# МУРМАНСКИЙ ГУМАНИТАРНЫЙ ИНСТИТУТ

**КУРСОВАЯ РАБОТА**

Студента IV курса юридического отделения

Заочной формы обучения

Бутузов Евгений Александрович .

Фамилия, имя, отчество

Рынок ценных бумаг. Валютный рынок .

Наименование темы

Учебная дисциплина: предпринимательское право .

Руководитель-консультант \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

Ученое звание, степень, фамилия, инициалы

Защищен(а) «\_\_\_\_\_\_» \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ 2000 г.

Оценка « отлично\_»

Мурманск

2000

**ПЛАН:**

**Введение . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . .**

**Глава I. Понятие, элементы и нормативные акты рынка ценных бумаг . . .**

* 1. **Определение рынка ценных бумаг и его основные элементы . . . . .**
  2. **Нормативное регулирование РЦБ . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . .**

#### **Глава II. Предпринимательская деятельность на рынке ценных бумаг . . . .**

* 1. **Определение и виды профессиональной деятельности на РЦБ . . .**
  2. **Лицензирование профессиональной деятельности на РЦБ и**

**совмещение их видов .** . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . .

**Глава III. Валютный рынок, его основные субъекты и правовое**

**регулирование . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . .**

##### **Заключение . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . .**

**Литература, нормативные акты. . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . . .**

###### Введение

Переход России к рыночным отношениям порождает развитие предпринимательской деятельности, а отсюда объективную необходимость ее всестороннего регулирования. Нормы по правовому регулированию хозяйственной деятельности существуют в любом государстве.

Следует отметить, что вопрос о предпринимательском праве как самостоятельной отрасли права является весьма дискуссионным. Впрочем, спор о разграничении отраслей права становится уже традиционным для советского, а теперь российского правоведения.

В научной и учебной литературе представлено несколько концепций регулирования предпринимательских отношений[[1]](#footnote-1)1. Представители предпринимательского (хозяйственного) права как самостоятельной отрасли, занимая **монистическую позицию**, полагают, что данные отношения должны регулироваться одной отраслью права. Дуалистическая концепция рассматривает эти отношения, главным образом, с позиций гражданского и административного права, полагая, что горизонтальные отношения равноправных субъектов в сфере товарно-денежного оборота должны регулироваться гражданским правом, а вертикальные отношения – административным правом и нормами примыкающих к нему отраслей.

Данная позиция, в частности, представлена авторами Гражданского кодекса РФ. Высказываются мнения и о **комплексности данной отрасли**, нормы которой призваны урегулировать разнородные отношения.

По мнению авторов учебника «Предпринимательское (хозяйственное) право» содержание предпринимательского (хозяйственного права определяется прежде всего тем объектом правового регулирования, на который оно направлено.[[2]](#footnote-2)2 Таким объектом является предпринимательская деятельность и складывающиеся в процессе ее осуществления правоотношения.

С этой позиции в нашей работе рассматриваются вопросы правового регулирования предпринимательской деятельности на рынке ценных бумаг (далее РЦБ) и валютном рынке. При этом следует отметить, что проблемы, касающиеся нашей темы, слабо или совсем не освещены в учебной литературе. Поэтому в своей работе мы опирались на законодательную базу, регулирующую рынок ценных бумаг и валютный рынок, а также на ряд научных публикаций.

Изучение нормативных актов и литературы показало противоречивость нормативно-правового регулирования профессиональной деятельности на РЦБ как предпринимательской. В частности, фондовая биржа является некоммерческим партнерством и ее целью не является извлечение прибыли. Далее, нет нигде определения профессиональной деятельности на РЦБ, только регламентируются виды. Поэтому некоторые авторы считают, что без определения деятельности на РЦБ как предпринимательской, возникают проблемы правового регулирования[[3]](#footnote-3)1.

Тем не менее, большинство авторов склоняются к мнению, что деятельность на рынке ценных бумаг, связанная с систематическим извлечением прибыли, в соответствии с Гражданским Кодексом РФ отвечает признакам предпринимательской деятельности.

В I главе дается общая характеристика рынка ценных бумаг, ее нормативная база.

Во 2-й главе рассматриваются правовые аспекты регулирования деятельности на РЦБ. Третья глава посвящена предпринимательской деятельности на валютном рынке.

**ГЛАВА I**

**Понятие, элементы и нормативные акты рынка ценных бумаг**

**1.1. Определение РЦБ и его субъекты**

1. В экономической литературе под рынком ценных бумаг понимается один из сегментов финансового рынка, то есть рынка, обеспечивающего распределение денежных средств между участниками экономических отношений. При этом «рынок ценных бумаг охватывает как кредитные отношения, так и отношения совладения, выражающиеся через выпуск специальных документов (ценных бумаг), которые имеют собственную стоимость и могут продаваться, покупаться и погашаться»[[4]](#footnote-4)1. Наряду с РЦБ сегментом финансового рынка является рынок банковских кредитов.

# В теории как синонимы употребляются два термина: «рынок ценных бумаг» и «фондовый рынок». С точки зрения юриспруденции следует признать термин «рынок ценных бумаг» более правильным, чем «фондовый рынок», так как понятие «фонд» шире понятия «ценная бумага».

С точки зрения практической применимости следует признать возможность употребления термина «фондовый рынок», поскольку он широко используется не только профессиональными участниками РЦБ, но встречается и в нормативных актах

2. В зависимости от территориального охвата принято выделять региональные (местные), национальные и мировые (международные) рынки ценных бумаг. Исходя из экономических и юридических различий первоначального размещения и последующего обращения ценных бумаг, выделяются первичный и вторичный рынки ценных бумаг. В зависимости от срока, на который привлекаются денежные средства, в составе рынка ценных бумаг, так же, как и в составе рынка банковских кредитов, выделяются денежный рынок (срок привлечения денег менее одного года) и рынок капиталов (срок привлечения денег более одного года).

1. Наличие у ценной бумаги свойств специфического товара необходимо для признания ее объектом рынка ценных бумаг. Объектом любого рынка является товар, под которым понимается продукт деятельности, предназначенный для продажи или обмена. Любой товар обладает свойством удовлетворять какие-либо человеческие потребности (что отражается в таком его свойстве, как потребительская стоимость). Но товар является товаром только тогда, когда он предназначен для эквивалентного обмена на рынке на другой товар (что отражается в таком его свойстве, как стоимость). Таким образом, ценная бумага будет выступать объектом РЦБ только тогда, когда она сможет одновременно соответствовать двум экономическим признакам: удовлетворять определенные потребности субъектов рынка и предназначаться для эквивалентного обмена на имущественные акты.

Потребности, которые призваны удовлетворять ценные бумаги, различны в зависимости от цели субъектов РЦБ. Так, эмитент ставит целью выпуска ценных бумаг привлечение дополнительных оборотных средств для ведения собственной деятельности; инвестор ожидает от инвестирования в ценные бумаги положительного для себя имущественного результата (получение дохода, сохранение сбережений от инфляции и т.п.); профессиональный участник ставит своей целью получение посреднической прибыли от операций с ценными бумагами; государству выгодно развитие РЦБ с макроэкономических позиций – стабильный фондовый рынок является одним из признаков стабильной экономики.

1. Отношения, складывающиеся на рынке ценных бумаг, возникают между специальными субъектами рынка ценных бумаг. Можно выделить следующие группы субъектов рынка: эмитенты, инвесторы, профессиональные участники, саморегулируемые организации, государство. Особенности правового положения каждой из этих групп будут названы ниже. Здесь же необходимо отметить, что к каждой группе субъектов предъявляются особые требования, общие для всех субъектов, входящих в ту или иную группу. Так, к эмитентам – требование раскрытия информации о выпускаемых ценных бумагах, к профессиональным участникам – получение лицензии и т.п. Деление субъектов на группы не означает, что один и тот же субъект не может входить в несколько групп одновременно. Так, профессиональный участник РЦБ может быть эмитентом собственных ценных бумаг и т.п. Все вышесказанное о субъектах необходимо воспринимать с учетом особой роли государства и саморегулируемых организаций. Государство может выпускать ценные бумаги, то есть быть эмитентом, может осуществлять профессиональную деятельность на рынке (например, Банк России – генеральный агент по распространению некоторых государственных бумаг), однако функции по регулированию рынка ценных бумаг может выполнять только государство.

**1.2. Нормативное регулирование РЦБ**

Рынок ценных бумаг (далее РЦБ) – явление новое для российской правовой деятельности. Однако он регулируется достаточно большим количеством нормативных актов, принимаемых различными государственными органами.

Основополагающими нормативными актами, регулирующими РЦБ в рамках предмета предпринимательского права относятся:

1. Гражданский кодекс.
2. «О рынке ценных бумаг», в котором регламентирована предпринимательская деятельности на РЦБ.
3. Федеральная комиссия по ценным бумагам (далее ФКЦБ) принимает нормативные акты, относящиеся к отдельным вопросам, затронутым в законах [См.: 3, 4, 5, 6, 7]
4. Группа актов см. с. 612

Начиная от самого понятия предпринимательской деятельности, организационно-правовых форм ее осуществления, правового режима имущества предпринимателей и до предпринимательских договоров – все это представлено в ГК РФ. Обращает на себя внимание тот факт, что в некоторых случаях статьи Кодекса содержат принципиально различные нормы для предпринимателей и лиц, такой деятельностью не занимающихся (например, ст. 401 устанавливает различные основания ответственности, ст. 322 – различные нормы о солидарных обязательствах и др.).

Помимо Гражданского кодекса РФ, ведущую роль в системе источников предпринимательского права играют **федеральные законы**, такие как:

а) законы, регулирующие общее состояние определенного вида рынка, например Закон РФ «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках», Федеральный закон о рынке ценных бумаг»;

б) законы, устанавливающие правовое положение субъектов, действующих на рынке, например Федеральные законы «Об акционерных обществах», «О производственных кооперативах», «О финансово-промышленных группах» и др.;

в) законы, регулирующие отдельные виды предпринимательской деятельности, например Закона РСФСР «Об инвестиционной деятельности», Федеральные законы «О связи», «О рекламе» и др.;

г) законы, совмещающие в себе сферы регулирования второй и третьей группы, то есть устанавливающие правовое положение субъектов, занимающихся каким-либо видом предпринимательства, например Федеральный закон «О банках и банковской деятельности», Закон РФ «О товарных биржах и биржевой торговле» и др.;

д) законы, устанавливающие требования к предпринимательской деятельности, например Федеральный закон «О лицензировании отдельных видов деятельности».

К следующей группе актов, регулирующих РЦБ, относятся нормативные акты, принимаемые министерствами и ведомствами, а также Банком России в пределах их компетенции относительно вопросов, так или иначе урегулированных законом, а также актами Президента РФ, Правительства РФ и ФКЦБ. Эти акты не должны противоречить закону, а также актам Президента РФ, Правительства РФ и ФКЦБ. К ним можно отнести принятые ранее Положение о порядке и условиях выдачи лицензий на производство и ввоз на территорию Российской Федерации бланков ценных бумаг, утвержденное Минфином РФ 17 сентября 1992 г., письмо Банка России от 4 августа 1995 г. № 183 «Об утверждении и введении в действие Положения о порядке раскрытия информации о банках и других кредитных организациях – эмитентах ценных бумаг в Российской Федерации» и т.п.

В отдельную группу выделяются нормативные акты, касающиеся общих вопросов регулирования правового режима ценных бумаг, но не затрагивающие непосредственно механизм функционирования рынка ценных бумаг. К ним относятся Федеральный закон от 26 декабря 1995 г. «Об акционерных обществах», Федеральный закон от 29 июля 1998 г. «Об особенностях эмиссии и обращения государственных и муниципальных ценных бумаг», Положение о переводном и простом векселе, утвержденное ЦИК и СНК СССР 7 августа 1937 г., Указ Президента РФ от 10 июня 1994 г. «О выпуске и обращении жилищных сертификатов», письмо ЦБ РФ от 10 февраля 1992 г. «Правила по выпуску и оформлению депозитных и сберегательных сертификатов» (в редакции от 31 августа 1998) и др.

**ГЛАВА II**

**Профессиональная деятельность на рынке ценных бумаг**

**2.1. Определение, профессиональной деятельности на рынке ценных бумаг**

Рынок ценных бумаг – это сложный механизм, проводящийся в действие субъектом, осуществляющим свою специфическую деятельность на нем.

Операцией на РЦБ является совокупность юридически значимых действий одного или нескольких субъектов РЦБ, направленных на достижение определенного результата, связанного с выпуском и обращением ценных бумаг. В операциях на РЦБ могут принимать участие как профессиональные участники, так и иные субъекты рынка. Особенностями операций на РЦБ является возможная единоразовость их совершения, возможность участия в совершении операции нескольких субъектов рынка, а также разноплановость результатов, на достижение которых направлены действия субъектов, осуществляющих операции (не только извлечение прибыли).

Все операции, совершаемые на фондовом рынке, можно разделить на следующие виды: эмиссионные, инвестиционные, клиентские. Рассмотрим их более подробно.

Под эмиссионной операцией понимается совокупность юридически значимых действий одного или нескольких субъектов РЦБ, направленных на организацию выпуска ценных бумаг эмитентом и их распространение. Под эмиссией ценных бумаг в смысле Закона '' О рынке ценных бумаг '' (ч. 15 ст.2) понимается установленная законодательством последовательность действий эмитента по размещению ценных бумаг. Указанный Закон регулирует эмиссию только эмиссионных ценных бумаг. Для самого выпуска ценных бумаг в свет в зависимости от их вида установлен определенный порядок. Большинство ценных бумаг могут быть эмитированы при соблюдении требования об их регистрации. Некоторые ценные бумаги могут выпускаться в обращение свободно в рамках правоспособности эмитента (вексель), то есть в фактическом порядке.

Согласно ч.1 ст.19 Закона '' О ранке ценных бумаг'' процедура эмиссии эмиссионных ценных бумаг включает в себя следующие этапы:

* принятие эмитентом решения о выпуске эмиссионный ценных бумаг (содержание решения указанно в ст.17);
* регистрацию выпуска эмиссионных ценных бумаг ( ст.20,21);
* для документарной формы выпуска – изготовление сертификатов ценных бумаг;
* размещение эмиссионных ценных бумаг (ст.24);
* регистрацию отчета об итогах выпуска эмиссионных ценных бумаг (ст.25).

Закон содержит запрет на эмиссию ценных бумаг, производных по отношению к эмиссионным ценным бумагам, итоги выпуска которых не прошли регистрацию.

Широко используется в сфере рассматриваемых отношений понятие ''профессиональная деятельность на рынке ценных бумаг''. Кратко его можно определить как деятельность на фондовом рынке профессиональных участников в качестве специальных субъектов. Исходя же из специфики деятельности профессиональных участников РЦБ можно дать следующее развернутое определение: *профессиональной деятельностью на рынке ценных бумаг* является система самостоятельных юридически значимых действий профессиональных участников фондового рынка, осуществляемых ими в определенном временном интервале систематически и на свой страх и риск, связанных с организацией и поддержанием функционирования фондового рынка экономическими методами с целью достижения положительного1 экономического результата. Особенностями профессиональной деятельности на рынке ценных бумаг являются:

* осуществление ее специальными субъектами фондового рынка, действующими независимо друг от друга;
* системность;
* цель-достижение положительного экономического результата (получение прибыли, распространение эмиссии и т.п.).

Профессиональная деятельность на рынке ценных бумаг является разновидностью (предпринимательской) деятельности, а субъекты, ее осуществляющие, являются субъектами предпринимательского права. В ходе осуществления профессиональной деятельности на РЦБ профессиональные участники могут совершать как определенные операции, так и отдельные сделки и иные действия.

Действующее законодательство о рынке ценных бумаг ценных бумаг (далее – РЦБ) и прежде всего Федеральный закон ''О рынке ценных бумаг'' от 22апреля 1996г. № 39-ФЗ (далее - Федеральный закон) не содержит определения профессиональной деятельности на РЦБ, хотя сам термин активно употребляется законодателем. Вывод о том, что же понимается под '' профессиональной деятельностью на РЦБ'', можно сделать, проанализировав главу 2 Федерального закона о видах профессиональной деятельности на РЦБ.

В этой главе дается *исключительный* перечень видов деятельности, которые законодатель относит к профессиональной деятельности на РЦБ:

брокерская деятельность на РЦБ (ст.3);

дилерская деятельность (ст.4);

деятельность по управлению ценными бумагами (ст.5);

деятельность по определению взаимных обязательств (клиринг) (ст.6);

депозитарная деятельность (ст.7);

деятельность по ведению реестра владельцев ценных бумаг (ст.8);

деятельность по организации торговли на РЦБ (ст.9).

Законодательство предусмотрела особый субъект, осуществляющий профессиональную деятельность на РЦБ, - *профессионального участника РЦБ*. Под профессиональными участниками РЦБ понимаются согласно ст. 2 Федерального закона юридические лица, в том числе кредитные организации, а также граждане (физические лица), зарегистрированные в качестве предпринимателей, которые осуществляют виды деятельности, указанные в главе 2 Федерального закона.

Условно все виды профессиональной деятельности на РЦБ можно разделить на две группы:

*посредническая деятельность* – профессиональный участник выполняет роль посредника между эмитентом и инвестором или между инвесторами. К этой группе можно отнести брокерскую, дилерскую деятельность и деятельность по управлению ценными бумагами;

*организационная деятельность –* профессиональный участник выполняет роль по организации инфраструктуры РЦБ и в связи с этим осуществляет клиринговую, депозитарную деятельность, деятельность по ведению реестра владельцев ценных бумаг и деятельность по организации торговли на РЦБ.

**Брокерская деятельность** согласно ч.1 ст.3 Федерального закона признается совершение гражданско-правовых сделок с ценными бумагами в качестве поверенного или комиссионера, действующего на основании договора поручения или комиссии, а также доверенности на совершение таких сделок при отсутствии указаний на полномочия поверенного или комиссионера в договоре. В развитие положений Федерального закона постановлением ФКЦБ от 19 декабря 1996г. № 22 были утверждены Временное положение о лицензировании брокерской и дилерской деятельности на РЦБ и Временное положение о порядке осуществления брокерской и дилерской деятельности на РЦБ. Этими документами предусмотрено разделение брокерской деятельности на несколько подвидов и соответствующее их лицензирование.

Брокерскую деятельность на РЦБ могут осуществлять и индивидуальные предприниматели.

Профессиональный участник РЦБ, осуществляющий брокерскую деятельность, именуется брокером.

Смыслом деятельности брокера является посредничество между эмитентами и инвесторами, а также между инвесторами с целью достижения наилучшего результата от работы на РЦБ, обусловленного профессионализма брокера.

**Дилерской деятельностью** согласно ч.1 ст.4 Федерального закона 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. Постановление ФКЦБ от 19 декабря 1996 г. № 22 разделило дилерскую деятельность на два подвида:

I – Дилерская деятельность по операциям с ценными бумагами за исключением дилерской деятельность по операциям с государственными ценными бумагами, ценными бумагами субъектов РФ и муниципальных образований.

II – Дилерская деятельность по операциям с государственными ценными бумагами, ценными бумагами субъектов РФ и муниципальных образований.

В законодательстве существуют определенные коллизии относительно статуса субъектов, осуществляющих дилерскую деятельность. Так, в п. 3.1. Порядка предоставления документов для заключения договора на выполнение функций дилера на рынке государственных краткосрочных бескупонных облигаций и облигаций федерального займа с переменным купонным доходом, утвержденного приказом Банка России от 6 сентября 1996 г. № 02–339, говорится, что кандидат в дилеры должен не менее 1 года на момент подачи документов обладать лицензией на осуществление профессиональной деятельности в качестве брокера и депозитария. О наличии права на осуществление деятельности на фондовом рынке в качестве дилера в указанном документе нет ни слова. Отсюда следует признать, что профессиональный участник рынка ценных бумаг, не обладающий в соответствии с Федеральным законом компетенцией дилера на фондовом рынке и осуществляющий деятельность в качестве дилера на рынке ГКО-ОФЗ на основании договора с Банком России, осуществляет незаконную деятельность на рынке ценных бумаг со всеми вытекающими отсюда последствиями (п.6 ст. 51 Федерального закона) вплоть до уголовного преследования руководителей такого профессионального участника на основании ст. 171 УК РФ 1996 г. за незаконное предпринимательство.

**Деятельностью по управлению ценными бумагами** в соответствии с ч. 1 ст. 5 Федерального закона признается осуществление юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем от своего имени за вознаграждение в течение определенного срока доверительного управления переданными ему во владение и принадлежащими другому лицу в интересах этого лица или указанных этим лицом третьих лиц; ценными бумагами; денежными средствами, предназначенными для инвестирования в ценные бумаги; денежными средствами и ценными бумагами, получаемыми в процессе управления ценными бумагами.[[5]](#footnote-5)1

Профессиональный участник РЦБ, осуществляющий деятельность по управлению ценными бумагами, именуется управляющим.

**Деятельность по определению взаимных обязательств (клирингом)** в соответствии с ч. 1 ст. 6 Федерального закона признается сбор, сверка, корректировка информации по сделкам с ценными бумагами и подготовка бухгалтерских документов по ним, а также зачет взаимных обязательств по поставкам ценных бумаг и расчеты по ним.

Смыслом осуществления клиринговой деятельности является облегчение исполнения сделок с ценными бумагами, заключенных между профессиональными участниками РЦБ.

**Депозитарной деятельностью** в соответствии с ч.1 ст. 7 Федерального закона признается оказание услуг по хранению сертификатов ценных бумаг и/или и переходу прав на ценные бумаги.

Профессиональный участник РЦБ, осуществляющий депозитарную деятельность, именуется депозитарием.

ФКЦБ постановлением от 16 октября 1997 г. № 36 утвердила Положение о депозитарной деятельности на РЦБ в РФ. В этом документе депозитарная деятельность разделена на:

**депозитарно-попечительскую** – деятельность по ведению учета правообладателей и количеств принадлежащих им ценных бумаг; по учету прав, закрепленных ценными бумагами; по учету прав, закрепленных ценными бумагами; по учету и удостоверению передачи, предоставления и ограничения прав, закрепленных этими ценными бумагами; по передаче ценных бумаг депозитарию-хранителю; по обеспечению реализации прав, закрепленных ценными бумагами правообладателей;

**депозитарно-хранительскую** – деятельность по хранению ценных бумаг и/или прав, закрепленных ценными бумагами; по исполнению функций номинального держателя в отношении именных ценных бумаг по поручению правообладателя; по учету и удостоверению передачи, предоставления и ограничения прав в отношении ценных бумаг, принятых на хранение; по обеспечению реализации прав, закрепленных ценными бумагами правообладателей.

Смыслом осуществления депозитарной деятельности является обеспечение сохранности ценных бумаг и удобства их использования (в т.ч. повышения гарантированности совершения сделок с ними) при работе на РЦБ.

**Деятельностью по ведению реестра владельцев ценных бумаг** согласно абз. 1 ч. 1 ст. 8 Федерального закона признается сбор, фиксация, обработка, хранение и предоставление данных, составляющих систему ведения реестра владельцев ценных бумаг.

Лица, осуществляющие деятельность по ведению реестра владельцев ценных бумаг, именуются держателями реестра (регистраторами). Ими могут быть только юридические лица. В качестве держателей реестра могут выступать эмитент (если количество владельцев ценных бумаг не превышает 500) или действующий по его поручению профессиональный участник РЦБ.

Смыслом осуществления деятельности по ведению реестра владельцев ценных бумаг является предоставление эмитенту ценных бумаг исчерпывающей информации об их держателях, а также обеспечение прав самих держателей на ценные бумаги.

Законодатель, закрепив положение о допустимости ведения реестра эмитентом ценных бумаг, оставил неразрешимым вопрос о необходимости соответствия такого эмитента определенным требованиям. С одной стороны, осуществляя профессиональную деятельность на РЦБ, эмитент подпадает под действие правила, предусмотренного ч. 1 ст. 39 Федерального закона: «Все виды профессиональной деятельности на рынке ценных бумаг, указанные в главе 2 настоящего Федерального закона, осуществляются на основании специального разрешения – лицензии, выдаваемой Федеральной комиссией по рынку ценных бумаг или уполномоченными ею органами на основании генеральной лицензии». С другой стороны, в абз. 2 п. 2 постановления ФКЦБ от 30 августа 1995 г. № 6 (в редакции от 17 сентября 1996 г.) содержится требование наличия «в Уставе юридического лица, претендующего на получение лицензии, положений об осуществлении деятельности по ведению реестра владельцев именных ценных бумаг как **исключительной** (за исключением случаев, когда возможность совмещения с другими видами деятельности установлена Федеральным законом, актами Федеральной комиссии по рынку ценных бумаг…)». Это обязательное условие для получения соответствующей лицензии противоречит здравому смыслу в случае распространения этих правил лицензирования на эмитентов, осуществляющих профессиональную деятельность по ведению реестра владельцев им же эмитированных ценных бумаг.

**Деятельностью по организации торговли на РЦБ** согласно ч. 1 ст. 9 Федерального закона признается предоставление услуг, непосредственно способствующих заключению гражданско-правовых сделок с ценными бумагами между участниками РЦБ. Подвидом деятельности по организации торговли на РЦБ является деятельность в качестве фондовой биржи.

Смыслом деятельности в качестве организатора торговли на РЦБ является содействие участникам РЦБ в организации оборота ценных бумаг по определенным правилам, позволяющим принимать наиболее квалифицированные решения.

**2.2. Лицензирование профессиональной деятельности и совмещение их видов**

Организационной предпосылкой осуществления профессиональной деятельности на РЦБ является получение соответствующей лицензии. Согласно ч.1 ст.39 Федерального закона все виды профессиональной деятельности на РЦБ, указанные в главе 2 Федерального закона, осуществляются на основании специального разрешения – лицензии, выдаваемой Федеральной комиссией по рынку ценных бумаг (далее – ФКЦБ) или уполномоченными ею органами на основании генеральной лицензии. Деятельность профессиональных участников РЦБ лицензируется тремя видами лицензий (ч.4 ст. 39 Федерального закона):

лицензией профессионального участника РЦБ;

лицензией на осуществление деятельности по ведению реестра;

лицензией фондовой биржи.

В России существует единый орган, регулирующий осуществление профессиональной деятельности на РЦБ, - ФКЦБ, которая ''разрабатывает и утверждает единые требования к правилам осуществления профессиональной деятельности с ценными бумагами'' (п.3 ст.42 Федерального закона) и ''устанавливает порядок и осуществляет лицензирование различных видов деятельности на рынке ценных бумаг, а также приостанавливает или анализирует указанные лицензии в случае нарушения требований законодательства РФ о ценных бумагах'' (п.6 ст.42 Федерального закона). Нормативные акты иных государственных органов, касающиеся статуса профессиональных участников фондового рынка в целом, должны носить дополнительный характер по отношению к нормативным актам ФКЦБ, принятым в пределах ее компетенции.

Вопросам приостановления действия лицензий и аннулирования лицензий посвящено утвержденное постановлением ФКЦБ от 23ноября 1998г. №52 Положение о порядке приостановления и аннулирования лицензий на осуществление профессиональной деятельности на рынке ценных бумаг.

При рассмотрении вопроса о профессиональной деятельности на РЦБ одним из наиболее существенных моментов является возможность совмещения видов профессиональной деятельности между собой и иными видами деятельности, не связанными с ценными бумагами.

В ст. 10 Федерального закона говорится лишь о совмещении видов профессиональной деятельности на РЦБ между собой.

Положения о порядке лицензирования различных видов профессиональной деятельности на рынке ценных бумаг Российской Федерации содержатся нормы о возможности совмещения профессиональной деятельности на РЦБ с иными видами деятельности.

Так, брокерскую деятельность и деятельность по управлению ценными бумагами можно совмещать с совершением на рынке ценных бумаг фьючерсных, опционных и иных срочных сделок. Деятельность по доверительному управлению ценными бумагами может совмещаться с деятельностью по доверительному управлению имуществом паевых инвестиционных фондов, управлению активами негосударственных пенсионных фондов и/или деятельностью по управлению инвестиционными фондами. Совмещение профессиональной деятельности на РЦБ с иными видами предпринимательской деятельности, не предусмотренное законодательством РФ и Положением, не допускается.

Существуют также специальные правила относительно *совмещения* некоторых видов профессиональной деятельности на РЦБ, а также этих видов деятельности с некоторыми банковскими операциями. Эти правила предусмотрены Положением об особенностях и ограничениях совмещения брокерской, дилерской деятельности и деятельности по доверительному управлению ценными бумагами с операциями по централизованному клирингу, депозитарному и расчетному обслуживанию (утверждено ФКЦБ, ЦБР от 20, 22 января 1998 г. № 3, 16-П[[6]](#footnote-6)1). В п. 2 этого документа сказано, что профессиональный участник РЦБ, который совмещает на основании соответствующей лицензии депозитарную деятельность на РЦБ и/или клиринговую деятельность на РЦБ с брокерской деятельностью на РЦБ, или дилерской деятельностью на РЦБ, или с деятельностью по доверительному управлению ценными бумагами, с 1 июня 1998 г. не может выполнять операции:

- расчетного депозитария, то есть организовать централизованное депозитарное обслуживание сделок с ценными бумагами, заключаемых между профессиональными участниками РЦБ на фондовых биржах или у других организаторов торговли на РЦБ, осуществлять переводы ценных бумаг по депозитарным счетам профессиональных участников РЦБ по итогам таких сделок;

- клирингового центра, то есть организовывать централизованный клиринг обязательств между профессиональными участниками РЦБ, вытекающих из указанных выше сделок;

- расчетного центра (относится к кредитным организациям), то есть организовать централизованные денежные расчеты (переводы) между профессиональными участниками РЦБ по итогам указанных выше сделок.

Согласно п. 3 Положения профессиональным участникам РЦБ, осуществляющим функции расчетных депозитариев, клиринговых центров по сделкам с ценными бумагами, до указанного в п. 2 Положения срока надлежит прекратить осуществление брокерской деятельности на РЦБ, дилерской деятельности на РЦБ, а также деятельности по доверительному управлению ценными бумагами (с соответствующей заменой лицензий профессионального участника РЦБ) либо передать функции расчетного депозитария иным депозитариям, не являющимся брокерами, дилерами или доверительными управляющими на РЦБ, функции расчетного центра (относится к кредитным организациям) – в расчетные небанковские кредитные организации, функции клирингового центра – организациям, имеющим право осуществлять клиринговую деятельность, но не являющимся брокерами, дилерами или доверительными управляющими на РЦБ. Пункты 4 и 5 Положения содержат некоторые правила относительно совершения профессиональными участниками РЦБ и кредитными организациями отдельных операций с определенными ценными бумагами (выпущенными зависимыми от них организациями).

Поскольку рассмотрение вопросов о совершении сделок и переходе прав на ценные бумаги есть предмет изучения гражданского права, подробно эти вопросы в рамках данного курса рассматриваться не будут.

**ГЛАВА III**

**Валютный рынок, его основные субъекы и правовое регулирование**

Существующая система нормативно-правовых актов представляет собой юридический механизм регулирования валютных отношений, имеющий двойное функциональное значение. Во-первых, он выполняет статическую функцию, закрепляя уже сложившийся комплекс валютных отношений; во-вторых, ему присуща динамическая функция, то есть создание предпосылок для дальнейшего развития и трансформации данного комплекса, его эволюционирования и изменения. Следует подчеркнуть, что вне рамок существующей системы нормативно-правовых актов невозможно говорить о механизме регулирования валютных отношений в любом государстве. В научной литературе упомянутая система получила название «валютное законодательство». Этот термин в широком смысле охватывает не только законы, но и любые другие подзаконные акты нормативного характера (постановления правительства, указы президента, инструкции Центрального банка РФ и т.д.)

Основным нормативным актом валютного законодательства является Закон РФ от 9 сентября 1992 года «О валютном регулировании и валютном контроле. Несмотря на всю значимость этого Закона для урегулирования валютных отношений в России, нельзя не отметить тот факт, что практически он не выступает как нормативный акт прямого действия. В пятнадцати статьях Закона содержится 20 бланкетных норм, то есть норм, отсылающих к другим нормативным актам, и на практике им почти невозможно руководствоваться. Характерно, что 17 из 20 бланкетных норм заключены в 8 статьях раздела II. Из этого следует вывод: валютное регулирование реально осуществляется не с помощью прямых норм Закона, а путем принятия многочисленных актов другими государственными органами, главным образом Центральным банком РФ. Вместе с тем необходимо еще раз отметить те важные моменты, которые нашли отражение в тексте Закона: введена новая статья «Защита валюты Российской Федерации», установившая, что расчеты между резидентами осуществляются в валюте РФ без ограничений (ст. 2); подтверждено право собственности резидентов и нерезидентов на валютные ценности в РФ и установлен принцип его государственной защиты (ст.3); четко определены органы валютного контроля – Центральный банк и Правительство РФ и введен новый институт «агентов валютного контроля» (ст. 11); сформулированы меры ответственности резидентов и нерезидентов за нарушение валютного законодательства в виде норм прямого действия (ст. 14).

Общественные отношения, урегулированные нормами валютного законодательства, входят преимущественно в предмет трех отраслей права: финансового, предпринимательского (хозяйственного) и гражданского. Таким образом, валютное законодательство – комплексная отрасль законодательства, и в той части, в которой валютное законодательство регулирует предпринимательскую деятельность, оно является частью предпринимательского права.

Полагаем, что валютные операции, как самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность по поводу валютных ценностей, направленная на извлечение прибыли входит в предмет предпринимательского (хозяйственного) права.

Все участники валютных операций с точки зрения российского законодательства (Закон РФ «О валютном регулировании и валютном контроле») подразделяются на «**резидентов**» Российской Федерации и «**нерезидентов**» Российской Федерации. К резидентам относятся физические лица, имеющие постоянное место жительства в России, в том числе временно находящиеся за пределами РФ; юридические лица и организации, не являющиеся юридическими лицами, созданные в соответствии с законодательством РФ, с местонахождением в РФ; дипломатические и иные официальные представительства Российской Федерации, находящиеся за ее пределами; находящиеся за ее пределами филиалы и представительства резидентов – юридических лиц и резидентов – организаций, не являющихся юридическими лицами.

Под нерезидентами понимаются физические лица, имеющие постоянное место жительства за пределами России, в том числе временно находящиеся в РФ; юридические лица, созданные в соответствии с законодательством иностранных государств, с местонахождением за пределами РФ; предприятия и организации, не являющиеся юридическими лицами, созданные в соответствии с законодательством иностранных государств, с местонахождением за пределами РФ; находящиеся в РФ иностранные дипломатические и иные официальные представительства, международные организации, их филиалы и представительства; находящиеся в РФ филиалы и представительства юридических лиц – нерезидентов, а также предприятий, организаций – нерезидентов, являющихся юридическими лицами.

Кроме того, участники валютных операций в зависимости от того, обладают ли они индивидуальным разрешением компетентного государственного органа на совершение валютных операций или же могут совершать только те валютные операции, для выполнения которых не требуется соответствующего индивидуального разрешения, могут быть разделены на «уполномоченных» и «неуполномоченных» участников валютных операций. Причем такое разделение может считаться корректным только в том случае, если речь идет о валютных операциях, совершение которых осуществляется в разрешительном порядке.

Действующее валютное законодательство РФ не содержит легального определения понятия валютных операций. Законодатель лишь выделяет те или иные виды операций, которые он относит к валютным. Так, согласно п. 7 «Валютные операции» ст. 1 «Общие понятия» Закона РФ «О валютном регулировании и валютном контроле», под валютными операциями понимаются:

а) операции, связанные с переходом права собственности и иных прав на валютные ценности, в том числе с использованием в качестве средства платежа иностранной валюты и платежных документов в иностранной валюте;

б) ввоз и пересылка в Российскую Федерацию, а также вывоз и пересылка из Российской Федерации валютных ценностей;

в) осуществление международных денежных переводов;

г) расчеты между резидентами и нерезидентами в валюте РФ.

Валютное законодательство не относит валюту РФ к валютным ценностям. В связи с этим представляется логичным, что расчеты между резидентами и нерезидентами в российской валюте ранее не рассматривались законодательством как валютные операции. Однако ст. 20 Федерального закона от 29 декабря 1998 г. «О первоочередных мерах в области бюджетной и налоговой политики» дополнила п. 2 ст. 7 Закона РФ «О валютном регулировании и валютном контроле» приведенным выше пп. «г».

Дополнение перечня валютных операций расчетами между резидентами и нерезидентами в валюте РФ, на наш взгляд, является скорее конъюнктурным, чем концептуальным решением, обусловленным кризисом валютного рынка, разразившимся после 17 августа 1998 г. Нет сомнений, что операции нерезидентов с валютой РФ должны охватываться валютным регулированием, поскольку предоставление нерезидентам осуществлять операции с национальной валютой предполагает предоставление им возможности приобретать иностранную валюту за российские рубли. Таким образом, наличие в составе данных операций «иностранного элемента» создает потребность в их специальном регулировании в целях обеспечения устойчивости национальной валюты. Однако это не дает оснований относить операции нерезидентов с валютой РФ к валютным операциям. Представляется более правильным говорить о валютных операциях только в тех случаях, когда совершаются операции с валютными ценностями. При такой позиции в предмет валютного регулирования будут включаться как операции с валютными ценностями (собственно валютные операции), так и операции нерезидентов на территории России с валютой РФ и ценными бумагами в валюте РФ (операции с «иностранным элементом»).

Исходя из выше приведенного перечня, валютные операции в «узком смысле» можно рассматривать как действия резидентов и/или нерезидентов, направленные на установление, изменение или прекращение их прав и обязанностей в отношении валютных ценностей. Данное определение близко к определению гражданско-правовой сделки, отличаясь от него только наличием объекта с особым правовым режимом, которым являются валютные ценности. Поэтому его скорее можно рассматривать как определение валютной сделки, позволяющее отметить общие признаки валютных операций и гражданско-правовых сделок, но не дающее возможности выделить специфические особенности деятельности с валютными ценностями.

Специфической чертой валютных операций является законодательно закрепленный строгий валютный контроль за ними, сопровождающийся рядом как юридических, так и фактических действий агентов и/или органов валютного контроля. Таким образом, «в широком смысле» валютные операции представляют собой совокупность юридических и фактических действий как сторон валютной сделки, так и органов и/или агентов валютного контроля (**участников валютных отношений**). Из этого можно сделать вывод, что валютная операция включает в себя сложный состав правовых действий и предполагает, что их участники вступают как в частно-правовые, так и в публично-правовые отношения.

Следовательно, валютная операция представляет собой совокупность юридических и фактических действий участников валютных отношений, регламентированных частно-правовыми и публично-правовыми нормами и направленных на возникновение, изменение или прекращение прав и обязанностей относительно валютных ценностей.

Определение валютной операции в «широком смысле» позволяет выявить ее специфику путем указания на то, что она сопровождается валютным контролем и действия органов и агентов валютного контроля являются неотъемлемым ее элементом. Указанная специфика предопределена высокой степенью потребности в сочетании частных и публичных интересов при установлении порядка осуществления валютных операций.

Целью правового регулирования валютных операций является создание эффективного механизма воздействия на участников валютных операций путем определения принципов осуществления валютных операций в Российской Федерации, полномочий и функций органов и агентов валютного контроля, прав и обязанностей юридических и физических лиц в отношении владения, пользования и распоряжения валютными ценностями, ответственности за нарушение валютного законодательства.

Правовое регулирование валютных операций означает определение государством, исходя из интересов общества, пределов и порядка деятельности участников валютных отношений. Можно выделить следующие сложившиеся общие принципы правового регулирования валютных операций:

* возможность участников валютных отношений совершать без специального разрешения (лицензии) уполномоченного на то государственного органа только те валютные операции, которые прямо и исчерпывающе перечислены в законодательстве, т.е. доминантным является принцип «запрещено все, кроме дозволенного»;
* возможность осуществления валютных операций только через уполномоченные банки или при их непосредственном участии;
* жесткий контроль со стороны органов и агентов валютного контроля за соблюдением законодательства при осуществлении валютных операций.

Первый принцип указывает на основополагающее правило осуществления валютных операций, выражающее наиболее существенную особенность валютного регулирования. Ему соответствует определенный метод правового регулирования валютных отношений – императивный.

Второй принцип обусловлен экономической ролью уполномоченного банка на валютном рынке и возложением на него законом функций агента валютного контроля. Применительно к самому уполномоченному банку данный принцип имеет специфическое преломление. Поскольку сам уполномоченный банк является уполномоченным субъектом в сфере обращения валютных ценностей, опосредующим валютный рынок для других участников валютных операций, ему нет необходимости осуществлять валютные операции через другой уполномоченный банк.

Все уполномоченные банки осуществляют ввоз валютных ценных бумаг на территорию Российской Федерации без ограничения.

Уполномоченные банки, получившие генеральные лицензии Банка России на проведение валютных операций, осуществляют вывоз из Российской Федерации ценных бумаг в иностранной валюте без ограничения суммы и количества и без специальных разрешений Банка России. Уполномоченные банки, не имеющие генеральной лицензии, осуществляют вывоз из Российской Федерации фондовых ценностей в иностранной валюте при наличии разрешения Банка России на указанную операцию.

Вывоз из Российской Федерации платежных документов и долговых обязательств, выраженных в иностранной валюте, осуществляется всеми уполномоченными банками без ограничения суммы и количества и без специального разрешения Банка России. В целях оперативного регулирования на внутреннем валютном рынке Банк России имеет право вводить временные ограничения на вывоз из Российской Федерации уполномоченными банками отдельных видов иностранных валют и ценных бумаг в иностранной валюте.

Третий принцип предопределяется потребностью строгого соблюдения запрета на совершение валютных операций в нарушение порядка, установленного действующим законодательством, необходимостью выявления нарушителей валютного законодательства и привлечения их к ответственности.

Сформулированные выше принципы правового регулирования валютных операций пронизывают весь массив валютного законодательства и направлены на реализацию его цели, показывают основные направления нормативного регулирования деятельности участников валютных отношений.

Заключение

Исходя из специфики предмета предпринимательского права, мы выяснили, что к правовому регулированию предпринимательской деятельности как на РЦБ, так и на валютном рынке необходим единый подход: соответствующие правовые нормы создаются и выделяются в особую сферу правового регулирования.

Это дает возможность обеспечить развитие предпринимательской деятельности, создать необходимые правовые условия для ее осуществления, защитить как частные интересы предпринимателей, так и публичные интересы государства и общества в целом.

Предпринимательские отношения тесно связаны с другими, не имеющими непосредственной цели извлечения прибыли. В частности, такие отношения складываются при осуществлении деятельности организационно-имущественного характера по созданию и прекращению предприятий, получению лицензий, сертификатов, проведению экологической экспертизы и в ряде других случаев. Такая хозяйственная деятельность носит некоммерческий характер, но создает основу, а зачастую является необходимым условием предпосылкой для будущей предпринимательской деятельности. Именно поэтому отношения, возникающие в указанных случаях, охватываются хозяйственно – правовым регулированием и входят в предмет предпринимательского права.

Например, деятельность фондовых бирж также регулируется нормами предпринимательского права, хотя их основной целью является формирование условий для успешной торговли ценными бумагами.

Основным принципом предпринимательского права может быть назван принцип свободы предпринимательской деятельности.

Однако эта свобода не безгранична. Для предпринимательской деятельности на РЦБ и валютном рынке ограничивается практикой лицензирования.

Что касается принципа государственного регулирования предпринимательской деятельности, то РЦБ и валютный рынок являются более законодательно регулируемыми в последнее время, и особенно после финансового кризиса 1998 года.

**Литература:**

Нормативные акты:

1. Гражданский кодекс РФ. М.: 1995 г. Принят Государственной Думой 21 окт. 1994г.;
2. Закон РФ от 9 октября 1992 г. «О валютном регулировании и валютном контроле»;
3. Постановление ФКЦБ от 16 октября 1997 г., № 36. Положение о депозитарной деятельности в РФ. // Вестник ФКЦБ, 1997г., № 11;
4. Постановление ФКЦБ и ЦБ РФ от 20, 22 января 1998 г., № 3, 16-П. Положение об особенностях и ограничениях совмещения брокерской, дилерской деятельности и деятельности по доверительному управлению ценными бумагами с операциями по централизованному клирингу, депозитарному и расчетному обслуживанию // Вестник ФКЦБ, 1998 г., № 1;
5. Постановление ФКЦБ № 49 от 16 ноября 1998 г. Положение о требованиях, предъявляемых к организаторам торговли на рынке ценных бумаг. // Вестник ФКЦБ. 1998 г., № 11;
6. Постановление ФКЦБ № 49 от 23 ноября 1998 г., № 50 « Об утверждении Положения о порядке лицензирования различных видов профессиональной деятельности на рынке ценных бумаг РФ». // Вестник ФКЦБ. 1998 г., № 11;
7. Постановление ФКЦБ № 51. Об утверждении Положения о клиринговой деятельности на рынке ценных бумаг в Российской Федерации. // Вестник ФКЦБ. 1998 г., № 11;
8. Федеральный закон п 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг» от 22.04.96г.;

Научная и учебная литература:

1. Алексеев М.Ю. – Рынок ценных бумаг – М.: 1992 г.;
2. Голубков А.Ю. – Правовое регулирование рынка ценных бумаг // Государство и право. 1997 г., № 2;
3. Грызунов В., Подольный Н. – Профессиональная и предпринимательская деятельность на рынке ценных бумаг. // Хозяйство и право 1997, №3
4. Ерпылева Н. – Правовые аспекты механизма валютного регулирования в Российской Федерации. // Хозяйство и право, 1999, № 1, № 2;
5. Ершова И.В., Иванова Т.М. – Предпринимательское право: Учебное пособие. М., Юриспруденция, 1999 – 330 с.;
6. Красноперев О.А. – Валютные операции нерезидентов в Российской Федерации. // Юридический консультант, 1999 №;12
7. Предпринимательское (хозяйственное) право: Учебник в 2Т. Отв. ред. О.М. Олейник. Т. 1. Юристъ, 1999 г. – 727 с.
8. Сапожников Н. Валютные операции коммерческих банков М.: Юристъ, 1999 – 254 с.

1. 1 [13, с. 6] [↑](#footnote-ref-1)
2. 2 [↑](#footnote-ref-2)
3. 1 [11, с. 110] [↑](#footnote-ref-3)
4. 1 Алексеев М.Ю. Рынок ценных бумаг. М.: 1992. С. 5 [↑](#footnote-ref-4)
5. 1 Возможность управления денежными средствами в рамках доверительного управления ценными бумагами является исключением из правил, установленного п. 2 ст. 1013 ГК относительно невозможности денежных средств являться самостоятельным объектом доверительного управления. [↑](#footnote-ref-5)
6. 1 Вестник ФКЦБ. 1998. № 1 [↑](#footnote-ref-6)