

СУБЪЕКТЫ БИРЖЕВОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ: ВОПРОСЫ РЕГУЛИРОВАНИЯ

Дается определение понятия субъекта биржевой деятельности и его последующая классификация. Определяется место профессиональных участников рынка ценных бумаг в сфере биржевой деятельности. Устанавливаются проблемные моменты в регулировании данного института и пути их решения,

Ключевые слова: биржевая деятельность, субъект биржевой деятельности, профессиональные участники рынка ценных бумаг.

Для начала необходимо определиться с понятием субъекта биржевой деятельности. Для этого необходимо дать определение биржевой деятельности, которое не имеет легального закрепления, как и само понятие субъекта биржевой деятельности.

Так, биржевой деятельностью является самостоятельная форма коммерческой деятельности, ориентированная на получение прибыли и представляющей собой целенаправленные виды работы по подготовке и проведению торговли особыми видами товаров по специально установленным правилам [7, с. 5]. Из этого определения следует, что субъектами биржевой деятельности являются субъекты, осуществляющие коммерческую деятельность по подготовке и проведению торговли по заранее установленным правилам.

Как говорилось ранее, легального определения субъекта биржевой деятельности отсутствует, как и его классификация. Вместе с этим, законодатель выделяет такую группу лиц, как участники торгов. Согласно ст. 2 Федерального Закона «Об организованных торгах» (далее – закон об организованных торгах) участником торгов является лицо, которое допущено к участию в организованных торгах. Торги же, в свою очередь, представлены в законе в форме бирж и торговых систем [2]. Перечень участников торгов представлен в ст. 16 закона об организованных торгах и делит участников в зависимости от предмета торговли на организованных торгах, в результате чего не каждый участник торгов имеет возможность участия в нескольких торгах с разными предметами торговли.

Начать стоит с профессиональных участников рынка ценных бумаг, которые, согласно ст. 39 Федерального Закона «О рынке ценных бумаг» (далее – закон о рынке ценных бумаг) осуществляют свою деятельность на основании лицензии, выдаваемой Банком России [4]. Все участники могут являться хозяйственными обществами, а при случаях, указанных в законе, в иных формах. Начать стоит с брокера. Для полноты понимания приведем доктринальное и легальное определения данного субъекта. Так в науке утверждается, что брокер – профессиональный участник финансового рынка, который совершает сделки в

* Легостаев Александр Александрович – студент-магистрант образовательной программы Правовое обеспечение экономической деятельности Юридического института Байкальского государственного университета, г. Иркутск, leviveco@gmail.com.

качестве поверенного или комиссионера. Действует брокер на основании договора поручения или комиссии и доверенности. Заключение договора поручения выражает то, что брокер выступает от имени и за счет клиента [5, с. 308].

Задачей брокера по договору поручения является поиск и последующая покупка на рынке финансовых активов, которые устраивали бы его клиента по цене, или продать по поручению клиента принадлежащие ему финансовые активы по указанной цене. При этом клиент выступает как сторона по заключенным сделкам, в рамках договора поручения. Он несет ответственность за исполнение сделки. За свои услуги брокер получает комиссионное вознаграждение.

Существует и более простое определение. Так, брокер – биржевой посредник между продавцами и покупателями по осуществлению торговых операций по приобретению, продаже и обмену товаров на бирже [8, с. 234]. Их характерная особенность в том, что они работают за счет своих клиентов и от их имени [6, с. 33].

По закону же, согласно ст. 3 закона о рынке ценных бумаг, «брокерской деятельностью признается деятельность по исполнению поручения клиента (в том числе эмитента эмиссионных ценных бумаг при их размещении) на совершение гражданско-правовых сделок с ценными бумагами и (или) на заключение договоров, являющихся производными финансовыми инструментами, осуществляемая на основании возмездных договоров с клиентом» [4].

При этом законодатель допускает осуществление брокерской деятельности на организованных торгах, на которых заключаются договоры в отношении товара и валюты.

Следующим профессиональным участником рынка ценных бумаг является дилер. По мнению авторов, дилеры совершают сделки купли-продажи на финансовом рынке от своего имени и за свой счет путем публичного объявления цен покупки или продажи. Доходом дилера представляет собой разницу между ценой покупки и продажи финансовых активов [5, с. 309].

Согласно же ст. 4 закона о рынке ценных бумаг «дилерской деятельностью признается совершение сделок купли-продажи ценных бумаг от своего имени и за свой счет путем публичного объявления цен покупки и/или продажи определенных ценных бумаг с обязательством покупки и/или продажи этих ценных бумаг по объявленным лицом, осуществляющим такую деятельность, ценам» [4]. В качестве организационно-правовой формы дилер может выступать как коммерческая организация, а также государственная корпорация.

Данное понятие также не учитывает, что дилер может принимать участие в организованных торгах, на которых заключаются договоры, являющиеся производными финансовыми инструментами.

Управляющие компании или трастовые организации – участники, которые от своего имени за вознаграждение управляют, в течение определенного срока, переданными им во владение и принадлежащими другому лицу ценными бумагами, денежными средствами, предназначенными для инвестирования в различные активы на организованных торгах. Таковыми являются ценные бумаги, денежными средствами и ценными бумагами, получаемыми в процессе управления финансовыми активами [5, с. 309].

Согласно же легальному определению закона о рынке ценных бумаг, деятельностью по управлению ценными бумагами признается «деятельность по доверительному управлению ценными бумагами, денежными средствами, предназначенными для совершения сделок с ценными бумагами и (или) заключения договоров, являющихся производными финансовыми инструментами» [4].

Следующим, о ком мы будем вести речь, это инвестиционные фонды. Согласно ст. 1 Федерального Закона «Об инвестиционных фондах» инвестиционный фонд – это находящийся в собственности акционерного общества либо в общей долевой собственности физических и юридических лиц имущественный комплекс, пользование и распоряжение которым осуществляется управляющей компанией исключительно в интересах акционеров этого акционерного общества или учредителей доверительного управления [1].

Согласно данному закону и закону об организованных торгах допустимо участие акционерных и паевых инвестиционных фондов в организованных торгах ценными бумагами и торгах, на которых заключаются договоры, являющиеся производными финансовыми инструментами.

Сейчас необходимо сказать об участнике торгов, который принимает участие во всех видах организованных торгов. Речь идет о центральном контрагенте. Согласно ст. 2 Федерального Закона «О клиринге, клиринговой деятельности и центральном контрагенте» (далее – закон о клиринге) центральным контрагентом является юридическое лицо, которое является одной из сторон заключаемых договоров, обязательства из которых подлежат включению в клиринговый пул, имеет лицензию небанковской кредитной организации на осуществление банковских операций, а также лицензию на осуществление клиринговой деятельности и которому присвоен статус центрального контрагента в соответствии с законом [3]. Таким образом, центральный контрагент представляет собой клиринговую организацию, обладающую возможностью осуществления сделок.

Согласно статье 27.2 закона о клиринге присвоение статуса центрального контрагента осуществляется Банком России в порядке, установленном законом и нормативными актами Банка России, одновременно с выдачей лицензии на осуществление банковских операций и лицензии на осуществление клиринговой деятельности. Это все конкретные участники торгов, которые упоминает законодатель в ст. 16 закона об организованных торгах.

Далее стоит сказать о лицах, которые в статье выше не перечислены, но имеют важное значение в деятельности бирж. Речь идет об участниках, осуществляющих клиринговую, депозитарную деятельности и регистраторах.

Согласно закону о клиринге, клиринговой деятельностью «является определение подлежащих исполнению обязательств, возникших из договоров, в том числе в результате осуществления неттинга обязательств, и подготовка документов (информации), являющихся основанием прекращения и (или) исполнения таких обязательств, а также обеспечение исполнения таких обязательств» [3]. Клиринговая деятельность включает сборку, сверку, корректировку информации по сделкам с финансовыми активами, подготовку бухгалтерских документов, проведение взаимных зачетов. Проведением клиринга занимаются кли-

ринговые палаты, которые могут быть как структурным подразделением биржи, так и самостоятельным юридическим лицом. Клиринговые палаты или центры выполняют две функции: операционную – организация обработки данных по результатам торгов; финансовую – аккумулирование денежных средств в специальные фонды, позволяющие гарантировать исполнение обязательств сторон по заключенным сделкам [5, с. 310]. Стоит учесть, что еще недавно клиринг входил в число профессиональных участников рынка ценных бумаг. Выделение его в отдельный закон связано с необходимостью развития института центрального контрагента и приведение его к мировым стандартам [9].

Клиринговый центр осуществляет определение обязательств по сделкам и их учет в соответствии со спецификациями контрактов, создаваемых биржами. При этом сам клиринг осуществляется на основании реестра сделок, получаемого от организатора торговли.

Депозитарной деятельностью, согласно ст. 7 закона о рынке ценных бумаг, признается оказание услуг по хранению сертификатов ценных бумаг и/или учету и переходу прав на ценные бумаги. При этом депозитарий, осуществляющий расчеты по результатам сделок, совершенных на торгах организаторов торговли по соглашению с таким организаторами торговли и (или) с клиринговыми организациями, осуществляющими клиринг таких сделок, именуется расчетным депозитарием.

В круг обязанностей и услуг депозитариев входит хранение сертификатов ценных бумаг, а также учет и переход прав по ним. Контакт с депозитарием осуществляет депонент - лицо, пользующееся услугами данной организации на основании договора о счете депо. Депозитарий не имеет права распоряжаться ценными бумагами депонента, управлять ими или совершать любые действия, кроме осуществляемых по поручению депонента в соответствии с договором [5, с. 310]. Передача ценных бумаг между клиентами депозитарий фиксирует в виде записей.

Как видно, в биржевой деятельности, депозитарий принимает активное участие, заключающееся в проведении расчетов между участниками торгов и регистрации перехода прав на ценные бумаги. Из положений закона же следует тесная взаимосвязь между депозитарием и клиринговой организацией.

Закон предусматривает возможность создания номинального держателя ценных бумаг – депозитария, на лицевом счете которого учитываются права на ценные бумаги, принадлежащие иным лицам. При этом номинальным держателем может быть только центральный депозитарий, описанный ранее. Хотя данный субъект и является депозитарием, он не обладает полезной функцией и вспомогательными возможностями для участников торговли.

Следующим субъектом является организация, осуществляющая деятельность по ведению реестра владельцев ценных бумаг, которая, согласно ст. 8 закона о рынке ценных бумаг, представляет собой «сбор, фиксацию, обработку, хранение данных, составляющих реестр владельцев ценных бумаг, и предоставление информации из реестра владельцев ценных бумаг». Регистратор не вправе осуществлять сделки с ценными бумагами зарегистрированного в системе ведения реестра владельцев ценных бумаг. Реестром ценных бумаг явля-

ется список зарегистрированных владельцев и информация о принадлежащих им ценных бумагах. Держателем реестра может быть эмитент или профессиональный участник рынка ценных бумаг, осуществляющий деятельность на основании поручения эмитента. Данный субъект может привлекать для выполнения своих функций иных регистраторов, депозитариев и брокеров, которые будут называть трансфер-агентами. Данный агент действует от имени и за счет регистратора на основании договора поручения или агентского договора, а также доверенности.

Из всего вышесказанного следует, что в биржевой деятельности принимает участие большое количество различных субъектов, имеющие перед собой различные цели и задачи. При этом стоит сказать, что часть из них регулируется законом, основным смыслом которого является деятельность на рынке ценных бумаг. Таким образом, создается вопрос – могут ли профессиональные участники рынка ценных бумаг принимать участие в товарных или валютных биржах? Ответ положительный, так как закон об организованных торгах допускает подобное. Это ярко продемонстрировано на примере деятельности брокерской организации.

Также, проанализировав законодательство, становится очевидно наличие субъектов, которые не являются участниками торгов, но вместе с этим принимают активное участие в содействии проведению организованных торгов. Речь идет об организациях, осуществляющих клиринговую и депозитарную деятельности, а также держатель реестра ценных бумаг.

В сложившейся ситуации видится необходимость в проведении изменений в законодательстве, включающая в себя:

1) легальное закрепление понятия биржевой деятельности и его последующее определение;

2) создание в законе об организованных торгах отдельной главы, фиксирующей понятие субъекта биржевой деятельности и его последующее определение;

3) отказ от определения «профессиональный участник рынка ценных бумаг» в отношении субъектов, которые принимают участие не только на рынке ценных бумаг;

4) формирование понятие «вспомогательные субъекты», их последующее определение и классификация на субъектов, осуществляющих клиринговую, депозитарную деятельности и деятельность по ведению реестра ценных бумаг.

Подобные изменения окажут положительное влияние на развитие законодательства в сфере организованных торгов и коммерческой деятельности в целом.

Список использованной литературы

1. Об инвестиционных фондах: федеральный закон от 29 ноября 2001 г. № 156-ФЗ (в ред. от 03 июля 2016 г. № 292-ФЗ) // СЗ РФ. – 2001. – № 49, ст. 4552.

2. Об организованных торгах: федеральный закон от 21 ноября 2011 г. № 325-ФЗ (в ред. от 03 июля 2016 г. № 292-ФЗ) // СЗ РФ. – 2011. – № 48, ст. 6726.

3. О клиринге, клиринговой деятельности и центральном контрагенте: федеральный закон от 7 февраля 2011 г. № 7-ФЗ (в ред. от 30 декабря 2015 г. № 427-ФЗ) // СЗ РФ. – 2011. – № 7, ст. 904.

4. О рынке ценных бумаг: федеральный закон от 22 апреля 1996 г. № 39-ФЗ (в ред. от 13 июля 2016 г. № 223-ФЗ) // СЗ РФ. – 1996. – № 17, ст. 1918.

5. Балакина А.П. Финансы: Учебник / А.П. Балакина, И.И. Бабленкова. – М.: Дашков и К°, 2015. – 383 с.

6. Горковенко М.Л. Коммерческое право / М.Л. Горковенко. – Иркутск : Изд-во ИГЭА, 2001. – 103 с.

7. Грязнова А.Г. Биржевая деятельность / А.Г. Грязнова, Р.В. Корнеева, В.А. Галанова. – М. : Финансы и статистика, 1996. – 240 с.

8. Панкратов Ф.Г. Коммерческая деятельность: учебник / Ф.Г. Панкратов, Н.Ф. Солдатова. – М. : Дашков и К°, 2015. – 500 с.

9. Сарычева М. В. Российский клиринг сближают с международными стандартами [Электронный ресурс] / М.В. Сарычева. Режим доступа : <http://www.kommersant.ru/doc/2827905> (дата обращения 26 октября 2016 г.).