**Министерство образования Российской Федерации**

**Самарская государственная экономическая академия**

**Кафедра теории и истории государства и права**

**Контрольная работа**

**по курсу «Право»**

студентки ХХХХХХХ

4 курса, специальности ФиКр,

факультета ВВДО

Преподаватель:

Доцент, к.ю.н. ХХХХХХ

**Оценка \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_**

**Самара 200?**

**Содержание.**

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| 1. | Правовое государство. Понятие и основные черты. | | 3 |
|  | 1.1. | История развития теории правового государства. | 3 |
|  | 1.2. | Основы и основные признаки правового государства. | 7 |
|  | 1.3. | Практика становления правового государства в России. | 9 |
| 2. | Правовой статус товарной и фондовой биржи. | | 11 |
|  | 2.1. | Понятие товарной биржи. Порядок создания и прекра­щение деятельности. | 11 |
|  | 2.2. | Понятие фондовой биржи и сфера ее деятельности. По­рядок создания и лицензирование. | 19 |
| 3. | Список использованной литературы. | | 27 |

**1. Правовое государство.**

**Понятие и основные черты.**

* 1. История развития теории правового государства

Правовое государство как определенная теоретическая концепция и со­ответствующая практика имеет долгую и поучительную историю. Сам термин «правовое государство» (Rechtsetaat) прочно утвердился в немецкой литера­туре в первой трети ХIХ века в трудах К.Т.Вельнера, Р. фон Моля и др., а в дальнейшем получил широкое распространение, в том числе и в России, где среди видных сторонников теории правового государства были Б.Н. Чичерин, Б.Ф.Кистяковский, П.И.Новгородцев и др.

Необходимо заметить, что различные теоретические концепции выра­жавшие идею и понятие правовой государственности, сформировались очень и очень давно.

Целый ряд положений, значимых для последующих представлений о правовом государстве, был разработан уже античными авторами. В их числе положения о власти закона как сочетании силы и права (Аристотель и другие); о различении правильных и неправильных форм правления, о смешанном прав­лении и о роли права в типологии государственных форм (Сократ, Платон, Аристотель, Полибий, Цицерон); о соотношении естественного и волеуста­новленного права (Демокрит, софисты и др.); о праве как мериле справедли­вости и регулирующей нормы политического общения (Аристотель).

В эпоху перехода от феодализма к капитализму решающее значение при­обретают проблемы политической и ее формально равной для всех пра­вовой организации в виде упорядоченной системы разделенных госу­дарственных властей, соответствующей новому отношению социально-клас­совых и политических сил. Юридическое мировоззрение нового восходящего класса требовало утверждения новых представлений о свободе человека пос­редством режима господства права и в частных, их публично-политических отношениях.

В этот период идеи правовой государственности с позиции историзма изложили прогрессивные мыслители того времени Н.Макиавелли и Ж.Боден. В своей теории Макиавелли на основе многовекового опыта существования го­сударств прошлого и настоящего предпринял попытку объяснить принцип по­ли­тики, осмыслить движущие развития политической жизни с тем, чтобы изо­бразить контуры идеального государства, наилучшим образом отвечающего потребностям его времени. Цель государства он видел в возможности сво­бодного пользования имуществом и обеспечения безопасности для каждого. При рассмотрении вопроса о государственных формах предпочтение отда­валось республике, так как именно республика в большей мере отвечает тре­бованиям равенства и свободы.

В период ранних буржуазных революций одним из первых, кто дал теоре­тическое обоснование демократического государства, был Спиноза. Будучи связано законами, государство обеспечивает действительные права и свободы человека. Он утверждал, что государство могущественное только тог­да, когда оно гарантирует каждому гражданину не только сохранение жизни, но и удовлетворение его интересов, и предостерегает правителей от посягательств на собственность, безопасность, честь, свободу и иные блага подданных.

В трактовке Д.Локка, который, по словам К.Маркса, был «классическим выразителем правовых представлений буржуазного общества в противополож­ность феодальному», идея господства права воплощается в государстве, где вер­ховенствует закон, соответствующий естественному праву и признающий неотчуждаемые естественные права и свободы индивида, и осуществлено раз­деление властей. Такое государство с господством права он противопоставляет деспотизму. «Свобода людей, находящихся под властью правительства, - отме­чал он, - заключается в том, чтобы иметь постоянное правило для жизни, об­щее для каждого в этом обществе и установленное законодательной властью, соз­данной в нем; это – свобода следовать моему собственному желанию во всех случаях, когда этого не защищает закон, и не быть зависимым от постоянной, неопределенной, неизвестной, самовластной воли другого человека». Обос­нован­ный здесь Локком правовой принцип индивидуальной свободы лишь словесно несколько расходится с последующей, ставшей актуальной и для нас, формулой: «разрешено все, что не запрещено законом».

Новые представления о разделении властей получили систематическую разработку в творчестве Монтескье. Различая в каждом государстве три рода власти – законодательную, исполнительную, судебную, он отмечает, что для предотвращения злоупотреблений властью необходим такой порядок вещей, при котором различные власти могли бы взаимно сдерживать друг друга. Раз­деление и взаимное сдерживание властей являются, согласно Монтескье, глав­ным условием для обеспечения политической свободы в ее отношениях к госу­дарственному устройству. Необходимость разделения власти на законода­тельную, исполнительную и судебную, как основной принцип правового госу­дарства, Монтескье обосновывает следующим образом: «Если власть законода­тельная и исполнительная будут соединены в одном лице или учреждении, то сво­боды не будет, так как можно опасаться, что этот монарх или сенат станет создавать тиранические законы для того, чтобы также тиранически применять их. Не будет свободы и в том случае, если судебная власть не отделена от влас­ти законодательной и исполнительной. Если она соединена с законодательной властью, то жизнь и свобода гражданина окажутся во власти произвола, ибо судья будет законодателем. Если судебная власть соединена с исполнительной, то судья получает возможность стать угнетателем.» (Монтескье Ш. Избранные произведения, с.290)

С философским обоснованием теории правового государства выступил И.Кант. Центральное место в ней занимает человек, личность. Важнейшим прин­­ципом публичного права философ считал прерогативу народа требовать своего участия в установлении правопорядка путем принятия конституции, вы­ражающей его волю. Верховенство народа обуславливает свободу, равенство и независимость всех граждан в государстве, которое выступает как «объеди­не­ние множества людей, подчиненных правовым законам». Там, где государство действует на основе конституционного права, отвечает общей воле народа, там государство правовое, там не может быть ограничения прав граждан в области личной свободы, совести, мысли, хозяйственной деятельности. Правовую орга­ни­зацию Кант, так же как и Ш. Монтескье, связывает с разделением властей на законодательную, принадлежащую парламенту, исполнительную – прави­тельст­ву, и судебную, осуществляемую судом присяжных, избранных народом. Философская концепция Канта оказала значительное влияние на дальнейшее раз­витие политико-правовой мысли и практику государственно-правового стро­ительства цивилизованного общества.

Идеи правового государства были отражены и в трудах русских мысли­телей, таких как Писарев, Герцен, Чернышевский, Радищев, Муравьев и др., где они подвергали критике беззаконие феодализма. Правоведы и философы пред­октябрьского периода: Котляровский, Новгородцев, Чичерин, Бердяев и др. в сво­их произведениях теоретически завершили русскую концепцию правового государства.

Рассмотрим основные идеи и принципы правового государства с точки зрения Г.Ф. Шершевича. Он отмечает следующие пути формирования и основ­ные параметры правового государства:

1. Для устранения произвола необходимо установление норм объективного пра­ва, которые определяют пределы свободы каждого и ограничивают одни интересы и другие, в том числе и государственной организации, - отсюда идея господства права в управлении.
2. Если личная инициатива требует простора, то государству достаточно ограничиться охраной субъективных прав.
3. Чтобы новый порядок не нарушался самими органами власти, необходимо стро­го определить полномочия последних, отделив от исполнительной влас­ти законодательную, утвердить самостоятельность судебной власти, и до­пус­тив к соучастию в законодательстве выборные общественные элементы.

Реальные гарантии правовой государственности Шершевич видит в том, что в различное время выдвигались различные гарантии правового порядка про­тив произвола "...а) неотъемлемое ограничение власти; б) принцип разделе­ния властей; в) правовое самоограничение власти; г) подчиненность государст­ва стоящему над ним праву. В действительности такой гарантией является толь­ко сдерживающая сила общественного мнения."

В послеоктябрьский период в России идеи правового государства были на­лажены требованиями революционного правосознания, а затем полностью ис­ключены из реальной жизни. Советская государственно-правовая наука в пе­ри­од тоталитаризма не воспринимала идею правового государства, считая ее буржуазной, диаметрально противоположной классовой концепции госу­дарст­ва.

1.2. Основы и основные признаки правового государства.

Рассмотрим теперь основные признаки правового государства:

1. Верховенство закона во всех сферах общественной жизни.

Высшей формой выражения и защиты прав и свобод людей в системе правовых ценностей является закон. Если вдуматься в словосочетание "право­вое государство", то можно понять, что на первом месте в таком государстве - право. Это и означает верховенство права в обществе, во всех его сферах.

Нерушимость его закрепляется в Конституции(основном законе) страны и распространяется на прочие законы и нормативные акты. На страже неукос­нительного соблюдения конституционных предписаний стоит Конституцион­ный Суд и вся система судов правового государства, поэтому правовое госу­дарство это и конституционное государство.

Верховенство права (закона) в обществе как главный принцип правового государства предопределяет и прочие его принципы, в частности подчинение за­ко­ну и самого государства, и его органов, и должностных лиц.

2. Реальность прав личности, обеспечение ее свободного развития. В со­циально-политической жизни свобода человека выступает как его право. В пра­вах человека выражаются возможности его действий в различных сферах жиз­не­деятельности: экономической, политической, социально-культурной, личной. Чем шире эти права, чем больше они гарантированы, тем свободнее личность. Если же естественные права человека ущемлены, то он чувствует себя неуве­ренно, униженно, теряет способность к творчеству, ограничивая таким образом собственное развитие и развитие общества. Например, в США была распрост­ра­нена практика подслушивания правительственными агентами телефонных разговоров, вследствие чего нарушались права гражданина. Многие американ­цы, зная о подслушивании, стали замкнутыми, раздражительными, постоянно испытывали страх. "А жить с глазами, полными страха, - справедливо заметил бывший министр юстиции в администрации президента Джонсона, - значит жить в несчастливой стране." Правовое государство провозглашает и конституционно закрепляет свободу людей и их равенство в правах как прирожденные качества каждого человека.

3. Взаимная ответственность государства и личности.

Самоограничение государства правом, закрепляющим свободу личнос­ти, не является односторонней привилегией личности. Последняя, в свою оче­редь тоже соглашается на определенные ограничения и обязуется подчиняться общим установлениям государства. Правовой характер взаимной ответствен­ности государства и личности - это важная составная часть объективно склады­вающегося в обществе права, а не продукт волеизъявления государства. Следо­вательно, в правовом государстве устанавливается принцип взаимной ответс­твенности государства и личности.

4. Принцип разделения властей.

Основным принципом организации и деятельности правового государст­ва является разделение властей. Это принцип разделения власти между законо­дательными, исполнительными и судебными органами государства. Данный принцип означает, что ни одному из государственных органов не принадлежит вся государственная власть в полном объеме. Каждый из них осуществляет только свою, присущую ему функцию и не имеет права подменять деятельность другого органа. Такое разграничение направлено на то, чтобы удержать власть от возможных злоупотреблений и не допустить возникновения тоталитарного управления государства, не связанного правом - вместе с тем, если одна из трех ветвей (отраслей государственной власти) не выйдет на первое место, то госу­дарственный механизм будет поражен постоянной борьбой между ними за фак­тическое верховенство и превратится в силу не движения и развития, а тормо­жения. Поэтому верховное положение занимает законодательная власть, поско­льку именно она облекает в закон основные направления внутренней и внешней политики, обеспечивает верховенство закона в обществе. Исполнительная власть в лице своих органов занимается непосредственной реализацией право­вых норм, принятых законодателем. Судебная же власть призвана охранять пра­во, правовые устои государственной и общественной жизни от любых на­рушений, кто бы их не совершал. Правосудие в правовом государстве осу­ществляется только судебными органами.

Таковы основные характеристики правового государства. В них кон­цент­ри­руются общечеловеческие ценности, сформированные в процессе дли­тельного развития государственно-организованного общества, естественный прогресс человеческой жизни вносит и будет вносить новые элементы в теорию и практику строительства правового государства.

**1.3. Практика становления правового государства в России.**

Реальные демократические преобразования в праве начались со второй половины 80-х годов в годы перестройки, особенно после поражения авгус­товского (1991г.) путча. Получил общее признание принцип "правового госу­дарства", были отменены репрессивные, иные реакционные институты и поло­жения, стали развиваться демократическое законодательство, система право­судия (созданы Конституционный суд Российской Федерации, Высший арбит­ражный суд Российской Федерации). В октябре 1991г. Верховным Советом Российской Федерации была одобрена концепция судебной реформы, которая направлена на утверждение судебной власти в государственном механизме как самостоятельной влиятельной силы, независимой в своей деятельности от влас­тей законодательной и исполнительной.

Принятая Верховным Советом Российской Федерации в 1991г. Деклара­ция прав и свобод человека и гражданина, исходит из того, что государство признает приоритет прав и свобод человека, что соблюдение и защита прав и свобод, чести и достоинства человека - главная обязанность государственной власти.

Процесс формирования правового государства предполагает создание системы политических, юридических и иных гарантий, которые обеспечивали бы реальность этих конституционных положений, равенство всех перед зако­ном и судом, взаимную ответственность государства и личности.

В качестве одной из важнейших задач, связанной с формированием пра­во­вого государства, следует рассматривать развитие и совершенствование за­ко­нодательства, формирование новой по существу правовой системы. В настоя­щее время принято достаточное количество законодательных актов, соз­дающих основы для дальнейшего развития нашего государства как демокра­тического, правового. Это прежде всего Конституция Российской Федерации, Декларация о государственном суверенитете Российской Федерации, Закон о гражданстве, Закон о собственности, Договор об общественном согласии, Граж­данский - перечислять можно довольно долго, но не в этом суть. Главное, на мой взгляд, - это создание условий и действенных механизмов для нормаль­ного функционирования принятых законов.

1. **Правовой статус**

**товарной и фондовой биржи.**

2.1. Понятие товарной биржи. Порядок создания и прекращение деятельности.

Учреждение товарных бирж происходит в несколько этапов. Прежде все­го, должно быть принято решение об образовании товарной биржи. Затем начи­нается следующий этап — формирование уставного (складочного) капитала биржи, ее органов управления, а также разработка учреди­тельных документов. Особый этап в процессе учрежде­ния биржи — утверждение ее устава и/или заключе­ние учредительного договора. И завершающий этап — государст­венная регистрация и лицензирование.

Порядок и условия создания товарной биржи во многом зависят от ее ор­ганизационно-правовой формы. Возможность создания товарной биржи в виде коммерческой организации косвенно подтверждается постановлением Прави­тельства РФ от 24 февраля 1994 г. № 151 "О сбо­рах за выдачу лицензий товар­ным биржам".

При создании товарной биржи в качестве некоммерческой организации наиболее приемлемыми организационно-правовыми формами являются объединение юридических лиц (ассоциация или союз) и некоммерческое парт­нерство. Эти правовые конструкции позволяют заниматься организацией бир­жевой торговли и предусматривают институт членства, который необходим в силу Закона о товарных биржах.

Исходя из, того, что биржа может быть создана в любой организационно-правовой форме, ее учредитель­ные документы должны отвечать соответст­вующим требованиям ГК РФ. ГК РФ (ст. 52) к числу учредительных докумен­тов относит устав и учредительный документ.

Устав — особый локальный нормативный акт, ко­торый утверждается его учредителями (участниками). Он вступает в юридическую силу с момента го­сударственной регистрации товарной биржи. При создании биржи в форме ком­мерческой организации устав должен содержать сведения о фирменном наиме­новании, месте нахождения биржи (юридический адрес), поряд­ке управления деятельностью и др. В уставе некоммер­ческой организации должны быть оп­ределены предмет и цели деятельности (п. 2 ст. 52 ГК РФ). Дополнитель­ные требования, предъявляемые к уставу товарной биржи, содержатся в специаль­ных законах. Например, Закон об акционерных обществах (ст. 11) устанавлива­ет широкий перечень сведений, обязательных для вклю­чения в устав общества.

Согласно ст. 17 Закона о товарных биржах в уста­ве надо определить: структуру органов управления и контроля биржи, их функции и правомочия, порядок принятия решения; размер уставного капитала; перечень и порядок формирования постоянных фондов; мак­симальное количество членов биржи; порядок приема в члены биржи, порядок приостановки и прекращения членст­ва; права и обязанности членов биржи и других участников биржевой торговли; порядок разрешения споров между участниками биржевой торговли по бирже­вым сделкам, деятельности биржи, ее филиалов и других обособленных под­разделений.

Учредительный договор представляет собой раз­новидность гражданско-правовой сделки. Он создает обязательства с участием третьего лица — биржи, возникающей в качестве общества с ограниченной ответ­ственностью на его ос­нове. Учредительный договор, с одной стороны, порождает обязательства меж­ду учре­дителями (участниками) коммерческой организации, а с другой — воз­лагает на создаваемую организацию оп­ределенные обязанности в интересах участников дого­вора. Однако надо отметить, что участие третьего лица — биржи — возникает не на стадии заключения договора, а в момент ее регистра­ции в качестве юридического лица. Таким образом, учредительный договор определя­ет взаимоотношения учредителей (участников) по поводу создания, функционирования и прекращения дея­тельности организации.

От учредительных документов следует отличать документы, необходи­мые для государственной регист­рации биржи. В силу Положения о порядке государственной регистрации субъектов предпринимательской деятельности, утвержденного Указом Президента РФ от 8 июля 1994 г. № 1482, коммерческая (или некоммерческая, если учредительные документы предоставляют ей право ведения предпринимательской деятельно­сти) организация должна представить следующие до­кументы: 1) заявление о регистрации, составленное в произволь­ной форме и подписанное учредителем (учредителями); 2) утвержденный учре­дителем (учредителями) устав организации; 3) решение о создании организации или учредительный договор; 4) документы, подтверждающие оплату не менее 50 процентов устав­ного капитала коммерческой организации; 5) свидетель­ство об оплате государственной пошлины.

Закон о товарных биржах определяет, что биржевая торговля допустима только на основании лицензии, выдаваемой Комиссией по товарным биржам при уполномоченном государственном органе.

Чтобы получить лицензию на организацию биржевой торговли, необходимо в течение трех месяцев со дня государственной регистрации биржи подать в названную Комиссию следующие документы:

• заявление на получение лицензии;

• учредительные документы товарной биржи;

• свидетельство о государственной регистрации биржи;

• правила биржевой торговли;

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

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

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

Особо следует обратить внимание на правила биржевой торговли. Прави­ла — один из основных локальных нормативных правовых актов, и его зна­чение трудно переоценить. В них устанавливаются нормы поведения и порядок взаимодействия участников торговли друг с другом и с органами биржи. Пра­вила регулируют биржевой процесс, определяя санкции за нарушение порядка торговли на данной бирже. Наряду с другими нор­мативными актами они обес­печивают защиту биржевого рынка от недобросовестной конкуренции.

Согласно ст. 18 Закона о товарных биржах правила биржевой торговли должны содержать следующие положения:

• порядок проведения торгов;

• виды биржевых сделок;

• наименование товарных секций;

• перечень основных структурных подразделений биржи;

• порядок информирования" участников биржевой торговли о предстоящих биржевых торгах;

• порядок регистрации и учета биржевых сделок;

• порядок котировки цен биржевых товаров;

• порядок информирования участников биржевой торговли о биржевых сделках на предшествующих бир­жевых торгах, в том числе о ценах биржевых сделок и о котировке биржевых цен;

• порядок информирования членов биржи и дру­гих участников биржевой торговли о товарных рынках и рыночной конъюнктуре биржевых товаров;

• порядок взаимных расчетов членов биржи и дру­гих участников биржевой торговли при заключении бир­жевых сделок;

• меры по обеспечению безопасности реализуемых товаров, подлежащих обязательной сертификации и предназначенных для продажи на территории России, при наличии сертификата и знака соответствия, выдан­ных или признанных уполномоченным на то органом;

• меры по контролю над процессом ценообразова­ния на бирже с целью не допустить резкого дневного повышения уровней цен, их искусственного завышения или занижения, сговора или распространения ложных слухов;

• меры, обеспечивающие порядок и дисциплину на биржевых торгах, а также порядок применения этих мер;

• меры, обеспечивающие соблюдение членами биржи .и другими участ­никами биржевой торговли решений органов государственной власти и управ­ления по вопросам, относящимся к деятельности биржи, учредительных доку­ментов биржи, правил торговли, решений общего собрания членов биржи и других органов управления биржей;

• перечень нарушений, за которые биржа взимает штрафы с участников биржевой торговли, а также порядок их взыскания. Биржа самостоятельно и свободно устанавливает размеры штрафов за нарушение устава, правил торгов­ли и других правил, установленных внутренними документами биржи. В прави­лах биржевой торговли не может быть установлен бесспорный порядок взыс­кания штрафов. Заметим, что денежные средства со счета списываются банком по распоряже­нию клиента. Без согласия-клиента списание возможно по реше­нию суда, а также в случаях, установленных законом или предусмотренных договором между банком и клиентом. Закон о товарных биржах не предостав­ляет биржам право бесспорного списания санкций, а также не допускает воз­можности устанавливать его в правилах биржевой торговли;

• размер отчислений, сборов, тарифов и других платежей и порядок их взимания. Здесь биржа свободна в выборе. Она может самостоятельно устанав­ливать отчисления в свою пользу от комиссионных, получае­мых биржевыми посредниками в вознаграждение за посреднические операций, а также сборы, тарифы и другие платежи со своих членов и других участников биржевой тор­говли за услуги, оказываемые биржей и ее подразделениями. В свою очередь, бирже запрещается устанавливать размеры вознаграждения, взимаемого бир­жевыми посредниками за посредничество в сделках.

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

Комиссия по товарным биржам принимает реше­ние о выдаче лицензии в двухмесячный срок со дня подачи заявления со всеми необходимыми докумен­тами. Вопрос о выдаче лицензии рассматривается Комиссией в присутствии заявителя; уведомление о дате рассмотрения документов он должен получить не менее чем за три дня до заседания. При соблюдении сроков уведомления Комиссия по товарным биржам вправе принимать решение о выдаче лицензии в отсутствие заявителя.

В выдаче лицензии может быть отказано, если представленные докумен­ты ненадлежащим образом оформлены или не соответствуют требованиям действующего законодательства. В этом случае документы возвращаются зая­вителю для переоформления. Повторно они рассматриваются в пределах одно­го месяца со дня получения нового заявления на выдачу лицензии. Биржа впра­ве обжаловать в суд решение Комиссии об отказе в выдаче лицензии.

Лицензия (в одном экземпляре) выдается в тече­ние 15 дней после приня­тия решения. При этом необходимо предъявить документ, подтверждающий пе­речисление в федеральный бюджет разового сбора. Размер платежа определен постановлением Правитель­ства РФ от 24 февраля 1994 г. № 151 и составляет:

1) 30-кратный размер установленной законом ми­нимальной оплаты тру­да — для биржи, зарегистриро­ванной в качестве коммерческой организации;

2) 20-кратный размер — для биржи, созданной как некоммерческая организация.

Товарная биржа может быть ликвидирована в добровольном или принудительном порядке.

В соответствии с Законом о товарных биржах (ст. 13 и 16) ликвидация биржи в добровольном порядке возможна по решению общего собрания ее чле­нов. Принудительная ликвидация проводится по ре­шению суда, если биржа осуществляет свою деятель­ность без надлежащего разрешения (лицензии) ли­бо деятельность, запрещенную законом, либо с иным неоднократным или гру­бым нарушением закона или иных правовых актов. Товарная биржа, созданная как ком­мерческая организация, может быть ликвидирована вследствие приз­нания ее несостоятельной (банкротом).

Биржевая торговля осуществляется в форме гласных публичных торгов, проводимых в заранее определенном месте и в определенное время по установленным биржей правилам.

Основное требование в этой сфере — сделки должны совершаться только в определенном месте (биржевом зале).

Участниками биржевой торговли являются члены и посетители биржи. Членами биржи могут быть юридические и (или) физические лица, которые участвуют в формировании уставного капитала биржи либо вносят членские или иные целевые взносы в имуще­ство биржи и стали членами биржи в порядке, предусмотренном учредительными документами.

Закон предусматривает две категории членов биржи: 1) полные члены — с правом на участие в бирже­вых торгах во всех секциях (отделах, отделениях) бир­жи; 2) неполные члены — с правом на участие в биржевых торгах в одной секции (отделе, отделении). Кро­ме того, они обладают определенным (уста­новленным учредительными документами биржи) количеством голосов на. общем собрании членов биржи и на общих собраниях членов секций (отделов, отделений) биржи.

Члены биржи обладают комплексом прав; в частности, они могут:

• участвовать в биржевых торгах;

• участвовать в принятии решений на общих со­браниях членов, а также в работе других органов уп­равления биржей — в соответствии с положениями, установленными в учредительных документах, и другими правилами, действующими на бирже;

• получать часть распределяемой прибыли (если биржа создана как коммерческая организация).

Отметим, что наиболее важные привилегии членов биржи — допуск в торговый зал и уменьшение платы за биржевые сделки.

Всех членов товарной биржи законодательство под­разделяет на две группы: те, кто выступает в каче­стве брокерских фирм или независимых бро­керов, и те, кто этим качеством не обладает. Бро­керская фирма представляет собой коммерческую орга­низацию, созданную специально для участия в бир­жевой торговле и оказания посреднических услуг. Брокерская контора - обо­собленное структурное подразделение организации (филиал, представительст­во), имеющее отдельный баланс и расчетный счет. Независимый брокер – физи­ческое лицо, зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимате­ля, осуществляющего свою деятельность без образования юридического лица.

Биржевое посредничество, осуществляется через брокерскую и дилерс­кую деятельность. Брокерская де­ятельность — совершение сделок от имени клиента и за его счет, либо от имени клиента и за счет биржево­го посредника, либо от имени посредника и за счет клиента. В данном случае отношения меж­ду ними стро­ятся на основе договоров поручения, комиссии или агент­ских договоров. Если же биржевой посредник соверша­ет сделки от своего имени и за свой счет с целью после­дующей перепродажи на бирже принадлежащего ему биржевого товара — такая деятельность называется дилерской.

Условия и порядок выдачи, приостановления и ан­нулирования лицензий на товарные фьючерсные и оп­ционные сделки биржевых посредников и броке­ров определены соответствующим Положением, утвержденным постановлени­ем Правительства РФ от 9 октября 1995 г; № 981.

Под посетителями биржевых торгов понимаются юридические и физичес­кие лица (не члены биржи), имеющие в соответствии с учредительными доку­ментами биржи право совершать биржевые сделки (ст. 21 Закона о товарных биржах). Конструкция данной нормы позволяет учредителям товарной биржи самостоятельно формировать открытый (с участием посетителей) или закрытый биржевой рынок. Посетители могут быть разовыми и постоянными. Разовые имеют право совершать сделки только на реальный товар, от своего имени и за свой счет. Постоянные посетители - это брокерские фирмы, брокерские конто­ры или независимые брокеры, которые не являются членами биржи, но имеют право осуществлять биржевое посредничество в порядке и на условиях, уста­новленных для членов биржи. Надо отметить, что действующее законо­дательство запрещает предоставлять постоянному посетителю право участво­вать в биржевых торгах на срок более трех лет. Кроме этого, количество наз­ванных лиц не должно превышать тридцати процентов, от общего числа членов биржи. Постоянные посетители пользуются услугами биржи и обязаны вносить плату за право на участие в торгах. Размер указанных платежей определяется органом управления биржи.

Высший орган управления товарной биржи — Общее собрание членов биржи (ст. 13 Закона о товарных биржах). Компетенция собрания определяется федераль­ными законами и уставом биржи.

С учетом организационно-правовой формы для управления биржей созда­ется постоянно действующий орган — биржевой комитет (совет директоров). Он осуществляет главным образом текущий контроль за деятельностью биржи и ее исполнительным органом.

Текущей деятельностью биржи руководит единоличный (директор, гене­ральный директор, президент) или коллегиальный (президиум, правление) ис­полнительный орган.

Органы управления биржи подразделяются на линейные, функциональ­ные и смешанные. Исполнительные органы биржи относятся к числу линейных. Функциональные органы управления биржи – это руководители функциональ­ных служб: главный бухгалтер, начальники хозяйственной службы, отдела кадров и др.

2.2. Понятие фондовой биржи и сфера ее деятельности. Порядок создания и лицензирование.

В правовом смысле фондовая биржа представляет собой некоммерческую организацию, созданную физическими и/или юридическими лицами в форме некоммерческого партнерства, исключительным предметом деятельности кото­рой является обеспечение необходимых условий организации и обращения цен­ных бумаг.

Организация и обращение ценных бумаг — исключительный предмет деятельности фондовой биржи.

Фондовая биржа в рамках специальной правоспособности не вправе сов­мещать деятельность по организации торговли ценными бумагами с иными (ос­новными) видами деятельности. Закон о рынке ценных бумаг (ст. 11) в качестве исключения из общего запрета разрешает фондовым биржам депозитарную деятельность и деятельность по определению взаимных обязательств.

Российское законодательство устанавливает исчерпывающий перечень видов профессиональной деятельности на рынке ценных бумаг (гл. 2 Закона о рынке ценных бумаг). Это брокерская, дилерская, депозитарная деятельность, деятельность по управлению ценными бумагами, по определению взаимных обязательств (клиринг), по ведению реестра владельцев ценных бумаг и по организации торговли на рынке ценных бумаг.

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

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

Статья 13 Закона о рынке ценных бумаг определяет основные права и обязанности фондовой биржи. Биржа самостоятельно устанавливает размер и порядок взимания: отчислений в свою пользу от вознаграждения, получаемого ее членами за участие в биржевых сделках; взносов, сборов и других платежей, вносимых членами фондовой биржи за услуги, оказываемые биржей; штрафов за нарушение устава биржи, правил биржевой торговли и других внутренних документов. Биржа не вправе устанавливать размеры вознаграждения, взимае­мого ее членами за совершение биржевых сделок.

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

Будучи некоммерческой организацией, фондовая биржа может быть соз­дана только в форме некоммерческого партнерства (ст. 11 Закона о рынке цен­ных бумаг). Учредительными документами некоммерческого партнерства приз­наются устав и учредительный дого­вор. Наличие последнего зависит от жела­ния учреди­телей некоммерческого партнерства (ст. 14 Закона о некоммерчес­ких организациях). Фондовая биржа считается созданной с момента государст­венной регистрации. Сегодня такая регистрация производится Федеральной ко­миссией по рынку ценных бумаг (ФКЦБ). Согласно ст. 39 и 42 .Закона о рынке ценных бумаг Федеральная комиссия лицензирует все виды профессиональной деятельности на рынке ценных бумаг. Современное законодательство устанав­ливает две категории лицензий, выдаваемых фондовым биржам: лицензия на деятельность в качестве фондовой биржи по операциям с ценными бумагами, за исключением операций с государственными ценными бумагами, ценными бу­магами субъектов РФ и муниципальных образований; лицензия на деятельность в качестве фондовой биржи по операциям с государственными ценными бума­гами, ценными бумагами субъектов РФ и муници­пальных образований. Наз­ванные лицензии выдаются на срок (до 10 лет), установленный распоряжением ФКЦБ. Для получения лицензии к фондовой бирже и ее работникам предъяв­ляется ряд требований. Так, минимальный размер собственного капитала биржи должен составлять - после 1 января 2000 г - не менее 200 000 минимальных раз­меров оплаты труда (МРОТ) на дату расчета размера собственного капитала.

Для получения лицензии заявитель обязан пред­ставить в Федеральную комиссию по рынку ценных бумаг следующие документы общего действия:

• заявление на выдачу лицензии, подписанное уполномоченным лицом и составленное по установлен­ной форме;

• регистрационную форму на бумажном и магнит­ном носителях;

• нотариально заверенную копию свидетельства о государственной регистрации заявителя;

• нотариально заверенную копию учредительных документов биржи;

• копию письма о присвоении кодов общероссийского классификатора предприятий и организаций, засвидетельствованную нотариально;

• нотариально заверенную копию карты постановки на учет с приложениями;

• копию об избрании или назначении единоличного исполнительного ор­гана заявителя. При наличии коллегиального исполнительного органа представ­ляется

копия документа об избрании либо назначении руководителя;

• выписку из трудовой книжки единоличных исполнительных органов профессионального участника (содержащую сведения о стаже работы в соответствии с установленными требованиями);

• справку о составе участников (учредителей) и величине взноса, внесено­го ими в имущество некоммерческой организации на момент подачи заявления;

• копии бухгалтерского баланса с отметкой нал­говой инспекции и отчета о прибылях и убытках, заве­ренные подписью и печатью аудитора, имеющего ли­цензию на аудиторскую деятельность в области аудита бирж, а также расчет размера собственного капитала на последнюю отчетную дату;

• копии квалификационных аттестатов работников заявителя, выданных ФКЦБ;

• положение о внутреннем контроле, утвержден­ное в установленном заявителем порядке;

• копию платежных документов, подтверждающих уплату заявителем лицензионного сбора, подписанную должностным лицом заявителя и заверенную печатью заявителя и банком. В настоящее время размер сбора составляет 1000 МРОТ на дату подачи заявления;

• иные документы, указанные в Положении от 23 ноября 1998г.

Перечисленные документы представляются в двух экземплярах. Кроме того, они должны быть прошиты, пронумерованы и скреплены печатью организации.

Надо обратить особое внимание на некоторые ло­кальные акты биржи. Правила фондовой биржи — один из самых важных документов, регулирующий механизм торгов. Прежде всего отметим обязательные положе­ния, которые должны быть предусмотрены в этом до­кументе:

1) предмет торговли — перечень видов, категорий и типов ценных бумаг. Определение крупных лотов цен­ных бумаг и особенности торговли ими;

2) виды сделок, совершаемых на бирже. Порядок совершения, оформления и расчетов по договорам куп­ли-продажи ценных бумаг. Порядок и способы обеспе­чения обязательств, а также правила возмещения убыт­ков, связанных с неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательств, в том числе по договорам участников торговли с их клиентами;

3) требования, предъявляемые к участникам тор­говли, и их правовое положение (указание на то, в каком качестве они выступают при заключении догово­ров купли-продажи). Требования к порядку исполнения участниками торговли поручений клиентов на покупку и продажу ценных бумаг;

4) нормы, касающиеся непосредственно порядка ведения торгов (время начала и окончания торговой сес­сии, правила и порядок вмешательства должностных лиц организатора торговли, в том числе порядок при­остановления и возобновления торговли, перечень дол­жностных лиц, которые вправе приостанавливать или возобновлять торговлю ценными бумагами). Меры, пред­принимаемые биржей и участниками торговли при воз­никновении чрезвычайных обстоятельств, препятству­ющих продолжению торговли;

5) описание механизма образования цен договоров, а также описание мер, призванных предотвратить ма­нипулирование ценами;

6) процедуры рассмотрения и урегулирования споров между участниками торговли;

7) правила сбора, хранения, защиты, доступа и раскрытия информации;

8) процедуры, обеспечивающие составление тор­говой системой реестра всех договоров купли-продажи ценных бумаг с указанием времени заключения и всех существенных условий договоров (торговая система — это совокупность вычислительных средств программ­ного обеспечения, баз данных, телеком­муникационных средств и другого оборудования, обеспечивающая возмож­ность поддержания, хранения, обработки и раскры­тия информации, необхо­димой для заключения и ис­полнения договоров купли-продажи ценных бумаг). Описание правил и процедур регистрации в торговой системе данных о заклю­ченных договорах и их сверки с данными участников торговли, процедур согласования выявленных расхождений. Ответственность биржи за сбой и ошибки в работе торговой системы;

9) описание механизма контроля за соблюдением правил организатора торговли;

10) санкции и меры, применяемые к нарушителям правил, включая неисполнение или ненадлежащее ис­полнение обязательств по договорам купли-продажи ценных бумаг.

Правила раскрытия информации. В них необходи­мо предусмотреть:

• положения о раскрытии - в течение торговой сессии - участникам тор­говли, Федеральной комиссии по рынку ценных бумаг и иным заинтересован­ным лицам информации о текущих котировках, объявивших их участниках, о стоимости одной ценной бумаги, количестве котируемых ценных бумаг, ценах договоров и количестве ценных бумаг по заключенным в ходе тор­говой сессии договорам;

• положения о раскрытии информации по итогам торговой сессии (о на­именовании и государственном регистрационном номере ценных бумаг; коли­честве фактически проданных за день ценных бумаг по каждому эмитенту, ти­пу и виду ценных бумаг этого эмитента; средневзвешенной стоимости одной ценной бумаги в течение торговой сессии; стоимости одной ценной бумаги по итогам последнего за торговую сессию договора — "цене закрытия торговой сессии" — по каждому эмитенту, типу и виду ценных бумаг этого эмитента; изменениях средневзвешенной стоимости ценных бумаг и цены закрытия торговой сессии по сравнению с предыдущим рабочим днем). Указанная в настоящем пункте информация должна быть раскрыта биржей через специа­лизированные российские информацион­ные агентства не позднее одного часа после офици­ального времени окончания торговой сессии;

• положения о раскрытии иной информации, хранящейся у организатора торговли;

• название и место нахождения лица, ответственного за раскрытие информации и (или) ее распространение:

• размер платы (если таковая установлена), взимаемой за раскрытие и (или) распространение информации, контактные телефоны или иной способ связи для получения доступа к раскрываемой информации, форма и перечень распространяемой информации;

• описание систем и процедур сбора, обработки и проверки раскрываемой и (или) распространяемой ин­формации о ценах договоров и количестве ценных бумаг по этим договорам, ценах покупки и продажи. Эти системы и процедуры должны обеспечивать достоверность информации, а также исключать возможность распространения фиктивных или сфабрикованных в целях мошенничества и разного рода манипуляций сведений;

• порядок сообщения или замены информации, если обнаружены ошибки, нарушены правила и процедура при введении информации в автоматизированную систему ее обработки.

Надо подчеркнуть, что Правила раскрытия инфор­мации не могут содержать положений, дискриминиру­ющих лиц, которые желают получить эту информацию.

На бирже действует кодекс мер дисциплинарного воздействия на участников торговли — нарушителей правил биржи, законодательства РФ о ценных бумагах и актов ФКЦБ.

Все перечисленные документы должны соответствовать обязательным требованиям действующего законодательства, включая соответствующие акты ФКЦБ.

Лицензия (уведомление об отказе в выдаче лицен­зии) выдается в течение 60 дней с даты регистрации указанных документов. ФКЦБ вправе уведомить зая­вителя о необходимости внести изменения и дополне­ния в представленные документы, а также потребо­вать дополнительные документы и информацию.

В выдаче лицензии может быть отказано, если представленные докумен­ты не соответствуют требова­ниям законодательства РФ и актов ФКЦБ либо содержат недостоверные или неполные сведения (п. 3.19 Положения от 23 ноября 1998 г.). Отказ возможен и при непредставлении документов, пре­дусмотренных Положением от 23 ноября 1998 г., а также затребованных ФКЦБ. Отказывая в выдаче лицензии, Федеральная комиссия в течение семи дней с этого момента направ­ляет заявителю свое мотивированное решение. Заявитель вправе обжаловать такой отказ в административном и/или судебном порядке.

Фондовая биржа самостоятельно устанавливает процедуру включения в список ценных бумаг, допу­щенных к обращению на данной бирже.

Ценные бумаги - документ, удостоверяющий с соблюдением установлен­ной формы и обязательных рек­визитов имущественные права, осуществление или передача которых возможна только при его предъявлении (ст. 142 ГК РФ).

Процедуры по допуску ценных бумаг к обращению на данной бирже (включение в котировальный лист) называются листингом и производятся в по­рядке, утвержденном фондовой биржей и в соответствии с требованиями, уста­новленными законодательством. Делистинг - процедуры, имеющие противо­положную цель, а именно: исключить ценные бумаги из котировального листа. В свою очередь котировальный лист — это спи­сок ценных бумаг, прошедших листинг. Следует обратить внимание, что ценные бумаги, не включенные в котировальные листы, могут обращаться на бирже на основании отдельного допуска (по решению уполномо­ченного органа управления биржи).

Организация торговли ценными бумагами произво­дится в ходе биржевой сессии. Под торговой сессией следует понимать промежуток времени в течение рабо­чего дня, в период которого осуществляется торговля ценными бумагами через организаторов торговли. За­кон о рынке ценных бумаг предлагает совершать опе­рации с ценными бумагами через профессиональных участников рынка. Юридические лица и граждане, за­регистрированные в качестве предпринимателей, ко­торые осуществляют виды деятельности, названные в гл. 2 Закона, признаются профессиональными уча­стниками рынка ценных бумаг.

В основе организации торговли ценными бумагами лежат биржевые тор­ги, которые проводятся в форме аукциона. Существуют различные виды аукци­онов (простые, двойные, непрерывные и др.). Если простой аукцион предпола­гает конкуренцию либо продавцов, либо покупателей, то при проведе­нии двой­ного аукциона имеет место конкуренция меж­ду продавцами и между покупа­телями. Считается, что двойной аукцион — наиболее эффективная форма орга­низации биржевых торгов ценными бумагами.

**СПИСОК ИСПОЛЬЗованной ЛИТЕРАТУРЫ**

1. В.В.Лазарев «Общая теория права и государства». – М., 1996
2. В.Н. Кудрявцев "Правовое государство", изд. "Вопросы философии"
3. B.C. Нерсиянец "Гражданское общество и правовое государство"., журнал "Государство и право"
4. К. Маркс, Ф. Энгельс. Сочинения, т. 17
5. Ш. Монтескье. Избранные произведения.
6. В.А.Галанов, А.И.Басов «Биржевое дело». – М., 1998.
7. В.С.Белых, С.И.Винченко «Биржевое право». – М., 2001.
8. А.Г.Грязнова, Р.В.Корнева, В.А.Галанов «Биржевая деятельность». – М., 1995.