

УДК 347.7

С.В. Вашкевич*аспирант 3-го года обучения**каф. финансового права и правового регулирования хозяйственной деятельности
Белорусского государственного университета***ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА СИСТЕМЫ БИРЖЕВЫХ ДОГОВОРОВ,
ЗАКЛЮЧАЕМЫХ НА ТОВАРНОЙ БИРЖЕ**

В статье проводится анализ совокупности биржевых договоров, заключаемых при организации и проведении биржевых торгов на товарной бирже. Производится структурирование биржевых договоров в рамках единой системы, анализируются отдельные группы биржевых соглашений, имеющих договорную природу. В результате исследования сделан вывод о единой природе биржевой сделки, заключаемой в ходе биржевых торгов, и договоре, который заключается на ее основании.

Введение

Биржевые торги на товарной бирже представляют собой процедуру заключения биржевых сделок, т.е. договоров между участниками торгов в отношении биржевого товара. Биржевая сделка выступает центральной категорией в биржевой деятельности и как правовое явление в своей природе отражает специфику биржевой торговли. Однако подобная сделка является лишь одним из совокупности договоров, заключаемых при организации биржевых торгов. Биржевая торговля представляет собой совместную деятельность биржи и широкого круга участников. При этом отношения участников биржевой торговли между собой и с биржей упорядочиваются совокупностью актов, которые по своей природе имеют договорной характер. В этой связи актуальным представляется правовой анализ биржевых договоров с целью их структурирования в рамках единой системы.

Группу договоров, заключаемых в ходе подготовки, организации, проведения биржевых торгов на товарной бирже, можно объединить в понятие системы биржевых договоров на товарной бирже. Таким образом, систему биржевых договоров на товарной бирже будут составлять:

- 1) биржевые правила и правила субъектов биржевой инфраструктуры;
- 2) организационные договоры;
- 3) биржевые сделки.

Договорные отношения между будущими участниками биржи возникают еще до создания самой организации. Так, согласно ст. 67 Закона Республики Беларусь «О хозяйственных обществах», учредители в письменной форме заключают договор о создании акционерного общества [1]. Данный договор должен рассматриваться в качестве соглашения всех учредителей о совместной деятельности по организации акционерного общества. Несмотря на то, что подобный договор не является учредительным документом и прекращает свое действие с момента исполнения всеми учредителями обязательств по данному договору [1, ч. 4 ст. 67], его действие может распространяться и после государственной регистрации акционерного общества.

Представляется, что использование этих прав должно быть осуществлено исключительно вне сферы биржевой торговли. Основная цель реализации подобных прав –

Научный руководитель – Я.И. Функ, доктор юридических наук, профессор, председатель Международного арбитражного суда при Белорусской торгово-промышленной палате

это развитие инфраструктуры, предоставление качественных услуг ее участникам, совершенствование технической оснащенности биржи на первых этапах ее деятельности. По этой причине не следует однозначно включать договор о создании биржи как акционерного общества в категорию биржевых, поскольку основное его назначение относится именно к разрешению вопросов создания юридического лица безотносительно к специфике его будущей деятельности.

Учредительным документом биржи как акционерного общества является устав. Устав биржи определяет основные положения о деятельности биржи как коммерческого юридического лица, особенности его структуры и взаимодействия его учредителей (участников). Помимо общих требований к уставу акционерного общества устав биржи как юридического лица, осуществляющего организацию и регулирование биржевых торгов, должен дополнительно определять порядок принятия правил биржевой торговли товарной биржи; порядок образования биржевых комитетов и принятия положений о них; порядок утверждения методики котировки цен с учетом требований законодательства; а также порядок создания арбитражной комиссии, утверждения положения о ней и регламента арбитражной комиссии [3, ст. 9].

Взгляд на правовую природу устава акционерного общества главным образом зависит от оценки самого общества как товарищества (т.е. договора), юридического лица либо как выделенного имущества. Представляется, что в современной правоприменительной практике акционерное общество вряд ли может рассматриваться в качестве товарищества, поскольку между акционерами как товарищами отсутствуют определенного рода правоотношения. Ввиду этого устав акционерного общества должен быть представлен не в качестве договора, а в виде самостоятельного отношения, оформленного особого вида документом [2, с. 86–87].

Первым действительным элементом системы биржевых договоров можно считать совокупность локальных актов биржи и субъектов биржевой инфраструктуры, регулирующих взаимодействие биржи и (или) субъектов биржевой инфраструктуры с участниками биржевой торговли. В совокупности локальных актов, издаваемых биржей, можно выделить акты, действие которых распространяется на участников биржи как юридического лица, а также акты, действие которых регулирует отношения биржи и участников биржевой торговли. Во второй группе актов следует выделить правила биржевой торговли, регламенты биржевых торгов по биржевым секциям, порядок регистрации биржевых и внебиржевых сделок и др.

Под правилами торговли Е.А. Павлодский понимает комплекс положений, включающий порядок и условия допуска участников рынка к торгам, порядок выставления на торги объекта торговых сделок, механизм проведения торгов, условия исполнения сделок, порядок осуществления расчетов, порядок разрешения споров биржевым арбитражем и пр. [4, с. 31].

По своему существу правила биржевой торговли развивают нормы действующего законодательства в отношении биржевой торговли. Н.Г. Семиютина отмечает, что биржевые правила связывают договорными обязательствами биржу с каждым из участников биржевой торговли [5, с. 9]. Биржа и участник биржевой торговли, заключая договор на биржевое обслуживание, принимают на себя договорное обязательство действовать в соответствии с биржевыми правилами. Свод биржевых правил обычно включает:

- 1) правила биржевой торговли;
- 2) регламенты биржевых торгов по сессии;
- 3) порядок регистрации биржевых и внебиржевых сделок;
- 4) положение о членстве;
- 5) порядок взаимодействия структурных подразделений;
- 6) положение об арбитражной комиссии;

7) иные локальные акты, которые принимаются биржевым советом (советом директоров биржи) и направлены на обеспечение организации и регулирования биржевой торговли.

Следующим элементом системы биржевых договоров являются соглашения, заключаемые биржей, субъектами биржевой инфраструктуры и участниками биржевой торговли, – организационные договора. Э.С. Петросян подобные соглашения подразделяет на сделки, где биржа выступает в качестве контрагента, а также сделки, в которых биржа выступает не в качестве субъекта, а как определенное место, где заключаются биржевые сделки [6, с. 47–48]. Данная классификация в определенной степени является условной, и отнесение отдельных договоров к одной из категорий становится в зависимости от статуса субъекта биржевой инфраструктуры.

К примеру, функции расчетной палаты тесно переплетаются с задачами других структурных подразделений. Помимо расчетно-кассового обслуживания сделок расчетно-кассовая палата может участвовать в их регистрации, выполнять общий контроль за биржевыми операциями, а также осуществлять информационно-справочную деятельность, заниматься котировкой и прогнозированием цен, т.е. сочетать в своей работе функции других комитетов. В то же время осуществление расчетной палатой кредитования, посредничества в сделках не в полной мере соответствует законодательному ограничению, которое действует в отношении биржи в целом. Так, согласно ст. 10 Закона Республики Беларусь «О товарных биржах» товарная биржа вправе осуществлять исключительно деятельность, связанную с организацией и регулированием биржевой торговли, а иные виды деятельности лишь в случае, если это предусмотрено законодательными актами, обладает не общей, а специальной компетенцией, что выражается в дозволении [3]. Ввиду этого Н.Г. Добрынин обосновывает необходимость наделения расчетно-кассовой палаты статусом самостоятельного и формального независимого юридического лица [7, с. 6]. Такое решение обосновывается значительным расширением функций подразделения (включая осуществление кредитования, посредничества и др.), которые не могут в полной мере соотноситься со специальной компетенцией биржи.

Решение о выделении из структуры биржи расчетно-кассовой палаты действительно снимает правовые противоречия в деятельности биржи и особенностях функциональных задач расчетной палаты как её подразделения, однако подразумевает значительные организационные и институциональные издержки и на настоящем этапе развития отечественного срочного биржевого рынка не является актуальным.

В качестве стороны соглашения биржа вступает в отношения с участниками торгов, а также субъектами биржевой инфраструктуры, не являющимися структурными подразделениями биржи. В первую очередь к этой группе договоров следует отнести договор на биржевое обслуживание.

Договор на биржевое обслуживание по своей правовой природе представляет собой договор возмездного оказания услуг. Предметом подобного договора являются отношения по предоставлению биржей прав на участие в биржевых торгах и оказанию биржевых услуг. Основу комплекса предоставляемых биржей прав является возможность участия в биржевых торгах в качестве участника и заключения биржевых сделок в ходе торгов. В качестве биржевых услуг следует рассматривать непосредственно организацию проведения биржевых торгов; предоставление документов, подтверждающих заключение биржевой сделки; проведение регистрации биржевой сделки; организацию рассмотрения споров по биржевым сделкам в арбитражной комиссии биржи в случае наличия арбитражной оговорки и др. Формально под комплексом биржевых услуг, предоставляемых биржей участнику торгов, могут пониматься все действия биржи, направленные на организацию и проведение биржевых торгов.

Процесс предоставления товарной биржей прав на участие в торгах и заключение биржевых сделок на основании договора на биржевое обслуживание именуется аккредитацией. В результате заключения договора на биржевое обслуживание с биржей вторая сторона приобретает статус участника биржевой торговли. Поскольку законодатель выделяет категории участников биржевой торговли, набор предоставляемых участникам прав по участию в торгах и оказании биржевых услуг может быть не тождественен. В ст. 1 Закона Республики Беларусь «О товарных биржах» выделены две категории участников биржевой торговли: посетители биржевых торгов и биржевые брокеры. Анализ легальной дефиниции указывает, что одно лицо может быть аккредитовано биржей в качестве посетителя торгов либо биржевого брокера либо сочетать статусы посетителя и биржевого брокера. В законе отсутствует указание на возмездный характер предоставляемых биржей услуг. Вместе с тем коммерческий характер организации дает основание думать, что осуществление основной деятельности биржи будет производиться на условиях получения встречного предоставления. Также отечественный законодатель не предусмотрел ограничение срока действия договора, из чего можно допустить возможность предоставления биржей права на участие в торгах бессрочно. Договор на биржевое обслуживание может быть классифицирован как консенсуальный, возмездный, двусторонний.

К другой группе организационных биржевых договоров принадлежат договоры, которые заключаются по поводу биржевой деятельности участников биржевой торговли, но в которых биржа не выступает стороной. При этом к участниками биржевой торговли следует относить посетителей биржевых торгов, а также биржевых брокеров. Субъектами биржевой инфраструктуры, в качестве которых выступают самостоятельные субъекты хозяйствования, могут быть биржевой склад, биржевой эксперт, биржевой перевозчик, расчетная палата. Данная категория биржевых договоров характеризуется оказанием помощи участникам биржевой торговли в процессе подготовки к участию, в участии в биржевых торгах, заключении биржевых сделок, их исполнении.

Структура биржи в ходе исторического развития поступательно усложняется новыми элементами. На определенном этапе возникла необходимость передачи отдельных биржевых функций независимым субъектам. Выше был рассмотрен вопрос об актуальности выведения из структуры биржи расчетного (клирингового) центра. В свою очередь, необходимость развития рынка биржевой логистической деятельности послужила предпосылкой привлечения сторонних субъектов хозяйствования к оказанию подобных биржевых услуг. Таким образом, к организационным биржевым договорам, в которых биржа не выступает контрагентом, следует отнести соглашения участника биржевой торговли о клиринговом обслуживании, о расчетном обслуживании хранителя, биржевого перевозчика, эксперта и др.

Особое место среди организационных биржевых соглашений занимает посреднический договор. Посреднический договор заключается между биржевым брокером и клиентом биржевого брокера по поводу предоставления услуг по заключению биржевых сделок по одной из схем: от имени клиента за его счет, от имени клиента за свой счет и от своего имени, а также от своего имени и за счет клиента. Клиентом биржевого брокера, согласно ст. 1 Закона Республики Беларусь «О товарных биржах», может являться любое физическое, юридическое лицо, организация без статуса юридического лица. Договор на оказание посреднических услуг позволяет таким лицам заключать биржевые сделки, не участвуя в биржевых торгах и избегая необходимости приобретать статус посетителя таких торгов. Вместе с тем услугами биржевого брокера могут пользоваться лица, заключившие с биржей договор на биржевое обслуживание и обладающие правами участника биржевых торгов [3].

Предмет посреднического договора можно представить в виде комплекса услуг, предоставляемых биржевым брокером клиенту, включающих совершение биржевых сделок в интересах клиента, а также услуги по оформлению такой сделки, информационно-консультационные услуги и др.

Помимо указанных видов договоров биржа заключает ряд сделок, прямо не связанных с организацией биржевой торговли и ее регулированием. В частности, к подобным сделкам могут быть отнесены договоры купли-продажи и технического обслуживания зданий и оборудования биржи, трудовые договоры с работниками. Согласимся с исследователями [6, с. 49; 8, с. 50], которые исключают такие соглашения из совокупности биржевых договоров, поскольку биржа выступает в подобных отношениях не в качестве организатора торгов, а как хозяйствующий субъект, без каких-либо особенностей и исключений.

Последним элементом системы биржевых договоров является непосредственно сделка, заключаемая участниками биржевой торговли в ходе биржевой сессии в отношении биржевого товара. По своему существу биржевая сделка также является договором. Однако в юридической литературе исторически используется именно понятие «биржевая сделка» [9, ст. 92; 10, с. 66; 11, с. 50–51; 12, с. 558]. Предположим, что сделано это с целью выделения этого вида договора из общей совокупности биржевых договоров. Поэтому есть основание говорить, что в широком смысле под термином «биржевой договор» может пониматься все разнообразие заключаемых в ходе подготовки, организации, проведения биржевых торгов на товарной бирже договоров, а в узком смысле «биржевой договор» обозначает именно сделки, заключаемые в ходе торгов.

Анализ легального определения биржевой сделки на товарной бирже позволяет отнести к её определяющим признакам особый состав сторон сделки, объект биржевой сделки – биржевой товар, а также особый порядок совершения и исполнения сделки. Биржевая сделка является консенсуальным, возмездным, срочным, двусторонним, синалагаматическим договором и может иметь алеаторный характер.

Как было указано выше, право участия в биржевых торгах и заключения биржевых сделок приобретается в результате процесса аккредитации по условиям договора на биржевое обслуживание. Заключая такой договор, лицо приобретает статус участника биржевой торговли: посетителя биржевых торгов и (или) биржевого брокера. Помимо этого, лицо, не заключая с биржей договора на биржевое обслуживание, имеет возможность заключить биржевую сделку, не участвуя в торгах, воспользовавшись посредничеством биржевого брокера.

В соответствии с дефиницией отечественного законодателя под биржевым товаром понимаются любые вещи, определяемые родовыми признаками, не изъятые из оборота, а также имущественные права, работы и услуги, допущенные товарной биржей к биржевой торговле в соответствии с законодательством [3, ст. 1]. Расширение законодателем круга объектов, удовлетворяющих критериям биржевого товара, за счет работ и услуг послужило причиной окончательного выхода биржевой сделки из группы договоров купли-продажи, к которой исторически она причислялась [12, с. 558]. К настоящему времени биржевая сделка представляет собой соглашение сложной природы, квалификация которой во многом зависит от вида биржевого товара, на передачу которого направлен интерес сторон.

Специфика порядка заключения биржевой сделки обусловлена биржевыми торгами, т.е. самостоятельной процедурой согласования договорных условий, на основе которых формируется биржевой договор. В соответствии с правилами биржевых торгов соглашение фиксируется работниками биржи и удостоверяется документальным свидетельством о сделке (маклерской запиской, записью в реестре). Однако если правилами биржевой торговли не предусмотрено иного, то согласно ст. 19 Закона Респуб-

ки Беларусь «О товарных биржах» всей совокупности правовых последствий по сделке у сторон не возникает до момента регистрации договора [3]. Вместо этого на стороны ложится обязанность в установленный правилами биржевой торговли срок оформить договор и зарегистрировать его на бирже.

Регистрация сделки биржей представляет собой процедуру негосударственной регистрации сделки третьим лицом. Однако согласование всех существенных условий биржевой сделки происходит в ходе торгов, и после этого стороны оказываются связанными обязательствами оформить договор и произвести его регистрацию. Указанное противоречие в литературе объясняется наличием двойственной природы соглашения участников биржевых торгов [13]. Так, предлагается считать, что в ходе торгов стороны заключают биржевую сделку, которая удостоверяется биржевыми документами (маклерской запиской и (или) реестром заключенных участником сделок). При этом, совершая биржевую сделку, стороны принимают обязательство в установленный срок заключить и передать для регистрации биржевой договор. Таким образом, предполагается разграничение биржевой сделки и биржевого договора на два связанных, но самостоятельных состава. Такой подход действительно позволяет разрешить противоречие, вызванное особенностями оформления соглашения, совершаемого в короткий момент в ходе торгов. Однако по своему содержанию указанное соглашение в полной мере соответствует договору, который оформляется позже. Сложно представить себе порядок, согласно которому стороны могут в одностороннем порядке изменить содержание достигнутого соглашения в договоре. На основании этого считаем, что соглашение, совершаемое в ходе биржевых торгов, и договор, которым оно оформляется, представляют собой единую сделку, которая должна считаться заключенной в момент достижения сторонами соглашения по всем существенным условиям, т.е. в ходе биржевых торгов. Задачей биржи в этом случае представляется обеспечение учета таких соглашений и контроля над их оформлением. Процедура регистрации сделки, в свою очередь, может выполнять иную роль: контроль над соблюдением формы и содержания соглашения, а также оформление гарантий биржи по обеспечению исполнения сделки.

Заключение

Анализ комплекса договорных отношений, регулирующих организацию и проведение торгов на товарной бирже, позволяет сделать следующие выводы:

1. Группа договоров, заключаемых в ходе подготовки, организации, проведения биржевых торгов на товарной бирже, может быть объединена в понятие «система биржевых договоров на товарной бирже».

2. Систему биржевых договоров на товарной бирже составляют биржевые правила и правила субъектов биржевой инфраструктуры, организационные договоры, а также биржевые сделки.

3. Под биржевыми правилами товарной биржи следует понимать совокупность локальных актов биржи (включая правила биржевой торговли, регламенты биржевых торгов по биржевым секциям, порядок регистрации биржевых и внебиржевых сделок и др.), с помощью которых осуществляется регулирование отношений биржи и участников биржевых торгов.

4. Группа организационных биржевых договоров включает в себя договоры возмездного оказания услуг с участием биржи и (или) субъектов биржевой инфраструктуры и (или) участников биржевой торговли.

5. Биржевая сделка, т.е. соглашение, совершаемое в ходе биржевых торгов, и договор, которым оно оформляется, представляют собой единую сделку, которая должна считаться заключенной в момент достижения сторонами соглашения по всем существенным условиям, т.е. в ходе биржевых торгов.

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ

1. О хозяйственных обществах [Электронный ресурс] : Закон Респ. Беларусь от 9 дек. 1992 г. № 2020-ХІІ : в ред. Закона Респ. Беларусь от 15 июля 2010 г. №168-3) // КонсультантПлюс. Беларусь. Технология 3000 / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2015.
2. Функ, Я. И. Комментарий к Закону Республики Беларусь «О хозяйственных обществах». Акционерное общество : в 5 кн. / Я. И. Функ. – Минск : Амалфея, 2008. – Кн. 2 : Создание и внутренняя природа. – 308 с.
3. О товарных биржах [Электронный ресурс] : Закон Респ. Беларусь от 5 янв. 2009 г. № 10-3 : в ред. Закона Респ. Беларусь от 8 июля 2015 г. № 284-3) // КонсультантПлюс. Беларусь. Технология 3000 / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2015.
4. Павлодский, Е. А. Правовое регулирование сделок на биржевом рынке / Е. А. Павлодский. – М. : Норма, 2012. – 143 с.
5. Семилютина, Н. Г. Биржевые сделки в современном гражданском праве / Н. Г. Семилютина // Журн. рос. права. – 2011. – № 6. – С. 5–15.
6. Петросян, Э. С. Правовое регулирование биржевых сделок (на примере фьючерсного контракта) : дис. ... канд. юрид. наук : 12.00.03 / Э. С. Петросян. – М., 2003. – 187 с.
7. Добрынин, Н. Г. Расчетно-клиринговая палата в системе правового регулирования сделок на российских товарных биржах : автореф. дис. ... д-ра юрид. наук : 12.00.03 / Н. Г. Добрынин – М., 1994. – 17 с.
8. Куракин, Р. С. Биржевые договоры : монография / Р. С. Куракин. – М. : Юрлитинформ, 2013. – 432 с.
9. Волков, А. Ф. Биржевое право / А. Ф. Волков. – СПб. : Общественная польза, 1905. – 264 с.
10. Судейкин, В. Т. Биржа и биржевые операции / В. Т. Судейкин. – СПб. : Тип. Сев. телеграф. агентства, 1892. – 112 с.
11. Филипов, Ю. Д. Биржа / Ю. Д. Филипов – СПб. : Тип. В. О. Кришбаума, 1912. – 201 с.
12. Шершеневич, Г. Ф. Курс торгового права / Г. Ф. Шершеневич. – СПб. : Бр. Башмаковы, 1908. – Т. 2: Товар. Торговые сделки. – 624 с.
13. Тарасов, Н. Б. Постатейный комментарий к Закону Республики Беларусь «О товарных биржах» от 13.03.1992 № 1516-ХІІ [Электронный ресурс] / Н. Б. Тарасов ; ОАО «Белорусская универсальная товарная биржа». – Минск, 2003. – Режим доступа: <http://www.butb.by/?page=47&id=186>. – Дата доступа: 21.05.2015.

Рукапіс паступіў у рэдакцыю 21.09.2015

Vashkevich S.V. General Characteristics of System of the Exchange Contracts on Commodity Exchange

In the article, the author analyzes the aggregate of exchange contracts, concluded by the organization and the conducting of trading at the commodity exchange. The author made the structuring of exchange contracts as elements of a single system and analyzed separate groups of exchange contracts. Because of the research, the author confirms the unified nature of the exchange deal made in the course of trading, and the contract, which is based on it.