Содержание

капитал денежный акция инвестор

Введение

1. Ценные бумаги

1.1 Основные понятия ценных бумаг

1.2 Классификация ценных бумаг. Операции с ценными бумагами

2. Правовой режим ценных бумаг

2.1 Правовой режим ценных бумаг

2.2 Общая характеристика правового регулирования деятельности на рынке ценных бумаг

3. Государственное регулирование. Правовые формы защиты

3.1 Государственное регулирование и контроль деятельности на рынке ценных бумаг

3.2 Правовые формы защиты инвесторов

Заключение

Список литературы

Введение

Как и любой рынок, рынок ценных бумаг есть единство объекта, субъекта и отношений между ними. Объектом рассматриваемого рынка являются ценные бумаги, субъектом – участники рынка. Экономические отношения – это различного рода операции или любые действия (согласно действующему хозяйственному законодательству) с ценными бумагами, которое совершают участники, или субъекты, рынка. В расширенном понимании ценная бумага – это любой документ ("бумага"), который продается и покупается по соответствующей цене. Исторические примеры: продажа индульгенций в средние века, в наше время – продажа ценных бумаг типа "билеты МММ". Юридические понятие ценной бумаги более узкое, так как оно включает только такие ценные бумаги, которые отражают конкретные имущественные отношения, а не любые отношения, например, отношения религиозной веры и веры во что либо другое.

Юридический подход к определению ценной бумаги состоит в следующем. Если невозможно дать строгое юридическое определение, если невозможно дать сформулировать понятие ценной бумаги на вес случаи жизни, то эту трудность можно обойти путем перечисления признанных государством видов ценных бумаг, которые выработала практика. Например, в Гражданском кодексе или других законах, относящихся к рынку ценных бумаг, определенные виды конкретных бумаг фиксируются именно как ценные бумаги. Все, что объявлено как ценная бумага. Подпадает под законодательные акты, регулирующие её жизнь.

В условиях капиталистического хозяйства и товары, и деньги суть лишь обособившиеся части общественного капитала, а поэтому в современных условиях все ценные бумаги - это, в конечном счете, представители определенных видов функционирующего капитала: товарного, денежного или производительного. Каждая ценная бумага в зависимости от направлений использования капитала, полученного взамен нее или представителем которого она является, может выражать разные части функционирующего капитала или даже их комбинации одновременно, а потому – представлять этот капитал в целом во всех его формах как капитал, прибавочную стоимость в ее различных проявлениях. Особое место в ряду ценных бумаг занимают ценные бумаги, выпускаемые государством, или государственные ценные бумаги.

Государство не является капиталистом и не использует привлекаемые через ценные бумаги денежные средства для получения дохода, оно лишь перераспределяет их через государственный бюджет или через свою финансовую систему, т. е. выступает посредником. Следовательно, государственные ценные бумаги – это не представитель непосредственно функционирующего капитала, а представитель капитала, которого у государства нет, который окольными путями возвращается в экономику (через заработную плоту государственных служащих, военных, закупку товаров, военной технике и др.) Поэтому государственные ценные бумаги - это "Косвенный" представитель действительного капитала.

Ценная бумага – это не деньги и не материальный товар. Ее ценность состоит в тех правах, которые она дает своему владельцу. Последний обменивает свой товар или сои деньги на ценную бумагу только в том случае, если он уверен, что эта бумага ничуть не хуже, а даже лучше и удобнее, чем сами деньги или товар. Поскольку и деньги, и товар в случае, если он уверен, что эта бумага ничуть не хуже, а даже лучше и удобнее, чем сами деньги или товар. Поскольку и деньги, и товар в современных условиях суть разные формы существования капитала, то экономическое определение ценной бумаги можно выразить следующим образом.

Ценная бумага- это форма осуществления капитала. Отличия от его товарной, производительной и денежной форм, которая может передаваться вместе него самого. Обращаться на рынке как товар и приносить доход, Это особая форма существования капитала наряду с его существованием в денежной, производительной и товарной формах, при которой у владельца капитала сам капитал отсутствует. Но имеется имущественные право на него, которые и зафиксированы в форме ценной бумаги. Последняя позволяет отделить собственность на капитал от самого капитала и соответственно включить последний в рыночный процесс в таких формах, в каких это необходимо для самой экономике.

Ценная бумага – представитель капитала, но для е владельца она не всегда есть капитал. Это имеет место в том случае, когда она приносит дохода, например, если владелец чека получает причитающуюся по нему в банке сумму денег или владелец складского свидетельства просто получает соответствующий товар со склада

Ценными бумагами в юридическом смысле являются документы, которые ценны не сами по себе, как бумаги - материальные предметы: в силу своих естественных свойств, а в силу содержащегося в них права на некоторую ценность. Любую ценную бумагу как специфический инструмент правового регулирования можно рассматривать в двух аспектах. Особое место в ряду ценных бумаг занимают ценные бумаги, выпускаемые государством, или государственные ценные бумаги. Во-первых, как инструмент оформления каких-либо отношений, как правило, обязательственных, что позволяет говорить о правах, удостоверенных ценной бумагой, или о правах "из" ценной бумаги. Во-вторых, ценная бумага является имуществом, объектом вещных прав и может быть объектом различных договоров. Таким образом, всегда можно говорить о правах "на" ценную бумагу, понимая под этим термином право собственности или иное вещное право. Любая ценная бумага характеризуется тесной и неразрывной связью между правами "на" ценную бумагу и правами "из" этой бумаги, что проявляется в классическом определении ценной бумаги, устанавливающем возможность осуществления "права из ценной бумаги" только в случае предъявления подлинника документа - ценной бумаги.

1. Ценные бумаги

1.1 Основные понятия ценных бумаг

Ценные бумаги – необходимый атрибут рыночного хозяйства. Как объекты гражданских прав они относятся к вещам, будучи их особой разновидностью (ст. 128 ГК). Действовавшее ранее законодательство о ценных бумагах содержало крайне неудовлетворительную их регламентацию. С одной стороны, оно содержало неудачные, неправильные по существу определения ценных бумаг, пытаясь, например, подвести под понятие акции или облигации вообще все виды ценных бумаг (как это было сделано в п. 1 Положения о выпуске и обращении ценных бумаг и фондовых биржах в РФ, утвержденного постановлением Правительства РФ от 28 декабря 1991 г. №78). С другой стороны, это законодательство давало безграничный простор для создания любых видов ценных бумаг, как государственным органам, так и коммерческим организациям и применения одних традиционно известных видов ценных бумаг для целей, с которыми всегда использовались другие их разновидности (например, появились "вексельные книжки" вместо чековых, "антиинфляционные" и "процентные векселя" вместо предъявительских акций и т.д.). Даже само по себе грамотное Положение о переводном и простом векселе от 24 июня 1991г. было утверждено Президиумом Верховного Совета РФ, то есть органом, не управомоченным на законотворчество по действовавшей тогда Конституции. Правила Основ гражданского законодательства 1991г., действовавшие на российской территории, в значительной мере были парализованы актами российского законодательства и не смогли стать упорядочивающим фактором оборота ценных бумаг. Изложенные обстоятельства свидетельствовали о необходимости четкого определения категории ценных бумаг и их правового регулирования. В настоящее время легальное определение ценных бумаг содержится в Гражданском кодексе РФ, в Законе РФ "Об акционерных обществах", Законе РФ "О рынке ценных бумаг". Гражданский кодекс, перечисляя в ст. 143 различные виды ценных бумаг, не делает их перечень исчерпывающим, закрытым. Вместе с тем он указывает, что отнесение документов к числу ценных бумаг может теперь производиться только по прямому указанию закона. Поэтому с момента введения в действие части первой ГК новые виды ценных бумаг могут появляться лишь в порядке, установленном законами о ценных бумагах или по их прямому указанию, но не по указанию президентских указов. Постановлений правительства и тем более ведомственных актов Банка России или Министерства финансов РФ, либо по инициативе коммерческих банков и иных частных лиц. Гражданский Кодекс РФ по сравнению с ГК 1964г. включает новую главу о ценных бумагах как объектах гражданских прав. В соответствии с принципами построения ГК седьмая глава содержит общие для всех видов ценных бумаг вопросы. Особенности выпуска и обращения отдельных видов ценных бумаг регулируются специальными актами, положения которых конкретизируют и дополняют нормы ГК. В пункте 1 статьи 142 Гражданского Кодекса содержится классическое определение ценной бумаги как строго формального документа, удостоверяющего имущественные права, осуществление или передача которых возможны только при предъявлении этого документа. Отсюда следует, что ценная бумага представляет собой, во-первых, документ, удостоверяющий определенное имущественное право (в том числе право требования уплаты определенной денежной суммы, передачи определенного имущества); во-вторых, этот документ имеет строгую форму и обязательные реквизиты, отсутствие, хотя одного из которых (либо неправильное его указание) делает бумагу ничтожной (п. 2 ст. 144 ГК РФ); в - третьих, этот документ неразрывно связан с воплощенным в нем правом, ибо реализовать это право или передать его другому лицу можно только путем соответствующего использования этого документа. С этим полностью следует согласиться. В силу абз. 1 п. 2 ст. 147 ГК РФнедопустим отказ от исполнения по ценной бумаге со ссылкой на отсутствие основания, по которому она выдана, либо на его недействительность. Следовательно, обязанное лицо должно произвести исполнение по ценной бумаге, удостоверившись лишь в наличии в ней необходимых реквизитов, а ее владелец может не проверять основания, по которым она выдана, вполне доверившись ее формальным признакам. Такое свойство ценной бумаги называется публичной достоверностью.

Виды прав, которые могут удостоверяться ценными бумагами, как и обязательные реквизиты ценных бумаг и требования к их форме, определяются только законом или в установленном им порядке (п.1. ст. 144 ГК РФ); следовательно, не любые виды гражданских прав могут удостоверяться ценными бумагами или облекаться в их форму – для этого требуется указание закона, а не воля сторон. Лишь в отдельных случаях, прямо предусмотренных законом, для осуществления и передачи прав, удостоверенных ценной бумагой, достаточно доказательств их закрепления в специальном реестре (п. 2. ст. 142 ГК РФ), а не предъявления и использования самой ценной бумаги. Речь при этом идет главным образом об именных акциях акционерных обществ (которые зачастую в этих случаях и не выпускались в обычной бумажной форме). Здесь акционеру для доказательства своих прав или их передачи достаточно предъявить и использовать выписку из реестра акционеров, который хотя и ведется в строго установленном порядке, но не представляет собой ценную бумагу (как, впрочем, и выписка из него).

Ценными бумагами в юридическом смысле являются документы, которые ценны не сами по себе, как бумаги - материальные предметы: в силу своих естественных свойств, а в силу содержащегося в них права на некоторую ценность. Любую ценную бумагу как специфический инструмент правового регулирования можно рассматривать в двух аспектах. Во-первых, как инструмент оформления каких-либо отношений, как правило, обязательственных, что позволяет говорить о правах, удостоверенных ценной бумагой, или о правах "из" ценной бумаги. Во-вторых, ценная бумага является имуществом, объектом вещных прав и может быть объектом различных договоров. Таким образом, всегда можно говорить о правах "на" ценную бумагу, понимая под этим термином право собственности или иное вещное право. Любая ценная бумага характеризуется тесной и неразрывной связью между правами "на" ценную бумагу и правами "из" этой бумаги, что проявляется в классическом определении ценной бумаги, устанавливающем возможность осуществления "права из ценной бумаги" только в случае предъявления подлинника документа - ценной бумаги.

В настоящее время в связи с развитием безналичных ценных бумаг можно говорить о некоторой модификации этого определения. Однако та связь, которая устанавливает возможность осуществления прав из ценной бумаги в зависимости от обладания правами на ценную бумагу, должна существовать при любой форме выпуска. Это является одной из характеристик ценных бумаг, позволяющей отличить этот инструмент от имущественных прав, возникающих из договоров. Иными словами, бумага (документ) признается ценной не в силу присущих ей естественных свойств, а потому, что она подтверждает права ее владельца на определенные материальные или нематериальные блага – вещи, деньги, действия третьих лиц. При этом осуществление соответствующих прав, возможно, как правило, лишь при предъявлении ценной бумаги. Распространенность ценных бумаг в развитом хозяйственном обороте обусловлена тем, что, обладая определенной стоимостью они наряду с деньгами служат удобным средством обращения и платежа, выполняют роль кредитного инструмента и обеспечивают упрощенную передачу прав на различные блага. Выполнение ценными бумагами указанных выше функций возможно благодаря тому, что они обладают рядом свойств, отличающих их от иных юридических документов, которыми также подтверждаются различные субъективные гражданские права, в частности, долговых расписок, страховых полисов, завещаний и т.д.

В условиях рынка его участники вступают между собой в многочисленные отношения, в том числе по поводу передачи денег и товаров. Эти отношения определенным образом фиксируются, оформляются, закрепляются. В этом смысле ценная бумага – это такая форма фиксации рыночных отношений между участниками рынка, которая сама является объектом этих отношений. То есть заключение сделки или какого-либо соглашения между его участниками состоит в передаче или купле продаже ценной бумаги в обмен на деньги или на товар. Но ценная бумага – это не деньги и не материальный товар. Ее ценность состоит в тех правах, которые она дает своему владельцу. Последний обменивает свои товар или свои деньги на ценную бумагу только в том случае, если он уверен, что эта бумага ничуть не хуже, а даже лучше (удобнее), чем сами деньги или товар.

Понятие ценной бумаги многогранно, поскольку сами отношения, которые выражаются ею, очень сложны, плюс они постоянно видоизменяются и развиваются, что находит свое выражение во все новых форм существования ценных бумаг. Можно даже сказать, что ценная бумага – это особый товар, который обращается на особом, своем собственном рынке – рынке ценных бумаг, но не имеет ни вещественной, ни денежной потребительской стоимости, то есть не является ни физическим товаром, ни услугой. В расширенном понимании ценная бумага – это любой документ (бумага) который продается и покупается по соответствующей цене. Теоретическое понятие ценной бумаги более узкое, так как оно включает в себя только такие ценные бумаги, которые отражают конкретные имущественные отношения, а не любые отношения, например отношения религиозной веры или веры во что-либо другое. Практический подход к определению ценной бумаги может состоять в следующем. Если невозможно дать строго научное, а затем и юридическое определение, если невозможно сформулировать понятие ценной бумаги на все случаи жизни, то эту трудность можно обойти путем перечисления признанных государством конкретных видов ценных бумаг, которые имеются на практике. Например, в Гражданском кодеке РФ или в иных законах, относящихся к рынку ценных бумаг, определенные бумаг фиксируются именно как ценные бумаги. С другой стороны, все, что объявлено как ценная бумага, подпадает под законодательные акты, регулирующие ее жизнь от момента выпуска до окончания срока обращения.

1.2 Классификация ценных бумаг. Операции с ценными бумагами

В ст. 128 Гражданский кодекс Российской Федерацией ценная бумага названа объектом гражданских прав, разновидностью вещей. Кодекс закрепляет классификацию ценных бумаг, имеющую юридическое, а не экономическое значение. Речь идет о категориях предъявительских, именных и ордерных ценных бумаг. При этом далеко не каждый вид ценной бумаги может существовать в качестве предъявительских, либо в качестве именных или ордерных бумаг, поскольку закон может ограничивать такую возможность (п. 2 ст. 145).

В ценной бумаге на предъявителя удостоверенные ею имущественные права принадлежат тому, кто фактически сможет предъявить ее обязанному лицу, а последний вправе, и обязан произвести исполнение такому владельцу. Соответственно этому и для передачи другому лицу прав, удостоверенных такой бумагой, достаточно передачи самой бумаги путем ее вручения (п. 1 ст. 146 ГК). В именной ценной бумаге удостоверенные ею имущественные права принадлежат только прямо обозначенному там лицу, которому только и может быть произведено надлежащее исполнение по такой бумаге. Поэтому при необходимости передачи права, удостоверенного именной ценной бумагой, иному лицу ее владелец должен соответствующим образом оформить уступку своего права, в частности, соблюсти необходимые требования к форме такой уступки (ст. 389 ГК), и уведомить о состоявшейся уступке должника – обязанное по ценной бумаге лицо (п. 3 ст. 382, ст. 385 ГК). В такой ситуации прежний владелец именной ценной бумаги отвечает перед новым владельцем только за недействительность требования, удостоверенного ценной бумагой, но не несет ответственности за фактическое неисполнение этого требования обязанным лицом (п. 2 ст. 146, ст. 390 ГК). В ордерной ценной бумаге назван субъект удостоверенного ею права, что сближает ее с именной ценной бумагой. Однако это лицо не только само вправе осуществить это право, но и назначить своим распоряжением, или приказом "ордером", другое уполномоченное лицо. Иначе говоря, такая ценная бумага, по сути, заранее рассчитана на возможность ее передачи (отчуждения) иному владельцу. При этом и новый владелец не лишается возможности в свою очередь передать такую ценную бумагу другому приобретателю. Однако любой из владельцев ордерной ценной бумаги, осуществивший ее передачу с помощью необходимой для этого передаточной надписи, становится перед управополномоченным по бумаге лицом не только за существование (то есть действительность) права, но и за его осуществление (абз. 1 п. 3 ст. 146 ГК).

Важно отметить то, что не могут удостоверяться ценной бумагой права, неразрывно связанные с личностью кредитора, в частности требования об алиментах и о возмещении вреда, причиненного жизни и здоровью. Такой вывод основывается на ст. 383 ГК РФ.

Напротив, в разделе IV "Отдельные виды обязательств" ГК РФ, четко указано какие права разрешается удостоверять ценными бумагами. Так, ценной бумагой удостоверяются имущественные права, вытекающие из договоров займа (ст. 815-817 ГК РФ), банковского вклада (ст. 844 ГК РФ), расчета чеками (ст. 877 ГК РФ) и хранения на товарном складе (ст. 912 ГК РФ). В п. 3 ст. 146 ГК специально названы возможные виды передаточных надписей по ордерным ценным бумагам - индоссаментов. Такие надписи могут переносить удостоверенные бумагой права на конкретное лицо - индоссата, и быть бланковыми ("чистыми"), без указания лица, которому должно быть произведено исполнение, что сближает такой документ с предъявительской ценной бумагой, либо ордерными, то есть указывать лицо, которому или приказу которого должно быть произведено исполнение. Особый характер имеет препоучительный индоссамент (абзац третий п. 3 ст. 146 ГК РФ), который не переносит на индоссата никаких имущественных прав, а содержит лишь поручение ему осуществить права, удостоверенные такой ценной бумагой. В этом случае индоссат становится представителем индоссанта и на их отношения распространяются общие нормы ГК РФ о представительстве. Под видом ценных бумаг понимается такая их совокупность, для которой все признаки, присущие ценным бумагам, являются общими, одинаковыми. Различают классификации ценных бумаг и классификации видов ценных бумаг. Классификации ценных бумаг – это деление ценных бумаг на виды по определенным признакам, которые им присущи. Классификации видов ценных бумаг – это группировки ценных бумаг одного и того же вида; это деление видов ценных бумаг на подвиды. В свою очередь, подвиды могут в ряде случаев делиться еще дальше. Каждая нижестоящая классификация входит в состав той или иной вышестоящей классификации. Например, - акция один из видов ценных бумаг. Но акция может быть обыкновенной и привилегированной. Обыкновенная акция может быть одноголосой и многоголосой, с номиналом или без номинала и т.п. Ценная бумага, как уже указывалось, обладает определенным набором характеристик (признаков).

Временные характеристики:

* срок существования ценной бумаги: когда выпущена в обращение, на какой период времени или бессрочно;
* происхождение: ведет ли начало ценная бумага от своей первичной основы (товар, деньги) или от других ценных бумаг.

Пространственные характеристики:

* форма существования: бумажная, или, выражаясь юридически, документарная форма или безбумажная, бездокументарная форма;
* национальная принадлежность: ценная бумага отечественная или другого государства, т.е. иностранная;
* территориальная принадлежность: в каком регионе страны выпущена данная ценная бумага.

Рыночные характеристики:

* тип актива, лежащего в основе ценной бумаги, или ее исходная основа (товары, деньги, совокупные активы фирмы и др.)
* порядок владения: ценная бумага на предъявителя или на конкретное лицо (юридическое, физическое);
* форма выпуска: эмиссионная, т. е. выпускаемая отдельными сериями, внутри которых все ценные бумаги совершенно одинаковы по своим характеристикам, или не эмиссионная (индивидуальная);
* форма собственности и вид эмитента, т.е. того, кто выпускает на рынок ценную бумагу: государство, корпорации, частные лица;
* характер обращаемости: свободно обращается на рынке или есть ограничения;
* юридическая сущность с точки зрения видов прав, которые предоставляет ценная бумага;
* уровень риска: высокий, низкий и т.п.;
* наличие дохода: выплачивается по ценной бумаге какой-либо доход или нет;
* форма вложения средств: инвестируются деньги в долг или для приобретения прав собственности.

Таким образом, ценные бумаги можно классифицировать по различным основаниям, имеющим практическое значение. Деление же ценных бумаг на виды следует производить в соответствии со ст. 143 ГК РФ. Необходимо добавить, что мнение некоторых теоретиков права об отнесении к ценным бумагам опционов и фьючерсов представляется достаточно спорным, поскольку ценными бумагами являются лишь те документы, которые законами о ценных бумагах или в установленном ими порядке отнесены к числу ценных бумаг. Но рассмотреть такие документы в данной работе, по мнению автора, небезынтересно. Опционное свидетельство - именная ценная бумага, которая закрепляет право ее владельца в сроки и на условиях.

Указанных в сертификате опционного свидетельства и решении о выпуске опционных свидетельств (для документарной формы выпуска) или решении о выпуске опционных свидетельств (для бездокументарной формы выпуска) на покупку (опционное свидетельство на покупку) или продажу (опционное свидетельство на продажу) ценных бумаг (базисного актива) эмитента опционных свидетельств или третьих лиц, отчет об итогах выпуска которых зарегистрирован до даты выпуска опционных свидетельств; Опцион представляет собой двусторонний договор (контракт) о передаче права (для получателя) и обязательства (для продавца ) купить или продать определенный актив (ценные бумаги. валюту и т.п.) по определенной (фиксированной) цене в заранее согласованную дату или в течении согласованного периода времени.

Существуют три типа опционов:

1) опцион на покупку, или опцион колл (call), означает право покупателя (но не обязанность) купить акции, валюту, другой актив для защиты от (в расчете на) потенциального повышения ее курса;

2) опцион на продажу, или опцион пут (put), говорит о праве покупателя (но не обязанность) продать акции, валюту, другой актив для защиты от (в расчете на их потенциального обесценивания;

3) опцион двойной, или опцион стеллаж (нем. stellage) означает право покупателя либо купить, либо продать акции, валюту (но не купить и продать одновременно) на базисной цене.

На опционе указывается срок. Срок опциона - дата или период времени, по истечении которого (которой) опцион не может быть использован. Существуют два стиля опциона: европейский и американский. Европейский означает, что опцион может быть использован только в фиксированную дату. Американский стиль характеризуется тем, что опцион может быть использован в любой момент в пределах срока опциона.

Опцион имеет свой курс. Опционный курс – это цена, по которой можно купить (call) или продать (put) актив опциона. Особенность опциона заключается в том, что в сделке купли - продажи опциона, покупатель приобретает не титул собственности а право на его приобретение. Сделка купли - продажи опциона называется контрактом. Единичный контракт заключается на полный лот. Лот - это партия одинаковых ценных бумаг (или других активов), предлагаемая к продаже. Партия лотов образуют более крупную партию - стриг.

Фьючерс - контракт на куплю - продажу какого - либо товара (ценных бумаг, валюты) в будущем, т.е. это срочный биржевой контракт. Заключение фьючерсного контракта не является непосредственным актом купли - продажи, т.е. продавец не отдает покупателю свой товар, а покупатель не отдает продавцу свои деньги. Продавец принимает на себя обязательство поставить товар по зафиксированной в контракте цене к определенной дате, а покупатель принимает обязательство выплатить соответствующую сумму денег. Для гарантии выполнения обязательств, вносится залог, сохраняемый посредником, т.е. организацией, проводящей фьючерсные торги. Фьючерс становится ценной бумагой и может в течение всего срока действия перекупаться много раз. Держатель контракта может, как угадать, так и не угадать колеблемую стоимость товара, проиграть или получить прибыль. Таким образом, главная особенность фьючерса в том, что он может перепродаваться и переходить из рук в руки, вплоть до указанной в нем даты исполнения. Фьючерсы бывают на покупку и на продажу. В нашей стране фьючерсные торги касаются пока валюты, нефти, нефтепродуктов. Анализируя вышесказанное, нужно подчеркнуть, что рынок ценных бумаг не является чем-то постоянным, он все время находится в движении, в развитии, заимствуя и порождая новые формы и виды ценных бумаг.

ОТДЕЛЬНЫЕ ВИДЫ ЦЕННЫХ БУМАГ

Согласно ст. 143 ГК к ценным бумагам относятся: государственная облигация, облигация, вексель, чек, депозитный и сберегательный сертификаты, банковская сберегательная книжка на предъявителя, коносамент, акция, приватизационные бумаги и другие документы, которые законами или в установленном ими порядке отнесены к числу ценных бумаг. Права владельцев ценных бумаг при совершении операций с ними, а также порядок подтверждения этих прав весьма различны.

АКЦИИ

Под акцией обычно понимают ценную бумагу, которую выпускает акционерное общество при его создании (учреждении), при преобразовании предприятия или организации в акционерное общество, при слиянии (поглощении) двух или нескольких акционерных обществ, а также для мобилизации денежных средств при увеличении существующего уставного капитала. Поэтому акцию можно считать свидетельством о внесении определенной доли в уставный капитал акционерного общества. Закон РФ "О рынке ценных бумаг" содержит следующее определение: "Акция – эмиссионная ценная бумага, закрепляющая права ее держателя (акционера) на получение части прибыли акционерного общества в виде дивидендов, на участие в управлении и на часть имущества, остающегося после его ликвидации".

К выпуску акций эмитента привлекают следующие положения:

Акционерное общество не обязано возвращать инвесторам их капитал вложенный в покупку акций. Покупка ими акций рассматривается как долгосрочное финансирование затрат эмитента держателями акций, хотя законом и предусматриваются случаи, когда акционеры-владельцы голосующих акций вправе требовать выкупа обществом всех или части принадлежащих им акций. Например, если они голосовали против решения о реорганизации акционерного общества, против совершения крупной сделки или не принимали участия в голосовании, а эти решения приняты.

Выплата дивидендов. Размер дивидендов может устанавливаться произвольно независимо от прибыли. Если имеется чистая прибыль, акционерное общество может всю прибыль направить на развитие производства и не выплачивать дивидендов.

Акции обладают следующими свойствами:

Акция – это титул собственности, т.е. держатель акции, является совладельцем акционерного общества с вытекающими из этого правами;

Акция не имеет срока существования, т.е. права держателя акции сохраняются до тех пор, пока существует акционерное общество; Для акции характерна ограниченная ответственность, так как акционер не отвечает по обязательствам акционерного общества. Поэтому при банкротстве инвестор не потеряет больше того, что вложил в акцию; Для акции характерна неделимость, т.е. совместное владение акцией не связано с делением прав между собственниками, все они вместе выступают как одно лицо; Акция может быть выпущена как в документарной (бумажной, материальной) форме, так и в бездокументарной форме – в виде соответствующих записей на счетах. При документарной форме выпуска акций возможна замена акции сертификатом, который предоставляет собой свидетельство о владении названным в нем лицом определенного количества акций.

В зависимости от порядка владения (способа легитимации) акции могут быть именными и на предъявителя. Согласно федеральному закону "Об акционерных обществах" "…все акции общества являются именными". Это предполагает, что владелец акции должен быть внесен в реестр акционерного общества. Закон РФ "О рынке ценных бумаг" разрешает выпуск акций на предъявителя в определенном отношении к величине уставного капитала эмитента в соответствие с нормативом, установленным федеральной комиссией по рынку ценных бумаг. В связи с тем, что акционерные общества могут быть открытыми и закрытыми, следует различать выпускаемые ими акции. Акции акционерного общества можно разделить на размещенные и объявленные. Размещенными считаются акции, уже приобретенные акционерами. Объявленными являются акции, которые акционерное общество может выпустить дополнительно к размещенным акциям. В зависимости от объема прав акции принято делить на обыкновенные и привилегированные. Владелец обыкновенной акции имеет права, предоставляемые акциями, в полном объеме (участвовать в общем собрании акционеров с правом голоса по всем вопросам его компетенции, иметь право на получение дивидендов, а в случае ликвидации – право на получение части имущества общества в размере стоимости принадлежащих ему акций.

Привилегированная акция не дает права голоса на общем собрании акционеров, а привилегии владельца такой акции заключаются в том, что в уставе должен быть определен размер дивиденда и (или) стоимость, выплачиваемая при ликвидации общества (ликвидационная стоимость), которые определяются в твердой денежной сумме или в процентах к номинальной стоимости привилегированных акций. Однако не следует понимать буквально лишение права голоса владельца привилегированной акции. Закон РФ "Об акционерных обществах" определяет случаи, когда владелец привилегированной акции получает право участвовать в общем собрании акционеров с правом голоса при решении вопросов о реорганизации и ликвидации общества и о внесении изменений и дополнений в устав общества, ограничивающих или изменяющих права акционеров, владельцев привилегированных акций. Право голоса владелец привилегированных акций получает и в том случае, если на годовом собрании акционеров принимается решение о невыплате или неполной выплате установленных дивидендов.

Таким образом, акция (от латинского слова actio – распоряжение, позволение) по российскому законодательству - это эмиссионная ценная бумага, закрепляющая права ее владельца (акционера) на получение части прибыли акционерного общества в виде дивидендов, на участие в управлении акционерным обществом и на часть имущества, остающегося после его ликвидации.

ОБЛИГАЦИИ

Облигация – это ценная бумага, удостоверяющая отношения займа между ее владельцем (кредитором) и лицом, выпустившим ее (заемщиком).

Действующее российское законодательство определяет облигацию как "эмиссионную ценную бумагу, закрепляющую право ее держателя на получение от эмитента облигации в предусмотренный ею срок ее номинальной стоимости и зафиксированного в ней процента от этой стоимости или иного имущественного эквивалента". Таким образом, облигация – это долговое свидетельство, которое непременно включает два главных элемента:

* обязательство эмитента вернуть держателю облигации по истечении оговоренного срока сумму, указанную на титуле (лицевой стороне) облигации;
* обязательство эмитента выплачивать держателю облигации фиксированный доход в виде процента от номинальной стоимости или иного имущественного эквивалента.

Принципиальная разница между акциями и облигациями заключатся в следующем. Покупая акцию, инвестор становится одним из собственников компании-эмитента. Купив облигацию компании-эмитента, инвестор становится ее кредитором. Кроме того, в отличие от акций облигации имеют ограниченный срок обращения, по истечении которого гасятся. Облигации имеют преимущество перед акциями при реализации имущественных прав их владельцев; в первую очередь выплачиваются проценты по облигациям и лишь затем дивиденды; при делении имущества компании-эмитента в случае ее ликвидации акционеры могут рассчитывать лишь на ту часть имущества, которая останется после выплаты всех долгов, в том числе и по облигационным займам. Если акции, являясь титулом собственности, предоставляют их владельцам право на участие в управлении компанией-эмитентом, то облигации, будучи инструментом займа, такого права не дают. Облигации выступают главным инструментом мобилизации средств правительствами, различными государственными органами и муниципалитетами. К организации и размещению облигационных займов прибегают и компании, когда у них возникает потребность в дополнительных финансовых средствах. Выпуск облигаций содержит ряд привлекательных черт для компании-эмитента: посредством их размещения хозяйственная организация может мобилизовать дополнительные ресурсы без угрозы вмешательства их держателей-кредиторов в управление финансово-хозяйственной деятельностью заемщика. Однако облигационные займы компаний следует рассматривать как дополнение к заемным средствам, получаемым в виде банковских кредитов. Даже в странах с развитым фондовым рынком посредством выпуска облигаций компании покрывают далеко не всю потребность в заемных средствах. Поскольку облигационный заём выражает отношения по поводу возвратного движения ссуженной стоимости, то он по сути своей и назначению схож с банковской ссудой. В этой связи следует заметить, что право на эмиссию облигаций может быть предоставлено только таким компаниям, которые отвечают требованию кредитоспособности. Порядок выпуска облигаций акционерными обществами регламентируется Федеральным законом "Об акционерных обществах". В соответствии с названным законом при выпуске облигаций акционерными обществами должны быть соблюдены следующие дополнительные условия:

* номинальная стоимость всех выпущенных обществом облигаций не должна превышать размер уставного капитала общества либо величину обеспечения, предоставленного обществу третьими лицами для целей выпуска;
* выпуск облигаций допускается после полной оплаты уставного капитала;
* выпуск облигаций без обеспечения допускается на третьем году существования общества и при условии надлежащего утверждения к этому времени двух годовых балансов общества;
* общество не вправе размещать облигации, конвертируемые в акции общества, если количество объявленных акций общества меньше количества акций, право на приобретение, которых предоставляют облигации.

Для описания их различных видов облигации классифицируются по ряду признаков:

В зависимости от эмитента различают облигации:

* Государственные;
* Муниципальные;
* Корпораций;
* Иностранные.

В зависимости от сроков, на которые выпускается займ, все многообразие облигаций условно можно разделить на две большие группы:

Облигации с некоторой оговоренной датой погашения, которые, в свою очередь, делятся на:

* Краткосрочные;
* Среднесрочные;
* Долгосрочные.

Облигации без фиксированного срока погашения включают в себя:

* Бессрочные, или не погашаемые;
* Отзывные облигации, которые могут быть востребованы (отозваны) эмитентом до наступления срока погашения. Если при выпуске облигаций эмитент устанавливает условия такого востребования: по номиналу, или с премией.
* Облигации с правом погашения, которые предоставляют право инвестору на возврат облигации эмитенту до наступления срока погашения и получения за нее номинальной стоимости;
* Продлеваемые облигации - предоставляющие инвестору право продлить срок погашения и продолжать получать проценты в течении этого срока;
* Отсроченные облигации - дающие эмитенту право на отсрочку погашения.

В зависимости от порядка владения облигации могут быть:

* Именные, права владения, которыми подтверждаются внесением имени владельца в текст облигации и в книгу регистрации, которую ведет эмитент;
* На предъявителя, права владения, которыми подтверждаются простым предъявлением облигации;

По целям облигационного займа облигации подразделяются:

* Обычные, выпускаемые для рефинансирования имеющейся у эмитента задолженности или для привлечения дополнительных финансовых ресурсов, которые будут использованы на многочисленные предприятия;
* Целевые, средства от продажи, которых направляются на финансирование конкретных инвестиционных проектов или конкретных мероприятий (например, строительство моста, проведение телефонной сети и т.п.)

По способу размещения различают:

* Свободно размещаемые облигационные займы;
* Займы, предполагающие принудительный порядок размещения. Принудительно размещаемыми чаще всего являются государственные облигации.

В зависимости от формы, в которой возмещается позаимствованная сумма, облигации, делятся на:

* С возмещением в денежной форме;
* Натуральные, погашаемые в натуре.
* По методу погашения номинала могут быть:
* Облигации, погашение номинала которых производится разовым платежом;
* Облигации с распределенным по времени погашением, когда за определенный отрезок времени погашается некоторая доля номинала.
* Облигации с последовательным погашением фиксированной доли общего количества облигаций (лотерейные или тиражные займы).

В зависимости от того, какие выплаты производятся эмитентом по облигационному займу, различают:

* Облигации, по которым производится только выплата процентов, а капитал не возвращается, точнее, эмитент указывает на возможность их выкупа, не связывая себя конкретным сроком. К этой группе облигаций бессрочного займа относятся, например, английские консоли, выпущенные еще в середине XVIII века и обращающиеся до настоящего времени;
* Облигации, по которым лишь возвращается капитал по номинальной стоимости, но не выплачиваются проценты. Это так называемые облигации с нулевым купоном;
* Облигации, по которым проценты не выплачиваются до момента погашения облигации, а при погашении инвестор получает номинальную стоимость облигации и совокупный процентный доход. К таким облигациям можно отнести сберегательные сертификаты серии Е, выпускаемые в США;
* Облигации, по которым возвращается капитал по номинальной стоимости, а выплата процентов не гарантируется и находится в прямой зависимости от результатов деятельности компании – эмитента, т.е. от того, получает компания прибыль или нет. Такие облигации называют доходными или реорганизационными, т.е. выпускаются, как правило, компаниями, которым грозит банкротство.
* Облигации, дающие право их владельцам на получение периодически выплачиваемого фиксированного дохода и номинальной стоимости облигации – в будущем, при ее погашении. Этот вид облигаций наиболее распространен в современной практике во всех странах. Периодическая выплата доходов по облигациям в виде процентов производится по купонам. Купон представляет собой вырезной талон с указанием на нем цифровой купонной (процентной) ставки.

По способам выплаты купонного дохода облигации подразделяются:

* Облигации с фиксированной купонной ставкой;
* Облигации с плавающей купонной ставкой, когда купонная ставка зависит от уровня ссудного процента;
* Облигации с равномерно возрастающей купонной ставкой по годам займа. Такие облигации еще называются индексируемыми, обычно эмитируются в условиях инфляции;
* Облигации с минимальным или нулевым купоном (мелко процентные или беспроцентные облигации). Рыночная цена по таким облигациям устанавливается ниже номинальной, т.е. предполагает скидку. Доход по этим облигациям выплачивается в момент ее погашения по номинальной стоимости и представляет разницу между номинальной и рыночной стоимостью;
* Облигации с оплатой по выбору. Владелец этой облигации может доход получить как в виде купонного дохода, так и облигациями нового выпуска;
* Облигации смешанного типа. Часть срока облигационного займа владелец облигации получает доход по фиксированной купонной ставке, а часть срока – по плавающей ставке.

По характеру обращения облигации бывают:

* Неконвертируемые;
* Конвертируемые, предоставляющие их владельцу право обменивать их на акции того же эмитента (как на обыкновенные, так и на привилегированные).

В зависимости от обеспечения облигации делятся на два класса:

* Обеспеченные залогом;
* Необеспеченные залогом.

В зависимости от степени защищенности вложений инвесторов различают:

* Облигации, достойные инвестиций, - надежные облигации, выпускаемые компаниями с твердой репутацией; хорошее обеспечение;
* Макулатурные облигации, носящие спекулятивный характер. Вложения в такие облигации всегда сопряжены с высоким риском.

Резюмируя сказанное выше об облигациях, можно рассматривать облигацию как:

* долговое обязательство эмитента;
* источник финансирования расходов бюджетов, превышающих доходы;
* источник финансирования инвестиций акционерных обществ;
* форму сбережений средств, граждан и организаций и получения ими дохода.

ВЕКСЕЛЬ

Вексель является одним из древнейших расчетных инструментов. История его возникновения уходит в далекое прошлое. Известно, что элементы вексельного обращения появились еще в эпоху средневекового феодализма (XII-XVI в.в.). Появление нового расчетного инструмента в средние века многие специалисты истории вексельного права связывают с потребностью средневековых торговцев, стремящихся сохранить свой капитал во время переездов и переселений от разбоев на дорогах, в заменителе денег – векселе. Опасность передвижения по средневековым дорогам способствовала развитию вексельных расчетов. Постепенно роль векселя расширялась, и вексель превратился в расчетное средство за поставленный товар. Главная особенность векселя как ценной бумаги заключается в его определении: вексель – это безусловное обязательство уплатить какому-то лицу определенную сумму денег в определенном месте, в определенный срок. Вексель – это абстрактное долговое обязательство, т.е. оно не зависит ни от каких условий. В этом заключается основное свойство либо вексельная сила – право безусловного требования платежа ко всем обязанным по векселю лицам. В тексте векселя не допускаются никакие ссылки на основание его выдачи, в противном случае все условия, не относящиеся к обязательным реквизитам векселя, будут считаться ненаписанными. Поэтому добросовестному держателю векселя не могут быть противопоставлены возражения, вытекающие из договора, который лежит в основе выдачи или переуступке векселя.

Вексель – это денежный документ со строго определенным набором реквизитов. При соблюдении всех формальных признаков оформления векселя с точки зрения вексельного права даже "бронзовые" векселя являются действительными. "Бронзовый вексель" - это вексель, не имеющий реального обеспечения, выписанный на вымышленное лицо.

Совокупность надлежащим образом оформленных реквизитов векселя составляет форму векселя, а отсутствие либо неверное оформление хотя бы одного из них может привести к дефекту формы векселя. Дефект формы векселя – это термин, определяющий несоответствие представленного как вексель документа формальным требованием вексельного права. Дефект формы векселя ведет к потере документом вексельной силы, безусловности изложенного в документе текста (абстрактность вексельного долга), солидарной ответственности всех обязанных по векселю лиц. Солидарная ответственность – это полная ответственность каждого обязанного по векселю лица перед законным векселедержателем. Векселедержатель в случае неплатежа и надлежащим образом опротестованного векселя в неплатеже имеет право предъявить иск ко всем или некоторым обязанным по векселю лицам, не соблюдая очередности индоссантов. Такое право векселедержателя называется правом регресса. Предметом вексельного обязательства могут быть только деньги. Векселя делятся на два вида: простые и переводные. В свою очередь простые и переводные векселя делятся на процентные и дисконтные. Процентные векселя – это векселя, на вексельную суму которых начисляются проценты. Вексельная сумма – это денежная сумма, указанная векселем, подлежащая платежу. Дисконтные векселя – это векселя, которые выписываются или продаются с дисконтом. Дисконт – это скидка или разница, на которую уменьшается сумма при передаче либо продаже векселя. Банковский вексель – это вексель, по которому банк является основным должником. Банковский вексель может быть валютным, если вексельная сумма указана в иностранной валюте. Переводной вексель (тратта) – это документ, регулирующий вексельные отношения трех сторон: кредитора (трассанта), должника (трассата) и получателя платежа (ремитента). Суть этих отношений заключается в том, что трассант выписывается (трассирует) вексель на трассата с предложением уплатить определенную сумму денег ремитенту в определенном месте в определенный срок. Переводной вексель содержит следующие реквизиты: вексельные метки; вексельная сумма; наименование и адрес плательщика; срок платежа; наименование платежа; место платежа; указание места и даты составления; подпись векселедателя.

* Вексельные метки. В тексте документа, являющегося векселем, обязательно должно быть указано, что данный документ есть вексель и все обязательства, вытекающие из документа, имеют вексельный характер. Например: "уплатить по данному векселю…", "… местом платежа по векселю является…"

Вексельная сумма. Она обычно указывается и цифрами, и прописью. В случае расхождения в сумме, написанной цифрами, и сумме, написанной прописью, если в векселе имеется несколько сумм, то вексель считается выписанным на меньшую. Не допускается разбивка суммы векселя по срокам, т.е. поэтапная оплата векселя. Вексель – это абстрактное обязательство оплатить определенную сумму денег. Вексельная сумма никак не связана с основной сделкой, т.е. невыполнение или частичное невыполнение условий основной сделки не может быть основанием для полной или частичной неуплаты по векселю. Всякое условие, не имеющее отношения к вексельному обращению, считается ненаписанным.

* Наименование и адрес плательщика. Обязательно должны быть указаны юридический адрес плательщика, его полное наименование и форма собственности в случае, если плательщиком является юридическое лицо. Если плательщиком выступает физическое лицом, то указываются фамилия, имя, отчество и место жительств этого лица.
* Срок платежа.
* Наименования получателя платежа. В векселе обязательно должно содержаться полное наименование получателя платежа-ремитента. Обычно запись в векселе имеет следующий вид: "Платите … (наименование ремитента) или его приказу".
* Место платежа. В силу того, что по переводному векселю не должник приходит с платежом к кредитору, а сам кредитор к должнику, данный реквизит является одним из самых важных в векселе.
* Указание места и даты составления векселя. Местонахождение векселедателя и место составления векселя могут не совпадать. Переводной вексель, в котором не указано место его составления, считается выписанным в месте, обозначенном рядом с наименованием векселедателя. Если в векселе отсутствует и местонахождение трассанта, то он считается недействительным.
* Дата составления векселя. Должна быть обязательно указана, поскольку она имеет большое значение для исчисления срока платежа по векселю и периода вексельного обязательства. Векселя с заведомо нереальными датами считаются недействительными. Подпись векселедателя. Подпись трассанта обычно находится после его
* полного наименования и местонахождения в правом нижнем углу векселя и производится только рукописным путем. Без подписи вексель считается недействительным.

Акцепт тратты – согласие оплатить вексель в пользу векселедержателя, предъявившего вексель к оплате. Лицо, совершившее акцепт, называется акцептантом. Акцепт отмечается в левой части на левой стороне векселя и выражается словами: "Акцептован", "Заплачу" или другими словами, равнозначными по смыслу, с обязательным проставлением подписи, печати плательщика и даты акцепта. Векселедержатель имеет право предъявлять вексель для акцепта плательщику по месту жительства последнего в любое время, начиная с даты выдачи векселя и кончая датой платежа. Вексель является особенной ценной бумагой. Эта особенность состоит в том, что вексель может быть использован как средство платежа. К обязательным реквизитам простого векселя относятся:

* наименование "вексель", включенное в текст документа и написанное на языке документа;
* простое и ничем не обусловленное обязательство оплатить определенную сумму денег;
* указание срока платежа;
* указание места платежа;
* наименование получателя платежа, которому или по приказу которого он должен быть совершен.

Индоссамент – это передаточная надпись на оборотной стороне векселя. Индоссамент фиксирует переход права требования от одного лица к другому. Обычно индоссамент имеет форму: "Платите приказу…" или "Уплатите пользу…". Обязательно указывается полное наименование лица, в пользу которого передается вексель. Такое лицо называется индоссатом, а лицо – передающее вексель, - индоссантом. Индоссамент должен быть простым и ничем не обусловленным.

Аваль – вексельное поручительство, суть которого заключается в том, что какое-то лицо берет на себя ответственность за платеж по векселю одного или нескольких ответственных по векселю лиц. Аваль не может быть дан за лицо, не ответственное по векселю (например, трассат, не акцептовавший вексель). Аваль делается на лицевой стороне векселя либо на алонже (добавочном листе к векселю) и обычно выражается словами "авалирую" или другими равнозначными словами. Лицо, выдающее аваль, называют авалистом. Авалист может ограничить поручительство только частью суммы или определенным сроком.

Таким образом, вексель удостоверяет ничем не обусловленное обязательство векселедателя либо иного указанного лица в качестве плательщика выплатить векселедержателю по наступлении предусмотренного срока обусловленную сумму. Вексель является ценной бумагой и, как любая ценная бумага, он удостоверяет имущественное право, которое может быть осуществлено только при предъявлении подлинника этого документа.

ЧЕК

Чек по своей природе является ценной бумагой, то есть документом, удостоверяющим с соблюдением установленной формы и обязательных реквизитов имущественные права, осуществление или передача которых возможны только при его предъявлении (ст. 146 ГК). До введения в действие Гражданского Кодекса РФ отношения, связанные с расчетами чеками, регулировались Положением о чеках, утвержденным постановлением Верховного Совета РФ от 13 февраля 1992г. и изданными в соответствии с ним правилами Центрального банка РФ. Однако законодательство, регулировавшее расчеты чеками, имело существенные пробелы, в том числе в части эмиссии чеков, ответственности лиц, участвующих в расчетах чеками, и т.п. Данное обстоятельство в немалой степени способствовало негативным последствиями использования чеков в имущественном обороте, негативным последствиями использования чеков в имущественном обороте, имевшим место в последние годы. Кроме того, некоторые новые нормы, содержащиеся в ГК РФ, вызваны к жизни необходимостью учета положений, закрепленных в Женевской конвенции, устанавливающей единообразный закон о чеках. В соответствии с ГК РФ чеком признается ценная бумага, содержащая ничем не обусловленное распоряжение чекодателя банку произвести платеж указанной в нем суммы чекодержателю (ст. 877 ГК РФ). Отличительная черта отношений по расчетам чеками состоит в их особом субъектном составе. В качестве основных участников данных отношений выступают чекодатель, чекодержатель, и плательщик. Чекодателем считается лицо, выписавшее чек, чекодержателем - владелец выписанного чека, плательщиком – банк, производящий платеж по предъявленному чеку. В отношениях по расчетам чеками могут также участвовать индоссант – чекодержатель, передающий чек другому лицу посредством передаточной надписи (индоссамента) и авалист – лицо, давшее поручительство за оплату чека, оформляемое гарантийной надписью на нем (аваль). Кодекс наделяет способностью быть плательщиком по чеку исключительно банки, в том числе кредитные организации, имеющие лицензию на занятие банковской деятельностью. В отношении конкретного чека плательщиком может быть указан только банк, где имеются средства чекодателя, которыми он вправе распоряжаться путем выставления чеков. Для правильного определения природы чека важное значение имеет положение о том, что выдача его не погашает денежного обязательства, во исполнение которого он выдан. Дело в том, что чек лишь заменяет, но не устраняет прежнее долговое обязательство чекодателя, которое остается в силе вплоть до момента оплаты чека плательщиком. Только с этого момента чекодержатель теряет право требования к чекодателю. Необходимо обратить внимание на положения, согласно которому отзыв чека до истечения срока для его предъявления не допускается (п. 2 ст. 877 ГК).

Для чека как для всякой ценной бумаги, принципиальное значение имеют соблюдение его формы и правильность заполнения всех необходимых реквизитов. Он в обязательном порядке должен включать в себя следующие сведения: наименование "чек" в тексте документа; поручение плательщику выплатить определенную сумму; наименование плательщика и указание счета, с которого должен быть произведен платеж; указание валюты платежа; указание даты и места составления чека; подпись чекодателя. Требования к форме чека и порядку его заполнения определяются законом и установленными в соответствии с ним банковскими правилами (ст. 878 ГК). Гражданский Кодекс РФ включает в себя определенные правила, регулирующие порядок оплаты чека (ст. 879). Он оплачивается за счет средств чекодателя плательщиком при условии предъявления его к оплате в установленный срок. В обязанности плательщика вменено удостовериться всеми доступными ему способами в подлинности чека, а также в том, что он предъявлен к оплате уполномоченным по нему лицом. В случае предъявления к оплате индоссированного чека плательщик должен проверить правильность индоссаментов. Правильность подписей индоссаментов при этом плательщиком не проверяется. Следует обратить внимание на новое положение Кодекса, регулирующее ответственность чекодателя и плательщика в случае подложного, похищенного или утраченного чека. Возникшие вследствие этого убытки налагаются на плательщика или чекодателя в зависимости от того, по чьей вине они были причинены (п. 4 ст. 879). Отступление от общих правил ответственности по обязательствам, связанным с предпринимательской деятельностью, когда ответственность наступает независимо от вины, преследовало цель побудить участников чековых правоотношений быть максимально заботливыми и осмотрительными. Передача прав по чеку производится в общем порядке, предусмотренном для передачи прав по ценным бумагам. Для передачи другому лицу прав, удостоверенных ценной бумагой на предъявителя, как известно, достаточно вручения ценной бумаги этому лицу. Права по ордерной ценной бумаге передаются путем совершения на этой ценной бумаге надписи индоссамента (ст. 146 ГК). Вместе с тем Кодексом предусмотрены некоторые особенности передачи прав по чеку. В частности, именной чек не может быть передан другому лицу. В переводном чеке индоссамент на плательщика имеет силу расписки за получение платежа (ст. 880 ГК). Определенные особенности имеются и в правовом регулировании гарантии платежа по чеку – аваля (ст. 881 ГК). В качестве авалиста по чеку может выступать любое лицо, за исключением плательщика. Аваль по чеку проставляется на лицевой стороне чека или на дополнительном месте путем надписи "считать за аваль" и указания, кем и за кого он дан. Авалист, оплативший чек, получает права по нему против того, за кого он дал гарантию. Предъявление чека к платежу осуществляется чекодержателем путем представления чека в банк, обслуживающий чекодержателя, на инкассо (инкассирование чека). В этом случае оплата чека производится в общем порядке, предусмотренном для исполнения инкассового поручения. В случае отказа плательщика от оплаты чека, предъявленного к платежу, данное обстоятельство должно быть удостоверено одним из способов, предусмотренных ГК (ст. 883), а именно: протестом нотариуса либо составлением равнозначного акта; отметкой плательщика на чеке об отказе в его оплате с указанием даты представления чека к оплате; отметкой инкассирующего банка с указанием даты, свидетельствующей о том, что он своевременно выставлен и не оплачен. О неоплате чека чекодержатель должен известить своего индоссанта и чекодателя в течение двух рабочих дней, следующих за днем совершения протеста или равнозначного ему акта. Если плательщик откажет в оплате, чекодержатель имеет право регресса, то есть он вправе потребовать платежа по чеку ко всем обязанным по чеку лицам: чекодателям, авалистам, индоссантам, которые несут перед чекодержателем солидарную ответственность (п. 1 ст. 885 ГК). Необходимо отметить, что плательщик не назван в качестве лица, обязанного по чеку перед чекодержателем. В случае неосновательного отказа от оплаты чека плательщик несет ответственность перед чекодателем, но не перед чекодержателем. Гражданским Кодексом установлен сокращенный срок исковой давности (шесть месяцев) для исков чекодержателя к обязанным по чеку лицам. Указанный срок исчисляется со дня окончания срока предъявления чека к платежу (п. 3 ст. 885 ГК).

Основные отличия чека от векселя заключаются в том, что чек оплачивается по предъявлении, а вексель может быть предъявительским и срочным; чек всегда выписывается на банк, в котором чекодатель имеет счёт. Гражданский кодекс РФ регулирует порядок оформления чека, использование его в безналичных расчетах, ответственность лиц, участвующих в расчетах. Отличительная черта отношений по расчетам чеками состоит в их особом субъектном составе, где в качестве основных участников данных отношений выступают чекодатель, чекодержатель, и плательщик.

КОНОСАМЕНТ

Коносамент - документ, содержащий условия договора морской перевозки груза удостоверяющий факт наличия договора и служащий доказательством приема перевозчиком груза к перевозке. Коносамент является товарораспорядительным документом (ценной бумагой), предоставляющим его держателю право распоряжения грузом.

Формы коносамента:

* На предъявителя, т.е. предъявитель коносамента, является владельцем груза;
* Именной, т.е. владельцем груза является лицо, поименованное в коносаменте, именной коносамент не подлежит передаче другому лицу;
* Ордерный, т.е. передача индоссамента от одного лица к другому осуществляется с помощью передаточной надписи на нем – индоссамента; это самая распространенная форма коносамента.

К коносаменту обязательно прилагается страховой полис на груз. Коносамент может сопровождаться различными дополнительными документами, необходимыми для перевозки груза, его хранения и сохранности, для оформления таможенных процедур и т.п. Коносамент является документом, в котором никакие изменения не возможны. Основные реквизиты коносамента:

* Наименование судна;
* Наименование фирмы – перевозчика;
* Место приема груза;
* Наименование отправителя груза;
* Наименования получателя груза;
* Наименование груза и его главные характеристики;
* Время и место выдачи коносамента;
* Подпись капитана судна.

Таким образом, в соответствии со ст. 143 ГК РФ применяемый в международной торговле коносамент признан разновидностью ценных бумаг. По своей форме и содержанию коносамент также должен отвечать требованиям публичной достоверности.

ГОСУДАРСТВЕННЫЕ ЦЕННЫЕ БУМАГИ

Государственные ценные бумаги – это форма существования государственного внутреннего долга, это долговые ценные бумаги, эмитентом которых выступает государство. Хотя по своей природе все виды ГЦБ есть долговые ценные бумаги, на практике каждая самостоятельная ГЦБ получает свое собственное название, позволяющее отличать ее от других видов. Обычно кроме термина "облигация" используются термины "казначейский вексель", "сертификат", "заём" и др. Каждая страна использует свою терминологию для выпускаемых ГЦБ. В России примером государственных ценных бумаг могут служить Государственный республиканский внутренний заём 1991г.; Облигации внутреннего валютного займа 1993г.; Государственные краткосрочные бескупонные облигации; Облигации федерального займа; Облигации государственного сберегательного займа и некоторые другие.

Ценные бумаги государства имеют, как правило, два очень крупных преимущества перед любыми другими ценными бумагами и активами. Во- первых, это самый высокий относительный уровень надежности для вложенных средств и соответственно минимальный риск потери основного капитала и доходов по нему. Во-вторых, наиболее льготное налогообложение по сравнению с другими ценными бумагами или направлениями вложений капитала. Часто на ГЦБ отсутствуют налоги на операции с ними и на получаемые доходы. Каждая страна имеет свою сложившуюся историю и практику рынка ГЦБ, что находит отражение в видах и формах выпускаемых государственных облигаций, масштабах национального рынка облигаций и его участниках, порядке размещения облигаций и особенностях их налогообложения и т.д. Российские ГЦБ, с одной стороны, должны отвечать реалиям отечественного рынка, а с другой – отражать общие для многих стран, проверенные временем, экономические основы функционирования рынка ГЦБ вообще и его современные новации. Наряду с государственными ценными бумагами необходимо упомянуть и о муниципальных ценных бумагах – способе привлечения финансовых ресурсов местными органами государственной власти в случае дефицита местного бюджета или на внебюджетные цели путем выпуска долговых ценных бумаг. В мировой практике выпуск муниципальных ценных бумаг является основной формой муниципального займа, поскольку это обходится дешевле, чем брать ссуду в коммерческих банках, за счет предоставляемых по этим ценным бумагам налоговых льгот. Хотя в ст. 143 ГК РФ среди государственных ценных бумаг поименована только государственная облигация, государственные и муниципальные ценные бумаги могут быть выпущены и в виде иных ценных бумаг. Примером того может служить вексель, а также приватизационный чек, имевший очень широкое хождение всего несколько лет назад.

ДЕПОЗИТНЫЕ И СБЕРЕГАТЕЛЬНЫЕ СЕРТИФИКАТЫ КОММЕРЧЕСКИХ БАНКОВ

Депозитные и сберегательные сертификаты – ценные бумаги, право выпускать которые предоставлено только коммерческим банкам. Депозитный (сберегательный) сертификат – ценная бумага, удостоверяющая сумму вклада, внесенного в банк, и права вкладчика (держателя сертификата) на получение по истечении установленного срока суммы вклада и обусловленных в сертификате процентов в банке, выдавшем сертификат, или в любом филиале этого банка. Если в качестве вкладчика выступает юридическое лицо, то оформляется депозитный сертификат, если физическое лицо – сберегательный. При этом владельцем сертификата могут быть только юридические лица, зарегистрированные на территории РФ или иного государства, использующего рубль в качестве официальной денежной единицы. Оформление депозитного или сберегательного сертификата является надлежащей формой заключения договора банковского вклада. Поэтому особенность сертификата как ценной бумаги заключается в том, что он может быть выпущен только в документарной форме, при этом сертификат может быть именным или на предъявителя. Бланк сертификата должен содержать следующие обязательные реквизиты:

* наименование "депозитный" или "сберегательный сертификат";
* указание на причину выдачи сертификата (внесение депозита или сберегательного вклада);
* дата внесения депозита или сберегательного вклада;
* размер депозита или сберегательного вклада, оформленного сертификатом (прописью и цифрами);
* безусловное обязательство банка вернуть сумму, внесенную в депозит или на вклад;
* дата востребования бенефициаром (вкладчиком) суммы по сертификату;
* ставка процента за пользование депозитом или вкладом;
* сумма причитающихся процентов;
* наименование и адреса банка – эмитента и для именного сертификата – бенефициара (вкладчика).
* Подписи двух лиц, уполномоченных банком на подписание такого рода обязательств, скрепленные печатью банка.

Отсутствие в тексте бланка сертификата какого-либо из обязательных реквизитов делает этот сертификат недействительным. Банк, оформляющий сертификат, может включить в него иные дополнительные условия и реквизиты, которые не противоречат действующим правовым нормам. Бланк сертификата также должен содержать все условия выпуска, оплаты, и обращения сертификата (условий и порядка уступки прав требования по сертификату). В случае, если с сертификатом было проведена операция, не предусмотренная условиями, содержащимися на его бланке, такая операция считается недействительной. Изготовление бланков депозитных и сберегательных сертификатов (именных и на предъявителя) производится только полиграфическими предприятиями, получившими от Министерства Финансов РФ лицензию на производство бланков ценных бумаг. Чтобы выпустить депозитные или сберегательные сертификаты, банк должен утвердить условия их выпуска и обращения. Для этого они должны представить их в трех экземплярах в Главное Территориальное Управление ЦБ РФ или Национальный банк республик в составе РФ по месту нахождения корреспондентского счета в десятидневный срок с даты принятия решения о выпуске. Условия выпуска сертификата должны содержать полный порядок выпуска и обращения сертификатов, описание внешнего вида сертификата и образец (макет) сертификата. В настоящее время существуют определенные ограничения по субъектному составу коммерческих банков, которые могут выпускать сберегательные сертификаты.

Выпуск сертификатов может осуществляться как в разовом порядке, так и сериями. Срок обращение депозитных сертификатов (с даты выдачи сертификата до даты, когда владелец сертификата получает право востребования депозита) ограничивается одним годом. Срок обращения сберегательных сертификатов не может превышать трех лет. Обращение депозитных и сберегательных сертификатов осуществляется на основании общих норм гражданского права. При этом сертификаты не могут служить расчетным или платежным средством за проданные товары или оказанные услуги. Денежные расчеты по купле-продаже депозитных сертификатов и выплате сумм по ним осуществляются только в безналичном порядке. Уступка права требования по сертификатам на предъявителя осуществляется простым вручением этого сертификата. Уступка права требования по именному сертификату (цессия) оформляется на оборотной стороне такого сертификата двусторонним соглашением лица, уступающего права (цедента) и лица, приобретающего эти права (цессионария). Соглашение об уступке права требования по депозитному сертификату подписывается двумя лицами, уполномоченными соответствующим юридическим лицом на совершение таких сделок и скрепляется печатью этого юридического лица. Каждый договор об уступке нумеруется цедентом. Договор об уступке права требования по сберегательному сертификату подписывается обеими сторонами лично. При наступлении срока востребования депозита или вклада банк обязан выплатить владельцу ценной бумаги сумму вклада и проценты по ставке, первоначально установленной в условиях выпуска и обращения независимо от времени покупки владельцем данного сертификата. Это означает, что ставка процента, закрепленного на бланке сертификата, не может быть изменена в течении периода обращения сертификата. Платеж производится против предъявления сертификата и заявления владельца с указанием счета, на который должны быть зачислены средства. Для граждан платеж может производится, как путем перевода суммы на счет, так и наличными деньгами. В случае досрочного предъявления сберегательного или депозитного сертификата к оплате банком выплачиваются суммы вклада и проценты, выплачиваемые по вкладам до востребования, если условиями сертификата не установлен иной размер процентов.

Таким образом, депозитный и сберегательный сертификаты представляют собой письменное свидетельство банка о депонировании денежных средств и о праве вкладчика на получение по истечении установленного срока суммы депозита по нему.

ПРИВАТИЗАЦИОННЫЙ ЧЕК И СКЛАДСКОЕ СВИДЕТЕЛЬСТВО

Система использования приватизационных чеков основывалась на следующих принципах:

* приватизационный чек является государственной ценной бумагой целевого назначения и может быть использован при приватизации объектов государственной и муниципальной собственности, жилищного фонда, земельных участков, а также при приобретении акций инвестиционных фондов;
* каждый гражданин РФ имеет право получить один приватизационный чек;
* выпуск приватизационных чеков производится на основании указов Президента РФ;
* приватизационные чеки действительны в течении ограниченного времени с момента их выпуска;
* приватизационные чеки имеют номинальную стоимость в рублях;
* приватизационные чеки продаются и покупаются гражданами свободно.

Приватизационный чек является государственной ценной бумагой целевого назначения на предъявителя, имеющей номинальную стоимость в рублях и используемой как платежной средство для приобретения объектов приватизации. Продажа акций приватизируемых государственных и муниципальных предприятий на аукционе исключительно за приватизационные чеки получила название чекового аукциона. Продажа акций приватизируемых предприятий на специализированных чековых аукционах согласно п. 5.4.1 Государственной программы приватизации государственных и муниципальных предприятий в РФ на 1992 –1993 г. г. являлась основной формой продажи акций до 1 июля 1994 г. и осуществлялась в соответствии с планами приватизации, утвержденными комитетами по управлению имуществом, и планами-графиками проведения специализированных чековых аукционов. При проведении чековых аукционов акции приватизированных предприятий обменивались в определенной пропорции на приватизационные чеки. Количество акции, приходящееся на один приватизационный чек, определялось в зависимости от количества участников аукциона и предъявленных ими приватизационных чеков. Еще одной разновидностью многочисленного семейства ценных бумаг являются двойное складское свидетельство, каждая из двух его частей, и простое складское свидетельство (п.3ст.912ГК РФ). Складские свидетельства выдаются товарным складом в подтверждение принятия товара на хранение. Двойное складское свидетельство состоит из двух частей - складского свидетельства и залогового свидетельства (варранта), которые могут быть отделены одно от другого.

Варрант - это свидетельство товарного склада о приеме на хранение определенного товара. Варрант является товарораспорядительным документом, передаваемым в порядке индоссамента (т.е. передаточной надписи). Он используется при продаже и залоге товара. Варрант бывает именной и на предъявителя и состоит из двух частей: складского и залогового свидетельств. Первое свидетельство служит для передачи собственности на товар при его продаже, второе - для получения кредита под залог товара с отметками об условиях ссуды. При этом варрант передается кредитору по индоссаменту. Кредитор может осуществить дальнейшую передачу, в частности, держателю складского свидетельства при погашении им ссуды. При переходе варранта из рук в руки, товар может много раз менять своего владельца, оставаясь на одном и том же месте, т.е. на складе хозяйствующего субъекта, от которого получен денежный варрант.

Для получения товара со склада необходимо предъявление указанных выше обеих частей варранта. Анализируя вышеизложенное, можно сказать, что приватизационный чек и складское свидетельство имеют немаловажное значение среди иных видов ценных бумаг. (другое)

В развитой экономике объектом товарного оборота становятся не только вещи, но и имущественные права, в том числе выраженные в специальных документах – ценных бумагах. Основную особенность этих документов составляет тесная, неразрывная связь выраженных в них прав с документарной формой их фиксации. В силу такой связи имущественное право существует лишь в форме бумаги, следовательно, передача бумаги является передачей самого права, а её утрата - прекращением права.

По справедливому замечанию Г.Ф. Шершеневича, "бумага становиться ценной не сама по себе, а потому, что выражает право на что-то, имеющее ценность. С другой стороны, если бы право могло быть осуществлено беспрепятственно без бумаги, то ему незачем было искать воплощения в бумаге.

Поэтому ценной бумагой следует признавать не каждый документ, свидетельствующий о праве на ценность, а только тот документ, который право на ценность ставит в тесную связь с бумагой.

Таким образом, только тот, кто имеет право на бумагу, может осуществить право, вытекающее из бумаги. Традиционное различие этих прав основано на том, что право на бумагу обычно является вещным, чаще прав основано на том, что право на бумагу обычно является вещным, чаще всего правом собственности, имея объектом ценную бумагу как вещь (хотя, например, доверительный управляющий приобретает лишь обязательственное право на переданные ему учредителем управления ценные бумаги), тогда как право из бумаги — чаще всего обязательственное (а закрепленное акцией также и корпоративное), поскольку ценная бумага всегда удостоверяет известное право требования. Поэтому в частности, акционер, будучи собственником акции, не приобретает вещных прав на имущество акционерного общества. Вместе с тем право на бумагу и право из бумаги в нормальном случае имеют общую судьбу, ибо право из бумаги всегда следует за правом на бумагу, и несовпадение управомоченных по этим правам лиц в принципе должно быть исключено. Ценная бумага как документ относится к категории движимых вещей (ср. п. 2 ст. 142 и п. 2 ст. 130 ГК). При этом выраженное в ней право может касаться как движимости, так и недвижимости (например, в закладной, оформляющей права на заложенную недвижимость). Многие ценные бумаги (в частности, акции и облигации) как вещи определяются родовыми признаками, несмотря на возможность их Индивидуализации (например, по номерам), но могут быть и индивидуально определенными (вексель, выигравший лотерейный билет и т.д.) для признания документа ценной бумагой он должен отвечать некоторым особым признакам (свойствам), вытекающим из требований закона2. К их числу относится, во-первых, либеральность, под автономный (самостоятельный) характер. В силу этого обстоятельства выраженное в бумаге право переходит к добросовестном приобретателю таким, каким оно обозначено в бумаге, и потому’ обязанное по данной ценной бумаге лицо не вправе противопоставить такому приобретателю какие-либо возражения, основанные на его правоотношениях с предшественниками. Таким образом, ценной бумагой признается документ, удостоверяющий с соблюдением установленной формы (реквизитов) имущественные права, осуществление или передача которых возможны только при его предъявлении (п. 1 ст. 142 ГК).

Следует иметь в виду, что даже при наличии всех перечисленных признаков (свойств) документ приобретает силу ценной бумаги лица при прямом указании об этом в законе (или в порядке, установленном законом) (ст. 143, п. 1 ст. 144 ГК). Поэтому закон, а не воля сторон при во отношения определяет как содержание закрепленного ценной бумагой права, так и вид ценной бумаги, а перечень видов ценных бумаг всегда является исчерпывающим, закрытым. Важнейшей юридической классификацией ценных бумаг, прямо предусмотренной законом, Гражданское право является их различие по способу легитимации (обозначения) управомоченного лица. По данному критерию ценные бумаги разделяются на предъявительские, именные и ордерные (приказные) (ст. 145 ГК). По предъявительской ценной бумаге (бумаге на предъявителя) удостоверенные ею права может осуществить любой ее держатель управомоченное лицо легитимируется здесь одним лишь фактом предъявления бумаги, или, иначе говоря, любой ее владелец признается управомоченным лицом. Для передачи другому лицу выраженных в предъявительской бумаге прав достаточно ее простого вручения , этому лицу (п. 1 ст. 146 ГК). Такой упрощенный порядок отчуждения бумаг на предъявителя свидетельствует об их повышенной обороноспособности. для легитимации управомоченных лиц по другим видам ценных бумаг необходимы дополнительные действия. Предъявительскими бумагами могут быть векселя, облигации, акции, чеки, банковские сертификаты, коносаменты (документы, удостоверяющие прием груза к морской перевозке). Ранее к предъявительским ценным бумагам относили также наличные деньги в виде банкнот, однако сейчас, как уже отмечалось, основания для этого отсутствуют. Права, удостоверенные именной ценной бумагой, принадлежат прямо названному в ней лицу. Поэтому способом легитимации управомоченного лица здесь является удостоверение тождества держателя бумаги с обозначенным в ней лицом (а иногда и в записях должника, обычно ведущихся в форме специальных книг или реестров, например реестра акционеров). Именные ценные бумаги оборотоспособны и могут отчуждаться в порядке, установленном для уступки права — цессии (п. 2 ст. 146 ГК), если только речь не идет о лишенных этого свойства "обыкновенных именных бумагах (рек-та-бумагах). Однако для этого требуется выполнить большее количество формальностей, чем при передаче иных ценных бумаг (в частности, совершить трансферт (изменение) записи о владельце в книге или реестре должника). Поэтому обороноспособность таких бумаг следует признать осложненной. Именными ценными бумагами у нас являются акции и инвестиционные паи; ими также могут быть некоторые виды облигаций, векселей, чеков, коносаментов. Права по ордерной ценной бумаге принадлежат обозначенному в ней лицу, которое вправе как само осуществить их, так и назначить своим распоряжением (ордером, приказом) иное управомоченное лицо. Такая ценная бумага заранее содержит возможность дальнейшего отчуждения (оборота). Для легитимации по ордерной бумаге требуется удостоверение тождества ее держателя с лицом, обозначенным либо в ее тексте, либо в последней передаточной надписи (притом ряд таким передаточных надписей должен быть непрерывным). Классическим примером такой бумаги является переводной вексель (тратта). Права по ордерной ценной бумаге передаются путем совершении на самой этой бумаге (обычно на ее обороте) специальной передаточной надписи — индоссамента (от итал. In dosso — на спине, на обороте). Индоссамент отличается от обычной уступки (передачи) прав тем, что совершившее его лицо (индоссант) остается ответственным перед законным владельцем бумаги за осуществление выраженного в ней права и несет перед ним солидарную ответственность со всеми другими над писателями и лицом, первоначально выдавшим бумагу (п. З ст. 146, п. 1 ст. 147 ГК). Следовательно, наличие индоссаментов повышает уверенность владельца ордерной бумаги в получении исполнения по ней, поскольку увеличивает круг обязанных лиц, и потому делает обладание такой бумагой весьма привлекательным. Однако индоссант может освободиться от ответственности перед держателем бумаги, сделав в индоссаменте специальную оговорку "без оборота на меня" (или "не приказу>), освобождающую его от ответственности перед всеми последующими держателями, кроме своего контрагента-приобретателя (индоссата). Индоссаменты могут быть ордерными, содержащими прямое указание лица, которому или приказу (ордеру) которого должно производиться исполнение по бумаге, а также бланковыми, без указания лиц’ которому следует произвести исполнение, — в этом случае владелец бумаги может затем вписать указание на управомоченное лицо, либо совершить новый индоссамент, либо просто передать (вручить) ордерную бумагу новому владельцу, который, в свою очередь, вправе поступить с ней аналогичным образом. Это резко повышает обороноспособность такой бумаги, сближая ее с предъявительскими бумагами (абз. 2 п. З ст. 146 ГК). Особой разновидностью ордера является препоучительный индоссамент, который не меняет управомоченное по бумаге лицо, а лишь содержит поручение иному лицу осуществить предусмотренные бумагой права (абз. З п. З ст. 146 ГК). По содержанию удостоверенных ценными бумагами прав они делятся на:

• денежные, выражающие право требования уплаты определенной денежной суммы (например, облигация, вексель, чек);

• товарораспорядительные, выражающие право на определенные вещи (товары) (закладная, коносамент, складское свидетельство), и корпоративные, выражающие право на участие в делах акционерного общества (акции и их сертификаты). Денежные бумаги обычно фиксируют обязательственные права требования, товарораспорядительные имеют вещно-правовое содержание, а корпоративные удостоверяют корпоративные (членские) права. К названным группам ценных бумаг примыкают производные (дополнительные) ценные бумаги, которые закрепляют правомочия, производные от основных требований, удостоверенных главными (основными) ценными бумагами. К ним обычно относят купоны акций и облигаций, удостоверяющие право на периодическое получение дохода. Купоны часто бывают предъявительскими, несмотря на то, что основная бумага является именной или ордерной. В этом проявляется их самостоятельный характер как особой разновидности ценных бумаг. Производными ценными бумагами являются также депозитарные расписки, удостоверяющие право их держателей на конвертацию этих бумаг в установленный срок в ценные бумаги другого вида, и фондовые варианты (называемые у нас опционными свидетельствами), удостоверяющие право на покупку или продажу определенного количества ценных бумаг (акций или облигаций) в установленный срок по заранее оговоренной цене. С точки зрения личности обязанных по ценной бумаге выделяют государственные и муниципальные бумаги, противопоставляемые частным бумагам юридических и физических лиц, в том числе корпоративным ценным бумагам (выпускаемым хозяйственными, главным образом акционерными, обществами). В нормальном имущественном обороте предполагается более высокая степень обеспеченности, надежности публичных бумаг (и соответственно более высокое доверие к ним со стороны управомоченных лиц). Существует также деление ценных бумаг, основанное на их экономическом значении. С этой точки зрения выделяются торговые (денежные), товарораспорядительные (товарные) и инвестиционные ценные бумаги. Торговые бумаги призваны обслуживать кредитно расчетные отношения (денежный оборот), т.е. торговлю деньгами. К ним относятся, прежде всего, вексель и чек. Товарораспорядительные бумаги обслуживают оборот вещей (товаров). Это уже упоминавшиеся складские свидетельства, коносаменты и закладные. Инвестиционные ценные бумаги призваны обслуживать фондовый рынок, будучи средством накопления доходов. Поэтому чаще их называют фондовыми. Фондовые ценные бумаги одного выпуска удостоверяют равные права держателей и эмитируются (выпускаются) в массовом порядке специально определенными эмитентами (обычно c соответствующими компаниями или публично-правовыми образованиями в лице их финансовых органов) для обращения на организованном, прежде всего биржевом, фондовом рынке. Эти черты составляют специфику фондовых бумаг. В нашем законодательстве они получили теперь наименование эмиссионных ценных бумаг, призванное подчеркнуть массовый (серийный) характер их выпуска. К ним относятся акции, облигации и производные от них бумаги. Следует отметить, что понятие фондовых бумаг пришло в наше законодательство из американского права, в принципе не знающего единой категории ценной бумаги, а выделяющего оборотные, товарораспорядительные и инвестиционные ценные бумаги, имеющие различный правовой режим. Нельзя не указать, что именно основанные на таком подходе правила ЕТК США в последние годы служат непререкаемым образцом для отечественных экономистов, финансистов и предпринимателей, организующих фондовый рынок.

2. Правовой режим ценных бумаг

2.1 Правовой режим ценных бумаг

В имуществе коммерческой организации могут - ценные бумаги. Их правовой режим определяется ГК (гл. 7) и дом иных федеральных законов: об акционерных обществах, о рынке ценных бумаг, об ипотеке. Ценная бумага - это вещь особого рода, отвлеченно выражающая меновую стоимость, поскольку она воплощает в себе какое либо имущественное право. В соответствии с легальным определением ценной бумагой является документ, удостоверяющий с соблюдением установленной формы и обязательных реквизита имущественные права, осуществление или передача которых возможны только при его предъявлении. С передачей ценной бумаги переходят все удостоверяемые ею права в совокупности (п. 1 ст. 142 ГК). Гражданский кодекс предусматривает также бездокументарные ценные бумаги. В случаях, определенных законом или в установленном им порядке, лицо, получившее специальную лицензию, может производить фиксацию прав, закрепляемых именной или ценной бумагой, также в бездокументарной форме (посредством электронно-вычислительной техники и т.п.). К такой форме фиксации прав (к бездокументарным ценным бумагам) применяются правила, установленные для документарных ценных бумаг, если иное не вытекает из особенностей фиксации. Лицо, осуществившее фиксацию прав в документарной форме, обязано по требованию обладателя права выдать ему документ, свидетельствующий о закрепленном праве. Права, удостоверяемые путем указанной фиксации, порядок официальной фиксации прав и правообладателей, порядок документального подтверждения записей и порядок совершения операций с бездокументарными ценными бумагами определяются Законом о рынке ценных бумаг (ст. 149 ГК). Из приведенных правил следует, что только документарные ценные бумаги (подобно наличным деньгам) выступают в качестве объектов вещных прав, а бездокументарные ценные бумаги (подобно безналичным деньгам) закрепляют право требования правообладателя к лицу, осуществившему фиксацию права (профессиональному участнику рынка ценных бумаг), и следовательно, выступают в качестве объектов обязательственных прав. В ряду ценных бумаг выделяются также эмиссионные ценные бумаги, т.е. любые ценные бумаги, в том числе документарные, которые характеризуются определенными признаками: а) закрепляют совокупность имущественных и неимущественных прав, подлежащих удостоверению, уступке и безусловному осуществлению с соблюдением установленных законом формы и порядка; б) размещаются выпусками; в) имеют равные объем, и сроки осуществления прав внутри одного выпуска вне зависимости от времени приобретения ценной бумаги (ст. 2 Закона о рынке ценных бумаг). К отдельным видам ценных бумаг относятся: облигации, включая государственные векселя, чеки, сберегательные (депозитные) сертификаты, банковские сберегательные книжки на предъявителя, коносаменты, акции, приватизационные ценные бумаги и другие документы, которые законами о ценных бумагах или в установленном ими порядке отнесены к числу ценных бумаг (ст. 143 ГК). Прежде чем описать правовой режим отдельных ценных бумаг, необходимо остановиться на их общей характеристике. Важной характеристикой ценной бумаги является её формальность, т.е. соответствие формы и реквизитов требованиям

Конкуренция означает состязательность участников рынка, когда их самостоятельные действия эффективно ограничивают возможность каждого из них односторонне (монопольно) воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем рынке. Из этого следует, что, во-первых, конкуренция представляет бой объективно необходимый регулирующий фактор рыночной экономики, основанной на свободе предпринимательства, а во-вторых, конкуренция — это антипод монополизма в экономике, который стремится подавить конкуренцию. Когда монополистическая деятельность не ограничивается законом, это ведет к сворачиванию конкуренции, свободы предпринимательства и рыночной экономики в целом. Таким образом, обеспечение конкуренции является важнейшим условием развития рыночной экономики. Конкуренция может быть как честной и открытой, отвечающей требованиям морали, деловой этики и закону, так и противозаконной законной, направленной на монополизацию рынка. В экономической теории различают также совершенную и несовершенную (монополистическую, олигополистическую) конкуренцию. Совершенная конкуренция выражается в том, что рыночная ситуация характеризуется большим количеством мелких фирм однородностью продукции, свободой входа на рынок и выхода из него и равным доступом к экономической информации. Совершенная конкуренция не допускает диктата цен, здесь в наибольшей степени проявляются стимулы к ограничению роста или даже снижению цен, к повышению качества продукции, использованию достижений технического прогресса. Несовершенная конкуренция характеризуется прямо противоположными чертами, она осуществляется в условиях монополизации рынка определенного товара (единственный продавец, нет близких заменителей товара, существование барьеров для выхода на рынок данного товара и т.п.). На поддержание конкуренции и ограничение монополистической деятельности направлено антимонопольное законодательство, которое представлено Конституцией РФ.

В соответствии с Конституцией РФ в России гарантируется единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности (ст. 8). Свобода предпринимательской деятельности сочетается с конституционным запретом монополизации и недобросовестной конкуренции (ч. 2 ст. 34). Антимонопольные нормы содержит ГК (п. 1 ст. 10, п. 2, 3 ст. 57, ст. 1033). Например, он, с одной стороны, определяет, что граждане и юридические лица по своему усмотрению осуществляют принадлежащие им гражданские права, а с другой — устанавливает необходимые ограничения этой свободы, в частности, не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке (ст. 9, 10). Действует несколько специальных федеральных антимонопольных законов и федеральных законов, содержащих антимонопольные правила: о конкуренции, о рекламе, о естественных монополиях, о защите конкуренции на рынке финансовых услуг, о рынке ценных бумаг и ряд других. Указанные законы направлены не только на обеспечение конкуренции на соответствующих рынках (начальная задача), но и на защиту прав потребителей (конечная задача), так как обеспечение прав потребителей возможно только в условиях конкурентной рыночной среды. Российским законодательством воспринят опыт европейской системы антимонопольного регулирования, который выражается в принципе регулирования (ограничения) монополистической деятельности и контроля за злоупотреблениями монополий для создается специальная система административных органов, осуществляющих антимонопольное регулирование и контроль. В отличие от европейской системы американская система антимонопольного регулирования строится на принципе запрещения монополии и предполагает судебную форму правоприменительного процесса. Особенностью российского законодательства о конкуренции является также то, что оно учитывает некоторые особенности российской экономики, в частности в нем наряду с ограничением монополистической деятельности предпринимателей предусмотрены меры к пресечению государственного монополизма — монополистических действий органов власти и управления. Антимонопольное регулирование и контроль осуществляются федеральными антимонопольными органами: Федеральной антимонопольной службой (ФАС России), Федеральной службой тарифам (ФСТ России) и некоторыми другими. ФАС России является уполномоченным федеральным органами исполнительной власти, осуществляющим функции по принятию нормативных правовых актов, контролю и надзору за соблюдением законодательства в сфере конкуренции на товарных рынках защиты конкуренции на рынке финансовых услуг, деятельности субъектов естественных монополий (в части установленным законодательством полномочий антимонопольного органа), рек,4 (в части установленных законодательством полномочий антимонопольного органа). ФАС России осуществляет свою деятельность непосредственно и через свои территориальные органы. Полномочия ФАС России вытекают из его задач и функций (ст. 11 Закона о конкуренции), которые можно свести, с одной стороны, к содействию развития товарных рынков, конкуренции поддержки предпринимательства (созидательная задача), а с другой – к предупреждению, ограничению и пресечению монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции (репрессивная задача). В целях содействия развитию товарных рынков и конкуренции, поддержки предпринимательства и демонополизации ФАС России может направлять рекомендации о развитии конкуренции соответствующим федеральным органам исполнительной власти, органам исполнительной власти субъектов РФ, органам местного самоуправления (п. 14 ст. 12 Закона о конкуренции) В целях предупреждения и пресечения монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции ФАС России вправе, в частности: выдать предписание о прекращении нарушений антимонопольного законодательства; принять решение о наложении штрафа; обратиться в суд или арбитражный суд с заявлением о нарушении антимонопольного законодательства (ст. 12 Закона о конкуренции). Предписания ФАС России являются обязательными для исполнения и могут содержать требования: об устранении последствий нарушения антимонопольного законодательства; о восстановлении первоначального положения; о расторжении или изменении договоров; о перечислении в федеральный бюджет прибыли, полученной в результате нарушения антимонопольного законодательства; о принудительном разделении или выделении структурных подразделений из состава хозяйствующего субъекта, злоупотребляющего доминирующим положением (ст. 19 Закона о конкуренции) др. ФСТ России является федеральным органом исполнительной власти по регулированию естественных монополий, осуществляющим функции по установлению цен (тарифов) и осуществлению контроля по вопросам, связанным с установлением и приме м цен (тарифов) в сферах деятельности субъектов естественных монополий. К основным функциям ФСТ России относятся нормативных правовых актов в установленной сфере деятельности ведение реестров субъектов естественных монополий; определение методов регулирования деятельности тое естественных монополий (регулирование цен (тарифов) определение потребителей, подлежащих обязательному обслуживанию; установление минимального уровня их обеспечения и т.п.); контроль за крупными сделками субъектов естественных монополий. За нарушения антимонопольного законодательства предусмотрена гражданско-правовая, административная и уголовная ответственность. Гражданско-правовая ответственность выражается в возмещении хозяйствующему субъекту убытков, причиненных монополистической деятельностью и недобросовестной конкуренции. Административная ответственность хозяйствующих субъектов и их должностных лиц за нарушения антимонопольного законодательства выражается в наложении на них штрафа (ст. 14.9, 19.8 КоАП). Статьей 178 УК предусмотрена уголовная ответственность за монополистические действия, совершенные путем установления монопольно высоких или монопольно низких цен, а равно ограничение конкуренции путем раздела рынка, ограничения доступа на рынок, устранения с него других субъектов экономической деятельности, установления или поддержания единых цен.

Законодательство о конкуренции определяет основания возбуждения антимонопольными органами дел, связанных с рушениями антимонопольного законодательства, и порядок рассмотрения (например, ст. 27, 28 Закона о конкуренции, Закона о конкуренции на финансовых рынках’). Следует подчеркнуть, что деятельность антимонопольных органов поставлена под контроль судебных органов. Хозяйствующие субъекты органы власти и управлении вправе обжаловать в суд или арбитражный суд любые предписания и решения антимонопольных органов, акты которых могут быть признаны недействительными (ст. 20, 28 Закона о конкуренции). Подача жалобы приостанавливает исполнение решения (предписания) антимонопольного органа время его рассмотрения в суде или арбитражном суде до вступления соответствующего судебного акта в законную силу. Понятие деятельности на рынке ценных бумаг. Деятельностью на рынке ценных бумаг является деятельность, связанная с выпуском и обращением ценных бумаг. Рынок ценных бумаг, будучи составной частью рынка, вообще, проявляет себя: 1) на товарном рынке (в отношениях по выпуску и обращению товарных ценным бумаг, например, закладных, складских свидетельств, коносаментов); 2) на денежном рынке (в отношениях по выпуску и обращению чеков, сберегательных и депозитных сертификатов, банковских векселей и др.); З) на рынке капиталов (в отношениях 111 выпуску и обращению акций, облигаций и других эмиссионных ценных бумаг). Участниками деятельности на рынке ценных бумаг являются эмитенты, инвесторы и посредники. Эмитент — это лицо, выпускающее в обращение ценные бумаги и аккумулирующее таким образом финансовые средства для определенных, в частности предпринимательских целей. Выпуская в обращение ценные бумаги, эмитенты обязываются перед их приобретателями осуществлять права, закрепленные ими. Эмитентами могут быть юридические лица, органы исполнительной власти, органы местного самоуправления, а также физические лица (например, при выдач• векселя). Инвестор — это субъект, осуществляющий вложение в ценные бумаги собственных, заемных или привлечен средств. Приобретая ценные бумаги, инвестор тем самым финансирует их эмитентов. Так, АО (эмитент), размещая собственные акции, стремится привлечь дополнительный капитал. Приобретатель акции финансирует АО, рассчитывал не только возвратить вложенные средства, но и получить от этого определенную выгоду (дивиденды, разницу от изменения курсовой стоимости акции при ее продаже в т.п.). Инвесторами могут быть физические и юридические лица, в том числе иностранные, государство, муниципальные образования. Посредники способствуют созданию условий наиболее эффективного взаимодействия между эмитентом и инвестором. Если деятельность на рынке ценных бумаг является для посредника исключительным видом деятельности, он признается профессиональным участником рынка ценных бумаг. Профессиональными участниками рынка ценных бумаг могут быть только юридические лица (коммерческие и некоммерческие организации), осуществляющие виды деятельности, указанные в гл. 2 Федерального "закона от 26 апреля 1996 г. О рынке ценных бумаг: брокерскую, дилерскую, по управлению ценными бумагами, клиринговую, депозитарную, по ведению реестра владельцев ценных бумаг, но организации торговли на рынке ценных бумаг. Закон о рынке ценных бумаг предусматривает, что ограничения на совмещение видов деятельности и операций с ценными бумагами устанавливаются ФСФР России. Так, не допускается совмещать с другими видами указанной деятельности ведение реестра (ч. 1 ст. 10 названного Закона). Указанные ограничения установлены в целях предотвращения конфликта интересов профессионального участника рынка ценных бумаг. К профессиональным участникам рынка ценных бумаг предъявляются и другие требования, в частности по величине собственного капитала. Например, для дилерской деятельности норматив достаточности собственных средств установлен в размере 500 тыс. руб., для брокерской — 5000 тыс. руб., для организатора торговли на рынке ценных бумаг — 30 000 тыс. руб.3. В штате профессионального участника рынка ценных бумаг должно быть не менее одного специалиста по каждому виду осуществляемой деятельности; единоличные исполнительные органы, руководители и специалисты должны иметь соответствующую квалификацию (иметь квалификационный аттестат) и стаж работы, не иметь судимости. Определенное юридическое значение имеет выделение деятельности на рынке ценных бумаг. Так, различают деятельность на первичном рынке ценных бумаг и на вторичном. На первичном рынке продажа ценных бумаг осуществляется эмитентом их первым владельцам (инвесторам). Все последующие операции этими бумагами совершаются на вторичном рынке и имеют особенности правового регулирования по сравнению с операциями ел первичном рынке ценных бумаг. Вторичный рынок ценных бумаг может быть биржевыми и внебиржевым. Разграничение деятельности, связанной с совершением сделок с ценными бумагами на бирже (биржевая деятельность и деятельности на рынке ценных бумаг, не связанной с баржей (внебиржевая деятельность), имеет юридическое значение, так как существуют особенности правового регулирования указанных видов деятельности. Важным является выделение деятельности на рынке ценных бумаг в зависимости от вида ценных бумаг: деятельность, связанная с эмиссией и обращением эмиссионных ценных бумаг (например, акций, облигаций), и деятельность, не связанная с эмиссионными ценными бумагами (например, выпуск и обращение чеков, векселей). Деятельность на рынке ценных бумаг опосредуется различными по природе отношениями: 1) отношениями по осуществлению деятельности на рынке ценных бумаг, возникающими межу выи’ тентами и инвесторами, а также профессиональными участниками рынка ценных бумаг (предмет гражданско-правового регулирования). Они оформляются договорами поручения, комиссии, доверительного управления и др.; 2) публичными отношениями по организации деятельности на рынке ценных бумаг, возникающими между публичными органами, с одной стороны, и эмитентами, инвесторами и профессиональными участниками рынка ценных бумаг, с другой (предмет публично-правового регулирования). Источники правового регулирования. Деятельность на рынка ценных бумаг регламентируется множеством нормативных правовых актов: Конституцией РФ, ГК, другими федеральными законами, подзаконными актами. В Конституции РФ, в частности, определяется, что государственные займы, в том числе в форме государственных ценных бумаг, выпускаются в порядке, определяемом федеральным законом, и размещаются на добровольной основе (п. 4 ст. 75). Гражданский кодекс определяет правовой режим ценных бумаг как объектов гражданских прав, регулирует иные отношения по поводу ценных бумаг (ст. 142—149; 785; 815—816; 843—844; 912—917 и др.). В этой сфере действуют Федеральные законы: О рынке ценных бумаге; О переводном и простом векселе; Об особенностях эмиссии и обращения государственных и муниципальных ценных бумаге; О защите прав и законных интересов инвесторов на рынке ценных бумаг; Об ипотечных ценных бумагах е и др. Ряд федеральных законов, посвященных регулированию иных видов деятельности, содержит нормы о ценных бумагах, например, законы об ипотеке, об исполнительном производстве. Правовое регулирование деятельности на рынке ценных бумаг осуществляется также на уровне подзаконных правовых актов: указов Президента РФ, постановлений Правительства РФ распоряжений ФСФР России, нормативных актов, принимаемых иными органами в пределах их компетенции (Минфином России, Минюстом России, Банком России). Следует отметить, что финансовый рынок в целом и фондовый рынок, в частности, характеризуются за урегулированностью, большим количеством регулирующих органов и, как следствие, низкой эффективностью, нестабильностью для бизнеса. В целях исправления ситуации предстоит упростить правовое регулировании отношений на финансовых рынке ценных бумаг. Унифицировать правила финансовой деятельности, закрепив основные из них на уровне законов прямого действия; основные функции по Регулированию и контролю финансовых рынков передать Правительству РФ, изъяв и у министерств и ведомств.

Эмиссия ценных бумаг. Установленная законом последовательность действий эмитента по размещению эмиссионных ценных бумаг называется эмиссией ценных бумаг. Эмиссию необходимо отличать как от выпуска, так и от обращения ценных бумаг. Под выпуском ценных бумаг понимается совокупность ценных бумаг одного эмитента, имеющих один государственный регистрационный номер, одинаковые условия эмиссии (первичного размещения) и обеспечивающих владельцам одинаковый объём прав. Под обращением ценных бумаг — совершение сделок по их переходу в собственность, доверительное управление, хранение, залог и т.п. (ст. 2 Закона о рынке ценных бумаг). Процедура эмиссии ценных бумаг определяется Законом о рынке ценных бумаг, а также актами ФСФР России и состоит ни ряда этапов: принятия эмитентом решения о выпуске эмиссионных ценных бумаг, государственной регистрации выпуска эмиссионных ценных бумаг, размещения эмиссионных ценных бумаг, государственной регистрации отчета об итогах их выпуска (ст. 19 Закона). В случае размещения эмиссионных ценных бумаг путем открытой или закрытой подписки среди круга лиц, число которых превышает 500, государственная регистрация такого выпуска ценных бумаг должна сопровождаться регистрацией проспекта ценных бумаг (ст. 19 Закона). Общие требования к содержанию проспекта ценных бумаг установлены ст. 22 Закона о рынки ценных бумаг. Для государственной регистрации выпуска эмиссионных ценных бумаг эмитент обязан представить в ФСФР России определенные документы: заявление эмитента; решение о выпуске ценных бумаг; проспект ценных бумаг (когда он нужен); копии учредительных документов акционерного общества (при эмиссии акций); документы, подтверждающие разрешение уполномоченного органа исполнительной власти на осуществление выпуска (когда это необходимо) (ст. 20 Закона). ФСФР России обязана зарегистрировать выпуск эмиссионных ценных бумаг или принять мотивированное решение об отказе в регистрации в течение 30 дней с даты получения документов. Решение об отказе в регистрации может быть обжаловано в суд. Эмитент имеет право начинать размещение выпускаемых им эмиссионных ценных бумаг только после регистрации выпуска (ст. 24 Закона). Момент перехода к приобретателю права собственности на эмиссионные ценные бумаги поставлен в зависимость от того, является ценная бумага документарной или бездокументарной, или на предъявителя, учитываются права по ценной бумаге депозитария или реестродержателя (ст. 29 Закона). Право на предъявительскую документарную ценную бумагу переходит к приобретателю: а) в случае нахождения ее сертификата владельца — в момент передачи этого сертификата приобретателю; б) в случае хранения сертификата или учета прав на такую бумагу у депозитария — в момент осуществления приходной записи по счету депо приобретателя. право на именную бездокументарную ценную бумагу переходит приобретателю: а) в случае учета прав в системе ведения рее с момента внесения приходной записи по лицевому счету приобретателя; б) в случае учета прав у лица, осуществляющего депозитарную деятельность, — с момента внесения приходной по счету депо приобретателя. Переход прав, закрепленных именной ценной бумагой, должен сопровождаться уведомлением держателя реестра, или депозитария, или номинального держателя бумаг. Не позднее 30 дней после завершения размещения ценных бумаг эмитент обязан представить в ФСФР России отчет об итогах эмиссионных ценных бумаг, в котором указывается дата начала и окончания размещения, фактическая цена размещаемых ценных бумаг, количество размещенных ценных бумаг, общий объем поступлений за размещенные ценные бумаги. При отсутствии нарушений, связанных с выпуском ценных бумаг, ФСФР России в двухнедельный срок регистрирует отчет об итогах выпуска эмиссионных ценных бумаг (ст. 25 Закона). случае недобросовестной эмиссии, выражающейся в нарушении процедуры эмиссии, ФСФР России вправе отказать в государственной регистрации выпуска эмиссионных ценных бумаг, приостановить выпуск, признать его несостоявшимся или недействительным. В случае признания выпуска эмиссионных ценных бумаг недействительным ценные бумаги подлежат возврату эмитенту, а средства, полученные эмитентом от размещения выпуска ценных бумаг, — инвесторам. Инвесторы вправе требовать также: 1) уплаты им процентов за пользование чужими денежными средствами (ст. 395 ГК) и 2) возмещения сверх сумм процентов причиненных им убытков (п. 3 ст. 835 ГК). Для признания недействительными выпуска ценных бумаг сделок, совершенных в процессе размещения ценных бумаг, и отчета об итогах их выпуска установлен сокращенный срок исковой давности — три месяца со дня регистрации отчета об итогах выпуска этих ценных бумаг (ст.2б. Закона). Посреднические операции на рынке ценных бумаг. К посредническим операциям на рынке ценных бумаг относятся операции брокерские, дилерские, по доверительному управлению ценными бумагами, клиринговые, депозитарные, по ведению реестра владельцев ценных бумаг, по организации торговли на рынке ценных бумаг (гл. 2 Закона о рынке ценных бумаг). Брокерские операции — это сделки с ценными бумагами, совершаемые брокером, действующим в качестве поверенного (на основании договора поручения) или комиссионера (на основании договора комиссии), а также доверенности на совершение таких сделок при отсутствии указаний на полномочия поверенного или, но миссионера в договоре (ст. З вышеназванного Закона). Имеются особенности совершения сделок брокером по договорам поручения и комиссии в сравнении с общими нормами ГК поверенный и комиссии. Так, согласно ГК поверенный вправе передавать в определенных случаях исполнение поручения любому другому лицу (ст. 976), брокер же может передоверить совершении сделки только другому брокеру. При этом передоверие, в отличие от правила п. 2 ст. 187 ГК, допускается только с уведомлением клиента. Закон устанавливает не только обязанность брокера выполнять поручения клиентов добросовестно, но и очередность их выполнения — в порядке поступления, если иное не предусмотрено договором с клиентом или его поручением. В случае наличия у брокера интереса, препятствующего осуществлению сделки на наиболее выгодных для клиента условиях, брокер обязан немедленно уведомить клиента о наличии у него такого интереса. Если клиентом брокера является предприниматель, например другой брокер, то на их отношения распространяются нормы о коммерческом представительстве (п. 1 ст. 184 ГК). Следовательно, брокер — поверенный, действующий на основании договора поручительства, вправе в соответствии со ст. 359 ГК удерживать находящиеся у него ценные бумаги, которые подлежат передаче доверителю, в обеспечение своих требований по договору поручения (п. З ст. 972 ГК). Применение удержания брокером, действующим на основании договора комиссии, возможно в отношении любых клиентов (п. 2 ст. 996 ГК). При этом следует помнить, что если к комиссионеру поступили вещи, приобретенные за счет комитента, то они являются собственностью последнего (п. 1 ст. 996 ГК). Договор комиссии, по которому брокер действует в качестве комиссионера, может предусматривать обязательство хранить денежные средства, предназначенные для инвестирования в ценные бумаги или полученные в результате продажи ценных бумаг, у брокера на за балансовых счетах и право их использования брокером до момента возврата этих денежных средств клиенту в соответствии с условиями договора. Часть прибыли полученной от использования указанных средств и в распоряжении брокера, в соответствии с договором перечисляется клиенту. При этом брокер не вправе давать гарантии или обещания клиенту в отношении доходов от инвестирования хранимых им денежных средств. Отношения между брокером-комиссионером и клиентом по договору комиссии, предусматривающему обязанность брокера по хранению денежных средств клиента и право распоряжения ими, регламентируются нормами о доверительном управлении (п. 1 ст. 5 Закона о рынке ценных бумаг). Это соответствует правилу ГК о том, что деньги не могут быть самостоятельным объектом доверительного управления, за исключением случаев, предусмотренных законом (ст. 1013). Брокер может по договору принять на себя обязанность разместить ценные бумаги от имени эмитента или от своего имени, но за счет и по поручению эмитента (андеррайтинг). Если в силу каких-либо причин реализация ценных бумаг проходит недостаточно либо г именно андеррайтер, а не эмитент несет убытки. Дилерские операции — это сделки купли-продажи ценных бумаг, совершаемые дилером от своего имени и за свой счет путем публичного объявления цен покупки или продажи определенных ценных бумаг с обязательством покупки или продажи этих ценных бумаг по ценам, объявленным дилером (ст. 4 Закона о рынке ценных бумаг). Кроме цены, дилер вправе объявить иные существенные условия договора купли-продажи ценных бумаг: минимальное или максимальное количество покупаемых или продаваемых ценных бумаг, а также срок, в течение которого действуют объявленные в договоре цены. Цена в договорах купли-продажи ценных бумаг, заключаемых дилерами, в отличие от общих правил ГК о цене (ст. 424, 485), является существенным условием. Дилер обязан заключить договор купли-продажи ценных бумаг публично объявленных им условиях, являющихся, по существу, публичной офертой (ст. 437 ГК). Если дилер не оговорит в оферте такие условия, как минимальное и максимальное количество покупаемых или продаваемых ценных бумаг, а также срок, в течение которого действуют объявленные им цены, то он обязан заключить договор по этим условиям в том виде, как они предложены клиентом (п. З ст. 4 Закона о рынке ценных бумаг). В случае уклонения дилера от заключения договора к нему может быть, предъявлен иск о понуждении заключить договор или о возмещении клиенту убытков. Необходимо также отметить, что если дилер является одновременно и брокером, то сделки, осуществляемые по поручению клиентов на основании договоров комиссии и поручения, во всех случаях подлежат приоритетному исполнению по сравнению с дилерскими операциями (п. 2 ст. З Закона о рынке ценных бумаг). Доверительное управление ценными бумагами — это деятельность осуществлению юридическим лицом от своего имени за вознаграждение в течение определенного срока доверительного управления переданными ему во владение и принадлежащими другому лицу в интересах этого лица или указанных им третьих лиц: ценными бумагами; денежными средствами, предназначенными и для инвестирования в ценные бумаги; денежными средствами и ценными бумагами, получаемыми в процессе управлении ми бумагами. Порядок осуществления деятельности по управлению ценными бумагами определен ст. 5 Закона о рынке ценных бумаг. доверительным управляющим является коммерческая организация (за исключением унитарного предприятия — п. 1 ст. 1015 ГК). Порядок осуществления деятельности по управлению ценными бумагами, права и обязанности управляющего определяются законодательством и договором (ч. 2 ст. 1025 ГК). При передаче в доверительное управление ценных бумаг может быть предусмотрено объединение ценных бумаг, передаваемых в доверительное управление разными лицами (ст. 1025 ГК). В случае, если конфликт интересов управляющего и его клиента или разных клиентов одного управляющего, о котором. Все стороны не были уведомлены заранее, привел к действиям управляющего, нанесшим ущерб интересам клиента, управляющий обязан за свой счет возместить убытки в порядке, установленном гражданским законодательством (ст. 5 Закона о рынке ценных бумаг). Клиринговые операции — это деятельность по определению взаимных обязательств (сбор, сверка, корректировка информации по сделкам с ценными бумагами и подготовка бухгалтерских документов по ним) и их зачету по поставкам ценных бумаг и расчетам по ним. Порядок осуществления клиринговой деятельности определяется ст.б Закона о рынке ценных бумаг. Клиринговая организация обязана утвердить правила осуществления клиринговой деятельности и зарегистрировать их в ФСФР России. Услуги по клирингу осуществляются на основании договора с участником рынка ценных бумаг, для которого производятся расчеты. В зависимости от содержания это может быть договор возмездного оказания услуг (гл. 39 ГК) или договор поручения (гл. 49 ГК). При осуществлении зачета клиринговая организация действует как коммерческий представитель. Поскольку ее основными задачами являются операции по зачету взаимных требований, связанных с передачей ценных бумаг и их оплате, Закон о рынке ценных бумаг предусматривает для клиринговой организации, осуществляющей расчеты по сделкам с ценными бумагами, обязанность по формированию специальных фондов для снижения рисков неисполнения сделок с ценными бумагами. Минимальный размер специальных фондов клиринговых организаций устанавливается ФСФР России по согласованию с Банком России. Депозитарные операции — это деятельность по оказании услуг депозитария по хранению сертификатов ценных бумаг или учету и переходу прав на ценные бумаги. Порядок осуществления депозитарной деятельности определяется ст. 7 Закона о ценных бумаг. Отношения между депозитарием и клиентом (депонентом) регулируются депозитарным договором (договором о счете депо), который должен содержать существенные условия: 1) о предмет. до говора: предоставление услуг по хранению сертификатов цен выи бумаг или учету прав на ценные бумаги 2) о порядке передачи депонентом депозитарию информации распоряжении депонированными ванными в депозитарии ценными бумагами депонента; 3) срока действия договора; 4) о размере и порядке оплаты услуг депозитария; 5) о форме и периодичности отчетности депозитария перед депонентом; б) об обязанностях депозитария. Кроме того, существенными являются также условия депозитарной деятельности, которые утверждены депозитарием должны, прилагаться в качестве неотъемлемой части к депозитарному договору. Заключение депозитарного договора не влечет за собой пере к депозитарию права собственности ценные бумаги депонента. Поэтому депозитарий не вправе распоряжаться ценными бумагами депонента, управлять ими или осуществлять от имени депонента любые действия с ценными бумагами кроме осуществляемых по поручению депонента в случаях, предусмотренных депозитарным договором. На ценные бумаги депонентов не может быть обращено взыскание по обязательствам депозитария. Разнородность обязательств депозитария позволяет квалифицировать депозитарный договор как смешанный, содержащий элементы договоров возмездного оказания услуг, хранения, поручения, доверительного управления и др. Вместе с тем применен правил указанных договоров должно осуществляться с учетом особенностей предмета депозитарного договора – ценных бумаг. Ведение реестра владельцев ценных бумаг — это деятельность держателя реестра (регистратора) бору, фиксации, обработка, хранению и предоставлению данных, составляющих систему ведения реестра владельцев ценных бумаг. Порядок осуществления деятельности по ведению реестра владельцев ценных бумаг определяется ст. 8 Закона о рынке ценных бумаг. Под системой ведения реестра владельцев ценных бумаг понимается совокупность данных, зафиксированных на бумажном носителе или в электронной базе данных, обеспечивающая идентификсацию зарегистрированных в системе ведения реестра владельцев ценных бумаг и учет их прав в отношении ценных бумаг, зарегистрированных на их имя, позволяющая получать и направлять информацию указанным лицам и составлять реестр владельцев ценных бумаг. Реестр представляет собой список зарегистрированных владельцев ценных бумаг с указанием количества, номинальной стоимости и категории, принадлежащих им ценных бумаг, составленный по состоянию на любую установленную дату и позволяющий идентифицировать этих владельцев, количество и категорию принадлежащих им ценных бумаг. Держателем реестра может быть сам эмитент или профессиональный участник рынка ценных бумаг — независимый регистратор. Если число акционеров превышает 500, держателем реестра должна быть независимая специализированная организация, являющаяся профессиональным участником рынка ценных бумаг и осуществляющая деятельность по ведению реестра. Между эмитентом и регистратором заключается’ договор на ведение реестра, который по природе своей является договором возмездного оказания услуг. договор заключается эмитентом только с одним регистратором. Регистратор вправе вести реестры владельцев ценных бумаг неограниченного числа эмитентов. В обязанности держателя реестра входит: 1) открытие каждому владельцу, а также номинальному держателю ценных бумаг лицевого счета в системе ведения реестра на основании уведомления об уступке требования или распоряжения о передаче ценных бумаг, а при размещении эмиссионных ценных бумаг — на основании уведомления продавца ценных бумаг; 2) внесение в реестр всех необходимых изменений и дополнений; 3) проведение операций на лицевых счетах владельцев и номинальных держателей ценных бумаг только по их поручению; 4) доведение до зарегистрированных лиц информации, предоставляемой эмитентом; 5) информирование зарегистрированных в реестре владельцев и номинальных держателей ценных бумаг о правах, закрепленных ценными бумагами, способах и порядке осуществления этих прав и др. Организация торговли на рынке ценных бумаг — это деятельность организатора торговли на рынке ценных бумаг по предоставлению услуг, непосредственно способствующих заключению сделок с ценными бумагами между участниками рынка ценных бумаг. Порядок осуществления такой деятельности определяется ст. 9 Закона о рынке ценных бумаг. Организатор торговли на рынке ценных бумаг обязан раскрыть следующую информацию любому заинтересованному лицу: правила допуска участника рынка ценных бумаг к торгам; правила допуска ценных бумаг к торгам; правила заключения и сверки сделок; правила регистрации сделок; порядок исполнения сделок; правила, ограничивающие манипулирование ценами; расписание, предоставления услуг организатором торговли на рынке ценных бумаг; список ценных бумаг, допущенных к торгам. Кроме того, любому заинтересованному лицу предоставляется следующая информация о каждой сделке, заключенной на торгах; дата и время заключения сделки; наименование ценных бумаг, являющихся предметом сделки; государственный регистрационный номер ценных бумаг; цена одной ценной бумаги; количество ценных бумаг. Особыми организаторами торговли на рынке ценных бумаг являются фондовые биржи, правовое положение которых определяется гл. З Закона о рынке ценных бумаг, рядом подзаконных актов, а также локальными нормативными правовыми актами: уставом (положением о фондовом отделе) биржи; положением об органах управления и подразделениях биржи; правилами допуска участника рынка ценных бумаг к торгам; правилами допуска к торгам ценных бумаг; правилами совершения операций с ценными бумагами и др. Локальные нормативные акты должны соответствовать требованиям законодательства. В соответствии со ст.11 Закона о рынке ценных‚ бумаг фондовая (биржа-это некоммерческое партнерство или акционерное общество, исключительным видом деятельности, которых является организация биржевой торговли на рынке ценных бумаг). Фондовая биржа не вправе совмещать указанную деятельность с иными видами деятельности, за исключением деятельности валютной биржи, товарной биржи, клиринговой деятельности, деятельности по распространению информации, издательской деятельности, деятельности по сдаче имущества в аренду. Государственная регистрация фондовых бирж осуществляется в общем порядке (ст. 51 ГК). Однако осуществление биржевой деятельности не допускается до тех пор, пока фондовая биржа не получит специальную лицензию ФСФР России (ст. 9 Закона о рынке ценных бумаг). Членами фондовой биржи, являющейся некоммерческим партнерством, могут быть только профессиональные участники рынка ценных бумаг. Порядок вступления в члены такой фондовой биржи, выхода и исключения из ее членов определяется биржей самостоятельно на основании локальных документов. В отношении фондовых бирж, являющихся акционерньх4И обществами, таких ограничений не установлено. Одному акционеру фондовой биржи не может принадлежать 20% и более акций каждой категории (типа), а одному члену фондовой биржи — некоммерческого партнерства не может принадлежать 20% и более голосов на общем собрании членов такой биржи. Участниками торгов на фондовой бирже могут быть только брокеры, дилеры и управляющие. Участниками торгов на фондовой бирже, созданной, в форме некоммерческого партнерства могут быть только члены такой биржи. Порядок допуска к участию в торгах и исключения из числа участников торгов определяется правилами, устанавливаемыми фондовой биржей. В отличие от товарной биржи, на фондовой бирже не допускается неравноправное положение участников торгов, а также передача права на участие в торгах на бирже третьим лицам. Иные лица могут совершать операции на фондовой бирже исключительно при посредничестве брокеров, являющихся участниками торгов. Служащие фондовой биржи не могут быть работниками или участниками профессиональных участников рынка ценных бумаг, являющихся участниками торгов на данной или иных Фондовых биржах. В то же время предъявляются определенные квалификационные требования. Специалисты фондовой биржи специально аттестуются на право совершения операций с ценными бумагами. Фондовая биржа обязана утвердить и зарегистрировать в ФСФР России: правила допуска участию в торгах на фондовой бирже; правила проведения торгов на фондовой бирже; правила допуска ценных бумаг к торгам на фондовой бирже (правила листинга/делистинга ценных бумаг); спецификации сделок, совершаемых на бирже. Операции с ценными бумагами осуществляются как на фондовой бирже, так и во внебиржевом обороте. Как не всякий товар является биржевым на товарной бирже, так не всякая эмиссионная ценная бумага может быть допущена к обращению (котироваться) на фондовой бирже. Котировальная (листинговая) комиссия фондовой биржи, состоящая из специалистов, может на основании заранее утвержденных биржей критериев допустить ценные бумаги определенного эмитента к торговле на фондовой бирже, отказать в допуске, приостановить торговлю данным видом ценных бумаг, исключить их из биржевой торговли на данной бирже. Критериями допуска ценных бумаг к торговле на бирже являются их надежность, доходность и ликвидность. Тем самым листинг является гарантией высокого качества обращающихся ценных бумаг, средством защиты потенциальных инвесторов от ненадежных ценных бумаг. Листинг стыкует интересы всех участников биржевой торговли: для эмитента, если его ценные бумаги попали в число котируемых на бирже, это самая лучшая реклама для инвестора — определенная гарантия того, что капитал вложен, в качественные ценные бумаги; для брокера это тоже хорошая реклама, так как если ему доверили деньги и он эффективно вложил их в ценные бумаги, это залог того, что к нему придут новые клиенты. Листинг характеризует уровень и самой биржи, так как именно она определяет рейтинг ценных бумаг в аспекте их надежности, доходности и ликвидности. Так, крупнейшая биржа мира — Нью-йоркская допускает к котировке акции компаний с рыночной или балансовой стоимостью не менее 18 млн. долл., получающих прибыль не менее 2 млн. долл. в последние три года, располагающие I 2000 акционеров — владельцев 100 и более акций, выпустивших и свободную продажу не менее 1 100 000 акций, среднемесячный оборот которых превышает 100 000 единиц. Естественно, что включение в котировальный СПИСОК Нью-йоркской фондовой биржи — свидетельство высокого рейтинга компании-эмитента, высокого качества котируемых здесь ценных бумаг. Требования российских бирж для включения ценных бумаг эмитента в котировальный ЛИСТ постепенно приближаются к мировым стандартам. Более жесткий листинг привел бы к уходу из биржевого оборота многих российских компаний, не отвечающих высоким требованиям, и сворачиванию биржевого оборота ценных бумаг. Между тем именно биржевой рынок ценных бумаг является необходимым инструментом определения их рейтинга и рыночных цен. Обобщающим показателем движения курса ценных бумаг являются биржевые (фондовые) индексы ценных бумаг, позволяющие прогнозировать изменение средней стоимости ценных бумаг, обращающихся на рынке. Так, наиболее известными биржевыми индексами являются: биржевой индекс Доу-Джонса, отражающий совокупный курс акций 30 крупнейших компаний США, котируемых на Нью-йоркской фондовой бирже; биржевой индекс "НИККЕЙ", рассчитываемый на Токийской бирже по курсу акций 225 основных компаний; биржевой индекс "ЕВРОТАК", определяемый Лондонской биржей по курсу акций 100 важных компаний Европы, и др. В России также имеется практика определения средней цены обращающихся на рынке ценных бумаг. Обобщающим показателем движения курса ценных бумаг является, в частности, биржевой индекс Российской торговой системы (РТС). На фондовой бирже совершаются такие же сделки, как и на товарной бирже, включая кассовые, форвардные, фьючерсные и сделки с премией. При этом фондовая биржа обязана обеспечивать гласность и публичность проводимых торгов путем оповещения участников торгов о месте и времени проведения торгов, списке и котировке ценных бумаг, допущенных к торгам на фондовой бирже, результатах торговых сессий, а также предоставлять другую информацию, указанную в ст. 9 Закона о рынке ценных бумаг. Фондовая биржа вправе устанавливать размер и порядок взимания с участников торгов платежей за оказываемые ею услуги, а также размер и порядок взимания штрафов за нарушение установленных ею правил.

Размер вознаграждения, взимаемого участниками торгов за совершение биржевых сделок, устанавливается ими самостоятельно. Фондовая биржа не вправе вмешиваться в процесс ценообразования по совершаемым участниками торгов биржевым сделкам. Споры между членами фондовой биржи, участниками торгов на Фондовой бирже и их клиентами рассматриваются судом, арбитражным судом, а также биржевым (третейским) судом.

2.2 Общая характеристика правового регулирования деятельности на рынке ценных бумаг

В современном имущественном обороте стали использоваться новые формы фиксации прав его участников, связанные с применением средств электронно-вычислительной техники. При этом не производится выпуск (эмиссия) ценных бумаг непосредственно на бумажных носителях, а соответствующие записи об их владельце и содержании принадлежащих ему прав производятся в памяти ЭВМ в форме записи счета. Данная ситуация ставит вопрос о возможности применения к таким способам фиксации прав традиционных общих правил о ценных бумагах.

Прежде всего, необходимо иметь ввиду, что рассматриваемая проблема касается отнюдь не всех видов ценных бумаг. Очевидно, что такая форма закрепления прав участников имущественного оборота не может быть применена к предъявительским ценным бумагам, которые в принципе не могут существовать иначе, как на бумажных носителях. Не касается она обычно и таких ценных бумаг, как векселя, чеки, депозитные и сберегательные сертификаты, коносаменты, варранты, даже если они являются именными. Речь идет практически исключительно об акциях и облигациях, которые в силу своего строгого именного характера допускают "безбумажную форму" закрепления удостоверяемых ими прав. "Запись на счете" находящуюся в памяти ЭВМ, ее "владельцу" невозможно не только утратить, но даже и передать другому лицу с соблюдением каких угодно формальностей: при этом одна запись просто изменяется или уничтожается и заменяется другой соответствующей записью. Поэтому и "оборот" таких ценных бумаг весьма специфичен. Ведь их "владелец" в действительности не обладает какой-либо вещью как объектом права собственности (или иного вещного права) и лишен возможности предпринять с "записью на счете" те же действия, что и владелец документарной ценной бумаги. Так, согласно п. 2.3. Положения об обслуживании и обращении выпусков государственных краткосрочных бескупонных облигаций, утвержденного приказом Центрального банка РФ от 6 мая 1993г. № 02-78, "владелец" таких "облигаций", существующих исключительно в "электронной" "безбумажной" форме, объявлен их "собственником". Но такой "собственник" не может свободно распоряжаться объектом своей собственности, ибо не вправе совершать с ним никаких иных операций кроме тех, которые прямо оговорены им в особом договоре с лицом, уполномоченным Банком России на обслуживание операций с этими "облигациями". При этом заключение данного договора является обязанностью, а не правом "владельца облигаций". Ясно, что юридически речь здесь идет не о праве собственности как разновидностью вещных прав (ст. 209 ГК), а о чисто обязательственных правоотношениях, где права кредитора закрепляются соответствующей записью в памяти ЭВМ и реализуются исключительно с помощью обслуживающей организации, специально уполномоченной на это должником – "эмитентом". Изложенным объясняется подход законодателя, прямо объявившего подобные объекты обязательственных, а не вещных прав особой "формой фиксации прав", к которой могут применяться некоторые правила о ценных бумагах (абз. 1 п. 1. ст. 149 ГК). Очевидно, что на такие объекты и не рассчитаны классические правила об обороте вещей (к которым, как отмечено выше, безусловно относятся и ценные бумаги). Необходима разработка специальных правил, учитывающих обязательственно-правовую специфику рассматриваемых объектов. Такого рода правила согласно абз. 3 п. 1 ст. 149 ГК должны содержаться либо в законах, либо в прямо предусмотренных ими подзаконных нормативных актов. Совершение операций с "бездокументарными ценными бумагами" возможно лишь для лиц, имеющих специальную лицензию. Лицо, официально совершающее записи прав и операции с ними, несет полную имущественную ответственность за сохранность, правильность и соблюдение конфиденциальности таких прав. Не следует смешивать с бездокументарными ценными бумагами ситуации, при которых ценные бумаги (обычно акции акционерного общества) вообще не эмитируются не в бумажной, ни в безбумажной форме, а права владельцев лишь закрепляются в специальном реестре (п. 2 ст. 142 ГК). Пунктом 1. Ст. 149 ГК РФ установлено, что на БЦБ распространяется правовой режим соответствующих документарных ценных бумаг, если этому не препятствуют присущие им особенности. Используемый здесь правовой прием следует рассматривать как юридическую фикцию. Главной особенностью бездокументарных облигаций, например, является то, что они не могут существовать вне соответствующего счета депо, их нельзя снять со счета (как деньги) и унести домой. Пунктом 2.5 Генеральных условий выпуска и обращения облигаций федерального займа, утвержденных постановлением

Правительства РФ от 15 мая 1995г. №458, прямо предусмотрено, что владельцы облигаций федеральных займов не имеют права требовать выдачи на руки облигаций. На БЦБ распространяются следующие правила режима документарных ценных бумаг:

1. Хотя БЦБ и не являются предметами материального мира, т. е. вещью (res corporalis), на них распространяются некоторые положения права собственности. Право собственности на БЦБ принадлежит в системе ведения реестра владельцев ценных бумаг – владельцу лицевого счета, открытого у держателя реестра; в системе учета прав у депозитария – владельцу счета депо (ст. 28 Закона РФ "О рынке ценных бумаг").

2. Хотя БЦБ невозможно передать из рук в руки ввиду их бестелесной формы, законодательство приравнивает к передаче этих ценных бумаг их перевод, как по счетам депо, так и по лицевым счетам в системе ведения реестра. Последний влечет за собой передачу права собственности от продавца к покупателю (ст. 29 Закона РФ "О рынке ценных бумаг"). Поскольку БЦБ не могут существовать непосредственно в хозяйстве их собственника, т.е. вне соответствующего счета, их следует рассматривать как имущество, находящееся у третьего лица. Реестродержатель и депозитарий обязаны по требованию клиентов предоставлять им выписки по соответствующим счетам, которые являются подтверждением их прав на БЦБ. Так, в соответствии со ст. 8 Закона РФ "О рынке ценных бумаг" держатель реестра обязан предоставить такую выписку в течение 5 рабочих дней с момента получения требования владельца счета или его представителя, уполномоченного лица. Выпиской из системы ведения реестра является документ, выдаваемый держателем реестра с указанием владельца лицевого счета, количества ценных бумаг каждого выпуска, числящихся на этом счете в момент выдачи выписки, фактов их обременения обязательствами, а также иной информации, относящейся к этим бумагам. Сделки с БЦБ могут совершаться по особым, крайне специфическим правилам. П. 2 ст. 149 ГК РФ предусматривает, что на лицо, ведущее учет прав на БЦБ, возлагается обязанность фиксировать все совершенные ими сделки. Эту деятельность не следует рассматривать просто как разновидность государственной регистрации соответствующих договоров. Скорее всего, она является одним из этапов процедуры их заключения или исполнения. Правовой режим бездокументарных ценных бумаг, главным образом облигаций, обращающихся на организованном рынке ценных бумаг (ОРЦБ), т.е. на бирже, характеризуется различными ограничениями прав его участников. Эти ограничения устанавливаются ЦБ РФ не только в нормативных актах, но и в договорах с участниками ОРЦБ. В результате на сегодняшний день бездокументарные облигации могут быть предметом следующего ограниченного круга сделок:

1. на первичном рынке: размещение (продажа облигаций первым приобретателям) и погашение (платеж по наступлении срока);
2. на вторичном рынке: купля-продажа и залог

Купля продажа облигаций, совершаемая на бирже, может предполагать ее исполнение в течение ближайших двух-трех дней. В этом случае такая сделка будет называться кассовой. Если же договором предусмотрена отсрочка исполнения, то такая сделка будет называться форвардной.

Таким образом, бездокументарные ценные бумаги являются объектами обязательственных, а не вещных прав, в отличие от других ценных бумаг, имеющих двойственную суть. Термин "бездокументарные ценные бумаги" (т.е. "бездокументарные документы") также пришел к нам из американского права. Понятием "uncertificated security" в п. "b" ст. 8—102 ЕТК США охвачены "пай, участие или другой интерес в имуществе или предприятии эмитента, которые не представлены каким-либо документом, и передача которых регистрируется в книгах, которые ведутся в этих целях эмитентом или по его поручению". Законодательство ряда развитых стран с начала 80-х гг. предусматривает возможность выпуска фондовых ценных бумаг "без оформления бумажных носителей". Пионером "дематериализации" этих видов ценных бумаг в европейском праве стала Франция, законодательство которой (ст. 94-и Закона о ценных бумагах в редакции от 30 ноября 1991г., вступившая в силу с 3 ноября 1994г.) прямо закрепило такую возможность применительно к акциям и облигациям. Наиболее широко "оборотные не документы" используются в США (в Великобритании к ним относятся более осторожно). В Германии Закона о хранении и приобретении ценных бумаг (в редакции от 11 января 1995г.) разрешил выпуск "глобальных сертификатов" взамен эмиссии множества ценных бумаг одного вида, например облигаций федерального займа. Возможность выпуска акций в бездокументарной форме" предусматривает и абз. 5 § 10 Закона об акционерных обществах ФРГ (в редакции 1994г.). Однако в обоих случаях "глобальный сертификат" рассматривается как обычная ценная бумага (вещь), находящаяся в долевой собственности владельцев выпущенных акций или облигаций, причем любой из них вправе потребовать выдачи ему соответствующего количества отдельных (конкретных) ценных бумаг (хотя на практике такая возможность почти не используется). Данное обстоятельство делает возможным применение к таким объектам правового режима движимых вещей (прежде всего в отношении порядка их передачи и защиты добросовестных приобретателей). Российское акционерное законодательство, в основном под влиянием американского права, также разрешило "бездокументарную эмиссию" акций. Акционерные общества получили возможность не прибегать к обычной эмиссии, требующей, помимо прочего, Расходов по подготовке специальных бланков акций, а ограничиться записями в реестровых книгах. К "безналичной" форме выпуска. "Ценных бумаг" стало прибегать и государство (эмитировавшее, например, таким образом, ГКО — государственные краткосрочные бескупонные облигации). Закон о рынке ценных бумаг выпускать в "бездокументарной форме" любые эмиссионные ценные бумаги. Кроме того, в такой же форме выпускаются паи, которые закон не считает эмиссионными ценными бумагами. При этом правовой режим таких "бумаг", несуществующих в физически осязаемой форме, у нас по-прежнему нередко с помощью традиционных категорий, рассчитанных на ценную как документ (вещь). Так, ст. 29 Закона о рынке ценных бумаг и говорит о праве собственности на такие объекты и о переходе прав эти "бумаги" как на вещи. В действительности же речь идет о том, удостоверяемые традиционными ценными бумагами права при исчезновении (отпадении) "права на бумагу" по причине отсутствия самой бумаги получают вполне самостоятельное значение. Разумеется, они остаются правами требования, а не принимают на себя свойств вещей. Меняется лишь привычный способ фиксации этих прав (в документе, на бумаге), что ведет к отпадению надобности в установлен для них специального правового режима, во всяком случае, рассчитанного на наличие документов (вещей), как в классическом учен о ценных бумагах. Поэтому п. 1 ст. 149 ГК прямо называет "бездокументарные ценные бумаги" особым способом фиксации прав. Конечно, этот новый способ ставит и новые задачи по охране интересов управомоченных лиц, в том числе при их изменении в с передачи (уступки) таких прав, обычно оформляемой теперь в виде трансферта. В связи с этим закон требует доказательств закрепления или передачи соответствующих прав в специальном реестре (обычном или компьютерном), в частности с помощью выдачи свидетельствующего об этом документа, а также ведения этих записей профессионалами, имеющими специальную лицензию (п. 2 ст. 142, ст. 149 ГК). К такого рода действиям могут применяться и некоторые правила о ценных бумагах (если иное не вытекает из их существа, например и технических особенностей фиксации права). Ведь они касаются Н только "прав на бумагу", но и "прав из бумаги". Однако названные способы фиксации прав не могут приравниваться к ценным бумагам, но понятие "бездокументарная ценная бумага" является условным. Невозможно создать "бездокументарный документ", так нельзя быть и "собственником права", ибо в европейском континентальном правопорядке нельзя установить вещное право на право требования. Различие юридического режима этих прав объясняет и различия и статусе собственника (субъекта вещного права) и кредитора (управомоченного лица), а также в режиме вещи (ценной бумаги) и права требования. Необходимо, кроме того, подчеркнуть, что "замена" бумажных носителей, ведущая к исчезновению классических ценных бумаг, свойственна лишь правам, удостоверяемым фондовыми ("эмиссионными") ценными бумагами, и лишь постольку, поскольку они носят именной, а не предъявительский характер. Закон и здравый смысл исключают возможность создания предъявительских "бездокументарных ценных бумаг", а выпуск в "бездокументарной форме" ордерных бумаг, хотя и не исключается законом (п. 1 ст. 149 ГК), тем не менее, едва ли может получить широкое распространение. Не случай, но такой возможности не предусматривает даже российский Закон о рынке ценных бумаг. По этой причине, например, потерпели неудачу попытки Федеральной комиссии по рынку ценных бумаг РФ (в настоящее время — Федеральная служба по финансовым рынкам) создать бездокументарный вексель "., ибо векселя по самой природе не могут быть "эмиссионными" ценными бумагами". Таким образом, появление "бездокументарных ценных бумаг" отнюдь не ведет к "отмиранию" самой этой классической категории объектов гражданских прав.

3. Государственное регулирование. Правовые формы защиты

3.1 Государственное регулирование

Государство как субъект отношений на рынке ценных бумаг выступает в двоякой роли: как участник гражданских правоотношений (эмитент, инвестор, владелец ценных бумаг) и как участник публичных правоотношений (орган регулирования и контроля деятельности на рынке ценных бумаг). Полномочиями в сфере государственного регулирования и контроля рынка, ценных бумаг, наделен ряд государственных органов: ФСФР России, Банк России, Минюст России, Минфин России, ФАС России. ФСФР России является федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по принятию нормативных актов, контролю и надзору в сфере финансовых рынков (за исключением страховой, банковской и аудиторской деятельности) (гл. 12 Закона о рынке ценных бумаг). ФСФР России осуществляет свою деятельность непосредственно и через свои территориальные органы, которые действуют на основании положения, утверждаемого ФСФР России. Банк России в соответствии с Законом о Банке России осуществляет функции государственного регулирования, контроля и надзора деятельности кредитных организаций на рынке ценных бумаг. Он наделен нормативными, организационными и надзорными функциями, в частности, осуществляет функции генерального агента по государственным ценным бумагам (ст. 155 БК), является органом валютного контроля по ценным бумагам в иностранной валюте (ст. 8, 22 Закона о валютном регулировании), участвует в обеспечении создания внешнеторговой статистической отчетности, отражающей, в частности, сведения по ввозу и вывозу ценных бумаг (ст. 48 Закона о внешнеторговой деятельности). Минфин России выступает в качестве эмитента государственных ценных бумаг, проводит регистрацию эмиссии государственных ценных бумаг; участвует в разработке предложений по развитию рынка ценных бумаг, организует и обеспечивает изготовление бланков ценных бумаг1. Регулирование деятельности на рынке ценных бумаг осуществляется также посредством создания и деятельности саморегулируемых организаций профессиональных участников рынка ценных бумаг (СРО) и фондов защиты прав вкладчиков и акционеров. СРО являются добровольными объединениями профессиональных участников рынка ценных бумаг, создаваемыми в форме некоммерческих организаций для обеспечения условий профессиональной деятельности участников рынка ценных бумаг, соблюдения стандартов профессиональной этики, защиты интересов владельцев ценных бумаг (ст. 48 Закона о рынке ценных бумаг, ст. 16 Закона о защите прав инвесторов) деятельность подлежит лицензированию ФСФР России. Фонды защиты прав вкладчиков и акционеров также создаются при участии государства и поддерживаются им главным образом для целей компенсации убытков, возникших в результате неправомерной деятельности на рынке ценных бумаг. Методами государственного регулирования и контроля деятельности на рынке ценных бумаг являются: информационное обеспечение рынка ценных бумаг, лицензирование деятельности на рынке ценных бумаг, государственная регистрация выпуска и итогов отчета выпуска эмиссионных ценных бумаг, государственный контроль за операциями с ценными бумагами, налогообложение доходов от операций с ценными бумагами и ряд других. Информационное обеспечение рынка ценных бумаг предназначено для обеспечения конкуренции на рынке ценных бумаг, защиты интересов владельцев ценных бумаг, контроля, а деятельностью эмитентов, инвесторов и профессиональных участников рынка ценных бумаг в целях влияния на состояние финансового рынка. Обязанность по организации и поддержанию системы раскрытия информации возложена на ФСФР России (гл. 7—9 Закона о рынке ценных бумаг), которая, в частности, обеспечивает публикацию различных сведений в своем официальном изданий, ведет информационные базы данных, доступные для заинтересованных лиц. Раскрытие информации в случаях и порядке, предусмотренных законом, осуществляется также эмитентами, владельцами эмиссионных ценных бумаг и профессиональными участниками рынка ценных бумаг. Нарушение обязанностей по раскрытию информации влечет применение мер ответственности в виде возмещения убытков, наложения штрафа, лишения или приостановления действия лицензии и др. (ст. 5, 12 Закона о защите прав инвесторов), а также административной или уголовной ответственности (ст. 15,19 КоАП, ст. 185 УК). При этом применение мер ответственности н. освобождает должника от исполнения обязанности по раскрытии, информации. Одним из способов раскрытия информации на рынке ценных бумаг является реклама — добровольное доведение информации ценных бумагах до заинтересованных лиц, которая рассматривается, как приглашение делать оферты (п. 1 ст. 437 ГК). Закон устанавливает для рекламы определенные ограничения и запреты. в частности, рекламодателям запрещается указывать в реклама недостоверную информацию о своей деятельности, видах и характеристиках ценных бумаг, другую информацию, вводящую в заблуждение участников рынка ценных бумаг; указывать в реклама предполагаемы размер доходов по ценным бумагам и прогнозы роста их курсовой стоимости; использовать рекламу в целях недобросовестной конкуренции. Лицензирование профессиональной деятельности на рынке ценных бумаг осуществляется ФСФР России, которая выдает лицензии: профессионального участника рынка ценных бумаг; на осуществление деятельности по ведению реестра; фондовой биржи (т. 39). Кроме того, ФСФР России утверждает квалификационные ёе требования к персоналу соответствующих организаций (п. 14 42 Закона о рынке ценных бумаг). При осуществлении кредитными организациями деятельности рынке ценных бумаг лицензии на выпуск, покупку, продажу, учет, хранение, а также некоторые иные операции с ценными бумагами выдаются Банком России (ст. Закона о банках). Кроме того, федеральными законами о лицензировании и об инвестиционных фондах предусмотрено лицензирование деятельности: инвестиционных фондов; по управлению инвестиционными фондами и паевыми инвестиционными фондами; специализированных депозитариев инвестиционных фондов и паевых инвестиционных фондов; иных видов деятельности. Государственная регистрация выпуска и итогов отчета выпуска эмиссионных ценных бумаг осуществляется различными государственными органами. Так, Минфин России регистрирует выпуски: 1) эмиссионных ценных бумаг страховых организаций, 2) государственных и муниципальных ценных бумаг, 3) акций и облигаций, эмитируемых в целях реструктуризации задолженности по платежам в федеральный бюджет, 4) облигаций Банка России. Банк России регистрирует выпуски ценных бумаг кредитных организаций (п. 8 ст. 4 Закона о Банке России), а ФСФР России — все остальные выпуски. Государственная регистрация имеет правоустанавливающее значение, поскольку только после ее осуществления эмитент приобретает права на размещение цен принятие решения о новом выпуске и др. Осуществляется государственный контроль за сделками с ценными бумагами. Ценные бумаги российских эмитентов могут размещаться за пределами РФ только по разрешению ФСФР России (ст. 16, 29 Закона о рынке ценных бумаг). для приобретения в результате одной или нескольких сделок определенными лицами более 20% акций кредитной организации необходимо получить согласие Банка России. Если же приобретается более 5% акций, об этом надлежит уведомить Банк Росси, В случае приобретения акций российского банка нерезидентом согласие Банка России требуется независимо от доли такого приобретения (ст. 51 Закона о Банке России). В соответствии е Законом о конкуренции приобретение лицом (группой лиц), за исключением учредителей акционерного общества при его образовании, более 20% акций с правом голоса осуществляться при условии либо предварительного согласия федерального антимонопольного органа, либо его последующего уведомления (ст.18). Для финансовых организаций, включая профессиональных участников рынка ценных бумаг, обращение в антимонопольный орган всегда необходимо при приобретении свыше 20% как привилегированных, так и обыкновенных акций финансовой организации. При этом если размер уставного капитала финансовой организации, активы или акции которой приобретаются, превышает размер, установленный Правительством РФ, требуется предварительное согласие федерального антимонопольного органа, а если не превышает, то его уведомление (ст. 16—20 Закона о конкуренции на финансовых рынках). Государственный контроль осуществляется над операциями, сумма которых превышает 600 000 руб. и связана с приобретением физическим лицом ценных бумаг за наличный расчет; с участием в сделках с ценными бумагами резидентов определенных государств (территорий) или лиц, имеющих счет в банке, зарегистрированном в таком Государстве (территории); с помещением ценных бумаг в ломбард. Гарантированное законом широкое самоуправление фондовых бирж и их членов имеет свои пределы, определяемые необходимостью защиты инвесторов от недобросовестных действий эмитентов и профессиональных участников рынка ценных бумаг. Кроме того, биржа может при определенных условиях (недобросовестные действия членов биржи и ее служащих, направленные на искусственное колебание курса ценных бумаг) оказывать дестабилизирующее воздействие на экономику и создавать угрозу не только участникам рынка ценных бумаг, но и безопасности всего общества. Эти угрозы обусловливают необходимость определенного государственного регулирования также биржевой деятельности (биржевых операций с ценными бумагами) и контроля за ней. Налогообложение доходов по операциям с ценными бумагами регламентируется ст. 214, 280—282, 298 и др. Н. Например, госпошлина за государственную регистрацию выпуска эмиссионных. ценных бумаг, размещенных путем подписки, составляет 0,2% номинальной суммы выпуска, но не более 100 000 руб. За принятие в депозит ценных бумаг уплачивается госпошлина в размере 0,5% их рыночной стоимости. Налоговые льготы по операциям с ценными бумагами установлены, в частности, по налогу на добавленную стоимость (пп. 12 п. 2 ст. 149, пп. 10 п. 1 ст. 150 НК), налогу на прибыль (ст. 284 НК) и др. Упрощенная система налогообложения и учета не распространяется на профессиональных участников рынка ценных бумаг, а для бухучета операций с ценными бумагами установлен особые правила.

3.2 Правовые формы защиты инвесторов

ИСТОЧНИКИ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ВЫПУСКА И ОБРАЩЕНИЯ ЦЕННЫХ БУМАГ

Фондовый рынок в России начал свое формирование по существу с начала 90-х годов. Ранее оборот ценных бумаг был чрезвычайно скуден и ограничивался в основном государственными ценными бумагами. Динамичное развитие последних лет изменило ситуацию. Сегодня можно говорить о таких сегментах российского фондового рынка как рынок акций и облигаций приватизированных предприятий, рынок ценных бумаг, эмитированных коммерческими банками, рынок муниципальных и региональных облигаций и займов, рынок ценных бумаг частных эмитентов, созданных вне процесса приватизации. На новую ступень начинает выходить рынок государственных ценных бумаг, постепенно приобретая необходимые черты и приближаясь к выполнению функций, характерных для аналогичных секторов развитых фондовых рынков. Параллельно и достаточно энергично шел процесс накопления законодательного материала в этой новой и важной для экономики сфере. На сегодняшний день действует более 500 нормативных актов. Это Законы РФ, Указы Президента РФ, Постановления Правительства РФ, инструкции и иные нормативные документы Центрального банка РФ, Министерства Финансов РФ, Государственной налоговой службы РФ, Государственного комитета РФ по статистике и других министерств и ведомств РФ. Они регулируют выпуск и обращение акций, облигаций, векселей, чеков, депозитных и сберегательных сертификатов, банковских сберегательных книжек на предъявителя, коносаментов, приватизационных и иных ценных бумаг. Нельзя не выделить ряд важнейших законодательных актов – Гражданский Кодекс РФ, Закон РФ "О рынке ценных бумаг", Закон РФ "Об акционерным обществах"., и др. В них раскрываются такие понятия, как эмиссия ценных бумаг, их размещение, подписка на ценные бумаги, конвертация и т.д., содержатся требования к профессиональным участникам рынка ценных бумаг (брокерам, дилерам, клиринговым организациям, депозитариям, регистраторам, номинальным держателям ценных бумаг и т.д.), определяются условия рекламы ценных бумаг и решаются другие вопросы, связанные с ценными бумагами. Так, основные положения о выпуске государственных ценных бумаг определяются Законом РФ "О государственном внутреннем долге РФ" Основными правовыми актами, регламентирующими вексельное обращение на территории РФ, "О введении в действие Положения о переводном и простом векселе" и Закон РФ "О переводном и простом векселе" Условия выпуска и обращения сертификатов определяются Правилами по выпуску и оформлению депозитных и сберегательных сертификатов, утвержденными Центральным банком РФ. Реквизиты и основные правила обращения коносаментов закреплены ст. 123-126 КТМ РФ. Особое место среди органов, уполномоченных регулировать отношения в рассматриваемой сфере занимает Федеральная комиссии по ценным бумагам и фондовому рынку при Правительстве РФ, образованная Указом Президента РФ "О мерах по государственному регулированию рынка ценных бумаг в РФ", на которую возлагается контроль и регулирование рынка ценных бумаг и деятельности профессиональных участников рынка ценных бумаг.

Следует отметить, что развитие рынка ценных бумаг и его нормативного регулирования зачастую носило не только бурный характер, но и сопровождалось естественными "болезнями роста", к числу которых можно отнести недостаточную последовательность и системность. В результате в регулирующей базе существуют значительные пробелы и далеко не всякая регламентация могла бы быть признана удовлетворительной. Особенностью источников правового регулирования выпуска и обращения ценных бумаг можно назвать большое количество содержащихся в них процедурных норм. Рассматриваемые источники как правило, не воспроизводят в своих статьях нормы Гражданского Кодекса РФ, а развивают и детализируют их. В то же время нельзя не обратить внимание и на присущие им недостатки, многие из которых являются весьма существенными, что приводит к возникновению правовых коллизий. Сюда можно отнести неоправданную сложность подачи правового материала, невысокий уровень юридической техники. Данный недостаток усугубляется отсутствием понятийного аппарата, что препятствует использованию правовых источников лицами, которым они, казалось бы, адресованы. В Законах и иных источниках содержится немало положений, не являющихся бесспорными, в связи с чем по ряду вопросов, которые не могут быть однозначно разрешены путем толкования норм, а также по вопросам, не нашедшим пока единообразного применения на практике, возникает много споров. К сожалению, и в настоящее время имеется настоятельная потребность в четком правовом регулировании сферы отношений связанных с обращением ценных бумаг.

ПРАВА ПО ЦЕННОЙ БУМАГЕ

Согласно ч. 1 ст. 145 ГК РФ права, удостоверенные именной ценной бумагой, могут принадлежать "названному в ценной бумаге лицу". Но одного этого обстоятельства недостаточно. "В случае именной ценной бумаги держатель легитимирован в качестве субъекта права, если он означен не только в предъявленной им бумаге, но также и в книгах обязанного лица", — писал М. М. Агарков. Поэтому, например, для легитимации какого-либо лица по именным эмиссионным ценным бумагам (акциям и облигациям) необходимо, чтобы идентифицирующие его признаки были внесены в учетные записи держателя реестра владельцев ценных бумаг либо (в соответствующих случаях) в учетные записи депозитария.

По этому поводу в абзаце 3 ст. 29 Закона РФ "О рынке ценных бумаг" написано: "Право на именную документарную ценную бумагу переходит к приобретателю:

• в случае учета прав приобретателя на ценные бумаги в системе ведения реестра — с момента передачи ему сертификата ценной бумаги после внесения приходной записи по лицевому счету приобретателя;

• в случае учета прав приобретателя на ценные бумаги у лица, осуществляющего депозитарную деятельность, с депонированием сертификата ценной бумаги у депозитария — с момента внесения приходной записи по счету депо приобретателя".

Но законодатель не всегда верно оперирует понятиями "право на ценную бумагу" и "право по ценной бумаге". В ст. 29 Закона РФ "О рынке ценных бумаг" имеется следующая норма: "Права, закрепленные эмиссионной ценной бумагой, переходят к их приобретателю с момента перехода прав на эту ценную бумагу". Авторы закона имели в виду необходимость защиты интересов приобретателей ценных бумаг. Таким образом, предполагалось закрепить следующее правило: лицо, совершившее сделку по приобретению ценной бумаги, имеет право требовать надлежащего оформления своих прав по ценной бумаге. В связи, с чем отчуждатель предъявительской ценной бумаги обязан передать приобретателю соответствующий документ; отчуждатель именной ценной бумаги обязан выдать передаточное распоряжение с приложением сертификата ценной бумаги и т.д. Но, к сожалению, сформулировано это правило было неудачно. Из толкования данной нормы теперь следует, что права по ценной бумаге вообще может осуществлять только лицо, имеющее право на саму ценную бумагу. Получается, что обязанное лицо должно убедиться в наличии вещных прав на ценную бумагу у лица, требующего по ней исполнения. Формальной легитимации по правилам, установленным для соответствующей разновидности ценных бумаг, оказывается недостаточно. Такой порядок противоречил бы действующему ГК РФ, да и самой сущности ценной бумаги. Отрицание принципа публичной достоверности лишает ценную бумагу преимуществ таковой. Поэтому при толковании указанной нормы следует использовать и другие положения Закона РФ "О рынке ценных бумаг". В той же статье 29 (абз. 5—8) перечислены общепризнанные правила формальной легитимации по эмиссионным ценным бумагам. А в абз. 1—3 указано, с какими событиями Закон связывает переход прав на эмиссионные ценные бумаги (в действительности эти правила определяют, с какого момента приобретатель ценной бумаги получает формальную легитимацию в качестве управомоченного лица). Поэтому под "правами на ценную бумагу" здесь следует понимать "права по ценной бумаге". Только при таком подходе все встает на свои места.

Путаница стала возможной из-за недостаточной разработанности теории. Отсутствует, например, единое мнение по вопросу о том, следует ли признавать субъектом права по ценной бумаге то лицо, которое формально имеет право на получение исполнения по ценной бумаге, не являясь субъектом права на нее.)

В ст. 145 ГК РФ "формальный" субъект именуется лицом, которому "могут принадлежать" права по ценной бумаге. И это представляется обоснованным, так как с точки зрения правоотношений по ценной бумаге именно такое лицо является действительным и единственным субъектом права по ней. Никто другой не вправе требовать от должника исполнения. Действующим законодательством риски по ценным бумагам распределены таким образом, что исполнение обязанности по ценной бумаге лицу, отвечающему установленным формальным признакам, освобождает должника от ответственности, даже если это лицо не имело прав на ценную бумагу. А законный владелец, желая получить, например, дивиденды, может только предъявить получившему их незаконному владельцу иск о возврате неосновательного обогащения (ст. 1102 ГК РФ), а также о возмещении вреда (ст. 1064 ГК РФ), но не как управомоченное ценной бумагой лицо, а по общим правилам гражданского права (как лицо, пострадавшее в результате нарушения его вещных прав).

В части осуществления прав по эмиссионным ценным бумагам в абз. 6 ст. 29 Закона РФ "О рынке ценных бумаг" установлено следующее: "Осуществление прав по именным документарным эмиссионным ценным бумагам производится по предъявлении владельцем либо его доверенным лицом сертификатов этих ценных бумаг эмитенту. При этом в случае наличия сертификатов таких ценных бумаг у владельца необходимо совпадение имени (наименования) владельца, указанного в сертификате, с именем (наименованием) владельца в реестре". В законе прямо не сказано о последствиях несовпадения сведений в сертификате и в реестре. Необходимо отметить, что еще недостаточно разработаны теоретические вопросы по ценным бумагам, вследствие чего на практике, в законодательстве, встречается неоднозначное употребление отдельных понятий, таких как "право на ценную бумагу" и "право по ценной бумаге".

ВОССТАНОВЛЕНИЕ ПРАВ ПО УТРАЧЕННОЙ ЦЕННОЙ БУМАГЕ

Содержащиеся в ГК правила об обороте ценных бумаг касаются особенностей исполнения обязательств, удостоверенных ценными бумагами, а также возможностей их оспаривания и восстановления в случае утраты. При этом на первый план выступает абстрактный характер обязательств, удостоверенных ценной бумагой, их оторванность от своего основания. такие обязательства как бы получают самостоятельную жизнь, связанную уже не с судьбой основного обязательства, во исполнение или в удостоверение которого была выдана ценная бумага, а с судьбой данной бумаги. В силу особой обороноспособности большинства ценных бумаг важным становится вопрос о последствиях их возможной утраты их законными владельцами. Для именных ценных бумаг он не имеет столь принципиального значения, ибо фактический владелец не сможет потребовать и получить исполнение по такой ценной бумаге. Что же касается владельцев предъявительских и ордерных ценных бумаг, утративших принадлежащие им документы, их интересы могут быть защищены в особом порядке (ст. 148 ГК) учитывающем повышенную обороноспособность таких документов и специально предусмотренном гражданским процессуальным законодательством. Речь идет о так называемом "вызывном производстве", в ходе которого владелец утраченного документа должен обратиться в суд с просьбой (заявлением) о признании утраченного документа недействительным и тем самым восстановить свои права по такому документу (ибо его утрата автоматически означает и утрату соответствующих прав). В настоящее время вызывное производство регулируется ст. 33 ГПК, который распространяет его лишь на предъявительские ценные бумаги. Однако ст. 148 ГК расширила сферу его действия и на ордерные бумаги. Это требует соответствующих изменений гражданского процессуального законодательства, в отсутствие которых данные правила должны применяться по аналогии.

Обычно под утратой вещи понимают ее утерю, гибель от несчастного случая или похищение. В постановлении Пленума Верховного Суда от 20 июля 1965г. с изменениями от 30 ноября 1990г. относительно утраты сберкнижки на предъявителя сказано, что под утратой понимается также потеря сберкнижкой признаков платежности, перечень которых определяется в соответствии с инструкциями Госбанка. Применительно ко всем ценным бумагам наиболее правильным будет под признаками платежеспособности понимать обязательные реквизиты (ст. 142, 144 ГК РФ). Таким образом, под утратой ценной бумаги должны пониматься утеря, гибель вследствие объективных причин, похищение ценной бумаги и утрата ею хотя бы одного из обязательных реквизитов в тексте вследствие внешних повреждений. Следует отметить, что существует возможность выпуска ценных бумаг в бездокументарной форме, предусмотренной ст. 149 ГК РФ. Это означает лишь то, что фиксация прав производится не при помощи составления документа (запись информации на бумажном носителе посредством наложения грифа), а с помощью средств электронно-вычислительной техники (запись информации на электромагнитном, оптическом, полупроводниковом носителях, требующая специальных технических устройств для ее записи и прочтения). Утрата информации, находящейся не на бумажном носителе, равно как и самого носителя, возможна, и ее восстановление представляет собой отдельную проблему. Эта проблема как техническая, так и юридическая, она тесно связана с уровнем современных технологий и их новизной. Для передачи прав при указанном способе их фиксации требуется обязательное обращение к лицу, которое произвело их фиксацию (п. 2 ст. 149 ГК РФ). Эти обстоятельства приводят к тому, что на практике в бездокументарной форме выпускаются ценные бумаги либо составляющим предмет массовых эмиссий (акции, облигации и иные), либо обращающиеся на ограниченных "площадках" - в рамках определенных компьютерных сетей (инструмент игры на бирже – опцион или государственные краткосрочные облигации – ГКО), которые при выпуске на бумажном носителе приняли бы вид именных по форме ценных бумаг. Действительно, трудно себе представить бездокументарный вексель или чек, коносамент, банковскую книжку на предъявителя и т.д. С развитием фондового рынка, неизбежным началом широкого выпуска облигаций на предъявителя и разрешением выпуска акций на предъявителя ценных бумаг в виде бумажных документов станет больше, поскольку это более простой и дешевый способ, чем развитие сети депозитариев по все России, связанных современными средствами коммуникации. В дальнейшем речь пойдет об утрате ценной бумаги, выпущенной на бумажном носителе.

При утрате ценной бумаги ее держателем возникает довольно сложная ситуация. Во - первых, кредитор не может доказать наличие своих прав, и соответственно, распорядится ими. Во - вторых, должник не может определить лицо, которому он должен исполнить свое обязательство. Должник считается исполнившим обязательство, если исполнил его надлежащему лицу - субъекту права (ст. 312 ГК РФ). Субъектом прав, удостоверенных ценной бумагой, признается лицо, доказавшее свое право на бумагу в соответствии с ее формой (ст. 145 ГК РФ). При утрате ценной бумаги должник отказывает в исполнении обязательства, даже признавая себя обязанным по утраченной ценной бумаге, по той причине, что, исполнив лицу, утратившему ценную бумагу, он может быть принужден повторно исполнить это обязательство лицу, впоследствии предъявившему эту самую ценную бумагу и доказавшему свое право на нее в соответствии с ее формой. Лицо, утратившее ценную бумагу и не знающее ее фактического владельца для предъявления к нему индикационного иска, всегда может предъявить иск к должнику по бумаге, и суд, рассмотрев дело по существу, установит то лицо, исполнение которому будет признано исполнением должному лицу. Истец в таком иске может требовать либо выдачи должником дубликата утраченной ценной бумаги, или совершения ему исполнения. Если факт гибели ценной бумаги на предъявителя не может быть доказан, истец вправе требовать, что бы суд обязал должника исполнить ему по истечении давностных сроков предъявления к исполнению этого обязательства, если оно не будет предъявлено, так как явившийся до этого момента добросовестный фактический держатель будет иметь полное право получить исполнение. Это следует из п. 3 ст. 302 ГК РФ. Судебное разбирательство в исковом порядке – это дорогостоящая и продолжительная процедура. Поэтому в случае фиксации права в ценной бумаге предусматривают особый порядок восстановления этого права. Восстановление прав, которое сопровождается восстановлением самой ценной бумаги, называется вызывным производством. Восстановление прав, которое не сопровождается восстановлением самой ценной бумаги, называются последавностным удовлетворением. Ст. 148 ГК прямо говорит о том, что восстановление прав по утраченным предъявительским и ордерным ценным бумагам производится судом в порядке, предусмотренном процессуальным законодательством.

Особый порядок восстановления прав по ордерным ценным бумагам, в частности по векселю и ордерному коносаменту, действующим законодательством не предусмотрен. В действующем ГПК РФ предусмотрена возможность восстановления прав только для ценных бумаг на предъявителя. В главе 33 ГПК РФ (с. 74-281) описан порядок восстановления прав путем восстановления самой ценной бумаги. Основной недостаток такого порядка восстановления прав по утраченной ценной бумаге заключается в том, что он входит в противоречие с устойчивостью торгового оборота, подрывая права третьих лиц – возможных держателей ценной бумаги. Добросовестный держатель документа всегда может оказаться в таком положении, что его ценная бумага будет признана утраченной в интересах другого лица. Вопрос восстановления прав по утраченной ценной бумаге сводится к вопросу о принятом в законе или желательном с точки зрения политики права и совместимом с основным назначением ценных бумаг способе распределения соответствующих рисков. Риск возникновения нежелательных для собственника последствий из-за утраты собственности всегда лежит на самом собственнике (ст. 211, 301 ГК РФ) и перекладывать его на третьих лиц – фактических добросовестных владельцев возможно только при наличии существенных оснований. В частности, если другой способ восстановления неприменим (ценная бумага оплачивается по предъявлении или для предъявления ее срок не установлен) либо есть существенные основания полагать, что ценная бумага безвозвратно погибла при пожаре, наводнении и т.д. Таким образом, для прав, выраженных в ценных бумагах, всегда признавалась и признается в настоящее время необходимость особого порядка их восстановления.

Решение проблемы прав держателей при утрате ими ценных бумаг в настоящее время состоит в следующем:

* необходим особый порядок восстановления судом прав, зафиксированных в ценной бумаге, независимо от вида ценной бумаги. Для именных ценных бумаг может быть допущена выдача дубликата утраченной ценной бумаги держателем книги учета кредиторов (реестра), но с соблюдением особого порядка.
* необходимо там, где это, возможно, предусмотреть восстановлением прав без подрыва устойчивости оборота ценных бумаг.

Правила восстановления прав из утраченной ценной бумаги при отсутствие спора по ней могут быть установлены двумя способами. Первый состоит в описании соответствующей процедуры в законе о конкретном виде ценных бумаг. Такая процедура будет действовать только в отношении тех ценных бумаг, которые регулируются данным законом, и соответственно будет иметь только ей присущие особенности. Второй способ состоит в описании процедуры в ГПК. В соответствии с ч.1 ст.274 ГПК РФ лицо, утратившее документ на предъявителя, в случаях, указанных в законе, в частности при утрате выданных государственной трудовой сберегательной кассой на предъявителя сберегательной книжки или сохранного свидетельства о приеме на хранение облигаций государственных займов, может просить суд о признании утраченного документа недействительным и восстановлении прав по утраченному документу. Иначе говоря, ч.1 ст.274 ГПК РФ содержит указание о том, какие документы могут быть восстановлены в порядке вызванного производства, однако изложение данной нормы и применение в данной статье словосочетания "в частности" позволяет сделать вывод, что данный перечень не является закрытым и не препятствует возможности применения норм, содержащихся в главе 33 ГПК РФ, при восстановлении прав по утраченным ордерным ценным бумагам. В настоящее время представляется необходимым разработать общий подход к восстановлению прав по утраченным ценным бумагам при отсутствии спора о существовании, содержании и форме овеществления выраженных в них прав, причем порядок вызывного производства должен применяться лишь тогда, когда невозможно применить последавностное удовлетворение или существуют достаточные основания для восстановления ценной бумаги. Законодательное закрепление такой процедуры позволит не повторять в нормативных документах о конкретных видах ценных бумаг правила восстановления прав по утраченным ценным бумагам, что позволит сделать ссылку на соответствующие статьи и установить необходимые сроки и условия восстановления утраченных прав.

Заключение

Юридический подход состоит в вычленении из широкого круга документов, удостоверяющих имущественные права, конкретных документов, которым присваивается статус ценной бумаги, во многом исходя из существующего мирового опыта. Отличие статуса документа как ценной бумаги от других документов. Удостоверяющих имущественные права, состоит, во-первых, в том, что этот статус может устанавливаться только законом или в определенном им порядке, т.е. ценная бумага – это титул высшего уровня нормотворчества, а все другие виды титулов- это более низкое уровни юридических документов; а во вторых. Ценная бумага есть не только представитель имущественных прав, не только их и имущество как таковое.

Ценная бумага – результат отделения функций собственника на действительный капитал от функций управления этим капталом в результате развития крупного капиталистического производства.

Ценная бумага – это представитель действительного капитала (в случае государственных ценных бумаг- косвенный представитель), который может быть использован и как ссудный, и как промышленный, и как товарный капитал, но сама по себе ценная бумага есть форма вложения ссудного капитала.

Ценная бумага существует только сфере обращения, в которой она совершает свой кругооборот: выпуск, обращение и гашение. Обращение ценной бумаги позволяет действительному капиталу, представителем которого она является, максимально сосредоточится на производстве прибавочной стоимости.

Ценная бумага имеет присущею ей потребительную стоимость, которая коренится не в ее материальном содержании, а в имущественных правах. Мерой потребительной стоимости ценной бумаги является ее качество, которое проявляется в трех основных свойствах: ликвидности, доходности риске.

Ликвидность есть форма выражения права на передачу (обращение) ценной бумаги. Доходность есть проявление капитальной природы ценной бумаги, двойственный характер которой выражается в двух формах ее дохода: начисляемого дохода и дифференциального дохода. Риск отражает неопределенность, присущего ценной бумаге как инструменту рынка.

Ценная бумага в отличие от обычного товара имеет стоимости и соответствующие им две цены: нарицательную стоимость и напоминал; рыночную стоимость и рыночную цену.

Ценная бумага может существовать в бумажной или безбумажной форме. Время существования ценной бумаги как исторического вида может исчисляться столетиями. Срок существования конкретной ценной бумаги определяется временем ее кругооборота.

Владелец действительного капитала обменивает его на ценную бумагу. Это означает приобретение им соответствующих имущественных (не имущественных) прав, позволяющих иметь отвечающие его интересам имущественные и другие выгоды, прежде всего в виде получения права на доход.

Ценная бумага дает ее владельцу две группы прав:

а) права, вытекающие из капиталистической сути ценной бумаги:

право на возврат номинала (в денежной или товарной форме);

право получения начисляемого дохода;

право передачи ее другому владельцу;

б) дополнительные права, вытекающие из условий экономической конкуренции:

права в области управления и контроля за деятельностью обязанного по ценной бумаге лица;

права обмена на другие ценные бумаги;

права преимущественного и (или) льготного приобретения новых ценных бумаг;

права досрочного изъятия из обращения;

права на дополнительную информацию и т.п.

Юридические виды российских ценных бумаг объединяются в шесть основных экономических видов: акция, облигация, вексель, закладная, коносамент, складское свидетельство.

В зависимости от того, какой капитал, и какую стадию его функционирования отражают ценные бумаги, они делятся на классы: долевые (акции) и долговые. Долговые ценные бумаги делятся на ценные бумаги как представители капитала в товарной и в денежной формах. Отражением различных фаз движения товарного капитала являются вексель (товарный), складское свидетельство и коносамент. Долговые ценные бумаги как представители денежного капитала исторически разделились на вексель (финансовый), облигации и закладные в зависимости от сочетания форм выплаты дохода по ним и возврата капитала. Однако развитие все новых конкретных форм этих долговых ценных бумаг стирает ранее существовавшие различия между ними, высвечивая их единую экономическую природу, внутри которой ценные бумаги различаются по экономическим признакам, или экономическому содержанию, которое лежит в основе их деления на группы, виды и подвиды.

Список нормативных актов

1. Конституция Российской Федерации 2000г.

2. Гражданский кодекс Российской Федерации, часть первая 2005г.

3. Гражданский кодекс Российской Федерации, часть вторая 2005г.

4. Гражданский кодекс Российской Федерации, часть третья 2001г.

5. Федеральные законы "О рынке ценных бумаг" 2000г

6.Федеральный закон РФ "Об ипотеке (залоге недвижимости)"

7. Федеральный закон 2001г. № 156-ФЗ "Об инвестиционных фондах"// Собрание законодательства РФ. 2001. № 49.

8. Федеральный закон РФ 2001г. № 147-ФЗ "О введение в действие части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации" // Собрание законодательства РФ. 2001г.

9. Гражданский процессуальный кодекс РФ с 2002г.

10. Налоговый кодекс РФ 2003г.

Список литературы

11. Гражданское право. Том II 3-е издание; под ред. Е.А.Суханова; М., Волтерс Клувер, 2004

* + 1. Коммерческое (предпринимательское) право.; В.Ф.Попондуполо; М.: 2006
    2. Андреев В.В. Правовое регулирование рынка ценных бумаг//Бухучет, № 2, 2000
    3. Г.В. Плеханов Рынок ценных бумаг 2-е издание, под рек. В.А. Галанова, А.И. Басова 2003,год.
    4. Агарков М. М. Учение о ценных бумагах //М.: 2003

16. Белов В. А. Ценные бумаги в российском гражданском праве //М.:, 2006

17. Васильев В.В. Российский рынок ценных бумаг //Закон , № 1, 2006

18. Демушкина Е.К. Ценные бумаги// М., 2001

19. Демьянова Н.Н. Что такое ценная бумага // Рынок ценных бумаг 2005г.

20. Елисеев И.В. Денежные документы // Эксперт, 2000 №3

21. Пантелеев П.С. Рынок Ценных бумаг //М.: 2004

22. Семилютина Н.О. Государственные ценные бумаги. Проблемы эмиссии и обращения //Право и экономика, № 2; 3; 4, 2002

23.Ступаков Н.Л. Государственное регулирование рынка ценных бумаг// Право и экономика, № 21-22, 2004

24. Ступаков Н. Л. Рынок ценных бумаг и иностранные инвестиции //Право и экономика, № 1, 2000

25. Пантелеев С.С. Рынок ценных бумаг //М., 2001г.

Список сокращений

ГК- Гражданский кодекс

РФ- Российская Федерация

ГПК- Гражданский процессуальный кодекс

АБЗ.- Абзац

СТ.- Статья

П.- Пункт

ГЦБ- Государственные ценные бумаги

КоАП- Кодекс об административных правонарушениях

РТС- Российский торговый система

ЭВМ- Электронная вычислительная машина

УК-Уголовный кодекс

ГКО- Государственные краткосрочные облигации ФАС России – Федеральная антимонопольная служба

ФТС России - Федеральная служба тарифам

БЦБ - Бездокументарные ценные бумаги

ЦБ РФ - Центральный банк РФ

ГКО – Государственные краткосрочные бескупонные облигация

СРО - Саморегулируемое организации

ГЦБ - Государственные ценные бумаги

ОРЦБ – Организованный рынок ценных бумаг