

НЕКОТОРЫЕ АСПЕКТЫ СОВРЕМЕННОГО ПОНИМАНИЯ ЦЕННОЙ БУМАГИ КАК ОБЪЕКТА ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ*

*Ю.А. АМЕЛЬЧЕНЯ, старший преподаватель кафедры экономического права
Минского института управления*

В статье проведен анализ белорусского законодательства на предмет выявления содержания ценных бумаг, форм их эмиссии, определения порядка совершения сделок с ними. В результате исследования предложен авторский подход к содержанию ценных бумаг и соответствующих формам ценных бумаг договорным конструкциям.

Актуализация развития рынка ценных бумаг способствовала определению ряда направлений его развития. Одно из них – совершенствование правового регулирования ценных бумаг как объектов гражданских прав. Вместе с тем, следует признать, что современная конструкция ценной бумаги отличается от классической, поскольку законодательством допускается бездокументарная форма существования ценных бумаг, по правовому режиму приравненная к ценной бумаге-документу.

В рамках данной статьи предпринята попытка формулировки содержания ценной бумаги как общего элемента двух форм ценных бумаг – документарной и бездокументарной, исходя из которого предложена договорная конструкция, максимально учитывающая особенности ценных бумаг в бездокументарной форме.

Современное законодательство Республики Беларусь содержит два определения ценной бумаги. Первое относится к акциям и облигациям и закреплено в Законе Республики Беларусь от 12 марта 1992 года «О ценных бумагах и фондовых биржах» (в ред. от 11 ноября 2002 г.): ценные бумаги – это документы, удостоверяющие выраженные в них и реализуемые посредством предъявления или передачи имущественные права или отношения займа владельца ценной бумаги по отношению к эмитенту (п. 3 ст. 1). Второе родовое определение ценной бумаги закреплено в Гражданском кодексе Республики Беларусь (далее – ГК) безотносительно к каким-то конкретным видам: это документ, удостоверяющий с соблюдением установленной формы и (или) обязательных реквизитов имущественные права, осуществление или передача которых возможны только при его предъявлении (ст. 143). Общим для двух дефиниций является документарный подход законодателя к ценной бумаге, стержневой составляющей которого выступает информационное наполнение.

Изменившиеся в современных условиях способы передачи и хранения информации потребовали «ухода» от документа, и как результат – принятие нормы ГК о фиксации прав, закрепляемых именной или ордерной ценной бумагой, в том числе в бездокументарной форме (п. 1 ст. 150). Их наличие, в свою очередь, ставит вопрос о правовой природе зафиксированных имущественных прав, поскольку такая ценная бумага, уже по определению, не документ. И далее, пункт 2 статьи 150 ГК оперирует понятием «бездокументарная ценная бумага», не определяя его содержания, но указывает, что операции с бездокументарными ценными бумагами могут совершаться только при обращении к лицу, которое официально совершает записи прав.

В то же время для осуществления и передачи прав, удостоверенных ценной бумагой, достаточно **доказательств** их закрепления в специальном реестре (обычном или компьютерном) (п. 2 ст. 143 ГК). По этой причине по выписке из счета «депо» (счета, открываемого в депозитарии для учета прав на ценные бумаги [1, ст. 1]), если в судебном порядке не установлено иное, с точки зрения судебной практики, устанавливается владение бездокументарных ценных бумаг [2]. В связи с этим, представляется, момент исполнения сделок с ценными бумагами в бездокументарной форме совпадает с моментом производства записи по счету «депо» профессиональным участником рынка ценных бумаг, свидетельствующей о зачислении ценных бумаг на счет получателя (бенефициара). Однако выписка по счету «депо», информирующая о количестве находящихся на нем ценных бумаг, не рассматривается как бездокументарная ценная бумага.

Научные споры российских, белорусских ученых о гражданско-правовой природе бездокументарных ценных бумаг, или о природе «гражданско-правовой ценности для владельца» ценной

* Статья поступила в редакцию 12 августа 2009 года.

бумаги [3, с.158], привели к формированию различных точек зрения, среди которых можно выделить две наиболее распространенные.

1. Бездокументарные ценные бумаги – это особая категория вещей; бумажная и безбумажная формы фиксации прав из ценной бумаги не липаают ценную бумагу «вещественных» свойств. Сторонники данной точки зрения (Я.И. Миркин, Н.М. Коршунов, М. Крылова, А.А. Богустов) пытаются сохранить сущностную для теории ценных бумаг неразрывную связь физического документа и закрепляемых в нем прав. Однако, «вещный» подход не позволяет распространить в отношении бездокументарных ценных бумаг соответствующие способы защиты нарушенных прав.

2. Бездокументарные ценные бумаги – это особые имущественные права, или права, удостоверяемые бездокументарными ценными бумагами (О.Н. Садилов, Л.Р. Юлдашбаева), или «ценные бумаги при отсутствии документа с обязательными реквизитами, в котором воплощаются соответствующие права» [4, с.431]. Ряд российских исследователей не признают возможности отнесения бездокументарных ценных бумаг к собственно ценным бумагам [5, с.9; 6, с.336; 7, с.11].

В данной ситуации, полагаем, в отсутствие единообразного подхода к понятию ценной бумаги как объекта гражданских прав необходимо определить ее содержание через имущественные права (например, акция позволяет владельцу получать дивиденды и «ликвидационную квоту» [8, с.37] от акционерного общества). Но помимо того, некоторые ценные бумаги позволяют посредством владения ими реализовывать и неимущественные права (к примеру, акция предоставляет право участвовать в голосовании на общем собрании акционеров). А.А. Богустов наличие неимущественных прав не ставит под сомнение. Напротив, он предлагает легально закрепить в понятии ценной бумаги «имущественные либо неимущественные и неимущественные права» [9, с.124], однако допускает существование «обязательств с неимущественным содержанием» [9, с.125]. На наш взгляд, верно то, что неимущественные права имеют место быть при реализации владельцами ценных бумаг своих полномочий, однако их особенность состоит в том, что неимущественные права обусловлены наличием имущественных прав и не могут существовать обособленно.

Необходимо особо обратить внимание на следующий аспект. В ряде случаев белорусский законодатель дополнительно устанавливает правила, которые могут привести к некоторому несоответствию с общепризнанными научно-теоретическими аспектами определенного правового явления. Так, в соответствии с подпунктом 1.6 пункта 1 Указа Президента Республики Беларусь от 12 ноября 2003 года №508 «О некоторых вопросах экономической несостоятельности (банкротства)» (в ред. от 6 апреля 2009 г.) учредители (участники) юридического лица обязаны сво-

евременно принимать меры по предупреждению экономической несостоятельности (банкротства), а необоснованное непринятие своевременных мер по предупреждению экономической несостоятельности (банкротства) влечет наложение штрафа (подп. 6.1 п. 6). Таким образом, при приобретении акций их владелец помимо прав становится обязанным лицом, ответственным за предупреждение экономической несостоятельности (банкротства) акционерного общества, и содержание ценной бумаги (в данном случае, акции) составляют также и обязанности, установленные законодательством.

Выделенное содержание может быть представлено документарной и бездокументарной формами ценных бумаг, которые взаимосвязаны посредством относимости к одному объекту гражданских прав – ценной бумаге. Кроме того, законодатель устанавливает особые требования к субъектам правоотношений, вызванных эмиссией, обращением, погашением ценных бумаг в бездокументарной форме, поэтому и субъектный состав (эмитент – профессиональный участник (для отдельных видов ценных бумаг), владелец) дополнительно урегулирован рядом нормативных правовых актов [1; 10; 11].

Практическая значимость подобного «двухформенного» подхода к ценным бумагам обусловлена различными способами защиты прав владельцев. Так, если допустить защиту прав владельцев бездокументарных ценных бумаг посредством виндикационного и негаторного исков [12, с.233], то истцу необходимо доказать право на ценные бумаги, которых не существует. В связи с чем на практике применяются такие средства защиты прав владельцев бездокументарных ценных бумаг, как иски об обязанности ответчика, продавца, реестродержателя совершить действия по списанию ценных бумаг с одного счета и зачисления их на другой счет – истца [13, с.59], иски о восстановлении записи на счете владельца, о взыскании убытков, предъявленные к уполномоченному регистратору, иски о признании сделки недействительной и применении последствий ее недействительности [14, с.49–50].

Таким образом, в отсутствие возможности формулировки единого понятия ценной бумаги предлагается рассматривать ее через определение содержания, которое составляют обособленные самостоятельные имущественные и обусловленные ими неимущественные права, а также обязанности – в случаях, предусмотренных законодательством, перечень и объем которых нормативно определяются для каждого вида ценных бумаг. При этом ценные бумаги могут быть выпущены в обращение в документарной или бездокументарной формах. Документарная форма ценных бумаг представляет собой документ, по предъявлению которого осуществляются удостоверяемые им имущественные и обусловленные ими неимущественные права, а также обязанности – в случаях, предусмотренных законодательством,

составляющие содержание ценных бумаг. Бездокументарная форма ценных бумаг представлена записью в системе ведения реестра владельцев ценных бумаг или записью по счету «депо», осуществляемыми профессиональным участником рынка ценных бумаг, подтверждающими право владения имущественными и обусловленными ими неимущественными правами, а также обязанностями – в случаях, предусмотренных законодательством, составляющими содержание ценных бумаг.

Необходимо также, на наш взгляд, легальное закрепление норм об ответственности профессионального участника рынка ценных бумаг за неправомерное, в том числе безосновательное списание со счета «депо» ценных бумаг в форме возмещения убытков, включая упущенную выгоду, и штрафа, размер которого определяется по соглашению сторон, но не ниже пяти процентов от общей номинальной стоимости ценных бумаг, указанных в поручении их владельцем на перевод получателю (бенефициару).

Сделки с ценными бумагами совершаются на биржевом и внебиржевом рынках. Первый представляется организованным в силу своего функционирования как электронной торговой системы ОАО «Белорусская валютно-фондовая биржа». Что касается внебиржевого рынка, то именно для него актуален действенный механизм совершения сделок с ценными бумагами с определением требований, предъявляемых к их форме и содержанию. В связи с чем на примере договора купли-продажи предлагается проследить судьбу его предмета – ценных бумаг в документарной и бездокументарной формах. Причем речь идет только об эмиссионных ценных бумагах как полноценных инструментах рынка.

Договор купли-продажи ценных бумаг (документарных): форма договора – простая письменная; в подтверждение передачи ценной бумаги составляется акт приема-передачи; по именованным ценным бумагам совершается цессия, по ордерным – индоссамент, по предъявительским происходит вручение ценной бумаги. Назначение цессии, индоссамента, простого вручения – передача (уступка) прав, удостоверенных ценными бумагами, во исполнение обязанности продавца по передаче предмета купли-продажи. Ценная бумага в данном случае позиционируется как объект права собственности, но в отношении ценных бумаг в бездокументарной форме, полагаем, должен применяться иной механизм, поскольку непосредственным объектом сделок выступает комплекс имущественных и обусловленных ими неимущественных прав, а также обязанностей.

Договор купли-продажи ценных бумаг в бездокументарной форме. На наш взгляд, при эмиссии ценных бумаг в бездокументарной форме право на ценную бумагу не передается в силу фактического отсутствия последней, как не передается «запись на счете» [15, с.112]. В такой ситуации имеет место только трансферт, который

играет определяющую роль при подтверждении факта передачи прав из ценной бумаги.

С учетом предложенной выше конструкции ценной бумаги договор купли-продажи ценных бумаг в бездокументарной форме представляется обоснованным определить как «договор купли-продажи ценных бумаг в бездокументарной форме», что позволяет отразить место этого договора в системе обязательственного права: он относится к группе договоров, направленных на передачу имущества [16, с.399; 17, с.85] (с учетом нормы ст. 128 ГК), тип – договор купли-продажи [16, с.399; 18, с.25], вид – договор купли-продажи имущественных прав, в силу специфики предмета договора предлагается выделить подвид (разновидность) – договор купли-продажи ценных бумаг в бездокументарной форме.

Форма договора – простая письменная. Правовая природа включает двусторонний, консенсуальный, возмездный характер. Предлагается определить следующие существенные условия данного договора:

1) условие о предмете, включая наименование ценной бумаги с указанием ее типа, вида, категории, номера государственной регистрации, номинальной стоимости, количества ценных бумаг, цены одной ценной бумаги и суммы сделки;

2) условие об ответственности продавца по договору за нарушение условий договора;

3) условие о порядке регистрации договора (определение стороны, инициирующей регистрацию, порядка распределения расходов по регистрации и сроков регистрации);

4) условие о порядке расчетов.

При исполнении договора купли-продажи ценных бумаг в бездокументарной форме (ими могут быть только именные эмиссионные ценные бумаги) производится трансферт посредством внесения записи в реестр или записи депозитарием по счету «депо».

Поскольку речь идет так или иначе о ценных бумагах, предлагается установить правила о возможности одностороннего расторжения договора купли-продажи покупателем в случае передачи ему продавцом ценных бумаг в бездокументарной форме, права владения которыми были ограничены (арестованы, обременены залогом), но покупатель об имевшихся ограничениях не был уведомлен, а также закрепить право покупателя требовать от продавца оплаты стоимости ценных бумаг с последующим возмещением убытков, включая упущенную выгоду.

Выделять, на наш взгляд, в отношении ценных бумаг в бездокументарной форме договор уступки прав или договор цессии неправомерно, поскольку подобный договор, если он мыслится как таковой, не должен содержать условия о встречном предоставлении другой стороной исходя из содержания самой уступки права (требования), кроме того, не определено его место в системе обязательственного права.

Таким образом, при возмездном отчуждении ценных бумаг в документарной форме заключается договор купли-продажи ценных бумаг; при отчуждении ценных бумаг в бездокументарной форме необходим договор купли-продажи ценных бумаг в бездокументарной форме с учетом определенного места в системе обязательственного права. Практическое значение разделения договоров купли-продажи ценных бумаг в документарной форме и ценных бумаг в бездокументарной форме состоит в том, что к соответствующим правоотношениям с учетом «разности» предмета договора будут применимы различные способы защиты прав их владельцев, в т.ч. опосредованные участием профессиональных участников рынка ценных бумаг.

На основании проведенного исследования можно сделать следующие выводы.

1. Содержание ценных бумаг составляет комплекс имущественных и обусловленных ими неимущественных прав, а также обязанностей – в случаях, предусмотренных законодательством, перечень и объем которых определяются в законодательстве для каждого вида ценной бумаги вне зависимости от ее формы – документарной или бездокументарной.

2. Купля-продажа ценных бумаг в бездокументарной форме может быть опосредована заключением договора купли-продажи ценных бумаг в бездокументарной форме, место которого в системе обязательственного права определяется как разновидность договора купли-продажи.

ЛИТЕРАТУРА

1. О депозитарной деятельности и центральной депозитарии ценных бумаг в Республике Беларусь : Закон Респ. Беларусь, 9 июля 1999 г., №280-З : в ред. Закона Респ. Беларусь от 08.07.2008 г. // Консультант Плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр». – Минск, 2009.
2. Решение хозяйственного суда г. Минска от 03.02.2005 г. // Консультант Плюс : Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр». – Минск, 2009.
3. Витушко, В.А. Гражданское право : в 2 ч. / В.А. Витушко. – Минск : Белорусская наука, 2007. – Ч. 1. – 566 с.
4. Гражданское право : учебник : в 3 т. / А.В. Каравай [и др.] ; под ред. В.Ф. Чигира. – Минск : Амалфея, 2008. – Т. 1. – 864 с.
5. Решетина, Е. Суррогат или ценная бумага? / Е. Решетина. – Хозяйство и право. – 2004. – №6. – С. 7–12.
6. Белов, В.А. Ценные бумаги в российском гражданском праве / В.А. Белов ; под ред. Е.А. Суханова ; вступит. ст. Е.А. Суханова / Е.А. Суханов. – М. : Учебно-консультационный центр «ЮрИнфоР», 1996. – 448 с.
7. Лебедев, К.К. Защита прав обладателей бездокументарных ценных бумаг (материально- и процессуально-правовые аспекты разрешения споров, связанных с отчуждением бездокументарных ценных бумаг) / К.К. Лебедев. – М. : Волтерс Клувер, 2007. – 176 с.
8. Козыревская, Л.А. Правовое регулирование имущественных аспектов корпоративных отношений / Л.А. Козыревская // Право.by. – 2008. – №1.
9. Богустов, А.А. Сравнительно-правовой анализ неимущественных прав владельцев ценных бумаг / А.А. Богустов // Современное право. – 2008. – №11.
10. О некоторых вопросах регулирования рынка ценных бумаг : Указ Президента Респ. Беларусь, 28 апр. 2006 г., №277 : в ред. Указа Президента Респ. Беларусь от 25.06.2009 г. // Консультант Плюс : Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр». – Минск, 2009.
11. Инструкция о порядке осуществления депозитарной деятельности : утв. постановлением Министерства финансов Респ. Беларусь, 22 нояб. 2006 г., №143 : в ред. постановления Министерства финансов Респ. Беларусь от 22.06.2009 г. // Консультант Плюс : Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр». – Минск, 2009.
12. Советское гражданское право : учебник для вузов : в 3 т. / В.А. Тархов, Ю.Х. Калмыков, С.Т. Максименко [и др.] ; под ред. Ю.Х.Калмыкова. – Саратов : Изд-во Саратовского университета, 1991. – Т. 1. – 452 с.
13. Фролова, И. Практика разрешения споров с участием регистраторов и депозитариев / И.Фролова // Рынок ценных бумаг. – 2003. – №18. – С. 58–64.
14. Хамидуллина, Э. Виндикационный иск и проблема защиты прав владельцев бездокументарных ценных бумаг / Э. Хамидуллина // Хозяйство и право. – 2003. – №9. – С. 49–50.
15. Юлдашбаева, Л.Р. Правовое регулирование оборота эмиссионных ценных бумаг (акций, облигаций) / Л.Р. Юлдашбаева. – М. : Статут, 1999. – 205 с.
16. Брагинский, М.И. Договорное право. Книга первая : Общие положения / М.И. Брагинский, В.В. Витрянский. – 2-е изд., испр. – М. : Статут, 1999. – 848 с.
17. Иоффе, О.С. Избранные труды : в 4 т. / О.С. Иоффе. – СПб. : Юрид. центр Пресс, 2004. – Т. 3 : Обязательственное право. – 837 с.
18. Гавзе, Ф.И. Обязательственное право (общие положения) / Ф.И. Гавзе. – Минск : Из-во БГУ им. В.И. Ленина, 1968. – 126 с.