

ПРИНЦИПЫ ОРГАНИЗАЦИИ ДЕПОЗИТАРНОГО УЧЕТА ВЕКСЕЛЕЙ

Екатерина ДЕМУШКИНА,

советник АКБ «Инвестиционная банковская корпорация»

Борис ЧЕРКАССКИЙ,

начальник группы развития Депозитарно-клиринговой компании

Проблема организации депозитарного учета векселей становится особенно актуальной, если рассматривать вексель как инструмент организованного рынка. ФЗ “О рынке ценных бумаг”, а также действующие нормативные акты ФКЦБ России, регулирующие деятельность организаторов торговли ценными бумагами, не содержат прямых запретов на обращение неэмиссионных ценных бумаг на организованном рынке.

Технология депозитарного учета векселей, учитывающая требования вексельного законодательства и позволяющая сделать вексель пригодным для обращения на организованном рынке, должна базироваться на следующих принципах.

Передача на хранение и учет в депозитарий векселей с бланковым индоссаментом. Этот способ передачи прав, удостоверенных векселем, является наиболее приемлемым с точки зрения соблюдения вексельного законодательства. По условиям дальнейшей передачи вексель фактически превращается в предъявительскую ценную бумагу (хотя формально его статус ордерной бумаги сохраняется) и подлежит дальнейшей передаче путем простого вручения.

Существенным является отражение в депозитарных договорах специфики учета векселей. Наиболее важные положения, которые необходимо включить в депозитарные договоры, могут быть сформулированы следующим образом: "Депозитарий обязуется обеспечивать передачу депоненту векселей от других лиц, являющихся депонентами Депозитария, или передачу векселей от Депонента другим лицам, являющимся депонентами Депозитария. Передача векселей отражается путем переводов по счетам депо указанных лиц. При этом перевод со счета депо прежнего владельца векселя на счет депо Депонента или со счета депо Депонента на счета других депонентов Депозитария Стороны признают равным простому вручению векселя. При передаче векселей между Депонентом и другими депонентами Депозитария векселя остаются в Депозитарии и вручаются (выдаются) Депоненту по его требованию в соответствии с Условиями осуществления депозитарной деятельности с одновременным снятием векселя с хранения и учета в депозитарии".

Предлагаемый иногда способ организации депозитарного хранения и учета векселей, базирующийся на принципе проставления депозитарием именных индоссаментов на векселях в период их нахождения в депозитарии, проблематичен и вряд ли может быть признан адекватным. Это связано с тем, что, осуществляя проставление индоссаментов от имени своих клиентов-депонентов, депозитарий может оказаться представителем одновременно и индоссанта и индоссата. В соответствии с п. 3 ст. 182 ГК РФ представитель не может совершать сделки в отношении другого лица, представителем которого он одновременно является, за исключением случаев коммерческого представительства, которое может возникнуть по существу только в отношениях между коммерческими организациями при осуществлении ими предпринимательской деятельности, поскольку коммерческим представителем в соответствии с п. 1 ст. 184 ГК РФ является лицо, постоянно и самостоятельно представляющее от имени предпринимателей при заключении ими договоров в сфере предпринимательской деятельности. В ГК РФ содержится исчерпывающий перечень коммерческих организаций. В их число не входят физические лица, которые также могут приобретать векселя в процессе их обращения. Эти факторы

позволяют сделать вывод о нецелесообразности рассмотрения указанной схемы передачи прав, удостоверенных векселями, находящимися в депозитарии.

Поскольку наиболее интересными для организованного рынка являются векселя с бланковым индоссаментом, то при решении вопроса о возможности их депозитарного обслуживания возникает вопрос о правомерности депозитарного учета предъявительских ценных бумаг.

Возможность депозитарного учета предъявительских ценных бумаг заложена в ФЗ “О рынке ценных бумаг” для эмиссионных ценных бумаг. Это следует из норм ст. 29 данного закона, определяющей момент перехода прав на эмиссионные ценные бумаги.

Помимо этого, уже безотносительно деления на эмиссионные и неэмиссионные ценные бумаги, возможность депозитарного учета предъявительских и ордерных ценных бумаг предусмотрена п. 8.1.5. Положения ФКЦБ России «О депозитарной деятельности в Российской Федерации» от 16.10.97 № 36.

Интересно, что, если в отношении предъявительских ценных бумаг может быть отмечено формальное несоответствие норм ФЗ “О рынке ценных бумаг” и ст. 149 ГК РФ, то в отношении ордерных ценных бумаг, к которым вексель формально относится вне зависимости от наличия на нем бланкового индоссамент, такого несоответствия нет. Как отмечалось, в ст. 149 ГК РФ напрямую упомянуты ордерные ценные бумаги.

Поскольку в отношении предъявительских ценных бумаг, а также приравненных к ним по условиям обращения векселей с бланковым индоссаментом отсутствуют специальные требования идентификации законного владельца, вопрос об определении владельца должен решаться как и для других обычных движимых вещей. Владелец движимых вещей формально определяется по факту владения вещью. Однако, у депозитария, как и у других “третьих” лиц, являющихся простыми держателями чужих вещей, не возникает прав на находящееся у них имущество, в том числе векселя. Сам по себе факт передачи ценной бумаги третьему лицу не свидетельствует об утрате юридического владения. Вопрос о сохранении статуса юридического владельца при нахождении вещей у третьих лиц рассматривался еще в классической теории римского права, в котором было дано понятие “посредственного владения”. Поэтому реальный юридический владелец такого рода ценных бумаг определяется исходя из наличия депозитарного договора, в котором обусловлены хранение и учет ценных бумаг.

Вне зависимости от того, является ли ценная бумага предъявительской или именной, депозитарий ведет учет имущества по владельцам. Возникает вопрос, существует ли в данном случае противоречие с “предъявительской” природой ценных бумаг. С формально-юридической точки зрения, как отмечалось выше, депозитарный учет предъявительских и ордерных ценных бумаг допускается в соответствии с ФЗ “О рынке ценных бумаг” и с Положением ФКЦБ России “О депозитарной деятельности в Российской Федерации, а ордерных – также нормой ст. 149 ГК РФ. Представляется также, что индивидуализация владельца с необходимостью возникает во всех случаях передачи вещи третьему лицу, поскольку обязательственные отношения по своей природе индивидуальны. Депозитарий или, например, хранитель любого обыкновенного движимого, в том числе родового имущества, должен вести учет своих обязательств перед клиентами. Это не приводит к изменению природы предъявительских ценных бумаг, которая связана и со способом передачи прав, удостоверенных ими: путем простого вручения, а при депозитарном учете – путем переводов по счетам депо. В отличие от этого, например, по именным ценным бумагам, в том числе бездокументарным, существует дополнительное требование ведения реестра владельцев, который легитимируется перед эмитентом на основании данных из системы ведения реестра. По предъявительским ценным бумагам такой идентификации владельцев не происходит.

Открытое (обезличенное) хранение и учет в депозитарии - условие допуска векселей для обращения на организованный рынок. На условиях закрытого хранения,

предусматривающего индивидуализацию каждой ценной бумаги, фактически невозможно проводить нетто-расчеты по сделкам с векселями, на которых в существующей инфраструктуре осуществляются расчеты по денежным средствам и ценным бумагам. При нетто-расчетах невозможно определить и зачислить на счет депо ценную бумагу, которая приобреталась как индивидуальная.

Поскольку вексель изначально может обладать индивидуально-определенными признаками, обеспечение депозитарного учета и хранения векселей на условиях открытого хранения должно отвечать ряду условий.

Участники рынка должны отдавать себе отчет в том, что сделки совершаются с векселями, по существу обладающими признаками родовых бумаг в силу стандартизации их реквизитов. Это возможно, если изначально информация в Торговой системе о векселях дана именно как о родовых бумагах. Совершая сделку, участник будет знать параметры ценной бумаги, но на его счет будет переводиться любая ценная бумага, отвечающая таким параметрам.

С позиций Торговой системы вексель на момент допуска должен восприниматься как «стандартная», родовая ценная бумага. Это не означает необходимость совпадения всех реквизитов векселей. Главное, чтобы на момент допуска Торговая система могла воспринять векселя как стандартные.

Главную роль в обеспечении "стандартности" векселей играют именно депозитории, ведущие счета депо владельцев, которые имеют информацию о конкретных векселях, помещаемых на депозитарное хранение и учет, о датах погашения. Депозитарный учет возможно организовать на условиях открытого хранения так, что векселя, в которых большинство реквизитов, кроме даты составления и дат погашения, являются единичными (вексельная сумма, векселедатель, авалист, место составления и др.), будут группироваться депозитарием "по партиям", объединяемым по признаку единой даты платежа (при условии совпадения других реквизитов, кроме даты составления). Дата составления не имеет значения, поскольку для обращения векселей, в том числе формирования их рыночных цен, как и для других "долговых" бумаг значение имеет период времени, оставшийся до погашения (поэтому наличие разных дат составления векселей не является необходимым реквизитом, делающим вексель "стандартным" инструментом с точки зрения организованного рынка).

Как только в депозитарий попадает вексель, отвечающий признакам какой-либо партии, он включается в число векселей, учитываемых в рамках данной партии. Понятие партии содержится в п. 6 Указания ЦБ РФ от 15.07.98 г. № 292-У и может использоваться в случае, если неэмиссионные ценные бумаги обеспечивают владельцам одинаковые права.

Дополнительный вопрос, возникающий в связи с изложенными принципами организации депозитарного учета векселей - определенность предмета сделки купли-продажи, поскольку, приобретая вексель на организованном рынке, участник не будет знать, какая дата составления проставлена на векселе, который может быть выдан ему на руки по требованию.

Дата составления относится к числу обязательных вексельных реквизитов достаточным для признания определенности предмета сделки может считаться знание всех параметров приобретаемых векселей, за исключением даты составления. Именно срок, оставшийся до даты погашения, влияет на формирование рыночной цены и доходности таких ценных бумаг. (Кроме того, например, в бухгалтерском учете кредитных организаций при постановке ценных бумаг на баланс кредитной организации также принимается во внимание срок, оставшийся до даты погашения).

Технология депозитарного учета неэмиссионных ценных бумаг должна быть адекватна существующим реалиям. Она должна быть организована так, чтобы, во-первых, были бы соблюдены все действующие в настоящий момент правовые нормы, а, во-вторых, с помещенными в депозитарий неэмиссионными ценными бумагами было бы удобно работать.

Конечно, первое требование не всегда соответствует второму, а зачастую находится с ним в прямом противоречии, но так уж устроена депозитарная деятельность, что правильное решение часто является результатом разумного компромисса. Представляется, что депозитарная технология может настроиться на любые осмысленные юридические требования, кроме, конечно, экстремистской позиции «нет, никогда!»

Ранее были разобраны юридические аспекты вопроса депозитарного учета неэмиссионных ценных бумаг, в частности, векселей. По мнению авторов, вывод из этого можно сделать один: при соблюдении определенных правил и предосторожностей ведение депозитарного учета неэмиссионных ценных бумаг, в том числе векселей, может быть признано не противоречащим нормативным актам.

Несомненно, наиболее перспективным направлением является депозитарное обслуживание партий стандартных векселей, на которых проставлен бланковый индоссамент, по причине их пригодности к обращению на организованных рынках. Однако, на наш взгляд, не стоило бы ограничиваться этим простейшим с точки зрения осуществления депозитарного обслуживания случаем. Депозитарный учет неэмиссионных ценных бумаг может вестись и в иных случаях. Конечно, уместно задать себе вопрос: «Пусть можно. А нужно ли?». Есть ли смысл в осуществлении депозитарного обслуживания ценных бумаг, на бланках которых все равно придется при смене собственника выполнять надписи и даже, может быть, предоставлять эти бланки для совершения надписей прежнему собственнику? Нам не хотелось бы давать окончательный ответ на этот вопрос. В конце концов, депозитарии сами определяют, есть ли для них смысл вести эту деятельность. Но адекватная технология, на наш взгляд, должна быть предложена в любом случае. А дальше уже дело депозитария решать, играет он в эту игру или нет. С точки зрения организации оборота помещению документарных ценных бумаг в депозитарий уменьшает вероятность фальсификаций, мошенничества и т.п. Хотят ли этого владельцы, сколько они в состоянии платить и готовы ли пойти на какие-то неудобства, связанные с необходимостью работы с депозитарием – вопрос конкретной ситуации и качества депозитарного обслуживания. Мы же хотим продемонстрировать лишь принципиальную возможность ведения депозитарного учета любых неэмиссионных ценных бумаг.

При осуществлении депозитарного обслуживания неэмиссионных ценных бумаг следует исходить из того, что все они являются документарными¹. Действующие в настоящее время нормативные акты не допускают централизованного хранения неэмиссионных ценных бумаг. Из этого следует вывод о том, что каждая неэмиссионная ценная бумага удостоверяется сертификатом (документом), который должен храниться в депозитарии, ведущем счет депо владельца, или может быть передан депозитарием на хранение в другой депозитарий. При этом, в любой момент по требованию владельца сертификат должен быть выдан ему на руки, и депозитарный договор не может препятствовать этому.

¹ Возможность выпуска неэмиссионных ценных бумаг в форме электронных документов в настоящей статье не рассматривается.