**Банковское право в системе российского права**

Шестакова Елена Владимировна соискатель Академии управления МВД России

В настоящее время появляется потребность в межотраслевой теории банковского права как обобщенной конструкции, позволяющей и с научной, и с практической стороны обобщить накопленный опыт правового регулирования валютных отношений и определить дальнейшие пути его развития. Все общественные отношения, регулируемые валютным законодательством, независимо от сферы применения, от принадлежности к той или иной отрасли права, имеют общие черты. На уровне же отраслей права проявляются специфические особенности, диктуемые их содержательной стороной (предметом и методом правового регулирования). Существует множество различных мнений относительно понятия банковского права и его места в системе российского права. Под системой права понимается его внутреннее строение, которое выражается в единстве и согласованности действующих в государстве правовых норм и вместе с тем в разделении права на относительно самостоятельные части в виде отраслей, подотраслей права и правовых институтов. Под отраслью права, как элемента системы права, понимается совокупность обособленных юридических норм, регулирующих качественно специфический вид общественных отношений [1].

Таким образом, система права характеризуется определенным внутренним строением, расположением правовых норм по отраслям, подотраслям и институтам [2].

Полагаем, что банковское право представляет собой совокупность юридических норм, обладающих определенной степенью обособленности и регулирующих однородные общественные отношения, складывающиеся в процессе функционирования банковской системы, возникновения и развития различных ее элементов. При этом способы правового регулирования правоотношений с участием банков и иных кредитных организаций обладают определенной спецификой, обусловленной тем, что банковское право регулирует как деятельность коммерческих кредитных организаций, так и деятельность ЦБ РФ и его территориальных учреждений. Причем на коммерческие банки законодатель возлагает ряд контрольных функций, не свойственных коммерческим организациям (например, на уполномоченные банки - функции агента валютного контроля). Указанная специфика обусловливает сочетание в определенной пропорции таких способов правового воздействия на субъектов банковских правоотношений, как властное предписание, предоставление возможности самостоятельно определять взаимоотношения с другими участниками правоотношений, рекомендации определенного поведения. Однако в целом следует согласиться с точкой зрения о том, что общественные отношения, которые регулируются нормами банковского права, еще не являются настолько своеобразными, чтобы смогли составить предмет отдельной отрасли права [3].

Интересным представляется взгляд на банковское право, высказанный Г.А. Тосуняном [4], который, детально анализируя данную проблему, приходит к выводу о том, что банковское право представляет собой комплексную отрасль законодательства, постепенно перерастающую в отрасль права. Заслуживают внимания его выводы о том, что под указанной отраслью законодательства понимается, с одной стороны, совокупность гражданско-правовых норм, регулирующих товарно-денежные отношения, складывающиеся при осуществлении банками и иными кредитными организациями деятельности в кредитно-финансовой сфере, а с другой - совокупность административно-правовых норм или точнее финансово-правовых норм, регулирующих управление государственными финансами со стороны субъектов банковской системы [5].

Более адекватной, на наш взгляд, является точка зрения, высказанная Г.А. Тосуняном в пояснительной записке к Проекту программы учебного курса Основы банковского права Российской Федерациил для юридических и экономических вузов, согласно которой конкретные проявления банковских правоотношений, в конечном итоге, оказываются проявлениями правоотношений гражданского, финансового или хозяйственного права [6]. Вопрос о статусе банковского права до сих пор является спорным в юридической литературе. В российской гражданско-правовой науке традиционно рассматривают банковское право как часть гражданского права. Так, О.С. Иоффе выделяет среди гражданских обязательств группу обязательств по кредитованию и расчетам [7].

И.С. Гуревич полагал, что банковское право Г это подотрасль финансового права, т.е. как совокупность родственных институтов данной отрасли права, которые регулируют общественные отношения, возникающие в процессе осуществления банковских операций, направленных на обеспечение хозяйственной деятельности организаций и обслуживание граждан [8]. Ряд известных авторов придерживаются точки зрения, согласно которой банковское право представляет собой составную часть хозяйственного права. Например, по мнению М.Л. Когана, отношения, в которых участвуют банки, являются хозяйственно-правовыми [9]. И.А. Танчук рассматривает кредитные правоотношения как часть хозяйственного права, включая кредитные обязательства в группу хозяйственных обязательств по передаче имущества во владение, пользование, распоряжение с условием возврата равноценного имущества [10].

М.М. Агарков по этому поводу писал, что ...в составе Хозяйственного права принято различать Гражданское право и Торговое право, которые обычно разъединяют в качестве предметов преподавания... Банковское право, в основном, представляет собой специальный отдел Торгового права, посвященный банкамл [11]. Г.А. Ухтуев считает, что банковское право представляет собой комплексный институт, в котором ведущее место занимают нормы гражданского и торгового права, регулирующие организацию банковской деятельности и осуществление банковских сделок, имущественные отношения, складывающиеся между банком и клиентурой [12]. По поводу точек зрения М.М. Агаркова и Г.А. Ухтуева можно отметить, что понятия торговое правол и хозяйственное правол являются взаимопересекающимися, причем понятие хозяйственное правол является более широким и по своему содержанию охватывает торговое право, что подтверждается историческим развитием указанных понятий и содержанием предмета их правового регулирования [13]. По мнению Л.Г. Ефимовой, банковская деятельность регулируется нормами различных отраслей права, преимущественно гражданского, финансового и административного [14].

Н.В. Сапожников [15] считает, что банковское право не является отраслью права, а представляет собой комплексную отрасль законодательства, состоящую из правовых норм различных отраслей права и включающую в себя нормы как публично-правового, так и частноправового характера. Но как и в любой комплексной отрасли законодательства, претендующей на определенную самостоятельность, существует некое ядро правовых норм, составляющих его сущность. В банковской системе основным элементом и основным субъектом собственно банковской деятельности является коммерческий банк. Наибольшая часть банковского законодательства направлена именно на регулирование деятельности коммерческих банков, их взаимоотношений друг с другом, клиентурой и государственными органами. Основной целью деятельности банка является извлечение прибыли в результате осуществления в соответствии с разрешением (лицензией) Центрального банка РФ (Банка России) предусмотренных Федеральным законом О банках и банковской деятельностил банковских операций.

Таким образом, по мнению Н.В. Сапожникова, банковская деятельность подпадает под определение предпринимательской деятельности, данное в ст. 2ГК РФ, как самостоятельной, осуществляемой на свой риск деятельности, направленной на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке. Поскольку коммерческие банки являются субъектами предпринимательской деятельности, то и их деятельность, по мнению данного автора, должна регулироваться преимущественно нормами предпринимательского (хозяйственного) права, т.е. совокупностью правовых норм, регулирующих предпринимательские отношения и тесно связанные с ними иные, в том числе некоммерческие отношения, а также отношения по государственному регулированию экономики в целях обеспечения интересов государства и общества [16]. Такое регулирование способно на единой основе охватить как общественные отношения, складывающиеся по вертикали между коммерческими банками и органами государства, так и по горизонтали между коммерческими банками и их клиентами.

Поскольку коммерческие банки являются субъектами предпринимательских и иных хозяйственных правоотношений, а также учитывая, что ядром банковского законодательства является регулирование именно хозяйственной деятельности коммерческих банков и иных кредитных организаций, Н.В. Сапожников делает вывод о принадлежности банковского правал к хозяйственному праву. Относительно родовой принадлежности банковского права нам представляется более взвешенной точка зрения Л.Г. Ефимовой, согласно которой банковская деятельность, будучи комплексной и системной регулируется нормами различных отраслей права, главным образом финансового, гражданского, хозяйственного и административного [17], а следовательно банковское право можно считать комплексным, межотраслевым правовым институтом.

**Список литературы**

[1] Хропанюк В.Н. Теория государства и права. - М., 1993. С. 213, 216.

[2] Вопленко Н.Н. Общая теория права. - Нижний Новгород, 1993. С. 241-242.

[3] Ефимова Л.Г. Банковское право. - М.: БЕК, 1994. С. 4.

[4] Тосунян Г.Л. Банковское дело и банковское законодательство в России: опыт, проблемы, перспективы. - М., 1995. С. 200.

[5] Тосунян Г.Л. Указ. раб. С. 200-201.

[6] Государство и право. 1995. Ж11. С. 33.

[7] Иоффе О.С. Обязательственное право. - М., 1975. С. 23-26.

[8] Гуревич И.С. Очерки советского банковского права. - Л., 1952. С. 16, 26.

[9] Коган М.Л. Правоотношения между Госбанком и объединениями // Советское государство и право. 1974. Ж 1. С. 60.

[10] Абова Т.Е., Ефимочкин В.П., Танчук И.А. Хозяйственные обязательства. - М., 1970. С. 36.

[11] Агарков М.М. Основы банковского права. - М., 1929. С. 10.

[12] Ухтуев Г.А. Банковское право. - М., 1990. С. 8, 14.

[13] Торговое право (первоначально jus mercaturaeл Д право торговцев) - совокупность правовых норм, регулирующих деятельность, осуществляемую в качестве промысла с целью извлечения прибыли (Гражданское и торговое право капиталистических государств / Под ред. Е.А. Васильева. - М., 1993. С. 16-17).

[14] Ефимова Л.Г. Указ. соч. С. 5.

[15] Сапожников Н.В. Правовые проблемы валютного кредитования // Закон. 1997. Ж2.; См. также: Сапожников Н.В. Экономическая основа и правовая природа валютного контроля // Дело и право. 1996. Ж 8.

[16] Мартемьянов B.C. Хозяйственное право. - М.: БЕК, 1994. Т. 1. С. 1.

[17] Ефимова Л.Г. Указ. соч. С. 5.