

Классификация игр и пари в российском гражданском праве

В отечественной цивилистической науке относительно классификация игр и пари наметились две концепции: позитивная и негативная. Суть первой концепции состоит в необходимости выработки критериев для классификации игр и пари и закреплении такой классификации в ГК РФ. Сущность негативной концепции состоит в невозможности выработки критериев применимых для классификации всех игр и пари, следовательно, и нет смысла осуществлять такую классификацию.

Являясь сторонником, господствующей, позитивной концепции, Д.И. Мейер делил игры на: разрешенные и запрещенные. По утверждению цивилиста: «... пока игра производится на наличные деньги, она может быть допущена - запрещаются у нас только азартные игры; но когда игра производится в кредит, то она уже предосудительна. Законодательство имеет в виду, что игра человека, не имеющего чем заплатить проигрыш, как и заем, сделанный для игры, легкомысленна, и что как скоро игра происходит в кредит или занимают деньги для того, чтобы вести игру, игрок более рискует, легче решается на проигрыш, нежели когда ему приходится расплачиваться наличными деньгами...»¹.

Игра считалась запрещенной и в тех случаях, когда она приводила к обогащению одной стороны в ущерб другой, когда у сторон отсутствовал взаимный обмен ценностей или услуг, и имелись лишь ни на чем не основанная прибыль одной из сторон².

¹ Мейер Д.И. Русское гражданское право. В 2-х ч. Ч.2. (По исправленному и дополненному 8-му изд. 1902 г.). М., 1997. С. 253.

² Там же. С. 254.

В свою очередь, И.В. Миронов предлагает выделять: игры «на везение» и игры «на умение». Игры «на везение» представляют собой азартные игры, результат которых определяется действиями, полностью основанными на случае, и не зависит от игроков. Игры «на умение» - это азартные игры, результат которых зависит не только от случая, но и от умения игрока, его физической ловкости, сноровки и т.п.¹.

Еще одним сторонником позитивной концепции выступал А.О. Лохвицкий, который предлагает классифицировать все игры на: азартные, публичные и коммерческие². По мнению цивилиста, азартными признаются игры, которые основаны на случае, то есть такие, при которых не может быть ни расчета, ни искусства, ни непрерывно меняющихся шансов успеха. Под публичными азартными играми понимаются азартные игры с участием публичной власти. В коммерческих, иногда весьма сложных по своим правилам играх, обязательно присутствовал элемент торговли³.

И.В. Елисеев, используя в качестве критерия для классификации - степень влияния случая на исход игры выделяет следующие три вида игр: престижные, коммерческие и азартные⁴. По мнению цивилиста: «В престижных играх, к которым обычно относятся спортивные состязания, результат главным образом зависит от умений, навыков и других личных качеств игроков. Правила коммерческих игр, например преферанса или бриджа, уже вводят в игру существенный элемент случайности (расклад карт). Но не менее важная роль здесь отводится и умениям самих игроков: комбинаторным способностям, памяти и т.д. И лишь в азартных играх влияние случая столь велико, что личные качества игроков практически не способны повлиять на результат»⁵.

¹ Миронов И.В. Проблемы алеаторных правоотношений в российском праве: Дисс. канд. юрид. наук. М., 1998. С. 136.

² Лохвицкий А.В. Курс русского уголовного права. СПб., 1871. С. 435.

³ Там же. С. 437.

⁴ Гражданское право: Учебник / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. Ч. 2. М., 2003. С. 821.

⁵ Там же. С. 821.

Достаточно развернутой и интересной видится нам подход А.В. Матина, который положил в основу классификации игр и пари объективные критерии: средства (инвентарь) и объекты (в отношении чего азартные игры проводятся) игры, в связи с чем юридической науке необходимо обобщить «бытовое» и «цивилистическое» деление азартных игр¹.

Оперируя данными критериями, ученый выделяет две группы игр и пари. По критерию средств, лежащих в основе игры, А.В. Матин выделяет следующие виды игр:

1) Кости. С помощью костей, играли и играют в бесчисленное множество игр. Среди наиболее распространенных игры в кости можно выделить чак-э-лак (Chak-a-Luck), хэзард (Hazard) и четыре-пять-шесть, пассе ли, корона и якорь, барбут, тызы. Особое место среди игр в кости занимает домино. В связи с чем, исследователь предлагает расположить данную игру в группе игр в кости².

2) Карточные игры. По утверждению А.В. Матина: «правила игры в карты настолько разнятся, что не представляется возможным представить исчерпывающий перечень карточных игр, но наиболее популярными во всем мире считаются джокер, баккара, бура, кинг, шестьдесят шесть, пасьянс, тысяча, блэк-джек, рамми³.

3) Нарды.

4) Рулетка. Цивилист выделяет два ее вида: европейскую и американскую⁴.

5) Лотерея. Ученый считает, что: «Виды лотереи, проводимой на территории Российской Федерации, определяются в зависимости от способа ее проведения (тиражная, бестиражная и комбинированная), способа формирования призового фонда лотереи (с внесением платы и без внесения платы), территории ее проведения (международная, всероссийская,

¹ Матин А.В. Гражданско-правовое регулирование игр и пари: Дисс. канд. юрид. наук. М., 2006. С. 108.

² Там же. С.103.

³ Там же. С.103.

⁴ Там же. С.104.

региональная и муниципальная), организатора лотереи (государственная и негосударственная) и технологии проведения лотереи (в режиме реального времени и в обычном режиме)»¹.

б) Игровые автоматы. По мнению исследователя все эксплуатируемые в игорных залах игровые автоматы можно условно разделить на несколько групп:

«К первой группе относятся автоматы с денежным выигрышем. Запуск автомата производится с помощью жетона механическим способом (рывком рукоятки). Управление игровой ситуацией осуществляется компьютером. К этой группе относятся автоматы: Покер, Джокер, Холдит и др.

Вторую группу представляют безжетонные автоматы. Запуск и управление игровой ситуацией осуществляется только компьютером. К ним относятся автоматы: Адмирал, Американский покер, Блек-Джек, Жокер Лото и др.

К третьей группе относятся игровые автоматы с вещевыми выигрышами. Запуск автомата осуществляется с помощью жетона, а управление механизмом подачи приза – компьютером.

Четвертую группу составляют детские игровые автоматы без денежного или вещевого выигрыша. Это автоматы: Морской бой, Воздушный бой, Городки, Скачки, Гонки, Кот-рыбалов и др»².

7) Тотализатор. Характеризуя данный вид, А.В. Матина обращает внимание на то, что он может проявляться, как: «а) счетчик на бегах и скачках, показывающий ставки на какую-либо лошадь и общую сумму ставок; б) бюро, принимающее ставки и выплачивающие выигрыши; в) игра на деньги, в которой выигрывает тот, кто сделал ставку на победившего в состязании»³.

По другому критерию - объекту, в отношении которого игроки спорят, А.В. Матин выделяет следующие игры и пари: спортивные (с участием

¹ Матин А.В. Гражданско-правовое регулирование игр и пари: Дисс. канд. юрид. наук. М., 2006. С. 105.

² Там же. С. 105.

³ Там же. С. 106.

людей), об исходе которых спорят участники; игры с животными (лошадьми, собаками и проч.); игры о фактах (споры о фактах)¹.

Другой исследователь - Джон Роберте, все игры условно разбивает на три основных вида:

- игры предполагающие физическое мастерство (в них могли также присутствовать элементы стратегии или случайности);

- стратегические игры (без физического мастерства, но возможно с элементами случайности);

- игры, основанные целиком на случайности²

Еще одним последователем позитивной концепции классификации игр и пари выступает В.А. Запорощенко. Цивилист полагает, что все игры можно условно разделять на две большие группы: имущественные и неимущественные³. Критерием для такой классификации выступил - факт получения победителем или, соответственно, неполучения имущественной (материальной выгоды). По мнению цивилиста: «Если участник, призванный по результатам игры выигравшим, получает некий вещевой приз (например, денежную сумму), игру нужно относить к разновидности имущественных; в противном случае - к неимущественным, совершаемым в виду наличия иного (неимущественного) интереса»⁴.

Примечателен тот факт, что по утверждению исследователя: «неимущественная игра в целом, а также ее отдельные элементы не являются юридическими фактами, влекущими возникновение каких-либо гражданских прав и обязанностей, и как, следствие находятся за рамками правовой регламентации. В свою очередь на имущественные игры законодатель должен обратить особое внимание».

¹ Матин А.В. Гражданско-правовое регулирование игр и пари: Дисс. канд. юрид. наук. М., 2006. С. 107.

² Игровой бизнес: Перевод с англ. и фр. / Ред. сост. А.В. Пурник. М., 1994. С.16.

³ Запорощенко В.А. Особенности правового регулирования алеаторных сделок в Российской Федерации: Дисс. канд. юрид. наук. Екатеринбург, 2006. С. 107.

⁴ Там же. С. 108.

В своей работе В.А. Запорощенко приводит определение имущественных азартных и неазартных игр. Так, по мнению ученого: «имущественная азартная игра - это совокупность рискованных действий ее участников (игроков), направленных на извлечение за счет других игроков имущественной выгоды, имеющей вероятностный и зависящий от случая характер. Примерами имущественных азартных могут выступать игры, совершаемые в казино, с использованием игровых автоматов и др. Одним из основных мотивов, побуждающих субъекта вступить в имущественную азартную игру, является возможность получения выигрыша (имущественной выгоды), именно возможность, поскольку такой результат всегда имеет непредсказуемый (случайный) характер и не связан с желаниями и действиями самого игрока. Выигрыш должен рассматриваться в качестве определенных положительных имущественных последствий для победителя (получение денежной суммы, вещевого приза, выполнение работ, оказание услуг или совершение иных действий, имеющих денежную оценку)»¹.

Имущественная неазартная игра, по мнению цивилиста, представляет собой: «совокупность действий ее участников (игроков), направленных на извлечение имущественной выгоды, исход которой зависит от навыков и умений игроков. Имущественные неазартные игры также связаны с наделением выигравшего участника материальными (имущественными) выгодами, однако победитель в них определяется за счет личных физических и/или умственных (психологических) качеств участников»². В таких играх влияние случая на их результат отсутствует; все участники поставлены в равные условия. В отличие от имущественных азартных игр, в данном случае призовой фонд может формироваться не только участниками, но и третьими лицами.

Коснулся в своей работе В.А. Запорощенко и проблемного вопроса, касающегося классификации пари. Ученый обратил внимание на то, что: «не

¹ Запорощенко В.А. Особенности правового регулирования алеаторных сделок в Российской Федерации: Дисс. канд. юрид. наук. Екатеринбург, 2006. С. 112.

² Там же. С. 113-114.

все пари имеют значение для гражданского права, а лишь те из них, которые влекут передачу имущества (материальных ценностей). Пари, заключаемые на интерес, без цели извлечения имущественной выгоды не могут быть предметом гражданско-правового регулирования, поскольку, следуя смыслу ст. 2 ГК РФ, остаются за рамками отношений, опосредуемых гражданским законодательством»¹.

Аналогично играм, все пари В.А. Запорощенко условно делит на: имущественные и неимущественные. При этом последние (неимущественные пари) не порождают, не изменяют и не прекращают гражданские права и обязанности их участников, не являются сделками и, как следствие, безразличны гражданскому праву. Под имущественным пари, ученый понимает: «соглашение, в рамках которого стороны, делая ставки и высказывая противоположные мнения относительно возможного в будущем или происшедшего в прошлом неизвестного обстоятельства, имеющего случайный (азартный) по отношению к сторонам характер, ставят возможность получения имущественной выгоды, а равно возникновения неблагоприятных последствий в зависимость от наступления или ненаступления соответствующего обстоятельства»².

Являясь еще одним сторонником позитивной концепции О.В. Коваленко полагает, что: «при классификации игр и пари необходимо обратиться к их обязательному компоненту - к риску»³. Такой подход позволит сформулировать ряд общих положений, характеризующих исследуемые понятия и установить критерии, предоставляющие возможность относить к ним уже существующие, а равно вновь появляющиеся игры и пари. По мнению цивилиста: «помимо риска, непременным атрибутом игр и пари выступает и экономическая их основа, которая строится по модели объединения взносов нескольких лиц для выдачи из общего фонда приза

¹ Запорощенко В.А. Особенности правового регулирования алеаторных сделок в Российской Федерации: Дисс. канд. юрид. наук. Екатеринбург, 2006. С. 117.

² Там же. С.118.

³ Коваленко О.В. Игры и пари в гражданском законодательстве Российской Федерации: Дисс. ... канд. юрид. наук. Белгород, 2010. С. 92.

победителю»¹. Все эти признаки позволили О.В. Коваленко прийти к выводу о том, что игры и пари являются алеаторными правоотношениями и именно они, по мнению автора, должны лечь в основу классификации игр и пари, разделяя их на: алеаторные и неалеаторные². Под алеаторной игрой цивилист предлагает понимать: «совокупность рискованных (создаваемых непосредственно волей самих участников) действий, направленных на получение выигрыша за счет объединения денежных взносов игроков»³. В свою очередь, под алеаторным пари О.В. Коваленко предлагает понимать - основанное на риске (создаваемом непосредственно волей самих спорящих) соглашение, на основе которого один из участников утверждает о наличии (в прошлом или будущем) определенного обстоятельства, а другой отрицает это, при этом выигрыш, образованный за счет объединения денежных взносов спорящих получает тот из них, чей прогноз оказывается верным⁴.

В заключении своего исследования О.В. Коваленко приходит к выводу о том, что «назревает необходимость о введении в ст. 1062 и ст. 1063 ГК РФ терминов «алеаторная игра» и «алеаторное пари», в качестве альтернативы уже закрепленных в них понятий «игра» и «пари», как «широких» и отдаленных от законодательных предписаний»⁵.

По мнению Т.И. Султоновой: «чтобы классификационное разделение азартных игр отвечало потребностям правовой науки, необходимо, чтобы такое их построение способствовало отражению их места и роли в общем механизме правового регулирования. И одной из таких наиболее значимых для правового регулирования классификаций азартных игр, на наш взгляд, является их разделение по признаку легитимности, то есть в зависимости от того, как данные правовые конструкции согласуются с предписаниями

¹ Коваленко О.В. Игры и пари в гражданском законодательстве Российской Федерации: Дисс. ... канд. юрид. наук. Белгород, 2010. С. 94.

² Там же. С. 95.

³ Там же. С. 95.

⁴ Там же. С. 95.

⁵ Там же. С. 95.

юридических норм. Использование такого основания позволяет выделить дозволенные и запрещенные азартные игры»¹.

В цивилистической науке можно встретить и другие классификации. Так, например, «по числу участников различают одиночные, парные, с тремя участниками, с четверыми участниками и т.д. азартные игры. По числу ходов азартные игры классифицируют на одноходовые и многоходовые, последние в свою очередь разделяются на стохастические и дифференциальные. По состоянию информации азартные игры делят на игры с полной информацией (игроки получают всю игровую информацию после очередного хода соперника) и игры с неполной или скрытой информацией. По характеру отношений игроков различают бескоалиционные игры, игроки в которых играют каждый за себя, и кооперативные игры, когда игроки объединяются в коалиции с одинаковыми на время игры интересами»².

Как видим, приведенные классификационные построения игр и пари содержат большой массив информации об их феномене. Однако не каждое из них можно признать юридически значимым и пригодным для правоприменительной практики. Иногда в основе такой классификации лежат критерии, не имеющие правового значения. В этом случае мы имеем просто иллюстрированную классификацию, но не имеющую своего применения в юридической практике.

¹ Султонова Т.И. Классификация азартных игр по признаку их легитимности // Вестник Тюменского государственного университета. Социально-экономические и правовые исследования. 2015. Т. 1. № 1. С. 116.

² Там же. С. 116.