лишь небольшим шагом в борьбе с незаконными азартными играми. По нашему мнению, проблема противодействия незаконной игорной деятельности требует комплексного исследования, по итогам которого следует ожидать новых рекомендаций по совершенствованию законодательства.

Заключение

Изучение правового регулирования игр и пари в России позволило прийти к следующим выводам.

Игровая деятельность (игорный бизнес) в современной России новое и достаточно популярное явление, но недостаточно законодательно урегулированное. Отсутствие необходимой литературы, а также непостоянство нормативных актов, которое выражается во внесении постоянных изменений, существенно отражается на квалификации специалистов в данной сфере деятельности.

На сегодняшний день важнейшим нормативным актом, регулирующим деятельность по организации и проведению азартных игр в России, является Федеральный закон № 244 - ФЗ, принятый в целях упорядочения общественных отношений, складывающихся в данной сфере путем установления обязательных ограничений и требований; выделения специализированных территориальных зон; выдачи необходимых разрешений и лицензий; запрещения, выявления и пресечения действий субъектов – организаторов азартных игр, нарушающих действующее законодательство в сфере игорного бизнеса.

Недостаточным правовым регулированием законодатель показывает своё негативное отношение к азартным играм и пари. Но все-таки, азартные игры и пари заслуживают более тщательной регламентации в дальнейшем, поскольку игорный бизнес является очень прибыльным.

Деятельность по организации и проведению азартных игр – деятельность, направленная на заключение основанных на риске соглашений о выигрыше с участниками азартных игр и (или) организацию заключения таких соглашений между двумя или несколькими участниками азартной игры.

Большим шагом законодателя является отказ от стимулирующей лотереи в целях исключить возможность проведения азартных игр под ее видом.

Большой проблемой является запрет на деятельность по организации и проведению азартных игр с использованием информационно-телекоммуникационных сетей, в том числе Интернета, а также средств связи, включая подвижную связь. Ведь данный запрет не может ограничиваться исключительно техническим «закрытием» противозаконных сайтов. Сайт может иметь копию, расположенную по другому адресу, либо на другом сервере, либо находиться на доменах, находящихся вне юрисдикции Российской Федерации. При этом осуществление указанной деятельности может быть разрешено на территории иностранного государства. В связи с чем, она является абсолютно легитимной.

Решение данной проблемы представляется возможным, если учесть опыт США, где определено, что игра происходит в месте, откуда делается ставка. То есть необходимо законодательно закрепить понятие места проведения игры, внося соответствующие изменения в статью 4 Федерального закона № 244 – ФЗ.

Таким образом, необходимость совершенствования правового регулирования института игр и пари и связанного с ним бизнеса представляется достаточно очевидной. Это благоприятно отразится и на предпринимателях, которые смогут развивать свой бизнес в более цивилизованных условиях, и на игроках, которые будут проводить свой досуг с большим комфортом, и на государстве, которое получит больше прибыли в казну.

Список используемых источников и литературы

Нормативно - правовые акты

1. Конституция РФ. Принята на всенародном голосовании 12 декабря 1993 года // Собрание законодательства РФ. - 2009. - № 4. - Ст. 445.
2. Часть первая Гражданского Кодекса РФ от 30 ноября 1994 года // Собрание законодательства РФ. - 1994. - № 32. - Ст. 3301.
3. Часть вторая Гражданского Кодекса РФ от 26 января 1996 года // Собрание законодательства РФ. - 1996. - № 5. - Ст. 410.
4. Кодекс об административных правонарушениях от 30.12. 2001 г. № 195-ФЗ // Собрание законодательства РФ. - 2002.- № 1.- Ст.1.
5. Федеральный закон от 26.01.2007 г. № 5-ФЗ «О внесении изменений в статью 1062 части второй ГК РФ» // Собрание законодательства РФ. –2007. - № 5 - Ст. 558.
6. Федеральный закон от 29.12.2006 г. № 244-ФЗ «О государственном регулировании деятельности по организации и проведению азартных игр и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации» // Собрание законодательства РФ. 2007. - № 1. - Ст. 7.
7. Федеральный закон от 8.08.2001 г. № 128-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» // Собрание законодательства РФ 2001.- № 33. - Ст. 3430.
8. Федеральный закон от 11.11.2003 г. № 138-ФЗ «О лотереях» // Собрание законодательства РФ. - 2003. - № 46. - Ст. 4434.
9. Федеральный закон от 26.06.2008 г. №102-ФЗ «Об обеспечении единства измерений» // Собрание законодательства РФ. - 2008. - № 26. - Ст. 3021.
10. Постановлению Правительства РФ от 28.09.2010 г. № 766 «О внесении изменений в Положение о лицензировании деятельности по

организации и проведению азартных игр в букмекерских конторах и тотализаторах» // Собрание законодательства РФ. - 2010. - № 40.- Ст. 5092.

11. Постановление Правительства РФ от 18.06.2007 г. № 376 «Об утверждении Положения о создании и ликвидации игорных зон» // Собрание законодательства РФ. - 2007. - № 26. - Ст. 3181.

12. Постановление Правительства РФ от 17.07.2007 г. № 451 «Об утверждении Положения о лицензировании деятельности по организации и проведению азартных игр в букмекерских конторах и тотализаторах» // Собрание законодательства РФ. - 2007. - № 30. - Ст. 3941

13. Приказ Министерства Финансов РФ от 2.05.2007 г. № 29н «Об утверждении порядка расчета стоимости чистых активов организаторов азартных игр» // Российская газета. – 2007, 26 мая

14. Письмо Министерства финансов РФ от 07.04.2008 г. № 05-03-08/19 «Об определении требований, предъявляемых к лотерейному оборудованию» // Правовая система «Консультант Плюс»

15. Приказ Министерства финансов РФ от 11.01.2013 г. № 4н «Об утверждении административного регламента исполнения ФНС государственной функции по осуществлению государственного надзора за проведением всероссийских лотерей, в том числе за целевым использованием выручки от проведения всероссийских лотерей».- Российская газета. – 2013, 5 июля

16. Приказ Госстандарта РФ от 24.01.2000 г. (ред. 22.02.2008) № 22 «О принятии Правил проведения испытаний игровых автоматов с денежным выигрышем с целью утверждения типа и контроля за их соответствием утвержденному типу» // Российская газета. – 2000, 15 марта.

Материалы судебной практики

17. Определение Конституционного суда РФ от 05.07.2001 № 162-О Об отказе в принятии к рассмотрению запроса Хорошевского районного суда города Москвы о проверке конституционности абзаца второго пункта 2 статьи 224 и пункта 1 статьи 226 Налогового кодекса Российской Федерации» // Вестник Конституционного Суда РФ. – № 1. – 2002.

18. Постановление Федерального арбитражного суда Волго-Вятского округа от 2.10.2009 г. по делу № А79-3288/2009 // СПС Правовая система «КонсультантПлюс»

19. Постановление Федерального арбитражного суда Московского округа от 15.10.2010 г. № КА-А40/11057-10 по делу № А40-66987/10-17-381 // СПС Правовая система «КонсультантПлюс»

20. Постановление Федерального арбитражного суда Западно-Сибирского округа от 26.11.2010 г. по делу № А70-1491/2010 // СПС Правовая система «КонсультантПлюс»

21. Постановление Федерального арбитражного суда Волго-Вятского округа от 25.04.2012 г. по делу № А11-5055/2011 // СПС Правовая система «КонсультантПлюс»

22. Постановление Девятого арбитражного суда от 22.05.2014 по делу № 09АП-7914/2014 // СПС Правовая система «КонсультантПлюс»

Учебная и научная литература

23. Белов В.А. Игры и пари как институты гражданского права // Законодательство. 1999. № 10. С. 5

24. Борисов, А.Н. Комментарий к Федеральному закону от 29.12.2006 года № 244-ФЗ «О государственном регулировании деятельности по организации и проведению азартных игр и о внесении изменений в

некоторые законодательные акты Российской Федерации». – М.: Юстицинформ., 2008. – С. 4

25. Брагинский, М.И., Витрянский, В.В. Договорное право. Книга первая. Общие положения. 3-е изд., стереотипное. - М.: Статут, 2002. - С.439

26. Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право: Договоры о банковском вкладе, банковском счете; банковские расчеты. Конкурс, договоры об играх и пари. - М.: Статут, 2006. Т. 2. – С. 623

27. Гражданское право России: Курс лекций. Ч. 2. Обязательственное право / Под. ред. О.Н. Садикова. - М., 2004. - С. 625

28. Гражданское право. Т. 2. Полутом II / Под ред. Е. А. Суханова. 2-е изд., перераб. и доп. - М., 2005. - С. 350

29. Гражданское право. Том 2. Учебник. Издание третье, переработанное и дополненное. / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого.- М., 2001. С. 706

30. Гражданское право / Под ред. В. В. Залесского, М. М. Рассолова. - М.: Закон и право, 2011.- С. 703

31. Гражданское Уложение: Проект Высочайше учрежденной Редакционной комиссией по составлению Гражданского Уложения (с объяснениями, извлеченными из трудов редакционной комиссии) / Сост. А.А. Саатчиан /Под ред. И.М. Тютрюмова. Т.2. СПб., 1910. С. 1164

32. Гуев, А.Н. Постатейный комментарий к части второй Гражданского кодекса. - М., 2009. - С. 892

33. Дернбург, Г. Пандекты. Т. 3. Обязательственное право. - М., 1904. - С. 341.

34. Кавелин К.Д. Права и обязанности по имуществу и обязательства в применении к русскому законодательству. СПб., 1879. С. 339.

35. Ковалев Е.В. Азартные игры и пари / Е.В. Ковалев // Научно-практический журнал.- 2008.- № 1.- С.34-36.

36. Л. Жюллио де ла Морандьер. Гражданское право Франции. В трех томах. М., 1961. Т.3. С. 330.
37. Миронов. И.В. Проблемы алеаторных правоотношений в российском праве. Дисс. ...канд. юрид. Наук. М., 1998 г. С. 136.
38. Победоносцев, К.П. Курс гражданского права. Ч. III: Договор и обязательство. - М.: Статут, 2003. - С. 622.
39. Романова И.Н. Проблемы и перспективы развития азартных игр / И.Н. Романова // Гражданское право.- 2008.- № 2.- С. 9-10.
40. Садиков, О. Н. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части второй (постатейный). - М., 2007. - С. 783.
41. Хейзинга, Й. Homo ludens. В тени завтрашнего дня. - М., 1992. – С. 32.
42. Хвостов В.М. Натуральные обязательства по римскому праву. М., 1898. С.1.
43. Эрделевский А. Новеллы в законодательстве об играх и пари /А. Эрделевский // Юрист. - 2008. - № 10. - С. 21-24.

