

тельных операции), то мы имеем дело с игрой. В этой связи следует согласиться с мнением В А Запорощенко, рассматривающего игру, как совокупность действий, цель которых – выявить победителя¹. В случае если, действия участников пассивные, то мы имеем дело с пари. Другими словами, обстоятельство, в отношении которого возник спор в пари, носит объективный характер, и наступление его не должно быть связано с действиями сторон.

Полагаем, что такое разграничение игр и пари позволит охватить все возможные их модификации, в том числе и те, где в основу положены физическое и/или интеллектуальное состязание, случай, получение имущественной выгоды или

КЛАССИФИКАЦИЯ ИГР И ПАРИ В ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ РОССИИ

О.В. Коваленко

Проблема классификации гражданско-правовых отношений возникающих из игр и пари является на сегодняшний день одной из актуальных. В юридической литературе наметились две концепции относительно классификации игр и пари: негативная и позитивная. Сущность негативной концепции состоит в отрицании необходимости их полной классификации. Так, И В Берекет, разделяя «негативную» концепцию утверждает, что «... исследования и практика показывают, что нет необходимости классифицировать игры на азартные или другие виды. Это вызывает только путаницу. Прямолинейное изгнание одних игр приводит к появлению других, в другом обличье. вместо карт – домино и шахматы, вместо шахмат – компьютерные игры и автоматы»¹.

По мнению Т В. Сойфер, «достаточно сложно сформулировать всеобъемлющее понятие, которое бы учитывало особенности всех возможных модификации игр и пари»².

¹ Запорощенко В А Особенности правового регулирования алеаторных сделок в Российской Федерации Дисс канд юрид наук – Екатеринбург, 2006 – С 107

¹ Берекет В М Административно-правовое регулирование игорного бизнеса Дисс канд юрид наук – М, 1996 – С 16

² Сойфер Т В Проведение игр и пари // Гражданское право Учебник Часть

Суть господствующей «позитивной» концепции состоит в необходимости и возможности классификации игр и пари. Так, еще в Риме выделяли игры на угощение и игры на деньги³. Как подчеркивал в этой связи Ю. Барон, «вообще игры запрещены, но дозволяется игра на угощение; игра на деньги дозволена лишь в области *ludi virtutis causa* (борьба, военные игры). Из них Юстиниан признал дозволенными только пять определенных игр и то с тем, чтобы ставить не больше одного солида»⁴.

А.О. Лохвицкий предлагает различать игры: азартные, публичные азартные игры и коммерческие игры. По его мнению, азартными можно назвать игры, которые основаны на случае, то есть такие, при которых не может быть ни расчета, ни искусства, ни непрерывно меняющихся шансов успеха¹. Под публичными азартными играми А.О. Лохвицкий, понимал азартные игры с участием публичной власти². В коммерческих, иногда весьма сложных по своим правилам играх, обязательно присутствовал элемент торговли³.

По мнению С.М. Тарасова, существуют игры, в которых больше азарта, чем игры. Исходя из этого он предлагает делить игры на азартные и неазартные. К азартным играм следует отнести: «двадцать одно», баккара, макао, тринадцать. К неазартным играм относят: преферанс, пикет, тысяча и др⁴.

Имеет место и точка зрения о том, что каждая игра отличается своими характерными особенностями и правилами, но вместе с тем, многие имеют и схожие признаки, по которым они объединяются в отдельные группы (семейные, коммерческие, азартные). Семейные игры наиболее просты по своим правилам. В коммерческих, иногда весьма сложных по своим правилам играх, обязательно присутствует элемент торговли. В свою очередь в азартных карточных играх наиболее ярко проявляется элемент случайности⁵.

П. Обязательственное право / Под ред. В.В. Залесского. – М., 1998. – С. 603.

³ Памятники римскому праву. Законы XII таблиц. Институции Гая. Дигесты Юстиниана. – М., 1997. – С. 343.

⁴ Барон Ю. Система римского гражданского права. Вып. 3. Кн. IV. Обязательственное право. – СПб., 1910. – С. 31.

¹ Лохвицкий А.В. Курс русского уголовного права. – СПб., 1871. – С. 435.

² Там же. – С. 436.

³ Там же. – С. 437.

⁴ Тарасов С.М. Игры для всех: азартные и неазартные. – М., 1991. – С. 22.

⁵ Лесной Д.С., Натансон Л.Г. Блэкджек. – М., 2001. – С. 3.

И.В. Миронов выделяет две разновидности азартных игр: игры «на везение» и игры «на умение»⁶.

Игры «на везение» – это 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.

Как считает И.В. Миронов, «основным признаком игры, который позволяет отграничивать ее от пари, является состязательность. Игра всегда и во всех случаях состязание между участниками. В пари состязание в открытой форме отсутствует. Состязаются не сами игроки, а объекты, по поводу которых они спорят, либо вообще состязание как таковое отсутствует»¹.

По мнению И.В. Елисеева степень влияния случая на исход игры позволяет классифицировать все игры на три вида: престижные, коммерческие и азартные². 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 результат³.

Сходной позиции придерживается Джон Роберте, который предлагает разбить все игры 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) и игры, основанные целиком на случайности⁴.

⁶ Миронов И.В. Проблемы алеаторных правоотношений в российском праве: Дисс. канд. юрид. наук. – М., 1998. – С. 136.

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

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

³ Гражданское право: Учебник / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. Ч. 2. – М., 2003. – С. 821.

⁴ Игорный бизнес: Перевод с англ. и фр. / Ред. сост. А.В. Пурник. – М.,

Особого внимания заслуживает точка зрения В.А. Запорощенко, который предлагает разделять игры на две группы: имущественные и неимущественные¹. Критерием данной классификации выступает факт получения победителем или, соответственно, неполучения имущественной (материальной) выгоды). 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) интереса². По мнению автора 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 внимание³. Далее, В.А. Запорощенко приводит собственную доктринальную формулировку имущественных игр с учетом их классификации на азартные и неазартные. Так, 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).

Автор подчеркивает, 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.

1994. – С.16.

¹ Запорощенко В.А. Особенности правового регулирования алеаторных сделок в Российской Федерации: Дисс. канд. юрид. наук. – Екатеринбург, 2006. – С. 107.

² Там же. – С. 108.

³ Там же. – С. 112.

¹ Запорощенко В.А. Особенности правового регулирования алеаторных сделок в

В свою очередь, имущественная азартная игра представляет собой совокупность действий ее участников (игроков), направленных на извлечение имущественной выгоды, исход которой зависит от навыков и умений игроков.

Имущественные азартные 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. 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 лицами².

Следует отметить, что в своей работе В.А. Запорощенко касается проблемного вопроса классификации пари. Он считает, что не 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. По мнению автора, будет уместным делить все пари 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 праву³.

В заключении, автор формулирует определение имущественному пари, понимая его, как 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 обстоятельства¹.

Российской Федерации: Дисс. канд. юрид. наук. – Екатеринбург, 2006. – С. 112.

² Там же. – С. 113-114.

³ Там же. – С. 117.

¹ Запорощенко В.А. Особенности правового регулирования алеаторных

С данной позицией нельзя не согласиться. Полагаем, что приведенная В.А. Запорощенко классификация игр и пари должна найти отражение в действующем гражданском законодательстве России, так как основывается на объективном критерии получения или неполучения победителем имущественной (материальной) выгоды).

ИСТРЕБОВАНИЕ ДОКУМЕНТОВ КАК СПОСОБ СОБИРАНИЯ ДОКАЗАТЕЛЬСТВ ЗАЩИТНИКОМ НА СУДЕБНЫХ СТАДИЯХ УГОЛОВНОГО ПРОЦЕССА

И.С. Краскова

В качестве одного из способов собирания доказательств защитником является истребование документов. Согласно п.3 ч.3 ст.86 УПК РФ, адвокат имеет право истребовать справки, характеристики, иные документы от органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений и организаций, которые обязаны предоставлять запрашиваемые документы или их копии. Аналогичное правомочие содержит и ч.3 ст.6 ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации».

Для защитника, участвующего в уголовном судопроизводстве, указанное средство доказывания не является новым. Правомочия по истребованию справок, характеристик, иных документов регламентировались ст.51 УПК РСФСР 1960 года, ст.15 Положения об адвокатуре РСФСР 1980 года с той лишь разницей, что ранее защитник имел право запрашивать документы через юридические консультации. Сейчас же закон предоставляет возможность осуществлять его самостоятельно.

Истребование документов является одним из распространенных способов участия защитника в доказывании. Получаемые адвокатом характеристики, справки, иные документы позволяют устанавливать положительные качества личности обвиняемого, обстоятельства, исключающие или смягчающие уголовную ответственность и наказание, сведения, подтверждающие меньший вид и