

ПРИ ПОДДЕРЖКЕ ГУБЕРНАТОРА ПЕРМСКОГО КРАЯ

Пермский государственный национальный исследовательский университет
Юридический факультет

Общероссийская общественная организация
«Ассоциация юристов России»

Издательство «Статут»

Региональная общественная организация
«Пермское землячество»

Семнадцатый арбитражный апелляционный суд

Пермский краевой суд

Арбитражный суд Пермского края

Следственное управление Следственного комитета РФ по Пермскому краю

Уполномоченный по правам человека в Пермском крае

Нотариальная палата Пермского края

VIII ПЕРМСКИЙ КОНГРЕСС

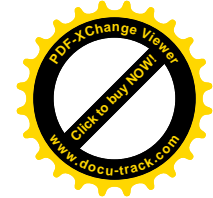
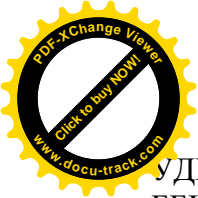
У Ч Е Н Ы Х - Ю Р И С Т О В

МЕЖРЕГИОНАЛЬНЫЙ РОССИЙСКИЙ ФОРУМ
КЛАССИЧЕСКОЙ ЮРИДИЧЕСКОЙ УНИВЕРСИТЕТСКОЙ НАУКИ



permcongress.com

Пермь, 20–21 октября 2017 г.



УДК 34: 061.3
ББК 67
В78

Восьмой пермский конгресс ученых-юристов: сб. науч. ст. / отв.
В78 ред. В. Г. Голубцов; О. А. Кузнецова; Перм. гос. нац. исслед. ун-т. –
Пермь, 2017. – 318 с.

ISBN 978-5-7944-2971-8

В сборнике публикуются научные статьи участников ежегодной научно-практической конференции, проведенной юридическим факультетом Пермского государственного национального исследовательского университета. Исследуются актуальные проблемы теории государства и права, конституционного, гражданского, предпринимательского, трудового, уголовного, финансового права и ряда других отраслей.

Издание предназначено для научных и практических работников.

УДК 34: 061.3
ББК 67

*Печатается по решению редакционно-издательского совета
Пермского государственного национального исследовательского университета*

Генеральный информационный партнер – Первый пермский правовой портал
Информационный партнер – газета «Клуб юристов»

Благодарим за участие в организации конференции

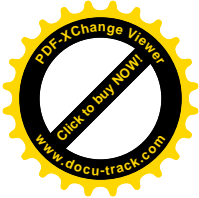
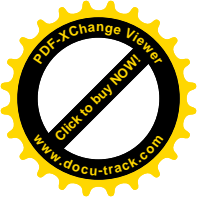
ООО «Пермская финансово-производственная группа», санаторий «Демидково»,
ООО «ЛУКОЙЛ-Пермнефтеоргсинтез», ООО «ЛУКОЙЛ-ПЕРМЬ», группу компаний
«Финансовый Дом», ПАО «Метафракс», ПАО «Уралкалий», ООО «Юкей», группу
компаний «Налоги и право», ООО «ЮС ЦИВИЛЕ», ПАО «Соликамскбумпром»,
АО «Телеком Плюс», ООО «Информационные решения»,
Попечительский Фонд Пермского университета

Редакционная коллегия:

*Г. Я. Борисевич, Л. В. Боровых, Ю. В. Васильева, В. Г. Голубцов (отв. ред.),
З. П. Замаева, Д. Н. Круглов, О. А. Кузнецова (отв. ред.), Т. Е. Логинова,
С. Г. Михайлов, А. С. Телегин, Т. В. Шершень*

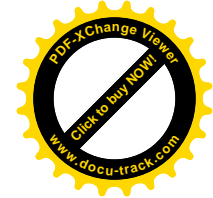
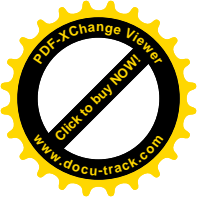
ISBN 978-5-7944-2971-8

© ПГНИУ, 2017

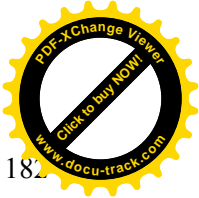
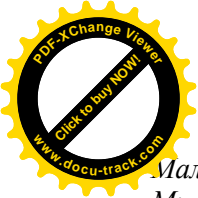


Содержание

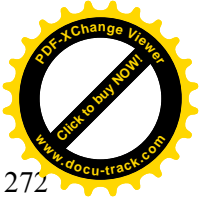
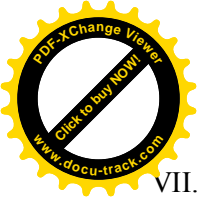
I. ТЕОРИЯ И ИСТОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА	7
<i>Беляев М. А.</i> К вопросу о скрытой иррациональности правовой системы	7
<i>Борцов А. В.</i> О соотношении «юридических препятствий» со смежными правовыми понятиями и категориями	9
<i>Зинковский М. А.</i> К вопросу о юридических ограничениях электронных технологий в современной России	12
<i>Логинова Т. Е.</i> Система доказательств по Каролине 1532 г.	14
<i>Матевосова Е. К.</i> Правокультурное пространство «кочующих правовых семей»	17
<i>Поляков С. Б.</i> Выявление правоприменительной политики	19
<i>Самылов И. В.</i> Проблемы правосубъектности этнических сообществ	21
<i>Чилькина К. В.</i> Элементы социального государства в немецком праве начала XX в.	24
II. КОНСТИТУЦИОННОЕ, МУНИЦИПАЛЬНОЕ, АДМИНИСТРАТИВНОЕ И ФИНАНСОВОЕ ПРАВО	28
<i>Авдеев Д. А.</i> Российский монархизм как основа государственного управления	28
<i>Аристов Е. В.</i> Интерпретации содержания принципа социальности государства в правовых позициях Верховного суда Японии	31
<i>Бобров А. М.</i> Равенство (неравенство) сторон внутриведомственных административно-юрисдикционных правоотношений	33
<i>Иванова О. А.</i> Аспекты административно-юрисдикционной деятельности управления Росреестра по Пермскому краю	36
<i>Кашуро О. А.</i> Модель государственного управления в сфере спорта в Индии: опыт авторской оценки и описания	38
<i>Лебедев А. А.</i> Анализ мнения члена экспертного совета ТПП России М. Л. Хвалибова о состоянии взаимодействия налогоплательщиков и налоговых органов	40
<i>Понкин И. В.</i> Принцип справедливости публичного управления	43
<i>Ромашов П. А.</i> К вопросу о новом виде (варианте) итогового решения Конституционного суда Российской Федерации	45
<i>Сиволяс А. В.</i> Юридическая ответственность политических партий (зарубежный опыт)	49
<i>Скоробогатов А. В.</i> Естественн-правовая теория как доктринальная основа защиты прав человека	52
<i>Телегин А. С.</i> Правовой институт государственной службы	54
<i>Худолей Д. М.</i> Плюсы и минусы преференциального голосования	56
<i>Худолей К. М.</i> К вопросу об иерархии конституционных ценностей в странах СНГ и Балтии ...	58
<i>Эктумаев А. Б.</i> Некоторые аспекты соотношения свободы совести и свободы слова	61
III. ГРАЖДАНСКОЕ, СЕМЕЙНОЕ И ЖИЛИЩНОЕ ПРАВО	64
<i>Вабищевич С. С.</i> Соотношение понятий «добросовестность» и «невиновность» в гражданском праве	64
<i>Васёва Ю. Н.</i> К вопросу о восстановлении срока действия права на получение завещательного отказа	66
<i>Волос А. А.</i> Принцип равенства субъектов гражданского правоотношения и его элементы	69
<i>Волос Е. П.</i> Признаки слабой стороны в гражданском правоотношении в зарубежной цивилистической доктрине	71
<i>Гаврилов Е. В.</i> О новейшей практике Верховного суда РФ по возмещению (компенсации) вреда, причиненного деловой репутации юридического лица	74
<i>Демиева А. Г.</i> Регламентация обычая в гражданском праве России и странах – участницах ЕАЭС..	77
<i>Ельникова Е. В.</i> Прекращение обязательств, возникающих из договора аренды земельного участка, на основании актов органов государственной власти или местного самоуправления ...	81
<i>Захаркина А. В.</i> Позитивация института «заверения об обстоятельствах» в результате новеллизации общих положений об обязательствах	84
<i>Ибрагимова С. В.</i> Об эффективности гражданского права	86
<i>Князева Е. В.</i> Принципы семейного права в свете норм военного законодательства (жилищно-правовой аспект)	89
<i>Ксенофонтова Д. С.</i> Недействительность семейно-правового договора и исковая давность	91



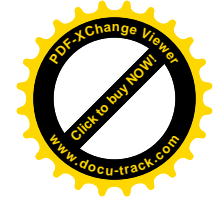
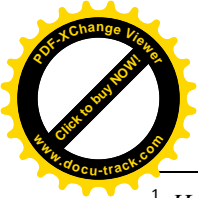
<i>Кузнецова О. А.</i> Возможна ли конфискация имущества во внесудебном порядке (анализ пункта 2 статьи 243 ГК РФ)?	94
<i>Кузнецова Н. В.</i> К вопросу о балансе имущественных интересов в отношениях поручительства ...	96
<i>Кулищкая Л. И.</i> Некоторые вопросы организации похоронного дела в России и в Финляндии: сравнительно-правовой аспект	98
<i>Маньковский И. А.</i> Толкование норм гражданского права: пути совершенствования Гражданского кодекса Республики Беларусь	101
<i>Матвеев А. Г.</i> Проблема определения природы возможности распоряжаться исключительным правом	103
<i>Микрюков В. А.</i> Проблема применения по аналогии подзаконных актов, содержащих нормы гражданского права	106
<i>Мирских И. Ю.</i> О подходах к охране интеллектуальной собственности в зарубежных странах ..	109
<i>Михайлова Н. С., Вахитова Ю.И.</i> Усиление охраны смежных прав режиссеров-постановщиков спектаклей: анализ теоретических подходов и новелл гл. 71 Гражданского кодекса РФ	112
<i>Наумов Я. В.</i> Условия заключения брака в Российской Федерации: проблемы совершенствования семейно-правового регулирования	115
<i>Новикова Н. А.</i> Доменные имена как объекты гражданских прав	118
<i>Пермяков А. В.</i> Правовой статус отказополучателей при банкротстве наследственной массы	120
<i>Побережный С. Г.</i> Некоторые вопросы правового регулирования общей собственности супругов и ее раздела	124
<i>Полич С. Б.</i> Границы (пределы) реализации принципа разумности	127
<i>Попова В. В.</i> К вопросу о деятельности Российского авторского общества	131
<i>Пьянкова А. Ф.</i> Явная несоразмерность стоимости предмета залога сумме долга: политико-правовая обоснованность нормы и практика ее применения	134
<i>Реутов С. И.</i> Кого следует считать родителями ребенка, рожденного по программе суррогатного материнства: суррогатную мать или генетических родителей?	137
<i>Сабитова Э. Н.</i> Защита семейных прав: соотношение гражданского и семейного законодательства	141
<i>Серебрякова А. А.</i> Правосубъектность участников отношения алиментирования	144
<i>Смышляева О. В.</i> Право на создание семьи и «традиционная» модель российской семьи: проблемы правового регулирования	147
<i>Строгонова Т. П.</i> Решение собрания как основание образования единоличного исполнительного органа хозяйственных обществ	150
<i>Сулов А. А.</i> О классификации отказов в гражданском праве по форме их выражения	152
<i>Тарасова Е. А.</i> Некоторые вопросы защиты прав несовершеннолетних детей при нотариальном удостоверении сделок с недвижимым имуществом	154
<i>Усачева Е. А.</i> Популяризация алиментных соглашений: цель и меры, необходимые для ее достижения	157
<i>Чернышева Ю. Ю.</i> Приоритет применения общепризнанных принципов и норм международного права и конституционно-правовых норм как правовых регуляторов гражданских отношений	159
<i>Шершень Т. В.</i> Право ребенка на имя: новеллы и проблемы российского законодательства	163
IV. ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЕ ПРАВО, ГРАЖДАНСКИЙ И АРБИТРАЖНЫЙ ПРОЦЕСС ...	167
<i>Бажина М. А.</i> Основные направления реформирования законодательства о договоре перевозки грузов	167
<i>Барков А. В.</i> О некоторых направлениях совершенствования законодательства, регламентирующего доступ социально ориентированных некоммерческих организаций к бюджетным средствам, выделяемым на предоставление социальных услуг	169
<i>Бормотов А. В.</i> Обязанность арбитра по разрешению спора	172
<i>Гузий Д. А.</i> Возможность участия в мировом соглашении третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований относительно предмета спора, в контексте реформирования гражданского судопроизводства	174
<i>Кац Р. Ю.</i> О частноправовой природе деятельности антимонопольного органа	177
<i>Латыпов Т. М.</i> О переходе прав к поручителю, исполнившему обязательство	180



<i>Малых И. В.</i> Проблемы прекращения судебной экспертизы в арбитражном процессе	182
<i>Микрокова Г. А.</i> О совершенствовании гражданско-правового регулирования транспортной деятельности	185
<i>Новиков Р. В.</i> К вопросу о соотношении понятий предпринимательской и иной приносящей доход деятельности	188
<i>Орлова О. Б.</i> Актуальные проблемы правового регулирования гомеопатии	193
<i>Подшивалов Т. П.</i> К вопросу о соотношении доктрины бенефициарной собственности и доктрины снятия корпоративной вуали при оспаривании корпоративных решений	196
<i>Соловьева Т. В.</i> Понятие «добросовестное поведение» в постановлениях высших судебных органов	198
<i>Сыкалов И. А.</i> Концептуальные проблемы правовой регламентации социального предпринимательства в России: дискурсивный аспект	200
<i>Сыропятова Н. В.</i> К вопросу о правовом регулировании ответственности банка за ненадлежащее совершение операций по счету	203
<i>Сятчихин А. В.</i> Лицензирование розничной продажи алкогольной продукции в Пермском крае: проблема идентификации объекта общественного питания	207
<i>Федяев Д. А., Голубцов В. Г.</i> Проблемы исполнения судебных решений, принятых в порядке главы 22 Кодекса административного судопроизводства РФ	210
<i>Чиклаев Р. В.</i> Развитие категории «финансовый инструмент» в праве и законодательстве России	214
V. МЕДИАЦИЯ	218
<i>Коротков Д. Б., Маркарян Л. В.</i> Медиация как перспективный способ урегулирования возникшего между сторонами спора	218
<i>Невельсон Е. Ю., Соболева Л. А.</i> Медиация как социально-правовая гуманитарная практика (анализ российского и международного опыта)	221
<i>Спирidonова Е. И.</i> Применение примирительных процедур (медиации) при разрешении споров о детях (опыт России и зарубежных стран)	225
VI. ТРУДОВОЕ ПРАВО И ПРАВО СОЦИАЛЬНОГО ОБЕСПЕЧЕНИЯ	228
<i>Бондарев А. И.</i> Юридическая сущность и функциональное назначение юридических фактов трудового права	228
<i>Брюхина Е. Р.</i> Некоторые проблемы, связанные с проведением конкурсного отбора на замещение должности педагогического работника, относящегося к профессорско-преподавательскому составу	230
<i>Иванчина Ю. В.</i> К вопросу о субъектах трудового права	234
<i>Истомина Е. А.</i> Подтверждение социальных рисков в рамках индивидуального правового регулирования отношений по социальному обеспечению	236
<i>Кириллова Л. С.</i> О недействительности трудового договора и его условий	240
<i>Корняков В. И.</i> Особенности правового статуса представителя работников в деле о банкротстве при осуществлении защиты права на зарплату в России и за рубежом	243
<i>Кудрин А. С.</i> К вопросу об антиправовом воздействии государства на трудовые отношения	246
<i>Кудрин С. М.</i> К вопросу о сторонах социального партнерства в сфере труда	249
<i>Маматказин И. Р.</i> Системность и функциональность в праве социального обеспечения	251
<i>Новикова Н. В.</i> Работодатель как субъект образовательной деятельности: вопросы межотраслевого взаимодействия	254
<i>Нуштайкина К. В.</i> Участие непрофсоюзных (альтернативных) представителей работников в социальном партнерстве в условиях глобальной рыночной экономики	256
<i>Офман Е. М.</i> Механизм осуществления расторжения трудового договора с дистанционным работником: анализ материалов судебной практики	259
<i>Тартачева Е. Б.</i> Проблемы реализации права на труд в современных условиях	262
<i>Суханова М. Г., Худякова С. С.</i> Некоторые проблемы взаимодействия экономики и трудового права (или обладает ли трудовое право антикризисным потенциалом)	264
<i>Яшурина Е. В.</i> О праве работодателя на подготовку и профессиональное обучение работников и его влияние на предмет трудового договора	268



VII. УГОЛОВНОЕ ПРАВО И КРИМИНОЛОГИЯ	272
<i>Воеводкина К. М.</i> Уголовно-правовая характеристика злостного уклонения от погашения кредиторской задолженности	272
<i>Кирова Т. А.</i> О необходимости совершенствования понятия «медицинский работник»	274
<i>Корепанова Е. А.</i> К вопросу об объекте преступления	277
<i>Курсаев А. В.</i> Наказание в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью (статья 143 УК РФ)	279
<i>Соболева Л. А., Герман С. М.</i> Проблемы и перспективы оказания социально-правовых услуг гражданам пожилого возраста	282
<i>Фетищева Л. М.</i> Реализация концепции модернизации уголовного законодательства в экономической сфере относительно мер уголовно-процессуального пресечения	285
VIII. УГОЛОВНЫЙ ПРОЦЕСС И КРИМИНАЛИСТИКА	289
<i>Борисевич Г. Я.</i> Эволюция российского процессуального законодательства, регулирующего основания изменения и (или) отмены судебных актов в порядке надзора	289
<i>Добровлянина О. В.</i> Процессуальные проблемы, возникающие после смерти потерпевшего	291
<i>Шмыков В. И.</i> Когнитивная психология в юридической практике: приемы допроса (опроса)	296
<i>Эккерт В. Ю., Эккерт Т. В.</i> К вопросу о понятии и содержании правовой (юридической) экспертизы и ее востребованность в правоприменительной сфере	300
IX. МЕЖДУНАРОДНОЕ И ЗАРУБЕЖНОЕ ПРАВО	304
<i>Крыжан В. А.</i> К вопросу о «прецедентном» характере практики Европейского суда по правам человека	304
<i>Седова Ж. И.</i> Применение принципа эстоппель в патентном, наследственном и договорном праве	309
<i>Третьякова Е. С.</i> Международное и национальное право: некоторые проблемы соотношения и взаимодействия в историко-правовом, теоретико-правовом и практическом аспектах	312
<i>Чернядьева Н. А.</i> К вопросу о соотношении понятий «пиратство» и «морской терроризм»	315



- ¹ Инструкция по судебному делопроизводству в районном суде: утв. приказом Судебного департамента при Верховном Суде РФ от 29 апр. 2003 г. № 36. // Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».
- ² См., например: Князев А. А. Общеобязательность как свойство вступившего в законную силу решения суда // Арбитражный и гражданский процесс. 2003. № 12. С. 5.
- ³ О применении судами мер процессуального принуждения при рассмотрении административных дел: постановление Пленума Верховного суда РФ от 13 июня 2017 г. № 21// Рос. газета. 2017. 20 июня.
- ⁴ Определение Московского городского суда от 18 нояб. 2016 № 4га-13361/2016 // Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».
- ⁵ Карпычев М. В. Реформа гражданского процессуального законодательства и проблема унификации правовых норм // Седьмой пермский конгресс ученых-юристов: материалы всеросс. науч.-практ. конф. / отв. ред. В. Г. Голубцов; О. А. Кузнецова; Перм. гос. нац. исслед. ун-т. Пермь, 2016. С. 265–267.
- ⁶ Борисевич Г. Я. Коллизии процессуального законодательства Российской Федерации, регулирующего основания для изменения или отмены судебных решений в кассационном порядке // Вестник Пермского университета. Юридические науки. 2016. № 1. С. 90–97.
- ⁷ Концепция единого Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации: одобрена решением Комитета по гражданскому, уголовному, арбитражному и процессуальному законодательству ГД ФС РФ от 08.12.2014 № 124(1) // Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».
- ⁸ Белоусов Л. В. Исполнительный лист о признании ненормативного правового акта недействительным // URL: <http://www.vsedela.ru/index.php?topic=1327.0> (дата обращения 10.08.2017).

Р. В. Чикулаев

*Пермский государственный национальный исследовательский университет,
г. Пермь*

РАЗВИТИЕ КАТЕГОРИИ «ФИНАНСОВЫЙ ИНСТРУМЕНТ» В ПРАВЕ И ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВЕ РОССИИ

В статье анализируются общие доктринальные и нормативные подходы к категории «финансовый инструмент» в их соотношении. Предлагается выделить такой объект правового регулирования, как «оборот финансовых инструментов». Анализируется состав основных элементов такого объекта и применимые инструменты юридического воздействия.

Ключевые слова: финансовый инструмент; оборот финансовых инструментов; ценная бумага; инвестор.

R.V. Chikulaev

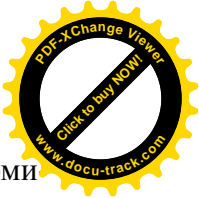
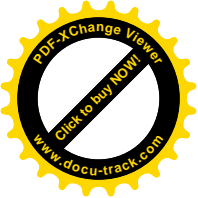
*Perm State University,
Perm*

THE DEVELOPMENT OF THE CATEGORY OF "FINANCIAL INSTRUMENT" IN LAW AND RUSSIAN LEGISLATION

The General doctrinal and normative approaches to the category "financial instrument" in their relationship are analyzing in this article . It is proposed to allocate such an object of legal regulation as "the turnover of financial instruments." The article examines the composition of the main elements of such an object and applies the tools of legal control.

Key words: financial instrument; the turnover of financial instruments; securities; investor.

Современное состояние нормативной базы и теоретических положений о финансовых рынках, ценных бумагах и финансовых услугах обуславливает постановку вопроса: каковы же главные тренды развития нормативной базы и того, что условно можно назвать «правом финансовых инструментов» (поскольку должны существовать не только позитивные нормы, но и собственные имманентные принципы, механизмы, связи, закономерности правового регулирования этой группы отношений)? Постараемся найти ответ на этот вопрос с нескольких позиций.



1. С доктринальных позиций. Прежде всего представляется, что должна быть сформирована идеальная конструкция того объекта, который, собственно, подлежит регулированию. Такой объект должен обладать внутренним единством, хотя наверняка будет являться комплексным, сложносоставным. В качестве рабочей гипотезы предлагается именовать такой объект «оборотом финансовых инструментов», включая в него всю систему отношений, связанных с возникновением (к примеру, эмиссия эмиссионных или выдача неэмиссионных ценных бумаг), гражданским обращением (сделки и иные сопутствующие операции, включая учет прав) и прекращением (погашение, иное юридическое аннулирование) финансовых инструментов.

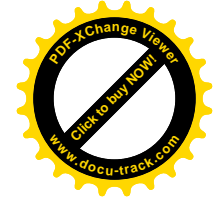
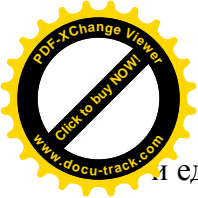
2. С юридико-практических позиций. Необходимо развитие, в том числе существенная ревизия, норм позитивного права о финансовых инструментах. В первую очередь следует прояснить содержание понятия «финансовый инструмент»: действительно ли оно должно поглощать понятие ценной бумаги или быть самостоятельным? Можно ли распространить режим ценной бумаги на производный финансовый инструмент, а также на другие инструментоподобные предметы, к примеру на доли в хозяйственных обществах, паи кооперативов, доли в праве общей долевой собственности (что предлагает, в частности, А. В. Габов)?¹

В научной литературе с 90-х гг. укоренилась точка зрения о том, что российское законодательство о ценных бумагах имеет корни в англо-американском, в т.ч. многие нормы были рецепированы при разработке проектов законов о ценных бумагах, о корпорациях. Однако доктринальный и нормативный контент-анализ действующей правовой базы приводит к иным выводам: действующая система норм о ценных бумагах и финансовых рынках является скорее национальной российской, чем условно американской, германской или какой-то еще. Необходимо учитывать, что российский финансовый рынок, корпоративные, да и вообще рыночные отношения находятся в «младенческом» возрасте, насчитывают всего около 20 лет, тогда как в Европе и Америке имело место последовательное развитие как самих отношений, так и их регуляторов на протяжении столетий. Поэтому современная законодательная база вполне объективно обладает признаками некоторой эклектичности, бессистемности, противоречивости и устранение этих недостатков – вопрос не одного десятилетия.

В том числе, нужно достичь определенности в вопросе, по какому генеральному пути будет развиваться конструкция главного объекта прав: классическая ценная бумага в ее чисто германском понимании (*Der Wertpapier, Der Kapitalpapier*) или обобщенный англосаксонский *financial instrument*, хотя бы и сужаемый до «английской ценной бумаги» – *securities*.

В этом смысле крайне важно было бы привести в единую систему категорий нормы ГК РФ и суботраслевых законов о ценных бумагах. Так, ГК РФ в 2013–2014 гг. испытал серьезное реформирование, затронувшее и главу 7 «Ценные бумаги», в которой была конкретизирована и расширена практически каждая ключевая норма (статья). В свою очередь, Федеральный закон «О рынке ценных бумаг» революционным образом в редакции от 25 ноября 2009 г. установил понятие финансового инструмента как главенствующее, поглощающее понятие ценной бумаги. Однако, юридическая сила этого закона не может быть выше, чем юридическая сила ГК РФ: необходимо либо конституировать понятие финансового инструмента в ГК РФ, либо по-иному определить его юридическое место, в том числе поставить вопрос о его необходимости как таковой.

Следует достичь определенности в некоторых иных ключевых вопросах. Что касается критериев легальной систематизации ценных² бумаг, то на сегодня ГК РФ выделяет лишь классы именных, предъявительских и ордерных ценных бумаг, именуя их видами, а также упоминает документарную и бездокументарную формы ценных бумаг. Федеральный закон «О рынке ценных бумаг» использует понятие эмиссионной ценной бумаги, при этом «оставляя за скобками» вопрос о квалификации тех бумаг, которые не относятся к эмиссионным. Нелогична ситуация, когда сходные по режиму ценные бумаги то относятся, то не относятся к эмиссионным. Существуют ценные бумаги, обладающие главными признаками эмиссионных, но не признаваемые таковыми (паи паевых инвестиционных фондов, ипотечные сертификаты участия). Более логичным видится подразделять ценные бумаги на массовые³



и единичные (индивидуальные), установив свой режим для каждого класса.

Если обратиться к содержанию отношений по поводу оборота финансовых инструментов (ценных бумаг), то с классических позиций можно наблюдать два обязательных элемента состава – объект и субъект. Проблема квалификации объекта – финансового инструмента – затронута выше. Ситуация с субъектом также не проста, а его роль значительна, ведь без субъекта не возникнет правоотношение как таковое⁴. Объект прав, будь то недвижимость, ценная бумага, финансовый инструмент, вещь и т.п., всегда не одушевлен, в то время как участники-субъекты гражданских отношений активны и представлены либо вполне реальными людьми, либо их объединениями – юридическими лицами.

Роль физических лиц на финансовом рынке является особой, промежуточной между пассивной моделью потребительского поведения и активной моделью предпринимательской деятельности. Финансовые инструменты никогда не приобретаются для личного потребления, поскольку потребить их в прямом смысле, подобно пище, невозможно в принципе. В то же время инвестор-гражданин приобретает финансовые инструменты всегда для извлечения дохода и лишь в очень редких случаях для иных целей (участие в управлении корпорацией, психологическая мотивация и т.п.). Но систематическое получение дохода признается по действующему законодательству предпринимательской деятельностью, а ее осуществление без регистрации в статусе индивидуального предпринимателя административно и уголовно наказуемо, имелись случаи привлечения граждан к ответственности за покупку-продажу ценных бумаг как за незаконное предпринимательство (ст. 171 УК РФ). Очевидно, что следует выработать в теории и закрепить законодательно особый статус гражданина – инвестора на финансовом рынке.

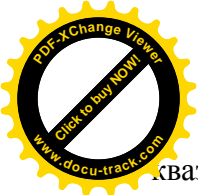
Еще сложнее обстоят дела в сфере деятельности профессиональных (специализированных) инвесторов – юридических лиц. Для эффективного развития любого экономического процесса его правовая база должна быть проста, понятна, исполнима, конкретна, экономически обоснована и доступна для применения широким кругом предпринимателей без привлечения высококвалифицированных юристов в целях ее толкования. В сфере же финансового рынка эти требования еще более ужесточаются, сама экономическая среда финансовых инвестиций фокусирует и оттеняет общие юридические проблемы. Первый нормативный акт «нового времени» о финансовом рынке – почти забытое ныне положение № 78 «О выпуске и обращении ценных бумаг и фондовых биржах в РСФСР» от 28 декабря 1991 г.⁵, было весьма логичным и конкретным, в доступной форме регулируя все основные вопросы зарождающегося финансового рынка.

На сегодня имеется несколько десятков федеральных законов, только прямо относящихся к регулированию финансовых рынков. С 2010 г. законодатель перешел от отраслевой регуляции финансового рынка как такового к функциональному регулированию отдельных процессов, одинаково характерных как для финансового, так и для других секторов экономики (к примеру, клиринг, организованная торговля). Объем нормативной базы превышает мыслимые пределы, становится трудно воспринимаемым даже профессионалами.

До сих пор не решены вопросы ограничения правоспособности организаций, оказывающих специализированные финансовые услуги, неясно, является ли такая деятельность полностью исключительной. Нет достаточных оснований для обеспечения привилегированного положения банкам перед другими операторами фондового рынка, с учетом того, что банки призваны выполнять совсем иные – кредитно-расчетные и кассовые функции. Не в этом ли причина массового банкротства кредитных организаций в 2014–2017 гг.?

Общеизвестная проблема зарегулированности экономических отношений обострилась с передачей функций регулятора рынка ценных бумаг Банку России. До сих пор не отменены многие акты не только прежней ФСФР, но и ФКЦБ. Регулирование одних и тех же отношений осуществляется разноуровневыми актами Банка России, что иногда приводит к противоречиям: примером могут служить положения и указания Банка России, издаваемые по одному и тому же кругу вопросов.

В числе специализированных субъектов финансовых рынков присутствует множество



квазисубъектов с ошибочными или дублирующими названиями, отсутствуют легальные классификации и систематизация. Широко используемое (и не менее широко и небезосновательно критикуемое, довольно неудачное) понятие «профессиональный участник рынка ценных бумаг» практически утратило смысл. На сегодня осталось лишь пять видов «профессиональной» деятельности, часть из которых, к примеру дилерская и ее разновидность, форекс-дилерская, на практике никем не осуществляются.

Зато присутствуют фантомные понятия, такие как «финансовая организация» (по-разному толкуемая в нескольких разных законах), «некредитная финансовая организация», «квалифицированный инвестор» и т.п. Правовое положение любого субъекта – юридического лица должно четко и недвусмысленно устанавливаться лишь ГК РФ или, в крайнем случае, отраслевыми законами, принятыми во исполнение ГК РФ (законы об акционерных обществах, об обществах с ограниченной ответственностью). В этом смысле введение многочисленных субъектоподобных образований суботраслевыми законами, а тем более подзаконными актами финансового рынка недопустимо, поскольку приводит к разбалансированию субъектно-объектного состава отношений. Исходя из вышесказанного нельзя считать формирование правовой базы финансовых рынков завершенной, но следует говорить о начале нового этапа ее развития, который по прошествии времени хотелось бы оценить как «упорядочение».

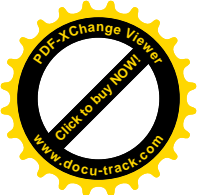
¹ Габов А. В. Проблемы гражданско-правового регулирования отношений на рынке ценных бумаг: дисс ... д-ра юрид. наук. М., 2010. С. 22.

² См. например: *Чиклаев Р. В. Клячин А. А.* Вопросы классификации и правовой конструкции ценных бумаг // Вестник Пермского университета. Юридические науки. 2012. Вып. 2 (16). С.160–168.

³ См. например: *Чиклаев Р. В. Клячин А. А.* Информационно-юридическая функция субъектов выпуска массовых ценных бумаг // Вестник Пермского университета. Юридические науки. 2014. Вып. 1(23). С. 234–247.

⁴ Подробно см.: *Чиклаев Р. В.* Вопросы правосубъектного состава отношений оборота ценных бумаг // Вестник Пермского университета. Юридические науки. Вып. 3(17). 2012. С. 189–196.

⁵ Так, Латыпов Д. Н. и Акинфиева В. В. упоминают указанный нормативный акт как основу для издания инструкций о регистрации акций. См.: *Латыпов Д. Н. Акинфиева В. В.* Некоторые проблемы правового регулирования обращения акций... // Вестник Пермского университета. Юридические науки. 2012. Вып. 3 (17). С. 125.



Научное издание

ВОСЬМОЙ ПЕРМСКИЙ КОНГРЕСС УЧЕНЫХ-ЮРИСТОВ

Сборник научных статей

Корректоры:
редакционно-издательский отдел
Издательского центра ПГНИУ

Компьютерная верстка: Ю. О. Ярушина

Макет обложки: А. В. Сятчихин

Подписано в печать 11.10.2017. Формат 60×84/8
Усл. печ. л. 36,97. Тираж 120 экз. Заказ _____

Издательский центр
Пермского государственного
национального исследовательского университета.
614990, г. Пермь, ул. Букирева, 15

Типография ПГНИУ.
614990, г. Пермь, ул. Букирева, 15