

ПРАВО И ЭКОНОМИКА

ДОКУМЕНТЫ КОММЕНТАРИИ ПРАКТИКА

Издание Международного союза юристов

№ 9 (403) 2021

Информационно-аналитический, научный и научно-практический журнал по российскому законодательству для руководителей и юристов
Издается с февраля 1993 года
Выходит один раз в месяц

РЕДАКЦИЯ

ООО «Юридический Дом «Юстицинформ»

ГЛАВНЫЙ РЕДАКТОР

В.А. Вайпан

Проректор МГУ имени М.В. Ломоносова, профессор кафедры предпринимательского права юрфака МГУ, Почетный юрист города Москвы, доктор юридических наук

РЕДАКЦИОННАЯ КОЛЛЕГИЯ

С.А. Боголюбов

Зав. отделом аграрного, экологического и природоресурсного законодательства Института законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве РФ, доктор юридических наук, профессор

Е.П. Губин

Зав. кафедрой предпринимательского права Юридического факультета МГУ имени М.В. Ломоносова, доктор юридических наук, профессор, Заслуженный юрист РФ

Г. Добровичева

Декан Юридического факультета университета им. П.Й. Шафарика (Кошице, Словакия), доктор юридических наук

М.А. Егорова

Начальник Управления международного сотрудничества Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА), доктор юридических наук, профессор

С.Г. Еремин

Доцент кафедры «Государственное и муниципальное управление» Финансового университета при Правительстве РФ, кандидат юридических наук, доцент

М.Л. Захаров

Главный научный сотрудник Института законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве РФ, доктор юридических наук, профессор

Ф.Ю. Зеккер

Профессор Института энергетического права (Берлин), доктор юридических наук, доктор экономических наук

В.Б. Исаков

Заведующий кафедрой теории и истории права Факультета права НИУ «Высшая школа экономики», доктор юридических наук, профессор, Заслуженный юрист РФ

В.П. Колмогоров

Академик Международной академии информатизации и Международной транспортной академии, кандидат экономических наук

С.В. Кузнецов

Кандидат экономических наук

М. Ла Торре

Профессор юридического факультета Университета «Magna Græcia» (Катанзаро, Италия), доктор юридических наук

А.А. Требков

Председатель Международного союза юристов, кандидат юридических наук, Заслуженный юрист РФ

В.И. Чайка

Арбитр Международного коммерческого арбитражного суда при Торгово-промышленной палате РФ

Журнал зарегистрирован в Комитете РФ по печати:
№ 0110321 от 22.02.93 (ПИ № 77 – 11594 от 04.01.2002)
© ООО «Юридический Дом «Юстицинформ», 2021

СОДЕРЖАНИЕ

ГРАЖДАНСКОЕ И ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО

Общие вопросы

- 5 **Вайпан В.А.**
Создание новой правовой среды для цифрового развития транспорта
- 13 **Варданян Л.Р.**
Понятие инфраструктуры и инфраструктурных проектов: правовой аспект
- 19 **Щербакова Е.О.**
Доктрина существенного изменения обстоятельств в английском праве. Часть 2
- 24 **Стрембелев С.В., Ямщикова Д.С.**
Проблемы застройки земельных участков в зонах с особыми условиями использования территорий вблизи водных объектов

Цифровая экономика

- 35 **Белов В.А.**
Смарт-контракт: понятие, правовое регулирование, правоприменительная практика, потребительские отношения
- 42 **Захаркина А.В., Мартыанова Е.Ю.**
Смарт-контракты и блокчейн в правовой системе и доктрине Китая и России: сравнительно-правовое исследование

Несостоятельность/Банкротство

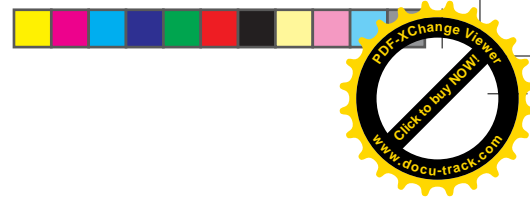
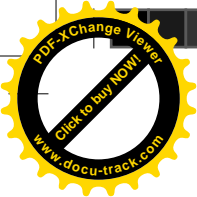
- 49 **Ходаковский А.П.**
О возможности признания контролирующим должника лицом юрисконсультов, консультантов по правовым вопросам и адвокатов с целью их привлечения к субсидиарной ответственности в рамках процедуры банкротства

Корпоративное право

- 54 **Демьянова М.В.**
Функции принципа добросовестности в корпоративном праве

Обязательства

- 60 **Плеханов Д.А.**
Договор конвертируемого займа как гарантия защиты интересов инвестора (анализ законопроекта № 972589-7)



УДК 347.7+34618+

Журнал включен ВАК при Минобрнауке России в Перечень рецензируемых научных изданий, в которых должны быть опубликованы основные научные результаты диссертаций на соискание ученой степени кандидата наук, на соискание ученой степени доктора наук

Журнал включен в РИНЦ
(Российский индекс научного цитирования)

ИЗДАТЕЛЬ И РЕДАКЦИЯ:

ООО «Юридический Дом «Юстицинформ»

Генеральный директор

Виталий Прошин

Заместитель главного редактора

Маргарита Леоненко

Редактор

Елизавета Касимова

Компьютерная верстка

Оксана Дегнер

Адрес редакции и издателя:

119607, г. Москва, ул. Лобачевского, д. 94, офис 7

Телефон: (495) 232-1242

E-mail: info@jusinf.ru, podpiska@jusinf.ru

<http://www.jusinf.ru>, <http://www.izdat-knigi.ru>.

РАЗМЕЩЕНИЕ РЕКЛАМЫ:

Телефон: (495) 232-1242

E-mail: reclama@jusinf.ru

РАСПРОСТРАНЕНИЕ И ПОДПИСКА:

Телефон: (495) 232-1242

E-mail: podpiska@jusinf.ru

Сдано в набор 01.09.2021.

Подписано в печать 30.09.2021.

Бум. офсетная № 1. Формат 60×84/8

Гарнитура «Журнальная». Печать офсетная

Печ. л. 10. Заказ

Отпечатано в типографии ООО «Принт-Формула»

г. Москва, 117437, ул. Профсоюзная, д. 104

www.print-formula.ru

Подписной индекс журнала

в каталоге агентства «Урал-Пресс» — 72260

Цена свободная

Журнал подготовлен с использованием информационно-правовой системы «КонсультантПлюс»

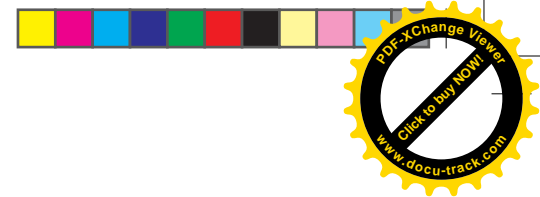
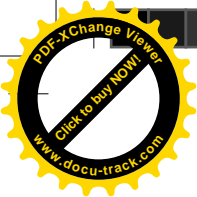
Количество экземпляров журнала, поступающих в розницу, ограничено

При использовании опубликованных материалов журнала ссылка на «Право и экономика» обязательна. Перепечатка допускается только по согласованию с редакцией. Точка зрения редакции не всегда совпадает с точкой зрения авторов публикаций. Ответственность за достоверность информации в рекламных объявлениях несут рекламодатели.

ФИНАНСЫ И НАЛОГИ

- 66 **Михеева И.Е.**
Альтернативные способы правового регулирования способов идентификации клиентов
- 71 **Сарнаков И.В., Рябинина Е.В.**
К вопросу о трактовке производного финансового инструмента
- 75 **Чиклаев Р.В.**
Инвариантность в научной теории финансового инструмента





LAW AND ECONOMICS

Documents Comments Practice

International Union of Lawyers edition

№ 9 (403) 2021

Scientific and practical journal about the Russian legislation
for managers and lawyers
Published since February 1993
Monthly edition

PUBLISHING HOUSE

«Yuridicheskiy Dom «Yustitsinform» Ltd.

EDITOR IN CHIEF

V.A. Vaypan

Vice-rector MSU; Professor of the Department business law of the MSU Law
Faculty, Honorary Lawyer of Moscow, Doctor of Law

EDITORIAL BOARD

S.A. Bogolubov

Head of the Department of Agrarian, Ecological and Natural resources
legislation at the Institute of Legislation and Comparative Law by the
Government of Russian Federation; Doctor of Law; Professor

E.P. Gubin

Head of the Department of business law, Law Faculty, MSU; Doctor of Law;
Professor; Merited Lawyer of the Russian Federation

G. Dobrovicova

Dean, Law Faculty, University of Pavel Josef Safarik (Košice, Slovakia),
Doctor of Law; Professor

M.A. Egorova

Head of the Department of International Cooperation of Kutafin Moscow
State Law University (MSAL); Doctor of Law; Professor

S.G. Yeriomin

Associate Professor of the Department of State and Municipal Management,
Financial University under the Government of the Russian Federation, PhD in
Law, Associate Professor

M.L. Zakharov

Principal Research Scientist, Institute of Legislation and Comparative Law by
the Government of Russian Federation; Doctor of Law; Professor

F. J. Säcker

Professor, Institute of Energy Law (Berlin), Doctor of Law, Doctor of
Economy

V.B. Isakov

Head of the Department of law Theory and History, Law Faculty, National
Research University Higher School of Economics; Doctor of Law; Professor;
Merited Lawyer of the Russian Federation

V.P. Kolmogorov

Academician, International Informatization Academy and the International
Transport Academy; PhD in Economy

S.V. Kuznetsov

PhD in Economy

M. La Torre

Professor at the Department of Law, Universita di Catanzaro (Italy), Law
School of the University of Hull (United Kingdom), Doctor of Law; Professor

A.A. Trebkov

Head of the International Union of Lawyers; PhD in Law; Merited Lawyer of
the Russian Federation

V.I. Chaika

Arbitrator of the International Commercial Arbitration Court by the Chamber
of Commerce and Industry, Russian Federation

The journal is registered in the Press Committee of Russia:
Certificate № 0110321 from 22.02.93 (ПИ № 77 – 11594
от 04.01.2002)

© «Yuridicheskiy Dom «Yustitsinform» Ltd. 2021

SUMMARY

CIVIL AND COMMERCIAL LAW

General issues

- 5 Viktor A. Vaypan**
Creating a new legal framework for the digital
development of transport
- 13 Lavrent R. Vardanyan**
The concept of infrastructure and infrastructure
projects: legal aspect
- 19 Ekaterina O. Scherbakova**
The doctrine of substantial change in circumstances
in English law. Part 2
- 24 Sergey V. Strembelev,
Darya S. Yamschikova**
Issues of land development in use-restricted zones
near water bodies

Digital economy

- 35 Valeriy A. Belov**
Smart contract: concept, legal regulation, law
enforcement practice, consumer relations
- 42 Anna V. Zakharkina,
Elizabeth Y. Martyanova**
Smart Contracts and Blockchain in the Legal System
and Doctrine of China and Russia: Comparative Legal
Research

Bankruptcy

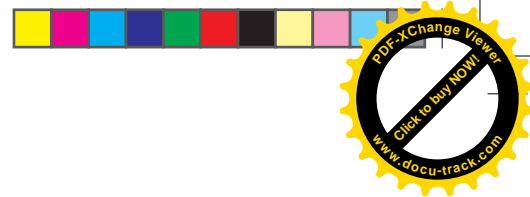
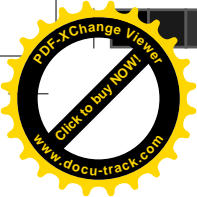
- 49 Andrey P. Khodakovsky**
On the possibility of recognizing as the controlling
person of the debtor lawyers, legal consultants and
advocates in order to bring to subsidiary liability in
the framework of bankruptcy proceedings

Corporate law

- 54 Maria V. Demianova**
Functions of the principle of good faith in corporate
law

Obligations

- 60 Denis A. Plekhanov**
Convertible loan agreement as a guarantee of
protecting the interests of an investor (analysis of draft
law № 972589-7)



УДК 347.7+34618+

Higher Attestation Commission under the Ministry of Education and Science of Russia has included the journal in the List of peer-reviewed scientific publications which must include basic scientific results of dissertations on competition scientific degrees (PhD).

The journal is included in RSCI
(Russian Science Citation Index)

EDITOR AND PUBLISHER:

«Yuridicheskiy Dom «Yustitsinform» Ltd.

General Director

Vitaliy Proshin

Deputy editor-in-chief

Margarita Leonenko

Editor

Elizaveta Kasimova

Desktop publishing

Oksana Degner

CONTACTS OF THE PUBLISHING HOUSE, THE PUBLISHER AND DISTRIBUTOR:

«Yuridicheskiy Dom «Yustitsinform» Ltd.

Lobachevsky street, building 94, office 7 Moscow,
119607.

Phone /Fax: +7 (495) 232-12-42

E-mail: info@jusinf.ru

Subscription: podpiska@jusinf.ru

If you want to publish an article email it to:

red@jusinf.ru

If you want to put your advertisement in the journal

email to: reclama@jusinf.ru

Website: http://www.jusinf.ru.

Put in a set 01.09.2021.

Passed for printing 30.09.2021.

Offset paper. Format 60x84/8

Offset printing. Printed sheets 10.

PRINTED BY

«Print-Formula» Ltd.

Profsoyuznaya street, building 104, Moscow, 117437

Subscription index of the journal in the catalogue of Agency

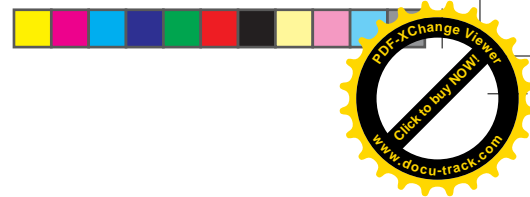
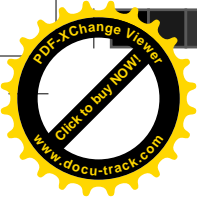
«Ural-Press» — 72260

When using the journal content the reference to the «Law and Economics» is required. Reprinting is allowed only in agreement with the editors. Editorial point of view does not always coincide with the authors of publications. The editors are not responsible for the reliability of the information in the advertising materials.

FINANCES AND TAXES

- 66 Irina E. Mikheeva**
Alternative ways of legal regulation of customer identification methods
- 71 Igor' V. Sarnakov, Elena V. Ryabinina**
Regarding the interpretation of a derivative financial instrument
- 75 Roman V. Chikulaev**
Invariance in the scientific theory of a financial instrument





Роман ЧИКУЛАЕВ

УДК 347
Шифр ВАК 12.00.03

ИНВАРИАНТНОСТЬ В НАУЧНОЙ ТЕОРИИ ФИНАНСОВОГО ИНСТРУМЕНТА

Опираясь на положения современной научной философии, выскажем гипотезу относительно того, что имманентным признаком развития правовой системы является многовариантность, выступающая терминологической бинарной антитезой инвариантности. Нельзя не заметить, что многовариантность является широко распространенным и практико-ориентированным в употребительном значении термином.

Очевидно, «единство и борьба» многовариантности и инвариантности являются одним из проявлений философской, да и наверное, общенаучной категории сложности, догматическое развитие которой применительно к общественным формам материи конца XX в.—начала XXI в. получило импульс благодаря трудам профессора И.С. Утробина. В частности, ученый писал о концепции «...единого закономерного мирового процесса...», основанной на «...понимании мира как усложняющегося, бесконечно восходящего от низшего к высшему...». Также в системе взглядов И.С. Утробина: «...Усложнение все с большей степенью полноты выражает ведущий способ бытия материального мира...»[1, С. 6–7].

Почти все общественно-экономические явления, по крайней мере в их внешнем выражении, предстают многовариантными. Таковы, к примеру, прогнозы развития финансовых рынков, новые разновидности инвестиционно-финансовых ин-

струментов, постоянно обновляемые объекты гражданских прав, включая, ценные бумаги, отдельные виды прав и т.п., чье появление и последовательное внедрение в законодательство объективируется материально-экономическими потребностями.

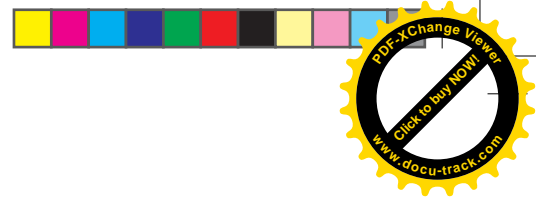
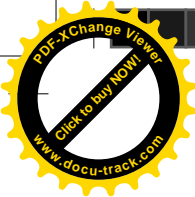
Так в Гражданском кодексе Российской Федерации (ГК РФ) от 1994 г. изначально были закреплены лишь объекты гражданских прав как общее родовое понятие и ценные бумаги как их вид. При этом выделенные в ст. 149 прежней редакции ГК РФ бездокументарные ценные бумаги можно было рассматривать как подвид собственно ценных бумаг, конституированных исключительно как «документы». В дальнейшем в 2013 г. в ГК РФ были внесены изменения¹, существенно усложнившие вариативный критерий характеристики объекта. Если ранее ценная бумага в онтологическом аспекте могла существовать и объективировалась лишь как единый объект — документ, из которого мог быть выделен подвид «бездокумен-

тарная ценная бумага» и лишь по признаку формы (фиксации прав), то изменения от 2013 г., как следствие диалектического развития объекта, повлекли возникновение двух самостоятельных формально-видовых конструкций: документарной и бездокументарной ценной бумаги (на что прямо указывает норма части первой и части второй п. 1 ст. 142 ГК РФ, а также параграфы второй и третий Главы 7 ГК РФ соответственно).

Однако помимо вариативности вида и формы, в отмеченных изменениях наблюдается появление нового варианта объекта гражданских прав. Так, если ранее ценная бумага мыслилась исключительно как документ-вещь, а бездокументарная ценная бумага специально не характеризовалась никак, оставаясь своего рода «исключением, подтверждающим правило», и будучи инструментарным способом фиксации прав, то в своем вариативном развитии сущность объекта мультиплицировалась. Таким образом, ценная бумага стала не толь-

¹ Федеральный закон от 2 июля 2013 г. № 142-ФЗ «О внесении изменений в подраздел 3 раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации». Рос. газета. 2013, 05 июля.





Чиклаев Роман Владимирович

Доцент кафедры предпринимательского права, гражданского и арбитражного процесса Пермского государственного национального исследовательского университета, доцент кафедры организации аграрного производства Пермского государственного аграрно-технологического университета им. Академика Д.Н. Прянишникова», адвокат Адвокатской палаты Пермского края, кандидат юридических наук, кандидат экономических наук, доцент.

ко документом, а также вещь (документарная ценная бумага — часть первая п. 1 ст. 142 ГК РФ, ст. 128 ГК РФ соответственно), но и «обязательственным и иным» правом, а также имущественным правом (бездокументарная ценная бумага — часть вторая п. 1 ст. 142 ГК РФ, ст. 128 ГК РФ соответственно).

Диалектическая вариативность объекта проявилась с внесением очередных изменений в ГК РФ от 2019 г.², а именно с закреплением в законе принципиально нового и ранее вообще неизвестного цивилистике термина «цифровые права» (ст. 141.1 ГК РФ). С формально-логических позиций, объем понятия «цифровое право» в той форме, которая закреплена нормой закона, можно признать сходным до степени тождества либо, в зависимости от интерпретационного толкования, до степени возможного смешения с понятием «бездокументарная ценная бумага». При этом цифровые права включены в состав имущественных прав в диспозиции нормы ст. 128 ГК РФ наряду с бездокументарными ценными бумагами и безличными денежными средствами, однако не характеризуются как конъюнктивно «обязательственное и иное» право, по аналогии с нормой части второй п. 1 ст. 142 ГК РФ о бездокументарной ценной бумаге.

Идея многовариантности развития правового объекта корреспондирует идее многовариантности общества. Так Э. Тоффлер[2] в своей широко известной концепции волнового социального развития приходит к выводу о многовариантности социума, находящей выражение в типологии общественных систем (присваивающее (первобытное), аграрное (традицион-

ное, доиндустриальное), индустриальное, информационное (постиндустриальное)).

В то же время сохраняет актуальность вопрос о соотношении многовариантности и противоположного ему понятия инвариантности, в общем смысле подразумевающим антиизменчивость, устойчивость к вариативности. Относимая к психологии характеристика инвариантности, приводимая в Философском энциклопедическом словаре[3], может быть экстраполирована на систему правового регулирования, основным объектом которой также выступают общественные отношения. А именно: «...инвариантность выражает общность важнейших аспектов ряда восприятий одного и того же объекта различными познающими субъектами. Составляя объективное содержание этих восприятий, инвариантность служит основой адекватного отражения сущности объекта».

Таким образом, в фокусе общенаучных, философских начал цивилистики лежит вопрос о том, к какому состоянию стремится система норм о правовом статусе объекта: либо объект гражданских прав онтологически в целом статичен и развивается лишь в многообразии форм (например, формально-видовая типология ценных бумаг — на предъявителя, именная, ордерная), либо объект всегда диалектически подвижен, его онтологическая статика является временной и длится лишь до очередного качественного изменения сущности объекта, приводящего к его дроблению, появлению наряду с ним новых объектов с имманентными свойствами (например, производные финансовые инструменты, цифровые пра-

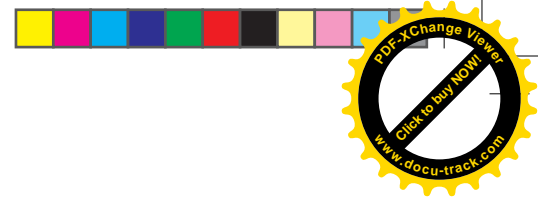
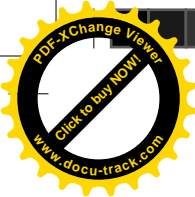
ва, хотя и возникшие на основе идеальной конструкции ценной бумаги, но приобретшие исключительные признаки нового объекта). В позитивном праве вопрос соотношения многовариантности и инвариантности отражается в сложном сочетании правовых норм и нормативных актов, которые, следуя принципу системности, выстраиваются в определенные группы, либо конкретизирующие объект регулирования, либо устанавливающие в конечном итоге новые юридические конструкции.

По мнению М.Ю. Челышева [4, С. 11–12], система межотраслевых связей гражданского права находится в динамическом состоянии, ... а также системы внутриотраслевых и межотраслевых связей гражданского права изменчивы исторически. В свою очередь, К. Поппер рассматривал инвариантность, в том числе как ориентир человеческого познания [5, С. 676, 696].

Мы склонны в наибольшей степени считать систему права более вариативной, чем инвариантной, что объективно обеспечивает гибкость и, одновременно как следствие, устойчивость такой системы в условиях меняющегося мира, экономических колебаний, финансовых кризисов и т.п. В то же время в отраслевом аспекте, для гражданского и предпринимательского права характерна инвариантная сохраняемость основных объектов регулирования, а многовариантный характер скорее имеет форма права, поскольку законодательство не может не отражать изменчивость потребностей социально-экономического базиса. Нужно учитывать, что процесс, в том числе процесс развития, в том числе научно-технического, не всегда приводит к позитивному

2 Федеральный закон от 18 марта 2019 № 34-ФЗ «О внесении изменений в части первую, вторую и статью 1124 части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации». Рос.газета. 2019, 20 марта.





овещественному результату. Так И.С. Утробин приводит яркий пример еще из советского прошлого: «...Повсеместное внедрение автоматизированных систем управления (АСУ) и информационно-поисковых систем (ИПС) в 60–70-е гг. произошло одновременно со снижением темпов роста национального дохода и производительности труда в народном хозяйстве страны...» [6, С. 114]. Поскольку в развитии, как правило, появляются и новые объектные формы, их «итоговое» количество не всегда будет означать качество главного предмета развития.

Наконец, рассуждая о соотношении признаков вариативности, считаем необходимым в качестве своего рода ограничителя и ориентира рассматривать критерий истинности норм права, которые должны быть адекватны объекту регулирования вне зависимости от степени изменчивости последнего. Так, в своем докторском диссертационном исследовании, посвященном истинности норм права (1990 г.) В.М. Баранов склонен связывать истинность с юридической практикой в условиях прогрессивной динамики правоприменения [7, С. 6–11]. Очевидно, что для такого подхода могут быть усмотрены объяснения, в том числе один из постулатов материалистической диалектики «практика — критерий истины». Вместе с тем необходимо учитывать, что юридическая, а в особенности правоприменительная, а в еще большей особенности современная судебная практика могут оказаться порочными в силу причин разного рода (от слабой квалификации «правоприменителей» до фактов злоупотреблений и коррупции). Тем самым, господствующим критерием истинности правовой нормы, которая всегда рождается в стерильных условиях законотворчества и отражает идеальное представление об объекте, не отягощенное превратностями «правоприменительной практики», такая практика служить в полной мере не может.

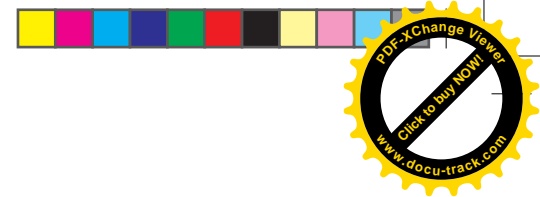
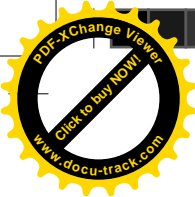
В аспекте правовой конструкции финансового инструмента в современных условиях служащей объектом непосредственного правового воздействия при усиленном внимании законодателя, выскажем предположение о возможности и истинности не одного, а нескольких различных путей развития системы юридических методов регулирования объекта, что означает возможность альтернативного формирования механизма правового регулирования соответствующего объектного отношения. В проекции на систему национального права и законодательства можно заметить, что приблизительно на рубеже 2013–2015 гг. все четче стала проявляться проблема выбора правовых методов регулирования группы взаимосвязанных отношений по поводу гражданского оборота финансовых инструментов, с их последующим закреплением в законе. Отмеченная ситуация связана с позитивно-правовой реализацией доктринальных цивилистических концепций ценной бумаги, прежде всего при внесении изменений в ГК РФ в 2013 г., на фоне динамики законодательства о финансовых рынках, которому присущи более утилитарный характер, концентрация на стыке права и экономики, перманентно конкурирующие частные и публичные регуляторные методы.

Одновременно закрепление легального понятия «финансовый инструмент», имевшее место в 2009 г. в Федеральном законе «О рынке ценных бумаг», а ранее уже отраженное в налоговом законодательстве и подзаконных правовых актах, обусловило также и конкурентное взаимовлияние основных терминов: собственно «ценной бумаги» и поглотившего его «финансового инструмента». Представляется, что в таких условиях развитие элементов механизма правового регулирования отношений финансового рынка в России может идти различными путями, каждый из которых можно признать истинным в научно-философском значении

с позиций некоторых заранее заданных прогнозных критериев. В числе таковых критериев: эффективность юридического воздействия, обеспечение максимальных финансово-рыночных показателей, сокращение числа правонарушений, повышение степени правовой защищенности субъектов и др. Экономическое законодательство и право развиваются скачкообразно, реагируя на новые финансовые, рыночные явления. Как справедливо замечают А.В. Габов и И.А. Хаванова: «...Цифровизация — один из наиболее серьезных вызовов для права...», также обращая внимание на «рыхлый» и плохо структурированный характер инвестиционного законодательства, в которое с тем или иным успехом внедряются механизмы инвестиционных платформ и «порожденных» этим новых финансовых инструментов, ценных бумаг (цифровые свидетельства). Справедлива и другая мысль о логике развития отношений «...в новой технологической реальности: движение права от строгих форм к более условным «техно»-конструкциям, когда форма реализации («с использованием инвестиционных платформ») становится двигателем правового обособления отношений по инвестированию. Следующим пунктом на данном пути является «техно-правовое» регулирование, которое в настоящее время наиболее явно выражено феноменом смарт-контрактов...» [8].

Финансовый инструмент как феномен существует объективно. Вопрос может заключаться лишь в том, в какой плоскости мы рассматриваем этот феномен: как многообразие форм проявления единой сущности или как вариативно изменяющийся объект, способный по принципу клетки делиться на все новые и новые субстанции. Возникнув как особый объект экономических и юридических отношений, финансовый инструмент именовался по-разному (обычно — наименования применялись к конкретному предмету, например, вексель,





облигация, ассигнация, обязательство, серия, закладная и т.п.), изначально выполняя роль и расчетных, и денежных, и обязательственных, и договорных конструкций. Впоследствии все четче стали выделяться отдельные классы: деньги, ценные бумаги, производные (срочные, биржевые) инструменты. Дальнейшее развитие привело к усложнению уже внутриклассовых форм, появлению подклассов. Так появились наличные и безналичные деньги, документарные и бездокументарные ценные бумаги, самые разнообразные деривативы и продукты финансового рынка, занимающие промежуточное положение между договорами и объектами гражданских прав. В современных условиях, благодаря трансформации в электронный формат («цифровизации»), многие инструменты вновь утратили формальную определенность, стали «перетекать» из одной формы в другую. Цифровые инструменты играют роль и ценных бумаг, и электронных «денег», и объектов финансовых инвестиций («койны», «токены», права, учтенные в распределенных реестрах и т.д.).

В самом общем виде классификацию отечественных финансовых инструментов можно представить так.

Класс А. Финансовые инструменты, законодательно признаваемые ценными бумагами: Двойное складское свидетельство, Складское свидетельство, Залоговое свидетельство (Варрант), Простое складское свидетельство, Коносамент, Закладная, Электронная закладная, Чек, Вексель, Депозитный сертификат, Сберегательный сертификат, Облигация, Ипотечный сертификат участия, Инвестиционный пай Паевого инвестиционного фонда (ПИФ), Клиринговый сертификат участия, Опцион эмитента, Российская депозитарная расписка, Акция, Цифровое свидетельство, Государственные и муниципальные ценные бумаги («в виде облигаций»), Целевые долговые обя-

зательства Российской Федерации, Ценные бумаги иностранных эмитентов (Иностранные финансовые инструменты).

Класс Б. Финансовые инструменты, именуемые в законодательстве как «производные»: Опционный договор, Фьючерсный договор, Форвардный договор, Своп-договор, смешанные и не поименованные в законодательстве договоры, признаваемые производным финансовым инструментом.

Класс В. Цифровые объекты: Цифровые права, Цифровые финансовые активы, Цифровая валюта, Утилитарные цифровые права.

Класс Г. Денежные (расчетные) финансовые инструменты: I. Фиатные (государственные, фидуциарные) деньги:

1) Валюта Российской Федерации (Рубль), в том числе: Наличные деньги (банкноты, монеты), Безналичные деньги (информационные записи на счетах Центрального банка и кредитных организаций), Электронные денежные средства (кодированные информационные записи в платежных системах), Цифровой Рубль (кодированные информационные записи в платежных системах, администрируемых Центральным банком)³;

2) Валютные ценности, в том числе: Иностранные наличные деньги (банкноты, казначейские билеты, монеты), Иностранные безналичные деньги (информационные записи на счетах российских и зарубежных кредитных организаций), Дорожные и иные чеки (наличные документы, имеющие денежное выражение).

II. Нефиатные (частные, электронные) деньги:

1) Легализованные цифровые валюты (информационные записи в распределенных реестрах, тем или иным способом администрируемые со стороны государства);

2) Нелегализованные цифровые валюты (криптовалюты, «койны») (автогенерируемые коды («токены») в распреде-

ленных реестрах, никак не администрируемые со стороны государства, в отношении которых никакие лица не несут никаких обязательств).

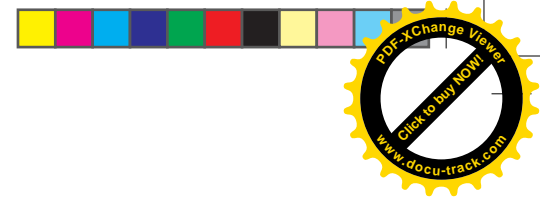
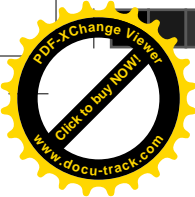
Итак, финансовый инструмент как феномен постоянно демонстрирует способность к мультипликации сущности и многообразию внешних форм, характеристика и классификации которых лежат, скорее, в плоскости умозрительных конструкций. В качестве основных путей развития наших представлений о феномене угадываются такие:

1) Формирование единой доктринальной концепции финансового инструмента, включающего в себя как ценные бумаги, так и производные, а также и иные финансовые инструменты, с последовательным закреплением в законе позитивной формы такой концепции по каждой разновидности финансового инструмента. Основные черты такого варианта просматриваются в современном законодательстве, в легальной дефиниции финансового инструмента, дихотомически включающего два элемента: ценные бумаги и производные финансовые инструменты. Однако теоретическая база единой теории финансового инструмента пока не сформирована.

2) Параллельное развитие концепций ценной бумаги, производного и прочих финансовых инструментов, не смыкаемых на теоретическом уровне в единое понятие инструмента собственно финансового. Такая тенденция возможна, если действующее законодательство сохранится в неизменном виде и не будет дополнено нормами, конкретизирующими финансовый инструмент как единый институт.

3) Утилитарно ориентированное нормотворчество, при котором новые нормы закона будут приняты для различных видов, классов, типов, катего-

3 См.: Цифровой рубль: Доклад для общественных консультаций (октябрь 2020 года) (утв. Банком России). Документ опубликован не был. Официальный интернет-сайт Банка России URL:www.cbr.ru. (12.05.2021).



рий, разновидностей ценных бумаг, а также и для различного рода иных инструментов, являющихся финансовыми в современном легальном понимании или сходными с ними, в том числе пока не известными праву. При таком варианте развития теряет смысл сама постановка вопроса о единой концепции финансового инструмента, а соответствующее понятие может быть исключено из закона или использоваться ограниченно по мере ситуативной потребности.

- 4) Иные варианты, являющиеся комбинациями трех вышеуказанных, которые могут иметь место, будучи зависимы от многочисленных факторов таких как: динамика доктрины гражданского права, в том числе имплементация новых институтов из других правовых семей, развитие национальных систем финансового рынка (банковской, платежной и др.), экономические потребности в качественно новых продуктах, сходных с нынешними финансовыми инструментами, с закреплением их дефиниций в законе, влияние публично-правового элемента, в том числе изменение в механизмах регулирования финансовых рынков, регуляторное воздействие Банка России, иных уполномоченных органов и т.п.

БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК

1. Утробин И.С. Проблема сложности в теории и практике. Избранные труды. Пермь. Изд-во ПГУ, ПСИ, ПССГК. 2003. 252 с.
2. Toffler A. The Third Wave: The Classic Study of Tomorrow. NY. 1980.
3. Философский энциклопедический словарь. М.: Советская

энциклопедия. Гл. редакция: Л.Ф. Ильичёв, П.Н. Федосеев, С.М. Ковалёв, В.Г. Панов. 1983. 840 с.

4. Чельшев М.Ю. Система межотраслевых связей гражданского права: цивилистическое исследование. Дисс. ... д-ра юрид. наук. Казань. 2009.

5. Поппер К. За пределами поиска инвариантов (пер. с англ. Н.Ф. Овчинникова). ВИИЕиТ. 2002. № 4. С. 674–702.

6. Утробин И.С. Сложность, развитие, научно-технический прогресс. Иркутск. Изд-во Иркут. Ун-та. 1991. 160 с.

7. Баранов В.М. Истинность норм советского права: Проблемы теории и практики. Дисс... д-ра юрид. наук. М. 1990.

8. Габов А.В., Хаванова И.А. Краудфандинг: законодательное оформление web-модели финансирования в контексте правовой доктрины и зарубежного опыта. Вестник Пермского университета. Юридические науки. 2020. Вып. 47. С. 28–44.

Чикולהв Р.В. Инвариантность в научной теории финансового инструмента

Roman V. Chikulaev Invariance in the scientific theory of a financial instrument

АННОТАЦИЯ

Развитие правовой системы современной России, в том числе гражданского, предпринимательского права, должно основываться на общенаучном философском базисе. Среди прочих оснований можно выделить один из ключевых вопросов — о вариативности (инвариантности) развития правовых конструкций и их законодательных форм. Финансовый инструмент как сложносоставной объект сконструирован в современной нормативной базе по принципу суммирования составляющих его элементов. Правовая теория финансового инструмента находится в стадии разработки

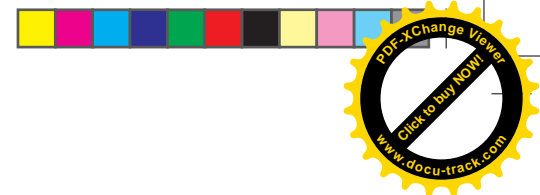
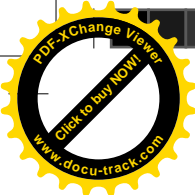
и представляет собой отдельную научную проблему. В том числе возникает альтернатива многовариантного или инвариантного подхода к объяснению самой конструкции объекта. Это обуславливает множественность вариаций и трендов законодательного регулирования объектных отношений при сохранении их соответствия критерию истинности.

ABSTRACT

The development of legal system in modern-day Russia, including civil and business law should be based on a general scientific and philosophic basis. One of the key issues can be distinguished among others — regarding the variability (invariance) of the development of statutory concepts and their legislative forms. A financial instrument as a complex object is elaborated in a current regulatory framework according to the principle of summing up its constituent elements. The legal theory of a financial instrument is under development and represents a separate scientific challenge. As well, there is an alternative of a multivariant or invariant approach to explaining the construction of the object itself. This leads to a multiplicity of variations and trends in the legislative regulation of object relations while maintaining their compliance with the truth criterion.

Ключевые слова: финансовые инструменты, ценные бумаги, многовариантность, инвариантность, правовая природа, правовая конструкция, философские начала.

Keywords: financial instruments, securities, multivariance, invariance, legal nature, statutory concept, philosophical principles.



УВАЖАЕМЫЕ АВТОРЫ!

направляйте ваши материалы в редакцию журнала «Право и экономика» по адресу: 119607, г. Москва, ул. Лобачевского, д. 94, офис 7, Юридический Дом «Юстицинформ», тел. (495) 232-1242 E-mail: red@jusinf.ru

В журнале публикуются научные и научно-практические материалы, содержащие комментарии к действующему законодательству и рекомендации по его применению, анализ текущих изменений в нормативные акты, аналитические статьи по толкованию законодательства и правоприменительной деятельности, обзоры судебной практики, ответы на актуальные правовые вопросы. Монографические материалы размещаются в рубрике «Научное обозрение».

Статьи принимаются в электронном виде на любых носителях или по электронной почте (red@jusinf.ru) в любом текстовом формате (.txt, .doc, .rtf), объемом до 0,75 авт. л. (до 30 тыс. знаков), со ссылками в тексте на точные реквизиты используемых нормативных актов и решений судебных органов. Распечатка не обязательна. Присланные рукописи и электронные носители не возвращаются. Принятые к публикации рукописи рецензируются. В случае отказа в публикации статьи редакция направляет автору мотивированный отказ.

В целях обеспечения включения информации в систему Российского индекса научного цитирования к статье обязательно прилагаются: название статьи на английском языке; Аннотация, ключевые слова, списки пристатейной литературы (по ГОСТ Р 7.0.5—2008) на русском и английском языках; полная информация об авторе, в том числе фамилия, имя, отчество, должность, ученая степень или звание, почтовый адрес, телефон, публикации автора, научные интересы и т.п.

Журнал «Право и экономика» издается в бумажном и электронном видах, в том числе размещается на компакт-дисках, в основных информационно-поисковых системах и Интернете. В связи с этим с автором материалов заключается авторский договор о передаче исключительных прав на произведение, включая его распространение в электронном виде. Автору выплачивается авторский гонорар в соответствии со ставками, действующими в данный момент в редакции.

От рукописи — к книге

ЮРИДИЧЕСКИЙ ДОМ «ЮСТИЦИНФОРМ» —



лауреат Высшей юридической премии «Фемида» в номинации «Право и СМИ» (за значительный вклад в развитие российских средств массовой информации и повышение информированности общества о деятельности арбитражной системы)

лауреат Национальной премии «Открытая книга России» в номинации «Издательство» (за активное участие в развитии единого электронного библиотечного пространства России)



Уважаемые авторы!

Издательство «Юридический Дом «Юстицинформ», обладающее богатым опытом издания книг, брошюр и журналов, предлагает Вам быстро и качественно издать свое произведение в любом полиграфическом исполнении и любым тиражом. Сотрудники издательства внимательно отнесутся к Вашей рукописи, профессионально подготовят ее к печати, а также окажут содействие в распространении.

С предложениями просьба обращаться

по тел. (495) 232-1242
e-mail: avtor@jusinf.ru