# Введение

Актуальность темы исследования. Переход России к рыночным формам хозяйствования потребовал в рамках трансформации экономической системы создания новых институтов, не присущих плановой экономике. Это привело к изменению традиционных и образованию новых форм торговли, послужило объективной основой возрождения в России биржевой торговли и базовых инструментов этой торговли – товарных, фондовых и валютных бирж. Организация биржевой торговли при помощи бирж в масштабе государства на сегодняшний день выступает одним из направлений публичной политики в экономической сфере. При этом становится совершенно очевидным, что без эффективной частноправовой и публично – правовой регламентации валютной сферы, включая и деятельность бирж, рыночные отношения России не смогут дальше нормально развиваться, а, следовательно, процесс интеграции валютного рынка России в мировой рынок может затянуться на очень долгие годы. Поэтому в этом смысле наиболее актуальным является укрепление нормативной правовой базы валютной политики, важнейшей составной частью которой выступает правовое обеспечение функционирования бирж. В свою очередь, в основе такого правового нормирования лежит развитой частноправовой элемент – закрепление соответствующего нынешним экономическим реалиям гражданско-правового положения валютной биржи. Как показывает отечественный и зарубежный опыт, становление и развитие современных биржевых институтов возможно не только при наличии адекватных экономических предпосылок, но и при условии надлежащего правового обеспечения. Подобное правовое обеспечение возможно лишь тогда, когда у законодателя вслед за юридической наукой будет выработано адекватное представление о правовой сущности биржи. Естественно, что обозначенная сущность теснейшим образом связана с гражданским правом и проявляется именно в этой области. Такое положение вызвано к жизни тем обстоятельством, что любая биржа вообще и валютная, в частности, на сегодняшний день представляет собой специальным образом организованное и по-особому функционирующее юридическое лицо, субъект гражданского права, действующий в области организованной оптовой торговли тем или иным товаром, включая и валютные отношения.

Валютный рынок как область функционирования валютных бирж в правовом аспекте можно исследовать с разных позиций – с точки зрения частного права, так и с позиций публично-правового регулирования. Однако публично-правовая характеристика субъектов валютного рынка во многом определяется спецификой их гражданско-правового положения. Поэтому целесообразно первоначально исследовать для цели как частного, так и публично права особенности гражданско-правового положения валютной биржи. Прежде всего, в данном аспекте необходимо рассмотреть эффективность текущего правового закрепления института валютных бирж, в том числе и в контексте правового стимулирования их деятельности. Именно от указанной эффективности во многом зависит стабильность валютного рынка.

Оценивая в целом актуальность настоящего исследования, следует обратить внимание и на ее научную составляющую. В теории гражданского права важными практически всегда являются исследования ряда проблем правосубъектности и сделок (договоров). Именно эти две проблемы частноправового характера и соединяются при исследовании правового положения валютных бирж. Тут стоит учитывать, что если правовой статус того или иного участника гражданских отношений связан с категорией правосубъектности, то особенности его правового положения, кроме того, базируются и на специфике соответствующей частноправовой деятельности, т.е. на договорах совершаемых данным субъектом. Таким образом, исследование правового положения валютных бирж как специальных субъектов гражданских правоотношений предполагает анализ не только научных проблем правосубъектности, но и рассмотрение основных категорий сделок совершаемых валютной биржей. Все выше обозначенные факторы и причины позволяют считать проблематику гражданско-правового положения валютных бирж в Российской Федерации актуальной как с научно-теоретической, так и с практической точек зрения.

Степень разработанности темы. Обозначенные актуальные проблемы правового регулирования, в том числе и гражданско-правового характера, в такой плоскости в отечественной юридической литературе в комплексе еще не исследовались. Отдельные же стороны названной проблематики рассмотрены в трудах таких ученых – юристов, как А.В. Аграновский, В.Н. Белов, В.С. Белых, Я.А. Гейвандов, А.Д. Голубович, Е.Г. Волкова, В.Н. Додонов, В.В. Долинская, Н.Г. Доронина, А.В. Емелин, О.А. Красноперова, Н.Ю. Круглова, В.Е. Крутских, А.В. Малько, Н.И. Матузов, А.И. Саркисянц, Н.И. Химичева, Г.Ф. Шершеневич и других. Изучению современных вопросов специфики правового положения валютных бирж были посвящены, в частности, работы С.А. Приходина, Н.Г. Семилютиной.

Целью работы является исследование теории и практики современного гражданско-правового положения валютных бирж, а также разработка рекомендаций по совершенствованию действующего законодательства в данной сфере.

Эта цель предполагает решение таких задач, как:

1) анализ соотношения правовых понятий «правовое положение» и «правовой статус» в области действия гражданского права, включая и сферу отношений с участием валютных бирж;

2) исследование правовой сущности валютной биржи как субъекта гражданских правоотношений;

3) выявление особенностей структуры валютной биржи как юридического лица;

4) анализ имущественных и законодательных основ функционирования валютных бирж, в том числе рассмотрение особенностей правового режима имущества валютной биржи;

5) исследование специфики правоспособности валютной биржи и особенностей ее реализации;

4) исследование существующей совокупности частноправовых и публично-правовых стимулов функционирования валютных бирж;

6) разработка предложений, касающихся совершенствования законодательства о валютных биржах, в том числе и практических рекомендаций, направленных на развитие тенденции по либерализации законодательства о валютном рынке;

7) обоснование правовых аспектов подключения национальных валютных бирж к международным валютным операциям.

Предметом исследования явились непосредственно те основные предписания российского законодательства, которые прямо либо косвенно касаются правового положения валютных бирж, а также практика применения указанного законодательства.

Объектом исследования выступают различные правовые способы и формы участия валютных бирж в развитии валютного рынка страны, включая и правовые средства регламентирования валютных операций на микро-, макро-, и международном уровне.

Методологию исследования составил комплексный анализ современных нормативных правовых актов, определяющих гражданско-правовое положение валютных бирж, и практики его применения на основе сравнительно-правового, сравнительно-исторического, системно-структурного, формально-юридического и межотраслевого методов.

Структура работы. Дипломная работа включает введение, три главы, объединяющие шесть параграфов, заключение, бибилиографический список.

# 1. Понятие биржевой деятельности и сделок

# 1.1 Эволюция биржевой деятельности в России

История неоспоримо свидетельствует, что в настоящее время биржевое предпринимательство не зарождается, а возрождается. Важно отметить, что в своем развитии биржевое предпринимательство прошло в России ряд этапов становления, характеризующихся определенными специфическими чертами.

Наибольшее распространение на Руси получила ярмарочная торговля. Известность приобрела ярмарка в Холопьевом городке на реке Мологе. В 1524 г. при Василии III в месте впадения Оки в Волгу открывается Нижегородская Макарьевская ярмарка. В 1816 г. по распоряжению канцлера Румянцева Макарьевская ярмарка переносится на 100 верст выше, в Нижний Новгород. Постепенно Нижний Новгород становится центром хлебной внутренней торговли. К концу XIX в. ярмарка в Нижнем включала порядка 17 тысяч магазинов и товарных складов, на Волге одновременно стояло до 3 тысяч судов и барж[[1]](#footnote-1).

Знаменитой российской ярмаркой была Ирбитская, возникшая в первой половине XVII в. Только в 1687 г. на ярмарке стали действовать принятые в России правила торговли.

Число ярмарок постоянно возрастало, и к 1900 г. в России ежегодно проводилось уже около 18,5 тысяч.

Ярмарка по своей сути являлась ранней формой биржевой торговли, была самым чутким барометром экономической жизни и ее специфическим регулятором. Здесь формировался баланс между спросом и предложением, производством и потреблением основных российских продуктов. На ярмарке отдельные, составные части хозяйственного механизма России связывались в одно целое, координировались. Во многом это было обусловлено свободным, инициативным характером развития хозяйства в России, чуждым централизма и государственного нажима. Ярмарка для русских предпринимателей была одной из самых понятных, доступных и привлекательных форм хозяйственного общения[[2]](#footnote-2).

Создание первой биржи в России происходило не в силу экономической целесообразности и востребованности данного института, а по иным мотивам. Первая официальная биржа (купеческое собрание) в России была открыта в Санкт-Петербурге по инициативе Петра I в 1703 г. по примеру Амстердамской. Она была введена в принудительном порядке – сверху (в отличие от западноевропейских бирж) и, как было сказано в указе по ее организации, «в целях более правильной организации русского купечества в приморских и прочих знатных городах»[[3]](#footnote-3). Открытая биржа явно не соответствовала существующим экономическим отношениям и являлась неудачным финансовым институтом. Незначительные объемы и примитивность сделок, отсутствие системы кредитования тормозили развитие данной формы оптовой торговли.

Московская биржа, расположенная на Ильинке, была создана по декрету Екатерины в 1789 г. В 1796 г. возникла биржа в Одессе, а в 1816 г. в Варшаве.

Исторической точкой отсчета возникновения российского фондового рынка можно считать 1769 г., когда в Амстердаме был размещен первый выпуск Российского государственного займа. На внутреннем рынке государственные долговые бумаги появились лишь в 1809 г.

Ощутимый рост числа бирж отмечается в 1830–1840 гг., что в основном было связано с увеличением фабрично-заводского производства и кустарных промыслов. В 1834 г. биржи открываются в Кременчуге, в 1842 г. в Рыбинске, в 1848 г. в Одессе и в Новгороде. До середины XIX в. было открыто 23 биржи. Биржевой бум приходится на этап промышленного капитализма, что связано в первую очередь с динамичным развитием хлебного рынка, с железнодорожным строительством.

В 1860-х годах биржи возникли в Казани, Риге, Самаре, Киеве, в 1870-х – в Орле, Астрахани, Саратове, Ревеле, Харькове, в 1880-х – в Либаве, Николаеве, Ельце, Баку, Таганроге и т.д. Помимо универсальных, действовали специализированные биржи: хлебные, рыбные, лесные, чайные, винные, яичные, масляные. В 80-е годы биржевое предпринимательство получает дальнейший импульс развития в связи с интенсивным строительством железных дорог, элеваторов, появляются коммерческие банки, развивается подтоварный кредит под хлеб. Функционирование бирж регулировалось уставом, который предъявлял строгие требования к ведению торгов и особенно к биржевому персоналу.

Необходимо отметить, что биржи в России обладали рядом особенностей[[4]](#footnote-4). В целом они являлись не только организованными рынками, но и органами представительства и защиты интересов торговли и промышленности. В их компетенцию входили вопросы железнодорожного и водного транспорта, хлебной торговли, таможенные, налоговые и др. Биржи были независимыми организациями, управлялись биржевыми комитетами. Спецификой российских бирж был и универсальный характер их деятельности. На биржах торговали не только физическим товаром, но и различными ценными бумагами: облигациями государственных займов, железных дорог, займами городов и другими бумагами.

Начиная с 1861 г., с отменой крепостного права и бурным ростом экономики, происходит быстрое развитие государственных ценных бумаг. В то время появляются облигации – «билеты 5-процентного с выигрышами займа».

В 1883 г. на Санкт-Петербургской бирже впервые в России были приняты первые правила, регулирующие операции с ценными бумагами. В 1891 г. аналогичные правила были приняты на Московской бирже.

К 1911 г. в России было зарегистрировано 1617 акционерных компаний, из них на Санкт-Петербургской бирже котировались акции 275 компаний. Сделки заключались главным образом с акциями железных дорог, коммерческих и земельных банков, нефтяных и металлургических предприятий, страховых компаний[[5]](#footnote-5). Г.Ф. Шершеневич, характеризуя одну из граней проблемы, отмечал, что «значительная часть акционерных товариществ возникла единственно для целей спекуляций, чтобы поднять ложными слухами цены акций выше номинальных их ценностей и потом бросить все предприятие в руки людей, совершенно не подготовленных и не ожидавших такого исхода»[[6]](#footnote-6).

К 1914 г. в России работало 115 бирж. С началом Первой мировой войны биржи были закрыты. Тем не менее в Москве и Петербурге стали проходить частные биржевые собрания в помещениях бирж и в некоторых банковских помещениях. В конце 1916 г. фондовый рынок оживился, и в начале 1917 г. вновь была официально открыта Санкт-Петербургская фондовая биржа.

Декретом правительства от 23 декабря 1917 г. были запрещены все операции с ценными бумагами, и в начале 1918 г. были аннулированы все государственные займы царского и Временного правительства.

Сложная экономическая ситуация в стране, явившаяся результатом гражданской войны, вынудила большевиков перейти от прежней распределительной системы хозяйствования к новой экономической политике, которая внесла оживление в предпринимательскую деятельность и получила название новой экономической политики – нэп (1921–1926). Суть новой политики сводилась к «оживлению капитализма»[[7]](#footnote-7). В первые месяцы нэпа биржи стихийно, при отсутствии каких-либо нормативных актов новой власти, стали возобновлять свою деятельность. В 1925 г. уже насчитывалась 101 товарная биржа, а в 1926 г. их уже было 114. Биржи создавались как негосударственные организации, но при строгом контроле за ними.

Параллельно официальному биржевому рынку функционировал и внебиржевой рынок, на котором проводились различные спекулятивные сделки, например, с царскими десятками, иностранной валютой и другими ликвидными активами.

Продовольственный кризис 1927–1928 гг. заставил правительство вновь вернуть продразверстку. Для нормализации обстановки, по мнению Сталина, необходимо было решить следующие глобальные задачи: в сельском хозяйстве создать высокотоварные коллективные хозяйства, а промышленный голод решить индустриализацией всей страны. Пленум ЦК ВКП(б), состоявшийся в апреле 1929 г., поддерживает данную программу, тем самым сворачивая период нэпа. В феврале 1930 г. биржи были ликвидированы.

Этот порядок с небольшими изменениями просуществовал вплоть до конца 80-х годов, когда стали формироваться зачатки рыночных отношений.

Уже 15 октября 1988 г. Советом Министров СССР было принято Постановление №1195 «О выпуске предприятиями и организациями ценных бумаг», в соответствии с которым акции распространялись среди работников трудового коллектива, предусматривался также выпуск акций предприятий[[8]](#footnote-8).

Возродились товарные биржи в России с началом экономических реформ. Создание биржевых институтов в России в начале 90-х годов было одним из необходимых условий развития рыночных отношений. Пик биржевой торговли пришелся на 1991 г.

Как отмечают некоторые исследователи, появление биржевых структур явилось одним из направлений вложения избыточных денежных ресурсов. В своем большинстве биржи создавались как акционерные общества, и в периоды их расцвета акции бирж стоили значительно дороже номинальной стоимости данных акций, оплачиваемых при их учреждении[[9]](#footnote-9).

Первая биржа в современной России – Московская товарная биржа – зарегистрирована 19 мая 1990 г. За ней быстро открылись другие, многие из них заслуженно превратились в общегосударственные центры торговли. Примечательным было создание не только крупных всероссийских бирж и бирж субъектов Российской Федерации, но также многочисленных местных, действовавших в масштабе района, города. В отдельных небольших городах имелось по нескольку бирж. К середине 1991 г. было официально зарегистрировано 110 бирж, а к концу года, по подсчетам специалистов, их насчитывалось около 500 – больше, чем во всех остальных странах мира, вместе взятых, в одной Москве их было около двадцати. Сформировались региональные, областные, городские и районные биржи. Нормативно-правовое регулирование осуществлялось в соответствии с Постановлением Совета Министров РСФСР от 20 марта 1991 г. №161 «О деятельности товарных бирж в РСФСР»[[10]](#footnote-10).

В 1992 г. наметился резкий спад биржевой активности. В мае 1993 г. основной объем сделок на фондовых биржах и в фондовых отделах бирж проводился, как и ранее, на приватизационные чеки. Вместе с тем в листинге отдельных фондовых бирж и фондовых отделов бирж значились также акции и облигации. Так, наибольшее количество ценных бумаг было включено в листинг на Владивостокской международной фондовой бирже (20), Московской центральной фондовой бирже (18), Московской международной фондовой бирже (15)[[11]](#footnote-11).

Московская межбанковская валютная биржа совершала операции исключительно с государственными краткосрочными бескупонными облигациями, выпущенными на основании Постановления Верховного Совета Российской Федерации от 19 февраля 1993 г. №4526–1[[12]](#footnote-12).

С точки зрения мобилизации свободных финансовых ресурсов наиболее высокими темпами развивался рынок государственных ценных бумаг и рынок ценных бумаг коммерческих банков, а также (в 1991–1994 гг.) рынок ценных бумаг и суррогатов ценных бумаг, выпускаемых вновь созданными компаниями, включая нелицензированные финансовые компании, привлекавшие средства населения. Таким образом, мобилизация финансовых ресурсов через рынок ценных бумаг государством, банками, а до начала 1995 г. и венчурными компаниями приобрела доминирующее значение[[13]](#footnote-13).

До финансового кризиса августа 1998 г. торговая активность концентрировалась на РТС. И именно по индексу РТС инвесторы привыкли судить о тенденциях всего российского рынка. Из-за дефолта часть игроков не исполнила обязательства по сделкам, заключенным на «классическом рынке РТС».

Анализ особенностей развития биржевого предпринимательства в России позволяет сделать вывод о том, что финансовый рынок России имеет огромные перспективы.

На современном этапе развития экономики сложились основные предпосылки для прямого выхода организаций на рынок капиталов в целях привлечения инвестиционных ресурсов через выпуск ценных бумаг: существует огромный спрос на капитал со стороны организаций, и в то же время растет спрос на корпоративные бумаги (внешние инвесторы в значительной мере отработали схемы вложения капитала в акции российских организаций, а для мобилизации внутренних сбережений определены принципы и подходы к формированию коллективных инвестиций).

Среди стран с формирующейся рыночной экономикой Россия, без сомнения, занимает особое место, и применение в России опыта, накопленного в других странах с развивающейся рыночной экономикой (Китае, Бразилии, Аргентине и др.), требует тщательного анализа предлагаемых концепций. Создание российской модели фондового рынка предполагает изучение и критический анализ многообразия уже функционирующих рынков, и главным образом развитых. Опыт, приобретенный в результате длительного функционирования этих рынков, поможет избежать ошибок, которые не очевидны при существующем уровне развития российского рынка, но могут проявиться впоследствии.

Если для экономически развитых государств характерна жесткая конкуренция среди созданных и функционирующих биржевых структур, исключающая появление новых биржевых институтов (за исключением появляющихся в рамках поглощений и иных объединений), то формирование биржевого рынка России продолжается и в настоящее время. Реформа электроэнергетики, перераспределение собственности в рамках газовой и нефтяной отрасли способны создать оптовые рынки соответствующих товаров[[14]](#footnote-14). Об этом свидетельствует, в частности, тот факт, что принято решение Правительства о создании нефтяной биржи в Санкт-Петербурге. Развитие биржевой торговли позволит достоверно определять цены на топливные ресурсы в конкретном регионе, объективно исчислять налоги и сборы, сравнивать цены на одни и те же топливные ресурсы в различных регионах, а также цены по сделкам, заключенным внутри нефтяных компаний и на бирже в одном регионе. Биржевая торговля реальными товарами позволит организовать торговлю производными инструментами (фьючерсные, форвардные и опционные сделки, хеджирование), что необходимо для управления рисками данных рынков, которым свойственны резкие колебания цен.

# 1.2 Биржевые сделки

Биржевые сделки являются разновидностью гражданско-правовых сделок. Биржевые сделки, так же как и любые другие, направлены на установление, изменение или прекращение гражданских прав или обязанностей (ст. 153 ГК РФ). Но указанные действия совершаются только в отношении биржевого товара не его собственниками, а профессиональными участниками биржевого рынка. По своей правовой природе являются куплей-продажей или поставкой. Вместе с тем биржевые сделки имеют особенности, связанные с субъектами, заключающими такие сделки, их объектом и способом заключения[[15]](#footnote-15).

Особенности биржевых сделок столь значительны, что дореволюционный юрист В. Судейкин отмечал: «Они до такой степени осложняются, подвергаясь разного рода изменениям, что кажутся потерявшими свой первоначальный характер»[[16]](#footnote-16).

В соответствии с положениями ст. 7 Закона «О товарных биржах и биржевой торговле» от 20 февраля 1992 г. (с последующими изменениями) биржевой сделкой является зарегистрированный биржей договор (соглашение), заключаемый участниками биржевой торговли в отношении биржевого товара в ходе биржевых торгов.

Таким образом, биржевые сделки отличаются по субъектному составу сторон, объекту сделок и особенностям их заключения.

Субъектный состав сторон характеризуется тем, что биржевые срочные сделки заключают только профессиональные участники биржи между собой в интересах владельцев биржевого товара[[17]](#footnote-17).

Следовательно, одной из особенностей биржевого рынка является то, что при совершении сделки стороны устанавливают непосредственный контакт не друг с другом, а с биржей, участниками биржевого рынка, которые уполномочены совершить сделку.

Строгая регламентация биржевого рынка проявляется также и в определении ценностей, которые будут впоследствии служить объектом биржевых торгов.

Биржевым товаром может выступать различного рода имущество: ценные бумаги, валюта и т.д., а также неимущественные ценности, например биржевые индексы.

Однако не всякий товар может быть объектом сделок на товарной бирже, как и не всякая ценная бумага подлежит котировке на фондовой бирже.

На различных биржевых площадках объектом торгов являются различные товары, которые можно встретить только на данной бирже, поскольку биржевым является только тот товар, который включен в котировочный список данной биржи. Например, совокупность ценных бумаг, прошедших государственную регистрацию и соответствующий отбор, включается в котировочный список данной биржи[[18]](#footnote-18). Зачисление ценных бумаг в котировочный список называется листингом. Листинг подтверждает ценность и ликвидность ценных бумаг, включенных в котировочные списки известных бирж[[19]](#footnote-19).

Листинг, состоящий в зачислении той или иной ценной бумаги в котировочный список данной биржи, представляет определенную гарантию эффективности инвестирования в данную ценную бумагу и, в первую очередь, их доходности и ликвидности. В свою очередь листинг характеризует и саму биржу, которая включает те или иные ценные бумаги в котировочный список[[20]](#footnote-20).

В соответствии с Положением о составе и структуре активов акционерных инвестиционных фондов и активов паевых инвестиционных фондов, утвержденным Приказом ФСФР от 30.03.2005 №05–8/пз-н, активы инвестиционных фондов должны включать ценные бумаги не менее 10 эмитентов, что направлено на сокращение отрицательного влияния случаев банкротства отдельных эмитентов, на деятельность инвестиционных фондов, но также приводит к необходимости приобретать малодоходные ценные бумаги. В настоящее время наибольшей привлекательностью пользуются ценные бумаги следующих эмитентов: РАО «ЕЭС России»; ОАО НК «ЛУКойл»; ОАО «Сургутнефтегаз»; ОАО «Сбербанк РФ»; ОАО «Мосэнерго»; ОАО «Ростелеком»; ОАО «ГАЗПРОМ»; ОАО «ГМК «Норильский никель».

Вместе с тем представляется возможным выделить общие свойства биржевого товара. Так, Закон о товарных биржах США (Commodity Exchange Act) 1922 г. (новая редакция 1974 г.) признает товар биржевым, если он соответствует ряду требований: цена товара должна быть подвержена ценовым колебаниям; кроме этого товар должен обладать признаками взаимозаменяемости и однородности, позволяющими выработать стандартные условия фьючерского контракта, что способствует увеличению ликвидности товара. Помимо этих признаков необходимо наличие сложившегося рынка товара, что возможно при наличии широкого круга производителей и потребителей, заинтересованных в страховании своих экономических рисков[[21]](#footnote-21).

Таким образом, отбор товара, в отношении которого могут быть заключены биржевые сделки, составляет вторую особенность: сделки заключаются только с биржевым товаром, т.е. с товаром, включенным в котировочный список[[22]](#footnote-22).

Следует отметить еще одну особенность, характерную для объекта биржевого рынка. Купля-продажа на биржевом рынке осуществляется лотами, т.е. определенным количеством данного вида товара, например, 1000 акций компании «ЛУКойл» либо 100 акций общества «Газпром» и т.д., которые составляют стандартные контракты[[23]](#footnote-23). Стандартизация биржевого товара осуществляется по количественному и качественному составу. Стандартные контракты облегчают и ускоряют биржевые сделки и определяются перед началом торгов[[24]](#footnote-24).

Стандартные условия проведения биржевых торгов включают срок, способ и место исполнения сторонами своих обязательств. Биржевые сделки могут заключаться только в период биржевой сессии.

Важной особенностью биржевых сделок является также то, что они регламентируются Правилами торговли, установленными на каждой бирже[[25]](#footnote-25).

Разумеется, процедура совершения биржевых сделок должна подчиняться общим нормам гражданского законодательства о сделках. Но более подробно биржевые сделки регламентируются биржевыми Правилами[[26]](#footnote-26).

Российский дореволюционный юрист А.В. Волков подчеркивал, что особенностью биржевых сделок является их совершение по правилам, утвержденным биржевыми комитетами[[27]](#footnote-27). Заявки и биржевые сделки должны быть зарегистрированы. Организатор торгов – биржа ведет реестр заключенных сделок[[28]](#footnote-28). Правила биржевой торговли принимают во внимание две разновидности биржевых сделок: спотовые и срочные.

Кассовые сделки (сделки «спот») характеризуются исполнением в момент заключения либо в течение незначительного времени, указанного в правилах биржевой торговли, другом акте. Н.И. Нерсесов отмечает, что эти сделки совершаются в форме купли-продажи немедленно и за наличные деньги с вручением бумаг из рук продавца в руки покупателя[[29]](#footnote-29). В настоящее время оплата осуществляется в безналичном порядке, в сроки, установленные самими биржами, которые составляют от нескольких дней до двух недель.

Так, согласно Правилам проведения торгов по ценным бумагам на ММВБ (п. 15.8) поставка ценных бумаг на счет депо покупателя в депозитарий осуществляется на пятый рабочий день после даты заключения сделки. Кассовая сделка, согласно Правилам Петербургской биржи, по продаже ценных бумаг требует передачи покупателю ценных бумаг в течение 14 дней.

Кассовые сделки отличаются от срочных реальной поставкой биржевого товара. Спотовый рынок оперирует не стандартными лотами, а любым количеством товаров, определяемым сторонами договора. Кассовые (спотовые) сделки могут быть зарегистрированы только при резервировании денег и ценных бумаг. Заявки на совершение кассовых сделок на покупку или продажу ценных бумаг требуют предварительного помещения необходимых денежных средств на счет покупателя, а ценных бумаг – на счет депо, открываемый продавцу в депозитарии.

Другой разновидностью биржевых сделок являются срочные сделки. Срочные сделки также по своей сущности не отличаются от обычных сделок[[30]](#footnote-30) и представляют собой соглашение, по которому одна сторона обязуется передать другой стороне в собственность товар, а другая, в свою очередь, заплатить за него заранее обусловленную цену.

Объекты срочного рынка в литературе называют производными инструментами или деривативами. Под деривативами понимают финансовые инструменты, ценность которых проистекает из колебания цен на соответствующие активы, такие как финансовые продукты или статистические индикаторы. В литературе отмечается, что деривативы разделяются на простую покупку на срок (прямые срочные сделки), под видами которых являются внебиржевой «форвард» и биржевой фьючерс, на свопы и опционы[[31]](#footnote-31).

Особенностью срочных сделок является отложенный срок исполнения. Стороны оговаривают предмет сделки (на фондовом рынке – вид ценных бумаг), стоимость ценных бумаг на определенную дату либо через указанный в договоре срок.

Порядок заключения срочных сделок устанавливается в соответствии с нормами законодательства о биржевой деятельности, главным образом, в Правилах биржевой торговли, утверждаемых самими биржами.

Правила биржевой торговли отражают общие требования гражданского законодательства к торгам, а также учитывают специфику проведения биржевых торгов, особый порядок заключения сделок и требования к форме сделок. Так, срочные сделки на биржевом рынке должны соответствовать требованиям, установленным Приказом ФСФС РФ от 09.10.2007 №07–102/пз-н «Об утверждении положения о деятельности по организации торговли на рынке ценных бумаг»[[32]](#footnote-32).

Правила торговли включают следующие основные положения: порядок и условия допуска участников рынка к торгам; порядок выставления на торги объекта торговых сделок; механизм проведения торгов; условия исполнения сделок; порядок осуществления расчетов; разрешения споров биржевым арбитражем либо биржевой арбитражной комиссией; другие условия.

Стороной срочной сделки может быть любой участник биржевой торговли, зарегистрированный на данной бирже. В этом случае срочная сделка заключается в порядке, установленном системными торгами. Если же непременным условием является указание участника торгов, указывается номер раздела регистра учета позиций стороны, первоначально подавшей заявку, имеют место внесистемные торги.

Срочный и спотовый рынки взаимосвязаны. В.А. Галанов отмечает, что цена ценных бумаг на фьючерсном рынке производна от реальной[[33]](#footnote-33). При необходимости ценные бумаги приобретают на спотовом рынке, а на срочном заключают сделки относительно тех же ценных бумаг для подстраховки.

Для современных бирж характерным являются электронные торги. Электронные торги осуществляются с центральной биржевой площадки через сеть региональных терминалов, работающих в режиме реального времени.

Срочные биржевые сделки обладают следующими основными признаками:

– срочная биржевая сделка является видом гражданско-правовых сделок;

– срочная биржевая сделка заключается с помощью биржи в течение торговой сессии – времени, когда на бирже проводятся торги;

– предметом срочной биржевой сделки является только биржевой товар, т.е. включенный в котировочный список данной биржи, а торговля осуществляется стандартизированным по количеству и качеству товаром;

– срочные биржевые сделки заключают профессиональные участники рынка;

– срочная биржевая сделка заключается в письменной форме путем отбора совпадающих встречных заявок, отправленных на биржу посредством электронной связи, позволяющей достоверно установить сторону, подписавшую заявки, в соответствии с требованиями п. 2 ст. 434 и ст. 438 Гражданского кодекса Российской Федерации, а также Правил биржевой торговли на срочном рынке;

– срочная биржевая сделка должна быть зарегистрирована биржей.

С переходом России к рыночной экономике широкое распространение получили биржевые сделки, являющиеся частью финансового рынка государства. Развитие биржевых сделок представляет собой бесконечный процесс, что подтверждается возникновением и распространением таких новых договорных форм на бирже, как фьючерсные, опционные сделки, сделки СВОП и РЕПО и т.д. Очевидным доказательством этого и выступают постоянно изменяющиеся существующие законодательные акты, регулирующие биржевые сделки, к примеру Федеральные законы «О товарных биржах и биржевой торговле» и «О рынке ценных бумаг». Кроме того, развитие биржевых сделок и появление новых договорных форм приводит к принятию новых законов в целях адекватного реагирования, соответствующего требованиям времени. Ликвидация нормативного пробела осуществляется на уровне подзаконных нормативных актов, принимаемых такими разными регуляторами, как Федеральная комиссия по рынку ценных бумаг, Центральный банк России и Комиссия по товарным биржам при Министерстве по антимонопольной политике. Регулирование бирж и биржевых сделок осуществляется также правилами самих бирж, прошедшими государственную регистрацию, которые являются обязательными для всех участников биржевой торговли, в том числе для бирж, которые принимают эти правила.

Попытка объяснения природы биржевых сделок была предпринята еще дореволюционными цивилистами, которыми были предложены разнообразные подходы. Проблема такого тщательного анализа биржевых сделок в том, что на бирже заключается множество сделок, отличающихся как по целям их заключения, так и по характеру. Поэтому необходимо отличать биржевые сделки в широком смысле, под которые подпадают все сделки, заключаемые на бирже, с участием биржи в целом. При этом следует иметь в виду, что «участие» биржи в заключаемых сделках понимается и как организация ею биржевой торговли, и как выступление биржи в сделках в качестве стороны обязательства. Под биржевые сделки в широком смысле подпадают все сделки, заключаемые на бирже. В эту группу входят сделки, заключаемые между биржей и клиринговой организацией, биржей и брокером (дилером), биржей и депозитарием, клиринговой организацией и депозитарием, клиринговой организацией и брокером (дилером), депозитарием и брокером (дилером), между брокерами и дилерами и т.д. Под биржевые сделки в узком смысле подпадают исключительно сделки, заключаемые на бирже между брокерами и дилерами по поводу биржевого актива, по поводу перехода прав и обязанностей на биржевой актив.

Все сделки, заключаемые на бирже, целесообразно разделить на две большие группы.

1. Сделки, заключаемые на бирже и с участием биржи. Условно эту категорию можно назвать биржевыми сделками организационного характера, или организационными биржевыми сделками. В эту группу включаются сделки, не связанные непосредственно с переходом прав и обязанностей на биржевой товар. Сделки данной группы являются лишь предпосылками к заключению сделок по поводу биржевого товара. В силу организационных сделок определяются взаимоотношения участников биржевой торговли, участников биржевых процессов в целом. В эту группу входят сделки, заключаемые между биржей и клиринговой организацией, биржей и депозитарием, биржей и брокерами (дилерами), где биржа выступает стороной договора. К организационным сделкам следует отнести и сделки, заключаемые между клиринговой организацией и брокером (дилером), клиринговой организацией и депозитарием, между депозитарием и брокером (дилером), где биржа стороной договора не выступает.

2. Во вторую группу входят сделки, заключаемые на бирже, связанные с организацией ею биржевой торговли. В эту группу включаются биржевые сделки в узком смысле слова. Это сделки, заключаемые между брокерами и дилерами по поводу биржевого товара, по поводу перехода прав на биржевой актив. При этом в таких сделках биржа выступает не контрагентом в договоре, а организатором торговли. Контрагентами выступают сами брокеры и дилеры. Биржа в таких сделках выступает вспомогательным институтом, организующим биржевые торги. Обычно в цивилистической литературе, начиная с дореволюционной, говоря о биржевых сделках, имеют в виду именно вторую группу сделок. К этой группе относятся сделки купли-продажи, фьючерсные, опционные, форвардные, арбитражные, сделки РЕПО и СВОП, заключаемые на бирже. Под биржевыми сделками следует понимать сделки, совершенные на организованном рынке (бирже) между участниками биржевых торгов и зарегистрированные у организатора торговли. Из понятия «биржевые сделки» должны быть исключены договоры, заключаемые биржей по поводу технического обслуживания здания биржи (коммунальное обслуживание), договоры по поводу купли-продажи оборудования (мониторы, компьютеры, канцелярские принадлежности и т.д.) для обеспечения деятельности биржи, а также трудовые контракты биржи с персоналом. В таких договорах биржа выступает как обычный хозяйствующий субъект, без каких-либо особенностей и исключений, даже если эти договоры заключаются непосредственно на территории биржи. Для этого рода договоров место их заключения не играет никакой роли, в отличие от вышеназванных биржевых сделок.

Само понятие биржевой сделки дается в ст. 7 Закона о товарных биржах, где говорится, что биржевой сделкой является зарегистрированный биржей договор (соглашение), заключаемый участниками биржевой торговли в отношении биржевого товара в ходе биржевых торгов. Аналогичное понятие биржевой сделки дается в Правилах Московской центральной фондовой биржи, где указывается, что «биржевая сделка – это зарегистрированная биржей сделка, заключенная в ходе торговой сессии в результате согласия одного из участников с условиями, предложенными в ранее поданной заявке (или ее части) другого участника».

Биржевой признается сделка, заключенная на бирже, на биржевых торгах, организованных биржей, по поводу перехода прав на биржевой товар. Понятие «место заключения сделки», применяемое в биржевой торговле, расширяется в связи с развитием высоких технологий и полной компьютеризацией бирж. К биржевым относятся сделки, заключаемые хоть и не непосредственно на территории и в помещении биржи, а через специальные компьютерные сети, связанные с биржей. Так, биржа SOFFEX (Swiss Options and Financial Futures Exchange, Швейцария) начала свою работу в 1988 г. как первый в мире электронный рынок деривативов. В секторе производных финансовых инструментов биржи Euronext также открывается единая международная секция электронной торговли между разными биржами (Chicago Mercantile Exchange, Singapore Exchange, Borsa de Mercadorias & Futures, Montreal Exchange и Spanish MEFF). Такая электронная торговля начинает развиваться и в России.

Под временем заключения биржевой сделки подразумевается время начала и окончания биржевых торгов, время, в течение которого стороны подают заявки на покупку и продажу биржевого актива. Заявки, поданные вне указанного в правилах биржи времени, не принимаются и не заносятся в реестр поданных заявок. Таким образом, под временем заключения биржевой сделки следует понимать установленный правилами биржи период времени биржевой торговли, в течение которого участник биржевой торговли имеет право подать оферту или акцептовать ее.

Под сроком биржевой сделки обычно понимают срок исполнения заключенной биржевой сделки. На практике понятия «торговое время» и «торговый день» употребляются как идентичные понятия, имея в виду определенные часы, отведенные для заключения биржевой сделки. В статье 1 Правил МЦФБ дается следующее определение торгового дня: «время, в течение которого биржа проводит торги». В правилах некоторых бирж торговое время обозначается как «торговая сессия», например, в ст. 1 Правил биржи РТС говорится, что торговая сессия – это период, в течение которого организатор торговли проводит торги срочными контрактами. Как и место заключения сделки, время заключения сделки подчеркивает связь сделки с биржей как основную черту биржевой сделки. Базисным или базовым активом биржевой сделки называют биржевой товар, который обращается на бирже, «допущен к котировкам на бирже». В Правилах Московской центральной фондовой биржи говорится, что базовый актив – это находящийся в обращении товар определенного рода и качества, в том числе и коносамент на указанный товар, варрант, ценная бумага, валюта, индекс или стандартный контракт, в установленном порядке допущенный биржей в качестве предмета биржевой сделки.

С развитием торговли расширяется и круг товаров, продаваемых с помощью биржевых сделок. Если изначально базовыми активами биржевых сделок были сельскохозяйственные товары, позже металл и нефть, то теперь продаются ценные бумаги, валюта, финансовые индексы, индексы на погоду и итоги президентских выборов. Объектами биржевой сделки на товарных биржах могут быть только вещи, определяемые родовыми признаками, т.е. должны быть заменяемыми. В связи с тем что по биржевым сделкам биржевой актив обращается неоднократно и указывается определенное стандартное качество и количество, объектом биржевых сделок не могут быть индивидуально определенные вещи, кроме того, такие вещи едины в своем роде, следовательно, исключаются существенные признаки биржевой торговли – публичность, конкуренция и аукционный характер. Объектом биржевой торговли выступают товары установленного количества (партии) и качества. Положение об этом содержится в современных биржевых правилах. Так, в секции срочного рынка ММВБ фьючерсный контракт на акции «Лукойла» состоит из одной акции. На бирже РТС фьючерсный контракт на акции РАО «ЕЭС России» состоит из 1000 акций, а фьючерсный контракт на акции «Лукойла» – из 10 акций. Биржевые товары не должны быть ограничены или изъяты из оборота. В статье 6 Закона о товарных биржах указывается, что биржевым товаром не могут быть недвижимое имущество и объекты интеллектуальной собственности. В проекте федерального закона «О срочном рынке» №147313–3 не содержится определение базисного актива, а лишь перечисляется имущество, которое может входить в это понятие. В статье 3 проекта указано: «Базисный актив – иностранная валюта, ценные бумаги и иное имущество и имущественные права, процентные ставки, кредитные ресурсы, индексы цен или процентных ставок». В статье 14 Закона о рынке ценных бумаг говорится, что на фондовой бирже заключаются сделки, предметом которых выступают эмиссионные ценные бумаги и инвестиционные паи. Однако эта статья необоснованно исключает из биржевой торговли финансовые индексы и пакеты ценных бумаг. На современных мировых биржах широкое распространение получили индексные фьючерсы. Так, почти вся американская экономика зависит от индекса Доу-Джонса. В этой сфере не отстают и российские биржи. Одно из основных преимуществ индексов в том, что они менее подвержены ценовым колебаниям, чем акции отдельных компаний, т.е. менее рискованны, чем отдельные акции.

В России помимо индексных фьючерсов появились и блочные фьючерсные контракты. Если индекс представляет собой финансовый показатель какой-либо отрасли, то блок или пакет – это совокупность ценных бумаг разных эмитентов, работающих в разных областях. Единственное требование, предъявляемое к ценным бумагам, выступающим объектом биржевой сделки, – они должны носить серийный (а не штучный) характер, т.е. должны быть эмиссионными ценными бумагами. С помощью фьючерсов сейчас «продают» и «покупают» погоду, с 1997 г. погодные фьючерсы начали продаваться на Чикагской бирже, и оборот таких контрактов превышает 2,5 млрд. долларов. С ноября 2001 г. на Лондонской фьючерсной бирже LIFFE (London International Financial Futures Exchange) также начали продаваться фьючерсные контракты на температуру воздуха (шесть видов фьючерсных контрактов). На мировых биржах обращаются фьючерсы на президентские выборы, в частности на выборы президента США при баллотировании Буша и Гора. Аналогичные сделки заключались и на российской бирже в конце 1995 – начале 1996 г.

На бирже сделки заключаются специальными субъектами – участниками биржевой торговли, получившими соответствующие лицензии и прошедшими биржевую регистрацию. Биржевая сделка должна быть заключена постоянными посетителями – членами биржевого общества. Статья 19 Закона о товарной бирже также допускает существование не только постоянных членов биржевой торговли, но и разовых посетителей, и сделки, заключаемые последними, также являются биржевыми. В основном участниками биржевых торгов выступают посредники, т.е. брокеры, которые в литературе называются также маклерами. Брокеры заключают биржевые сделки в интересах третьих лиц по поручению своих клиентов, что подтверждает п. 1.6 Правил МЦФБ. В соответствии со ст. 3 Закона о рынке ценных бумаг брокерской признается деятельность по совершению гражданско-правовых сделок с ценными бумагами от имени и за счет клиента (в том числе эмитента эмиссионных ценных бумаг при их размещении) или от своего имени и за счет клиента на основании возмездных договоров с клиентом. Помимо посредников (брокеров) сделки на бирже заключаются и дилерами, которые осуществляют деятельность не посредническую, т.е. приобретают биржевой актив не в интересах третьих лиц, а в собственных интересах, от своего имени и за свой счет. В соответствии со ст. 4 Закона о рынке ценных бумаг дилерской деятельностью признается совершение сделок купли-продажи ценных бумаг от своего имени и за свой счет путем публичного объявления цен покупки и / или продажи определенных ценных бумаг с обязательством покупки и / или продажи этих ценных бумаг по объявленным лицом, осуществляющим такую деятельность, ценам. Таким образом, биржевые сделки заключаются либо брокерами (как посредниками), либо дилерами, что существенно отличает биржевые сделки от остальных гражданско-правовых сделок. С учетом всех вышеназванных признаков, присущих биржевой сделке, можно сформировать следующее определение биржевой сделки:

«Биржевая сделка – зарегистрированная на бирже сделка, совершенная между участниками биржевой торговли во время торговой сессии, по поводу биржевого товара, прошедшего биржевой листинг».

В этом определении наличествуют все характерные для биржевой сделки признаки, и такое определение способно разграничить биржевые сделки первой и второй категорий, в узком и широком понимании биржевых сделок. Выделяя основные признаки биржевых сделок, следует также провести их классификацию в целях более четкого их разграничения и разделения на более мелкие группы. Все биржевые сделки, в зависимости от срока исполнения договора, можно классифицировать на кассовые, срочные и комбинированные.

1. Кассовые сделки – сделки с немедленным сроком исполнения договора. Кассовые сделки в литературе часто называются сделками СПОТ. Они совершаются «в форме купли-продажи немедленно и за наличные деньги (au comptant), с вручением бумаг из рук продавца в руки покупателя», – говорит Н.И. Нерсесов[[34]](#footnote-34). Необходимо отметить, что «немедленный срок исполнения» кассовых сделок носит условный характер и реально на бирже таких сделок не заключают. Немедленная поставка биржевого актива происходит не сразу после получения встречного исполнения обязательства, т.е. уплаты денег за биржевой товар, а спустя несколько дней, через небольшой промежуток времени, указанный в правилах бирж. Действительно, при кассовой сделке может потребоваться значительное время для исполнения договора, что может быть обусловлено наличием установленного порядка, к примеру соблюдением установленной процедуры передачи именных ценных бумаг и т.д. Сроки поставки по кассовым сделкам устанавливаются самими биржами. Например, на Санкт-Петербургской бирже кассовой считается сделка, при которой срок передачи покупателю ценных бумаг не превышает 14 дней. В пункте 15.8 Правил проведения торгов по ценным бумагам на ММВБ говорится, что «продавец осуществляет поставку ценных бумаг на счет депо покупателя в депозитарии на пятый рабочий день после даты заключения сделки». Аналогичную трактовку кассовых сделок дает и Центральный банк РФ, указывая, что исполнение кассовой сделки осуществляется сторонами не позднее второго рабочего дня после дня ее заключения. Фактически, как и при срочных сделках, при кассовых сделках также момент заключения договора отстает от момента его исполнения, но, в отличие от срочных сделок, этот срок достаточно короткий. Кроме того, особенность кассовых сделок заключается в том, что по кассовым сделкам происходит именно реальная поставка биржевого актива, тогда как по срочным сделкам в 97% случаев договор исполняется взаиморасчетом между сторонами. Кассовые сделки служат преимущественно действительному спросу, сделки на срок – спекуляции.

2. Срочные сделки в литературе называются также деривативами, или производными инструментами. Срочные сделки характеризуются тем, что момент заключения сделки и момент ее исполнения не совпадают, исполнение обязательства по таким сделкам отстает от заключения во времени. Именно в этом и заключается отличие срочных сделок от кассовых. Промежуток времени (срока) между заключением договора и его исполнением у срочных сделок намного больше, нежели у кассовых. Об этом говорит и указание Центрального банка – «исполнение кассовой сделки осуществляется сторонами не позднее второго рабочего дня после дня ее заключения», а «исполнение срочной сделки осуществляется сторонами не ранее третьего рабочего дня после дня ее заключения». Следующая особенность срочных сделок в том, что в большинстве срочных сделок договор исполняется не реальной поставкой биржевого актива, а взаиморасчетом между сторонами, т.е. договор исполняется преимущественно выплатой разницы между договорной ценой и ценой, установленной биржевой котировкой в день исполнения обязательства. Следующим отличительным признаком срочной сделки, позволяющим отграничить последнюю от кассовой, является предмет договора. Если предмет кассовых сделок – биржевой актив, который реально (физически) может быть передан контрагенту, то при срочных сделках предметом договора могут быть (помимо предметов кассовых сделок) и финансовые индексы, погода и итоги президентских выборов, поставка которых реально невозможна, и эти сделки исполняются исключительно путем взаиморасчетов между сторонами. В России отсутствует определение срочной сделки на уровне закона. Понятие срочной сделки дается только в проекте федерального закона «О срочном рынке», в ст. 3 которого указывается, что срочная сделка – это соглашение сторон, определяющее их права и обязанности в отношении базисного актива в установленную дату в будущем (или в течение установленного периода в будущем), порядок и условия осуществления которых определяются правилами организатора торговли либо непосредственно соглашением сторон. В определении подчеркивается, что исполнение этого рода договоров и их заключение не совпадают по времени, т.е. исполнение отстает по времени от их заключения. Учитывая то, что фьючерсные и опционные контракты относятся к срочным сделкам, что подтверждает анализ законодательства, непонятен подход к этому вопросу Комиссии по товарным биржам при МАП России. Так, в письме ГКАП от 30 июля 1996 г. говорится, что фьючерсные и опционные сделки, в отличие от форвардных, не являются срочными сделками и на них не распространяются нормативные акты, касающиеся срочных сделок. Однако это не так, в понятие «срочные сделки» входят как форвардные, так и фьючерсные, и опционные контракты, т. к. все эти сделки отвечают признакам срочной сделки, момент исполнения по указанным договорам отстает от момента их заключения. Группа срочных сделок, в свою очередь, может быть разделена на три подгруппы.

1. Расчетные срочные сделки – сделки, исполнение которых осуществляется исключительно путем взаиморасчета между контрагентами. По таким сделкам сторона договора обязуется выплатить разницу между договорной ценой и котировочной биржевой, сформированной к сроку исполнения договора. К примеру, на одесской бирже большую часть сделок на поставку хлеба составляли сделки на разность.

2. Поставочные срочные сделки – сделки, исполнение которых осуществляется путем реальной поставки биржевого актива через определенный срок, установленный биржей, по цене, определенной в момент заключения договора. Круг предметов такой сделки уже, чем у сделки на разницу, т. к. реальная поставка финансовых, погодных и президентских индексов невозможна, и они не могут выступать предметом поставочных срочных сделок.

3. Комбинированные срочные сделки – это сочетание двух предыдущих срочных сделок. Такую возможность дает действующее российское законодательство. Так, пункт 2.4 Постановления ФКЦБ №9 говорит о возможности заключения расчетного фьючерсного контракта, сторона по которому может изменить условия поставки и превратить расчетный фьючерсный контракт в поставочный, и наоборот – изменить поставочный фьючерсный контракт на расчетный.

Комбинированная группа сделок сочетает в себе элементы кассовых и срочных. Примером такой сделки могут выступать сделки РЕПО и СВОП. Понятие сделки РЕПО дается в правилах ММВБ, где в п. 1.1.28 указывается: «Сделка РЕПО – сделка с ценными бумагами, состоящая из двух частей, даты исполнения которых определяются кодом расчетов. По первой части сделки РЕПО в дату ее заключения продавец ценных бумаг обязан поставить ценные бумаги, а покупатель обязан уплатить денежные средства; в дату исполнения второй части сделки РЕПО покупатель ценных бумаг по первой части сделки РЕПО обязан поставить ценные бумаги, а продавец по первой части сделки РЕПО обязан уплатить денежные средства в соответствии с условиями заключенной сделки РЕПО». Таким образом, в данной конструкции реализуются элементы и кассовых, и срочных сделок, в первой части осуществляется немедленная поставка, во второй – поставка осуществляется через определенный промежуток времени в будущем. Биржа и биржевые сделки представляют собой часть финансового рынка государства, постоянно развивающегося, где появляются новые и современные договорные формы, требующие тщательного анализа. В свою очередь, понимание феномена указанных договоров позволяет выработать единообразный подход к их регулированию. Развитый финансовый рынок – показатель экономического роста государства, где превалируют рыночные отношения. Россия выбрала путь рыночных отношений, но законодательный пробел, существующий в биржевой сфере, является существенной преградой к экономическому росту государства. Законодатель должен своевременно отреагировать на современные тенденции и новшества в биржевой сфере, что позволит создать адекватное правовое пространство, вовлечь в биржевые отношения все больше и больше участников, экономически активизировать население, привлекать инвестиции, остановить вывоз капитала из государства и т.д. Все это позволит России выйти из финансового кризиса и стать экономически развитым государством с мощной финансовой инфраструктурой.

#

# 2. Некоторые аспекты организационно-правовых форм бирж

# 2.1 Особенности правового регулирования деятельности товарной биржи

Биржа как юридическое лицо представляет собой организацию, которая имеет в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество и отвечает по своим обязательствам этим имуществом, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.

Юридические лица должны иметь самостоятельный баланс или смету.

В связи с участием в образовании имущества юридического лица его учредители (участники) могут иметь обязательственные права в отношении этого юридического лица либо вещные права на его имущество.

Учредители товарной биржи, в зависимости от организационно-правовой формы в которой она создается, могут иметь в отношении ее обязательственные права (организационно-правовая форма хозяйственных обществ) или не иметь в отношении ее имущественных прав (некоммерческое партнерство).

Биржа как юридическое лицо может иметь гражданские права, соответствующие целям деятельности, предусмотренным в ее учредительных документах, и нести связанные с этой деятельностью обязанности.

Поскольку деятельность товарных бирж подлежит лицензированию, то такой деятельностью товарная биржа может заниматься только на основании специального разрешения (лицензии).

Правоспособность товарной биржи как юридического лица возникает в момент ее создания и прекращается в момент внесения записи о его исключении из единого государственного реестра юридических лиц.

Право товарной биржи как юридического лица осуществлять биржевую деятельность возникает с момента получения соответствующей лицензии или в указанный в ней срок и прекращается по истечении срока ее действия.

В зависимости от того, в какой организационно-правовой форме учреждается товарная биржа, она может быть признана организацией, преследующей извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности (т.е. коммерческой организацией) либо не имеющей извлечение прибыли в качестве такой цели и не распределяющей полученную прибыль между участниками (некоммерческой организацией).

Товарная биржа, учреждаемая как коммерческая организация, может создаваться в форме хозяйственных обществ (акционерных и с ограниченной ответственностью).

Товарная биржа, являющаяся некоммерческой организацией, может иметь организационно-правовую форму некоммерческого партнерства[[35]](#footnote-35).

Некоммерческим партнерством признается основанная на членстве некоммерческая организация, учрежденная гражданами и (или) юридическими лицами для содействия ее членам в осуществлении деятельности, направленной на достижение социальных, благотворительных, культурных, образовательных, научных и управленческих целей, в целях охраны здоровья граждан, развития физической культуры и спорта, удовлетворения духовных и иных нематериальных потребностей граждан, защиты прав, законных интересов граждан и организаций, разрешения споров и конфликтов, оказания юридической помощи, а также в иных целях, направленных на достижение общественных благ.

Некоммерческое партнерство, как и другие некоммерческие организации, не должно иметь извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности и не вправе распределять полученную прибыль между его участниками (членами).

Имущество, переданное некоммерческому партнерству его членами, является собственностью партнерства.

Члены некоммерческого партнерства не отвечают по его обязательствам, а некоммерческое партнерство не отвечает по обязательствам своих членов.

Некоммерческое партнерство вправе осуществлять предпринимательскую деятельность, соответствующую целям, для достижения которых оно создано.

Члены некоммерческого партнерства вправе:

– участвовать в управлении делами некоммерческого партнерства;

– получать информацию о деятельности некоммерческого партнерства в установленном учредительными документами порядке;

– по своему усмотрению выходить из некоммерческого партнерства;

– 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, в порядке, предусмотренном учредительными документами некоммерческого партнерства;

– получать в случае ликвидации некоммерческого партнерства часть его имущества, оставшегося после расчетов с кредиторами, либо стоимость этого имущества в пределах стоимости имущества, переданного членами некоммерческого партнерства в его собственность, если иное не предусмотрено федеральным законом или учредительными документами некоммерческого партнерства.

Член некоммерческого партнерства может быть исключен из него по решению остающихся членов в случаях и в порядке, которые предусмотрены учредительными документами некоммерческого партнерства.

Член некоммерческого партнерства, исключенный из него, имеет право на получение части имущества некоммерческого партнерства или стоимости этого имущества.

Члены некоммерческого партнерства могут иметь и другие права, предусмотренные его учредительными документами и не противоречащие законодательству.

Некоммерческие организации могут осуществлять предпринимательскую деятельность лишь постольку, поскольку это служит достижению целей, ради которых они созданы, и соответствующую этим целям.

Допускается создание объединений коммерческих и (или) некоммерческих организаций в форме ассоциаций и союзов.

Согласно ст. ст. 2, 3 комментируемого Закона целью создания биржи является формирование оптового рынка путем организации и регулирования биржевой торговли, а также осуществления деятельности, непосредственно связанной с организацией и регулированием биржевой торговли.

В соответствии п. 3 ст. 14 комментируемого Закона члены товарной биржи имеют право на получение дивидендов (т.е. доли в распределяемой прибыли от деятельности товарной биржи).

Учитывая эти положения, сложно согласиться с мнением о том, что именно некоммерческое партнерство является единственно возможным вариантом организационно-правовой формы товарной биржи как юридического лица.

Можно, конечно, признавать, что «наиболее приемлемым вариантом создания биржи является именно некоммерческая организационно-правовая форма»[[36]](#footnote-36), но правильнее будет согласиться с тем, что выбор организационно-правовой формы является прерогативой ее учредителей.

В учреждении товарной биржи могут принимать участие как юридические, так и физические лица.

Каких-либо иных ограничений, кроме предусмотренных п. 2 комментируемой статьи специальных ограничений для учредителей товарной биржи, не предусмотрено.

Отношения, возникающие в связи с государственной регистрацией юридических лиц при их создании, реорганизации и ликвидации, при внесении изменений в их учредительные документы, государственной регистрацией физических лиц в качестве индивидуальных предпринимателей и государственной регистрацией при прекращении физическими лицами деятельности в качестве индивидуальных предпринимателей, а также в связи с ведением государственных реестров – единого государственного реестра юридических лиц и единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей регулирует Федеральный закон от 08.08.2001 №129-ФЗ в ред. от 02.07.2005 «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» (далее – Закон «О государственной регистрации юридических лиц»)[[37]](#footnote-37).

Государственная регистрация юридических лиц и индивидуальных предпринимателей (далее – государственная регистрация) – акты уполномоченного федерального органа исполнительной власти, осуществляемые посредством внесения в государственные реестры сведений о создании, реорганизации и ликвидации юридических лиц, приобретении физическими лицами статуса индивидуального предпринимателя, прекращении физическими лицами деятельности в качестве индивидуальных предпринимателей, иных сведений о юридических лицах и об индивидуальных предпринимателях в соответствии с Законом «О государственной регистрации юридических лиц».

Государственная регистрация осуществляется федеральным органом исполнительной власти (далее – регистрирующий орган), уполномоченным в порядке, установленном Конституцией Российской Федерации и Федеральным конституционным законом «О Правительстве Российской Федерации»[[38]](#footnote-38).

За государственную регистрацию уплачивается государственная пошлина в соответствии с законодательством о налогах и сборах.

Согласно ст. 333.33 Налогового кодекса РФ за государственную регистрацию юридического лица, за исключением государственной регистрации ликвидации юридических лиц и (или) государственной регистрации политических партий и региональных отделений политических партий, уплачивается государственная пошлина в размере 2000 рублей.

Государственная регистрация осуществляется в срок не более чем пять рабочих дней со дня представления документов в регистрирующий орган.

Государственная регистрация юридического лица осуществляется по месту нахождения указанного учредителями в заявлении о государственной регистрации постоянно действующего исполнительного органа, в случае отсутствия такого исполнительного органа – по месту нахождения иного органа или лица, имеющих право действовать от имени юридического лица без доверенности.

Документы представляются в регистрирующий орган непосредственно или направляются почтовым отправлением с объявленной ценностью при его пересылке и описью вложения.

Иные способы представления документов в регистрирующий орган могут быть определены Правительством Российской Федерации.

Требования к оформлению документов, представляемых в регистрирующий орган, устанавливаются Правительством Российской Федерации.

Заявление, представляемое в регистрирующий орган, удостоверяется подписью уполномоченного лица (далее – заявитель), подлинность которой должна быть засвидетельствована в нотариальном порядке.

При этом заявитель указывает свои паспортные данные или в соответствии с законодательством Российской Федерации данные иного удостоверяющего личность документа и идентификационный номер налогоплательщика (при его наличии).

При государственной регистрации юридического лица заявителями могут являться следующие физические лица:

– руководитель постоянно действующего исполнительного органа регистрируемого юридического лица или иное лицо, имеющие право без доверенности действовать от имени этого юридического лица;

– учредитель (учредители) юридического лица при его создании;

– руководитель юридического лица, выступающего учредителем регистрируемого юридического лица;

– конкурсный управляющий или руководитель ликвидационной комиссии (ликвидатор) при ликвидации юридического лица;

– иное лицо, действующее на основании полномочия, предусмотренного федеральным законом, или актом специально уполномоченного на то государственного органа, или актом органа местного самоуправления.

Датой представления документов при осуществлении государственной регистрации является день их получения регистрирующим органом.

Заявителю выдается расписка в получении документов с указанием перечня и даты их получения регистрирующим органом, в случае если документы представляются в регистрирующий орган непосредственно заявителем.

Расписка должна быть выдана в день получения документов регистрирующим органом.

В ином случае, в том числе при поступлении в регистрирующий орган документов, направленных по почте, расписка высылается в течение рабочего дня, следующего за днем получения документов регистрирующим органом, по указанному заявителем почтовому адресу с уведомлением о вручении.

Регистрирующий орган обеспечивает учет и хранение всех представленных при государственной регистрации документов.

Регистрирующий орган не вправе требовать представление других документов кроме документов, установленных Законом «О государственной регистрации юридических лиц».

Нотариальное удостоверение документов, представляемых при государственной регистрации, необходимо только в случаях, предусмотренных федеральными законами.

Решение о государственной регистрации, принятое регистрирующим органом, является основанием внесения соответствующей записи в соответствующий государственный реестр.

Моментом государственной регистрации признается внесение регистрирующим органом соответствующей записи в соответствующий государственный реестр.

Регистрирующий орган не позднее одного рабочего дня с момента государственной регистрации выдает (направляет) заявителю документ, подтверждающий факт внесения записи в соответствующий государственный реестр.

Форма и содержание документа устанавливаются Правительством Российской Федерации.

Регистрирующий орган в срок не более чем пять рабочих дней с момента государственной регистрации представляет в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, сведения, содержащиеся соответственно в едином государственном реестре юридических лиц, едином государственном реестре индивидуальных предпринимателей, в государственные внебюджетные фонды для регистрации юридических лиц, индивидуальных предпринимателей в качестве страхователей.

Регистрирующий орган в срок не более чем пять рабочих дней с момента государственной регистрации представляет сведения о регистрации в государственные органы, определенные Правительством Российской Федерации.

Состав сведений, направляемых в указанные государственные органы, а также порядок и сроки предоставления соответствующему юридическому лицу или индивидуальному предпринимателю сведений о его учетных данных устанавливаются Правительством Российской Федерации.

При государственной регистрации создаваемого юридического лица в регистрирующий орган представляются:

а) подписанное заявителем заявление о государственной регистрации по форме, утвержденной Правительством Российской Федерации.

В заявлении подтверждается, что представленные учредительные документы соответствуют установленным законодательством Российской Федерации требованиям к учредительным документам юридического лица данной организационно-правовой формы, что сведения, содержащиеся в этих учредительных документах, иных представленных для государственной регистрации документах, заявлении о государственной регистрации, достоверны, что при создании юридического лица соблюден установленный для юридических лиц данной организационно-правовой формы порядок их учреждения, в том числе оплаты уставного капитала (уставного фонда, складочного капитала, паевых взносов) на момент государственной регистрации и в установленных законом случаях согласованы с соответствующими государственными органами и (или) органами местного самоуправления вопросы создания юридического лица;

б) решение о создании юридического лица в виде протокола, договора или иного документа в соответствии с законодательством Российской Федерации;

в) учредительные документы юридического лица (подлинники или засвидетельствованные в нотариальном порядке копии);

г) выписка из реестра иностранных юридических лиц соответствующей страны происхождения или иное равное по юридической силе доказательство юридического статуса иностранного юридического лица – учредителя;

д) документ об уплате государственной пошлины.

Государственная регистрация юридических лиц при их создании осуществляется регистрирующими органами по месту нахождения постоянно действующего исполнительного органа, в случае отсутствия постоянно действующего исполнительного органа – по месту нахождения иного органа или лица, имеющих право действовать от имени юридического лица без доверенности.

Отказ в государственной регистрации допускается в случае:

а) непредставления определенных Законом «О государственной регистрации юридических лиц» необходимых для государственной регистрации документов;

б) представления документов в ненадлежащий регистрирующий орган;

в) предусмотренном п. 2 ст. 20 или п. 4 ст. 22.1 Закона «О государственной регистрации юридических лиц».

Решение об отказе в государственной регистрации должно содержать основания отказа с обязательной ссылкой на нарушения, на основании которых отказано в государственной регистрации.

Решение об отказе в государственной регистрации должно быть принято не позднее чем в течение пяти рабочих дней со дня представления документов в регистрирующий орган.

Решение об отказе в государственной регистрации направляется лицу, указанному в заявлении о государственной регистрации, с уведомлением о вручении такого решения.

Решение об отказе в государственной регистрации может быть обжаловано в судебном порядке.

За необоснованный, то есть не соответствующий основаниям, указанным в Законе «О государственной регистрации юридических лиц», отказ в государственной регистрации, неосуществление государственной регистрации в установленные сроки или иное нарушение порядка государственной регистрации, установленного Законом «О государственной регистрации юридических лиц», а также незаконный отказ в предоставлении или за несвоевременное предоставление содержащихся в государственных реестрах сведений и документов, иных предусмотренных Законом «О государственной регистрации юридических лиц» документов должностные лица регистрирующих органов несут ответственность, установленную законодательством Российской Федерации.

Регистрирующий орган возмещает ущерб, причиненный отказом в государственной регистрации, уклонением от государственной регистрации или нарушением порядка государственной регистрации, допущенным по его вине.

За непредставление или несвоевременное представление необходимых для включения в государственные реестры сведений, а также за представление недостоверных сведений заявители, юридические лица и (или) индивидуальные предприниматели несут ответственность, установленную законодательством Российской Федерации.

Регистрирующий орган вправе обратиться в суд с требованием о ликвидации юридического лица в случае допущенных при создании такого юридического лица грубых нарушений закона или иных правовых актов, если эти нарушения носят неустранимый характер, а также в случае неоднократных либо грубых нарушений законов или иных нормативных правовых актов государственной регистрации юридических лиц.

В соответствии с комментируемым Законом Правительство Российской Федерации утвердило Положение о порядке лицензирования деятельности товарных бирж на территории Российской Федерации (далее – Положение)[[39]](#footnote-39).

Положение о порядке лицензирования деятельности товарных бирж на территории Российской Федерации определяет порядок выдачи, аннулирования и приостановления действия лицензий на организацию биржевой торговли.

Действие Положения распространяется на юридических лиц, которые соответствуют понятию «товарная биржа», как оно определено комментируемым Законом.

Лицензия на организацию биржевой торговли (далее – лицензия) выдается Комиссией по товарным биржам при Федеральной службе по финансовым рынкам (далее – Комиссия).

Для получения лицензии в Комиссию представляются следующие документы:

– заявление по форме согласно приложению №1 к Положению;

– устав товарной биржи;

– учредительный договор или заявка на регистрацию либо иной соответствующий документ, если он предусмотрен при создании товарной биржи;

– документ, подтверждающий факт внесения записи о юридическом лице в единый государственный реестр юридических лиц;

– правила биржевой торговли;

– документ, подтверждающий внесение в уставный капитал товарной биржи не менее 50 процентов объявленной суммы;

– документ, удостоверяющий право пользования соответствующим помещением для проведения торгов;

– список учредителей и распределение между ними долей (в процентах) в уставном капитале товарной биржи с указанием для физических лиц их должностей по всем местам работы.

Документы, прилагаемые к заявлению на получение лицензии, представляются прошитыми и скрепленными печатью биржи либо нотариально заверенными.

За достоверность сведений, представленных для получения лицензии, заявитель несет ответственность, предусмотренную действующим законодательством.

Комиссия принимает решение о выдаче лицензии в течение двух месяцев со дня подачи заявления со всеми необходимыми документами.

Комиссия вправе отказать в выдаче лицензии в случае представления ненадлежащим образом оформленных документов, а также их несоответствия требованиям законодательства Российской Федерации и настоящего Положения и возвратить указанные документы заявителю для переоформления.

Повторное рассмотрение документов осуществляется Комиссией в течение одного месяца со дня получения нового заявления на выдачу лицензии.

Товарная биржа вправе обжаловать в судебном порядке решение Комиссии об отказе в выдаче лицензии.

При принятии решения о выдаче лицензии Комиссия руководствуется заключением экспертизы документов товарной биржи, представленным в письменной форме членом Комиссии, которому они направлялись на рассмотрение.

Каждый член Комиссии вправе ознакомиться с документами товарной биржи, поступившими на рассмотрение.

Вопрос о выдаче лицензии рассматривается Комиссией в присутствии заявителя.

Письменное уведомление о дате рассмотрения документов заявитель должен получить не менее чем за 3 дня до проведения заседания Комиссии.

При соблюдении сроков уведомления заявителя о дате проведения заседания Комиссия вправе принимать решение о выдаче лицензии в отсутствие заявителя.

Лицензия выдается товарной бирже в течение 15 дней после принятия решения, в одном экземпляре, по форме согласно Приложению №2 к Положению, при предъявлении документа, подтверждающего перечисление разового сбора.

Товарная биржа получает право на организацию биржевой торговли с даты принятия решения о выдаче ей лицензии.

В случае утери лицензии на основании имеющихся в Комиссии документов товарной бирже выдается дубликат.

Обо всех изменениях в своих учредительных документах и правилах биржевой торговли товарная биржа в течение 15 дней после их принятия должна сообщить в Комиссию.

При несоответствии внесенных изменений нормативным документам, регламентирующим деятельность товарных бирж, Комиссия в месячный срок направляет бирже официальное предписание о приведении учредительных документов в соответствие с нормативными.

Решения об аннулировании или приостановлении действия лицензии принимаются Комиссией в 2-месячный срок на основании:

– материалов осуществленных финансовыми органами проверок, установивших факты нарушений в деятельности товарной биржи;

– официальных уведомлений государственных комиссаров на товарных биржах о фактах нарушений настоящего Положения, Закона Российской Федерации «О товарных биржах и биржевой торговле» и других законодательных актов Российской Федерации.

По материалам проверок и официальным уведомлениям Комиссия направляет товарной бирже официальное предписание об устранении отмеченных в них нарушений.

Товарная биржа после получения предписания обязана в 3-дневный срок проинформировать Комиссию о его получении, а в месячный срок – об устранении отмеченных в нем нарушений.

При неисполнении товарной биржей в месячный срок официальных предписаний Комиссия направляет материалы в арбитражный суд.

Формы заявления на получение лицензии и лицензии на организацию биржевой торговли приведены в Приложениях 1 и 2 к Положению о порядке лицензирования деятельности товарных бирж на территории Российской Федерации.

В целях реализации Закона Российской Федерации «О товарных биржах и биржевой торговле» Правительство Российской Федерации установило разовый сбор за выдачу лицензии на организацию биржевой торговли товарной бирже.

Сборы за выдачу лицензий товарным биржам перечисляются в федеральный бюджет.

Ликвидация юридического лица влечет его прекращение без перехода прав и обязанностей в порядке правопреемства к другим лицам.

Постановлением Конституционного Суда РФ от 18.07.2003 №14-П[[40]](#footnote-40) положение п. 2 ст. 61 ГК РФ, согласно которому юридическое лицо может быть ликвидировано по решению суда, если данное юридическое лицо осуществляет деятельность с неоднократными нарушениями закона, признано не противоречащим Конституции РФ.

Товарная биржа как юридическое лицо может быть ликвидирована:

– по решению ее учредителей (участников) либо ее органа, уполномоченного на то учредительными документами, в том числе в связи с истечением срока, на который она создана;

– по решению суда в случае допущенных при ее создании грубых нарушений закона, если эти нарушения носят неустранимый характер, либо осуществления деятельности без надлежащего разрешения (лицензии), либо запрещенной законом, либо с нарушением Конституции Российской Федерации, либо с иными неоднократными или грубыми нарушениями закона или иных правовых актов, либо при систематическом осуществлении товарной биржей в форме некоммерческой организации деятельности, противоречащей ее уставным целям, а также в иных случаях, предусмотренных ГК РФ.

Положение п. 3 ст. 61 ГК РФ во взаимосвязи с положениями подп. 16 п. 1 ст. 31 Налогового кодекса РФ и п. 6 ст. 35 Федерального закона от 26.12.1995 №208-ФЗ, предусматривающее право налоговых органов предъявлять в суд по основаниям, указанным в законе, требования о ликвидации акционерных обществ, признано не противоречащим Конституции РФ Постановлением Конституционного Суда РФ от 18.07.2003 №14-П.

Требование о ликвидации юридического лица по вышеуказанным основаниям может быть предъявлено в суд государственным органом или органом местного самоуправления, которому право на предъявление такого требования предоставлено законом.

Решением суда о ликвидации юридического лица на его учредителей (участников) либо орган, уполномоченный на ликвидацию юридического лица его учредительными документами, могут быть возложены обязанности по осуществлению ликвидации юридического лица.

Юридическое лицо, за исключением казенного предприятия, учреждения, политической партии и религиозной организации, ликвидируется также в соответствии со статьей 65 ГК РФ вследствие признания его несостоятельным (банкротом).

Если стоимость имущества такого юридического лица недостаточна для удовлетворения требований кредиторов, оно может быть ликвидировано только в порядке, предусмотренном статьей 65 ГК РФ.

Признание юридического лица банкротом судом влечет его ликвидацию.

Основания признания судом юридического лица несостоятельным (банкротом), порядок ликвидации такого юридического лица, а также очередность удовлетворения требований кредиторов устанавливаются Законом о несостоятельности (банкротстве).

Учредители (участники) юридического лица или орган, принявшие решение о ликвидации юридического лица, обязаны незамедлительно письменно сообщить об этом в уполномоченный государственный орган для внесения в единый государственный реестр юридических лиц сведения о том, что юридическое лицо находится в процессе ликвидации.

Учредители (участники) юридического лица или орган, принявшие решение о ликвидации юридического лица, назначают ликвидационную комиссию (ликвидатора) и устанавливают порядок и сроки ликвидации в соответствии с ГК РФ, другими законами.

С момента назначения ликвидационной комиссии к ней переходят полномочия по управлению делами юридического лица.

Ликвидационная комиссия от имени ликвидируемого юридического лица выступает в суде.

Ликвидационная комиссия помещает в органах печати, в которых публикуются данные о государственной регистрации юридического лица, публикацию о его ликвидации и о порядке и сроке заявления требований его кредиторами.

Этот срок не может быть менее двух месяцев с момента публикации о ликвидации.

В целях обеспечения публикации сведений, содержащихся в Едином государственном реестре юридических лиц, в соответствии с п. 2 Постановления Правительства Российской Федерации от 19.06.2002 №438 «О Едином государственном реестре юридических лиц», а также обязанности юридических лиц по публикации сообщений в соответствии с нормами Гражданского кодекса Российской Федерации, Федеральных законов от 26.12.1995 №208-ФЗ «Об акционерных обществах»[[41]](#footnote-41), от 08.02.1998 №14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью»[[42]](#footnote-42), от 14.11.2002 №161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях»[[43]](#footnote-43) было учреждено средство массовой информации – журнал «Вестник государственной регистрации», в котором должны публиковаться сведения согласно законодательству Российской Федерации о государственной регистрации юридических лиц.

Журнал «Вестник государственной регистрации» создан в целях обеспечения публикации сведений, содержащихся в Едином государственном реестре юридических лиц, а также для размещения сообщений юридических лиц, которые они обязаны публиковать о себе в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Тематика журнала «Вестник государственной регистрации»: сведения о государственной регистрации юридических лиц при их создании, реорганизации и ликвидации, сообщения юридических лиц, которые они обязаны публиковать в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Редакция журнала «Вестник государственной регистрации» определяет уполномоченные организации (далее – Представительства) по приему информации от юридических лиц, учету поступающих от них средств, передаче информации в журнал. Редакция журнала «Вестник государственной регистрации» предоставляет налоговым органам список Представительств по субъектам Российской Федерации с адресами места нахождения и контактными телефонами для размещения указанного списка на стендах.

В случае сообщения о ликвидации товарная биржа должна предоставить заявку на публикацию сообщения, включающую полное наименование юридического лица; ОГРН; ИНН/КПП; адрес (место нахождения) юридического лица; сведения о принятом решении о ликвидации (для общественных объединений – решение об использовании оставшегося имущества): кем и когда принято; порядок и сроки заявления требований кредиторов (способ связи с ликвидационной комиссией (адрес, телефон)).

Во всех случаях к бланку-заявке прилагается оригинал платежного документа[[44]](#footnote-44).

Ликвидационная комиссия принимает меры к выявлению кредиторов и получению дебиторской задолженности, а также письменно уведомляет кредиторов о ликвидации юридического лица.

После окончания срока для предъявления требований кредиторами ликвидационная комиссия составляет промежуточный ликвидационный баланс, который содержит сведения о составе имущества ликвидируемого юридического лица, перечне предъявленных кредиторами требований, а также о результатах их рассмотрения.

Промежуточный ликвидационный баланс утверждается учредителями (участниками) юридического лица или органом, принявшими решение о ликвидации юридического лица.

В случаях, установленных законом, промежуточный ликвидационный баланс утверждается по согласованию с уполномоченным государственным органом.

Если имеющиеся у ликвидируемого юридического лица денежные средства недостаточны для удовлетворения требований кредиторов, ликвидационная комиссия осуществляет продажу имущества юридического лица с публичных торгов в порядке, установленном для исполнения судебных решений.

Выплата денежных сумм кредиторам ликвидируемого юридического лица производится ликвидационной комиссией в порядке очередности, установленной ст. 64 ГК РФ, в соответствии с промежуточным ликвидационным балансом, начиная со дня его утверждения, за исключением кредиторов третьей и четвертой очереди, выплаты которым производятся по истечении месяца со дня утверждения промежуточного ликвидационного баланса.

После завершения расчетов с кредиторами ликвидационная комиссия составляет ликвидационный баланс, который утверждается учредителями (участниками) юридического лица или органом, принявшими решение о ликвидации юридического лица.

В случаях, установленных законом, ликвидационный баланс утверждается по согласованию с уполномоченным государственным органом.

Оставшееся после удовлетворения требований кредиторов имущество юридического лица передается его учредителям (участникам), имеющим вещные права на это имущество или обязательственные права в отношении этого юридического лица, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или учредительными документами юридического лица.

Ликвидация юридического лица считается завершенной, а юридическое лицо – прекратившим существование после внесения об этом записи в единый государственный реестр юридических лиц.

При ликвидации юридического лица требования его кредиторов удовлетворяются в следующей очередности:

– в первую очередь удовлетворяются требования граждан, перед которыми ликвидируемое юридическое лицо несет ответственность за причинение вреда жизни или здоровью, путем капитализации соответствующих повременных платежей, а также по требованиям о компенсации морального вреда;

– во вторую очередь производятся расчеты по выплате выходных пособий и оплате труда лиц, работающих или работавших по трудовому договору, и по выплате вознаграждений по авторским договорам;

– в третью очередь производятся расчеты по обязательным платежам в бюджет и во внебюджетные фонды;

– в четвертую очередь производятся расчеты с другими кредиторами;

В первую очередь удовлетворяются также требования физических лиц, являющихся кредиторами банков по заключенным с ними договорам банковского вклада и (или) договорам банковского счета (за исключением требований физических лиц по возмещению убытков в форме упущенной выгоды и по уплате сумм финансовых санкций и требований физических лиц, занимающихся предпринимательской деятельностью без образования юридического лица, или требований адвокатов, нотариусов, если такие счета открыты для осуществления предусмотренной законом предпринимательской или профессиональной деятельности указанных лиц), требования организации, осуществляющей функции по обязательному страхованию вкладов, в связи с выплатой возмещения по вкладам в соответствии с Законом о страховании вкладов физических лиц в банках и Банка России в связи с осуществлением выплат по вкладам физических лиц в банках в соответствии с Законом.

Требования кредиторов каждой очереди удовлетворяются после полного удовлетворения требований кредиторов предыдущей очереди, за исключением требований кредиторов по обязательствам, обеспеченным залогом имущества ликвидируемого юридического лица.

Требования кредиторов по обязательствам, обеспеченным залогом имущества ликвидируемого юридического лица, удовлетворяются за счет средств, полученных от продажи предмета залога, преимущественно перед иными кредиторами, за исключением обязательств перед кредиторами первой и второй очереди, права требования по которым возникли до заключения соответствующего договора залога.

Не удовлетворенные за счет средств, полученных от продажи предмета залога, требования кредиторов по обязательствам, обеспеченным залогом имущества ликвидируемого юридического лица, удовлетворяются в составе требований кредиторов четвертой очереди.

При недостаточности имущества ликвидируемого юридического лица оно распределяется между кредиторами соответствующей очереди пропорционально суммам требований, подлежащих удовлетворению, если иное не установлено законом.

В случае отказа ликвидационной комиссии в удовлетворении требований кредитора либо уклонения от их рассмотрения кредитор вправе до утверждения ликвидационного баланса юридического лица обратиться в суд с иском к ликвидационной комиссии.

По решению суда требования кредитора могут быть удовлетворены за счет оставшегося имущества ликвидированного юридического лица.

Требования кредитора, заявленные после истечения срока, установленного ликвидационной комиссией для их предъявления, удовлетворяются из имущества ликвидируемого юридического лица, оставшегося после удовлетворения требований кредиторов, заявленных в срок.

Требования кредиторов, не удовлетворенные из-за недостаточности имущества ликвидируемого юридического лица, считаются погашенными.

Погашенными считаются также требования кредиторов, не признанные ликвидационной комиссией, если кредитор не обращался с иском в суд, а также требования, в удовлетворении которых решением суда кредитору отказано.

# 2.2 Особенности правового регулирования деятельности фондовой биржи

Главным элементом инфраструктуры рынка инвестиций являются фондовые биржи. Законом о рынке ценных бумаг фондовая биржа отнесена к такой разновидности профессиональной деятельности на рынке ценных бумаг, как деятельность по организации торговли на рынке ценных бумаг. Не случайно Н.Б. Шеленкова выделяет следующие признаки биржи: предметная, территориальная и профессиональная концентрация биржевой торговли, периодичность, безналичность, унифицированность, деперсонификация и оптовый характер проведения биржевых торгов, а также гласность их проведения[[45]](#footnote-45). Указанные признаки в той или иной мере присутствуют и в деятельности фондовой биржи. При этом значение фондовой биржи для инвестиционного рынка, охраны интересов инвесторов трудно переоценить[[46]](#footnote-46).

Во-первых, посредством биржи, биржевых услуг происходит заключение сделок, инвестор может стать акционером, дав поручение члену биржи на покупку акций, либо, напротив, продав свои акции, облигации, переуступить другие инвестиционные права. На этот счет в специальной литературе верно подмечено, что «сущность биржи как посредника заключается не в перемещении товаров «через биржу», а в организации этого перемещения посредством создания условий для заключения сделки» [[47]](#footnote-47).

Во-вторых, биржа – это один из механизмов установления цены на акции, облигации, иные эмиссионные ценные бумаги, а также инвестиционные паи, поскольку биржевые торги проводятся на регулярной основе и, как отмечает В.В. Гросс, «биржа выросла из простейшего посредничества, из естественного стремления сделать контакты деловых людей, необходимые для осуществления торговых операций, регулярными»[[48]](#footnote-48). При этом «биржа имеет возможность не только выявить цену на тот или иной товар, но и прогнозировать ее, выступать в качестве барометра конъюнктуры, определять тенденции в изменении спроса и предложения»[[49]](#footnote-49). Не случайно нормативными актами ФСФР (ФКЦБ) России установлено, что если акции являются предметом биржевых торгов, то их рыночная цена должна в обязательном порядке определяться именно на основании биржевых цен. Именно установление рыночной, справедливой цены на инвестиционные инструменты является одним из важнейших факторов обеспечения интересов инвесторов[[50]](#footnote-50).

В то же время, признавая огромное значение фондовой биржи для инвестиционного процесса, нельзя в полной мере согласиться с мнением И.А. Клепицкого о том, что «целесообразно ограничить оборот эмиссионных ценных бумаг рамками фондовой биржи; предусмотреть, что сделки с эмиссионными ценными бумагами могут совершаться только с помощью профессиональных участников рынка ценных бумаг»[[51]](#footnote-51), поскольку, думается, такие меры приведут к монополизации деятельности последних и, как следствие, к ухудшению положений инвесторов.

В-третьих, фондовая биржа является источником информации для инвесторов, организаторов инвестирования и иных субъектов. Биржевая информация содержит сведения не только о сделках с акциями, но и о тех акционерных обществах, ценные бумаги которых являются предметом биржевых торгов. Законом четко определены условия и порядок раскрытия информации о деятельности фондовой биржи. В частности, биржа предоставляет любому заинтересованному лицу информацию о каждой сделке: дату и время заключения сделки, наименование ценных бумаг, их государственный регистрационный номер, цену одной ценной бумаги и общее количество ценных бумаг. Кроме того, само по себе падение или, наоборот, рост цен на акции может отражать те объективные процессы, которые происходят в экономике, что, впрочем, не исключает и искусственный характер такого движения, например, особенности сделок со служебной информацией и сделок, направленных на манипуляцию с ценами. Не случайно в европейской юридической практике биржу именуют публичным учреждением, поскольку «биржа создается на корпоративной основе, но при этом государство делегирует ей определенные полномочия публичного характера»[[52]](#footnote-52).

В соответствии с Законом о рынке ценных бумаг фондовая биржа обязана обеспечивать гласность и публичность проводимых торгов. Справедливо утверждение Н. Шеленковой о том, что гласным называется такое проведение биржевых торгов, при котором биржевая информация является равнодоступной для всех лиц, получивших в соответствии с биржевым законодательством и внутренними биржевыми регламентами статус участника биржевой торговли. В этом случае требование о публичной форме не является общим и не может быть применено в отношении фондовых бирж, на которых биржевая торговля осуществляется только между ее членами[[53]](#footnote-53).

В целях более полного и точного информирования инвесторов фондовая биржа вправе осуществлять процедуру листинга. В соответствии с Законом о рынке ценных бумаг листинг ценных бумаг определяется как включение фондовой биржей ценных бумаг в свой котировальный список[[54]](#footnote-54). Установлено, что листинг осуществляется фондовой биржей на основании договора с эмитентом ценных бумаг, а листинг инвестиционных паев паевого инвестиционного фонда – на основании договора с управляющей компанией этого паевого инвестиционного фонда. При этом в котировальные списки могут включаться только ценные бумаги, соответствующие требованиям законодательства Российской Федерации и нормативных правовых актов федерального органа исполнительной власти по рынку ценных бумаг. При этом фондовая биржа вправе устанавливать и дополнительные требования к ценным бумагам, включаемым в котировальные списки. Осуществляя листинг, фондовая биржа тем самым подтверждает высокий уровень экономического развития акционерного общества[[55]](#footnote-55).

Требования к организационно-правовой форме фондовой биржи обусловлены задачами обеспечения интересов инвесторов. Определяя в свое время организационно-правовую форму биржи, Положение о выпуске и обращении ценных бумаг и фондовых биржах в РСФСР (п. 55) указывало, что «фондовая биржа создается в форме закрытого акционерного общества и при этом является некоммерческой организацией, не преследующей цели получения собственной прибыли». В связи с принятием Закона о рынке ценных бумаг фондовые биржи стали функционировать только в форме некоммерческого партнерства. Тем самым законодатель оставил в силе основную идею, заложенную в Положении о выпуске и обращении ценных бумаг и фондовых биржах в РСФСР, – биржа может быть только некоммерческой организацией. Однако изменения, внесенные в Закон о рынке ценных бумаг в 2002 г., дали возможность организации фондовых бирж в форме акционерных обществ.

Такие новеллы вызывают обоснованную критику со стороны специалистов. «Вряд ли инвесторы будут покупать или продавать бумаги на бирже, созданной в виде акционерного общества, нацеленного на получение прибыли. В этом случае не удается избежать злоупотреблений, связанных с различным доступом к информации о ценах на бирже у акционеров и участников торгов (эти категории чаще всего не совпадают)»[[56]](#footnote-56). Да, в целях ограничения влияния отдельных участников на биржу установлено, что одному акционеру фондовой биржи и его аффилированным лицам не может принадлежать 20% и более акций, а одному члену фондовой биржи некоммерческого партнерства не может принадлежать 20% и более голосов на общем собрании членов биржи. Представляется, что такие меры явно недостаточны для обеспечения равноудаленности биржи от всех своих членов, поскольку неформальное объединение двух или трех членов биржи позволяет им полностью определять ее деятельность.

Правоспособность фондовой биржи определяется целью ее создания. В последнее время объем правоспособности биржи существенно расширен. Помимо деятельности по предоставлению услуг, непосредственно способствующих заключению гражданско-правовых сделок с ценными бумагами между участниками рынка ценных бумаг, биржа вправе совмещать указанную деятельность с некоторыми иными, в том числе с деятельностью валютной биржи, товарной биржи, клиринговой деятельностью, деятельностью по распространению информации, издательской деятельностью, а также с осуществлением деятельности по сдаче имущества в аренду. Такие изменения вызваны необходимостью обеспечения фондовым биржам, и прежде всего региональным, возможности увеличения своих доходов. Они, по сути, являются компромиссом между принципом исключительной деятельности и задачей сохранения существования фондовых бирж в стране[[57]](#footnote-57).

В качестве основного вида деятельности Закон о рынке ценных бумаг признает предоставление услуг, непосредственно способствующих заключению гражданско-правовых сделок с ценными бумагами между участниками рынка ценных бумаг. При этом сам организатор торговли не участвует в совершении сделок, не становится стороной по сделкам. Его задача – создать условия для заключения сделок между иными профессиональными участниками рынка ценных бумаг. Таким образом, деятельность по организации торговли ценными бумагами является услуговой и представляет собой разновидность посреднической деятельности (ст. 779 ГК РФ). В связи с этим в литературе подвергается сомнению характеристика деятельности биржи как предпринимательской[[58]](#footnote-58). Представляется, что такие сомнения необоснованны. Биржа, как отмечалось, оказывает услуги на систематической основе, что является одним из признаков предпринимательской деятельности. Кроме того, важно понимать, что по существу единственным источником существования биржи является та прибыль, которую она может получить от оказания услуг, а значит, извлечение прибыли является одной из целей деятельности биржи. Главной причиной коммерциализации бирж «является осознание того факта, что деятельность по организации рынков является бизнесом», пусть и особым, с учетом «общественных функций», выполняемых организатором торговли. Таким образом, организационная форма этой деятельности должна соответствовать предпринимательской мотивации[[59]](#footnote-59). О тенденции коммерциализации биржевой торговли говорит и А.В. Каширин[[60]](#footnote-60).

При моделировании требований к участникам биржи законодатель выбрал путь депрофессионализации. Дело в том, что если ранее членами фондовой биржи могли быть только профессиональные участники рынка ценных бумаг, то сейчас такие ограничения применимы только к биржам, являющимся некоммерческими партнерствами. В целях обеспечения стабильности биржевого оборота законодатель определил, что в любом случае участниками торгов могут быть только профессиональные участники рынка: брокеры, дилеры и управляющие, хотя в ряде стран участие биржевых посредников для совершения сделок не является обязательным. Такое требование следует расценивать позитивно, поскольку участие в торгах только профессиональных участников позволяет существенно снизить риск неисполнения сделок[[61]](#footnote-61). Членство на бирже является основанием для заключения договора об оказании биржевых услуг. На практике между членом биржи и его клиентом заключаются договоры комиссии, хотя закон и не воспрещает заключение договоров поручения, однако только в этом случае возможно соблюдение правила об участии в торгах исключительно членов биржи. В то же время информационными и консультационными услугами биржи может пользоваться любое лицо. Как отмечает А. Каширин, «важная функция фондовой биржи – контроль за деятельностью профессиональных участников рынка ценных бумаг. И контроль за добросовестностью сделок на торговой площадке. Контроль осуществляется посредством допуска профессиональных участников рынка ценных бумаг к биржевым торгам и путем определения порядка заключения и исполнения сделок, правил, ограничивающих манипулирование ценами и иными мерами…»[[62]](#footnote-62).

Важной особенностью деятельности биржи является то, что условия ее осуществления должны быть отражены во внутренних, локальных актах. К таковым относятся следующие документы: правила биржевых торгов, положение о порядке раскрытия информации и т.д. Указанные акты принимаются либо общим собранием членов биржи, либо исполнительным органом. По существу, речь идет о присоединении участников торгов к тем условиям, которые изложены в указанных документах. Значит, договор на оказание услуг между биржей и ее членом является по своей природе договором присоединения (ст. 428 ГК РФ).

К торгам на фондовой бирже могут быть допущены соответствующие требованиям законодательства РФ эмиссионные ценные бумаги в процессе их размещения и обращения, а также иные ценные бумаги, в том числе инвестиционные паи паевых инвестиционных фондов в процессе их выдачи и обращения. Инвестиционные паи паевых инвестиционных фондов допускаются к выдаче и обращению на фондовой бирже в случаях и порядке, которые установлены нормативными правовыми актами федерального органа исполнительной власти по рынку ценных бумаг (ст. 14 Закона о рынке ценных бумаг).

Дискуссионным в литературе является вопрос о возможности признать в качестве биржевого товара так называемые опционы и фьючерсы. Последние в мировой практике получили общее название «производные инструменты» (derivative). Законодательство разных стран определяет их по-разному.

Так, ст. 5 Закона Швейцарии о биржах и торговле ценными бумагами определяет производные инструменты как инструменты, цена на которые определяется ценами на финансовые ценности (акции, облигации, иные товары) или курсовой стоимостью. В соответствии с Законом Финляндии «О торговле стандартизированными опционами и форвардами» (Act on Trade in Standartized Options and Forwards) опцион – соглашение, по которому одна сторона (держатель опциона) получает от другой стороны (автора опциона) в обмен на премию право купить или продать по согласованной цене в будущем определенное количество ценных бумаг или иного имущества или право получить исполнение, рассчитанное на основании изменения индексов, отражающих развитие цены на основной (реальный) товар. Форвард, в свою очередь, – это соглашение на продажу (связанное с основным товаром), на определенную цену или дату, когда исполнение или заменяющая его компенсация осуществляется по требованию или когда исполнение осуществляется без требования, или соглашение, определяющее взаимность в исполнении определяемого на основании развития цен на биржевой товар. Тем самым по законодательству Финляндии производные инструменты определяются через понятие «договор» и не относятся к категории securities, хотя ими и торгуют на бирже. Сходную позицию относительно деривативов как договоров занимает и Г. Райнер[[63]](#footnote-63). Противоположную позицию занимает О. Рохина, отмечая, что «фьючерсная сделка не является сделкой с ценными бумагами, и, следовательно, деятельность, способствующая заключению фьючерсных сделок, не может быть отнесена к деятельности организатора торгов на рынке ценных бумаг»[[64]](#footnote-64). Итак, опционы и фьючерсы не являются предметом биржевых сделок. Речь должна идти только о совершении определенного вида сделок с биржевым товаром: опционных и фьючерсных договоров (контрактов), что, безусловно, входит в объем правоспособности фондовой биржи.

В результате можно сделать вывод о том, что рынок инвестиций, или инвестиционный рынок, представляет совокупность правоотношений, опосредующих, во-первых, процесс инвестирования, вложения имущества и иных объектов в деятельность организаторов инвестирования и, во-вторых, оборот инвестиционных прав: акций, облигаций, инвестиционных паев и т.д. При этом рынок инвестиций – понятие более широкое, чем рынок ценных бумаг, который может быть рассмотрен как часть рынка инвестиций, поскольку включает в себя отношения, связанные только с акциями, облигациями и опционами эмитента.

Субъектный состав рынка инвестиций характеризуется тем, что, помимо субъектов с общей правоспособностью, на нем присутствуют субъекты, предмет деятельности которых ограничен только возможностью оказания услуг инвестиционного характера: брокеры, управляющие, регистраторы и иные профессиональные участники рынка ценных бумаг. Кроме того, законодательно ограничен предмет деятельности и многих организаторов инвестирования, а также некоторых институциональных инвесторов. Наличие субъектов с ограниченным объемом правоспособности, прежде всего профессиональных участников рынка ценных бумаг, обусловлено необходимостью обеспечения интересов инвесторов через оказание им услуг профессиональными услугодателями на основе соответствующих лицензий. При этом именно фондовая биржа является одним из основных элементов в структуре инвестиционного рынка, субъектом, деятельность которого направлена на охрану интересов, что обеспечивается посредством проведения особым образом организованных биржевых торгов.

Фондовая биржа является обособившейся разновидностью организаторов торговли на рынке ценных бумаг. Соответственно, как и другие организаторы торговли на рынке ценных бумаг, фондовая биржа предоставляет участникам рынка услуги, непосредственно способствующие заключению гражданско-правовых сделок с ценными бумагами. Деятельность фондовых бирж осуществляется в соответствии с требованиями, предъявляемыми законодательством к организаторам торговли на рынке ценных бумаг. Между тем для получения статуса фондовой биржи организатор торговли на рынке ценных бумаг должен отвечать определенной совокупности дополнительных требований. Эти требования установлены в комментируемой статье, а также в других статьях главы 3 Закона «О рынке ценных бумаг» и Положении о деятельности по организации торговли.

Для получения статуса фондовой биржи юридическое лицо должно быть создано в одной из двух организационно-правовых форм – в форме некоммерческого партнерства или в форме акционерного общества. Разница между этими двумя организационно-правовыми формами существования фондовой биржи состоит в следующем. Фондовая биржа, функционирующая как некоммерческое партнерство, не имеет в качестве основной цели своей деятельности извлечение прибыли для ее распределения между учредителями и членами партнерства в качестве их доходов. Фондовая биржа, функционирующая в организационно-правовой форме акционерного общества, представляет собой коммерческую организацию, деятельность которой направлена на извлечение прибыли. В этом случае прибыль, получаемая фондовой биржей, может быть распределена среди ее акционеров. В настоящее время в Российской Федерации действуют фондовые биржи, созданные как в форме некоммерческого партнерства, так и в форме акционерного общества. Наиболее известные биржи, функционирующие как некоммерческие партнерства, – НП «Фондовая биржа «Российская торговая система» и НП «Фондовая биржа «Санкт-Петербург». Наиболее известные биржи, функционирующие как акционерные общества, – ОАО «Фондовая биржа РТС» и ЗАО «Московская межбанковская валютная биржа».

Фондовые биржи должны быть независимы от своих акционеров и членов. В частности, одному акционеру и его аффилированным лицам фондовой биржи, созданной в форме акционерного общества, не может принадлежать 20 и более процентов акций каждой категории (типа). Вместе с тем уставом фондовой биржи могут быть установлены и более жесткие ограничения на участие в уставном капитале организации. Так, например, в Уставе ОАО «Фондовая биржа РТС» установлено, что одному акционеру биржи не может принадлежать более 10% акций. В случае превышения установленного ограничения количества акций биржи акционер, принадлежащее которому количество акций превышает установленное ограничение, обязан в течение десяти дней с даты, когда образовалось такое превышение, исполнить требование по ограничению количества акций, передав количество акций, превышающее установленное ограничение, иным лицам и (или) бирже. Одному члену фондовой биржи, созданной в форме некоммерческого партнерства, не может принадлежать 20 и более процентов голосов на общем собрании членов такой биржи. Таким образом, законодатель устанавливает ограничение на минимально необходимое количество акционеров или участников фондовой биржи в течение всего периода ее существования. Число акционеров или участников фондовой биржи должно быть не менее шести. Тем самым обеспечивается независимость фондовой биржи первоначально от учредителей, а затем от акционеров (в случае, если биржа создана в форме акционерного общества) и членов (в случае, если биржа создана в форме некоммерческого партнерства).

Членами фондовой биржи, являющейся некоммерческим партнерством, могут быть только юридические лица, которые в соответствии с законодательством Российской Федерации осуществляют брокерскую и / или дилерскую деятельность и / или деятельность по управлению ценными бумагами как профессиональные участники рынка ценных бумаг. Порядок вступления в члены такой фондовой биржи, выхода и исключения из членов фондовой биржи определяется такой фондовой биржей самостоятельно на основании ее внутренних документов. Ограничений на участие юридических и физических лиц в уставном капитале фондовых бирж, созданных в форме акционерных обществ, законодательно не предусмотрено. Так, например, акционером ОАО «Фондовая биржа РТС» может быть любое юридическое или физическое лицо, ставшее собственником акций на законных основаниях. Вместе с тем фондовые биржи сами могут устанавливать ограничения на круг своих акционеров. Например, акционерами ЗАО «Московская межбанковская валютная биржа» могут быть только юридические лица.

Фондовая биржа не вправе совмещать свою деятельность с иными видами профессиональной деятельности на рынке ценных бумаг. Исключение составляет клиринговая деятельность, связанная с осуществлением клиринга по операциям с ценными бумагами и инвестиционными паями паевых инвестиционных фондов. Вместе с тем фондовая биржа вправе совмещать свою деятельность с некоторыми видами хозяйственной деятельности, которые не отнесены к видам профессиональной деятельности на рынке ценных бумаг. Такими видами деятельности являются: деятельность валютной биржи, деятельность товарной биржи, клиринговая деятельность, связанная с осуществлением клиринга по операциям с ценными бумагами и инвестиционными паями паевых инвестиционных фондов, деятельность по распространению информации, издательская деятельность, а также деятельность по сдаче имущества в аренду. В случае совмещения юридическим лицом деятельности валютной биржи и / или товарной биржи и / или клиринговой деятельности с деятельностью фондовой биржи для осуществления каждого из указанных видов деятельности должно быть создано отдельное структурное подразделение.

Для того чтобы фондовая биржа могла выполнять поставленные перед ней задачи она должна иметь эффективную организационную структуру. Требования к организационной структуре фондовой биржи установлены Положением о деятельности по организации торговли.

Фондовая биржа, являющаяся акционерным обществом, обязательно должна иметь совет директоров. При этом не менее одной трети членов совета директоров фондовой биржи должны отвечать следующим требованиям: не являться на момент избрания и в течение одного года, предшествующего избранию, должностными лицами или работниками фондовой биржи; не являться должностными лицами другого общества, в котором любое из должностных лиц фондовой биржи является членом комитета совета директоров по кадрам и вознаграждениям; не являться супругами, родителями, детьми, братьями и сестрами должностных лиц фондовой биржи; не являться аффилированными лицами фондовой биржи, за исключением члена совета директоров фондовой биржи; не являться сторонами по обязательствам с фондовой биржей, в соответствии с условиями которых они могут приобрести имущество (получить денежные средства), стоимость которого составляет 10 и более процентов совокупного годового дохода указанных лиц, кроме получения вознаграждения за участие в деятельности совета директоров фондовой биржи; не являться представителями государства.

Фондовая биржа должна иметь коллегиальный и единоличный орган управления, а также единоличный исполнительный орган управления. Фондовая биржа должна иметь специальный комитет совета директоров (иного уполномоченного органа, если фондовая биржа является некоммерческим партнерством) по аудиту, к функциям которого относятся оценка кандидатов в аудиторы и предоставление результатов такой оценки совету директоров (иному уполномоченному органу) фондовой биржи, рассмотрение заключения аудитора фондовой биржи до его представления высшему органу управления фондовой биржи, а также оценка эффективности действующих на фондовой бирже процедур внутреннего контроля и подготовка предложений по их совершенствованию. Фондовая биржа должна иметь контрольное подразделение. Лицо, осуществляющее функции единоличного исполнительного органа, руководителя контрольного подразделения (контролера) фондовой биржи, и другие работники фондовой биржи не могут быть работниками и (или) участниками профессиональных участников рынка ценных бумаг, являющихся участниками торгов на данной и (или) иных фондовых биржах.

Фондовая биржа должна иметь биржевой совет. При наличии на фондовой бирже нескольких секций (торговых площадок, подразделений, отделов и т.п.) вместо биржевого совета биржа вправе создать совет для каждой секции (далее – совет секции). Биржевой совет (совет секции) осуществляет предварительное обсуждение проектов документов, представляемых в ФСФР России, и дает рекомендации по этим вопросам совету директоров фондовой биржи (или иному уполномоченному органу, если фондовая биржа является некоммерческим партнерством). Биржевой совет (совет секции) формируется из числа должностных лиц (работников) фондовой биржи, участников торгов на фондовой бирже (участников торгов в данной секции), эмитентов, управляющих компаний акционерных инвестиционных фондов, паевых инвестиционных фондов и негосударственных пенсионных фондов, акционерных инвестиционных фондов, негосударственных пенсионных фондов и иных заинтересованных организаций, а также независимых экспертов. Члены биржевого совета (совета секции) должны обладать знаниями, навыками и опытом, необходимыми для рассмотрения вопросов, связанных с функционированием фондовой биржи. Количественный состав биржевого совета (совета секции) определяется советом директоров фондовой биржи (или иным уполномоченным органом, если фондовая биржа является некоммерческим партнерством), но не может быть менее пяти членов. Персональный состав биржевого совета (совета секции) утверждается советом директоров фондовой биржи (или иным уполномоченным органом, если фондовая биржа является некоммерческим партнерством). Должностные лица (работники) фондовой биржи и участники торгов на фондовой бирже (участники торгов в данной секции) могут составлять не более одной трети состава биржевого совета (совета секции). В состав биржевого совета (совета секции) не могут входить два и более лиц, являющихся должностными лицами или работниками одного юридического лица либо разных юридических лиц, являющихся аффилированными лицами.

На фондовой бирже должен быть создан отдел по листингу в качестве отдельного структурного подразделения фондовой биржи. Отдел по листингу осуществляет контроль за соответствием ценных бумаг и их эмитентов (управляющих компаний паевых инвестиционных фондов) требованиям ФСФР России и фондовой биржи при включении ценных бумаг в котировальные списки и в течение всего срока нахождения данных бумаг в них, а также дает заключения о включении (об отказе во включении) ценных бумаг в котировальный список, об исключении их из котировального списка, о приостановлении торгов по ценным бумагам в случае несоответствия ценных бумаг или их эмитента (управляющей компании паевого инвестиционного фонда) вышеуказанным требованиям.

По своей сути фондовая биржа относится к числу закрытых бирж. Это означает, что торговать на ней ценными бумагами может только определенный круг юридических лиц, являющихся профессиональными участниками рынка ценных бумаг. Участниками торгов, организуемых фондовой биржей, могут быть только брокеры, дилеры и управляющие. Участниками торгов на фондовой бирже, созданной в форме некоммерческого партнерства, могут быть только брокеры, дилеры и управляющие, являющиеся членами такой биржи. Порядок допуска к участию в торгах и исключения из числа участников торгов определяется правилами, которые устанавливаются фондовой биржей и разрабатываются в соответствии с Положением о деятельности по организации торговли[[65]](#footnote-65).

Все участники торгов на фондовой бирже находятся в равном положении, то есть не допускается наличие разных категорий участников, как это имеет место, например, на товарных биржах. Это приводит к тому, что не может быть временного членства, сдачи места члена биржи в аренду или в залог тем лицам, которые не являются членами данной биржи или фондового отдела.

Фондовая биржа должна утвердить и зарегистрировать в ФСФР России следующие документы:

1) правила допуска к участию в торгах на фондовой бирже. В них должны быть описаны права и обязанности всех категорий участников торгов, требования к участникам торгов, порядок допуска, приостановления и прекращения допуска к участию в торгах, порядок регистрации (аккредитации) участников торгов и их клиентов, а также меры дисциплинарного воздействия на участников торгов при нарушении ими правил, установленных фондовой биржей;

2) правила проведения торгов. В них должны быть включены: правила заключения и сверки сделок (лимиты участников торгов, виды заявок, которые могут подаваться ими для совершения сделок, и порядок их подачи, изменения и отзыва, порядок формирования реестра заявок, содержание отчетов о сделках и порядок их предоставления участникам торгов); особенности проведения торгов ценной бумагой в первый день ее обращения через организатора торговли (в том числе порядок определения расчетной цены для целей определения отклонений цен, порядок определения предельных отклонений цен заявок по отношению к расчетной цене, цены открытия к расчетной цене и текущей цены к цене открытия); правила регистрации сделок, в том числе порядок ведения реестров объявленных заявок и совершенных сделок; порядок исполнения сделок; правила, ограничивающие манипулирование ценами; расписание предоставления услуг организатором торговли, в том числе время торгового дня; порядок мониторинга и контроля за сделками, совершаемыми на торгах фондовой биржи, за участниками торгов и эмитентами, в том числе порядок приостановления и возобновления торгов, включая основания и порядок принятия решений об их приостановлении и возобновлении, методика расчета технического индекса, порядок проведения проверок сделок, включая срочные и нестандартные сделки;

3) правила листинга / делистинга ценных бумаг и / или правила допуска ценных бумаг к торгам без прохождения процедуры листинга (фондовая биржа, оказывающая услуги, непосредственно способствующие совершению сделок с ценными бумагами). Спецификации срочных сделок (фондовая биржа, оказывающая услуги, непосредственно способствующие совершению срочных сделок);

4) регламент внесения изменений и дополнений в вышеперечисленные документы. Все изменения и дополнения должны быть зарегистрированы в ФСФР России. Порядок регистрации аналогичен порядку регистрации документов организаторов торговли, не имеющих статуса фондовой биржи (см. комментарий к ст. 9 Закона «О рынке ценных бумаг»).

В целях выявления и пресечения практики использования служебной информации, манипулирования ценами фондовая биржа обязана осуществлять непрерывный контроль за всеми сделками, совершаемыми на организуемых ею торгах. Также биржа контролирует соблюдение участниками торгов и эмитентами, ценные бумаги которых включены в котировальные списки, требований законодательства Российской Федерации о ценных бумагах и нормативных правовых актов ФСФР России. Для этого фондовая биржа устанавливает процедуры осуществления мониторинга и контроля за соответствием ценной бумаги и ее эмитента установленным требованиям для включения и нахождения ценной бумаги в соответствующем котировальном списке, в том числе порядок и сроки представления эмитентами фондовой бирже необходимой информации и документов. Фондовая биржа обязана немедленно уведомлять эмитента о несоответствиях, выявленных при осуществлении мониторинга и контроля. Участники торгов обязаны предоставлять фондовой бирже по ее требованию информацию, необходимую для осуществления ею контроля в соответствии с правилами проведения торгов на фондовой бирже. Детально порядок осуществления контроля и мониторинга биржей регламентируется Положением о деятельности по организации торговли (раздел VI)[[66]](#footnote-66).

Фондовая биржа обязана обеспечивать гласность и публичность проводимых торгов. Фондовая биржа не гарантирует того, что вложения в ценные бумаги обязательно принесут доход. Фондовая биржа лишь гарантирует, что участники торгов могут иметь достаточную и достоверную информацию для формирования собственных суждений о доходности принадлежащих им ценных бумаг. Гласность и публичность торгов обеспечиваются путем оповещения участников торгов о месте и времени проведения торгов, списке и котировке ценных бумаг, допущенных к торгам на фондовой бирже, результатах торговых сессий. Предоставляется и другая информация. Биржа должна обеспечить доступность информации, способной оказать влияние на рыночный курс ценных бумаг для всех участников биржевой торговли в одно и то же время. Кроме того, все они должны обладать одинаковой информацией, то есть находиться в одном положении. Подробно порядок раскрытия информации фондовой биржей регламентируется Положением о деятельности по организации торговли (раздел VII)[[67]](#footnote-67).

Фондовой бирже разрешено устанавливать размер и порядок взимания с участников торгов взносов, сборов и других платежей за оказываемые ею услуги. В частности, фондовая биржа может взимать плату за листинг, за распространение информации о ценах, за продажу финансовой информации, за использование фондовых индексов, за использование технических систем биржи, за предоставление консультационных, методических и учебных услуг и т.д. Помимо того, доход бирж составляют членские взносы членов биржи. Денежные средства фондовых бирж могут инвестироваться с целью получения процентов и дивидендов. Также фондовой бирже разрешено устанавливать размер и порядок взимания штрафов за нарушение установленных ею правил. При этом фондовая биржа не вправе устанавливать размер вознаграждения, взимаемого участниками торгов за совершение биржевых сделок.

# 2.3 Особенности правового регулирования деятельности валютной биржи

Валютные биржи формируют централизованный валютный рынок. В России валютные биржи играют довольно активную роль, поскольку на них осуществляются операции по купле-продаже свободно конвертируемой валюты и валютным котировкам. В зарубежных странах, в частности во Франции и Германии, на валютных биржах происходят только расчетные операции.

На сегодняшний день в России функционируют несколько валютных бирж и все они являются межбанковскими (например, Московская межбанковская валютная биржа, Уральская региональная валютная биржа, Санкт-Петербургская межбанковская валютная биржа). На их долю приходится основной валютный оборот. На утренней единой торговой сессии (ETC) всех отечественных валютных бирж происходит котировка в основном рубль / доллар. Дневные торги проводятся на валютных биржах раздельно. И на утренней, и на дневной сессиях все операции с валютой производятся в системе электронных лотовых торгов (СЭЛТ). В основу определения официального курса рубля Центральный банк РФ кладет прямую биржевую котировку рубль / доллар.

Валюта в биржевом обороте представляет собой средства на счетах в банках и иных кредитных организациях в денежных единицах РФ, иностранных государств, групп государств и в международных денежных и расчетных единицах. Выделять валютные ценности как отдельную категорию объектов биржевой торговли не принято, поскольку общие принципы совершения биржевых сделок с валютой или ценными бумагами не зависят от их государственной принадлежности. Одной из целей создания собственно валютных бирж является институциализация определенной части межбанковской торговли валютными средствами на счетах. Существуют биржевые ценности, для которых процедура допуска со стороны биржи не устанавливается, – это иностранная валюта.

Статус валютных бирж определяется, в первую очередь, Федеральным законом от 10 декабря 2003 г. №173-ФЗ «О валютном регулировании и валютном контроле» и Положением ЦБ РФ от 16 июня 1999 г. №77-П «О порядке и условиях проведения торгов иностранной валютой за российские рубли на единой торговой сессии межбанковских валютных бирж».

Валютные биржи – это созданные в соответствии с законодательством РФ юридические лица, одним из видов деятельности которых является организация биржевых торгов иностранной валютой в порядке и на условиях, которые установлены Центральным банком РФ. К иностранной валюте относятся денежные знаки в виде банкнот, казначейских билетов, монеты, находящиеся в обращении и являющиеся законным средством наличного платежа на территории соответствующего иностранного государства (группы иностранных государств), а также изымаемые либо изъятые из обращения, но подлежащие обмену указанные денежные знаки. Помимо этого, иностранной валютой следует считать средства на банковских счетах и в банковских вкладах в денежных единицах иностранных государств и международных денежных или расчетных единицах.

Центральный банк РФ устанавливает порядок и условия осуществления валютными биржами деятельности по организации проведения операций по покупке и продаже иностранной валюты, осуществляет выдачу, приостановление и отзыв разрешений валютным биржам на организацию проведения операций по покупке и продаже иностранной валюты.

Обязательная продажа части валютной выручки резидентов может осуществляться в порядке, устанавливаемом Центральным банком РФ, непосредственно уполномоченным банкам и (или) на валютных биржах через уполномоченные банки или напрямую Центральному банку РФ.

Так в члены ММВБ могут быть приняты банки и другие финансовые учреждения (компании), имеющие лицензии на совершение валютных операций, полученные в соответствии с действующим в Российской Федерации законодательством не менее чем за 6 месяцев до даты подачи заявления о приеме в члены ММВБ.

Организации, направляют на имя Председателя Биржевого совета заявление о приеме в члены ММВБ.

К заявлению прилагаются:

– нотариально заверенная копия Устава;

– нотариально заверенная копия свидетельства о регистрации (банковской лицензии);

– нотариально заверенная копия лицензии на проведение валютных операций;

– последний заверенный аудитором годовой баланс и баланс за последний полный квартал;

– регистрационная карточка;

– список корреспондентских счетов;

– показатели объема банковского обслуживания клиентуры;

– список представителей (дилеров), уполномоченных на проведение операций.

Представленные документы рассматриваются Комиссией по наблюдению за практикой биржевой деятельности, которая передает свое заключение Биржевому совету.

Решение о приеме в члены ММВБ принимается Биржевым советом, который выдает свидетельство о приеме в члены ММВБ и присваивает принятому члену регистрационный номер.

Комиссия по наблюдению за практикой биржевой деятельности совместно с Дирекцией ММВБ проверяет профессиональную подготовленность представителей членов ММВБ, уполномоченных на проведение операций (дилеров).

Члены ММВБ уплачивают вступительный членский взнос, размер которого устанавливается Биржевым советом.

При выходе или исключении из членов ММВБ уплаченные вступительные взносы не возвращаются.

Члены ММВБ открывают счета, необходимые для расчетов по торгам в банковских учреждениях, в которых открыты счета ММВБ. Дирекция ММВБ оказывает членам ММВБ содействие в открытии счетов.

Члены ММВБ имеют право:

– участвовать в проведении биржевых операций от своего имени за свой счет и от своего имени за счет своих клиентов;

– пользоваться системой расчетов по торгам ММВБ;

– получать от Дирекции и Биржевого совета ММВБ информацию о решениях, касающихся деятельности членов ММВБ на Бирже;

– вносить на рассмотрение Биржевого совета предложения по вопросам деятельности Биржи.

Члены ММВБ обязаны:

– соблюдать положения Устава ММВБ, Правил проведения валютных операций на ММВБ, Правил приема в члены ММВБ, Порядка расчетов по валютным сделкам на ММВБ;

– выполнять решения Биржевого совета и Дирекции, регламентирующие деятельность участников торгов ММВБ;

– своевременно выполнять обязательства по сделкам, заключенным на ММВБ;

– ежегодно публиковать в открытой печати сведения об итогах своей деятельности за год и годовой баланс.

Члены ММВБ несут полную ответственность за деятельность своих дилеров.

Член ММВБ, желающий выйти из ММВБ, письменно сообщает об этом Биржевому совету. Заявление о выходе принимается при условии завершения всех расчетов по сделкам, заключенным членом ММВБ на Бирже.

Решение о выходе из членов ММВБ принимается Биржевым советом и вступает в силу на следующий день после заседания Биржевого совета, на котором оно принято.

По представлению Комиссии по наблюдению за практикой биржевой деятельности может принять решение о временном отстранении члена ММВБ от торгов.

При повторном нарушении, а также в случае отзыва лицензии члена ММВБ на право проведения валютных операций на территории Российской Федерации Биржевой совет может принять решение об исключении из членов ММВБ.

# 2.4 Соотношение прав субъектов биржевой деятельности

Владельцы и приобретатели ценных бумаг, другого товара, как отмечалось, участвуют на биржевых торгах не непосредственно, а с помощью своих представителей, которыми являются профессиональные участники биржи – брокеры и дилеры, выступающие на основании договоров с продавцами и приобретателями биржевого товара и доверенности, определяющей пределы их полномочий[[68]](#footnote-68).

Все участники торгов должны быть зарегистрированы. На время проведения биржевой сессии участникам торгов присваиваются персональные коды, которые фиксируются электронной торговой системой при заключении каждой сделки, что позволяет владельцам и покупателям биржевого товара общаться с брокерами и контролировать их деятельность.

Из участников торгов в первую очередь следует назвать саму биржу.

Биржа является не контрагентом, а посредником[[69]](#footnote-69). От имени и за счет биржи сделки заключаться не могут. Каждый участник биржевых торгов направляет заявку на приобретение или продажу определенного товара в заданном количестве по указанной цене. Но поскольку речь идет о срочном рынке, то в заявке указывают конкретную дату либо период, по истечении которого будет исполнена сделка.

Биржа непосредственно не покупает и не продает, но регистрирует заявки и таким образом находит вторую сторону контракта, когда имеются схожие заявки, но с обратной направленностью. К примеру, одна сторона продает 1000 акций «ЛУКойла» по предлагаемой цене, а другая сторона желает их приобрести.

Биржа выступает профессиональным участником торгов. Она организует торги, устанавливает требования, предъявляемые к участникам торгов на основании Правил биржевой торговли. Правила являются обязательным приложением к договору участника торгов с биржей[[70]](#footnote-70). Присоединение к Правилам служит необходимым условием доступа участника к торговле на бирже.

Договор присоединения (ст. 428 ГК), в который вступает каждый вновь приходящий участник, обеспечивает равные условия для всех участников торгов, не облегчает возможность ознакомления со всем списком предложений и ускоряет процесс заключения биржевых договоров.

Биржа призвана оповещать участников торгов о месте и времени проведения биржевой сессии, предоставляет информацию о котировке ценных бумаг, допущенных к обращению на данной бирже, знакомит с иными сведениями, представляющими интерес для участников торгов.

Биржа как организатор торгов на фондовом рынке должна соответствовать требованиям, установленным Положением о требованиях, предъявляемых к организаторам торговли на рынке ценных бумаг.

Непременным участником биржевых торгов выступают расчетные палаты (клиринговые центры), в которых каждому участнику торгов открывается клиентский счет (ст. 28 Закона о товарных биржах). Участники торгов, наряду с договором с брокером, обязаны заключить договор с расчетной палатой на клиринговое обслуживание (клиринг от англ. clearing – система безналичных расчетов). Согласно этому договору расчетной палате поручается найти второго контрагента срочной сделки. После нахождения заявки со встречным предложением, расчетная палата регистрирует срочный договор и осуществляет необходимые расчеты[[71]](#footnote-71). Расчеты совершаются не после наступления срока исполнения срочной сделки, а ежедневно, что обеспечивает, гарантирует сторонам, заключившим срочный договор, поступление соответствующих средств[[72]](#footnote-72).

С этой целью стороны срочной сделки должны внести на счет, открытый брокером в расчетной палате (либо банке), гарантийный взнос, который называется начальной или депозитной маржой. В соответствии с торговыми обычаями начальная маржа составляет от 2 до 10 процентов стоимости контракта.

Расчетная, или клиринговая, палата не является стороной срочного контракта, она лишь выступает в роли коммерческого представителя в соответствии с правилами ст. 184 ГК РФ. Институт представительства широко используется в биржевой торговле, когда сделка совершается не покупателем и продавцом биржевого товара, а их представителями, действиями которых непосредственно создаются, изменяются и прекращаются гражданские права и обязанности (ст. 182 ГК РФ). Отношения между участником торгов (представляемым) и профессиональными участниками биржевого рынка (представителем) чаще всего основываются на договоре поручительства[[73]](#footnote-73).

Для коммерческого представительства характерным является одновременное представление обеих сторон биржевой сделки. Стороны биржевой сделки, как и их представители, обязаны действовать разумно и добросовестно и несут за свои действия гражданско-правовую ответственность.

Коммерческий представитель обязан действовать с заботливостью обычного предпринимателя (абз. 1 п. 2 ст. 184 ГК РФ). При превышении представителем его полномочий сделка считается совершенной от имени и в интересах совершившего ее лица, если она не будет одобрена впоследствии представляемым (п. 1 ст. 183 ГК РФ).

Другим участником биржевой сделки является дилер. Особенностью сделок, совершаемых дилером, является их совершение от своего имени и за свой счет (ст. 4 Закона о рынке ценных бумаг).

В отличие от брокера дилер выступает стороной биржевого контракта. Он становится собственником купленного на бирже товара[[74]](#footnote-74).

Дилерской деятельностью признается совершение срочных сделок от своего имени и за свой счет путем публичного объявления цен по определенным срочным сделкам с обязательством заключения таких сделок по объявленным лицом, осуществляющим такую деятельность, ценам (ст. 6 проекта Закона «О срочном рынке»).

Отдельные нормативные акты допускают смешение дилерской и брокерской деятельности. Представляется, что этот факт связан с тем, что реальным собственником товара, приобретенного дилером, часто является третье лицо, которое не желает открыто участвовать в биржевой торговле, что может привести к нарушению требований Закона об акционерных обществах, Закона о конкуренции, других нормативных актов.

Очевидно, в этом смысле О.Н. Садиков подчеркивает, что у дилера отношения представительства не возникают, если лицо действует хотя и в чужих интересах, но от собственного имени[[75]](#footnote-75).

Дилер, получивший лицензию, вправе совершать срочные сделки только после заключения договоров с биржей как организатором торгов и клиринговой палатой (центром) об организации клирингового обслуживания, а также уплатив в установленном размере взнос в страховой фонд и средства гарантийного обеспечения. Дилер принимает участие в биржевых торгах с помощью автоматизированного рабочего места, подключенного к торговой системе, через трейдера, который выступает от имени дилера.

Заявку на приобретение (либо продажу) тех или иных ценных бумаг подает трейдер от имени дилера. При регистрации заявки трейдера в торговой системе в реестре указываются наименование и индивидуальный код дилера. Стороной в срочном договоре (фьючерсном или опционном контракте) выступает дилер, который вносит начальную (залоговую) маржу. Права и обязанности, вытекающие из заключенного на бирже контракта, возникают у дилера, который становится собственником приобретенных по фьючерсному или опционному контракту ценных бумаг, дилеру принадлежат средства, полученные от реализации принадлежащих ему ценных бумаг[[76]](#footnote-76).

Дилер зарабатывает на разнице цен продажи и покупки биржевого товара, а доход брокера составляют комиссионные[[77]](#footnote-77).

В соответствии с проектом Закона «О срочном рынке», брокерской деятельностью признается совершение срочных сделок в качестве поверенного или комиссионера, действующего на основании договора поручения или комиссии, а также доверенности на совершение таких сделок при отсутствии указаний на полномочия поверенного или комиссионера в договоре (ст. 4).

В соответствии с договором поручения субъектом отношений, вытекающих из срочной сделки, является клиент, а не брокер. Брокер – представитель клиента, а договор является двусторонним и взаимным.

К существенным условиям договора между биржевым брокером и его клиентом, на основании которого совершаются срочные сделки на биржевом рынке, является признание и обязанность исполнения биржевым брокером и клиентом Правил биржевых торгов и условий клирингового обслуживания (п. 2 ст. 5 проекта Закона «О срочном рынке»).

Брокер и дилер участвуют в торгах с помощью сотрудников биржи – трейдеров. Трейдеры – лица, объявляющие заявки и совершающие сделки от имени участника торгов.

Права и обязанности трейдера устанавливаются правилами торговли каждой биржи. К примеру, согласно ст. 07.03 Правил секции срочного рынка ММВБ трейдер – физическое лицо, уполномоченное членом секции на заключение от его лица сделок, а также на совершение иных действий. Регистрация заявок осуществляется организатором торгов.

Трейдеры представляют также расчетные фирмы, которые уполномочены проводить расчеты по биржевым сделкам.

Трейдер является представителем только одного участника торгов, который выдает трейдеру доверенность на совершение срочных сделок. Он должен зарегистрироваться у организатора торговли с присвоением индивидуального кода, который свидетельствует, какого именно участника торгов он представляет.

# Заключение

Отечественные нормативные правовые акты, признавая валютную биржу в качестве юридического лица – коммерческой организации, одновременно фактически квалифицируют ее как организованный и регулярно функционирующий рынок по купле-продаже иностранной валюты, что тем самым выходит за рамки юридически очерченного режима, который свойственен любому коммерческому юридическому лицу. Поэтому валютную и товарную биржу следует охарактеризовать как экономико-правовое образование.

Сущность валютной и товарной биржи в качестве субъекта гражданских правоотношений образует совокупность следующих основных гражданско-правовых признаков: характер и объем правосубъектности (правоспособности) самой валютной биржи; специфика правосубъектности участников биржи как юридического лица, в целом, и как участников биржевых торгов, в частности; специфика образования, в том числе и приобретения специальной правоспособности валютной биржи.

Образование товарной и валютной биржи в качестве особого субъекта гражданских правоотношений следует признавать оконченным не с момента государственной регистрации, а со времени приобретения валютной биржей специальной правоспособности, то есть с момента завершения лицензионного процесса (получения биржей лицензии). Соответственно, процедура образования товарной и валютной биржи представляет собой сложный юридический состав, включающий в себя два последовательных действия (относительно самостоятельных юридических факта): государственная регистрация биржи в качестве юридического лица и завершение лицензионного процесса в форме получения лицензии.

Строение биржи – юридического лица – несопоставимо ни с одной из нормативно закрепленных конструкций юридического лица. При этом в структуре валютной биржи нужно выделить, с одной стороны, традиционные для всех юридических лиц волеобразующие и волеизъявляющие органы управления, а с другой стороны, наряду с указанными органами, функционируют также и специальные органы управления биржевыми валютными торгами и орган, разрешающий биржевые валютные споры. В компетенцию этих органов включается, соответственно, решение вопросов обеспечения организации и проведения биржевых валютных торгов, а также рассмотрение и разрешение юридических'конфликтов между участниками биржевых валютных торгов.

1. В целях обеспечения реализации специальной правоспособности валютной биржи, а также организации эффективного публичного контроля за ее деятельностью, в структуре валютной биржи как юридического лица, совмещающей свою основную деятельность с иными разрешенными законом (дополнительными) видами, следует императивно, при помощи закрепления соответствующего правила в законодательстве, выделять отдельные подразделения, осуществляющие указанные дополнительные виды деятельности.

2. Выявлено, что установление в законодательстве специального правового режима имущества юридических лиц, в том числе и валютных бирж, должно одновременно преследовать три цели: во-первых, обеспечивать реализацию правоспособности соответствующего юридического лица, для валютной биржи – это обеспечение организации проведения биржевых валютных торгов и разрешения биржевых валютных споров; во-вторых, гарантировать интересы его кредиторов; в-третьих, охранять имущественные права участников (учредителей).

3. Валютные сделки, совершаемые на валютной бирже, следует в целом квалифицировать как элемент валютного обращения. При этом категорию «валютное обращение» с позиций гражданского права применительно к валютным биржам следует трактовать как совокупность действий субъектов валютных отношений по заключению, изменению, исполнению и прекращению биржевых валютных сделок.

4. Анализ действующего законодательства РФ о валютном регулировании и валютном контроле показывает, что правовой статус валютной биржи в сфере валютного обращения и валютного контроля весьма близок к статусу кредитной организации в данной области. Отмеченное сходство выражается, прежде всего, в том, что:

– как и для кредитных организаций, для валютных бирж требования к порядку открытия счетов (вкладов) в банках за пределами территории РФ, проведения по указанным счетам (вкладам) валютных операций, а также представления отчетов о движении средств по этим счетам (вкладам), устанавливаются не правилами ФЗ «О валютном регулировании и валютном контроле», а предписаниями Центрального банка РФ, принятыми на основе данного акта;

– обязательная продажа части валютной выручки может быть осуществлена как через уполномоченный банк, так и посредством валютной биржи;

– контроль за валютными операциями в обоих случаях (в отношении обоих субъектов) осуществляет только Центральный банк РФ;

– валютная биржа обеспечивает осуществление расчетов по биржевым валютным сделкам.

5. Предлагается произвести кодификацию норм действующего законодательства о биржах и биржевой деятельности. Для этой цели следует принять федеральный закон «О биржах и биржевой деятельности». Здесь необходимо сформулировать как общие нормы, касающиеся всех бирж («Общие положения» указанного федерального закона), так и специальные нормы, посвященные их отдельным видам (валютным, фондовым, товарным биржам – отдельные главы данного акта).

В этом же акте целесообразно нормативно закрепить систему государственной поддержки (государственного стимулирования) валютных и иных бирж, включающую в себя частноправовые (организация соответствующего страхования, льготного кредитования валютной биржи и ее участников и другое) и публично-правовые элементы (налоговые льготы, стимулирование в области учета и отчетности, лицензирования и прочее).

6. В целях унификации правового статуса валютной и иных видов бирж, законодателю следует более последовательно закрепить специальный характер правоспособности валютной биржи. Соответственно, определение валютной биржи, данное в пункте 1 статьи 1 Федерального закона «О валютном регулировании и валютном контроле», должно быть сформулировано следующим образом (изложено в следующей редакции): «валютные биржи – это юридические лица, созданные в соответствии с законодательством Российской Федерации, основной целью деятельности которых является организация биржевых торгов иностранной валютой в порядке и на условиях, которые установлены Центральным банком Российской Федерации».

7. Исключения из нормативного правила (принципа) о специальной правоспособности валютной биржи должны быть сформулированы в законодательстве такие же, как и для иных видов бирж. Валютной бирже должно быть прямо разрешено осуществлять ограниченный перечень отдельных видов деятельности – это иные виды биржевой деятельности, а также виды деятельности, обеспечивающие достижение основной цели деятельности биржи – осуществление ряда расчетных операций по биржевым сделкам, издательская и арендная деятельность (по аналогии с фондовой биржей).

# Библиографический список

Нормативно-правовые акты

1. Конституция Российской Федерации [Текст]: офиц. текст. // Российская газета. –1993. – №237.
2. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) [Текст]: [федер. закон №51-ФЗ, принят 30.11.1994 г., по состоянию на 06.12.2007 г.] // Собрание законодательства РФ. – 1994. – №32. – Ст. 3301.
3. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) [Текст]: [федер. закон №14-ФЗ, принят 26.01.1996 г., по состоянию на 06.12.2007 г.] // Собрание законодательства РФ. – 1996. – №5. – Ст. 410.
4. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть третья) [Текст]: [федер. закон №146-ФЗ, принят 26.11.2001 г., по состоянию на 29.11.2007 г.] // Собрание законодательства РФ. –2001. – №49. – Ст. 4552.
5. О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей [Текст]: [федер. закон №129-ФЗ, принят 08.08.2001 г., по состоянию на 30.04.2008 г.] // Собрание законодательства РФ. – 2001. – №33 (ч. I). – Ст. 3431.
6. Об акционерных обществах [Текст]: [Федеральный закон №208-ФЗ, принят 26.12.1995 г., по состоянию на 01.12.2007 г.] // Собрание законодательства РФ. – 1996. – №1. – Ст. 1.
7. О рынке ценных бумаг [Текст]: [Федеральный закон №39-ФЗ, принят 22.04.1996 г., по состоянию на 06.12.2007 г.] // Собрание законодательства РФ. – 1996. – №17. – Ст. 1918.
8. О некоммерческих организациях [Текст]: [Федеральный закон №7-ФЗ, принят 12.01.1996 г., по состоянию на 01.12.2007 г.] // Собрание законодательства РФ. – 1996. – №3. – Ст. 145.
9. О государственных и муниципальных унитарных предприятиях [Текст]: [федер. закон №161-ФЗ, принят 14.11.2002 г., по состоянию на 01.12.2007 г.] // Собрание законодательства РФ. – 2002. – №48. – Ст. 4746.
10. Об обществах с ограниченной ответственностью [Текст]: [Федеральный закон №14-ФЗ, принят 08.02.1998 г., по состоянию на 18.12.2006 г.] // Собрание законодательства РФ. – 1998. – №7. – Ст. 785.
11. О товарных биржах и биржевой торговле [Текст]: [Федеральный закон №2383–1, принят 20.02.1992 г., по состоянию на 15.04.2006 г.] // Ведомости СНД и ВС РФ. – 1992.– №18. – ст. 961.
12. Об утверждении концепции развития рынка ценных бумаг в Российской Федерации [Текст]: [Указ Президента РФ №1008, принято 01.07.1996 г., по состоянию на 16.10.2000 г.] // Собрание законодательства РФ. – 1996. – №28. – Ст. 3356.
13. Об утверждении Положения о Федеральной налоговой службе [Текст]: [Пост. Правительства РФ №506, принят 30.09.2004 г., по состоянию на 22.02. 2008 г.] // Собрание законодательства РФ. – 2004. – №40. – Ст. 3961.
14. Об утверждении Положения о порядке лицензирования деятельности товарных бирж на территории Российской Федерации, Положения о государственном комиссаре на товарной бирже [Текст]: [Пост. Правительства РФ №152, принят 24.02.1994 г., по состоянию на 26.11.2007 г.] // Собрание актов Президента и Правительства РФ. – 1994. – №10. – Ст. 787.
15. Об энергетической стратегии России на период до 2020 года [Текст]: [Распоряж. Правительства РФ №1234-р, принято 28.08.2003 г.] // Собрание законодательства РФ. – 2003. – №36. – Ст. 3531.
16. О выпуске государственных краткосрочных бескупонных облигаций [Текст]: [Пост. ВС РФ №4526–1, принято 19.02.1993 г.] // Ведомости СНД и ВС РФ. – 1993.– №9. - ст. 336.
17. Об утверждении положения о деятельности по организации торговли на рынке ценных бумаг [Приказ ФСФС РФ №07–102/пз-н, принят 09.10.2007 г.] // Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти. – 2008. – №8.
18. О направлении Методических рекомендаций» (вместе с «Методическими рекомендациями по вопросам публикации сведений о государственной регистрации в журнале «Вестник государственной регистрации» и использования его при государственной регистрации юридических лиц»). [Письмо ФНС №ЧД-6–09/570, принято 13.07.2005 г.] // Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти. – 2005. – №8.
19. Об утверждении правил осуществления брокерской и дилерской деятельности на рынке ценных бумаг Российской Федерации [Текст]: [Пост. ФКЦБ РФ РФ №9, принят 11.10.1999 г., по состоянию на 16.03.2005 г.] // Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти. – 2000. – №4.

Научная и учебная литература

1. Авилина И.В., Козырь О.М. Биржа: правовые основы организации и деятельности [Текст]. М., Спарк, 1991. – 190 с.
2. Автурханов А.М. Система налогообложения на рынках ценных бумаг мира [Текст] // Финансовое право. – 2007.– №5.-С. 23.
3. Белых В.С., Винниченко С.И. Биржевое право [Текст]. М.: Норма, 2001. – 155 с.
4. Брагинский М.И. О месте гражданского права в системе «Право публичное – право частное» [Текст] // В сб.: Проблемы современного гражданского права. М., Статут, 2000. – 290 с.
5. Буренин А.Н. Фьючерсные, форвардные и опционные рынки [Текст]. М., Норма, 2003. -123 с.
6. Вавулин Д.А. Комментарий к федеральному закону «О рынке ценных бумаг» (постатейный) [Текст]. М., ЗАО Юстицинформ, 2007. – 211 с.
7. Волков А.В. Биржевое право [Текст]. Т. 1. СПб., Питер 2005. – 567 с.
8. Воловик А.М., Голда З.К. Основы биржевой деятельности: курс лекций [Текст]. М.: Финансы и статистика, 1994. – 144 с.
9. Герреро П.Б.А. Правовое регулирование деятельности участников фондового рынка в Испании и Франции [Текст]: Автореф. дис…. канд. юрид. наук. М., 2000. – 24 с.
10. Галанов В.А. Производные инструменты срочного рынка [Текст]: Учебник. М., Норма, 2002. – 202 с.
11. Гросс В.В. Принципы организации и функционирования товарных бирж [Текст]: Учеб. пособ. Иваново, 1992. – 342 с.
12. Дегтярева О.И., Кандинская О.А. Биржевое дело [Текст]. М., Экмос, 1997. – 134 с.
13. Дэвид С. Кидуэлл, Ричард Л. Петерсон, Дэвид У. Блэкуэлл. Финансовые институты, рынки и деньги [Текст]/ Пер. с англ. СПб., Питер, 2000. – 115 с.
14. Ем В., Козлова Н., Сургучева О. Фьючерсные сделки на фондовой бирже: экономическая сущность и правовая природа [Текст] // Хозяйство и право. – 1999. – №6. – С. 27.
15. Жуков Д.А. Срочные сделки на российском фондовом рынке [Текст] // Налоги (газета). – 2006. – №8. – С. 34.
16. Жуков Д.А. Существенные условия срочных сделок на фондовом рынке [Текст] // Банковское право. – 2006. – №6. – С. 40.
17. Жуковский В.М. Эволюция биржевой деятельности в России [Текст] // История государства и права. – 2007. – №7. – С. 22.
18. Каширин А.В. Фондовые биржи: Жизнь после жизни [Текст] // ЭЖ-Юрист. – 2003. – №10. – С. 2.
19. Клепицкий И.А. Уголовно-правовая охрана инвестиций на рынке ценных бумаг [Текст] // Законодательство. – №1. – 2004. – С. 75.
20. Колб Р. Финансовые деривативы. М., БЕК, 1997. – 180 с.
21. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации [Текст] / Отв. ред. О.Н. Садиков. М., Норма, 2007. – 780 с.
22. Комментарий к федеральному закону от 22 апреля 1996 г. №39-ФЗ «О рынке ценных бумаг» [Текст]/под ред. В.А. Вайпана. М., Юридический Дом «Юстицинформ», 2005. – 234 с.
23. Майфат А.В. Гражданско-правовые конструкции инвестирования: монография [Текст].М., Волтерс Клувер, 2006. – 265 с.
24. Миркин Я.М. Ценные бумаги и фондовый рынок [Текст]. М., Спарк, 1995. – 210 с.
25. Носков И.Н. Эволюция биржевого предпринимательства: от прошлого к настоящему [Текст] // История государства и права. – 2007.– №3. - С. 37.
26. Нерсесов Н.И. Торговое право [Текст]. М., БЕК, 1996. – 267 с.
27. Опыхтина Е.Г. Коммерческие юридические лица с особым правовым статусом, понятие и виды [Текст] // Юридический мир. – 2006. – №1. - С. 33.
28. Павлодский Е.А. Биржевые сделки [Текст] // Цивилист. – 2008. – №4. - С. 29.
29. Петросян Э.С. Правовое положение субъектов биржевых деривативных сделок [Текст] // Право и экономика. – 2004. – №5. – С. 30.
30. Попандопуло В.Ф. Правовое регулирование биржевой деятельности // Коммерческое право [Текст]: Учебник. Т. 2. СПб., Питер, 2008. – 456 с.
31. Райнер Г. Деривативы и право [Текст]. М.: Волтерс Клувер, 2005. – 143 с.
32. Рохина О. Быть фьючерсу ценной бумагой или не быть? // Хозяйство и право. – 2008. №1. – С. 56.
33. Рынок ценных бумаг и биржевое дело [Текст]/ Под ред. О.И. Дегтяревой, Н.М. Коршунова, Е.Ф. Жукова. М., Юрайт. 2003. -109 с.
34. Рынок ценных бумаг: Учебник [Текст]/ Под ред. В.А. Галанова, А.И. Басова. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Финансы и статистика, 2008. – 189 с.
35. Сарайкин С.В. Фьючерсные и форвардные контракты по праву США [Текст] // Законодательство. – 2000. – №11. – С. 56.
36. Саркисян М.Р. Понятие и формы биржевого посредничества [Текст] // Журнал российского права. – 2002. – №8. – С. 58.
37. Семилютина Н.Г. Регулирование биржевой деятельности: мировые тенденции и российское законодательство [Текст] // Российская юстиция. – 1997. – №11. – С. 11.
38. Сойфер Т.В. Сделки в биржевой торговле [Текст]: Автореф. дис…. канд. юрид. наук. М., 1996. – 24 с.
39. Толстухин М.Е. Фьючерс и опцион как объекты фондового рынка [Текст] // Объекты гражданского оборота: Сборник статей / Отв. ред. М.А. Рожкова. М., Статут, 2007. – 322 с.
40. Хоменко Е. Новое в законодательстве о рынке ценных бумаг [Текст] // Законность. – 2003. – №5. – С. 24.
41. Шевченко Г.Н. Биржевые сделки с ценными бумагами [Текст] // Право и экономика. – 2005.– №7. – С. 38.
42. Шеленкова Н.Б. Правовые институты, связанные с биржевой деятельностью[Текст] // Российская юститиция– 1997. – №12. – С. 34.
43. Шерстобитов А.Е. Общая характеристика законодательства о рынке ценных бумаг. Правовые основы рынка ценных бумаг [Текст] / Отв. ред. А.Е. Шерстобитов. М., Юристъ, 1997. -414 с.
44. Шершеневич Г.Ф. Курс торгового права. Т. 1. Введение. Торговые деятели [Текст]. М.: Статут, 2003. – 654 с.

Материалы юридической практики

1. По делу о проверке конституционности положений статьи 35 Федерального закона «Об акционерных обществах», статей 61 и 99 Гражданского кодекса Российской Федерации, статьи 31 Налогового кодекса Российской Федерации и статьи 14 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации в связи с жалобами гражданина А.Б. Борисова, ЗАО «Медиа-Мост» И ЗАО «Московская независимая вещательная корпорация» [Текст]: [Пост. Конст. Суда РФ №14-П, принято 18.03.2003 г.] // // Собрание законодательства РФ. – 2003. – №30. – Ст. 3102.
2. Определение Верховного Суда РФ от 16.07.2004 №ГКПИ2004–949 [Текст] // Бюллетень Верховного Суда РФ. – 2005. – №2. – С. 33.
3. Определение Верховного Суда РФ от 21.09.2000 №КАС00–373 [Текст] // Бюллетень Верховного Суда РФ. – 2001. – №2. – С. 43.
1. Носков И.Н. Эволюция биржевого предпринимательства: от прошлого к настоящему [Текст]//История государства и права.- 2007.-№ 3.-С.37. [↑](#footnote-ref-1)
2. Жуковский В.М. Эволюция биржевой деятельности в России [Текст]//История государства и права.- 2007.- № 7.- С.22. [↑](#footnote-ref-2)
3. Дегтярева О.И., Кандинская О.А. Биржевое дело [Текст]. М., Экмос, 1997. - С. 10. [↑](#footnote-ref-3)
4. Рынок ценных бумаг и биржевое дело [Текст] / Под ред. О.И. Дегтяревой, Н.М. Коршунова, Е.Ф. Жукова. М., Юрайт. 2003. - С. 97. [↑](#footnote-ref-4)
5. Рынок ценных бумаг: Учебник [Текст]/ Под ред. В.А. Галанова, А.И. Басова. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Финансы и статистика, 2008. - С. 270. [↑](#footnote-ref-5)
6. Шершеневич Г.Ф. Курс торгового права. Т. 1. Введение. Торговые деятели [Текст]. М.: Статут, 2003. - С. 40. [↑](#footnote-ref-6)
7. Брагинский М.И. О месте гражданского права в системе "Право публичное - право частное" [Текст]// В сб.: Проблемы современного гражданского права [Текст]. М., Статут, 2000.- С. 55. [↑](#footnote-ref-7)
8. СП СССР. - 1988. - № 35. - Ст. 100. [↑](#footnote-ref-8)
9. Биржевое дело [Текст]/ Под ред. В.А. Галанова, А.И. Басова. М.: Финансы и статистика, 2008. - С. 15. [↑](#footnote-ref-9)
10. СП РСФСР. - 1991. - № 13. - Ст. 170. [↑](#footnote-ref-10)
11. Финансовая газета. 1993. № 26. [↑](#footnote-ref-11)
12. О выпуске государственных краткосрочных бескупонных облигаций [Текст]: [Пост. ВС РФ № 4526-1, принято 19.02.1993 г.] // Ведомости СНД и ВС РФ.-1993.-№ 9.-ст. 336. [↑](#footnote-ref-12)
13. Об утверждении концепции развития рынка ценных бумаг в Российской Федерации [Текст]: [Ука Президента РФ № 1008, принято 01.07.1996 г., по состоянию на 16.10.2000 г.] // Собрание законодательства РФ. - 1996. - № 28. - Ст. 3356. [↑](#footnote-ref-13)
14. Об энергетической стратегии России на период до 2020 года [Текст]: [Распоряж. Правительства РФ № 1234-р, принято 28.08.2003 г.] // Собрание законодательства РФ. - 2003. - № 36. - Ст. 3531. [↑](#footnote-ref-14)
15. Шершеневич Г.Ф. Указ. раб.- С. 558; Попандопуло В.Ф. Правовое регулирование биржевой деятельности[Текст] // Коммерческое право: Учебник. Т. 2. СПб., Питер, 2008. - С. 167. [↑](#footnote-ref-15)
16. Судейкин В. Биржа и биржевые операции [Текст]. СПб., Питер, 2002. - С. 66. [↑](#footnote-ref-16)
17. Волков А.В. Биржевое право [Текст]. Т. 1. СПб., Питер 2005.- С. 92. [↑](#footnote-ref-17)
18. Авилина И.В., Козырь О.М. Биржа: правовые основы организации и деятельности [Текст]. М., Спарк, 1991. - С. 50. [↑](#footnote-ref-18)
19. Жуков Д.А. Существенные условия срочных сделок на фондовом рынке [Текст]//Банковское право.- 2006.-№6.- С.40. [↑](#footnote-ref-19)
20. Опыхтина Е.Г.Коммерческие юридические лица с особым правовым статусом, понятие и виды [Текст]//Юридический мир.-2006.- № 1.-С.33. [↑](#footnote-ref-20)
21. Сарайкин С.В. Фьючерсные и форвардные контракты по праву США [Текст]// Законодательство. - 2000. - № 11. - С. 56. [↑](#footnote-ref-21)
22. Сарайкин С.В. Фьючерсные и форвардные контракты по праву США [Текст]// Законодательство. - 2000. - № 11. - С. 56. [↑](#footnote-ref-22)
23. Миркин Я.М. Ценные бумаги и фондовый рынок [Текст]. М., Спарк, 1995. - С. 149 - 150. [↑](#footnote-ref-23)
24. Колб Р. Финансовые деривативы [Текст]. М., БЕК, 1997. - С. 36. [↑](#footnote-ref-24)
25. Шерстобитов А.Е. Общая характеристика законодательства о рынке ценных бумаг. Правовые основы рынка ценных бумаг [Текст]/ Отв. ред. А.Е. Шерстобитов. М., Юристъ, 1997. - С. 17. [↑](#footnote-ref-25)
26. Павлодский Е.А. Биржевые сделки [Текст]//Цивилист.- 2008.- № 4.-С.29. [↑](#footnote-ref-26)
27. Волков А.В. Указ. раб. - С. 93. [↑](#footnote-ref-27)
28. Галанов В.А. Производные инструменты срочного рынка [Текст]: Учебник. М., Норма, 2002. - С. 64 [↑](#footnote-ref-28)
29. Нерсесов Н.И. Торговое право [Текст]. М.,БЕК, 1996. - С. 181. [↑](#footnote-ref-29)
30. Ем В., Козлова Н., Сургучева О. Фьючерсные сделки на фондовой бирже: экономическая сущность и правовая природа [Текст]// Хозяйство и право. - 1999. - № 6. - С. 27. [↑](#footnote-ref-30)
31. Шевченко Г.Н. Биржевые сделки с ценными бумагами [Текст]//Право и экономика.-2005.-№ 7.- С.38. [↑](#footnote-ref-31)
32. Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти.- 2008.- № 8. [↑](#footnote-ref-32)
33. Галанов В.А. Указ. раб. - С. 112. [↑](#footnote-ref-33)
34. Нерсесов Н.И. Указ. раб. - С. 181. [↑](#footnote-ref-34)
35. Сойфер Т.В. Сделки в биржевой торговле [Текст]: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 1996. - С. 15. [↑](#footnote-ref-35)
36. Белых В.С., Винниченко С.И. Биржевое право [Текст]. М.: Норма, 2001.- С. 11. [↑](#footnote-ref-36)
37. О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей [Текст]: [федер. закон № 129-ФЗ, принят 08.08.2001 г., по состоянию на 30.04.2008 г.]// Собрание законодательства РФ. - 2001. - № 33 (ч. I). - Ст. 3431. [↑](#footnote-ref-37)
38. Об утверждении Положения о Федеральной налоговой службе [Текст]: [Пост. Правительства РФ № 506, принят 30.09.2004 г., по состоянию на 22.02. 2008 г.]// Собрание законодательства РФ. - 2004. - № 40. -Ст. 3961. [↑](#footnote-ref-38)
39. Об утверждении Положения о порядке лицензирования деятельности товарных бирж на территории Российской Федерации, Положения о государственном комиссаре на товарной бирже [Текст]: [Пост. Правительства РФ № 152, принят 24.02.1994 г., по состоянию на 26.11.2007 г.]// Собрание актов Президента и Правительства РФ.-1994. -№ 10. -Ст. 787. [↑](#footnote-ref-39)
40. По делу о проверке конституционности положений статьи 35 Федерального закона "Об акционерных обществах", статей 61 и 99 Гражданского кодекса Российской Федерации, статьи 31 Налогового кодекса Российской Федерации и статьи 14 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации в связи с жалобами гражданина А.Б. Борисова, ЗАО "Медиа-Мост" И ЗАО "Московская независимая вещательная корпорация" [Текст] : [Пост. Конст. Суда РФ № 14-П, принято 18.03.2003 г.]// // Собрание законодательства РФ. - 2003. - № 30. - Ст. 3102. [↑](#footnote-ref-40)
41. Собрание законодательства РФ. - 1996. - № 1. – Ст. 1. [↑](#footnote-ref-41)
42. Собрание законодательства РФ. - 1998. - № 7. - Ст. 785. [↑](#footnote-ref-42)
43. Собрание законодательства РФ. – 2002. – № 48. – Ст. 4746. [↑](#footnote-ref-43)
44. О направлении Методических рекомендаций" (вместе с "Методическими рекомендациями по вопросам публикации сведений о государственной регистрации в журнале "Вестник государственной регистрации" и использования его при государственной регистрации юридических лиц").[Текст]: [Письмо ФНС№ ЧД-6-09/570, принято 13.07.2005 г.]// Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти.- 2005.- № 8. [↑](#footnote-ref-44)
45. Шеленкова Н.Б. Правовые институты, связанные с биржевой деятельностью [Текст]// Российская юститиция-. 1997. № 12. – С.34. [↑](#footnote-ref-45)
46. Вавулин Д.А. Комментарий к федеральному закону "О рынке ценных бумаг" (постатейный) [Текст]. М., ЗАО Юстицинформ, 2007.-С.178. [↑](#footnote-ref-46)
47. Саркисян М.Р. Понятие и формы биржевого посредничества [Текст]// Журнал российского права.- 2002. - № 8.- С.58. [↑](#footnote-ref-47)
48. Гросс В.В. Принципы организации и функционирования товарных бирж [Текст]: Учеб. пособ. Иваново, 1992.- С.7. [↑](#footnote-ref-48)
49. Воловик А.М., Голда З.К. Основы биржевой деятельности: курс лекций [Текст]. М.: Финансы и статистика, 1994.- С.9. [↑](#footnote-ref-49)
50. Петросян Э.С. Правовое положение субъектов биржевых деривативных сделок [Текст]//Право и экономика.- 2004.- № 5.- С.30. [↑](#footnote-ref-50)
51. Клепицкий И.А. Уголовно-правовая охрана инвестиций на рынке ценных бумаг [Текст]// Законодательство. - №1.- 2004.- С.75. [↑](#footnote-ref-51)
52. Герреро П.Б.А. Правовое регулирование деятельности участников фондового рынка в Испании и Франции [Текст]: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2000. - С.12. [↑](#footnote-ref-52)
53. Шеленкова Н.Б. Правовые институты, связанные с биржевой деятельностью [Текст]// Российская юстиция.- 1997. - N 12. – С.14. [↑](#footnote-ref-53)
54. Толстухин М.Е. Фьючерс и опцион как объекты фондового рынка [Текст]//Объекты гражданского оборота: Сборник статей / Отв. ред. М.А. Рожкова. М.,Статут, 2007.- С.122. [↑](#footnote-ref-54)
55. Комментарий к федеральному закону от 22 апреля 1996 г. № 39-ФЗ "О рынке ценных бумаг" [Текст]/под ред. В.А. Вайпана. М., Юридический Дом "Юстицинформ", 2005.- С.35. [↑](#footnote-ref-55)
56. Семилютина Н.Г. Регулирование биржевой деятельности: мировые тенденции и российское законодательство [Текст] // Российская юстиция.- 1997. - №11.- С.11. [↑](#footnote-ref-56)
57. Автурханов А.М. Система налогообложения на рынках ценных бумаг мира [Текст]//Финансовое право.- 2007.-№ 5.-С.23. [↑](#footnote-ref-57)
58. Белых В.С., Винниченко С.И. Указ.раб.- С.62. [↑](#footnote-ref-58)
59. Семилютина Н.Г. Регулирование биржевой деятельности: мировые тенденции и российское законодательство [Текст]// Российская юстиция.- 1997. - № 11.- С.12. [↑](#footnote-ref-59)
60. Каширин А.В. Фондовые биржи: Жизнь после жизни [Текст]// ЭЖ-Юрист. - 2003. - № 10. - С.2. [↑](#footnote-ref-60)
61. Герреро П.Б.А. Правовое регулирование деятельности участников фондового рынка в Испании и Франции[Текст]: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2000. - С.8 [↑](#footnote-ref-61)
62. Каширин А.В. Фондовые биржи: Жизнь после жизни [Текст]// ЭЖ-Юрист. - 2003. - № 10. - С.2. [↑](#footnote-ref-62)
63. Райнер Г. Деривативы и право [Текст]. М.: Волтерс Клувер, 2005. - С.13. [↑](#footnote-ref-63)
64. Рохина О. Быть фьючерсу ценной бумагой или не быть? [Текст]// Хозяйство и право. - 2008. № 1.- С.56. [↑](#footnote-ref-64)
65. Хоменко Е. Новое в законодательстве о рынке ценных бумаг [Текст]//Законность.- 2003.- № 5.- С.24. [↑](#footnote-ref-65)
66. Жуков Д.А. Срочные сделки на российском фондовом рынке [Текст]//Налоги (газета).-2006.- № 8.- С.34. [↑](#footnote-ref-66)
67. Майфат А.В. Гражданско-правовые конструкции инвестирования: монография [Текст].М., Волтерс Клувер, 2006.- С.189. [↑](#footnote-ref-67)
68. Шерстобитов А.Е. Указ.раб. - С. 17. [↑](#footnote-ref-68)
69. Шершеневич Г.Ф. Указ. соч. - С. 558. [↑](#footnote-ref-69)
70. Ем В., Козлова Н., Сургучева О. Указ. раб. - С. 28. [↑](#footnote-ref-70)
71. Ем В., Козлова Н., Сургучева О. Указ. раб. - С. 28. [↑](#footnote-ref-71)
72. Галанов В.А. Указ.раб. - С. 122. [↑](#footnote-ref-72)
73. Ефремов А. Листинг ценных бумаг [Текст]//ЭЖ-Юрист.- 2005.- № 11.-С.4. [↑](#footnote-ref-73)
74. Об утверждении правил осуществления брокерской и дилерской деятельности на рынке ценных бумаг Российской Федерации [Текст]: [Пост. ФКЦБ РФ РФ № 9, принят 11.10.1999 г., по состоянию на 16.03.2005 г.]// Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти.- 2000.- № 4. [↑](#footnote-ref-74)
75. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации [Текст]/ Отв. ред. О.Н. Садиков. М., Норма, 2007. - С. 379. [↑](#footnote-ref-75)
76. Дэвид С. Кидуэлл, Ричард Л. Петерсон, Дэвид У. Блэкуэлл. Финансовые институты, рынки и деньги [Текст]/ Пер. с англ. СПб., Питер, 2000. - С. 286. [↑](#footnote-ref-76)
77. Буренин А.Н. Фьючерсные, форвардные и опционные рынки [Текст]. М., Норма, 2003. - С. 52. [↑](#footnote-ref-77)