

Х·О·З·Я·Й·С·Т·В·О

ЕЖЕМЕСЯЧНЫЙ
ЮРИДИЧЕСКИЙ
НАУЧНО-ПРАКТИЧЕСКИЙ
Ж У Р Н А Л

ISSN 0134 - 2398

и ПРАВО

10' 2013

В НОМЕРЕ

| | |
|---------------------------------------|--|
| НОВОЕ В СУДЕБНОЙ ПРАКТИКЕ | А. ЭРДЕЛЕВСКИЙ <i>Об изменениях в судебном подходе к договору аренды</i> 3 |
| ИСПОЛНИТЕЛЬНОЕ ПРОИЗВОДСТВО | Л. НОВОСЕЛОВА <i>Исполнение судебных актов по доменным спорам</i> .. 9 |
| ДОГОВОРЫ: ТЕОРИЯ И ПРАКТИКА | А. СЕЛИВАНОВСКИЙ <i>Биржевые договоры</i> 25 В. МИКРЮКОВ, Г. МИКРЮКОВА <i>Проблемы договора мены</i> 38 В. АНОХИН, Ю. СОКОЛОВА <i>Договоры в современной экономике</i> 47 |
| ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНАЯ СОБСТВЕННОСТЬ | С. ГРИШАЕВ <i>Плагиат: вопросы теории и практики</i> 53 Р. ПОПОВ <i>Использование товарных знаков в контекстной рекламе</i> 61 |
| ПРЕДПРИЯТИЯ И НАЛОГИ | А. РАБИНОВИЧ <i>Налоговый учет по налогу на прибыль и НДС в филиале иностранной организации</i> 70 Д. ЩЕКИН <i>Строительный сбор, или К вопросу о компенсациях публичным субъектам при строительстве</i> 77 С. НОВИКОВ <i>Срок полезного использования основных средств, приобретенных у физического лица</i> 82 |
| КОРПОРАТИВНОЕ ПРАВО | С. ФИЛИППОВА <i>Право на выход из общества с ограниченной ответственностью</i> 85 |
| ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО О БАНКРОТСТВЕ | А. АЛТУХОВ <i>Срок закрытия реестра требований кредиторов в делах о банкротстве застройщиков</i> 94 |

ДОГОВОРЫ: ТЕОРИЯ И ПРАКТИКА

Биржевые договоры

АННОТАЦИЯ

Договоры, заключаемые на организованных торгах, имеют особенности, которые существенно отличают их от других договоров. В статье рассматриваются специальные правила, установленные в отношении проведения биржевых торгов и заключения на них договоров.

КЛЮЧЕВЫЕ СЛОВА: биржевые договоры, договоры, заключаемые на организованных торгах, порядок заключения договоров на биржевых торгах, биржевой товар, центральный контрагент, листинг, форма биржевого договора.

ANNOTATION

The contracts, concluding at exchange trading, are regulated by specific rules which significantly distinguish them from others. In the article the special rules set forth in the conduct of trading and the conclusion of agreements on them is commented.

KEY WORDS: exchange-traded contracts, the contracts signing on organised trading, procedure of conducting deals on exchange trading, exchange items, central counterparty, listing, legal form of exchange-traded contracts.

Договоры, заключаемые на организованных торгах¹, имеют особенности, которые существенно отличают их от других договоров. Поэтому в отношении таких договоров установлены специальные правила, в частности, Федеральным законом от 21.11.2011 № 325-ФЗ «Об организованных торгах» (далее — Закон о торгах).

Понятие «договоры, заключаемые на организованных торгах»

На практике нередко употребляется термин «биржевые сделки». Ни в Законе о торгах, ни в ГК РФ такого понятия нет.

Понятие «биржевая сделка» содержится в Законе РФ от 20.02.1992 № 2383-1 «О товарных биржах и биржевой торговле» (п. 1 ст. 7)² (далее — Закон о товарных биржах), в соответствии с которым биржевой сделкой является зарегистрированный биржей договор (соглашение), заключаемый участниками биржевой торговли в отношении биржевого товара в ходе биржевых торгов. Порядок регистрации и оформления биржевых сделок устанавливается биржей. Законом о товарных биржах также предусмотрено, что сделки, совершенные на бирже, но не соответствующие указанным требованиям, не являются биржевыми. Гарантии биржи на такие сделки не распространяются.



В доктрине порой предлагается рассматривать биржевые сделки, основываясь на понятии «сделка», определенном ст. 153 ГК РФ. Так, Е. Павлодский отмечал, что биржевые сделки, так же как и любые другие гражданско-правовые сделки, направлены на установление, изменение и прекращение гражданских прав и обязанностей³.

¹ В настоящей статье термины «договоры, заключенные на организованных торгах», «биржевые договоры» и «биржевые сделки» употребляются как синонимы.

² Данный Закон утрачивает силу с 1 января 2014 года в связи с принятием Федерального закона от 21.11.2011 № 327-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с принятием Федерального закона «Об организованных торгах».

³ Павлодский Е. А. Биржевые сделки // Цивилист. 2006. № 4.

Данный подход к рассмотрению биржевых сделок, по моему мнению, не позволяет выявить особые черты, характерные именно для биржевых сделок.

Закон о торгах не вводит какой-либо дефиниции, а использует оборот «договоры, заключаемые на организованных торгах». Организованные торги проводятся организатором торговли — лицом, оказывающим услуги по проведению организованных торгов на товарном и (или) финансовом рынках на основании лицензии биржи или лицензии торговой системы (п. 6 ч. 1 ст. 2 Закона о торгах). Соответственно выделяются два вида организаторов торговли: биржи и торговые системы⁴.

Биржевые торги характеризуются тремя признаками:

- 1) на торгах заключаются договоры (биржевые сделки), предмет и объект которых соответствуют требованиям закона и биржевым правилам;
- 2) процедура заключения договоров определена правилами данной биржи;
- 3) все заключенные договоры проходят регистрацию, лишь после регистрации договор считается заключенным.

Биржевые торги проводятся только в определенное время — в течение биржевой сессии. В иное время биржевые сделки не могут быть совершены.

Стороны биржевых договоров

Сторонами биржевых договоров являются участники торгов, принимающие участие в торговой сессии, чьи заявки были сведены торговой программой.

Участниками торгов различными «товарами» могут быть разные группы участников. Так, участниками торгов ценными бумагами выступают:

- дилеры на рынке ценных бумаг,
- управляющие на рынке ценных бумаг,
- брокеры на рынке ценных бумаг,
- управляющие компании инвестиционных фондов, ПИФ, НПФ,
- центральный контрагент,
- Банк России.

В качестве участников торгов товаром допускаются индивидуальные предприниматели и юридические лица, созданные в соответствии с законодательством РФ. При этом если участник торгов действует в интересах и за счет другого лица, в его лице выступают брокер, имеющий лицензию профессионального участника рынка ценных бумаг, центральный контрагент или лицо, включенное организатором торговли в список участников торгов товаром, действующих в интересах и за счет других лиц. Условия и порядок включения участников торгов в указанный список и исключения из него устанавливаются организатором торговли.

К участию в организованных торгах могут быть допущены иностранные юридические лица, осуществляющие функции, аналогичные функциям

⁴ Далее в статье рассматриваются торги, организованные биржей.

центральной
ком России
речень Бан
ограничени
Закона о то

На практ
гут быть зар
иного докум
вых сделок.

В правил
став участни
права и обя
ограничения
док исключе
вается поряд

в связи с при
Закон о то
цессе бирже
говора об ок

Кроме то
взносы и сб
нию, обслуж
чивают вступ
награждение
биржей услу
го вознаграж
и вида бирже

Напри
опред
тариф

В обязанно
ле за участник
тивных прав
вправе наложи

⁵ Федеральная сл
ФСФР России переда
изменений в отдельн
сийской Федерации по

⁶ См.: «Правила д
торов ОАО «ММВБ-РТ
дового рынка ЗАО «М
http://rts.micex.ru/s201.

⁷ «Ставки комисси
утверждены Советом
http://fs.rts.micex.ru/files

центрального контрагента, и включенные в перечень, утвержденный Банком России. При включении такого иностранного юридического лица в перечень Банка России (а ранее — ФСФР России⁵) могут быть установлены ограничения на допуск его к организованным торгам (подробнее см. ст. 16 Закона о торгах).

На практике биржи определяют правила допуска к торгам, которые могут быть закреплены в отдельном документе либо включены в содержание иного документа, например, определяющего правила совершения биржевых сделок.

В правилах допуска могут определяться: порядок приема кандидатов в состав участников торгов; требования, предъявляемые к участникам торгов; их права и обязанности; порядок их регистрации на бирже; порядок допуска, ограничения, приостановления и прекращения допуска к торгам, а также порядок исключения из состава участников торгов⁶. Кроме того, биржей устанавливается порядок разрешения споров и разногласий, которые могут возникнуть в связи с применением правил допуска.

Закон о торгах предусматривает, что условием совершения сделок в процессе биржевых торгов участниками торгов является заключение с биржей договора об оказании услуг по проведению организованных торгов.

Кроме того, биржа определяет для участников торгов обязательные взносы и сборы, которые используются для покрытия расходов по созданию, обслуживанию и развитию рынка. Обычно участники торгов уплачивают вступительный взнос, членский взнос, а также комиссионное вознаграждение. Комиссионное вознаграждение взимается за оказанные биржей услуги по совершению биржевой сделки. Ставки комиссионного вознаграждения устанавливаются биржей в зависимости от характера и вида биржевых сделок.

Например, ставки по сделкам с ценными бумагами на Фондовой бирже ММВБ определяются видом ценных бумаг, типом поданных заявок, сроком сделки репо, тарифным планом⁷.

В обязанности биржи входит проведение внутреннего контроля, в том числе за участниками торгов. Поэтому за нарушение участниками торгов нормативных правовых актов РФ и внутренних правил организатора торговли биржа вправе наложить на них меры дисциплинарного взыскания.

⁵ Федеральная служба по финансовым рынкам прекратила свое существование с 1 сентября 2013 года. Функции ФСФР России переданы Банку России в соответствии с Федеральным законом от 23.07.2013 № 251-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с передачей Центральному банку Российской Федерации полномочий по регулированию, контролю и надзору в сфере финансовых рынков».

⁶ См.: «Правила допуска к участию в торгах на валютном рынке ОАО «ММВБ-РТС», утверждены Советом Директоров ОАО «ММВБ-РТС» (протокол № 25 от 24 января 2012 года); Правила допуска к участию в торгах в секции фондового рынка ЗАО «ММВБ», утверждены Правлением ЗАО «ММВБ» (протокол № 79 от 21 июля 2011 года). — См.: <http://rts.micex.ru/s201>.

⁷ «Ставки комиссионного вознаграждения ЗАО «ФБ ММВБ» при совершении сделок на рынке ценных бумаг», утверждены Советом Директоров ЗАО «Фондовая биржа ММВБ» (протокол № 16 от 8 февраля 2012 года). — См.: <http://fs.rts.micex.ru/files/468>.

«Правилами допуска к участию в торгах на Срочном рынке MICEX», утвержденными Советом Директоров ЗАО «ММВБ» (протокол № 13 от 16 ноября 2011 года), предусмотрены такие меры воздействия: предупреждение; наложение штрафа, который подлежит взысканию в пользу биржи; ограничение допуска к участию в торгах; приостановление допуска к участию в торгах; прекращение допуска к участию в торгах; исключение из состава участников торгов⁸.

Большое значение имеет правило о том, что обязательства, возникшие из договора, сторонами которого является один и тот же участник торгов или один и тот же клиринговый брокер, не прекращаются совпадением должника и кредитора в одном лице. Оно применяется при условии, что эти обязательства исполняются за счет разных лиц. Брокер вправе совершать сделки с ценными бумагами и заключать договоры, являющиеся производными финансовыми инструментами (далее – ПФИ), одновременно будучи коммерческим представителем разных сторон в сделке, в том числе не являющихся предпринимателями, при условии что эти полномочия предусмотрены договором о брокерском обслуживании (ч. 9 ст. 18 Закона о торгах).

Таким образом, к участникам организованных торгов относится ограниченный круг лиц – только те, которые допущены к торгам этим конкретным организатором торговли. Соответственно участниками торгов в конкретный момент выступают лишь допущенные организатором торговли лица, кто подключился к торгам.

При определении сторон биржевой сделки принципиально важно, какие торги проводятся: с центральным контрагентом или без него.

Без участия центрального контрагента. Участники направляют заявки в торговую систему, которая сводит разнонаправленные заявки в договоры. Стороны по договорам – участники, направившие соответствующие заявки.

Пример. ЗАО «Клевер» направило заявку на покупку 1000 акций ОАО «Оранжевое лето» по цене 53 руб. за акцию. ООО «Василек» направило заявку на продажу 1000 акций ОАО «Оранжевое лето» по цене 53 руб. за акцию. Торговая система свела эти заявки, они были исключены из списка заявок, а в списке заключенных договоров была произведена фиксация договора купли-продажи 1000 акций ОАО «Оранжевое лето» по цене 53 руб. за акцию между ООО «Василек» (продавец) и ЗАО «Клевер» (покупатель).

С центральным контрагентом. Участники направляют заявки в торговую систему, которая сводит разнонаправленные заявки в договоры. Но сторонами по договорам выступают не только участники, направившие соответствующие заявки, но и центральный контрагент.

Центральный контрагент – юридическое лицо, являющееся одной из сторон всех договоров, обязательства из которых подлежат включению в клиринговый пул (ст. 2 Федерального закона от 07.02.2011 № 7-ФЗ «О клиринге и клиринговой деятельности»).

⁸ См.: <http://rts.micex.ru/s281>.

Центральный контрагент заключает договор с каждым из участников торгов, при этом организатор торгов устанавливает соответствие их зарегистрированных разнонаправленных заявок друг другу. Подачи центральным контрагентом заявки не требуется, а каждый из указанных договоров считается заключенным в момент фиксации организатором торгов соответствия заявок друг другу путем внесения записи о заключении договоров с центральным контрагентом в реестр договоров.

Пример. ЗАО «Иван-чай» направило заявку на покупку 100 акций ОАО «Бархатный сезон» по цене 4 руб. за акцию. ООО «Лютик» направило заявку на продажу 100 акций ОАО «Оранжевое лето» по цене 4 руб. за акцию. Торговая система свела эти заявки, они были исключены из списка заявок, а в списке заключенных договоров была произведена фиксация двух договоров:

1) договор купли-продажи 1000 акций ОАО «Бархатный сезон» по цене 4 руб. за акцию между ООО «Лютик» (продавец) и ЗАО «Центральный контрагент» (покупатель);

2) договор купли-продажи 1000 акций ОАО «Бархатный сезон» по цене 4 руб. за акцию между ЗАО «Центральный контрагент» (продавец) и ЗАО «Иван-чай» (покупатель).

Важно, что при заключении центральным контрагентом договоров с участниками торгов к нему не применяются нормы о порядке совершения крупных сделок, сделок с заинтересованностью и прочих сделок, которые требуют согласования или соблюдения других особых процедур.

Некоторые специалисты считают, что норма Закона о торгах, позволяющая совершать биржевые сделки с центральным контрагентом, способствует стабилизации оборота на организованном рынке, так как «отвечать по встречному обязательству перед участником торгов будет непосредственно центральный контрагент, в большей степени защищенный от риска неисполнения своего обязательства»⁹.

«Биржевой товар»

На организованных торгах заключаются договоры в отношении ограниченного списка объектов гражданских прав:

- товаров — не изъятых из оборота вещей (за исключением ценных бумаг, иностранной валюты) определенного рода и качества, любого агрегатного состояния, допущенных к организованным торгам;
- ценных бумаг (следует учитывать, что с 1 октября 2013 года бездокументарные ценные бумаги относятся к обязательственным и иным правам, а не к вещам¹⁰);

⁹ Аналитический обзор Федерального закона от 21 ноября 2011 года № 325-ФЗ «Об организованных торгах»: Обзор подготовлен специалистами АО «КонсультантПлюс» 6 декабря 2011 года // СПС «КонсультантПлюс».

¹⁰ См. ст. 128, 142 ГК РФ в редакции Федерального закона от 02.07.2013 № 142-ФЗ «О внесении изменений в подраздел 3 раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации».

- иностранной валюты (с 1 октября 2013 года безналичные денежные средства, включая иностранную валюту, относятся к иному имуществу, а не к вещам);
- права требования (для договоров, являющихся производными финансовыми инструментами).

Только перечисленные объекты гражданских прав могут быть объектами договоров¹¹, заключаемых на организованных торгах, — «биржевым товаром».

Биржевой товар должен удовлетворять следующим требованиям — объекты должны:

- 1) быть взаимозаменяемы (однородны);
- 2) быть оборотоспособны;
- 3) отвечать специальным требованиям закона;
- 4) быть допущены к торговле на данной бирже.

Биржевой товар необходимо стандартизировать по количественным и качественным параметрам. Например, к обращению на бирже могут быть допущены эмиссионные ценные бумаги, а также иные ценные бумаги, например инвестиционные паи ПИФ, в том числе прошедшие процедуру листинга — включение ценных бумаг в котировальный список¹², а объекты недвижимости не могут быть биржевым товаром, так как они всегда являются индивидуально-определенными вещами.

На практике стандартизация биржевого товара производится конкретной биржей, которая планирует организовать торги таким биржевым товаром.

Ценные бумаги могут быть допущены к организованным торгам

- путем прохождения листинга;
- без прохождения процедуры листинга и посредством прохождения данной процедуры методом помещения ценных бумаг во внесписочный перечень.

«Правила проведения торгов по ценным бумагам в Закрытом акционерном обществе «Московская межбанковская валютная биржа», утвержденные Советом Директоров ЗАО «ММВБ» (протокол № 10 от 27 июля 2011 года), определяют ценные бумаги как «эмиссионные ценные бумаги, а также иные ценные бумаги, в том числе инвестиционные паи и ипотечные сертификаты участия, в том смысле, в каком они определяются законодательством Российской Федерации, допущенные к торгам на ММВБ в соответствии с Правилами листинга»¹³.

Листинг ценных бумаг — включение биржей ценных бумаг в котировальный список.

¹¹ Среди специалистов нет единого мнения о том что понимать под предметом и объектом договора. Поэтому оговорюсь, что здесь под объектом договора подразумевается объект гражданских прав, в отношении которого стороны договариваются совершать какие-либо действия; под предметом договора — именно действия, о которых договариваются стороны. Так, в договоре купли-продажи 100 акций ОАО «Роснефть» под предметом договора понимается перечисление акций и денежных средств, а под объектом договора — сами 100 акций ОАО «Роснефть».

¹² Статья 2 Федерального закона от 22.04.1996 № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг».

¹³ См.: <http://rts.micex.ru/s201>.

При прохождении процедуры листинга ценные бумаги включаются в котировальные списки¹⁴ «А» (первого и второго уровней), «Б», «В» и «И».

Самые строгие требования для включения ценных бумаг в котировальный список «А» первого уровня, самые либеральные — для списка «И».

Для включения в котировальный список «А» первого уровня обыкновенных акций должны быть соблюдены следующие условия:

- во владении одного лица и его аффилированных лиц находится не более 75 процентов обыкновенных акций эмитента;
- капитализация акций данной категории (типа) для включения в котировальный список акций составляет не менее 10 млрд. руб. Капитализация акций для целей включения их в котировальные списки определяется как произведение количества данных акций и их средневзвешенной цены;
- эмитент существует не менее трех лет;
- у эмитента отсутствуют убытки по итогам двух лет из последних трех лет;
- ежемесячный объем сделок, совершенных на фондовой бирже с акциями данной категории (типа), за последние три месяца составляет не менее 25 млн. руб.;
- у эмитента сформирован совет директоров, в котором не менее трех независимых директоров;
- эмитент принял обязательства по предоставлению фондовой бирже списка аффилированных лиц эмитента и его регулярному обновлению;
- эмитент имеет годовую финансовую (бухгалтерскую) отчетность в соответствии с Международными стандартами финансовой отчетности (МСФО) и (или) Общепринятыми принципами бухгалтерского учета США (US GAAP), в отношении которой был проведен аудит, и принял обязательства вести упомянутую отчетность и раскрывать ее вместе с аудиторским заключением в отношении указанной отчетности на русском языке; и т.д.

Попадание ценной бумаги в котировальный список «А» первого уровня означает, что данные ценные бумаги могут быть приобретены максимальным кругом инвесторов. Это связано с тем, что у некоторых инвесторов есть ограничения по объектам инвестиций¹⁵.

Котировальные списки отличаются по требованиям. Для поддержания ценных бумаг в котировальных списках необходимо соблюдение требований ликвидности (объема торгов ценными бумагами), которые повышаются от списка более низкого уровня к более высокому. Включить ценные бумаги в котировальный список можно как в процессе обращения, так и в процессе размещения. Для ценных бумаг, впервые размещаемых путем открытой подписки на

¹⁴ Отметим, что легальное определение «котировальный список» отсутствует.

¹⁵ Это касается, прежде всего, негосударственных пенсионных фондов, паевых инвестиционных фондов и страховых организаций.

бирже или с привлечением брокера, организующего размещение, предназначены котировальные списки «В» и «И».

Допуск ценных бумаг к торгам на бирже осуществляется при соблюдении установленных нормативными правовыми актами и правилами биржи требований. Для ценных бумаг корпоративных эмитентов установлены следующие требования:

- 1) осуществлена регистрация проспекта ценных бумаг (проспекта эмиссии ценных бумаг, плана приватизации, зарегистрированного в качестве проспекта эмиссии ценных бумаг);
- 2) осуществлена государственная регистрация отчета об итогах выпуска (дополнительного выпуска) ценных бумаг эмитента или в Банк России (ранее – ФСФР России) представлено уведомление об итогах выпуска (дополнительного выпуска) ценных бумаг (за исключением российских депозитарных расписок, а также случаев размещения ценных бумаг или включения ценных бумаг в котировальные списки «В» и «И»);
- 3) эмитентом ценных бумаг соблюдаются требования законодательства РФ о ценных бумагах и нормативных правовых актов Банка России (ФСФР России), в том числе о раскрытии информации на рынке ценных бумаг;
- 4) ценные бумаги приняты на обслуживание в расчетном депозитарии;
- 5) ценные бумаги включены в список ценных бумаг, по сделкам с которыми клиринговой организацией осуществляется клиринг.

Возможен и обратный процесс: делистинг ценных бумаг – исключение биржей ценных бумаг из котировального списка.

Правила листинга/делистинга ценных бумаг должны соответствовать требованиям нормативных правовых актов Банка России/ФСФР России. Листинг эмиссионных ценных бумаг осуществляется биржей на основании договора с эмитентом ценных бумаг, а листинг инвестиционных паев ПИФ – на основании договора с управляющей компанией этого ПИФ. В котировальные списки могут включаться только ценные бумаги, соответствующие требованиям законодательства РФ и нормативных правовых актов Банка России/ФСФР России¹⁶.

Например, по сообщениям РБК daily¹⁷, в 2012 году заявки на делистинг подали «Башинформсвязь», «Кузбассэнерго», «Фортум», ТГК-11, Останкинский мясоперерабатывающий комбинат, «Пермские моторы», «Мечел-Майнинг», «Полиметалл», «ЭМА-Альянс», кемеровский «Азот», «Седьмой континент», «Балтика», «дочки» ТМК и другие. Число компаний, проведших делистинг своих бумаг, в 2012 году составило около 30.

¹⁶ См. Положение о деятельности по организации торговли на рынке ценных бумаг, утвержденное приказом ФСФР России от 28.12.2010 № 10-78/пз-н.

¹⁷ <http://www.rbcdaily.ru/2012/10/26/finance/562949985005506>.

Форма и структура биржевой сделки

По своей структуре биржевой договор — сложный составной документ. Его условия содержатся в

- заявках,
- правилах организованных торгов,
- и (или) спецификациях договоров,
- и (или) правилах клиринга соответствующей клиринговой организации

либо определяются в соответствии с указанными документами, а в случаях, предусмотренных правилами организованных торгов, могут содержаться в примерных условиях договоров, утвержденных саморегулируемыми организациями профессиональных участников рынка ценных бумаг и зарегистрированных в Банке России (ФСФР России).

Биржевая сделка совершается в простой письменной форме. Составление единого документа не требуется, договор вступает в силу в момент фиксации организатором торговли соответствия разнонаправленных заявок друг другу путем внесения записи о заключении соответствующего договора в реестр договоров. Такой же порядок предусмотрен Законом о торгах для биржевых сделок, совершаемых с центральным контрагентом.

Организатор торговли обязан вести реестр договоров, заключенных на организованных торгах, и предоставлять выписки из реестра договоров о заключенных договорах в соответствии с нормативными правовыми актами Банка России/ФСФР России.

Например, в реестре сделок ЗАО «ММВБ» «отражаются все параметры сделок, их номера, время заключения, код участника торгов и код его клиента, заключившего сделку, а также иная информация по сделке»¹⁸.

Заключение договора на организованных торгах подтверждается выпиской из реестра договоров, заключенных на организованных торгах.

Регистрация биржевой сделки не предусмотрена ГК РФ, однако в ст. 434 установлено, что, если стороны договорились заключить договор в определенной форме, он считается заключенным после придания ему условленной формы, хотя бы законом для договоров данного вида такая форма не требовалась. Заключая с биржей договор об оказании услуг по проведению организованных торгов, участник торгов обязуется соблюдать все внутренние документы биржи, в том числе он принимает условия относительно формы биржевой сделки.

Таким образом, участники торгов подчиняют биржевую сделку правилам организованных торгов, в которых могут быть определены дополнительные условия данной сделки.

¹⁸ «Правила совершения срочных сделок на Срочном рынке MICEX», утверждены Советом Директоров ЗАО «ММВБ» (протокол № 7 от 20 октября 2011 года). — См.: <http://rts.micex.ru/s201>.

Информация о совершенной сделке содержится в реестре договоров. Как предполагают специалисты, биржевые сделки, совершаемые на основании поданных заявок, будут иметь стандартные условия, разрабатываемые биржей, что соответствует существующей в настоящее время практике¹⁹. На сегодняшний день стандартные условия биржевой сделки определяются в спецификациях договоров, например, «Спецификация поставочного фьючерсного контракта на пшеницу на условиях EXW»²⁰, «Спецификация расчетного фьючерса на доллар США»²¹.

В соответствии с «Правилами допуска к участию в торгах на Срочном рынке MICEX» «заявлением о включении выражается согласие лица, подавшего заявление, при включении его в состав участников торгов на осуществление своей деятельности на Срочном рынке MICEX, заключение, изменение и прекращение сделок ... в соответствии с внутренними документами Биржи».

Правила организованных торгов обязательны для сторон биржевой сделки. В случае нарушения участниками торгов указанных правил организатор торговли вправе отказать от исполнения договора об оказании услуг по проведению организованных торгов с данным участником.

Таким образом, наибольшее значение в регулировании заключения биржевых договоров имеют правила организованных торгов, которые устанавливаются биржей самостоятельно, но в определенной степени контролируются ЦБ РФ.

Порядок заключения договоров

ГК РФ описывает заключение договора через категории «оферта» и «акцепт»: договоры считаются заключенными в момент получения лицом, направившим оферту, ее акцепта (п. 1 ст. 433).

Порядок совершения «биржевой сделки» урегулирован Законом о торгах, а также правилами торгов организатора торговли. Закон о торгах регламентирует заключение договора с использованием категории «заявка»: договор на организованных торгах заключается на основании двух зарегистрированных разнонаправленных заявок, полное или частичное соответствие которых друг другу установлено и зафиксировано в реестре договоров организатором торговли в порядке, определенном правилами организованных торгов. Разнонаправленными являются заявки, содержащие встречные по отношению друг к другу волеизъявления на заключение договора.

Заявка — предложение или принятие предложения заключить один или несколько договоров на организованных торгах. То есть заявка представляет собой оферту либо акцепт. Важно отметить, что заявка может выражать акцепт еще не существующей оферты, то есть участник торгов путем подачи данной

¹⁹ Аналитический обзор Федерального закона от 21 ноября 2011 года № 325-ФЗ «Об организованных торгах».

²⁰ «Спецификация поставочного фьючерсного контракта на пшеницу на условиях EXW», утверждена Директором ЗАО «НТБ» 12 августа 2010 года. — См.: <http://www.micex.ru/markets/commodity/futures/documents>.

²¹ «Спецификация расчетного фьючерса на доллар США», утверждена Советом Директоров ЗАО «ММВБ» (протокол № 7 от 20 октября 2011 года). — См.: <http://www.micex.ru/markets/futures/section/documents/557>.

заявки выказывает свое согласие на заключение договора в случае подачи другим участником заявки (оферты), условия которой соответствуют акцепту.

Например, «Правила совершения срочных сделок на Срочном рынке MICEX» различают заявки на продажу и заявки на покупку. Заявка на покупку может быть подана независимо от того, была ли подана соответствующая ей заявка на продажу.

В случаях, предусмотренных правилами организованных торгов или правилами клиринга, договор на организованных торгах может заключаться без подачи заявок.

Содержание заявок, подаваемых на организованных торгах, порядок их подачи и отзыва определяются правилами организованных торгов. Правила современных российских организаторов торговли обычно содержат нормы о том, что торги проводятся в электронной системе, подача заявок производится посредством использования электронных подписей, кодов, паролей и иных средств, подтверждающих, что документ исходит от уполномоченного на это лица — участника торгов.

Например, «Правила совершения срочных сделок на Срочном рынке FORTS», утвержденные Советом Директоров ОАО «Фондовая биржа РТС» (протокол № 11-23-0111 от 1 ноября 2011 года), устанавливают возможность подачи заявки «с использованием пользовательского имени (логина) и пароля доступа, подписанных аналогом собственноручной подписи»²².

В соответствии с Положением о деятельности по организации торговли на рынке ценных бумаг заявки могут быть адресными и безадресными. Данный вывод можно сделать также исходя из смысла Закона о торгах. Безадресная заявка — заявка, которая адресована (информация о которой раскрывается) всем участникам торгов. Адресная заявка направляется конкретному участнику торгов или конкретным участникам.

Биржа вправе самостоятельно устанавливать виды заявок. Наиболее часто встречается деление заявок на рыночные и лимитированные.

Так, на основе анализа внутренних документов ОАО «ММВБ-РТС» и ЗАО «ММВБ»²³ можно сделать вывод, что рыночной заявкой является предложение заключить биржевую сделку по лучшей цене, а лимитированная заявка представляет собой предложение совершить сделку по цене не выше указанной, например, купить товар по цене, не превышающей определенную в такой заявке максимальную цену покупки, или продать товар по цене не ниже указанной в такой заявке минимальной цены продажи. Таким образом, при совершении биржевой сделки на

²² См.: <http://rts.micex.ru/s201>.

²³ См.: «Правила проведения операций по покупке и продаже иностранной валюты на единой торговой сессии», утверждены Советом Директоров ОАО «ММВБ-РТС» (протокол № 26 от 7 февраля 2012 года); «Правила совершения срочных сделок на Срочном рынке MICEX». — См.: <http://rts.micex.ru/s201>.

основе рыночной заявки отсутствуют гарантии того, что цена товара будет более благоприятна для участника, подавшего заявку. При подаче же лимитированной заявки участник торгов может быть уверен в цене сделки, однако такая заявка не дает гарантий на то, что биржевая сделка будет совершена²⁴.

Заявки также подлежат разграничению в зависимости от срока их действия, который указывается в заявке. Если активная заявка не содержит срока действия, она удаляется биржей из торговой системы по окончании основной торговой сессии, время начала и окончания которой устанавливается биржей²⁵.

«Правилами проведения торгов в секции стандартных контрактов на зерновые, зернобобовые и технические культуры ЗАО «Национальная товарная биржа», утвержденными Директором ЗАО «НТБ» 27 августа 2010 года²⁶, установлено, что заявка действует в течение торговой сессии, во время которой данная заявка была подана, или пока ее действие не будет прекращено досрочно. Действие заявки прекращается досрочно в случае полного исполнения данной заявки либо снятия заявки.

В соответствии с «Правилами совершения срочных сделок на Срочном рынке FORTS» под активной заявкой понимается зарегистрированная в реестре заявок в установленном порядке заявка, которая не исполнена полностью, не удалена и не отозвана.

Участник торгов вправе отзывать поданную им заявку и вносить в нее изменения. Изменение ранее объявленной заявки рассматривается как ее отзыв и подача новой заявки²⁷. Биржевые договоры, заключенные на основе заявки до ее отзыва, остаются действительными.

Правилами организованных торгов могут быть предусмотрены случаи, когда биржа вправе отказать в регистрации поданной заявки в реестре заявок или аннулировать (удалить) зарегистрированную заявку.

Так, отказ в регистрации заявки при проведении торгов на Срочном рынке FORTS возможен в случае отсутствия всех обязательных условий в содержании заявки, недопуска участника торгов к совершению конкретной сделки, нарушения иных требований, установленных биржей.

Заявка, содержащая предложение совершить биржевую сделку, является встречной или разнонаправленной по отношению к заявке, представляющей собой акцепт предложения. Критерии определения соответствия разнонаправленных заявок друг другу определяются биржей самостоятельно.

Например, согласно «Правилам совершения срочных сделок на Срочном рынке FORTS» две безадресные активные заявки считаются встречными, если одна из

²⁴ См.: <http://www.sec.gov/answers/limit.htm>.

²⁵ «Правила совершения срочных сделок на Срочном рынке FORTS».

²⁶ См.: <http://www.micex.ru/markets/commodity/futures/documents>.

²⁷ «Правила совершения срочных сделок на Срочном рынке FORTS».

них является заявкой на покупку, а другая — заявкой на продажу и цена заявки на покупку больше или равна цене заявки на продажу. Для встречных адресных активных заявок помимо перечисленных требований установлено обязательное условие направления заявки именно тому участнику торгов, заявка которого соответствует первой заявке.

Биржа фиксирует соответствие разнонаправленных заявок друг другу путем внесения записи о совершении биржевой сделки в реестр договоров. С этого момента сделка считается совершенной и вступает в силу.

Правилами могут быть предусмотрены случаи, когда договоры на биржевых торгах не считаются заключенными при приостановлении торгов в результате сбоев и (или) ошибок программно-технических средств, сбоев в работе информационно-коммуникационных средств связи, с помощью которых обеспечивается проведение организованных торгов.

Момент заключения биржевых договоров

Согласно ГК РФ договор признается заключенным в момент получения лицом, направившим оферту, ее акцепта. Договор, подлежащий государственной регистрации, считается заключенным с момента его регистрации, если иное не установлено законом.

По общему правилу на организованных торгах договор считается заключенным в момент фиксации организатором торговли соответствия разнонаправленных заявок друг другу путем внесения записи о заключении соответствующего договора в реестр договоров. При этом составление одного документа, подписанного сторонами, не осуществляется и простая письменная форма договора считается соблюденной (ч. 2 ст. 18 Закона о торгах).

В случаях, предусмотренных правилами организованных торгов и (или) правилами клиринга, договор на организованных торгах, в том числе договор с центральным контрагентом, может заключаться без подачи заявок. Указанный договор считается заключенным в момент, определяемый правилами организованных торгов, путем внесения записи о заключении договора в реестр договоров. При этом один документ, подписанный сторонами, не составляется и простая письменная форма договора считается соблюденной.

Предмет биржевых договоров

На биржевых торгах заключаются вовсе не любые виды договоров. Напротив, биржевые сделки имеют ограниченный перечень предметов, основными из которых являются:

- купля-продажа биржевых товаров,
- договоры, признаваемые производными финансовыми инструментами,
- договоры репо (п. 7 ч. 1 ст. 2 Закона о торгах).

Кроме того, правила организованных торгов могут устанавливать порядок совершения иных биржевых сделок, прямо не предусмотренных законом.

Дальнейшая судьба договоров, заключенных на организованных торгах

Как уже указывалось, заключенные биржевые договоры фиксируются в реестре договоров.

Информация о договорах, заключенных на биржевых торгах, передается клиринговой организации, которая обрабатывает эту информацию. Обязательства из многих биржевых договоров прекращаются неттингом. Если договоры заключаются с центральным контрагентом, многие обязательства из биржевых договоров прекращаются зачетом. Прочие договоры будут исполняться в натуре. Биржи обеспечивают исполнение договоров, заключенных на биржевых торгах этой биржи. Для этого биржа заключает договоры с расчетным депозитарием, расчетной кредитной организацией и соответствующими товарными складами.

Таким образом, на биржевых торгах заключаются договоры, которые являются основанием возникновения гражданских прав и обязанностей. Утверждение, что биржевые сделки направлены на изменение и прекращение прав и обязанностей, неверно. Исполнение и иное прекращение заключенных на биржевых торгах договоров производится вне биржи. С учетом этого обстоятельства справедливо утверждать, что нет существенной разницы «чем торговать» (в отношении какого объекта гражданских прав заключаются договоры на бирже: акций, долларов США, баррелей нефти, кубометров газа). Именно поэтому законодательство пошло по пути унификации бирж, объединив все биржи.

А. СЕЛИВАНОВСКИЙ,

доцент кафедры предпринимательского права

НИУ «Высшая школа экономики»,

кандидат юридических наук

Проблемы договора мены

АННОТАЦИЯ

В представленной статье авторы рассматривают теоретические и практические проблемы правового регулирования товарообменных отношений, указывают на необходимость их решения с учетом выявленной юридической сущности договора мены и складывающейся судебной практики.

КЛЮЧЕВЫЕ СЛОВА: договор мены, товарный обмен, существо мены, равноценность товаров, существенные условия договора мены.

ANNOTATION

The authors of the article address the theoretical and practical issues of legal regulation of commodity exchange operations, highlight the necessity to resolve them taking into consideration the legal essence of the exchange contract and available case law.

KEY WORDS: exchange contract, commodity exchange, essence of exchange, equal value of commodities, conditions of an exchange contract.

Правовому регулированию отношений мены в ГК РФ посвящена специальная глава 31, что отражает признание договора мены самостоятельным договорным типом ввиду наличия у него ряда специфических черт. Вместе с тем

¹ Шершенев
² В исключен
могут быть лица
с обладателем со
³ См.: Гражд
⁴ См.: Гражд