

ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО

УДК 336.763

НЕКОТОРЫЕ ОСОБЕННОСТИ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ЗАЙМОВ ЦЕННЫМИ БУМАГАМИ

© **Ашаханова Галина Александровна**

магистрант 2-го курса,

Бурятский государственный университет имени Доржи Банзарова

Россия, 670000, г. Улан-Удэ, ул. Сухэ-Батора, 6

galyaashakhanova@mail.ru

© **Намсараева Оксана Сергеевна**

кандидат юридических наук,

старший преподаватель кафедры гражданского права и процесса,

Бурятский государственный университет имени Доржи Банзарова

Россия, 670000, г. Улан-Удэ, ул. Сухэ-Батора, 6

Namsaraeva@list.ru

Аннотация. В статье проведен анализ обновлённых положений Гражданского кодекса Российской Федерации о договоре займа, в частности расширение состава предмета договора за счёт ценных бумаг, рассмотрены особенности правового регулирования договора займа ценными бумагами, проведенный операций с ними. Авторами рассмотрены не только осуществленные преобразования, но и само определение ценных бумаг, их правовая характеристика, судебная практика разрешения споров правомерности заключения договоров займа до внесения изменений. В заключении высказано мнение о возможном регулировании данного вида договоров займа специальным законодательством о ценных бумагах, ввиду отсутствия в параграфе 1 обновленной главы 42 ГК РФ подробных норм о займе ценных бумаг.

Ключевые слова: кредитный договор; договор займа; предмет договора; ценные бумаги; брокерская деятельность; брокеры; маргинальные сделки; вексель; акция; облигация.

С 1 июня 2018 г. вступили в силу изменения, внесенные в часть 2 Гражданского кодекса Российской Федерации Федеральным законом от 26.07.2017 г. № 212-ФЗ «О внесении изменений в части первую и вторую Гражданского кодекса Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации», в отношении договора займа и кредитного договора¹.

¹ О внесении изменений в части первую и вторую Гражданского кодекса Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации: фе-

Так, определение понятия договора займа в п. 1 ст. 807 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ) изложено следующим образом: по договору займа одна сторона (займодавец) передает или обязуется передать в собственность другой стороне (заемщику) деньги, вещи, определенные родовыми признаками, или ценные бумаги, а заемщик обязуется возвратить займодатцу такую же сумму денег (сумму займа) или равное количество полученных им вещей того же рода и качества либо таких же ценных бумаг. Исходя из данного определения законодателем наряду с классическим предметом займа (деньги, вещи, определяемые родовыми признаками) в качестве предмета займа также указаны ценные бумаги. Эта поправка вызывает неоднозначное толкование поскольку возникают вопросы по заимствованию ценных бумаг и видам ценных бумаг, которые могут выступать предметом договора займа.

В соответствии со статьей 142 ГК РФ ценными бумагами являются документы, соответствующие установленным законом требованиям и удостоверяющие обязательственные и иные права, осуществление или передача которых возможны только при предъявлении таких документов (документарные ценные бумаги).

Ценными бумагами признаются также обязательственные и иные права, которые закреплены в решении о выпуске или ином акте лица, выпустившего ценные бумаги в соответствии с требованиями закона, и осуществление, и передача которых возможны только с соблюдением правил учета этих прав в соответствии со статьей 149 ГК РФ (бездокументарные ценные бумаги).

Ценными бумагами являются акция, вексель, закладная, инвестиционный пай паевого инвестиционного фонда, коносамент, облигация, чек и иные ценные бумаги, названные в таком качестве в законе или признанные таковыми в установленном законом порядке¹.

Необходимо отметить, что возможность займа ценных бумаг, до введения изменений в ГК РФ, была предусмотрена статье 3 Федерального закона от 22.04.1996 № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг» и статьей 282.1 Налогового кодекса Российской Федерации.

Суды со ссылкой на наличие в действующем законодательстве вышеуказанных норм допускали заключение договора займа в отношении ценных бумаг. Например, в Постановлении Девятого арбитражного апелляционного суда заключение договора займа ценных бумаг судом обосновано следующим: *«... ценные бумаги могут быть предметом займа, если они относятся к родовым вещам (например, обыкновенные именные акции эмитента в определенном количестве в рамках одного выпуска, ко-*

дер. закон от 26.07.2017 г. № 212-ФЗ [Электронный ресурс]. URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_11279 (дата обращения: 15.10.2020).

¹ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30 ноября 1994 г. № 51-ФЗ (ред. от 31.07.2020) // Собрание законодательства РФ. 1994. № 32. С. 1605.

торые могут смешиваться с аналогичными акциями того же рода и качества), а также по маржинальным сделкам (п. 4 ст. 3 Федерального закона от 22.04.1996 № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг»))»¹.

Необходимо отметить, что статья 3 Федерального закона от 22.04.1996 № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг», регулирует деятельность профессиональных участников рынка ценных бумаг, осуществляющих брокерскую деятельность. Согласно положениям данной статьи брокер имеет право на предоставление в заем денежных средств и/или ценные бумаги для совершения сделок купли-продажи ценных бумаг при условии предоставления клиентом обеспечения. Условия договора займа, в том числе сумма займа или порядок ее определения, могут быть определены договором о брокерском обслуживании. При этом документом, удостоверяющим передачу в заем определенной денежной суммы или определенного количества ценных бумаг, признается отчет брокера о совершенных маржинальных сделках или иной документ, определенный условиями договора. Также брокер вправе взимать с клиента проценты по предоставляемым займам².

Возможность предоставления договора займа ценных бумаг была указана в статье 282.1 Налогового кодекса Российской Федерации, определяющей порядок и особенности налогообложения операций займа ценными бумагами. Правила данной статьи применяются к операциям займа ценными бумагами налогоплательщика, совершенным за его счет комиссионерами, поверенными, агентами, доверительными управляющими на основании соответствующих гражданско-правовых договоров. При этом условия договора займа, выданного (полученного) ценными бумагами, должен предусматривать выплату процентов в денежной форме³.

По мнению ряда исследователей договор займа ценных бумаг в статье 3 Федерального закона от 22.04.1996 № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг» обладает особыми признаками, отличными от договора займа в ГК РФ. Так Е. Н. Абрамова приводит следующие отличия:

1. субъектным составом: займодавцем является брокер — профессиональный участник рынка ценных бумаг, заемщиком на основе соглашения о брокерском обслуживании может быть только клиент брокера — инвестор;

¹ Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 19.10.2017 г. № 09АП-45627/2017-ГК по делу № А40-40445/2017 [Электронный ресурс]. URL: <https://kad.arbitr.ru> (дата обращения 15.10.2020)

² О рынке ценных бумаг: федер. закон от 22.04.1996 г. № 39-ФЗ [Электронный ресурс] (ред. от 07.04.2020). URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_11279 (дата обращения: 15.10.2020)

³ Налоговый Кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 05.08.2000 № 117-ФЗ [Электронный ресурс] (ред. от 28.01.2020). URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_28165 (дата обращения 15.10.2020).

2. предмет брокерского договора — эмиссионные ценные бумаги: акции, именные облигации, опционы эмитента, российские депозитарные расписки;

3. брокерский договор может быть только в ходе биржевых торгов;

4. в случаях невозврата в срок суммы займа и (или) занятых ценных бумаг, неуплаты в срок процентов по предоставленному займу, брокер вправе во внесудебном порядке обратиться с иском на предоставленное обеспечение;

5. единственной целью заключения брокерского договора является совершение брокером сделок купли-продажи ценных бумаг [1, с. 60].

Данное отличие также подтверждает Н.Г. Соломина говоря о том, что понятие займа ценных бумаг, предусмотренное Федеральным законом от 22.04.1996 № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг», описывает иное правовое явление, отличное от того, которое описывается в ГК РФ в редакции, действующей с 1 июня 2018 г. [3, с. 61]

Н.Ф. Качур указано на отсутствие в новой редакции статьи 807 ГК РФ какие именно ценные бумаги могут выступать в качестве предмета договора займа, специфика заемных обязательств не раскрыта [2, с. 18].

В соответствии со ст. 142 ГК РФ ценные бумаги подразделяются на документарные - документы, соответствующие установленным законом требованиям и удостоверяющие обязательственные и иные права, осуществление или передача которых возможны только при предъявлении таких документов и бездокументарные - обязательственные и иные права, которые закреплены в решении о выпуске или ином акте лица, выпустившего ценные бумаги в соответствии с требованиями закона, и осуществление и передача которых возможны только с соблюдением правил учета этих прав в соответствии со статьей 149 ГК РФ.

В отношении займа документарных ценных бумаг Н. Ф. Качур на примере именных ценных бумаг — акций — считает, что данный заем противоречит сущности договора займа, поскольку при их возврате будут возвращены те же самые ценные бумаги, которые изначально были переданы заемщику. В традиционном понимании предмет договора займа передается в собственность заемщику, используется заемщиком и возвращается им аналогичная вещь, а не та же самая [2, с. 13].

Таким образом, заем документарных ценных бумаг противоречит природе гражданско-правового договора займа в виду присущих индивидуальных признаков и на практике, как правило, суды не признают такие обязательства займом так, в Определении ВАС от 20.03.2012 № ВАС-2606/12 сказано о том, что документарные именные акции не могут быть предметом договора займа¹.

Судебная практика относительно договора займа векселя неоднозначная. Согласно Постановлению ФАС Волго-Вятского округа, вексель отно-

¹ Определение Высшего Арбитражного суда РФ от 20.03.2012 № ВАС-2606/12– [Электронный ресурс]. URL: <https://kad.arbitr.ru> (дата обращения: 15.10.2020).

сится к объектам гражданских прав и является имуществом, передача имущества возможна при наличии между сторонами различных гражданско-правовых отношений, вытекающих из договоров купли-продажи, перевозки, хранения, мены, дарения и прочих договоров, в связи с чем вексель может являться предметом договора займа¹.

При этом более поздняя судебная практика не признает вексель предметом договора займа, поскольку по мнению судей вексель индивидуально-определенная ценная бумага².

Также возникают вопросы по займу бездокументарных ценных бумаг. При сравнении займа бездокументарных ценных бумаг и безналичных денежных средств, объектом займа и в том, и в другом выступают имущественные права. При этом до 1 июня 2018 возможность займа безналичных денег признавалась как в ГК РФ, так и в судебной практике, а бездокументарных ценных бумаг — нет. Согласно решениям судов, передача акций означает передачу заимодавцем заемщику не только имущественных прав, но и личных неимущественных прав акционера, что приведет к выбытию заимодавца из состава акционеров, что противоречит природе займа³.

Однако в дальнейшем, но до внесения изменений в ГК РФ, судами приняты решения, в соответствии с которыми ценные бумаги могут быть предметом займа, если они относятся к родовым вещам (например, обыкновенные именные акции эмитента в определенном количестве в рамках одного выпуска, которые могут смешиваться с аналогичными акциями того же рода и качества), а также по маржинальным сделкам⁴. При этом остается вопрос, как квалифицировать договоры займа бездокументарных ценных бумаг, заключенные до 01.06.2018 — либо в качестве непоименованных, либо в качестве договоров займа имущественных прав по аналогии с нормами о купле-продаже имущественных прав (п. 4 ст. 454 ГК).

Таким образом, на сегодняшний день нормативно-правовую базу в области функционирования рынка ценных бумаг нельзя охарактеризовать как целостную и внутренне согласованную систему. В юридической литературе высказываются предположения о том, что отсутствие в парагра-

¹ Постановление ФАС Волго-Вятского округа от 07.02.2012 по делу № А38-861/2011 [Электронный ресурс]. URL: <https://kad.arbitr.ru> (дата обращения: 15.10.2020)

² Постановления АС Поволжского округа от 09.07.2015 № Ф06-24585/2015, АС Восточно-Сибирского округа от 27.08.2014 по делу №А58-5435/2013 [Электронный ресурс]. URL: <https://kad.arbitr.ru> (дата обращения: 15.10.2020).

³ Постановление ФАС Дальневосточного округа от 03.05.2005 № Ф03-А51/05-1/872 [Электронный ресурс]. URL: <https://kad.arbitr.ru> (дата обращения: 15.10.2020).

⁴ Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 19.10.2017 № 09АП-45627/2017-ГК [Электронный ресурс]. URL: <https://kad.arbitr.ru> (дата обращения: 15.10.2020).

фе 1 главы 42 ГК РФ, после реформирования ГК РФ, подробных норм о займе ценных бумаг, помимо простого упоминания возможности заключения такого договора, указывает на то, что законодатель оставляет правовое регулирование данного вида договора займа специальному законодательству, а именно законодательству о ценных бумагах, и соответственно, практика по поводу займа ценных бумаг будет аналогичной уже сложившейся.

Невозможно точно определить, что будет с судебной практикой после внесенных изменений, вступивших в силу 1 июня 2018 г., как суды истолкуют новую норму, но окончательное решение будет за ними.

Литература

1. Абрамова Е. Н. Договор займа ценных бумаг // Право и экономика. 2018. № 4. С. 56–66.
2. Качур Н. Ф. Об изменении модели и других новеллах правового регулирования договора займа // Законы России: опыт, анализ, практика. 2018. № 6. С. 12–18.
3. Соломина Н. Г. Договор займа: изменения действующего законодательства // Вестник Омского университета. Сер. Право. 2017. № 4(53). С. 60–64.

SOME FEATURES OF LEGAL REGULATION OF LOANS BY SECURITIES

Galina A. Ashakhanova
2nd year Master student,
Dorzhi Banzarov Buryat State University
6 Sukhe-Batora St., Ulan-Ude 670000, Russia
galyaashakhanova@mail.ru

Oksana S. Namsaraeva
Cand. Sci. (Law),
Senior Lecturer of Civil Law and Process Department,
Dorzhi Banzarov Buryat State University
6 Sukhe-Batora St., Ulan-Ude 670000, Russia
namsaraeva@list.ru

Abstract. The article analyzes the updated provisions of the Civil Code of the Russian Federation on the loan agreement, in particular, the expansion of the scope of the agreement at the expense of securities, considers the features of the legal regulation of the loan agreement with securities, transactions with them. We consider not only the transformations carried out, but also the very definition of securities, their legal characteristics, judicial practice of resolving disputes over the legality of concluding loan agreements before making changes. In the conclusion, we have suggested to regulate this type of loan agreements by special legislation on securities, due to the absence of detailed rules on the loan of securities in paragraph 1 of the updated chapter 42 of the Civil Code of the Russian Federation.

Keywords: credit agreement; loan agreement; subject of the agreement; securities, brokerage; brokers; margin transactions; bill of exchange; share; bond.