

УДК 336.463

ОСОБЕННОСТИ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ БРОКЕРСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ НА РЫНКЕ ЦЕННЫХ БУМАГ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

© И.В. Ветров

Vetrov I.V. Peculiarities of brokerage activity legal regulation on the securities market of the Russian Federation. The share market as one of the major institutes of market economy allows to attract and concentrate capital in those branches of economy which require it most of all. Creating the normative base for regulation of securities market as a whole, and broker activity in particular a legislator was directed by models that exist in the countries with the developed share markets. But while transferring the experience of foreign countries it was not taken into account that the norms, principles and practice of application of the foreign legislation that regulates a securities market cannot adequately reflect to the full modern condition of the Russian economy.

Фондовый рынок ценных бумаг, являясь одним из важнейших институтов рыночной экономики, позволяет осуществить привлечение и концентрацию капитала в те отрасли экономики, которые в нем наиболее нуждаются. Данное привлечение возможно на срок больше среднестатистического срока выдачи банковских кредитов, а также под проценты, которые значительно ниже процентов, устанавливаемых при банковском кредитовании. Накопление временно свободных денежных средств указанных субъектов и их использование в инвестиционных целях осуществляются посредством выпуска ценных бумаг эмитентом с последующим их размещением среди инвесторов [1].

В цепочку взаимоотношений на фондовом рынке вовлекаются не только продавец и покупатель ценных бумаг, но и:

- банки, обслуживающие продавца и покупателя при выполнении обязательств по сделке и обеспечивающие денежные расчеты;
- депозитарии, обслуживающие контрагентов сделок, обеспечивающие перерегистрацию права собственности на ценные бумаги и выполняющие с ними операции, аналогичные тем, которые банки совершают с деньгами;
- регистродержатели, регистрирующие новых владельцев ценных бумаг, осуществляющие ведение реестра акционеров и обеспечивающие соблюдение их прав;
- брокеры и дилеры, выступающие сторонами сделки или поверенными ее участников;
- организаторы торговли, создающие условия, необходимые для заключения сделок [2].

Участие брокеров в сделках купли-продажи ценных бумаг играет немаловажную роль в этом механизме. Брокеры – это профессиональные торговые посредники, осуществляющие предпринимательскую деятельность, для которой характерна определенная специфика [3].

Институт рынка ценных бумаг, выполняющий посреднические функции, должен иметь четкую правовую регламентацию. Однако, как показывает практика, при создании нормативной базы для регулирования как рынка ценных бумаг в целом, так и брокерской дея-

тельности в частности законодатель ориентировался на существующие модели в странах с развитыми фондовыми рынками. Но при перенесении опыта зарубежных стран не было учтено то, что нормы, принципы и практика применения законодательства других стран, регулирующего рынок ценных бумаг, не может в полной мере адекватно отразить современное состояние российской экономики.

В этом отношении абсолютно справедливо замечание Н.Т. Клещева: «Мировой опыт в области правового регулирования ценных бумаг – это уже результат развития стабильной экономики, и его полное перенесение в российскую развивающуюся, не стабильную экономику: не представляется возможным». Такое отсутствие рационального подхода при восприятии международного опыта ведет к несогласованности нормативных актов, издаваемых различными субъектами права, осуществляющими нормотворческую деятельность [4].

В классическом понимании торговый агент на фондовом рынке, которым является брокер, – это своего рода «доктор», осуществляющий диагностику клиента, т.е. он определяет его потребности и цели и предлагает определенные рецепты поведения на фондовом рынке. Брокеров как биржевых посредников в различных странах называют по-разному. На Нью-Йоркской фондовой бирже – это специалист, на Лондонской – сток-брокер (джоббер до 1986 г.) [5]. Не так давно появился новый термин, связанный с брокерской деятельностью на фондовой бирже, а именно – «трейдер», который получил широкое распространение и в российской практике [4].

Для того, чтобы дать более полное определение брокерской деятельности, необходимо уяснить, что из себя представляет профессиональная деятельность на рынке ценных бумаг. Профессиональную деятельность на рынке ценных бумаг можно рассматривать как в широком, так и в узком смысле.

В широком смысле это деятельность профессиональных участников рынка ценных бумаг, направленная на совершение отдельных действий, непосредственно не связанных с их деятельностью на рынке ценных бумаг. Однако такие действия производятся ука-

занными субъектами в рамках достижения целей по основному виду деятельности на фондовом рынке, в частности, в процессе осуществления брокерских операций.

В узком смысле это деятельность соответствующего профессионального участника, под которой следует понимать совокупность самостоятельных, юридически значимых действий и операций, осуществляемых ими на профессиональной основе систематически, на свой страх и риск, а также связанных с организацией и поддержанием функционирования РЦБ экономическими, организационными и техническими методами с целью достижения положительного экономического результата [6].

В то же время необходимо отметить, что Федеральный закон от 22 апреля 1996 г. № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг» (ред. от 28 декабря 2002 г.) не содержит определения понятий предпринимательской и профессиональной деятельности брокера. Понимание этих терминов законодателем можно выяснить лишь косвенным путем, сопоставив между собой те нормы, в которых данный вид деятельности упоминается.

В данном Федеральном законе профессиональная деятельность определяется в связи с определением термина «профессиональные участники рынка ценных бумаг», каковыми следует считать юридические лица, осуществляющие деятельность, предусмотренную гл. 2 Закона, а именно: депозитарную деятельность, деятельность по ведению реестра ценных бумаг, брокерскую и дилерскую деятельность и иную закрепленную в Законе деятельность. Таким образом, законодательно ограничено понятие термина «профессиональная деятельность на рынке ценных бумаг» совокупностью определенных в гл. 2 Закона видов деятельности и кругом лицензированных субъектов, их осуществляющих. Такое ограниченное понимание термина «профессиональная деятельность на рынке ценных бумаг» уже приводит к спорам. Согласно п. 6 ст. 51 Федерального закона «профессиональная деятельность на рынке ценных бумаг, осуществляемая без лицензии, является незаконной». Законодателю стоило бы дать более общее определение незаконной деятельности на рынке ценных бумаг, включив в это понятие наряду с другими признаками осуществления деятельности, аналогичной профессиональной, без соответствующей легитимации. В понятие незаконной деятельности на рынке ценных бумаг также входили бы случаи выпуска ценных бумаг в объеме большем, чем предусмотрено в проспекте эмиссии; незаконная реклама и т. п. [6].

Особенностями профессиональной брокерской деятельности является следующее:

- цель брокерской деятельности, т. е. достижение положительного экономического результата (получение прибыли, распространение эмиссии и т. п.);
- специальные субъекты рынка ценных бумаг, действующие независимо друг от друга и использующие профессиональные знания и навыки в области фондового рынка;
- систематичность профессиональной деятельности на рынке ценных бумаг, т. е. совершение субъектом в пределах определенного временного промежутка двух и более действий, связанных с организацией и поддержанием функционирования рынка ценных бумаг.

Термин «предпринимательская деятельность на рынке ценных бумаг» упоминается в ст. 38 Федерального закона «О рынке ценных бумаг», причем определения этой деятельности не дается. Следовательно, законодатель решил ограничиться общим понятием предпринимательской деятельности, под которой, согласно п. 1 ст. 2 ГК РФ, понимается самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг. Из этого определения видно, что вся профессиональная деятельность на рынке ценных бумаг, в узком ее понимании, подпадает под понятие предпринимательской деятельности и, фактически, является ее разновидностью. Данное утверждение представляется весьма доказательным, если попробовать выделить признаки предпринимательской деятельности из профессиональной деятельности брокеров [6].

Таким образом, профессиональную брокерскую деятельность можно считать предпринимательской. В то же время необходимо отметить, что предпринимательская деятельность на рынке ценных бумаг не является только профессиональной. Это объясняется тем, что на фондовом рынке действуют (например, с целью инвестирования) также субъекты, не обладающие статусом профессионального участника рынка ценных бумаг, но являющиеся предпринимателями в соответствии с действующим законодательством. При этом их действия подпадают под определение предпринимательской деятельности (п. 1 ст. 2 ГК РФ). Следовательно, можно говорить об осуществлении ими предпринимательской деятельности на рынке ценных бумаг.

Отсутствие четкости в формулировках правовых норм, регламентирующих как профессиональную, так и предпринимательскую деятельность на рынке ценных бумаг, приводит как к теоретическим, так и практическим коллизиям. Во избежание этого целесообразно использовать для регулирования совокупности действий на рынке ценных бумаг в отношении профессиональных участников термин «деятельность», а в отношении иных субъектов термин «операция», поскольку в силу своей смысловой нагрузки «операция» отличается от «деятельности» непостоянным, разовым характером [4].

В то же время в законодательстве следует максимально точно дать определение профессиональной деятельности на рынке ценных бумаг и утвердить исключительный перечень форм такой профессиональной деятельности для избежания двусмысленных толкований.

Для более глубокого понимания сущности и задач предпринимательской деятельности брокеров не будет лишним пояснение, что же подразумевается под осуществлением брокерами профессиональной деятельности по купле-продаже ценных бумаг. Так, рассматриваемые нами профессиональные участники фондового рынка выполняют следующие функции:

- непосредственное осуществление торговли финансовыми инструментами на организованных и неорганизованных торговых площадках;
- участие в инвестиционном процессе, реализуемом в пользу и в интересах эмитентов;
- распределение инвестиционного капитала, представляющего собой работу с инвесторами по наи-

более выгодному вложению принадлежащих им денежных средств [2].

Таким образом, под брокерской деятельностью на фондовом рынке ценных бумаг следует понимать профессиональную предпринимательскую деятельность участников рынка ценных бумаг по поводу совершения гражданско-правовых сделок с ценными бумагами от имени и за счет клиента (в том числе эмитента эмиссионных ценных бумаг при их размещении) или от своего имени и за счет клиента на основании возмездных договоров с клиентом. Соответственно, брокером признается профессиональный участник рынка ценных бумаг, занимающийся брокерской деятельностью.

ЛИТЕРАТУРА

1. Киячков А.А., Чадаева Л.А. Рынок ценных бумаг и биржевое дело. М.: Юристъ, 2002. С. 244.
2. Жуков Е.Ф., Печникова А.В., Литвиненко Л.Т., Жуков Е.Ф. Рынок ценных бумаг. М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2002.
3. Киячков А.А., Чадаева Л.А. Рынок ценных бумаг и биржевое дело. М.: Экономистъ, 2003.
4. Ерыгин Ю.В., Бремев Д.В. Рынок ценных бумаг. Красноярск: СибГАУ, 2002.
5. Сафрончук М., Стрелец И. Рынок ценных бумаг // Наука и жизнь. 1999. № 2. С. 71.
6. Грызунов В., Подальский Н. Профессиональная и предпринимательская деятельность на рынке ценных бумаг // Хозяйство и право. 1997. № 3. С. 110-113.

Поступила в редакцию 7 июля 2006 г.