БАСКЕТБОЛЬНЫЙ АРБИТРАЖНЫЙ СУД

**Руководство по урегулированию конфликтов во время пандемии COVID-19**

**Публикация от 20 апреля 2020 года**

**Президент БАС, вице-президент и арбитры**

В настоящее время мир оказался в чрезвычайно сложной ситуации из-за пандемии COVID-19, в связи с чем правительствам приходится принимать меры для смягчения ее влияния и последствий как для предприятий, так и для работников во всех сферах деятельности.

Кризис, безусловно, сильно повлиял на профессиональный баскетбол, в особенности это связано с приостановкой большинства соревнований или даже их досрочным завершением. Это, в свою очередь, влечёт за собой возникновение правовых вопросов, касающихся контрактов, а главным образом, трудовых отношений игроков и тренеров с клубами. В последние недели многие стороны обращались в БАС или ФИБА, с целью узнать, каким будет решение по данным юридическим вопросам арбитрами БАС.

Безусловно, каждый случай должен и будет рассматриваться в индивидуальном порядке соответствующим арбитром БАС, принимая во внимание все имеющиеся обстоятельства, а также учитывая решение ex aequo et bono, в случае если стороны не договорились об ином (Статья 15 Арбитражного регламента БАС). Однако президент БАС, вице-президент и арбитры решили, что возникшая в результате пандемии COVID-19 действительно нестандартная ситуация, требует от них исключительного шага с целью обеспечения правовой точности в баскетбольном сообществе, который также поспособствует решению вопросов мировым путем.

После коллективного обсуждения некоторых существенных вопросов, возникающих в результате пандемии COVID-19, а также в соответствии со статьей 16.1 Арбитражного регламента БАС*1*,президент БАС совместно с вице-президентом и арбитрами изложили в данном Руководстве свои общие взгляды на то, какие пути решения данных вопросов в соответствии со стандартом ex aequo et bono они рассматривают как наиболее верные и справедливые.

Во избежание недоразумений необходимо сделать пять пояснений:

* Во-первых, данное Руководство носит только временный характер и направлены на устранение последствий кризиса COVID-19 для контрактов в баскетболе. В частности, это касается тех последствий, которые возникают в результате приостановления или прекращения домашних чемпионатов в результате пандемии.

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

1. *«В интересах развития последовательного прецедентного права БАС президент может консультироваться с другими арбитрами БАС или разрешать им совещаться между собой по принципиальным вопросам, поднятым в рассматриваемом деле».*
* Во-вторых, данное Руководство включает только те принципы, из которых могут быть сделаны исключения в зависимости от обстоятельств конкретного случая (включая, например, применимые руководящие принципы здравоохранения).
* В-третьих, данное Руководство отражает исключительно консенсус, достигнутый президентом, вице-президентом и арбитрами БАС в ходе неформальных обсуждений абстрактных правовых вопросов. Они не являются обязательными к применению правилами и, как само собой разумеющееся, они не влияют на свободу действий каждого арбитра БАС при принятии решений по отдельному делу.
* В-четвертых, данное Руководство не вносит изменений и не заменяет Арбитражный регламент БАС или другие правила процедуры, регулирующей международный арбитраж.
* В-пятых, данное Руководство будет постоянно пересматриваться и может подвергаться корректировкам в зависимости от соответствующих изменений.

При этом принципы, согласованные президентом, вице-президентом и арбитрами БАС, заключаются в следующем:

**I. Определение**

1. В настоящем Руководстве термин «Период изоляции» относится к периоду, который начинается с даты приостановления/прекращения соответствующего чемпионата страны 2019/20 года и заканчивается датой возобновления чемпионата или первоначальной датой окончания, в случае если соревнования не возобновлены.

**II. Приоритет решения мировым путем**

1. Мировые урегулирования являются предпочтительными при разрешении споров, возникающих в результате кризиса COVID-19. Стороны обязаны добросовестно пересмотреть условия своего контракта, чтобы на дружественной основе урегулировать договорные вопросы, возникающие в связи с пандемией.
2. Любое нарушение этой обязанности может быть принято во внимание арбитром при рассмотрении дела по существу и при принятии решения об арбитражных расходах, судебных издержках и прочих расходах.
3. При отсутствии каких-либо общих оснований для юридической недействительности арбитраж будет учитывать мировые соглашения, заключенные с целью устранения последствий кризиса COVID-19. Это не зависит от того, соответствует ли содержание урегулирования дальнейшим принципам, изложенным ниже.
4. Мировые соглашения, заключенные после начала периода изоляции, будут считаться опровержимыми, поскольку они были выполнены сторонами с целью устранения последствий кризиса COVID-19.

**III. Новые контракты, заключенные после начала периода изоляции**

1. Принципы, закрепленные в данном документе, в целом не применяются к контрактам, заключенным после начала периода изоляции. Предполагается, что эти контракты будут аннулированы с учетом последствий кризиса COVID-19. То же самое, в принципе, относится к контрактам, которые были продлены либо по соглашению сторон, либо в одностороннем порядке клубом после начала периода изоляции.

**IV.Распределение риска**

1. Пункты, просто предусматривающие контракт с «полной гарантией» или «срочный» (контракт не может быть расторгнут досрочно по соглашению сторон), не распределяют связанные с кризисом COVID-19 экономические риски ни с одной из сторон контракта.
2. Последствия кризиса COVID-19 не могут быть отнесены только к одной из сторон, если отсутствует какое-либо четко установленное договорное положение, предусматривающее иное для событий, достаточно похожих на нынешнюю пандемию и ее последствия для баскетбольных соревнований. Без таких четких формулировок в контракте неблагоприятные последствия кризиса COVID-19 должны быть разделены обеими сторонами согласно их соответствующим обстоятельствам. И наоборот, в случае если в контракте содержатся четкие формулировки о том, как распределять риски, такие как пандемия COVID-19, арбитр будет откланяться от такого соглашения только в соответствии с установленной юриспруденцией БАС, если последствия такого распределения риска будут крайне несправедливыми.

**V. Расторжение и срок действия договоров**

1. Принцип pacta sunt servanda должен в целом соблюдаться в соответствии с действующей судебной практикой БАС во времена кризиса COVID-19. Следовательно, контракт не прекращается автоматически из-за пандемии. Кризис COVID-19 также не дает ни одной из сторон веских причин в одностороннем порядке расторгнуть договор.
2. В случае если договор был расторгнут любой из сторон до периода изоляции, будет опровержимо предположено, что договор не был расторгнут из-за кризиса COVID-19. В таком случае будет применяться действующая судебная практика БАС в отношении законного / незаконного расторжения.
3. При подсчете убытков при любом незаконном расторжении контрактов, не связанным с кризисом COVID-19, арбитры, в принципе, не будут учитывать гипотетическое влияние, которое COVID-19 мог оказать на контракт.

В частности, при любом незаконном расторжении контракта клубом, не связанного с кризисом COVID-19, Руководство по сокращению заработной платы игроков и тренеров (см. пункт № 16) не применяется к подсчету убытков или невыплаченных вознаграждений по договору. Ответственность за предоставление доказательств, что Руководство применяется исключительно в целях справедливости, лежит на соответствующем клубе. Элементами, которые могут быть приняты во внимание в данном контексте, являются характер, мотив и серьезность совершенного нарушения договора, а также близость периода совершения нарушения к периоду изоляции и поведение сторон после нарушения. В случае если имеют место причины отклониться от вышеуказанных принципов, т.е. невозможность применения Руководства, следует отдать предпочтение варианту отсрочки урегулирования некоторых претензий до начала сезона 2020/21 года.

1. Если национальный чемпионат сезона 2019/20 продлится после первоначально запланированной даты окончания, чтобы компенсировать (хотя бы частично) период изоляции, контракты между участвующими клубами и их игроками и тренерами будут оставаться в силе до даты последнего матча соответствующего клуба в этом сезоне, если из договора не ясно, что стороны намеревались завершить контракт до изначально запланированного финала сезона 2019/20 или если это не было бы в значительной степени несправедливо.
2. Если до начала периода изоляции игрок или тренер заключили контракт на сезон 2020/21 с другим клубом, а в результате продления сезона (см. пункт № 12) его/ее контракт на сезон 2019/20 стал конфликтовать по времени с новым контрактом, игрок/тренер, предыдущий и новый клубы должны добросовестно стремиться справедливо решить проблему путем мирного урегулирования, принимая во внимание интересы вовлеченных сторон.

**VI. Влияние на договорные обязательства клубов**

Во время периода изоляции договорные обязательства клуба по отношению к своим тренерам/игрокам должны быть изменены следующим образом:

1. *Удобства и услуги* (такие как автомобиль, жилье, питание, медицинская страховка): Клуб должен продолжать предоставлять любые *удобства и услуги*, предусмотренные в контракте, при условии, что игрок добросовестно их эксплуатирует, и в зависимости от степени того насколько он в них нуждается.
2. *Бонусы*: бонусы, которые должны были быть выплачены до периода изоляции, по-прежнему подлежат выплате, однако срок выплаты должен быть отложен до начала сезона 2020/21 соответствующего национального чемпионата. Начисление бонусов во время периода изоляции не производится. Бонусы не начисляются на основании положения клуба в турнирных таблицах национального и международных чемпионатов сезона 2019/20, если соответствующий чемпионат не будет завершен после периода изоляции.
3. *Заработная плата*: Обязательства клубов по выплате зарплаты игрокам и тренерам должны быть адаптированы с учетом следующего
* в период изоляции выполнение игроками и тренерами своих договорных обязательств в значительной степени приостановлено (см. пункты № 18, 19), а также
* кризис, вызванный COVID-19, нарушил финансовые презумпции, на основании которых были заключены контракты между сторонами.

Исходя из вышеизложенных соображений, справедливо утверждение, что обязательства клуба по выплате заработной платы в период карантина ограничиваются следующим образом:

1. Размер сокращения зарплаты будет зависеть от месячной зарплаты игрока/тренера, а следующая шкала будет определять оценку арбитрами справедливого сокращения:

От 1 Евро до 2500 Евро/месяц - снижение на 0-20%

Каждый евро при зарплате свыше 2500 Евро/месяц сокращается на 50% в качестве отправной точки, но подлежит корректировке в большую или меньшую сторону (см. ниже)

При определении точного процента сокращения заработной платы в каждом индивидуальном случае арбитр будет учитывать, в частности, следующие критерии:

* общая сумма заработной платы, т.е. для более низких зарплат процент сокращения меньше, чем для более высоких;
* финансовое положение клуба в результате кризиса, вызванного COVID-19;
* индивидуальные обстоятельства игрока/тренера, в частности его или ее разумные расходы на проживание и степень, в которой он или она несет финансовую ответственность за кого-либо еще;
* выполнили ли стороны свои обязательства в соответствии с пунктом
№ 2 данного Руководства и в целом действовали ли добросовестно. Действия клуба не считаются таковыми, если клуб дискриминирует игрока/тренера по сравнению с другими игроками/тренерами находящимися в схожих условиях; и
* принцип пропорциональности и обоснованности, в частности, каким образом клуб будет использовать денежные средства, сэкономленные за счет сокращения зарплат.
1. Обязанностью сторон является обоснование и предоставление необходимых доказательств для определения соответствующего снижения заработной платы в каждом конкретном случае.
2. Если сезон 2019/20 национального чемпионата будет возобновлен после периода изоляции, то ежемесячные оклады, причитающиеся по контракту до конца этого сезона, должны быть сокращены в адекватной мере, при учете что доходы клуба будут ниже, чем аналогичные доходы в сезоне, протекающем в нормальном режиме, несмотря на его возобновление. Однако такое сокращение должно быть ниже, чем сокращение, применяемое на протяжении периода изоляции, и не должно превышать 50%.
3. Во избежание возникновения заблуждений поясняем, что заработная плата, которая должна была быть выплачена до начала периода изоляции, не подлежит вышеуказанному сокращению. Однако срок погашения до 50% такой невыплаченной заработной платы может быть отложен до начала сезона 2020/21 национального чемпионата, при условии, что клуб обосновывает и доказывает, что такая отсрочка необходима во избежание неплатежеспособности.
4. Клубы обязаны заботиться о своих игроках и тренерах. В частности, клубы должны подать заявку на любую финансовую помощь, доступную в соответствующей юрисдикции, чтобы смягчить любые последствия, возникающие для его игроков/тренеров из-за сокращения оплаты, вызванного пандемией COVID-19. Нарушение этой обязанности должно учитываться при принятии решения о сокращении или отсрочке претензии игрока/тренера.

**VII. Влияние на договорные обязательства игроков**

1. Обязательства игроков по предоставлению спортивных услуг должны быть приостановлены на протяжении периода изоляции, за исключением случаев, когда это допускается действующим руководством общественных правил здравоохранения. Обязательства в отношении неспортивных услуг не должны быть приостановлены, за исключением случаев, когда это не соответствует действующему руководству общественных правил здравоохранения.
2. Игроки обязаны оставаться в форме и сохранять здоровье во время периода изоляции (насколько это возможно в условиях, преобладающих в соответствующей стране), а также участвовать в любых запланированных командных мероприятиях, которые допустимы в соответствующей юрисдикции, например, командные встречи посредством видеоконференций или, в зависимости от действующего руководства общественных правил здравоохранения, индивидуальные или групповые тренировки.

**VIII. Соглашения с агентами**

1. Несмотря на то, что в настоящем Руководстве основное внимание уделяется договорным отношениям между клубами и игроками/тренерами, арбитры также будут стремиться использовать принципы, изложенные в настоящем документе, и в отношении договорных отношений с другими участниками, в частности с агентами, в той степени, в которой это будет сочтено целесообразным.