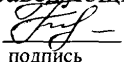


Федеральное государственное автономное
образовательное учреждение
высшего образования
«СИБИРСКИЙ ФЕДЕРАЛЬНЫЙ УНИВЕРСИТЕТ»

Юридический институт
институт
Гражданского права
кафедра


УТВЕРЖДАЮ
Заведующий кафедрой

подпись Н.Ф. Качур
«27» мая 2016 г.

ВЫПУСКНАЯ КВАЛИФИКАЦИОННАЯ РАБОТА

Защита прав на бездокументарные ценные бумаги

код «40.03.01» - Юриспруденция

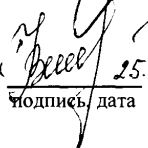
Научный руководитель


подпись, дата 26.05.2016

доцент каф., к.ю.н.
должность, ученая степень

И.С. Богданова
инициалы, фамилия

Выпускник


подпись, дата 25.05.2016

Т.А. Вильмова
инициалы, фамилия

Красноярск 2016

СОДЕРЖАНИЕ

Введение.....	2
1. Общая характеристика института бездокументарных ценных бумаг.....	6
2. Порядок оформления прав владельцев бездокументарных ценных бумаг.....	27
2.1. Правила оформления и учет прав на ценные бумаги.....	27
2.2. Правовая природа трансферта, как способа передачи имущественных прав на бездокументарные ценные бумаги.....	32
3. Способы защиты прав владельца бездокументарных ценных бумаг.....	40
3.1. Проблемы предъявления владельцем виндикационного иска.....	40
3.2. Восстановление правового положения владельца бездокументарных ценных бумаг.....	48
3.3. Возмещение убытков.....	56
Заключение.....	61
Список использованных источников.....	63

ВВЕДЕНИЕ

Интенсивное введение бездокументарных ценных бумаг в России началось в 90-х годов 20 века. Появились новые виды ценных бумаг, произошло формирование фондового рынка. Всё больше назревала потребность в правовом регулировании института. Важным моментом в развитии ценных бумаг стало принятие 30.11.1994 г. первой части Гражданского кодекса РФ. Почти за 20 лет нормы, регламентирующие институт ценных бумаг, претерпели изменения. К числу изменений относятся: определение понятия ценной бумаги, выделение такого нового объекта гражданского права как бездокументарные ценные бумаги, защита нарушенных прав владельца ценных бумаг.

Актуальность данной темы заключается в особой роли ценных бумаг на фондовом рынке. Закрепление бездокументарных ценных бумаг законодательно стало переломным моментом. Оборот ценных бумаг значительно стал влиять на экономику РФ посредством оборота. Кроме того всё чаще субъектами оборота являются физические лица. Долгие годы остаётся не решённым вопрос о восстановлении, регулировании, защиты нарушенных прав участников оборота бездокументарных ценных бумаг. До сих пор нет однозначного ответа о выборе главенствующей концепции ценных бумаг, выраженных бездокументарной форме. Многие рассматриваемые в работе проблемы либо не нашли однозначного ответа на поставленные вопросы, либо исследованы в российской юридической науке недостаточно (история возникновения и распространения бездокументарной формы ценных бумаг, правовая природа трансферта и др.).

Объектом исследования выступают общественные отношения, возникающие между субъектами гражданского права, по поводу защиты прав владельцев бездокументарных ценных бумаг.

Предмет выпускной квалификационной работы включает в себя изучение понятия бездокументарной ценной бумаги, закрепленное в

российском законодательстве, а также проведение параллели с понятием, содержащимся в немецкой, российской, французской доктринах, особенностей процедуры оформления и учета прав на ценные бумаги, тенденции совершенствования регистрационной системы и способов защиты прав владельцев бездокументарных ценных бумаг и порядка их осуществления.

Цель работы состоит в исследовании механизмов защиты субъективных прав владельцев ценных бумаг бездокументарной формы выпуска, выявления проблем в правовом регулировании и способов решения вопросов, поставленных в процессе анализа законодательства, практики и доктрины, посвященной охране и защите прав правообладателя.

Для реализации поставленной цели необходимо исследование поставленных задач:

1. Рассмотрение понятия, признаков и правовой природы бездокументарных ценных бумаг.

2. Исследование порядка оформления и учета прав владельцев бездокументарных ценных бумаг. Определение правовой природы трансферта как одного из способов передачи имущественных прав на бездокументарные ценные бумаги. Выявления признаков, отличающих его от других способов передачи прав.

3. Анализ способов защиты прав владельца бездокументарных ценных бумаг, закреплённых законодательно. Установить, какие способы защиты разрабатываются, совершенствуются в российской доктрине. Рассмотрение возможности внедрения способов защиты, используемых в американской, французской и немецкой правовых системах.

В процессе исследования темы были изучены труды дореволюционного, советского, постсоветского периодов, посвященных учениям о бездокументарных ценных бумагах, которые условно можно сгруппировать следующим образом. К сторонникам первой группы следует отнести В.А. Белова, Е.А. Суханов, В.К. Андреева, А.В. Белевича, Т.В. Кашанину, Г.С.

Шапкину. Они имеют схожую позицию о непризнании бездокументарных ценных бумаг объектами гражданского права. По мнению приверженцев данной концепции, бездокументарные ценные бумаги являются способом фиксации субъективных гражданских прав. И применение теории «бестелесных вещей» недопустима для гражданского права, по крайней мере, на этом этапе развития.

Сторонники второй точки зрения, такие как Е.А. Крашениникова, А.А. Макосвская, Д.И. Степанов, В.А. Лапач, О.М. Шевченко, М.М. Агарков, Л. А. Лунц и др. считают возможным применение теории «бестелесных вещей», пришедшей в российскую правовую систему из римского права. Многие из приведённого перечня учёные относят бездокументарные ценные бумаги к объектам гражданского права. Однако среди сторонников концепции представлены различные точки зрения по поводу правового регулирования института. Как, например, Е.А. Крашениникова предлагает внедрение норм из немецкого права, регулирующие институт бездокументарных ценных бумаг.

Выпускная квалификационная работа состоит из введения, трех глав, пяти параграфов, заключения, списка использованных источников.

В первой главе представлен анализ понятия ценных бумаг, бездокументарных ценных бумаг, посредством изучения зарубежного законодательства, советского и постсоветского законодательства РФ. Выделены признаки, предложенные в научной литературе. Сопоставление признаков доктринальных с понятием бездокументарных ценных бумаг, закрепленном в п. 1 ст. 142 ГК РФ. Изучены подходы правовой природы ценных бумаг бездокументарной формы выпуска с целью выяснения, какие нормы (вещного или обязательственного права) подлежат применению при регламентации гражданских правоотношений.

Вторая глава посвящена порядку оформления прав владельцев бездокументарных ценных бумаг. В первом параграфе отражены: порядок открытия и ведения реестра ценных бумаг, правовая регламентация сторон

(регистратор и депозитарий), профессионально осуществляющих ведение счета. Отражены, цели, последствия передачи ведения реестра специальным субъектам.

Во втором параграфе проводится сравнительный анализ одного из наименее регламентированного законодательно способа передачи прав владельца ценных бумаг – трансферт, с другими способами передачи прав (цессия, договор в пользу третьего лица). Исследуется правовая природа трансферта.

В последней главе рассматриваются три способа защиты прав владельца ценных бумаг бездокументарной формы выпуска. Первый параграф главы посвящен вопросам предъявления виндикационного иска. Представлены доктринальные подходы к анализу условий предъявления иска до нормативного закрепления виндикации в качестве способа защиты прав владельца. Краткий обзор судебной практики и вариантов по совершенствованию недочетов.

Восстановление положения, существовавшего до нарушения прав владельца на ценные бумаги, стал вторым способом защиты, получившим освещение в работе. Сравниваются две категории, тесно связанные с осуществлением и защитой прав участников корпоративных организаций – восстановление корпоративного контроля и восстановление положения. Анализ практики, в которой нашли свое отражение такие способы защиты. Выделены условия для предъявления иска о восстановлении положения.

Последний способ защиты, который изучен через призму анализа законодательства, судебной практики и научной литературы – возмещение убытков.

I. Общая характеристика института бездокументарных ценных бумаг

Бездокументарные ценные бумаги впервые стали фигурировать на рынке ценных бумаг в США. В 1968 году казначейство США осуществило выпуск бездокументарных ценных бумаг. Документарные ценные бумаги стали «обузой» для США и Европейских государств. Рынок ценных бумаг не мог продолжать стабильно развиваться из-за постоянных издержек. В 60-х годах XX века на биржах появилась проблема – переоформление сертификатов. Потребность выпуска бездокументарных ценных бумаг была обусловлена практическими причинами. Для совершения сделок требовалось лишь внесение изменений в реестровую запись, что значительно сокращало время на переоформления прав. Для инвесторов сокращались расходы на хранение и страхование рисков, которые связаны с владением объектами, имеющими материальное свойство¹.

Если провести параллель с возникновением бездокументарных ценных бумаг в России, то инкорпорация произошла «сверху» по целенаправленной политике, проводимой государством, а не из потребности агентов. Вследствие чего стало затруднительным вводить в оборот такой вид объекта, т.к., по мнению ряда специалистов², не сформировалась единой модели использования бездокументарных ценных бумаг на рынке ценных бумаг, и с законодательной стороны осталось много не разрешенных вопросов.

Прежде чем перейти к рассмотрению вопроса об определении бездокументарной ценной бумаги, следует разобраться с понятием «ценная бумага».

Ценная бумага является родовой категорией, включающим два вида бумаг: документарные и бездокументарные.

¹ Шевченко А.М. Актуальные проблемы предпринимательского права. М.2010. С.225.

² Шевченко Г.Н. Документарные и бездокументарные ценные бумаги в современном гражданском праве // Журнал российского права. 2009. № 9. С. 39.

Так, Т.В. Кашанина при выделении определения ценной бумаги отталкивалась также от исторического аспекта. Термин пришёл из немецкого учебника по торговому праву «как документ имущественно-правового содержания». Бруннер определяет ценную бумагу как документ, реализация которого возможно при непосредственном владении им. Однако в немецком праве понятие шире. Оно включает в себя непосредственное владение вещью, так и посредственное владение, держание, известное ещё в римском праве. Поэтому, когда держатель бумаги предъявляет её, он тем самым демонстрирует доказательство посредственного владения ценной бумагой. Таким образом, при анализе функций, немецкого толкования понятия Т.В. Кашанина даёт следующее определение: ценные бумаги – письменный документ, имеющий собственную материальную форму, предоставляющий право требования к реальным активам³.

М.М. Агарков рассматривает ценную бумагу как документ, содержащий материально-правовую функцию, с целью осуществления, выраженного в документе, права⁴. Автор рассматривал ценные бумаги только в документарной форме. В советском законодательстве ценные бумаги выполняли различные функции: экономическая - представляли ценные бумаги предметом массового выпуска со стороны государства или государственного предприятия облигаций, акций, охранительная – в случае, когда лицо могло внести на депозит суда или нотариуса ценные бумаги для реализации права, закрепленного в документе.

Для изучения такого объекта гражданского права как ценная бумага М.М. Агарков обращался к немецкому законодательству и доктрине. При исследовании он пришел к выводу, что понятие, в немецком праве и советском во многом схожи. Немецкие ученые также определяли ценную бумагу как документ, предъявление которого необходимо для осуществления субъективного права, закрепленного в нем.

³ Кашанина Т.В. Корпоративное право. М.2004. С. 24.

⁴ Агарков М.М.. Учение о ценных бумагах. М. 1994. С. 4.

В.А. Белов рассматривал ценную бумагу как документ определенного содержания, удостоверяющий с соблюдением установленной формы (реквизитов) имущественные права, осуществление и передача которых возможны только при его предъявлении⁵. Ученый сформулировал определение через выделение признаков: документ выраженный в материальной форме, имеющий реквизиты и форму, наличие субъективного права в документе, возможность передачи без затруднений, совпадение субъективного права, содержащегося непосредственно в ценной бумаге и вещного права на документ, презентация, необходимость отнесения ценных бумаг к данной категории законом⁶.

Во французском законодательстве есть свои особенности в понимании ценных бумаг. Коммерческий кодекс Франции не дает определения ценным бумагам. Вместо термина «ценные бумаги» Книга 5 ККФ содержит два понятия - *valeurs mobilières* и *effets de commerce*. *Valeurs mobilières* – совокупность бумаг, которые составляют предмет массовых эмиссий и способны обращаться на фондовой бирже при содействии маклеров (фондовый посредник при совершении сделки). К таким бумагам по ст. L 511-79 относятся французская рента, акция, облигация и т.д.⁷. Они существуют на рынке капитала. *Effets de commerce* необходимы для осуществления расчетов по операциям с бумагами. Лица, имеющие бумаги *effets de commerce*, реализуют свои права на денежном рынке (например: чеки, векселя).

Понимание ценных бумаг, сформировавшееся во Франции, не нашло популярности среди советских и постсоветских ученых. Кашанина Т.В. и Агарков М.М. находили более тесную связь в регламентации института ценных бумаг между российским и немецким правом. В начале XX века в российскую цивилистику были переняты учения о ценных бумагах из Германии. Однако до сих пор, не смотря на существование легального определения в ГК РФ, не

⁵ Белов В.А. Ценные бумаги. Вопросы правовой регламентации. М. 1993. С.27.

⁶ Белов В.А. Ценные бумаги. Вопросы правовой регламентации. М. 1993. С.27.

⁷ Коммерческий кодекс Франции: закон Франции от 01.01.1807/ В.Н. Захватаев. М.2008. С. 54.

сложилось общее мнение о понятии ценных бумаг. Из приведенных примеров становится понятно, что одни учёные рассматривают понятие путём изучения исторического аспекта, другие посредством выведения функций и признаком.

В ст. 142 Гражданского Кодекса РФ (далее - ГК РФ) содержится легальное определение бездокументарных ценных бумаг. Ценными бумагами признаются также обязательственные и иные права, которые закреплены в решении о выпуске или ином акте лица, выпустившего ценные бумаги в соответствии с требованиями закона, и осуществление и передача которых возможны только с соблюдением правил учета этих прав в соответствии со статьей 149 настоящего Кодекса (бездокументарные ценные бумаги)⁸.

Данное определение отличается от классического понимания ценной бумаги. Во-первых, в данном определении законодатель подчеркивает отсутствие документарного выражения (формы). Для «существования» такого вида объекта гражданского права, необходим другой способ фиксации прав. Таким способом выступает реестр. Во-вторых, указано на наличие обязательственного и иного права, содержащегося в ценной бумаге. К сожалению, законодатель не поясняет, что входит в «иные права». Единственное, на что делается ссылка в норме – на решение о выпуске ценных бумаг, в которых будет указан перечень субъективных прав. В-третьих, особый способ осуществления правомочия правообладателями. Чтобы передать права, необходимо внести запись по счетам лицом, специально уполномоченным на такие действия. Таким образом, предоставляется особая роль регистраторам (депозитариям). Ведь все операции с бездокументарными ценными бумагами отныне будут проводится через них.

Помимо легального определения существует большое количество доктринальных.

⁸ Гражданский кодекс РФ: часть 1//СЗ РФ . № 32. 5.12.1994. Ст. 3301

До включения бездокументарных ценных бумаг в группу объектов гражданского права в литературе существовало две основные концепции. Первая концепция - ценными бумагами могут быть только документарные ценные бумаги. Сторонником данной позиции является В.А. Белов.

По его мнению, «ценные бумаги и бездокументарные ценные бумаги имеют различный правовой режим, а значит, являются различными объектами гражданских правоотношений»⁹. Позицию автора разделяет Е.А. Суханов, Е.А. Крашенинникова, В.К. Андреев, А.В. Белевич и др. По мнению В.А. Белова и Е.А. Суханова, у бездокументарных ценных бумаг отсутствует материальный транслятор. На такой вид бумаги распространяются только обязательственные права. «...распространять на бездокументарные бумаги режим вещных прав не представляется возможным»¹⁰. Следовательно, бездокументарные ценные и ценные бумаги являются разными объектами гражданского права и имеют отличный друг от друга правовой режим.

До внесения изменений в часть 1 ГК РФ РФ П.Ю. Дробышев¹¹, А.В. Майфат¹² также придерживались такого логического заключения. В качестве ещё одного аргумента они ссылались на отсутствие свойств вещи, указывали на недопустимость использования вещных исков. С включением в ГК РФ бездокументарных ценных бумаг становится ясно, что законодатель встал на сторону представителей второй позиции.

Сторонники второй группы считают, что классическое понимание документарных ценных бумаг себя изжило. С развитием общества появилась потребность в ведении новых видов ценных бумаг (например, бездокументарных). Возможность и необходимость существования ценных бумаг в бездокументарной форме представители концепции подкрепляют следующими аргументами.

⁹ Белов В.А. Ценные бумаги в российском гражданском праве: учебник. М. 1996. С. 123.

¹⁰ Суханов Е. А. Акционерные общества и другие юридические лица в новом гражданском законодательстве. 1997. М. С. 3.

¹¹ Дробышев П.Ю. Вексель в коммерческом обороте. М. С. 133.

¹² Майфат А.В. Гражданско-правовые конструкции инвестирования. М.2006. С. 136.

Авторы концепции отталкиваются от субъективных гражданских прав, содержащихся в бездокументарных ценных бумагах. Дело в том, что одни и те же права могут быть закреплены как в документарных, так и бездокументарных ценных бумагах. Считают, что в связи с этим кардинальных отличий между видами отсутствуют. Чтобы более точно установить режим бездокументарных ценных бумаг, представители разрабатывают учение о «бестелесных вещах».

Корни концепции следует искать в римском праве. Ценная бумага - это вещь, только она лишена материального субстрата, идеальная вещь без материального тела. Как говорит Д.И. Степанов, «идеальная оболочка»¹³. Д.А. Братусь также считает, что необходимо включить институт бестелесных вещей в гражданское законодательство¹⁴. С ним солидарны И.А. Колупаев, Д.В. Мурзин¹⁵, В.А. Лапач. Плюс позиции в том, что авторы стремятся создать монистическое понимание бездокументарных ценных бумаг. Концепция «бестелесных вещей» получила успех, подтверждением чему является Доклад о концептуальных подходах к месту и роли депозитарной деятельности на современном рынке ценных бумаг¹⁶.

Еще в 1997 г. в Концепции было указано на возможность существования ценных бумаг в бездокументарной форме, на недостатки в порядке фиксации прав на ценные бумаги, на отнесение такого рода объекта к имуществу, а значит, и распространение норм вещного права.

В.А. Лапач, как представитель концепции «бестелесная вещь», предложило свое достаточно содержательное определение, которое содержит элементы концепции «бестелесные вещи». Бездокументарная ценная бумага - это объект особого права собственности, выраженный посредством

¹³ Степанов Д. И. Вопросы теории и практики эмиссионных ценных бумаг. Защита прав владельцев именных ценных бумаг. М., 2002. С. 75.

¹⁴ Братусь Д. А. Институт «бестелесных вещей» в гражданском праве. Гражданское законодательство: А. 2003. С. 138

¹⁵ Мурзин Д.В. Указ. соч. С. 79.

¹⁶ Доклад о концептуальных подходах к месту и роли депозитарной деятельности на современном рынке ценных бумаг/ утв. ЦБ РФ № 01-04/804, ФКЦБ РФ № ДВ-4117, Минфином РФ № 05-01-01 01.07.1997

юридической фикции - абстрактного документа, объект, предоставляющий соответствующему субъекту права имущественные и неимущественные права¹⁷.

Исследуя понятие «бездокументарная ценная бумага», Е.А. Крашениников предлагает заменить его иным термином. Из немецкого законодательства ценных бумаг, обозначенной как «Wertrechte» - право, не удостоверенное в ценной бумаге, но занесённое в особый реестр, которое (т.е. право) снабжено функцией, смежной функции права, воплощённого в ценной бумаге. При этом, как и Е.А. Суханов, считает необходимым разработать специализированные нормы для «Wertrechte». В позиции автора есть спорный момент. Если законодательство пойдёт по такому пути, то обнаружится проблема, связанная с потребностью уточнения понятия документарной ценной бумаги. Произойдёт смешивание функций двух форм ценных бумаг, о которых Е.А Крашениников упоминает в определении. Тем более правовая система РФ ещё не способна массово и динамично перенимать нормы немецкого права¹⁸.

Ю.В. Романец под бездокументарными ценными бумагами понимает обязательственные и иные права, закрепленные в решении о выпуске или ином акте лица, выпустившего или выдавшего в соответствии с законом ценные бумаги, осуществление и передача которых возможны только с соблюдением специальных правил учета этих прав¹⁹. Автор выделяет признаки, которые также нашли своё отражение в работе В.А Галанова²⁰:

1. Ценность – наличие у документа определённых свойств, способных принести пользу лицу²¹. Бездокументарная ценная бумага в экономической литературе является товаром, который обращается на специализированном рынке. При этом ценная бумага не является материальным товаром. Способна

¹⁷ Лапач В.А. Система объектов гражданских прав. Теория и судебная практика. Спб. 2002. С. 43.

¹⁸ Крашениников Е.А. Правовая природа ректа-бумаг. Очерки по торговому праву. М., 1996. С.53.

¹⁹ Романец Ю.В. Система договоров в гражданском праве России., М., 2004. С.87.

²⁰ Гангалов В.А. Рынок ценных бумаг. М. 2009. С. 19.

²¹ Акционерное дело: учебник; ред. В.А. Галанов. М., Финансы и статистика, 2003. С.114.

приносить доход. Г.Ф. Шершеневич иначе трактует признак. Ценность состоит в том, что ценная бумага содержит в себе субъективные гражданские права, и не только имущественного, но и неимущественного характера. Примером неимущественного права можно привести право на управление деятельностью общества, посредством покупки акций.

2. Неделимость. Права, закреплённые в бездокументарной ценной бумаге, передаются только в полном объёме. Передача прав не в полном составе не допускается. Объектом совокупности являются непосредственно сами имущественные, неимущественные права.

3. Отсутствие презентации. Этот признак можно рассмотреть на примере предъявительской ценной бумаги, когда управомоченное лицо в силу отсутствия материальной формы не может представить обязанной стороне документ. Производится запись на счёте, которая подтверждает право на бездокументарную ценную бумагу, права, вытекающие из документа. В этом же реестре ведется запись по всем действиям, осуществляемым владельцем бездокументарной ценной бумаги. Бездокументарные ценные бумаги характеризуются тем, что их содержание (определенные имущественные, неимущественные права) проявляется в решении о выпуске, а их принадлежность определенным субъектам правоотношений фиксируется в реестре владельцев именных ценных бумаг. Содержание документарных ценных бумаг, исключением является эмиссионные ценные бумаги, отражается в самой бумаге, что и влечет за собой необходимость их презентации для реализации закрепленных в них прав. А поскольку содержание, принадлежность бездокументарных ценных бумаг определенным субъектам можно установить и без презентации отдельных бумаг, то надобность в этом просто отпадает и бездокументарные ценные бумаги утрачивают такой признак, как наличие презентации.

4. Из предыдущего признака вытекает следующий – отсутствие обязательных реквизитов. Бездокументарные ценные бумаги являются

категорией «идеальной». Сами по себе никакими реквизитами не обладают. Однако при выпуске в бездокументарной форме эмиссионных ценных бумаг обязательными реквизитами обладает решение о выпуске. Отсутствие реквизитов в решении о выпуске бездокументарных ценных бумаг само по себе не влечет их ничтожности. Следовательно, бездокументарные ценные бумаги не обладают обязательными реквизитами.

5. Оборотоспособность. Является не только признаком, характеризующим возможность осуществления сделок и иных действий, направленных на их передачу, но и одним из главных качеств ценной бумаги. В качестве примера, исключающего способность оборотоспособности, можно привести варрант. Владелец делит на две части двойное складское свидетельство, причем и варрант (залоговое свидетельство), и складское свидетельство могут передаваться не только вместе, но и порознь (ст. 915 ГК РФ). В экономической сфере ценная бумага представляет собою особый товар, который обращается на рынке ценных бумаг, при этом, не являясь материальным товаром. С экономической точки зрения бездокументарная ценная бумага – это одна из форм существования капитала, отличная от его товарной, производительной и денежной форм. Бездокументарная ценная бумага может транслироваться вместо самого материального объекта, обращаться на рынке как товар и приносить доход.

5. Реализация прав, закреплённых в бездокументарной ценной бумаге, возможно только, если владелец бумаги обратиться к уполномоченному лицу, ведущему в реестре учёт прав по ценной бумаге. Только таким образом можно внести соответствующую запись в реестр.

6. Вид субъективных прав, их объем определяется в решении, в ином акте о выпуске бездокументарных ценных бумаг в соответствии с законом.

Некоторые из представленных признаков нашли свое отражение в абз.2 п. 1. ст. 142 ГК РФ (указание на вид субъективных прав в решении о выпуске, отсутствие реквизитов, ведение реестра специальными субъектами -

регистраторы, депозитарию) . Однако, такой признак как «оборотоспособность» напрямую не вытекает из понятия, закрепленного в ГК РФ. Но комплекс норм вещного права, посвященный свободному обороту вещей, порядку приобретения и отчуждения имущества, косвенным образом указывают на связь с доктринальным признаком. С четвертым признаком практика может поспорить, поскольку хоть и обязательными признаками при выпуске такие ценные бумаги не обладают, но правообладатели, например, акционерные общества, уже давно используют в реестре специальные номерные знаки, способные индивидуализировать группу таких бумаг. Признак неделимости законодатель не отразил в ст. 142 ГК РФ. Однако, те права, что закреплены в ценной бумаге, переходят в полном объеме к другому правообладателю. И деление одного определенного субъективного права между несколькими субъектами представляется невозможным. Об отсутствии презентации ценных бумаг законодатель умалчивает, поскольку представляется невозможным демонстрация вещи, не имеющей телесной формы.

Таким образом, в доктрине гораздо больше отражено признаков. И лишь некоторые доктринальные признаки зафиксированы в законодательном определении бездокументарных ценных бумаг.

А.Ю. Никифоров предложил свое определение. Бездокументарная ценная бумага представляет собой имущественное право, осуществление которого возможно только при условии доказательства его фиксации в публично достоверном реестре владельцев ценных бумаг, а передача и обременение которого возможны только при условии внесения записей в данный реестр. Однако это определение несовершенно²². Т.к. автор не раскрывает, какие доказательства могут подтверждать фиксацию субъективных прав в реестре посредством регистрации бездокументарных ценных бумаг.

²² Никифоров А.Ю. Бездокументарные ценные бумаги как объекты гражданских правоотношений. Т.2010. С. 3.

На основе вышесказанного следует сформулировать определение бездокументарной ценной бумаги. Бездокументарная ценная бумага - не имеющий материальной формы выражения документ или иной носитель, не требующий презентации, свободно участвующий в гражданском обороте, содержащий имущественные, иные в том числе неимущественные права, объем и перечень которых представляется возможным установить из решения о выпуске или ином юридическом акте в порядке, установленном законом с отчуждением прав, закрепленных в ценной бумаге, в полном объеме. При этом владелец ценной бумаги устанавливается путем указания идентифицирующих его данных в специальном реестре (реестр владельцев), который ведется специально уполномоченным лицом в установленном порядке.

Рассмотрим правовую природу бездокументарных ценных бумаг более подробно. До принятия Федерального закона «О внесении изменений в подраздел 3 раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» от 02.07.2013 №142-ФЗ правовая природа бездокументарных ценных бумаг не определялась. Старая редакция ст. 128 ГК РФ относила ценные бумаги к вещам. Следовательно, было бы логично применять нормы вещного права не только для документарных, но и бездокументарных ценных бумаг. На основе данных положений ученые делали вывод о началах вещно-правовой природы ценных бумаг бездокументарной формы выпуска.

В силу п. 1 ст. 128 ГК РФ к объектам гражданских прав относятся вещи, включая наличные деньги и документарные ценные бумаги, иное имущество, в том числе безналичные денежные средства, бездокументарные ценные бумаги.... При толковании новой редакции ст. 128 ГК РФ следует сделать вывод о том, что законодатель включил бездокументарные ценные бумаги не в группу вещей, а в более широкую категорию - иное имущество. Казалось бы, можно поставить, таким образом, точку в решении вопроса о правовой природе. Однако, включив бездокументарные ценные бумаги в имущество, законодатель не снял вопрос о двойственности правового режима.

Для решения вопроса о правовой природе следует отталкиваться от зарубежного опыта. В английском праве за обладателем бездокументарной ценной бумаги законом признается право собственности. Собственник, включенный в реестр, обладает такими правомочиями как владение, пользование и распоряжение. Вместе с тем, помимо общей для многих правовых систем категории собственности, в английской правовой системе выработана категория «equitabletitle» - право собственности по праву справедливости. Владельцем equitabletitle является лицо, имеющее законные основания считать ценные бумаги своими. Например, субъект осуществил приобретение их, но при этом не произвел внесение информации в реестр как собственник ценных бумаг. Причины могут быть различные, в том числе неуправомоченность отчуждателя. До внесения записи в реестр, обладатель ценных бумаг бездокументарной формы выпуска будет считаться формальным собственником. Данная конструкция имеет значение, когда приобретатель ценных бумаг подает иск о принуждении продавца к передаче ценных бумаг. До момента удовлетворения иска судом о передаче ценных бумаг и перерегистрации их в реестре за приобретателем признается право собственности на ценные бумаги по праву справедливости. Таким образом, можно сделать вывод о том, что правовая природа бездокументарных ценных бумаг включает в себя элементы вещного права, но нормы обязательственного права преобладают²³.

Очень схоже понимание правовой природы бездокументарных ценных бумаг в США и России. С приобретением обладатель ценных бумаг получает особый тип собственности, названный в американской правовой системе как «securityentitlement». Раздел 8 Единообразного торгового кодекса США имеет официальные комментарии, в которых дано толкование особого типа собственности. «Securityentitlement не является правом требования в отношении

²³ Шевченко А.М. Актуальные проблемы предпринимательского права. М.2010. С.225.

определенной вещи; это целая совокупность прав и интересов, которые обладатель бездокументарных ценных бумаг имеет в отношении их номинального держателя... который обязан следить за тем, чтобы обладатель сохранял за собой все имущественные и корпоративные права, удостоверяемые ценными бумагами». Это особый тип собственности, вбирающий в себя вещно-правовые и обязательственные элементы.

Российские цивилисты сравнивают «securityentitlement» с хранением вещей с обезличиванием. Ст. 890 ГК РФ гласит, что в случаях, прямо предусмотренных договором хранения, принятые на хранение вещи одного поклажедателя могут смешиваться с вещами того же рода и качества других поклажедателей (хранение с обезличиванием). Поклажедателю возвращается равное или обусловленное сторонами количество вещей того же рода и качества. На практике при передачи вещей на хранение происходит смешивание с однородными вещами, переданными на хранение другими поклажедателями хранителю. А так как вычленив после смешивания вещей свою вещь становится затруднительным, а порою невозможным, у поклажедателей возникает право общей долевой собственности. Если предоставить поклажедателям «securityentitlement», то с одной стороны у них происходит наделение правом общей долевой собственности на учитываемые у номинального держателя ценные бумаги, с другой стороны, сохранение в отношении номинального держателя право требовать возврата соответствующего количества бездокументарных ценных бумаг²⁴.

В отличие от американского или английского подхода к пониманию правовой природы, в России вопроса о правовой природе ценных бумаг не является столь однозначным.

Сторонники документарной концепции (Е.А. Суханов и В.А. Белов) выстраивают свою позицию на основе содержания и категории, в которую

²⁴ Решетина Е.Н. Правовая природа корпоративных эмиссионных ценных бумаг. М, 2005. С. 25.

включены ценные бумаги бездокументарной формы выпуска. Представители выступают против распространения положений, регламентирующих право собственности, на бездокументарные ценные бумаги. Считают, что бездокументарные ценные бумаги включены в категорию имущества, а содержание закрепляет имущественные и неимущественные права, ввиду этого становится невозможным подвергнуть права и вещи идентичному вещно-правовому регулированию.

Сторонники бездокументарной концепции аргументируют свою позицию таким образом: «...именно право определяет ценность ценной бумаги, а документ, это право удостоверяющий, служит лишь вспомогательным инструментом юридической техники». Ценные бумаги долгое время имели форму документарную для безопасного обращения прав. Но с наступлением нового экономического периода на рынке ценных бумаг, потребность в бездокументарной форме стала расти. Авторы полагают, что для наиболее эффективной регламентации следует применять не только нормы обязательственного права, т.к. этого будет недостаточно. Нормы обязательственного права необходимы для регулирования отношений, связанных с реализацией имущественных прав, закрепленных в бездокументарной ценной бумаге. Однако обязательственное право не располагает достаточным количеством механизмов, которые требуется для регламентации прав на бездокументарные ценные бумаги. Например, нормы обязательственного права не регулируют условия приобретения бездокументарных ценных бумаг по давности владения (статья 234 ГК РФ), порядок прекращения права собственности на бездокументарные ценные бумаги путем обращения взыскания (статья 237 ГК РФ) и конфискации (статья 243 ГК РФ), правила пользования и распоряжения бездокументарными ценными бумагами, находящимися в общей долевой собственности (статьи 246 ГК РФ, 247 ГК РФ). Все эти и многие другие вопросы регулируются при помощи норм вещного права.

В работе Б.Л. Хаскельберга и В.В. Ровного анализируются преимущества применения норм вещного права. В вещном праве существует большой спектр инструментариев, необходимых для регулирования правоотношений, связанных с правами на бездокументарные ценные бумаги. Позволяет, в том числе, обеспечить законные права и интересы добросовестного приобретателя ценных бумаг. Обязательственное право практически не способно предоставить гарантии защиты законных интересов добросовестного приобретателя имущества. Потребность в защите добросовестного приобретателя стала одним из основных поводов в признании статуса вещей за документарными ценными бумагами. Решение данной проблемы было представлено немецким юристом Фридрихом Карлом Савиньи. Он предложил отказаться от рассмотрения перевода прав, закрепленных ценной бумагой, в качестве цессии, которая, как показала практика, не гарантировала защиту прав покупателя ценных бумаг. Ф. К. Савиньи предложил признать ценные бумаги вещами, их передачу традицией, при помощи которой связывался бы переход права собственности со всеми вытекающими из этого правовыми последствиями, в том числе защитой добросовестного приобретателя ценной бумаги. На бездокументарные ценные бумаги данный механизм также распространим. Например, бездокументарные акции и облигации обладают высокой ликвидностью. Напротив обычные имущественные права представляются и обращаются без согласований, гарантий со стороны обязанного по ним лица. При таких условиях добросовестным приобретателям бездокументарных ценных бумаг должны быть предоставлены гарантии, аналогичные тем, которые имеют лица при купле обычных вещей, обладаемых вещественным признаком. Такие гарантии, к сожалению, обязательственное право дать не может добросовестным приобретателям²⁵.

В доктрине есть представители, считающие, что существенных отличий в правовой природе между документарными и бездокументарными ценными

²⁵Хаскельберг Б.Л. Индивидуальное и родовое в гражданском праве. Москва. 2005. С. 67.

бумагами нет. Как отмечает Г.Н. Шевченко, и документарные, и бездокументарные бумаги закрепляют субъективные гражданские права, являющиеся обращаемыми²⁶. Поэтому бездокументарные ценные бумаги нельзя рассматривать как сами имущественные или неимущественные права. Документарные ценные бумаги, равно как и бездокументарные ценные бумаги, являются формой выраженных (оболочкой) в них имущественных и неимущественных прав. Эти права носят идентичный характер. Следует согласиться, что с этой точки зрения юридическая природа ценных бумаг, независимо от формы их выражения, равнозначна.

Г.Н. Шевченко предлагает подразделить институт ценных бумаг на два относительно самостоятельных. Первый субинститут документарных ценных бумаг, второй - субинститут бездокументарных ценных бумаг. Согласно ст. 16 ФЗ «О рынке ценных бумаг» Любые имущественные и неимущественные права, закрепленные в документарной или бездокументарной форме, независимо от их наименования, являются эмиссионными ценными бумагами, если условия их возникновения и обращения соответствуют совокупности признаков эмиссионной ценной бумаги. Представленная позиция о единстве правовой природе подтверждается данной нормой. Ценные бумаги роднит наличие «права из бумаги», однако не стоит забывать, что они принципиально отличаются в способе легитимации управомоченного лица.

Каковы еще преимущества применения норм вещного права?

Во-первых, возможность использования специальные правовые инструменты, часто применяемых на рынке ценных бумаг, как удержание и заем.

В судебной практике до сих пор существует спор о возможности заключения договора займа с передачей бездокументарных ценных бумаг. Спор основывается на противоречии: согласно п. 4 ст. 3 ФЗ «О рынке ценных бумаг»

²⁶ Шевченко Г.Н. Документарные и бездокументарные ценные бумаги в современном гражданском праве. 2004. С. 228.

брокер вправе предоставлять клиенту в заем ценные бумаги для совершения сделок (маржинальные сделки), в то время как, согласно п. 1 ст. 807 ГК РФ, заем может совершаться только с вещами, определяемыми родовыми признаками²⁷. Судебная практика имеет ряд прецедентов, когда заинтересованные лица пытались оспорить договоры займа акций, основывая свои доводы на том, что акция не является родовой вещью и не подпадает под регулирующее действие статьи 807 ГК РФ. Суды в данном случае, принимая во внимание нормы вышеназванного закона «О рынке ценных бумаг», отказывали в удовлетворении таких требований.

Суд апелляционной инстанции, признавая договор займа ничтожной сделкой, сослался на его несоответствие требованиям ст. 807 ГК РФ. Суд посчитал, что именные бездокументарные ценные бумаги не могут быть предметом договора займа, поскольку являются индивидуально-определенной вещью, имеющей определенные признаки, отличающие ее от вещей того же рода. Между тем Постановление Восьмого арбитражного апелляционного суда от 15.06.2013 по делу N А75-5703/2012 отразило иной вывод, отметив, что подобные сделки при определенных условиях законом допускаются. В частности, согласно п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рынке ценных бумаг» брокер вправе предоставлять клиенту в заем денежные средства и/или ценные бумаги для совершения сделок купли-продажи ценных бумаг при условии предоставления клиентом обеспечения. Сделки, совершаемые с использованием денежных средств и/или ценных бумаг, переданных брокером в заем, именуется маржинальными сделками²⁸. В связи с этим суд, давая правовую оценку договору займа, должен был выяснить действительную волю, имевшуюся у сторон при его заключении, и с учетом установленного применить к сделке, которую стороны действительно имели в виду, относящиеся к ней правила.

²⁷ Клык Н.Л. Ценные бумаги как результат эволюции имущественных прав. Красноярск. 2006. С. 55.

²⁸ Постановление Восьмого арбитражного апелляционного суда от 15.06.2013 N А75-5703/2012

Однако после закрепления в ГК РФ возможности передачи ценных бумаг по договору залога, в судебной практике появился курс на однородные решения, признающие возможность передачи ценных бумаг по договору залога.

Во-вторых, правообладателю ценных бумаг принадлежит наиболее полное господство над бездокументарными ценными бумагами, включая право пользования и распоряжения. В свою очередь, именно право собственности - основное вещное право - предоставляет своему обладателю наиболее полное господство над имуществом. Изучая юридическую природу, О.С. Иоффе относит бездокументарные ценные бумаги к категории объектов абсолютного права. «Абсолютное субъективное гражданское право предоставляет лицу право на ценную бумагу, распоряжаться ею в своём интересе»²⁹. Т.е. неопределенный круг лиц должен воздерживаться от нарушения субъективных прав владельца на ценную бумагу.

А.А. Маковская и Д.И. Степанов разделяют позицию «об абсолютном праве» и предлагают рассматривать права владельцев на бездокументарную ценную бумагу посредством триады, свойственной для права собственности³⁰.

При рассмотрении триады посредством правовой природы ценных бумаг выделяют:

1. Владение. Классическая трактовка толкования господства над вещью над бестелесным объектом не подходит. В отношении собственника право носит скорее условный характер. Владение включает в себя два аспекта: фактический и юридический. Владение с юридической точки зрения существует в той мере, в которой признано позитивным правом. Проблема заключается в фактическом элементе. Он существует только условно. Встаёт логичный вопрос, каким образом осуществляется владение, если фактический

²⁹ Иоффе О.С., Толстой Ю.К. Указ. соч. – С. 355.

³⁰ Степанов Д.И. Защита прав владельца ценных бумаг, учитываемых записью на счете. - М.: Статут, 2004. С.127.

элемент практически отсутствует, а юридический представлен в качестве некой абстракции?

Если представить, что управомоченное лицо владеет фикцией, в итоге получается, что осуществляется владение абстракцией, с целью реализации закреплённых в этой абстракции прав. Что касается фактического обладания вещью, то следует отталкиваться от канонов римского права. Титульный владелец вещи считается таковым до незаконного изъятия вещи. Он лишается реального владения, становится номинальным. Если провести параллель с бездокументарными ценными бумагами, то подобная конструкция становится применимой – номинальный владелец ценной бумаги. Однако триада становится усечённой.

Титульный (законный) владелец из реального, который обладает возможностью владеть фактически, превращается в так называемого законного номинального владельца. Подобная конструкция возможна только в случае, если произойдет восприятие общей частью российского гражданского права собственности на нематериальную вещь - абстрактный документ. При признании собственности на права произойдет урезание триады, при наличии которой даже «номинальное владение» невозможно, что повлечет за собой более глубокое преобразование общей части гражданского права в сфере института собственности (признание эмиссионных ценных бумаг вообще и эмиссионных бездокументарных ценных бумаг в частности особой юридической конструкцией). Обусловит необходимость создания особой концепции законодательного регулирования, поскольку представляется совершенно недопустимым существование так называемых непризнанных прав.

2. Распоряжение. Сущность распоряжения состоит в обороте бездокументарной ценной бумаги, создание новых юридических конструкций. Распоряжение возможно как материальными вещами, так и нематериальным имуществом в виде абстрактных документов. Данное право владельца можно продемонстрировать на примере перехода права собственности на

бездокументарную ценную бумагу. Процесс перехода права осуществляется посредством трансферты. Заявитель пишет заявление об отчуждении ценной бумаги. Вносится запись в реестр владельцев ценных бумаг. В основании трансферты может лежать любая сделка. Моментом перехода права считается – внесение записи уполномоченным лицом в реестр (окончательный этап трансферты)³¹.

3. Собственник бумаги имеет право извлекать полезные свойства. Основная цель, которую преследует владелец, получение дохода в различных формах: информация, денежная сумма (дивиденды), право управления в обществе (право голоса) и др.. В практике часто происходит путаница двух правомочий – распоряжения и пользования. Когда владелец принимает участие на биржевых торгах, это является распоряжением. Сама ценная бумага непосредственно не участвует на торгах. Участвуют количество единиц товара, закреплённого в документе.

Таким образом, подводя итог анализу триады правомочий обладателя бездокументарных ценных бумаг, можно сделать ряд выводов. Объем прав обладателя в отношении бездокументарных ценных бумаг аналогичен объему прав собственника в отношении своей вещи. Нынешнее законодательство не досконально и не так детально, как следовало бы, решает вопросы собственности бездокументарных ценных бумаг как имущества. Необходимо кардинальное изменение основ правомочий собственника - владение, пользование и распоряжение, так как именно последнее выступает в гражданском обороте основой реализации правомочий собственника.

Что касается аргументов авторов, отрицающих возможность и целесообразность применения к бездокументарным ценным бумагам норм вещного права, то они справедливы в том плане, что предмет, не

³¹Туктаров Е.В. Законодательство о рынке ценных бумаг: ценная бумага versus секьюрити. Воронеж. , 2005. С.2-3.

существующий в реально, не имеющий осязаемой формы, нельзя назвать вещью. Однако судебная практика учитывает, что речь идет не о признании наличия у ценных бумаг соответствующих физических свойств, а о возможности распространения на них режима ценных бумаг, применения к ним общих положений, регулирующих размещение и обращение акций на рынке ценных бумаг.

Думается, что представители как документарной, так и бездокументарной концепций выразили обоснованные аргументы о правовой природе бездокументарных ценных бумаг. Полагаю, для наиболее эффективного правового регулирования вопросов, связанных с выпуском, оборотом, защитой прав и законных интересов обладателей бездокументарных ценных бумаг и др., следует применять совместно нормы вещного и обязательственного прав. Т.к. не смотря на преимущества каждой концепции, будет недостаточным применять нормы вещного права, например, при истребовании бездокументарных ценных бумаг по договору займа, и наоборот, представлять недостаточное количество гарантий для добросовестных приобретателей, используя лишь положения обязательственного права. На основе анализа законодательства, судебной практики и доктрины, можно сделать вывод о двойственной правовой природе бездокументарных ценных бумаг.

III. Порядок оформления прав владельца бездокументарных ценных бумаг

2.1. Правила оформления и учета прав на бездокументарные ценные бумаги

В порядке ведения учета, оформления прав на бездокументарные ценные бумаги есть свои особенности. С 01.10.2013 г. были внесены изменения, сформировавшие новый порядок учета прав на ценные бумаги бездокументарной формы выпуска. Изменения не обошли стороной акционерные общества. Согласно ФЗ от 02.07.2013 № 142-ФЗ «О внесении изменений в подраздел 3 раздела I части первой ГК РФ» ведение записей о состоянии ценных бумаг должна осуществлять сторонняя организация, имеющая лицензию. Как быть акционерным общества, которые были созданы до вступления в силу закона? Ранее внутри таких организаций самостоятельно должностное лицо вело реестр акций. Теперь после вступления в силу закона на акционерные общества, созданные после 01.10.2013 г., была возложена обязанность передать ведение реестра внешнему регистратору. Одновременно ст. 5 ФЗ от 02.07.2013 № 142-ФЗ предоставляет юридическим лицам, образованным до вступления в силу закона и осуществлявшим учет прав акционеров самостоятельно, срок для принятия одного из следующих решений³²:

- передать ведение реестра акционеров стороннему регистратору;
- в случае не передачи полномочий на ведение счета - реорганизоваться в общество с ограниченной ответственностью;
- создать дочернего или зависимого юридического лица, которым перейдет обязанность и по ведению реестра.

³² Федеральный закон от 2.07.2013 г. № 142-ФЗ «О внесении изменений в подраздел 3 раздела I части первой ГК РФ»//СЗ РФ от 8.07 2013 г. N 27 Ст. 3434

С какой целью законодатель решил передать полномочия специальным субъектам? Полагаю, причина кроется в самих ценных бумагах и отношениях, возникающих по поводу них. Посредством специального контроля и ответственности со стороны регистраторов, депозитариев предоставляются и обеспечиваются дополнительные гарантии для владельца ценных бумаг, для добросовестного приобретателя и в целом для стабилизации гражданского оборота.

Что касается лиц, которые осуществляют учет прав, существуют два вида субъектов:

1. Регистраторы. Регистраторами выступают профессиональные участники рынка ценных бумаг. Они оказывают услуги по ведению реестра владельцев именных ценных бумаг на основании договора с эмитентом. Такой вид деятельности осуществляется исключительно юридическими лицами, имеющими специальную лицензию. Правовую регламентацию деятельности по ведению учета обеспечивают ряд источников. Базовым выступает ФЗ «О рынке ценных бумаг». Закрепляет правовое положение профессиональных участников рынка ценных бумаг, требования, предъявляемые к ним. А порядок ведения учета, закрытия и открытия счёта определяются актами федеральных органов исполнительной власти, утверждаемых, например, Федеральной комиссией по рынку ценных бумаг, (Положение о ведении реестра владельцев именных ценных бумаг).

Согласно данному Положению, система ведения реестра ценных бумаг бездокументарной формы выпуска представляет собой совокупность информационных данных, закреплённых не только на бумажных носителях, но и на электронных. Электронный способ призван обеспечивать идентификацию зарегистрированных лиц и вести учет их субъективных прав в отношении ценных бумаг, зарегистрированных на их имя. Также позволяет получать и

отправлять сведения указанным лицам и составлять список правообладателей бездокументарных ценных бумаг и номинальных держателей³³.

Действия, посредством которых осуществляются записи на счете, выступают некими юридическими фактами, фиксирующими субъективные права на ценные бумаги. Фиксация прав, согласно ст. 28 ФЗ «О рынке ценных бумаг», осуществляется двумя способами: на лицевых счетах у держателя реестра или в случае учета прав на ценные бумаги в депозитарии - записями по счетам депо в депозитариях³⁴.

2. Депозитарии. Основу правовой деятельности составляют ФЗ «О рынке ценных бумаг» и Постановлением ФКЦБ России от 16.10.1997 N 36³⁵. В отличие от регистратора депозитарий может осуществлять совмещенную с иной профессиональной деятельностью.

В соответствии с Положением о депозитарной деятельности в Российской Федерации основанием совершения записей по счету депо клиента (депонента) являются:

- поручение клиента (депонента) или уполномоченного им лица, включая попечителя счета, отвечающее требованиям, предусмотренным в депозитарном договоре;

- в случае перехода права на ценные бумаги не в результате гражданско-правовых сделок — документы, подтверждающие переход прав на ценные бумаги в соответствии с действующими законами и иными нормативными правовыми актами.

Характерной особенностью бездокументарных ценных бумаг является право владельца требовать от лица, профессионально осуществившего регистрацию и ведение сведений по данным бумагам, предоставление ему документа, свидетельствующего о зарегистрированных правах. На практике

³³ Положение о ведении реестра владельцев именных ценных бумаг: Постановлений ФКЦБ РФ от 31.12.97 N 4

³⁴ Федеральный закон от 22.04.1996 N 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг»//СЗ РФ N 17. 22.04.1996. Ст. 1918

³⁵ Об утверждении Положения о депозитарной деятельности в Российской Федерации, установлении порядка введения его в действие и области применения// Вестник ФКЦБ России. N 8. 05.11.1997

очень часто такие документы выступают доказательством для признания владельца, чьи ценные бумаги были неправомерным образом списаны, законным владельцем. Так Арбитражным судом Иркутской области было рассмотрено дело № А19-7328/14 по иску ОАО «Энерго-1» (ПАО) к ОАО «Энерго – 2» об истребовании имущества из чужого незаконного владения. Судом было установлено, что регистратор совершил ошибку – внес запись в реестр, в результате которой ценные бумаги по договору купли-продажи перешли не истцу. ПАО «Энерго – 1» в качестве одного из доказательств предоставили выписку по счету, выданную регистратором лицевого счета. В данной выписке был указан предыдущий собственник акций, основание перехода акций к новому собственнику³⁶.

Переход прав на бездокументарные ценные бумаги также отличается от перехода прав на документарные ценные бумаги в силу особенностей фиксации прав по ним. Для совершения операций по счету, нужно заключить договор с регистратором (депозитарием) о ведении реестра. Для акционерных обществ данный вопрос не точно урегулирован. Если организация передает полномочия филиалу или представительству, достаточно ли предусмотреть полномочия в учредительных документах? Ведь такая деятельность по ведению реестра отклоняется от классических видов деятельности филиалов, представительств. Пока данный вопрос не урегулирован. На практике акционерные общества ограничиваются указаниями на учредительные документы, где прописывают права, обязанности, ответственность регистраторов³⁷.

После заключения договора с регистратором (депозитарием), владелец ценных бумаг может совершать операции посредством распоряжения. Согласно п. 1 ст. 149.2 ГК РФ передача прав по бездокументарным ценным бумагам осуществляется посредством их списания со счета лица, совершившего их отчуждение, и зачисления на счет приобретателя на

³⁶Картотека арбитражных дел//Право.ru.[Электронный ресурс]-Режим доступа:URL: http://pravo.ru/arbitr_practice/courts/50/

³⁷ Бойко Т.А. Третий блок поправок в ГК РФ//Журнал «Юрист компании». 2013. № 11.С. 5.

основании распоряжения лица, совершившего их отчуждение³⁸. Иные основания и условия передачи прав на бездокументарные ценные бумаги стороны могут предусмотреть в договоре заключенного между правообладателем с регистратором (депозитарием).

Данные правила также распространяются на сторон, заключивших договор залога бездокументарных ценных бумаг. Само по себе согласование существенных условий и подписание договора не повлечет залога имущества. Правообладатель должен обратиться к регистратору, второй в свою очередь вносит запись с пометкой о залоге всех ценных бумаг или определенной части³⁹.

При анализе нормативных актов, регламентирующих порядок ведения реестра, можно сделать вывод о противоречии и отсутствии единой регламентации деятельности субъектов, осуществляющих учет прав. В качестве примера можно привести п.2 Постановления ФКЦБ, посвященного порядку учета в реестре владельцев ценных бумаг, находящихся в залоге. Постановление прямо указывает, что для отражения сведений о залоге ценных бумаг, реестродержатель должен открыть залогодержателю в реестре владельцев именных ценных бумаг счет залогодержателя. Однако в Законе № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг» об обязанности открыть такой счет нет ничего. Получается, что в результате изменения правовой регламентации ведения счета бездокументарных ценных бумаг, поправки не были внесены и в Положение № 27, регламентирующее вопросы ведения реестра. Безусловно, для залогодержателя выгоднее, если бы такая неопределенность в регулировании была устранена. Наличие специального счета для залогодержателя – это дополнительные гарантии, заключающиеся в обеспечении быстрой передачи имущества при невозможности исполнения обязательства. Стоит предположить, что в будущем такая неопределенность будет устранена.

³⁸ Гражданский кодекс РФ: часть 1//СЗ РФ . № 32. 5.12.1994. Ст. 3301

³⁹ Положение о ведении реестра владельцев именных ценных бумаг: Постановлений ФКЦБ РФ от 31.12.97 N 4

2.2 Правовая природа трансферта как способа передачи имущественных прав на бездокументарные ценные бумаги

Важной особенностью бездокументарных ценных бумаг является возможность участия в товарообороте. С передачей ценной бумаги переходят права, закрепленные в ней. В силу специфики бездокументарных ценных бумаг порядок оформления прав на них отличается фиксацией прав на документарные ценные бумаги. В практике разрабатывались различные способы передачи прав. Наиболее эффективным, по мнению ряда ученых-юристов, способом, представляющим гарантии правообладателю и приобретателю ценных бумаг, является трансферт.

Такой способ передачи прав как трансферт был известен еще в дореволюционный период. Однако до сих пор нет однозначной позиции о его правовой природе. Понятие трансферта не закреплено нормативно.

В юридической литературе существует несколько подходов по данному вопросу. Так, М.М. Агарков изучал трансферт через корпоративные отношения, складывающиеся между акционером и обществом. По мнению автора, трансферт представляет собой формальность, необходимую для того, чтобы приобретатель бездокументарных ценных бумаг мог быть легитимирован в отношении акционерного общества⁴⁰.

В.А. Белов считает, что трансферт представляет собой перевод прав по записям обязанного лица, производящийся на основании заявления отчуждателя, без оформления соглашения о цессии в письменной форме⁴¹.

Е.Н. Решетина в своей работе резюмирует исследования других ученых и приходит к выводу, что трансферт по своей правовой природе выступает способом передачи прав от одного владельца ценных бумаг к другому. То есть трансферт имеет место тогда, когда есть отчуждатель, который передает права

⁴⁰ Агарков М.М. Учение о ценных бумагах. М. 1994. С. 317

⁴¹ Белов В.А. Ценные бумаги. Вопросы правовой регламентации. М. 1993. С. 43.

на именные ценные бумаги, приобретатель, который эти права получает. И документ, который подтверждает волеизъявление отчуждателя - акт передачи прав⁴².

Во французском законодательстве трансферт определялся как одна из форм делегации. Российской правовой системе неизвестно понятие «делегация». Были предприняты попытки разработки понятия. Под делегацией следует понимать юридическую операцию, в силу которой одно лицо (делегат) принимает на себя обязательство в отношении другого лица (делегатария) по предложению третьего лица (делеганта). В делегации активное место, которое ранее занимал кредитор (делегатарий), занимает новое лицо, не участвовавшее в прежнем обязательственном правоотношении. Параллельно в делегации пассивной стороной, делегатарием остается лицо, бывшее кредитором прекращенного делегацией обязательства. В данном случае возникает сложное правоотношение. М.М. Агарков делит делегацию на две структурные части:

- 1) Предложение делеганта, адресованное делегату, произвести исполнение обязательства в пользу делегатария;
- 2) Обещание делегата, адресованное делегатарию, произвести исполнение обязательства за делеганта.

Если применить модель делегации в трансферт, то структура правоотношений будет выглядеть следующим образом. Эмитент бездокументарных ценных бумаг будет делегатом, отчуждатель - делегантом, приобретатель - делегатарием. Каждый из последующих приобретателей (делегатариев), должен рассматриваться в качестве делеганта. Эмитент бумаги, выпустив ее, тем самым авансом акцептует в качестве своих кредиторов всех последующих приобретателей (делегатариев), а передача бумаги, таким образом, сводится к ряду следующих друг за другом делегаций, заранее акцептованных эмитентом⁴³.

⁴² Решетина, Е.Н. Суррогат или ценная бумага? М. 2013. С. 37.

⁴³ Агарков М.М. Указ. соч. С. 182

В доктрине также встречается позиция, согласно которой трансферт - это договор в пользу третьего лица. Если применить данную позицию применительно к трансферту бездокументарных ценных бумаг, то правоотношение будет выглядеть таким образом. Стороны договора в пользу третьего лица - отчуждатель и эмитент (регистратор, депозитарий), а третье лицо - приобретатель бездокументарных ценных бумаг. После направления отчуждателем передаточного распоряжения (поручения) у эмитента (регистратора, депозитария) возникает обязанность зачислить на счет приобретателя соответствующее количество бездокументарных ценных бумаг. Указанная обязанность в данном случае рассматривается как обязанность эмитента (регистратора, депозитария) перед отчуждателем, исполнение которой осуществляется в пользу третьего лица - приобретателя ценных бумаг⁴⁴.

Тем не менее, трансферт обладает рядом отличительных черт, что позволяет отграничить его от договора в пользу третьего лица. В рамках трансферта, который совершает эмитент (регистратор), бездокументарные ценные бумаги переводятся приобретателю, которому уже открыт лицевой счет. Приобретатель должен выразить свою волю на перевод ценных бумаг. В свою очередь если эмитент (регистратор) осуществляет трансферт по модели договора в пользу третьего лица, запрос на согласие приобретателя не требуется, то есть не дожидается предусмотренного в ст. 430 ГК РФ выражения намерения со стороны третьего лица. По своей правовой природе будет являться односторонней сделкой в случае применения принятой точки зрения о трансферте как о договоре в пользу третьего лица⁴⁵.

А.В. Власова и А.В. Майфат рассматривают трансферт в качестве одной из форм цессии. А.В. Власова обосновывает свою позицию через пример: «Права акционера, не владеющего акцией-документом, передаются по

⁴⁴ Юлдашбаева Л.Р. Правовое регулирование оборота эмиссионных ценных бумаг (акций, облигаций). М., 2010. С. 67.

⁴⁵ Шевченко Г.Н. Эмиссионные ценные бумаги: понятие, эмиссия, обращение. М., 2006. С. 37.

правилам уступки обязательственных прав, то есть в порядке цессии»⁴⁶. Такой же позиции придерживается А.В. Майфат. По его мнению, трансферт - это один из способов исполнения сделки, лежащей в основании цессии, и выбор такого способа обусловлен спецификой передаваемого права, точнее - формой его удостоверения⁴⁷.

Следует заметить, что позиции, высказанные ранее М.М. Агарковым не разделяют ученые, которые позднее изучали данный способ передачи прав на ценные бумаги. М.М. Агарков отмечал в своих работах, что советское законодательство не знало каких-либо положений, которые бы являлись основанием для распространения на трансферт по заявлению отчуждателя положений, установленных в ГК для цессии.

К доводу М.М. Агаркова против отнесения трансферта к цессии можно добавить еще два. Первый вытекает из анализа ст. 388 ГК РФ, в которой можно найти существенное отличие трансферта от цессии. Согласно п. 2 ст. 388 ГК РФ только с согласия должника может быть заменен кредитор в обязательстве, в котором личность кредитора имеет существенное значение для должника⁴⁸. В трансферте при предъявлении всех предусмотренных законом документов эмитент (регистратор, депозитарий) обязан внести в реестр запись о переходе прав на ценные бумаги. И его согласие на передачу бездокументарных ценных бумаг не требуется.

Также есть второе отличие, заключающееся в предъявлении должником к новому кредитору тех же возражений, которые предъявлял к предыдущему кредитору. Если в цессии это стандартная модель взаимоотношений между должником и старым кредитором, должником и новым кредитором, то при совершении трансферта права нового приобретателя «чисты» от возражений эмитента, которые были основаны на его личных отношениях с отчуждателем.

⁴⁶ Власова, А. В. Способ передачи именных ценных бумаг//Очерки по торговому праву. Я.1998. С. 71.

⁴⁷ Майфат А.В. Гражданско-правовые конструкции инвестирования.М.2008. С. 9.

⁴⁸ Гражданский кодекс РФ: часть 1//СЗ РФ . № 32. 5.12.1994. Ст. 3301

Проанализировав позиции, представленные в доктрине, можно прийти к следующему выводу о правовой природе трансферта.

Трансферт является сделкой, выступает в качестве волевого акта. Инициатива осуществления сделки зависит от воли отчуждателя. Трансферт направлен на установление, изменение и прекращение гражданских прав и обязанностей. С момента его совершения отчуждатель утрачивает, а приобретатель получает право собственности на бездокументарные ценные бумаги. После совершения трансферта отчуждатель перестает нести субъективные обязанности по передаче бездокументарных ценных бумаг, которые вытекают из соответствующего договора, лежащего в основании трансферта, а приобретатель, соответственно, теряет право их требовать. Трансферт порождает гражданские правоотношения, поскольку в основе лежит, как ранее было сказано, сделка двустороннего характера⁴⁹.

Рассмотрим порядок оформления трансферта. Для передачи прав на бездокументарные ценные бумаги лицо, которое осуществляет их отчуждение, направляет эмитенту, регистратору или депозитарию передаточное распоряжение либо поручение. Согласно Положению о ведении реестра прав владельца именных ценных бумаг, в передаточном распоряжении содержится указание регистратору внести в реестр запись о переходе прав собственности на ценные бумаги. В данном документе должны содержаться следующие сведения: фамилия, имя, отчество (для физических лиц), полное наименование (для юридических лиц) зарегистрированного лица с указанием, является ли оно владельцем, доверительным управляющим или номинальным держателем передаваемых ценных бумаг, вид, номер, серия, дата и место выдачи документа, удостоверяющего личность, а также наименование органа, выдавшего документ (для физических лиц), наименование органа, осуществившего регистрацию, номер и дата регистрации (для юридических

⁴⁹ Степанов Д.И. Защита прав владельца ценных бумаг, учитываемых записью на счете. Москва. 2004. С. 127.

лиц), полное наименование эмитента, вид, категория (тип), государственный регистрационный номер выпуска ценных бумаг, количество передаваемых ценных бумаг, основание перехода прав собственности на ценные бумаги и др.

Эмитент, регистратор, депозитарий в свою очередь, получив поручение (передаточное распоряжение), вносит в реестр соответствующую запись. Действующее российское законодательство связывает обязанность в совершение трансферта только с подачей передаточного распоряжения. С момента внесения соответствующей записи в реестр права на бездокументарные ценные бумаги считаются перешедшими к приобретателю. Согласно п. 2 ст. 149.2 ГК РФ права по бездокументарной ценной бумаге переходят к приобретателю с момента внесения лицом, осуществляющим учет прав, соответствующей записи по счету приобретателя. До совершения данной реестровой записи права на ценные бумаги не считаются перешедшими.

Действия отчуждателя и приобретателя бездокументарных ценных бумаг складываются таким образом, что воля будущего приобретателя на принятие исполнения «оторвана» от него. Приобретатель указывает отчуждателю лицевой счет, на который следует перевести ценные бумаги. Это в совокупности и есть принятие исполнения.

При рассмотрении передачи бездокументарных ценных бумаг в российском законодательстве складываются как минимум два типа правовых отношений:

- 1) правоотношения между отчуждателем и приобретателем бездокументарных ценных бумаг;
- 2) правоотношения между эмитентом (депозитарием) и обладателем бездокументарных ценных бумаг. После совершения трансферта между эмитентом и приобретателем бездокументарных ценных бумаг складываются такие же правоотношения, которые существовали ранее между эмитентом и отчуждателем ценных бумаг бездокументарной формы выпуска.

Из сложной структуры правоотношений видно, что действия отчуждателя по передаче бездокументарных ценных бумаг и действия приобретателя по их принятию взаимосвязаны. И в случае совершения этих действий в отдельности, они не влекут перехода прав на бездокументарные ценные бумаги.

Следует заметить, что в случаях, когда переход прав на ценные бумаги осуществляется в силу универсального правопреемства, на основании судебного решения или иным образом трансферт отсутствует. В этом случае производится только реестровая запись о переходе прав на ценные бумаги, которая сама по себе не является ни трансфертом, ни сделкой.

Поскольку трансферт выступает сделкой, на него распространяются положения о недействительности сделок. При недействительности сделки трансферта не происходит перехода права собственности на приобретателя бездокументарных ценных бумаг. В случае признания обязательственной сделки недействительной действие трансферта аннулируется. Но признание сделки-основания недействительной автоматически не влечет восстановления правового положения владельца, существовавшего до момента совершения трансферта. Поэтому в практике и законодательстве разрабатываются и совершенствуются другие способы защиты.

Выбор способа передачи прав на ценные бумаги зависит от вида прав, которые содержатся в них. В случае, если ценная бумага содержит вещные права, то способом передачи будет традиция. Обязательственные права – в порядке цессии.

Таким образом, в результате исследования правовой природы трансферта, можно сделать вывод о том, что трансферт отличается от делегации, от договора в пользу третьего лица, от цессии. Исходя из действующего законодательства, трансферт бездокументарных ценных бумаг следует рассматривать в качестве самостоятельного способа передачи имущественных прав. Ввиду того, что в гражданском законодательстве нет механизма

правового регулирования такого способа передачи имущественных прав, следует нормативно разработать правовое регулирование трансферта и закрепить его, опираясь на динамично развивающиеся общественные отношения, опережающие законодателя.

III. Способы защиты прав владельца бездокументарных ценных бумаг

3.1. Проблемы предъявления владельцем виндикационного иска

В научной литературе долгое время обсуждается вопрос о допустимости предъявления виндикационного иска в отношении бездокументарных ценных бумаг. Еще в 1998 г. Высший Арбитражный Суд РФ отразил свое мнение в Информационном письме Президиума ВАС РФ от 21 апреля 1998 г. N 33, в котором было указано на допустимость удовлетворения требований об истребовании имущества (акций) из чужого незаконного владения⁵⁰.

Теперь согласно ст. 149.3 ГК РФ лицо, со счета которого бездокументарные ценные бумаги были списаны незаконным образом, вправе потребовать от лица, на счет которого такие ценные бумаги были зачислены:

1. возврата такого же количества соответствующих бездокументарных ценных бумаг;
2. передачи ценных бумаг, в которые были конвертированы незаконно списанные бездокументарные ценные бумаги (если утраченные ценные бумаги были конвертированы в иные ценные бумаги).

До появления данной статьи в доктрине велись споры. Мнения ученых-юристов по вопросу о возможности виндикации бездокументарных ценных бумаг были разделены. С появлением ст. 149.3 ГК РФ законодатель поставил точку в многолетнем споре о возможности применения виндикации.

Однако до нормативного закрепления такого способа защиты, были противники виндикации.

Е.А.Сухановым была высказана позиция на примере эмиссионных ценных бумаг бездокументарной формы выпуска в акционерных обществах. По мнению автора, бездокументарная ценная бумага не является вещью, т.к. не обладает внешней формой выражения. По ее поводу могут складываться

⁵⁰ Корпоративное право: учеб.// Е.Г. Афанасьева, В.Ю. Бакшинская, Е.П. Губин и др.. М.2015. С.5.

только обязательно-правовые правоотношения. Автор считает, что «...необходимо учитывать тот факт, что, несмотря на существующую тенденцию в признании некоторых имущественных прав объектами вещных прав, сами права, удостоверенные ценными бумагами, объектами права собственности в нашем законодательстве не признаны, так как российское гражданское право не допускает прямого (не опосредованного) признания прав объектами права собственности»⁵¹. Е.А. Суханов видит единственный выход из сложившейся ситуации - переход на классические (традиционные) гражданско-правовые конструкции и отказ от использования чужеродных моделей.

А.О.Рыбалов также является противником применения виндикации к ценным бумагам бездокументарной формы выпуска. Ввиду отсутствия фактического обладания вещью мы не можем говорить об истребовании ее, поскольку, во-первых, бездокументарные ценные бумаги являются способом фиксации прав, во-вторых, они не обладают важным признаком для вещей в классической теории – телесная выраженность⁵². Следовательно, способ фиксации права не может обладать ни вещной, ни обязательственной природой. Отсюда невозможность использования виндикации. Ведь правообладатель просто не обладает объектом, подлежащим виндикации.

Г.Н. Шевченко приходит к выводу о том, что ценные бумаги обладают достаточной неординарностью, которая не теряется даже при бездокументарной форме их выпуска. Виндикационный иск, был создан за многие годы до появления самих ценных бумаг. Поэтому не мог учитывать данные особенности⁵³.

Есть ряд ученых, придерживающихся позиции о возможности применения виндикации. А.Ю.Бушев, например, обосновывает свою позицию

⁵¹ Суханов Е. А. Комментарий к Обзору судебной практики по некоторым вопросам, связанным с истребованием имущества из чужого незаконного владения" // Вестник ВАС РФ. 2009. N 2. С. 183

⁵² Рыбалов А.О. О возможности виндикации бездокументарных ценных бумаг // Арбитражные споры. Спб.2005, № 1. С.43.

⁵³ Шевченко Г.Н. Новеллы гражданского законодательства о ценных бумагах // Современное право. 2014. N 10. С. 77.

таким образом. Природа бездокументарной ценной бумаги сама по себе не противоречит применению норм о виндикации⁵⁴. Кроме того, юридическая природа отношений, в которые вовлекаются бездокументарные ценные бумаги, диктует в ряде случаев необходимость применения именно такого средства правовой защиты, как виндикация⁵⁵. Автор отталкивался от канонов римского права, пытаясь сформулировать цель такого способа защиты как виндикация. Цель была сформулирована таким образом - возврат ценности в сферу экономического господства правообладателя. Такой возврат требуется для обеспечения правообладателю использования права в своем интересе. Однако это не все цели, которые включает в себя виндикация. Постановление Конституционного суда от 21.04. 2003 г № 6-П выделило еще ряд подцелей: предоставление государственной защиты прав лицам, которые имеют интерес в отношении незаконно изъятого объекта гражданского права, обеспечение защиты добросовестным приобретателям. Думается, что решение Конституционного Суда Российской Федерации о необходимости взаимосогласованности интересов указанных лиц должно быть распространено и на другие объекты, в том числе не имеющие материального свойства, а не только на вещи, тем более что об этом прямо говорится в статьях 301, 302 ГК РФ⁵⁶. Но всякие ли права требования могут быть объектом виндикации?

А.Ю. Бушев рассматривал этот вопрос, поскольку одно из условий применения виндикационного иска – вещь должна обладать признаком индивидуальной определенности. Виндикация применима только к тем правам требования (в том числе бездокументарные ценные бумаги), в отношении которых в обороте может быть достигнута та же степень индивидуализации, что и в отношении с индивидуально-определяемых вещей.

⁵⁴ Бушев, А. Ю. Виндикация бездокументарных ценных бумаг: теория и судебно-арбитражная практика //Арбитражные споры. - 2003. - № 2 (22). - 87-109.

⁵⁵ Бушев А.Ю. Вещь и право требования: к вопросу о допустимости виндикации бездокументарных ценных бумаг. М. 2011. С. 74

⁵⁶ Постановление Конституционного суда РФ от 21.04. 2003 № 6-П.

Напротив, В.А. Белов не придает значения индивидуализации бездокументарных ценных бумаг и полагает, что по мере перехода ценных бумаг от одного субъекта к другому они обезличиваются, и виндикация невозможна даже по этой причине. «Вычленив из общей массы бездокументарных ценных бумаг, находящихся в руках различных лиц, те, которые когда-то составляли тот или иной пакет, в настоящее время практически невозможно. Следовательно, бездокументарные ценные бумаги по своей сути таковы, что не могут быть определены индивидуальными признаками»⁵⁷. Это означает, что они не могут быть предметом виндикации.

В Постановлении ФАС Уральского округа от 23.09.2014 г. № Ф09-3770/03-14 приводится следующее обоснование удовлетворения иска акционерного общества «Самоцветы». Во-первых, правовая природа права собственности не противоречит применению виндикации бездокументарных ценных бумаг, поскольку Гражданским кодексом допускается приобретение права собственности на вещи определённые родовыми признаками. Во-вторых, невозможность виндикации явилась бы несправедливым ограничением прав собственников по сравнению с лицами, обладающими правом собственности на индивидуально-определённые вещи»⁵⁸.

Позицию Ю.А. Бушева можно подкрепить мнением О.Д. Анцифорова, который полагает, что индивидуализацию можно достигнуть через количественный показатель. Рассмотрим на примере. Пакет акций представляет индивидуализированный «комплекс прав» акционера общества. У акционера «А» зафиксировано на его счёте в реестре 20 % акций. Что нам это даёт? Во-первых, всем известно, что 20 % акций принадлежит именно акционеру «А», а не акционерам «Б» и «В». Какие это именно акции из общих 100 % мало интересуют. «А», может по собственному усмотрению распорядится своим пакетом акций. Так, в частности, он его может продать, подарить и заключить в

⁵⁷ Белов В. А. Ценные бумаги. Вопросы правовой регламентации .М. 2001.С. 58.

⁵⁸ Постановлении ФАС Уральского округа от 23.09.2014 г. № Ф09-3770/03-14. [Электронный ресурс.] URL: <http://www.klerk.ru/doc/392476> (дата обращения: 21.02.2016).

отношении него любую иную законную сделку. То есть, сам акционер «А» знает о том, что в конкретный промежуток времени, он наделён правом распоряжаться именно 20 % акций по собственному усмотрению. Кроме того, акции акционера «А» могут быть оценены пропорционально уставному капиталу акционерного общества, независимым оценщиком. В случае же, если акционер «А» захочет разделить свой пакет акций, и продать его новым акционерам «Г» и «Д», то прежний индивидуализированный «комплекс прав» будет видоизменён⁵⁹.

До появления ст. 149.3 ГК РФ шли поиски новых способов правового регулирования отношений по поводу бездокументарных ценных бумаг. Д.И. Степанов в свое время предложил конструкцию «абсолютно правового средства защиты права собственника»⁶⁰. Правда, данный способ автор разрабатывал на основе исследования именных ценных бумаг. Владелец, со счета которого незаконно были списаны ценные бумаги, мог бы заявить иск против любого и каждого, к кому перешло владение спорными ценными бумагами⁶¹.

Г.Н. Шевченко придерживается схожей позиции. Автор предлагает создание абсолютно правового средства судебной защиты владельцев бездокументарных ценных бумаг построенного по принципу конструкции виндикационного иска. Однако помимо элементов виндикации этот способ защиты включает специфику бездокументарных ценных бумаг и перехода прав на них. По мнению Г.Н. Шевченко, такой способ защиты позволит более адекватно отразить особенности регулируемых отношений, и в то же время не будет противоречить канонам гражданского права. Думается, такие

⁵⁹Бушев А.Ю. Вещь и право требования: к вопросу о допустимости виндикации бездокументарных ценных бумаг. Москва. 2011. С. 74.

⁶⁰ Степанов Д.И. Ответственность эмитента и регистратора за необоснованное списание акций. Москва. 2007. С. 9 - 17.

⁶¹ Частное право. Преодолевая испытания. К 60-летию Б.М. Гонгало / М.В. Бандо, Р.Б. Брюхов, Н.Г. Валеева и др. М. 2016. С.25.

предложения, заслуживают пристального внимания и дальнейшего развития, но они требуют конкретизации⁶².

При исследовании виндикации следует остановиться на добросовестном и недобросовестном приобретателях. В соответствии с п. 1 ст. 149.3 ГК РФ бездокументарные ценные бумаги, приобретенные на организованных торгах, независимо от вида удостоверяемого права не могут быть истребованы от добросовестного приобретателя. Данное правило является новеллой для российского законодательства. Появление подобной нормы является вполне обоснованным по следующим причинам.

Во-первых, потенциальному приобретателю, покупающему бездокументарные ценные бумаги на бирже, крайне сложно, а порою просто невозможно проверить, кто осуществляет отчуждение акций. На практике случается так, что покупатель не знает продавца ценных бумаг, все операции за него осуществляет брокер.

Во-вторых, сделки по приобретению публично продаваемых ценных бумаг чаще всего совершаются на возмездной основе. Дарение акций и других эмиссионных ценных бумаг, торгуемых на организованных площадках, практически и юридически сложно осуществимо.

В-третьих, при незаконном списании ценных бумаг со счета бывший собственник, утративший ценные бумаги, будет вправе обратиться с требованием о возмещении убытков к эмитенту, регистратору или депозитарию.

Законодатель предоставил своего рода гарантию для покупателя ценных бумаг на бирже, наделив его статусом добросовестного приобретателя, если он подпадает под критерии ст. 149.3 ГК РФ.

В п. 1 ст. 149.3 ГК РФ установлено следующее исключение, согласно которому недопустимо истребование от добросовестного приобретателя бездокументарных ценных бумаг, удостоверяющих только денежное

⁶² Шевченко Г.Н. Эмиссионные ценные бумаги: понятие, эмиссия, обращение. М. 2005. С. 24.

требование (речь идет об облигациях, т.к. другие виды ценных бумаг, например, акции, могут содержать в том числе не денежные права требования).

Абз. 3 п. 1 ст. 149.3 ГК РФ закрепляет правило о допустимости истребования ценных бумаг бездокументарной формы выпуска, приобретенных безвозмездно, во всех случаях, как у добросовестного, так у недобросовестного приобретателя. Признак возмездности приобретения считается одним из условий защиты добросовестного приобретения. Оплата, осуществленная приобретателем в пользу неуправомоченного отчуждателя, демонстрирует возмездность приобретения ценных бумаг и будет учитываться при защите от истребования. На практике известны случаи, когда приобретатель производил оплату за ценные бумаги, которая была значительно ниже рыночной. Тогда этом случае у виндиканта появится аргумент в пользу довода о недобросовестности покупателя, поскольку, покупая ценные бумаги за «символическую сумму», должен был усомниться в правомочности субъекта, отчуждающего бездокументарные ценные бумаги, и дополнительно осуществить проверку⁶³. Если же он этого не сделал, то он может рассматриваться в качестве недобросовестного приобретателя и ценные бумаги могут быть от него истребованы.

В п. 2 ст. 149.3 ГК РФ закреплено новое правило, согласно которому законный владелец вправе истребовать те ценные бумаги, в которые были конвертированы незаконно списанные у него ценные бумаги. Например, в случае предъявления иска об истребовании бездокументарных облигаций, которые были конвертированы в акции, правообладатель может претендовать на определенное количество новых ценных бумаг.

Так, в Арбитражный суд Оренбургской области обратилось ОАО «Продтовары» к ОАО «Дистант» с требованием об истребовании бездокументарных ценных бумаг, конвертируемых в акции. ЗАО «Центральный объединенный регистратор» по договору на оказание услуг по ведению реестра

⁶³Моргунов С.В. Виндикация в гражданском праве. Теория. Проблемы. Практика. М. 2012. С.13.

владельцев именных ценных бумаг, заключенному с ОАО «Продтовары», атом приема-передачи произвел перевод ценных бумаг на реестр ОАО «Дистант». Общество после перевода произвело конвертацию в акции. При разрешении спора суд установил факты незаконного перевода ценных бумаг, приема на другой номер реестра общества этих же ценных бумаг, отсутствия основания признания ОАО «Дистант» добросовестным приобретателем. Ответчик не согласился с заявленными требованиями. В обоснование позиции был положен следующий аргумент. Поскольку под конвертацией подразумевается процесс преобразование из одной ценной бумаги в другую объект, на который претендует истец, уже не существует. А поскольку условие удовлетворения виндикационного иска - сохранение вещи в натуре не соблюдается, суду следует отказать в удовлетворении иска. Выслушав позиции сторон, суд пришел к выводу о том, что в процессе конвертации первоначальным объектом процесса являлись ценные бумаги истца. Ошибочным является позиция ответчика о том, что после конвертации появляется новая ценная бумага. На самом деле она лишь меняет свои количественные характеристики, но не сущностные. При этом объем имущественных прав сохраняется при конвертации⁶⁴.

Подводя итог вышесказанному, следует сделать ряд выводов. Первое, не смотря на нормативное закрепление возможности применения виндикации, в доктрине продолжается спор о применении и видоизменении устоявшихся условий применения виндикации. Второе, предоставлены гарантии защиты прав добросовестного приобретателя. Третье, противники применения виндикации продолжают совершенствовать предложенные новые способы защиты, основанные на исследовании виндикационного иска.

⁶⁴ Летута С.С., Летута Т.С. Банковское право. М. 2013. С.14.

3.2. Восстановление положения владельца бездокументарных ценных бумаг

Споры, связанные с защитой прав владельца ценных бумаг бездокументарной формы выпуска, списанных незаконным образом с его счета, представляют сложную категорию судебно-арбитражных дел. Анализируя судебную практику, можно выделить две основные тенденции судебно-арбитражной практики по этой категории дел, определяемых предметом исковых требований:

1) взыскание убытков, причиненных бывшему владельцу незаконным списанием бездокументарных ценных бумаг с его счета;

2) возврат ценных бумаг или, восстановление положения, существовавшего до нарушения права. Данное направление судебной практики основывается на возможности возврата неправомерно списанных бездокументарных ценных бумаг.

Восстановление нарушенного права - это всеобщий принцип защиты гражданских прав. Он должен действовать во всех сферах применительно ко всем видам объектов гражданских прав. Рассматривая требование о восстановлении положения, существовавшего до нарушения, как самостоятельный предусмотренный ст. 12 ГК РФ способ защиты прав в гражданских отношениях вообще и в корпоративных отношениях в частности, главными становятся два вопроса:

1. Границы применения данного способа и его соотношении с другими способами защиты;

2. Условия применения иска о восстановлении положения.

Исследуя законодательство, способы защиты прав владельца ценных бумаг, Президиум ВАС начал формировать практику по применению иска о восстановлении положения, существовавшего до нарушения, для защиты корпоративных прав. По мнению специалистов, взыскание убытков не всегда

удовлетворяет заинтересованности пострадавшей стороны. Бывший владелец неправомерно отчужденных акций заинтересован в том, чтобы ему были возвращены его акции. Восстановление нарушенного права в полном объеме должно быть основным материально-правовым требованием, а компенсация убытков должна применяться как дополнительный способ защиты, направленный на восстановление имущественной сферы потерпевшего⁶⁵. Лишь тогда, когда вернуть объект невозможно, следует взамен восстановления нарушенного права применять компенсационные способы защиты: возмещение убытков, компенсация морального вреда, взыскание неосновательного обогащения⁶⁶.

Президиум ВАС РФ считает возможным для эффективной защиты нарушенного корпоративного права применять не общие способы защиты нарушенных прав, а специальный - восстановление нарушенных прав. Восстановление положения, существующего до нарушения субъективных прав правообладателя ценных бумаг, выступает родовым понятием, объединяющим несколько видов самостоятельных способов защиты гражданских прав, объединенных общей целью. При этом, восстановление прежнего положения, может выступать как самостоятельным способом защиты, так и необходимым следствием для других способов защиты (признание права).

Таким образом, применение такого способа, как восстановление правового положения владельца бездокументарных ценных бумаг способствует наиболее быстрому достижению цели прямым, коротким путем⁶⁷. Положительный момент данного способа защиты заключается в том, что правообладатель минует многостадийность, которая имеет место быть при выборе других способов защиты.

⁶⁵ Кирилловых А.А. Порядок признания выпуска ценных бумаг недействительным и его последствия: проблемы правового регулирования // Право и экономика. 2015. N 5. С. 39.

⁶⁶ Хечиев А. Корпоративный контроль: проблемы правового регулирования // Актуальные проблемы предпринимательского права / под ред. А.Е. Молотникова. М. 2015. С. 138.

⁶⁷ Андреев А.В. Гражданско-правовые способы восстановления корпоративного контроля // Вестник ФАС Московского округа. 2011. N 4. С. 67.

Говоря о восстановлении положения, нельзя обойти стороной такой способ защиты, как корпоративный контроль, который был упомянут в Постановлении Президиума ВАС от 5.09.2006 г. № 4375/06. «Суды обоснованно удовлетворили иски о виндикации акций, поскольку они выбыли из владения собственников помимо их воли, ...в рассматриваемом случае были установлены фактические владельцы ценных бумаг, неправомерно изъятых у истцов, суды восстановили положение, существовавшее до нарушения прав акционеров, списав акции с лицевых счетов названных лиц»⁶⁸.

Следует заметить, что на практике очень часто происходит смешение иска о восстановлении нарушенного права и иска о восстановлении корпоративного контроля. Не смотря на то, что эти два явления имеют тесную связь. Необходимо их разграничить.

Корпоративный контроль - это ситуация, при которой владелец акций или долей участия имеет возможность принимать решения на общем собрании акционеров (участников), как минимум по вопросам, требующим простого большинства голосов участников собрания⁶⁹. Восстановление корпоративного контроля возможно посредством предъявления разных видов способов (иск о признании сделки недействительной, реституция, виндикация, оспаривание решения общего собрания и в том числе восстановление положения, существовавшего до нарушения права).

Сферой применения иска о восстановлении корпоративного контроля должны быть только такие ситуации, когда нарушенное право не может быть защищено никаким другим способом, предусмотренным законодательством⁷⁰. Другие полагают, что восстановление корпоративного контроля будет выступать специальным способом защиты, вмещающим в себя другие способы.

⁶⁸Постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 5 сентября 2006 г. N 4375/06//Вестник ВАС РФ. 2006. № 12.

⁶⁹ Сарбаш С.В. Восстановление корпоративного контроля//Вестник гражданского права. М. 2008. № 4. С. 13.

⁷⁰ Глушецкий А.А. Размещение ценных бумаг: экономические основы и правовое регулирование. М. 2013. С. 232.

В качестве примера можно привести ситуацию, где может фигурировать корпоративный контроль. Акционер (участник другого юридического лица) против своей воли утратил контроль над пакетом акций, доли. В таком случае становится возможным прибегнуть к такому способу защиты как восстановление права на корпоративный контроль. И по результатам, лицу будет по решению суда возвращено положение в организации, существовавшее до нарушения прав, или иначе говоря, «объем корпоративного контроля»⁷¹, который субъект будет осуществлять в полной мере.

«Если признать, что участник юридического лица обладал корпоративным контролем до нарушения его права, то восстановление положения, существовавшего до нарушения права, как раз и выражается в восстановлении права на корпоративный контроль или, для краткости, в восстановлении корпоративного контроля»⁷² - писал С.В. Сарбаш.

Таким образом, корпоративный контроль является объемной категорией, в которой может реализоваться такой способ защиты прав владельца ценных бумаг, как восстановление положения. Однако, не стоит забывать, что такой способ защиты как восстановление корпоративного контроля не может собою подменять другие способы защиты, которые прямо указаны в законах. Т.е. восстановление положения, существовавшее до нарушения права, может самостоятельно применяться для защиты нарушенных прав.

Поскольку в законодательстве отсутствует перечень условий, при соблюдении которых требование о восстановлении положения, существовавшее до нарушения прав владельца подлежит удовлетворению. В доктрине ученые-юристы пытаются вывести логическим путем ряд условий.

1. Недобросовестность действий ответчика как условие удовлетворения требований истца. А.А. Маковская выводит данное условие при исследовании виндикационного иска. Автор проводит аналогию в защите добросовестных

⁷¹ Степанов Д.И. Феномен корпоративного контроля//Вестник гражданского права. 2009. N 3.

⁷² Сарбаш С.В. Указ. соч. 2010.

приобретателей вещей и добросовестных приобретателей акций, т.к. в основе этого правового подхода, по мнению автора, лежит компромисс между защитой субъективных прав одного лица и стабильностью оборота вообще и прав приобретателей имущества в частности. Приобретателю акций следует оценивать обстоятельства, в условиях которых совершается их приобретение. При непринятии достаточных мер по убеждению в правомочности отчуждателя бездокументарных ценных бумаг, пренебрежение правами других лиц покупатель лишает себя гарантии в случае спора. Тем самым предоставляя весомый довод истцу. Однако при рассмотрении исков о восстановлении положения, существовавшего до нарушения, нельзя ограничиваться лишь добросовестностью и разумностью поведения ответчика⁷³.

2. При удовлетворении требования искового заявления правообладателя ценных бумаг необходимо учитывать уровень воздействия последующих изменений на права и обязанности третьих лиц (других участников общества, самого общества, его контрагентов).

3. Возврат вещи в натуре с комплексом прав, которые содержат бездокументарные ценные бумаги. Ценные бумаги бездокументарной формы выпуска списываются с лицевого счета фактического владельца и записываются на лицевой счет титульного владельца. По существу это такая же бухгалтерско-учетная операция. Аналогичным образом должны совершаться записи по восстановлению права титульного владельца: количество ценных бумаг, неправомерно списанных с его лицевого счета, списывается с лицевого счета фактического владельца и восстанавливается (записывается) на лицевом счете титульного владельца. Основанием для совершения обратных записей в системе учета прав владельцев являются вступившее в законную силу решение

⁷³ Маковская А.А. Правовые последствия виндикации акций//Вестник гражданского права. М. 2012. № 1 С.7.

суда об удовлетворении иска титульного владельца и выданный на его основе исполнительный лист.

4. Структура процессуальных правоотношений может быть различна. Это зависит от структуры и содержания материальных правовых отношений, в рамках которых возникла потребность защиты нарушенного или оспариваемого права. В сфере материальных правоотношений, складывающихся при нарушении прав владельцев ценных бумаг, могут сложиться две ситуации:

а) после списания бездокументарных ценных бумаг с лицевого счета бывшего правообладателя они были записаны на счет другого лица, которое в данный момент, т.е. на момент подачи иска в суд, значится в реестре, а, следовательно, остается владельцем спорных ценных бумаг. В этом случае основанием для восстановления права заинтересованного лица на спорные ценные бумаги могут служить различные юридические факты: расторжение договора об отчуждении бездокументарных ценных бумаг с условием о возврате исполненного по договору, признание сделки недействительной, признание незаконным административного акта, отмена судебного акта, вступившего в законную силу и исполненного в части оспариваемых ценных бумаг и др.

б) спорные бездокументарные ценные бумаги перешли от лица, на счет которого они были записаны после списания с лицевого счета заинтересованного лица, к третьему лицу, а от этого лица могли перейти к последующим владельцам спорных ценных бумаг. В сложившейся спорной ситуации материальные правоотношения непосредственно между заинтересованным лицом (бывшим правообладателем) и лицом, владеющим спорными бездокументарными ценными бумагами на дату предъявления иска в суд, не возникли.

Так в 2015 г. Девятый арбитражный апелляционный суд своим Постановлением № N А40-35155/2015 обязал восстановить положение, существовавшее до нарушения права, внести запись в реестр о праве

собственности гр-на О. на 20 именных бездокументарных акций. Согласно фабуле дела гр-н О. при создании акционерного общества, являлся учредителем организации. В конце финансового года он узнал из протокола общего собрания акционеров, что гр-н О. не числится в качестве участников и не имеет именных акций⁷⁴.

Аналогичная ситуация произошла в Псковской области, где владельцы акций узнали о незаконном списании их бездокументарных ценных бумаг другому члену акционерного общества. В Постановлении было указано: «Предъявленный истцами иск направлен на восстановление права корпоративного контроля над Обществом и на осуществление права участника Общества. Ст. 12 ГК РФ предусматривает, что такой способ защиты гражданских прав, как восстановление положения, существовавшего до нарушения права. В области корпоративных отношений реализация данного способа защиты может выражаться в виде присуждения истцу соответствующих акций, доли...»⁷⁵

Таким образом, и в первом и во втором случаях, при рассмотрении спора будет сложная структура спорного материального правоотношения, поскольку кроме истца и ответчика для наиболее всестороннего исследования дела суд будет привлекать третье лицо. Держателя реестра привлекли к участию в деле в качестве третьего лица, не заявляющего самостоятельного требования. Решение суда, вынесенное по иску, определит дальнейшее действие держателя реестра относительно оспариваемых ценных бумаг бездокументарной формы выпуска. На реестродержателе лежит функция осуществления перевода ценных бумаг на другой счет (реестр). Поэтому он и является участником судебного разбирательства по данной категории споров.

⁷⁴ Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 27 ноября 2015 г. N 09АП-49732/15//Вестник ВАС РФ. №8.2015

⁷⁵ Постановление Четырнадцатого арбитражного апелляционного суда от 16 мая 2013 г. N 14АП-9106/12//Вестник Уральского окружного суда. № 19. 2013.

Подводя итог вышесказанному, следует сказать, что восстановление положения, существовавшее до нарушения права, может выступать в качестве самостоятельного способа защиты прав, а может применяться в совокупности с другими. Появился и был признан на практике корпоративный контроль, который стал гарантией особенно для членов юридических лиц, имеющих акции, вклады. Восстановления корпоративного контроля позволяет на практике обеспечить эффективную судебную защиту прав участников корпоративных отношений, однако в целях определения направлений для дальнейшего совершенствования данного способа защиты требуется продолжить совершенствовать законодательную базу.

3.3. Возмещение убытков

В качестве еще одного способа защиты прав владельца ценных бумаг выступают убытки. Следует разобраться с категорией «убытки». Сущностное содержание убытков заключается в том, что это денежная оценка того ущерба, который причинен неправомерными действиями одного лица имуществу другого⁷⁶.

По мнению Н.Г. Удальцовой: «Требование о взыскании убытков является универсальным способом защиты прав. Взыскание убытков, как правило, позволяет обеспечить полное и всестороннее восстановление положения, существовавшего до нарушения, или справедливую компенсацию лицу, чьи права были нарушены»⁷⁷.

М.А. Рогалев на основе исследования нарушений прав владельца на ценные бумаги, судебной практики вывела две группы «специальных деликтов» в сфере рынка ценных бумаг⁷⁸:

1. Владелец ценных бумаг вправе заявить иск о возмещении убытков, причиненных ненадлежащим ведением реестра. Нарушения прав владельцев бездокументарных ценных бумаг чаще всего происходит в результате незаконного списания принадлежащих им бумаг со счетов у держателя реестра, со счетов депо в депозитарии по поддельным документам о переходе прав или в результате технической ошибки.

Иск о возмещении убытков, причиненных ненадлежащим ведением реестра, предъявляет владелец ценных бумаг. Ответчиком в зависимости от обстоятельств дела и структуры материальных правоотношений может выступать эмитент, регистратор или доверительный управляющий. Согласно п.

⁷⁶ Кирилловых А.А. Порядок признания выпуска ценных бумаг недействительным и его последствия: проблемы правового регулирования // Право и экономика. 2015. N 5. С. 39.

⁷⁷ Удальцова Н.Г. Первичное публичное предложение (размещение) ценных бумаг: правовая природа. М.2012. С.4.

⁷⁸ Рогалева М.А. Квалификация индивидуальных исков о защите прав инвесторов в сфере рынка ценных бумаг // Предпринимательское право. «Право и Бизнес». 2015. N 2. С. 51.

4 ст. 44 ФЗ «Об акционерных обществах» общество и регистратор несут солидарную ответственность за убытки, причиненные акционеру в результате утраты акций или невозможности осуществить права, удостоверенные акциями, в связи с ненадлежащим соблюдением порядка ведения реестра акционеров общества, если не будет доказано, что надлежащее соблюдение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы или действий (бездействия) акционера, требующего возмещения убытков, в том числе вследствие того, что акционер не принял разумные меры к их уменьшению.

Конституционный суд РФ проверил конституционность ст. 44 ФЗ «Об акционерных обществах». По итогам проверки суд признал указные правовые нормы по их конституционно-правовому смыслу в системе норм не противоречащими Конституции РФ. Следует упомянуть, что с 1.07.2016 г. пункт 4 будет исключен из ст. 44.

Суд отталкивался от баланса корпоративных интересов. Предпринимательская деятельность в организационно-правовой форме акционерного общества затрагивает интересы большого числа лиц: акционеров, инвесторов, а также публичные интересы. Следует признать, что солидарная ответственность эмитента и регистратора является достаточно адекватным способом защиты прав владельцев бездокументарных ценных бумаг, потому что, во-первых, позволяет в полном объеме возместить инвестору убытки, во-вторых, не освобождает эмитента от ответственности за ведение реестра, а также от осмотрительности при выборе профессионального участника рынка, ведущего реестр, а в-третьих, позволяет привлечь к ответственности и регистратора, чьи действия по списанию бездокументарных ценных бумаг со счета зарегистрированного лица и повлекли предъявление иска. К тому же акционерное общество и регистратора связывают договорные отношения. И

привлекая к ответственность одного субъекта, становится не логичным оставить без внимания действия регистратора⁷⁹.

Соответственно, на таких лиц распространяется положение п. 3 ст. 401 ГК РФ, согласно которому лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств.

Ответственность депозитария является договорной и разграничивается с деликтной ответственностью регистратора по основанию ее наступления. Депозитарий — профессиональный участник рынка ценных бумаг, осуществляющий услуги по хранению сертификатов ценных бумаг и/или осуществляющий услуги по учёту перехода прав собственности на ценные бумаги. Депозитарий несет ответственность перед владельцем ценных бумаг на основании заключенного с ним депозитарного договора. Депозитарий, не исполнивший или ненадлежащим образом исполнивший обязательство, несет ответственность без вины.

2. Акционер вправе предъявить иск о возмещении убытков, причиненных ненадлежащим определением цены выкупаемых акций. Согласно п. 1 ст. 84.7 ФЗ «Об акционерных обществах» лицо, которое в результате добровольного предложения о приобретении всех ценных бумаг открытого общества стало владельцем более 95 процентов общего количества акций открытого общества, обязано выкупить принадлежащие иным лицам остальные акции открытого общества, а также эмиссионные ценные бумаги, конвертируемые в такие акции открытого общества, по требованию их владельцев⁸⁰. Акционер, не согласившийся с ценой выкупаемых ценных бумаг, вправе обратиться в арбитражный суд с иском о возмещении убытков, причиненных в связи с

⁷⁹ Постановление опубликовано в «Российской газете» от 12 февраля 2010 г. N 30.

⁸⁰ Чугунова, Е.И. Производные иски в гражданском и арбитражном процессе. Е. 2012. С. 40.

ненадлежащим определением цены выкупаемых ценных бумаг, к мажоритарному акционеру.

Если иск предназначается для того, чтобы защищать право миноритарного акционера на получение достойного возмещения за то, что он больше не сможет участвовать в управлении бизнесом. Какова будет справедливая выкупная цена? Ответ содержится в п. 4 ст. 84.2 ФЗ «Об акционерных обществах». Цена приобретаемых ценных бумаг не может быть ниже их средневзвешенной цены, определенной по результатам организованных торгов за шесть месяцев, предшествующих дате направления добровольного или обязательного предложения в Банк России. Таким образом, бывший правообладатель может требовать разницу между реальной стоимостью ценных бумаг и выкупной суммой по сделке.

А как быть в том случае, когда акционеру принадлежит не 95 процентов, а например, 30 процентов? Принцип генерального деликта не запрещает истцу требовать у суда проверить законность самого выкупа акций. Использовать в качестве обеспечительной меры приостановить процедуру выкупа на время рассмотрения дела, истец может оспорить сам выкуп. При этом ответственность будет наступать на общих основаниях, предусмотренных ст. 1064 ГК РФ.

Когда суд удовлетворяет требование о возмещении вреда, руководствуясь ст. 1082 ГК РФ, он вправе обязать лицо возместить этот вред в натуре. Также истец вправе заявить иск о возмещении вреда в натуре. Ответчик обязан вернуть на счет истца бездокументарные ценные бумаги (принцип реституции в натуре), принадлежащие ему самому или купленные специально для этой цели у третьих лиц, того же вида, выпуска и количества, что и утраченные. Следует заметить, что нельзя обязать эмитента выпустить и разместить дополнительный выпуск ценных бумаг бездокументарной формы выпуска только для удовлетворения требований истца.

Важное значение для правоприменительной практики и для стабильного оборота бездокументарных ценных бумаг имеет новое нормативное закрепление о том, что лицо, которое выпустило бездокументарную ценную бумагу, и лицо, которое осуществило по его поручению учет прав на такие ценные бумаги, несут солидарную ответственность за убытки, причиненные в результате нарушения законодательства о порядке учета прав, о порядке совершения операций по счетам, утраты учетных данных, предоставления недостоверной информации об учетных данных, если не докажут, что нарушение имело место вследствие непреодолимой силы (п. 4 ст. 149 ГК РФ)⁸¹.

Таким образом, можно сделать следующие выводы:

Во-первых, иск о возмещении убытков, как способ защиты, является еще одним эффективным регулятором защиты прав приобретателей и владельцев акций в случае уже произошедшего нарушения. Так же такой способ будет выполнять важную превентивную функцию, т.к. обеспечит выявление готовящихся правонарушений. Часто можно встретить в практике случаи, когда взыскание убытков применяется в качестве дополнительного способа защиты, а восстановление положения – в качестве основного требования, заявляемого в иске.

Во-вторых, убытки возмещаются не по номинальной стоимости бездокументарных ценных бумаг, а по рыночной цене либо по произведенной оценке оценщика. Следовательно, при компенсации убытков владелец бездокументарных ценных бумаг имеет все основания для получения более высокой суммы. Способствует восстановлению его имущественного положения.

В-третьих, в судебной практике встречаются случаи взыскания помимо стоимости бездокументарных ценных бумаг упущенной выгоды (например, в размере суммы неполученных дивидендов).

⁸¹ Гражданский кодекс РФ: часть 1//СЗ РФ . № 32. 5.12.1994. Ст. 3301

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

В настоящей выпускной квалификационной работе проведено исследование понятия, признаков, характерных для бездокументарных ценных бумаг, их правовая природа. Раскрыт механизм порядка оформления прав владельцев бездокументарных ценных бумаг, изучены подходы к правовой природе трансферта. Проведено соотношение трансферта с другими институтами гражданского права (цессия, договор в пользу третьего лица, делегация). Проанализированы способы защиты прав владельца ценных бумаг. По итогам проведённых исследований можно сделать ряд заключений:

Во-первых, бездокументарные ценные бумаги нашли законодательное закрепление в Гражданском кодексе РФ, а именно появилось легальное определение бездокументарных ценных бумаг - «обязательственные и иные права, которые закреплены в решении о выпуске или ином акте лица, выпустившего ценные бумаги в соответствии с требованиями закона, и осуществление и передача которых возможны только с соблюдением правил учета этих прав в соответствии со статьей 149 настоящего Кодекса, бездокументарные ценные бумаги нашли своё отражение в перечне объектов гражданского права.

Во-вторых, требуется существенная доработка в правовом регулировании вопроса индивидуализации бездокументарных ценных бумаг. В практике известны случаи, когда становится затруднительным вернуть ценные бумаги законному владельцу, ввиду невозможности индивидуализировать бездокументарные ценные бумаги. Поэтому в доктрине предложена идея о введении дополнительного критерия для того, чтобы каждая бездокументарная ценная бумага стала индивидуально определённой. Это упростило бы процедуру защиты нарушенных прав владельца.

В-третьих, с интенсивным введением бездокументарных ценных бумаг, классическое понимание ценных бумаг подверглось критике, т.к. один из

основополагающих признаков (презентация) потерял свою значимость. Причём не только для ценных бумаг выраженных не в материальной форме, но и для документарных ценных бумаг. Последствия таковы – на практике возникнут затруднения для управомоченного владельца в процедуре легитимации. Это требует дополнительной корректировки на законодательном уровне.

В-четвертых, в доктрине и судебной практике не сформировалось единого подхода к правовой природе бездокументарных ценных бумаг. Полагаю, что для комплексного правового регулирования, необходимо принять к правоотношениям нормы как вещного, так и обязательственного права.

В-пятых, происходит постепенная доработка, совершенствование старых и новых способов защиты. Наблюдается применение комплексного подхода к защите нарушенных субъективных прав, посредством сочетания двух и более способов защиты (восстановление положения, взыскание убытков).

В-шестых, особую роль приобрели в оформлении и учете прав на бездокументарные ценные бумаги регистраторы, депозитарии с вступлением в силу ФЗ от 2.07.2013 г. № 142-ФЗ. Однако, в нормативных актах, регламентирующих деятельность регистраторов (депозитариев) по ведению реестра, прослеживаются противоречия, что затрудняет единообразное применение правил.

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННЫХ ИСТОЧНИКОВ

НОРМАТИВНО-ПРАВОВЫЕ АКТЫ

1. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994. № 51-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации, 06.05.2014, № 32, ст. 3301.
2. Коммерческий кодекс Франции: закон Франции от 01.01.1807/ В.Н. Захватаев. Москва: ВолтерсКлувер, 2008. – 1272 с.
3. Об акционерных обществах: федеральный закон от 26.12.1995 № 208 – ФЗ//Собрание законодательства Российской Федерации, 01.01.1996, N 1, ст. 1.
4. Об обязательном экземпляре документов: федеральный закон от 29.12.1994 № 77 - ФЗ// Собрание законодательства Российской Федерации, 1995, №1, ст. 1.
5. О внесении изменений в подраздел 3 раздела 1 части первой ГК РФ: федеральный закон от 02.07.2013// Собрание законодательства Российской Федерации, 08.07. 2013, № 27, ст. 3434.
6. О рынке ценных бумаг: федеральный закон от 22.04.1996 № 39 – ФЗ//Собрание законодательства Российской Федерации, 22.04.1996, N 17 ст. 1918.
7. Положение о ведении реестра владельцев именных ценных бумаг: Постановлений ФКЦБ РФ от 31.12.97 N 4 // Вестник Федеральной комиссии по рынку ценных бумаг, 23.02.1998, № 1.

СУДЕБНАЯ ПРАКТИКА

7. Постановление Арбитражного суда Западно-Сибирского округа от 23.01. 2015 г. N А45-19384/2013//Российская газета, 12.02.2015, № 30.

8. Постановление Конституционного суда РФ от 21.04. 2003 № 6-П «По делу о проверке конституционности положений пунктов 1 и 2 статьи 167 Гражданского кодекса Российской Федерации в связи с жалобами граждан О.М.Мариничевой, А.В.Немировской, З.А.Скляновой, Р.М.Скляновой и В.М.Ширяева» // Российская газета, 26.04.2003, № 81.
9. Постановление Конституционного Суда РФ от 28.01.2010 N 2-П «По делу о проверке конституционности положений абзаца второго пункта 3 и пункта 4 статьи 44 Федерального закона «Об акционерных обществах»// Собрание законодательства Российской Федерации, 08.02.2010, № 6, ст. 700.
10. Постановления ФАС Московского округа от 18.11.2003 N А40/8940-03 [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://ras.arbitr.ru/>
11. Постановление Президиума ВАС № 16112/03 от 2.08.2005//Вестник ВАС РФ, 2005, № 3, 13 с.
12. Постановлением Президиума ВАС РФ по делу N А01-2497-2004-5/1405-2005-12. от 5.09. 2006 г. N 4375/06// Вестник ВАС РФ, 01.10.2006, № 6, 4 с.
13. Постановление Восемнадцатого арбитражного апелляционного суда от 01.04.2011 N 18АП-2290/2014N А47-2021/2014 [Электронный ресурс] . – Режим доступа:<http://base.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?base=RAPS018&n=18540&req=doc>.
14. Постановление Восьмого арбитражного апелляционного суда от 15.06.2012 N А75-5703/2011[Электронный ресурс] . – Режим доступа: <http://base.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi>
15. Постановлении ФАС Уральского округа от 23.09.2014 г. № Ф09-3770/03-14// Вестник ВАС РФ, 20014, № 17, 29 с.
16. ФАС Московского округа по делу N КГ-А41/3750-06 от 10.03.2013 [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://ras.arbitr.ru/>
17. Постановлении ФАС Уральского округа от 23.09.2014 г. № Ф09-3770/03-14.[Электронный ресурс.]. Электрон. журн. URL: <http://www.klerk.ru/doc/392476> (дата обращения: 21.02.2016).

18. Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 27.11.2015 г. N 09АП-49732/15//Вестник ВАС РФ. - №8. – 2015. 45 с.

СПЕЦИАЛЬНАЯ ЛИТЕРАТУРА

19. Агарков М.М. Учение о ценных бумагах. Основы банковского права. Учение о ценных бумагах: учебник/ М.М. Агарков. - Москва: БЕК, 1994. – 134 с.

20. Актуальные проблемы предпринимательского права: научный сборник; ред. А.Е. Молотникова и Р.С. Куракина. – Москва: ВолтерсКлувер, 2010. –375 с.

21. Акционерное дело: учебник; ред. В.А. Галанов. – Москва: Финансы и статистика, 2003. – 175 с.

22. Афанасьев Е.Г. Корпоративное право: учеб. пособие / под общей редакцией: Е.Г. Афанасьева, В.Ю. Бакшинская, Е.П. Губин и др. Москва: Статут. 2015. 203 с.

23. Барулин В.А. Бездокументарные ценные бумаги в гражданском праве России: дис. ...д-ра юр.наук: 12.01. 2011/ Владимир Анатольевич Барулин. - Москва. – 152 с.

24. Батлер М.Е. Корпорации и ценные бумаги в России и США: учебник/ М.Е. Батлер, У.Э. Гаши; под общей редакцией М.Е. Батлер. – Москва: Зерцало, 2001. – 17 С.

25. Белов В.А. Ценные бумаги в российском гражданском праве: учебник/В.А. Белов. – Москва: ЮрИнфоР, 1996. – 123 с.

26. Бойко Т.А. Третий блок поправок в ГК РФ//Журнал «Юрист компании». - 2013. - № 11. – 55 с.

27. Белов В.А. Бездокументарные ценные бумаги: учебник/ В.А. Белов. – Москва.: Центр Юр ИнфоР, 2011. – 156 с.

28. Бушев А.Ю. Вещь и право требования: к вопросу о допустимости виндикации бездокументарных ценных бумаг/ А.Ю. Бушев// Арбитражные споры. – 2011. - № 1. – 74 с.
29. Габов А.В. Ценные бумаги: вопросы теории и правового регулирования рынка: учебник/ А.В. Габов. – Москва: Статут, 2011. – 341 с.
30. Глушецкий А.А. Размещение ценных бумаг: экономические основы и правовое регулирование. Москва: Статут. 2013. 621 с.
31. Кашанина Т.В. Корпоративное (внутрифирменное) право: учебник/ Т.В. Кашанина. – Москва: Юстиц, 2003. – 190 с.
32. Кирилловых А.А. Порядок признания выпуска ценных бумаг недействительным и его последствия: проблемы правового регулирования // Право и экономика. - 2015. - N 5. С. 39-45.
33. Клык Н.Л. Ценные бумаги как результат эволюции имущественных прав: Монография/ Н.Л. Клык. – Красноярск: ЮИ КрасГУ, 2006. – 55 с.
34. Концепция развития гражданского законодательства РФ от 01.10. 2009// Вестник ВАС РФ, 01.11.2009, № 11, 13 с.
35. Крашенинников Е.А. Правовая природа ректа-бумаг. Очерки по торговому праву: учебник/ Е.А. Крашенинникова. – Москва: Академия, 1996. – 215 с. □
36. Летута С.С., Летута Т.С. Банковское право. Москва: Статут. 2013. – 109 с.
37. Лунц Л. А. Денежное обязательство в гражданском и коллизионном праве капиталистических стран: учебник/Л. А. Лунц. – Москва: Статут, 1999. – 259 с.
38. Моргунов С.В. Виндикация в гражданском праве. Теория. Проблемы. Практика/ С.В. Моргунов// Информационно-правовая система «КонсультантПлюс». – М.: 2006. - 112 с.
39. Мурзин Д.В. Ценные бумаги - бестелесные вещи. Правовые проблемы современной теории ценных бумаг: учебник/ Д.В. Мурзин. - Москва: Статут, 1998 – 211 с.

40. Покровский И.А. Основные проблемы гражданского права/ И.А. Покровский. – Петроград: Градъ, 1917. – 159 с.
41. Рогалева М. Л. Иск о признании недействительным трансферта ценных бумаг/ М.Л. Рогалева // Рынок ценных бумаг. - 2011. - N 9. 66 с.
42. Рогалева М.А. Квалификация индивидуальных исков о защите прав инвесторов в сфере рынка ценных бумаг // Предпринимательское право. «Право и Бизнес». - 2015. - N 2. 45 с.
43. Романец Ю.В. Система договоров в гражданском праве России: учебник/ Ю.В. Романец. – Москва: Юристъ, 2004. – 173 с.
44. Степанов Д. И. Вопросы теории и практики эмиссионных ценных бумаг. Защита прав владельцев именных ценных бумаг/Д.И. Степанов// Хозяйство и право. – 2002. - № 5. – 75 с.
45. Степанов Д.И. Защита прав владельца ценных бумаг, учитываемых записью на счете: учебник/ Д.И. Степанов. – Москва: Статут, 2004. – 127 с.
46. Степанов Д.И. Ответственность эмитента и регистратора за необоснованное списание акций/ Д.И. Степанов// Вестник ВАС. – 2007. - № 3. – 139 с.
47. Суханов Е. А. Акционерные общества и другие юридические лица в новом гражданском законодательстве/ Е. А. Суханов// Хозяйство и право. – 1997. - №1. – С. 94-95.
48. Тузов Д.О. Приобретение имущества от неуправомоченного отчуждателя: сложный юридический состав или приобретательная давность?/Д.О. Тузов//Российская юстиция. – 2008. - № 6. – С. 29-34.
49. Туктаров Е.В. Законодательство о рынке ценных бумаг: ценная бумага *vertus* секьюрити/ Е.В. Туктаров// Вестник Федерального арбитражного суда Западно-Сибирского округа. – Воронеж. – 2013. - № 5. – 4-11 с.
50. Хаскельберг Б.Л. Индивидуальное и родовое в гражданском праве/Б.Л. Хаскельберг, В.В. Ровный. – Москва: Статут, 2005. – 67 с.

51. Хечиев А. Корпоративный контроль: проблемы правового регулирования // Актуальные проблемы предпринимательского права / под ред. А.Е. Молотникова. Москва: Статут. - 2015. - 219 с.
52. Чанкин В.В. Проблемы формирования рынка ценных бумаг: учебник/ В.В. Чанкин. – Ярославль: ЯрГУ, 2009. – 63 с.
53. Чугунова, Е.И. Производные иски в гражданском и арбитражном процессе: автореф. дис. ... канд. юридических наук: 12.00.15/Чугунова Елена Игоревна. – Екатеринбург, 2012. – 40 с.
54. Шевченко Г.Н. Документарные и бездокументарные ценные бумаги в современном гражданском праве/ Г.Н. Шевченко// Журнал российского права. – 2004. - №9. –228 с.
55. Шевченко Г.Н. Новеллы гражданского законодательства о ценных бумагах // Современное право. - 2014. - N 10. 72 с.