ЦЕНТРОСОЮЗ РОССИИ

САРАНСКИЙ КООПЕРАТИВНЫЙ ИНСТИТУТ

# МОСКОВСКОГО УНИВЕРСИТЕТА ПОТРЕБИТЕЛЬСКОЙ КООПЕРАЦИИ

Кафедра истории государства и права

## Доклад

На тему: «Ценные бумаги их сущность и функции».

### Выполнил: студент гр. БА-21

Марычев А.В.

Проверил: к.и.н. Кечайкина Е.М.

# САРАНСК 2003

**План**

Введение\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_3

1.1 Ценная бумага\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_3

1.2 Акции\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_8

1.3 Профессиональная и предпринимательская деятельность на рынке ценных бумаг\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_9

1.4Признаки ценной бумаги\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_12

# Заключение\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_18

**ВВЕДЕНИЕ.**

10 лет назад наша страна вступила на путь экономических преобразований, целью которой является переход к капиталистическим отношениям в экономике, доказавшим, что частная собственность работает гораздо эффективнее государственной – «общенародной». Поэтому стали продавать государственную собственность в частные руки, существующей в настоящее время преимущественно в форме акционерного капитала.

Многие владельцы акций предприятий хотят чтобы ценные бумаги ощутимый легальный доход. Такое положение происходит потому, что не имеют ни опыта, ни стимулов для такой деятельности

**1.1 Ценная бумага**- это документ ( или запись в специальном реестре), удостоверяющий, с соблюдением установленной формы и обязательных реквизитов, имущественные и неимущественные права, которые можно:

а) удостоверить (например, получить выписку из реестра, которая кстати, сама по себе ценной бумагой не является);

б)осуществить (путем получения дохода или участия в управлении акционерным обществом);

в) уступить другим лицам ( продать, подарить, заложить).

Некоторые виды ценных бумаг.

Эмиссионная ценная бумага - любая ценная бумага, в том числе бездокументарная, которая характеризуется одновременно следующими признаками: закрепляет совокупность имущественных и неимущественных прав, подлежащих удостоверению, уступке и безусловному осуществлению с соблюдением установленных настоящим Федеральным законом формы и порядка; размещается выпусками; имеет равные объем и сроки осуществления прав внутри одного выпуска вне зависимости от времени приобретения ценной бумаги. имеет равные объем и сроки осуществления прав внутри одного выпуска вне зависимости от времени приобретения ценной бумаги.

Облигация - эмиссионная ценная бумага, закрепляющая право ее владельца на получение от эмитента облигации в предусмотренный в ней срок ее номинальной стоимости или иного имущественного эквивалента. Облигация может также предусматривать право ее владельца на получение фиксированного в ней процента от номинальной стоимости облигации либо иные имущественные права. Доходом по облигации являются процент и / или дисконт.

Именные эмиссионные ценные бумаги - ценные бумаги, информация о владельцах которых должна быть доступна эмитенту в форме реестра владельцев ценных бумаг, переход прав на которые и осуществление закрепленных ими прав требуют обязательной идентификации владельца. 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, 386 ГК). В такой ситуации прежний владелец именной ценной бумаги отвечает перед новым владельцем только за действительность требования, удостоверенного ценной бумагой, но не несет ответственности за фактическое неисполнение этого требования обязанным лицом (п. 2 ст. 146, ст. 390 ГК). Например, передача новому владельцу акций (являющихся в нашем обороте именными) будет означать, что прежний владелец отвечает перед приобретателем за правильность оформления своего членства в соответствующем акционерном обществе, но не несет перед ним никакой ответственности за невыплату дивидендов или банкротство общества. Таким образом, именные ценные бумаги обладают осложненной оборотоспособностью, что отличает их от предъявительских ценных бумаг, оборотоспособность которых с этой точки зрения является повышенной.

Эмиссионные ценные бумаги на предъявителя - ценные бумаги, переход прав на которые и осуществление закрепленных ими прав не требуют идентификации владельца.

#### Депозитный (сберегательный) сертификат

ценная бумага, удостоверяющая сумму вклада, внесенного в кредитную организацию, и права вкладчика (держателя) сертификата на получение по истечении установленного срока суммы вклада и обусловленных в сертификате процентов. Владельцами могут быть резиденты и нерезиденты в соответствии с условиями выпуска. Выпуск - в валюте РФ, в разовом порядке или сериями, именными и на предъявителя . Обращение только на территории РФ Не могут служить расчетным или платежным средством за проданные товары или оказанные услуги . Срок обращения депозитного сертификата - до одного года, сберегательного сертификата - до трех лет. Денежные расчеты по купле-продаже депозитных сертификатов, выплат сумм по ним производится в безналичном порядке, сберегательных сертификатов - в безналичном порядке и наличными средствами .

Вексель – долговое обязательство, выражающее обещание заёмщика (векселедержателя) уплатить определённую денежную сумму кредитору (векселедержателю). Простой вексель (тратта) представляет собой письменный приказ трассанта (векселедержателя) трассату об уплате последним денежной суммы третьему лицу (ремитенту).

Сертификат акций – ценная бумага, которая является свидетельством владения поименованного в нём лица определённым числом акций. Акционеру бесплатно выделяется один сертификат на все принадлежащие ему акции в случае их полной оплаты. Дополнительные сертификаты выделяются за определённую плату. Сертификат имеет следующие реквизиты: номер, количество акций, номинальная стоимость, наименование эмитента, статус эмитента, категория акций наименование(имя) владельца, ставка дивиденда (привилегированной акции), подписи двух ответственных лиц общества, печать общества, условия обращения, наименование и местонахождение общества, и регистратора бумаг, наименование банка или агента (на обороте). Передача сертификата от одного лица другому означает совершение сделки и переход права собственности на акции только в случае регистрации операции в установленном порядке.

Чек – ценная бумага, содержащая письменный приказ чекодателя плательщику произвести платёж чекодателю в размере указанной в размере указанной денежной суммы. Лицо, выдавшее чек, именуется чекодателем; лицо, являющееся владельцем чека, -чекодателем. Плательщиком выступает банк. Виды чеков:

* чек на предъявителя
* ордерный чек
* именной чек

В ордерной ценной бумаге назван субъект удостоверенного ею права, что сближает ее с именной бумагой. Однако это лицо не только само вправе осуществить это право, но и назначить своим распоряжением, или приказом ("ордером"), другое управомоченное лицо. Иначе говоря, такая ценная бумага, по сути, заранее рассчитана на возможность ее передачи (отчуждения) иному владельцу, то есть на необходимую оборотоспособность. При этом и новый владелец не лишается возможности в свою очередь передать такую бумагу другому приобретателю. Однако любой из владельцев ордерной ценной бумаги, осуществивший ее передачу с помощью необходимой для этого передаточной надписи, становится ответственным перед управомоченным по бумаге лицом не только за существование (то есть действительность) права, но и за его осуществление (абз. 1 п. 3 ст. 146 ГК). Иначе говоря, к любому из таких лиц управомоченный по ценной бумаге сможет предъявить свои требования, что, естественно, повышает его уверенность в реальном исполнении прав, выраженных ценной бумагой, - ведь фактически он получает в лице прежних владельцев бумаги дополнительных, новых должников.

Индоссант - лицо, осуществляет передаточную надпись в ордерной бумаге, и несет иответственность за исполнимость, выраженных ценной бумагой прав, то есть попадает в положение солидарного должника по этой бумаге. Правда, он может освободиться от такой ответственности путем совершения специальной оговорки к передаточной надписи ("без оборота на меня"), но такая оговорка может смутить приобретателя ордерной ценной бумаги, наведя его на мысль, что прежний владелец бумаги сам не очень уверен в осуществимости предусмотренного в ней исполнения. Новый владелец ордерной ценной бумаги - индоссат - сам вправе либо передать ее таким же образом другому приобретателю, либо установить, что исполнение по ней должно последовать не по его приказу, а по приказу иного лица. Таковы, например, отношения по переводному векселю (тратте), который становится удобным орудием кредита, способным обслуживать потребности многих займодавцев и плательщиков.

Применение к бездокументарным ценным бумагам вещно-правовых способов защиты гражданских прав. Простой анализ природы подобных бумаг позволяет сделать вывод о невозможности применения к ним вещно-правовых способов защиты прав их владельцев. Спецификой бездокументарных ценных бумаг является как раз отсутствие самой ценной бумаги как материального объекта. Восполнить этот наиболее существенный "недостаток" бездокументарных бумаг не может даже объективно выраженная фиксация прав в реестре. В связи с этим более чем спорным следует признать предложенное в ст.2 Федерального закона от 20 апреля 1996 г. "О рынке ценных бумаг" решение вопроса о владельце бездокументарных ценных бумаг как о лице, которому ценные бумаги принадлежат на праве собственности или ином вещном праве. Даже если допустить, что к фиксации прав могут быть применены правила о ценных бумагах, то никакое восполнительное применение не сможет легализовать применение к имущественным правам, хотя бы и объективно зафиксированным в специальном реестре, общих положений гражданского права о собственности и иных вещных правах.

Необходимо отметить, что существующая судебно-арбитражная практика заняла иную позицию по указанному вопросу. Так, решением Арбитражного суда Краснодарского края удовлетворено исковое требование акционерного общества "Даополис" к товариществу с ограниченной ответственностью "Завод подшипник" о признании права собственности на акции, выпущенные эмитентом в бездокументарной форме. В этом и подобных ему случаях правоприменительная практика исходит из юридической абстракции, состоящей в том, что к фиксации прав в бездокументарной форме относятся как к объективно существующей ценной бумаге ("как бы ценная бумага"), при условии, что ее выпуск прошел государственную регистрацию в установленном законом порядке. Такую юридическую конструкцию предлагает также и действующее специальное законодательство, запрещая оборот эмиссионных ценных бумаг, выпуск которых не прошел государственной регистрации (см., например, п.36 Стандартов эмиссии акций при учреждении акционерных обществ, дополнительных акций, облигаций и их проспектов эмиссии, утвержденных постановлением Федеральной комиссии по рынку ценных бумаг N 19 от 17 сентября 1996 г.).

С теоретической точки зрения остается сомнительной возможность в случае с бездокументарными ценными бумагами защищать права обладателя соответствующих имущественных прав посредством предъявления вещно-правовых исков.

Бездокументарная форма обыкновенных именных ценных бумаг. Любая ценная бумага, кроме обыкновенной, обладает свойством публичной достоверности. Здесь необходимо упомянуть, что существующие в ст.ст.145 и 146 ГК РФ положения об именной ценной бумаге заранее лишают ее этого свойства, поскольку предусматривают в качестве условия передачи удостоверенных ей прав соблюдение общих положений гражданского права о цессии, а значит, исключают ограничение возражений обязанного лица против прав держателя ценной бумаги, основанных на прежних его отношениях с цедентом. В этом смысле именная ценная бумага, как она определена в действующем ГК РФ, наиболее близка по своему содержанию к обыкновенной именной ценной бумаге и ее причисление к разряду ценных бумаг в теории изначально оправдывалось лишь одним общим с ними свойством - осуществимостью выраженных в ней прав только при условии предъявления оригинала ценной бумаги. Нужно ли говорить, что с момента появления возможности выпуска именных (т.е. обыкновенных именных) ценных бумаг в бездокументарной форме исчезает сам смысл их существования. Ведь в итоге мы получаем обыкновенную цессию имущественного права, которая при этом должна подчиняться законодательству о ценных бумагах, что, в отличие от цессии, также требует дополнительной фиксации прав в реестре.

Выпуск в бездокументарной форме ордерных ценных бумаг. Потенциально возможный выпуск в бездокументарной форме ордерных ценных бумаг открывает простор бездокументарным векселям. Такой возможностью не замедлила воспользоваться федеральная комиссия по рынку ценных бумаг, утвердив своим постановлением N 5 от 21 марта 1996 г. Положение об обращении бездокументарных простых векселей на основе учета прав их держателей. Совершенно очевидно, что данный документ противоречит положениям Единообразного закона "О переводном и простом векселе" и нарушает международные обязательства СССР по Женевской вексельной конвенции 1930 года, на что было указано в телеграмме ЦБ РФ от 5 июля 1996 г. N 99-96, запретившей применять бездокументарные векселя в качестве формы обязывания коммерческих банков, а также совершать сделки с ними.

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 владельцах и содержании принадлежащих им прав производятся в памяти ЭВМ в форме записи бухгалтерского счета. Данная ситуация ставит вопрос о возможности применения к таким способам фиксации прав традиционных общих правил о ценных бумагах, поскольку они нередко именуются теперь "бездокументарными" ("безбумажными") ценными бумагами.

Но и в этих случаях речь не может идти об обычных ценных бумагах и рассчитанных на них правилах. Ведь "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.

1**.2 Акции**

**Акция** - эмиссионная ценная бумага, которая подтверждает право акционера участвовать в управлении обществом, в его прибылях и распределении остатков имущества при ликвидации акционерного общества. Степень участия каждого акционера определяется номинальной стоимостью и количеством приобретенных акций. Акция является именной ценной бумагой

Именные ЭЦБ- ценные бумаги, для которых: информация о владельцах должна быть доступна эмитенту в форме реестра владельцев ценных бумаг переход прав и осуществление закрепленных ЦБ прав требуют обязательной идентификации владельца

Акции в подавляющем большинстве случаев выпускаются как именные бездокументарные ценные бумаги, то есть в виде записи в реестре, которая закрепляет права акционера на получение части прибыли акционерного общества в виде дивидендов. Права на акции удостоверяются записями на счетах в специальном реестре – списке владельцев с указанием количества, номинальной стоимости принад-лежащих им ценных бумаг, составленном по состоянию на любую конкретную дату и позволяющем идентифицировать этих владельцев по паспортным данным, адресу, образцу подписи.

В нашей стране получили распространение акции двух видов – обыкновенные и привилегированные. При этом, привилегированные акции – это акции, бесплатно выданные трудовому коллективу в процессе приватизации. Владельцу привилегированных акций обеспечивается преимущества по выплате дивидендов и ликвидационной стоимости (когда акционерное общество ликвидируется), не имеют право голоса на собрании. Но в ряде случаев они могут быть голосующими - когда решается вопрос реорганизации общества, изменяется устав в части прав владельцев привилегированных акций и, когда по ним не выплачиваются дивиденды.

Акционеры, независимо от числа акций, имеют право:

- участвовать в общем собрании акционеров с правом голоса по всем вопросам;

* на получение дивидендов и на часть имущества в случае ликвидации акционерного общества;
* на выкуп акций при определенных обстоятельствах;
* на доступ к документам общества (в том числе на получение их копий) согласно установленным законом перечню(уставов, годовой отчет, протоколы собраний и т.д.).

**1.3 Профессиональная и предпринимательская** **деятельность на рынке ценных бумаг**

Вопрос о регулировании рынка ценных бумаг - один из наиболее важных ныне в России, поскольку его постановка обусловлена появлением новых отношений. Решить его государство взялось изданием Федерального закона "О рынке ценных бумаг", в котором сформулирована единая концепция регулирования этих правоотношений.

Данная концепция, очевидно, в силу своей необычности не всегда понимается правоприменителями. С этим пришлось, в частности, столкнуться Правительству Республики Мордовия, когда оно, руководствуясь ст.38 Федерального закона, приостановило (то есть временно запретило) деятельность АО "Компания Дрим Инвест" по скупке акций АО "Биохимик", производящего пенициллин и другие лекарственные препараты.

В своем решении Правительство Республики Мордовия исходило из того, что Закон запретил отдельные виды предпринимательской деятельности, в частности деятельность по скупке большого количества акций с целью получения по ним прибыли.

"Компания Дрим Инвест" не согласилась с таким пониманием Федерального закона и обратилась в арбитражный суд республики с иском.

Суть спора заключалась в том, как понимать термины "профессиональная деятельность на рынке ценных бумаг" и "предпринимательская деятельность на рынке ценных бумаг". Если эти два термина обозначают одно и то же понятие, то деятельность по скупке акций с целью последующего получения по ним прибыли в форме дивидендов не запрещена законом и решение Правительства Республики Мордовии ошибочно. Если же это два разных понятия, то решение вынесено правильно, так как законом запрещены все виды предпринимательской деятельности с ценными бумагами, за исключением тех, что оговорены в Федеральном законе "О рынке ценных бумаг".

В ст.2 Федерального закона нет определения названных понятий. Именно поэтому нормы закона истолковываются неверно, в результате чего совершаются и неправомерные действия.

Неправильность толкования понятий "профессиональная деятельность на рынке ценных бумаг" и "предпринимательская деятельность на рынке ценных бумаг" состоит в том, что их отождествляют, считая, что это - два термина, обозначающих одно и то же понятие. Однако анализ законодательства приводит к совершенно иным выводам.

Хотя Федеральным законом понятие "профессиональная деятельность на рынке ценных бумаг" не определено, выяснить, что под ним следует понимать, можно, сопоставив между собой те нормы, в которых данный вид деятельности упоминается.

В Федеральном законе (ст.2) профессиональная деятельность упоминается в связи с определением термина "профессиональный участник рынка ценных бумаг". Из данной нормы видно, что под профессиональной деятельностью понимаются те виды деятельности, которые перечислены в главе 2 Закона.

Для занятия этими видами деятельности в соответствии с анализируемым законом необходимо получение у специально уполномоченных на то органов специального разрешения (лицензии). Данная норма полностью соответствует норме права, сформулированной в п.1 ст.49 Гражданского кодекса РФ, которая носит более общий характер. Она предписывает, что "отдельными видами деятельности, перечень которых определяется законом, юридическое лицо может заниматься только на основании специального разрешения (лицензии)".

При определении понятия "предпринимательская деятельность на рынке ценных бумаг" ныне следует руководствоваться, на наш взгляд, определением, данным понятию "предпринимательская деятельность", которое является более общим.

Предпринимательская деятельность определяется в п.1 ст.2 ГК. Под ней понимается самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг. Из этого определения видно, что вся профессиональная деятельность на рынке ценных бумаг, определяемая в Федеральном законе "О рынке ценных бумаг", подпадает под понятие предпринимательской деятельности. Следовательно, профессиональная деятельность на рынке ценных бумаг является предпринимательской.

Такое утверждение, однако, не дает права на отождествление двух различных понятий: "профессиональная деятельность на рынке ценных бумаг" и "предпринимательская деятельность на рынке ценных бумаг". Последнее из этих понятий несколько шире, поскольку в него входят некоторые виды деятельности, которые не включает в себя профессиональная деятельность.

Так, деятельность по скупке акций предприятий, о которой мы упоминали ранее, сегодня ведут многие коммерческие организации без наличия необходимой для этого лицензии. Сделки по скупке акций совершаются ими с различными лицами и подчинены конкретной цели - создать определенный (желательно контрольный) пакет акций.

Данную деятельность следует рассматривать как предпринимательскую, поскольку она соответствует всем ее признакам: осуществляется самостоятельно; на свой риск; с целью получения прибыли от пользования имуществом (каковым в данном случае являются акции). Учитывая, что эта деятельность развертывается на рынке ценных бумаг, вполне естественно считать ее предпринимательской деятельностью на рынке ценных бумаг.

По первому варианту среди работников по закрытой подписке распространялись акции, в сумме, не превышающие 40% уставного капитала, из них 25% - льготных, неголосующих акций, которые раздавались работникам бесплатно. Руководители предприятия могли получить акции в размере 5% уставного капитала через опцион. Кроме того, работники могли выкупить еще 10% уставного капитала, приобретая акции с 30%-ной скидкой от номинала в течение трех лет.

При втором варианте до 51% уставного капитала продавалось работникам предприятия в виде акций по закрытой подписке. Остальное поступало в открытую продажу.

Третий вариант предоставлял право инициативной группе работников при голосовании других членов трудового коллектива в течение года приватизировать предприятие и не допустить его банкротства, обеспечивая таким образом его успешную работу. При выполнении этого условия и по истечении года эта группа имела право приобрести 20% уставного капитала в виде обыкновенных акций по их номинальной стоимости. В качестве гарантии выполнения договора в виде залога вносилось имущество, принадлежащее членам группы на правах частной собственности. При этом варианте всем работникам предприятия продавались обыкновенные акции в размере 20% уставного капитала со скидкой 30% номинальной стоимости и предоставлением рассрочки по оплате на 3 года.

Принятый 14 июля 1992 г. Указ Президента Российской Федерации N 623 "О мерах по продаже и оздоровлению несостоятельных государственных предприятий (банкротов) и применения к ним специальных процедур" можно рассматривать как еще один вариант приватизации. Согласно этому Указу, в случае успеха предприятие становилось собственностью предпринимателя, осуществившего санацию, или осталось в государственной собственности, если санация проводилась под руководством управляющего, назначенного предпринимателем. В случае неудачи этой процедуры предусматривалась фактическая ликвидация и последующее исключение предприятия-банкрота из государственного реестра.

С конца 1992 г. началась раздача приватизационных чеков-ваучеров. Получить ваучер имел право каждый гражданин России независимо от возраста. А ваучер, в свою очередь, давал право приобретать акции приватизируемых предприятий. Таким образом, по замыслу теоретиков приватизации, реализовывался принцип равных возможностей всем гражданам стать собственниками. Целями ваучерной приватизации провозглашалось быстрое перераспределение государственного капитала с его последующей переконцентрацией в руках эффективных собственников и реальных инвесторов.

Ваучерный этап приватизации способствовал тому, что государственная собственность распродавалась за бесценок. Так, если переконвертировать акции предприятий через ваучеры, использованные в механизме продажи, то получится, что РАО "ЕЭС России" стоит 640 395 тыс.долл. Крупнейший металлургический комбинат "Норильский никель", производящий значительную долю всего мирового объема цветных металлов, оценен в 465 581 тыс.долл., РАО "Газпром" - в 228 256 тыс.долл., Северное морское пароходство и Мурманский траловый флот оценены в 3 млн.долл. каждый, а 51% акций Тульского оружейного завода, крупнейшего в мире, оценены в 350 000 долл.

**1.4Признаки ценной бумаги**

Проанализируем каждый из признаков.

Права, удостоверяемые ценными бумагами. Общепризнанно, что бумага становится ценной не сама по себе, а потому, что удостоверяет право на что-то, имеющее ценность. В то же время проблема юридической природы удостоверяемых прав не находит однозначного решения ни в современной цивилистической науке, ни в законодательстве.

В соответствии с современной доктриной удостоверяемые ценными бумагами права могут быть обязательственными, вещными или корпоративными (права участия в акционерном обществе). Последние, по мнению большинства исследователей, являются комплексными, включая в себя как имущественные, так и личные неимущественные правомочия (в том числе определяющее для акции правомочие на участие в управлении делами АО).

По нашему мнению, так называемые "корпоративные права" (определяющие из которых носят личный характер) есть права по своей сути обязательственные (так, фактически акционер имеет по отношению к АО право требования обеспечения участия в общем собрании и т.д.). Таким образом, не существует "корпоративных прав" в виде особой группы, отличной как от вещных, так и от обязательственных прав.

Следует отметить принципиальную возможность нетрадиционного подхода к определению юридической природы "корпоративных прав".

Некоторые специалисты считают, что участники АО обладают, в числе прочих, вещными (хотя бы и "потенциальными") правами на имущество соответствующего юридического лица. С другой стороны, обнаруживается существенное подобие правомочий общего собрания акционеров (см. ст.103 ГК, ст.47 Федерального закона "Об акционерных обществах") и правомочий собственника имущества, находящегося в хозяйственном ведении юридического лица (см. ст.295 ГК РФ).

Сказанное позволяет выдвинуть гипотезу о существовании вещного права акционеров на имущество АО. В случае признания существования подобного права акции следует отнести к числу вещно-правовых ценных бумаг.

В дальнейшем мы будем придерживаться традиционной концепции юридического лица как собственника имущества и, следовательно, обязательственного характера всех "корпоративных прав".

Таким образом, удостоверяемые ценными бумагами права могут иметь обязательственный или вещный характер. Соответственно можно предложить следующую классификацию ценных бумаг по характеру удостоверяемых ими прав: а) вещно-правовые документы, удостоверяющие наряду с прочими вещные права на имущество (товарораспорядительные документы и т.п.); б) обязательственно-правовые ценные бумаги, удостоверяющие, в числе прочих, право требования имущества от обязанного лица, но не удостоверяющие вещных прав на это имущество. Последние, в свою очередь, можно подразделить на удостоверяющие в качестве основного: право требования денежной суммы (вексель, чек, облигация и т.д.); право требования ценных бумаг (опционы); право требования имущества, не являющегося индивидуально-определенным (облигация целевого займа); личные неимущественные права участия в управлении делами АО (акция).

Начало презентации. Как уже отмечалось, бумага становится ценной не сама по себе, а потому, что выражает право на что-то, имеющее ценность. В то же время ценной бумагой может быть признан не каждый документ, свидетельствующий о праве на ценность, а только тот документ, который право на ценность ставит в тесную связь с бумагой. Таким образом, предъявление бумаги (ее "презентация") оказывается необходимым для осуществления выраженного в ней права.

Необходимость такого предъявления бумаги имеет двоякое значение. Во-первых, предъявление бумаги необходимо кредитору для его легитимации в качестве субъекта выраженного в ней права. Во-вторых, лицо, обязанное по бумаге, может выполнить свою обязанность только в отношении предъявителя бумаги.

Описанное свойство является важнейшим в теории ценных бумаг и носит название "начало презентации".

Из-за необходимости соответствия ценной бумаги началу презентации в ней не может быть выражено правоотношение, в силу которого обе стороны взаимно приобретали бы права и обязанности, так как сторона, не владеющая бумагой, не сможет в этом случае осуществить принадлежащих ей прав.

Из начала презентации следует, что право собственности или иное вещное право на документ должно быть таким образом связано с правом, инкорпорируемым в нем, что без него оно не может быть ни осуществлено, ни передано (право "из бумаги" следует за правом "на бумагу"). Верно и обратное утверждение (т.е. право "на бумагу" следует за правом "из бумаги"). Невозможно осуществить передачу права на бумагу без права из бумаги и наоборот.

Изложенные положения активно используются в судебной практике, когда предпринимаются попытки искусственно "разорвать" связь между документом и соответствующим правом.

В то же время следует учитывать, что передача вещного права на бумагу либо права из бумаги не может быть приравнена к установлению правомочий по фактическому обладанию или осуществлению права из ценной бумаги. В самом деле, лицо, осуществляющее право из ценной бумаги на основании имеющихся у него полномочий, предоставленных обладателем вещного права на документ, не приобретает права на ценности по нему, равно как не всякий владелец документа является обладателем вещного права на него.

Существуют возражения против начала презентации, основанные на том, что есть акции и облигации, исполнение по которым в виде выплаты дивидендов или процентов гарантируется и без предъявления бумаги обязанному лицу.

По моему мнению, осуществляя исполнение без предъявления ценной бумаги, должник непосредственно не нарушает начала презентации, но фактически выводит отношения с кредитором из поля специального правового регулирования (законодательства о ценных бумагах), что означает применимость к таким отношениям общих норм гражданского законодательства в части распределения рисков (например, ст.312 ГК РФ).

Начало презентации в самом деле было бы нарушено лишь в случае осуществления права, удостоверенного ценной бумагой, без предъявления последней, т.е. при предъявлении требования обязанному лицу, без презентации соответствующей ценной бумаги. Вряд ли подобные действия управомоченного лица могут иметь место на практике, но в случае их совершения должник вправе не производить исполнения (иначе он, как и в предыдущем случае, будет нести риск исполнения ненадлежащему кредитору).

В аспекте начала презентации представляет интерес рассмотрение проблемы юридической природы "бездокументарных ценных бумаг".

В соответствии со ст.149 ГК РФ права, закрепляемые именной или ордерной ценной бумагой, могут фиксироваться в бездокументарной форме.

Очевидно, "бездокументарные ценные бумаги" в их понимании современным российским законодателем не могут являться объектами вещных прав, если мы желаем остаться в рамках континентальной правовой системы (данный факт - следствие того, что такие "бумаги" не могут быть отнесены к категории индивидуально-определенных вещей).

Не может быть признан вполне удачным и сам термин "бездокументарная ценная бумага", так как не следует смешивать понятия ценной бумаги и иных форм фиксации прав.

Итак, "бездокументарные ценные бумаги" следует рассматривать как одну из возможных форм фиксации прав (наряду с "документарными" ценными бумагами), в отношении которой отчасти (причем в меньшей степени) применимы нормы, касающиеся ценных бумаг, отчасти (точнее - в основном) - необходимо самостоятельное правовое регулирование, учитывающее обязательственно-правовую специфику данного способа фиксации прав.

На наш взгляд, существует принципиальная возможность практически полного применения имеющейся теории "документарных" ценных бумаг к иным способам фиксации информации (разумеется, при условии учета особенностей каждого из них).

Для реализации указанной возможности необходимо поставить целью обеспечение соответствия средств фиксации информации средствам ее обработки. В результате мы приходим к идее полной замены в необходимых случаях традиционных ценных бумаг иными носителями информации, другими словами - идее ввода в гражданский оборот обособленных носителей информации - аналогов ценных бумаг, объектов вещного права, которые бы соответствовали современным способам хранения и обработки информации (дискеты, лазерные диски и т.д.).

Очевидно, при подобном подходе оказывается применимым большинство классических положений, разработанных для ценных бумаг (начало презентации, публичная достоверность, аналог индоссамента и т.д.). В то же время снимаются ограничения, связанные с невозможностью существования "бездокументарных ценных бумаг" на предъявителя, являющиеся закономерным следствием подхода, которому следует ГК РФ.

Предлагаемое решение позволяет положить конец спорам между сторонниками и противниками идеи "бездокументарных ценных бумаг" и перейти к разработке общей теории оборота прав, удостоверяемых материальными носителями.

Свойство публичной достоверности. Считается, что свойством публичной достоверности обладают ценные бумаги, содержание которых, безусловно, определяет права их добросовестного приобретателя. Тот, кто приобретает такую бумагу, добросовестно доверяя ее содержанию, приобретает выраженное в ней право таким, каким оно является согласно этому содержанию.

Указанное свойство выражено в п.2 ст.147 ГК РФ, в соответствии с которым отказ от исполнения обязательства, удостоверенного ценной бумагой, со ссылкой на отсутствие основания обязательства или на его недействительность, не допускается.

Уже давно отмечалось, что свойство публичной достоверности не следует рассматривать в качестве следствия абстрактного характера ценной бумаги. В самом деле, большинство ценных бумаг имеют каузальный характер, т.е. в их содержании имеется указание на соответствующую хозяйственную сделку (сделку, преследующую целью получение хозяйственного результата - обмен благ, дарение и т.д.).

Таким образом, ограничение возражений обязанного лица зависит не от абстрактности ценной бумаги, а от особого способа легитимации ее держателя в качестве субъекта соответствующего права.

Публичная достоверность ценной бумаги означает, во-первых, что отказ от исполнения обязательства, воплощенного в ней, лицу, легитимируемому бумагой, возможен лишь в случае приведения должником возражений: а) касающихся действительности бумаги (недееспособность должника во время составления бумаги, несоответствие бумаги установленным реквизитам и т.п.); б) вытекающих из содержания бумаги (из определения времени и условий исполнения, указанных в документе, и т.д.); в) полагающихся должнику непосредственно против кредитора. К числу последних относятся: возражения, которые вообще ставят под вопрос правоприобретение данного держателя (в частности, путем ссылки на то, что он приобрел бумагу у недееспособного лица); возражения, посредством которых должник прекращает соответствующее право требования или уменьшает размер своего долга (требование о зачете встречного однородного требования). Исключены возражения, основанные на отношениях обязанного лица с предшественниками добросовестного приобретателя.

Публичная достоверность ценной бумаги означает, во-первых, что должник освобождает себя от обязательства по бумаге, исполнив таковое легитимированному лицу, хотя бы при этом должник и не проверял никаких иных обстоятельств. Данное свойство, очевидно, находится на стыке публичной достоверности и начала презентации и основано на том, что, в отличие от обыкновенных именных ценных бумаг, ценные бумаги в собственном смысле слова (предъявительские, ордерные, именные) способны легитимировать своего держателя, даже если он не является действительным субъектом права "из бумаги".

Легальные основания отнесения документа к числу ценных бумаг. Еще в начале нашего века было замечено, что на практике определение того, принадлежит ли документ к числу ценных бумаг, может в ряде случаев оказаться затруднительным. Очевидное решение данного вопроса может состоять в выяснении действительной воли сторон - желали ли они сделать бумагу необходимой для осуществления выраженного в ней права или нет. Однако в реальной жизни вряд ли целесообразно каждый раз заниматься выяснением действительной воли сторон, в связи с чем были выработаны легальные основания, при соответствии которым ценная бумага признается таковой законодательством различных государств.

Первое основание - принадлежность документа к такому типу, который обычно рассматривается в обороте как ценная бумага. Данный критерий в основном характерен для стран "общего права", где определения документов, по свойствам соответствующих ценным бумагам континентального права, обычно включают в себя, в том числе условие общепризнанности на фондовых биржах или рынках или в той сфере, в которой они выпущены или находятся в обращении.

Второе основание более характерно для стран континентальной правовой ориентации и предполагает наличие у документа реквизитов, которые в соответствии с законодательством определяли бы его принадлежность к тому или иному типу ценных бумаг.

Новый ГК РФ закрепляет подход, не совпадающий вполне ни с одним из приведенных выше и являющийся, по-видимому, на сегодня оптимальным. В соответствии со ст.143 ГК РФ документ признается ценной бумагой, когда он отнесен к числу таковых "законами о ценных бумагах или в установленном ими порядке". Очевидны, с одной стороны, жесткость нового порядка по сравнению с применявшимися ранее, а с другой - невозможность на сегодня создания сколь-нибудь исчерпывающего перечня ценных бумаг.

**ЗАКЛЮЧЕНИЕ.**

В заключение отметим, что в принципе всякий документ, в соответствии с законодательством признаваемый ценной бумагой, должен обладать всеми рассмотренными выше признаками. Однако не всякий документ, обладающий указанными признаками, признается ценной бумагой в соответствии с законодательством. В результате существуют документы, фактически обладающие всеми признаками ценной бумаги (а значит, являющиеся таковыми с точки зрения науки), но не признанные в качестве ценной бумаги в соответствии с законодательством.

Литература

1. Комментарий к части первой Гражданского Кодекса Российской Федерации для предпринимателей (под общ. ред. Брагинского М. И.)
2. "Профессиональная и предпринимательская деятельность на рынке ценных бумаг" (Грызунов В., Подольный Н., "Хозяйство и право", 1997, N 3)
3. "Бездокументарные ценные бумаги" (Сперанский В., "Российская юстиция", "Российская юстиция", 1998, N 4)
4. Комментарий Закона РФ "О пpиватизации госудаpственного имущества и об основах пpиватизации муниципального имущества в Российской Федерации" (Крапивин О.М., Власов В.И.)
5. Буреев Н.К. «Закон и бизнес» : в 3т. т2 «предприниматель и банк» Изд.: «Иваново», Иваново-1994 c186-187,269