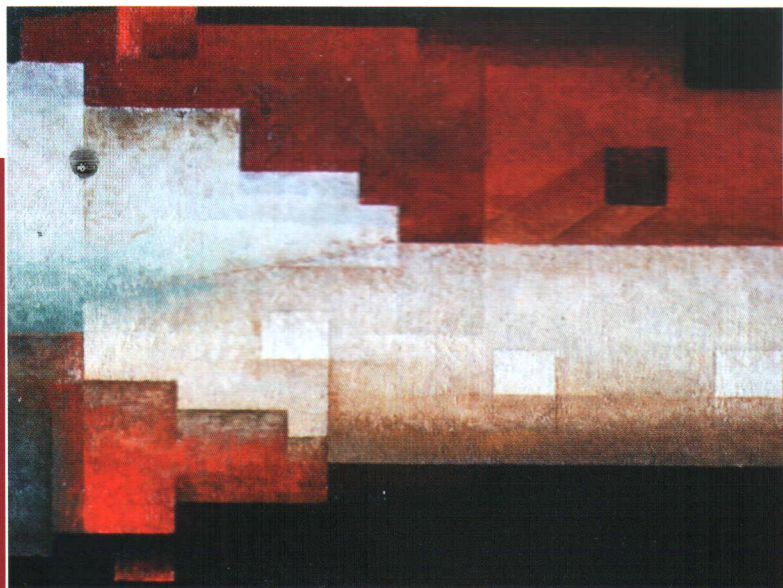


Открыта подписка
на 2009 год



www.reglament.net

Международные банковские операции

▲ Страхование сделок торгового финансирования
▲ Россия и глобальный кризис
▲ Налоговое планирование при импорте



> 06'2008 (28)

Методический журнал

Международные банковские операции

Издается с 2004 года. Выходит один раз в два месяца.

Зарегистрирован Федеральной службой по надзору в сфере массовых коммуникаций,

связи и охраны культурного наследия 20 августа 2007 года.

Свидетельство о регистрации ПИ № ФС77-29295

УЧРЕДИТЕЛЬ И ИЗДАТЕЛЬ

Издательский дом «РЕГЛАМЕНТ»® (ООО «Регламент»)
www.reglament.net

Генеральный директор **Е.П. Солдатова**
Зам. генерального директора **А.В. Ануфриев**

ДЕПАРТАМЕНТ ФИНАНСОВЫХ ИЗДАНИЙ

Зам. директора департамента (шеф-редактор) **О.А. Глазкова**
Главный редактор **Н.В. Макарова**
Зам. главного редактора **М.О. Стешина**
Выпускающий редактор **Л.В. Филимонова**

ОТДЕЛ ПРЕДПЕЧАТНОЙ ПОДГОТОВКИ

Начальник отдела **А.Н. Тимченко**
Верстка **Е.П. Воронцова**
Корректура **Н.Н. Лисицына**

КОММЕРЧЕСКАЯ ДИРЕКЦИЯ

Руководитель Объединенного центра логистики **Е.С. Маслова**
Начальник отдела подписки и распространения
Т.С. Казанцева (kazantseva@bdc.ru)

ОТДЕЛ МАРКЕТИНГА И PR

Начальник отдела **А.В. Гришунин** (grishunin@bdc.ru)

ЭКСПЕРТНЫЙ СОВЕТ

М.А. Бездудный, Банк России, начальник управления, к.э.н.
П.И. Горбачев, Банк Москвы, вице-президент, член правления
В.В. Ермакова, ООО «БТА Банк», вице-президент
А.Е. Зыкова, ООО «БТА Банк», зам. начальника управления
по работе с финансовыми институтами
А.Г. Иванов, Московский Кредитный Банк, вице-президент,
член правления
Г.С. Панова, Финансовая академия, д.э.н., профессор
Н.А. Ранних, Внешэкономбанк, советник Департамента
финансовых институтов



Издательская группа «БДЦ-ПРЕСС»

Генеральный директор **Д.А. Равкин**
Исполнительный директор **В.В. Королев**
Руководитель финансовой службы **С.В. Сердышева**
Заместитель генерального директора
по общим вопросам **Д.Ю. Комяков**
Главный бухгалтер **Е.А. Снегирева**

ОБ ИЗДАТЕЛЕ

Издательский дом «РЕГЛАМЕНТ»® входит в состав Издательской группы «БДЦ-ПРЕСС», которая работает на рынке специализированной финансовой литературы с 1993 года.

Издательский дом «РЕГЛАМЕНТ»® выпускает методические журналы и пособия, проводит семинары и консультации для специалистов банков и страховых компаний.

Издательский дом «РЕГЛАМЕНТ»® сегодня — это:

- 35 методических журналов и специальных пособий;
- актуальная информация, методики и аналитика для всех подразделений кредитных организаций и страховых компаний;
- компетентные авторы — высококвалифицированные специалисты, имеющие большой опыт практической работы в банковской и страховой сферах;
- практические семинары и консультации по актуальным вопросам работы банков и страховых компаний.

МЕТОДИЧЕСКИЕ ЖУРНАЛЫ ДЛЯ БАНКОВ

- Налогообложение, учет и отчетность в коммерческом банке
- МСФО и МСА в кредитной организации
- Международные банковские операции
- Расчеты и операционная работа в коммерческом банке
- Юридическая работа в кредитной организации
- Банковское кредитование
- Управление в кредитной организации (аналитический журнал)
- Регламентация банковских операций. Документы и комментарии
- Банковский ритейл
- Организация продаж банковских продуктов
- Инвестиционный банкинг
- Факторинг и торговое финансирование
- Банковский дайджест — КАПИТАЛ

МЕТОДИЧЕСКИЕ ПОСОБИЯ ДЛЯ БАНКОВ

- Большая книга бухгалтера банка
- Розничные банковские продукты: проектирование, продажа, риск-менеджмент (практическое пособие)
- Платежные системы и расчеты
- Применение законодательства в практике
- Факторинг: продажа, учет, контроль, анализ, административная практика (практическое пособие)
- Анализ тупиковых ситуаций в работе бухгалтера коммерческого банка
- Налоговая прозрачность кредитной организации: анализ выявляемых нарушений законодательства
- Рекомендации в кредитной организации: методология, практика, регламентация (2 тома + CD)
- Финансовый мониторинг в кредитных организациях (практическое пособие)
- Страхование залогов: методология и практика

ИНДЕКСЫ В КАТАЛОГАХ

Роспечать: 82595
«Почта России»: 24332
«Пресса России»: 10169

ПОДПИСКА ЧЕРЕЗ ИНТЕРНЕТ

www.reglament.net
www.presscafe.ru
www.setbook.ru

© ООО «Издательская группа «БДЦ-ПРЕСС», 2008

© ООО «Регламент», 2008
РЕГЛАМЕНТ® является зарегистрированным товарным знаком ООО «Регламент»

Подписка на издания
Издательского дома
«РЕГЛАМЕНТ»® возможна
в редакции с любого месяца.

Телефон коммерческой
дирекции: (495) 921-2334.
E-mail: podpiska@bdc.ru

По всем вопросам,
связанным с доставкой
изданий и отчетных
документов, обращайтесь
в Объединенный центр
логистики Издательского дома
«РЕГЛАМЕНТ»® по телефону:
(499) 271-3426

Мнения, оценки и рекомендации в статьях, размещенных в журнале, отражают точку зрения их авторов и не являются обязательными к исполнению. ООО «Регламент» и авторы материалов, опубликованных в журнале, не несут ответственности за возможные убытки, которые могут быть причинены лицам в результате использования или невозможности использования ими размещенных материалов. Пользователь самостоятельно оценивает возможные риски совершения юридически значимых действий на основе размещенной в журнале информации и несет ответственность за их неблагоприятные последствия. Полное или частичное воспроизведение каким-либо способом материалов, опубликованных в журнале, допускается только с письменного разрешения редакции. Редакция не несет ответственности за достоверность информации в рекламных объявлениях

Адрес учредителя, издателя и редакции: 125008, Москва, ул. Б. Академическая, 39. Телефон: (495) 921-2334.
Отпечатано в типографии ООО ТПФ «КВОЛИТАЙП».
Адрес: 127550, Москва, ул. Прянишникова, 8а. Тираж 1500 экз.
Цена свободная. Подписано в печать 04.12.2008

АКТУАЛЬНАЯ ИНФОРМАЦИЯ

- 7 **НОВОСТИ МЕЖДУНАРОДНОГО БАНКОВСКОГО СООБЩЕСТВА**
13 **МОНИТОРИНГ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА**
15 **ОБЗОР КОНФЕРЕНЦИЙ**
15 ПРОБЛЕМЫ НАЛИЧНОГО ДЕНЕЖНОГО ОБРАЩЕНИЯ НА XII МЕЖДУНАРОДНОЙ
 КОНФЕРЕНЦИИ В ПРАГЕ
25 **СПРАВОЧНЫЙ МАТЕРИАЛ**
25 ИТОГИ САММИТА ПО ФИНАНСОВЫМ РЫНКАМ И МИРОВОЙ ЭКОНОМИКЕ

РЕГУЛИРОВАНИЕ МЕЖДУНАРОДНЫХ ОПЕРАЦИЙ

- 33 **Н.В. Букина**, независимый эксперт
 ГЛОБАЛЬНЫЙ ФИНАНСОВЫЙ КРИЗИС МЕНЯЕТ МИРОВУЮ ФИНАНСОВУЮ АРХИТЕКТУРУ
 По всему миру падают фондовые рынки, рушатся или выставляются на продажу крупные финансовые институты, правительства разных стран вынуждены придумывать и внедрять планы спасения своих финансовых систем. В современном взаимосвязанном мире нет ни одной страны, которой не коснется глобальное финансовое разрушение.

40 **Е.В. Иванова**, ГУ — Высшая школа экономики
 ЭКОНОМИКО-ПРАВОВЫЕ АСПЕКТЫ БАНКОВСКИХ ОПЕРАЦИЙ
 НА ФОНДОВЫХ БИРЖАХ МИРА
 Автор рассматривает механизм функционирования операций по размещению, обращению и приобретению ценных бумаг на фондовых биржах и биржевых секциях в целом, прикладные аспекты деятельности бирж, а также некоторые проблемы практики разрешения споров в биржевой деятельности.

КОРРЕСПОНДЕНТСКИЕ ОТНОШЕНИЯ

- 48 **РОССИЯ И ГЛОБАЛЬНЫЙ КРИЗИС: СЦЕНАРИИ РАЗВИТИЯ ОЧЕВИДНЫ**
 Сценарий развития отечественного банковского сектора, считает депутат ГД РФ, президент Ассоциации региональных банков России А. Аксаков, во многом будет зависеть от серьезности и своевременности мер, предпринимаемых государством и бизнесом по укреплению национальной финансовой системы.

57 **А.В. Суворов**, Ассоциация бухгалтеров и аудиторов «Феникс»
 ГЛОБАЛЬНЫЙ ФИНАНСОВЫЙ КРИЗИС И АНТИКРИЗИСНЫЕ МЕРЫ
 Любой финансовый кризис может наносить ущерб и передаваться другим странам и экономикам, требуя быстрой экономической реакции. Финансовые кризисы прошлого приводили экономики в состояние глубокой рецессии и резкого реверсирования счетов текущих операций. Некоторые кризисы оказывались «заразными», быстро распространяясь на страны, не имеющие явно уязвимых экономических областей.

SWIFT

- 64 **А.А. Миннибаева**, РОССВИФТ
 СЕРВИСЫ SWIFT
 В статье рассказывается о новых решениях, продуктах и сервисах, которые SWIFT предоставляет для работы со своими пользователями.

ДОКУМЕНТАРНЫЕ ОПЕРАЦИИ

- 68 Д.Ф. Чалахян, независимый эксперт

СТРАХОВАНИЕ СДЕЛОК ФИНАНСИРОВАНИЯ МЕЖДУНАРОДНОЙ ТОРГОВЛИ

В условиях разрастающегося финансового кризиса для предприятий, которые стремятся конкурировать на международных рынках, финансовая поддержка является одной из серьезнейших проблем. Отсутствие адекватной инфраструктуры финансирования приводит к повышению финансового риска для менее крупных компаний как на международном, так и на внутреннем рынках.

ФИНАНСОВЫЕ ИНСТРУМЕНТЫ

- 72 А.В. Тупицына, ИК «ФИНАМ»

ХЕДЖИРОВАНИЕ ВАЛЮТНЫХ РИСКОВ ОПЦИОННЫМ КОНТРАКТОМ

Для компании, осуществляющей свою деятельность в финансовом секторе, наибольшую опасность представляет валютный риск, то есть вероятность наступления нежелательных последствий в результате изменения курсовой стоимости иностранных валют по отношению к национальной валюте или же изменения уровня доходов, полученных за рубежом, в момент их конвертации в основную валюту.

- 80 Г.Н. Пискарев, ОАО «Национальный космический банк»

ОБЗОР МИРОВОГО ВАЛЮТНОГО РЫНКА ЗА СЕНТЯБРЬ–ОКТАБРЬ 2008 ГОДА

Глобальный фондовый кризис в сентябре–октябре 2008 года вновь властно заявил о своих правах на роль одного из основных движущих факторов мирового валютного рынка. Предпринятые центральными банками основных финансовых держав мира направленные на стабилизацию ситуации шаги помогли лишь смягчить, но не остановить кризис на валютном рынке.

ПРОТИВОДЕЙСТВИЕ МОШЕННИЧЕСКИМ ОПЕРАЦИЯМ

- 107 В.Ю. Буланцев, АЙТИКОН АУДИТ
И.А. Зарипов, РЭА им. Г.В. Плеханова
Д.Б. Куреньков, АЙТИКОН АУДИТ
С.Н. Лукашенко, АЙТИКОН АУДИТ
А.А. Мирошкин, МИРАУДИТ КОНСАЛТИНГ

«БЛЕСК И НИЩЕТА» НАЛОГОВОГО ПЛАНИРОВАНИЯ ПРИ ИМПОРТЕ

В статье рассматриваются возможные схемы оптимизации налоговой нагрузки с использованием инструментов международного налогового планирования, дается анализ их плюсов и минусов.

ПОВЫШЕНИЕ КВАЛИФИКАЦИИ

- 120 КАЛЕНДАРЬ МЕРОПРИЯТИЙ
121 ОБЗОР СПЕЦИАЛИЗИРОВАННОЙ ПРЕССЫ
123 ОБЗОР ТЕМАТИЧЕСКОЙ ЛИТЕРАТУРЫ
- 125 СПИСОК АВТОРСКИХ МАТЕРИАЛОВ, ОПУБЛИКОВАННЫХ В ЖУРНАЛЕ
«МЕЖДУНАРОДНЫЕ БАНКОВСКИЕ ОПЕРАЦИИ» В 2008 ГОДУ

Экономико-правовые аспекты банковских операций на фондовых биржах мира¹



Е.В. Иванова, ГУ — Высшая школа экономики,
доцент кафедры предпринимательского права, к.ю.н.

Осуществление операций по размещению, обращению и приобретению ценных бумаг на фондовых биржах и биржевых секциях представляется интересным и полезным. Для представления более полной картины обратимся к вопросам механизма функционирования такой системы в целом, рассмотрим прикладные аспекты деятельности как российских, так и некоторых зарубежных бирж, а затем остановимся на некоторых проблемах практики разрешения споров в биржевой деятельности.

Одним из наиболее эффективных механизмов размещения ценных бумаг является обращение к деятельности фондовой биржи. Именно фондовые биржи или фондовые секции на иных универсальных биржах осуществляют наиболее эффективную торговлю ценными бумагами стабильных и ликвидных эмитентов. Размещение ценных бумаг на бирже — процесс всегда обоюдовыгодный. Для эмитента — это публичное подтверждение его надежности и финансовой устойчивости, повышение к нему уровня доверия. Для клиента — это гарантия ликвидности приобретаемых бумаг и исполнения обязательства эмитента или продавца по их передаче.

Два подхода к определению понятия «фондовая биржа»

Как известно, с финансово-экономической точки зрения фондовая биржа — это органи-

зованный и постоянно функционирующий в определенном месте и времени рынок ценных бумаг и других финансовых инструментов (в России термин «финансовые инструменты» впервые введен Федеральным законом от 22.04.1996 № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг»). На бирже происходят накопление и распределение (перераспределение) капитала, что и обуславливает одну из основных ее функций — регулирование финансового рынка.

Именно экономический подход к определению понятия «фондовая биржа» преобладает в законодательстве многих стран, а также в специальной литературе. Как отмечает французский ученый Гастон Дефоссе, ценные бумаги продаются и покупаются на специализированных государственных рынках, называемых фондовыми биржами.

С другой стороны, с точки зрения правовых основ функционирования фондовая биржа представляет собой некоммерческую

¹ Исследование поддержано Научным фондом ГУ — Высшая школа экономики.

организацию, созданную физическими и(или) юридическими лицами в форме некоммерческого партнерства, исключительным предметом деятельности которой является обеспечение необходимых условий организации и обращения ценных бумаг. Организационно-правовая форма биржи имеет существенное значение для процесса осуществления банковских операций, так как она определяет порядок пользования и распоряжения имуществом биржи как гаран-та по совершаемым на ней сделкам. Поэтому, насколько биржа вольна распоряжаться своим имуществом, часто напрямую связано с размерами имущественного возмещения ее клиентам и соответственно уровнем доверия к конкретной бирже.

В силу статьи 11 Закона «О рынке ценных бумаг» фондовая биржа может быть создана как некоммерческое партнерство. Ранее фондовые биржи создавались в форме закрытого акционерного общества (п. 55 утратившего силу Положения о выпуске и обращении ценных бумаг и фондовых биржах в РСФСР, утвержденного Постановлением Правительства РСФСР от 28.12.1991 № 78). Одновременно биржа признавалась некоммерческой организацией, которая не преследует цели извлечения собственной прибыли и не выплачивает своим членам доходов от профессиональной деятельности.

Возникала парадоксальная ситуация: организационно-правовая форма коммерческой организации (акционерное общество) механически была распространена на некоммерческое юридическое лицо.

Организация и функционирование фондовых бирж

Чтобы эффективно работать на биржевом фондовом рынке, необходимо четко представ-

лять себе систему его организации и функционирования. Под некоммерческим партнерством Федеральный закон от 12.01.1996 № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях» (ст. 2, 8) понимает основанную на членстве организацию, учрежденную гражданами и(или) юридическими лицами для содействия ее членам в деятельности, направленной на достижение предусмотренных данным Законом целей.

Будучи некоммерческой организацией, партнерство обладает рядом специфических черт. Прежде всего необходимо указать на цели его создания:

- охрана здоровья граждан;
- развитие физической культуры и спорта;
- удовлетворение духовных и иных нематериальных потребностей граждан и организаций;
- разрешение споров и конфликтов;
- оказание юридической помощи.

Некоммерческое партнерство как организационно-правовая форма не совсем вписывается в действующую классификацию юридических лиц на коммерческие и некоммерческие организации. Так, в отличие от других некоммерческих организаций имущество партнерства распределяется между его членами при ликвидации партнерства. Этот признак тяготеет к коммерческим организациям. Поэтому можно считать, что некоммерческое партнерство — это смешанная организационно-правовая форма юридических лиц.

Особенности правового регулирования

Однако следует иметь в виду, что судебные споры здесь неизбежны. Приведем пример. Постановлением Федерального арбитражного суда Северо-Западного округа от 23.12.1998 № А56-15216/98 была выработана правовая позиция, в соответствии

с которой установление в уставе фондовой биржи иного правила, чем предусмотрено Федеральным законом «О некоммерческих организациях», не противоречит закону, следовательно, принятие биржевым советом в соответствии с уставом фондовой биржи решения об отказе в возвращении вступительного взноса ее члену при выходе из состава участников — правомерно. Поскольку суть спора сводилась именно к организационно-правовой форме биржи и ее последствиям, остановимся на аргументах суда подробнее.

Как было отмечено выше, создание фондовой биржи в форме некоммерческого партнерства в целях содействия членам биржи в организации биржевой торговли на рынке ценных бумаг предусмотрено статьей 11 Федерального закона «О рынке ценных бумаг».

Некоммерческое партнерство является одной из форм некоммерческой организации. Правовое положение, порядок создания, деятельности, реорганизации и ликвидации некоммерческих организаций как юридических лиц, формирования и использования их имущества, права и обязанности их учредителей (участников) определяются Федеральным законом «О некоммерческих организациях».

Устав НП «Фондовая биржа «Санкт-Петербург»», выступавшего истцом по делу, был зарегистрирован решением Регистрационной палаты Санкт-Петербурга от 01.04.1997 № 68145. В соответствии с пунктом 4.7 устава члены биржи, выбывшие или исключенные из ее состава, имеют право на получение части имущества биржи или стоимости этого имущества в пределах стоимости имущества, переданного указанными членами биржи в ее собственность в качестве вступительного взноса (вступительного вклада).

Решением общего собрания членов НП «Фондовая биржа «Санкт-Петербург»» от 22.05.1998 в пункт 4.7 устава были внесены изменения, зарегистрированные решением Регистрационной палаты Санкт-Петербурга от 23.06.1998 № 110057, в соответствии с которыми право на получение выбывшими или исключенными членами биржи имущества биржи в пределах стоимости переданного ими имущества в собственность биржи не распространяется на вступительные взносы (вступительные вклады) в денежной форме.

ЗАО ИБФ «Балт-Инвест плюс» было принято в члены биржи в марте 1998 года, при вступлении в состав фондовой биржи уплатило вступительный взнос в размере 35 000 руб. в соответствии с решением биржевого совета.

ЗАО ИБФ «Балт-Инвест плюс» 27.05.1998 подало ответчику заявление о выходе из состава биржи. Заявление было рассмотрено в порядке и сроки, которые предусмотрены внутренними документами НП «Фондовая биржа «Санкт-Петербург»», и 26.06.1998 биржевым советом было принято решение о выведении из состава членов биржи ЗАО ИБФ «Балт-Инвест плюс» и об отказе возвратить ему вступительный взнос со ссылкой на пункт 4.7 устава в новой редакции.

В соответствии с пунктом 3 статьи 8 Федерального закона «О некоммерческих организациях» члены некоммерческого партнерства вправе, если иное не установлено федеральным законом или учредительными документами некоммерческого партнерства, получать при выходе из некоммерческого партнерства часть его имущества или стоимость этого имущества в пределах стоимости имущества, переданного членами некоммерческого партнерства в его собственность, за исключением членских взносов. Данная норма является диспозитивной и предоставляет некоммерческому партнерству возможность

самому регулировать имущественные отношения между некоммерческим партнерством и его членами при выходе последних из партнерства.

Таким образом, установление в уставе НП «Фондовая биржа "Санкт-Петербург"» иного правила, чем предусмотрено Федеральным законом «О некоммерческих организациях», не противоречит закону. Следовательно, принятие биржевым советом в соответствии с уставом фондовой биржи решения об отказе в возвращении вступительного взноса правомерно.

Применение одной из судебных инстанций к данному спору Федерального закона «О рынке ценных бумаг» и вывод о противоречии новой редакции пункта 4.7 устава НП «Фондовая биржа "Санкт-Петербург"» статье 12 указанного Закона, не допускающей неравноправное положение членов фондовой биржи, судом последней инстанции были признаны ошибочными.

Согласно статье 1 названного Закона предметом его регулирования являются отношения, возникающие при эмиссии и обращении эмиссионных ценных бумаг независимо от типа эмитента, а также особенности создания и деятельности профессиональных участников рынка ценных бумаг. При этом статья 12 данного Закона относит к сфере самостоятельного регулирования фондовой биржи ее внутренними документами такие вопросы, как порядок вступления в члены биржи, выхода и исключения из членов биржи. Из содержания приведенной статьи следует, что в предмет регулирования этого Закона могут входить отношения, связанные с особенностями создания и деятельности фондовой биржи как профессионального участника рынка ценных бумаг. К отношениям между членами фондовой биржи внутри биржи, между фондовой биржей и ее членами, не связанным с осуществлением дея-

тельности на рынке ценных бумаг, применяются нормы Федерального закона «О некоммерческих организациях».

К тому же указание в статье 12 Федерального закона «О рынке ценных бумаг» на недопустимость неравноправного положения членов фондовой биржи нельзя отнести к особенностям правового регулирования отдельного института, установленным специальной правовой нормой, поскольку равенство участников регулируемых гражданским законодательством отношений провозглашено статьей 1 Гражданского кодекса Российской Федерации в качестве одного из принципов, на которых основывается гражданское законодательство.

Основные виды деятельности

Продолжая характеризовать фондовую биржу как потенциального банковского партнера, обратимся к ее правоспособности. Фондовая биржа обладает специальной правоспособностью, что предполагает наличие ~~лишь таких прав и обязанностей~~, которые соответствуют ~~целям деятельности~~ юридического лица и ~~прямо зафиксированы~~ в его учредительных документах.

Вместе с тем важно подчеркнуть, что организация и обращение ценных бумаг — исключительный предмет деятельности фондовой биржи. Указание на исключительный характер деятельности означает, что фондовая биржа в рамках специальной правоспособности не вправе совмещать деятельность по организации торговли ценными бумагами с иными (основными) видами деятельности.

Закон «О рынке ценных бумаг» в статье 11 в качестве исключения из общего запрета разрешает фондовым биржам депозитарную деятельность и деятельность по определению взаимных обязательств.

Остановимся на основных видах деятельности, которые могут осуществляться на фондовой бирже. Российское законодательство устанавливает исчерпывающий перечень видов профессиональной деятельности на рынке ценных бумаг (гл. 2 Закона «О рынке ценных бумаг»). Это:

- брокерская деятельность;
- дилерская деятельность;
- депозитарная деятельность;
- деятельность по управлению ценными бумагами;
- деятельность по определению взаимных обязательств (клиринг);
- деятельность по ведению реестра владельцев ценных бумаг;
- деятельность по организации торговли на рынке ценных бумаг.

В этой связи в судебной практике также есть немало примеров разрешения споров о компетенции фондовых бирж, что важно при принятии банками решений о вступлении в правовые отношения с той или иной биржей.

Примером может являться постановление ФАС Волго-Вятского округа от 11.08.1998 по делу № А38-9/53-98.

Как следует из материалов дела, между акционерным обществом «Йошкар-Олинский хлебозавод № 3» и индивидуальным частным предприятием «ВЛК» на торгах Марийской республиканской универсальной биржи был заключен биржевой договор от 19.08.1997 № 01/08 купли-продажи акций акционерного общества «Ремонтно-монтажный комбинат» в количестве 3525 штук.

От имени продавца и покупателя договор подписан брокером фондового отдела Марийской республиканской биржи — вице-президентом Социального банка «Сото» Б.М. Алмазовым, действовавшим на основании договоров поручения.

В соответствии со статьями 3, 11, 12 Закона Российской Федерации от 22.04.1996

№ 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг» фондовая биржа организует торговлю ценными бумагами между членами биржи.

Другие участники рынка ценных бумаг могут совершать операции на биржевых торгах через посредничество членов биржи. Членами же фондовой биржи являются профессиональные участники рынка ценных бумаг.

Профессиональная деятельность на рынке ценных бумаг должна осуществляться на основании лицензии.

Согласно пункту 6 статьи 51 вышеназванного Закона и статьи 6 Закона Российской Федерации «О банках и банковской деятельности» профессиональная деятельность на этом рынке, осуществляемая без лицензии, является незаконной.

Оспариваемый биржевой договор подписан от имени сторон членом фондового отдела биржи — Социальным банком «Сото» в лице его вице-президента Б.М. Алмазова, которому банком выдана доверенность от 20.01.1997.

Между тем к моменту заключения обжалуемой сделки лицензия банка «Сото» на ведение банковской деятельности, в том числе операций с ценными бумагами, оказание брокерских услуг, была отозвана Центральным банком Российской Федерации.

Поскольку отзыв лицензии у банка влечет за собой невозможность осуществления деятельности профессионального участника рынка ценных бумаг, то указанный банк не имел права выступать в качестве брокера фондового отдела биржи на биржевых торгах.

Таким образом, следует признать, что оспариваемый договор заключен с нарушением требований закона.

Из материалов дела видно, что акционерное общество «Йошкар-Олинский хлебозавод № 3» в период заключения оспариваемого договора находилось в стадии ликвидации в связи с несостоятельностью (банкротством).

В соответствии с Федеральным законом «О несостоятельности (банкротстве)» конкурсный управляющий может заключать определенные сделки с разрешения собрания кредиторов, то есть сделки, связанные с отчуждением имущества общества, в том числе и с продажей акций.

Из протоколов собрания кредиторов от 27.05.1997, 29.07.1997, на которые ссылается заявитель, не следует, что собрание давало разрешение на заключение сделок, связанных с продажей 3525 акций.

Согласно статье 168 Гражданского кодекса Российской Федерации сделка, заключенная с нарушением требований законодательства, является недействительной.

Организатор торговли на рынке ценных бумаг

Необходимо отметить, что понятия «предпринимательская деятельность» и «профессиональная деятельность на рынке ценных бумаг» неравнозначны. Последнее гораздо уже по содержанию. Более того, вряд ли можно утверждать, что в качестве квалифицирующего признака профессиональной деятельности на рынке ценных бумаг может выступать тот факт, что указанная деятельность является предпринимательской. По крайней мере, такое утверждение нельзя применять без каких-либо оговорок к фондовым биржам.

Фондовая биржа — профессиональный участник рынка ценных бумаг, организующий торговлю на рынке ценных бумаг. Статья 9 Закона «О рынке ценных бумаг» определяет данный вид деятельности как предоставление услуг, непосредственно способствующих заключению гражданско-правовых сделок с ценными бумагами между участниками рынка ценных бумаг.

Но фондовая биржа — не единственный институт, осуществляющий данный вид дея-

тельности. Указанная статья вводит понятие «организатор торговли на рынке ценных бумаг», содержание которого привязывается к статусу профессионального участника рынка ценных бумаг.

В свою очередь, депозитарной деятельностью признается оказание услуг по хранению сертификатов ценных бумаг и(или) учету к переходу прав на ценные бумаги (ст. 7 Закона «О рынке ценных бумаг»). Профессиональный участник рынка ценных бумаг (в том числе фондовая биржа), осуществляющий депозитарную деятельность, именуется депозитарием, а его клиент (тот, кто пользуется услугами депозитария) — депонентом. Отношения между сторонами оформляются депозитарным договором, или, как его часто называют, договором о счете депо. Такой договор должен быть заключен в письменной форме.

Клиринговой называется деятельность по определению взаимных обязательств (сбор, сверка, корректировка информации по сделкам с ценными бумагами и подготовка бухгалтерских документов по ним) и их зачету по поставкам ценных бумаг и расчетам по ним (ст. 6 Закона «О рынке ценных бумаг»). Фондовая биржа, осуществляющая клиринг в связи с расчетами по операциям с ценными бумагами, действует на основе договоров с участниками рынка ценных бумаг.

Статья 13 Закона «О рынке ценных бумаг» определяет основные права и обязанности фондовой биржи. Биржа самостоятельно устанавливает размер и порядок взимания:

- 1) отчислений в свою пользу от вознаграждения, получаемого ее членами за участие в биржевых сделках;
- 2) взносов, сборов и других платежей, вносимых членами фондовой биржи за услуги, оказываемые биржей;
- 3) штрафов за нарушение устава биржи, правил биржевой торговли и других внутренних документов.

Биржа не вправе устанавливать размеры вознаграждения, взимаемого ее членами за совершение биржевых сделок.

Фондовая биржа может оказывать консультационное и информационное обслуживание участников рынка ценных бумаг и потенциальных клиентов (инвесторов). Она вправе создавать третейский суд для разрешения споров.

В специальной литературе рассматриваются различные функции фондовой биржи. К их числу относятся:

- создание постоянно действующего фондового рынка;
- концентрация свободного капитала посредством продажи ценных бумаг;
- кредитование и финансирование государства и хозяйствующих субъектов через покупку их ценных бумаг;
- обеспечение высокого уровня ликвидности инвестиций в ценные бумаги;
- определение цен на котируемые финансовые инструменты;
- поддержание профессионализма торговых и финансовых посредников;
- выработка правил взаимодействия участников рынка ценных бумаг;
- фиксация состояния экономики (ее товарных сегментов и фондового рынка).

Однако большинство из названных функций является предметом особого — финансово-экономического — изучения рассматриваемой проблемы.

Практика разрешения споров

Для принятия окончательного решения о начале или продолжении работы на биржевом рынке банкам необходимо представлять се-

бе механизм защиты и разрешения споров, возникающих из таких правоотношений.

Приведем пример из судебной практики, иллюстрирующий позицию Высшего Арбитражного Суда¹ о принятии арбитражным судом к производству имущественного спора между сторонами по договору, заключенному от их имени брокерами на бирже, когда в таком договоре содержится условие о рассмотрении всех споров в биржевой арбитражной комиссии.

По соглашению сторон возникший или могущий возникнуть экономический спор, подведомственный арбитражному суду, до принятия дела к производству арбитражным судом может быть передан на разрешение третейского суда. Следовательно, для передачи спора на разрешение третейского суда должно быть письменное согласие обеих сторон (обмен письмами, телеграммами, телеграфограммами, телефонограммами, радиограммами либо указание об этом в заключенном сторонами договоре).

Если покупатель (заказчик) и поставщик (продавец) выдали брокеру поручение на заключение договора поставки (купли-продажи), то брокер вправе включить в договор условие о рассмотрении имущественного спора в биржевой арбитражной комиссии только в том случае, когда об этом прямо указано в поручении. При отсутствии такого поручения включенное брокером в договор условие о рассмотрении спора, возникшего при заключении, расторжении, изменении и исполнении договора, в биржевой арбитражной комиссии может считаться согласием обеих сторон, от имени которых заключен договор, только тогда, когда после заключения договора стороны письменно подтвердят согласие на это условие. ◊

¹ Информационное письмо Высшего Арбитражного Суда РФ от 27.11.1992 № С-13/ОП-334 «Об отдельных решениях, принятых на совещаниях по судебно-арбитражной практике».

Согласно Закону Российской Федерации «О товарных биржах и биржевой торговле» на бирже создается биржевая арбитражная комиссия как орган, осуществляющий примирение сторон или выполняющий иные функции третейского суда. Биржевая арбитражная комиссия рассматривает споры, связанные с заключением биржевых сделок.

Поскольку биржевая арбитражная комиссия может выполнять иные функции третейского суда, она вправе рассматривать и имущественные споры по заключенным брокерами на биржах сделкам, если в соответствии с положением функционирует как третейский суд.

Однако арбитражный суд не вправе отказывать в принятии к рассмотрению спора, вытекающего из заключенного на бирже брокером договора, в который включено условие о разрешении всех споров в биржевой арбитражной комиссии, когда истец в исковом заявлении сообщает о том, что он не давал согласия на рассмотрение спора в биржевой арбитражной комиссии.

В этом случае при принятии дела к производству необходимо запросить положение о биржевой арбитражной комиссии, поручение, данное сторонами брокеру, заключившему от их имени договор, а также времен-

ное согласие обеих сторон (если оно было) на включенное в договор условие о рассмотрении спора в биржевой арбитражной комиссии, если поручение брокеру на включение такого условия в договор сторонами не давалось.

В соответствии с позицией ВАС РФ арбитражному суду следует прекратить производство по делу, когда при разрешении спора будет установлено, что стороны поручали брокеру включить в заключенный от их имени договор условие о рассмотрении всех споров по этому договору в биржевой арбитражной комиссии либо письменно подтвердили свое согласие на такое условие, если в поручении об этом не было указано, и в компетенцию биржевой арбитражной комиссии согласно утвержденному о ней положению входит рассмотрение таких споров как третейским судом.

Во всех остальных случаях арбитражные суды должны рассматривать по существу имущественные споры и споры, связанные с изменением и расторжением договоров, и в том случае, когда в договоры брокеры без согласия обеих сторон, от имени которых они заключили договоры, включили условие о рассмотрении возникших споров в биржевой арбитражной комиссии. **Р**