

УДК 347. 455

**Ширяева А.И.**

**студент**

**3 курс, факультет «Судебная, исполнительная и нотариальная  
деятельность»**

**ФГБОУ ВО СГЭУ**

**Россия, г.Самара**

**Никитина А.А.**

**студент**

**3 курс, факультет «Судебная, исполнительная и нотариальная  
деятельность»**

**ФГБОУ ВО СГЭУ**

**Россия, г.Самара**

**Научный руководитель: к.ю.н Дельцова Н.В.**

**Доцент кафедры правового обеспечения экономической деятельности  
ФГБОУ ВО СГЭУ**

**К ВОПРОСУ О ВОЗМОЖНОСТИ ИСПОЛЬЗОВАНИЯ ЦЕННЫХ  
БУМАГ, В КАЧЕСТВЕ ПРЕДМЕТА ДОГОВОРА ЗАЙМА:  
ТЕОРЕТИКО-ПРАВОВОЙ АСПЕКТ**

**Аннотация:** в данной работе рассматривается вопрос о возможности использования ценных бумаг, в качестве предмета договора займа. Актуальность темы обусловлена тем, что в 2017 г. были внесены достаточно масштабные изменения в отечественное гражданское законодательство, касаемые правовой сущности договора займа: его характеристики, предмета и др. В настоящей статье анализируется не только осуществленные преобразования, но и само определение ценных бумаг, их правовая характеристика, и в заключение работы приводятся мнения ученых, по поводу возможности использования конструкции договора займа в

отношении такого специфического объекта гражданских прав как ценные бумаги

**Ключевые слова:** заем, договор, ценная бумага, документарная ценная бумага, бездокументарная ценная бумага, объект гражданских прав

**Shiryayeva AI**  
**student**

**3 year, faculty "Judicial, executive and notarial activity"**

**FGBOU VO SGEU**

**Russia, Samara city**

**Nikitina AA**  
**student**

**3 year, faculty "Judicial, executive and notarial activity"**

**FGBOU VO SGEU**

**Russia, Samara city**

**Scientific adviser: Cand. Of Science N.Deltsova.**

**The senior lecturer of faculty of legal maintenance of economic activity**  
**SGEU**

**TO THE QUESTION OF THE POSSIBILITY OF USING  
SECURITIES AS A SUBJECT OF THE LOAN AGREEMENT:  
THEORETIC AND LEGAL ASPECT**

**Abstract:** In this paper, the issue of the possibility of using securities as a subject of a loan agreement is being considered. The relevance of the topic is due to the fact that in 2017, quite ambitious changes were made to the domestic civil legislation relating to the legal nature of the loan agreement: its characteristics, subject matter, etc. In this article, not only the implemented transformations, but also the definition of securities, their the legal characteristic, and in conclusion of the work the opinions of scientists are given regarding the possibility of using the design of a loan agreement with respect to such a specific object of civil rights as a valuable boom gi

**Keywords:** loan, contract, security, documentary security, non-documentary security, object of civil rights

Договор займа по праву относится к одним из самых распространенных на практике. Его конструкция по сравнению с другими гражданско-правовыми соглашениями относительно проста и заключать его могут различные субъекты правоотношений: физические, юридические лица, РФ, субъекты РФ и муниципальные образования<sup>1</sup>. В каждом из указанных случаев правовое регулирование исходит из общих норм, установленных Гражданским кодексом РФ (далее - ГК РФ).

Развитие общественных отношений и экономического оборота сделали необходимым внесение некоторых изменений, в нормы гражданского законодательства регламентирующее заемные правоотношения. В связи с этим на основании правовых положений Федерального закона от 26.07.2017 № 212-ФЗ «О внесении изменений в части первую и вторую Гражданского кодекса РФ и отдельные законодательные акты РФ» (далее – ФЗ № 212), с 01.06.2018 институт договора займа преобразуется следующим образом: 1) меняется характеристика договора займа – он может быть как реальным (в отношениях с физическими лицами), так и консенсуальным (в случае заключения договора между юридическими лицами); 2) устанавливается срок отказа от исполнения договора займа; 3) определяется порядок начисления процентов по заемному обязательству; 4) вводится новая дефиниция «ростовщические проценты», которые будут применяться, только в отношениях между гражданами и организациями, не оказывающими деятельность по предоставлению потребительских кредитов; 5) расширится предмет договора займа – сюда также будут включены

---

<sup>1</sup> См.: Косенко Е.В. Актуальные проблемы заключения договора займа// Вестник Саратовской государственной юридической академии. 2013. № 1 (2). С. 134.

ценные бумаги (далее – ЦБ)<sup>2</sup>. Все это должно повысить эффективность применения договорной конструкции займа в гражданских правоотношениях и, в некоторой степени, уравновесить положения займодавца и заемщика, обеспечить соблюдение баланса экономических интересов обеих сторон, и устанавливать некоторые ограничения, способствующие защите их от недобросовестных действий друг друга.

Наиболее интересным нововведением представляется возможность включения в предмет заемного обязательства ценных бумаг. В своей прежней редакции ст. 807 ГК РФ определяла, что по договору займа одна сторона (займодавец) передает в собственность другой стороне (заемщику) деньги или другие вещи, определенные родовыми признаками, а заемщик обязуется вернуть займодавцу такую же сумму займа или равное количество других полученных им вещей того же рода и качества<sup>3</sup>. Таким образом, в качестве предмета договора рассматривались только денежные средства и вещи, определяемые родовыми признаками.

В науке гражданского права принято разграничивать родовые и индивидуально-определенные вещи, причем, гражданское законодательство не устанавливает четких критериев для такого разделения<sup>4</sup>. В теории права данный вопрос достаточно хорошо проработан. Индивидуально-определенными вещами считаются только те вещи, которые отличаются конкретными, уникальными, присущими только им характеристиками. Что касается родовых вещей, то такие вещи определяются общими

---

<sup>2</sup> См.: Федеральный закон от 26.07.2017 № 212-ФЗ «О внесении изменений в части первую и вторую Гражданского кодекса РФ и отдельные законодательные акты РФ» [Электронный ресурс] // СПС Гарант (дата обращения: 22.03.2018).

<sup>3</sup> См.: Гражданский Кодекс Российской Федерации (часть первая) 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 29.07.2017) [Электронный ресурс] // СПС Консультант Плюс (дата обращения: 22.03.2018).

<sup>4</sup> См.: Дармаева М.В. Некоторые особенности правового регулирования займов ценными бумагами // Вестник Бурятского государственного университета. 2010. № 2. С. 146.

характеристикам - числом, весом и др. признаками. К их числу относят деньги, ценные бумаги и и.т.д.<sup>5</sup>.

Проблема установления единого понятия «ценная бумага» считается одной из наиболее сложных проблем в современной правовой науке. Здесь следует упомянуть о том, что в гражданском законодательстве, после проведения некоторых преобразований выделяют две формы ценных бумаг: документарную и бездокументарную. В ГК РФ содержится определения каждой из них: так, под документарной ценной бумагой понимается документ, удостоверяющий при условии соблюдения установленной формы и обязательных реквизитов имущественные права, дальнейшее изменение и осуществление которых возможно только при его предъявлении<sup>6</sup>. Бездокументарная ЦБ представляет собой способ фиксации обязательственных или иных прав, закрепляемых именной или ордерной ЦБ, с помощью электронно-вычислительной техники, с выдачей право подтверждающего документа его обладателю. Такое определение может считать в принципе новым для отечественного гражданского законодательства, но все это не способствует формированию единого доктринального понимания правовой природы ценных бумаг, что порождает определенные трудности в правоприменении<sup>7</sup>.

Существенные изменения институт ценных бумаг претерпел в 2012 - 2014 г, когда были внесены поправки в гл.7 ГК РФ, полностью изменившие правовое регулирование рассматриваемых объектов<sup>8</sup>. Одним из важнейших изменений стало появление нового параграфа, посвященного бездокументарным ценным бумагам, хотя до этого данному объекту

---

<sup>5</sup> См.: Аксенова Т.Г. Гражданское право: Учебник. Под общ.ред. Аксеновой Т.Г. М.: Проспект, 2016. С.64.

<sup>6</sup> Дулаев З.Б. Понятие ценной бумаги по законодательству РФ// Общество и право. 2010. № 1. С. 205.

<sup>7</sup> Там же.

<sup>8</sup> Там же.

выделялась только одна правовая норма, чего было недостаточно для полноценного правового регламентирования.

Несмотря на то, что ЦБ удостоверяет имущественные права, носящие обязательственный характер, ее традиционно относят к объектам вещного права, что прямо и указано в ст. 128 ГК РФ. Отнесение ценных бумаг к категории «вещей» напрямую связано с их существенными определяющими признаками: они закрепляют совокупность имущественных прав, которые могут быть переданы или реализованы только при их непосредственном предъявлении<sup>9</sup>.

Соответственно переход ценной бумаги в рамках договора займа, от одного лица к другому, по мнению М.В.Дармаевой, означает опосредованный переход удостоверенных такой ценной бумагой прав [6; с. 147]<sup>10</sup>. Данный вывод находит свое подтверждение в нормативно-правовых актах: так в Федеральном законе от 22.04.1996 № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг» (далее – ФЗ №39) закреплено, что права по эмиссионной ценной бумаге, переходят к их приобретателю с момента перехода прав на эту ценную бумагу<sup>11</sup>.

При этом анализ норм, ФЗ № 39 позволяет сделать вывод о том, что форма удостоверения в ЦБ имущественных прав, вторична по отношению к самим правам, и все правомочия имущественного характера, закрепленные в документальной или бездокументальной форме, будут являться ценными бумагами, если условия их возникновения и обращения соответствуют всей совокупности признаков таких бумаг<sup>12</sup>. И таким образом, на законодательном уровне происходит некоторое смешение понятий ценной

---

<sup>9</sup> См.: Соломина Н.Г. Договор займа: изменения действующего законодательства// Вестник Омского университета. Серия «Право». 2015. № 3. С. 132.

<sup>10</sup> Дармаева М.В. Некоторые особенности правового регулирования займов ценными бумагами// Вестник Бурятского государственного университета. 2010. № 2. С. 147.

<sup>11</sup> См.: Федеральный закон РФ от 22.04.1996 № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг» (последняя редакция) [Электронный ресурс] // СПС Консультант Плюс (дата обращения: 22.03.2018).

<sup>12</sup> См.: Дармаева М.В. Некоторые особенности правового регулирования займов ценными бумагами// Вестник Бурятского государственного университета. 2010. № 2. С. 147.

бумаги как вещи, и ценной бумаги как совокупности закрепленных в ней прав.

Однако если в ГК РФ про заем ценных бумаг ранее не упоминалось, то ФЗ «О рынке ценных бумаг», Налоговый кодекс РФ (далее НК РФ) и судебной практике неоднократно упоминалось о возможности заключения договора займа в отношении документарных ценных бумаг<sup>13</sup>. При этом еще в 2006 г. упраздненный Высший Арбитражный Суд РФ (далее – ВАС РФ) готовил проект информационного письма «О заключении договоров займов бездокументарных ценных бумаг»<sup>14</sup>, что свидетельствует об активном использовании таких правовых конструкций (несколько отличающихся от традиционного понятия займа) на практике.

Как отмечает Н.Г.Соломина, очевидно, что если законодатель расширил предмет договора займа за счет включения в него ценных бумаг, то и правовая регламентация специфики такой заемной сделки, должна находиться именно в гл. 42 ГК РФ<sup>15</sup>. Вносимые изменения не содержат в себе ни одной специальной нормы, которая относилась бы к договору займа ценных бумаг. Да, отдельные положения, связанные с займом с использованием векселя и облигаций присутствуют в гражданском законодательстве, но все же эти договорные конструкции нельзя считать полностью тождественным и достаточными для общего правового регулирования заемных правоотношений, направленных на передачу ценных бумаг.

В правоприменительной практике достаточно часто встречаются споры, касающиеся заемных соглашений, предметом которых выступали

---

<sup>13</sup> См.: Соломина Н.Г. Договор займа: изменения действующего законодательства// Вестник Омского университета. Серия «Право». 2015. № 3. С. 133.

<sup>14</sup> См.: Проект Президиума ВАС РФ от 2006 г. «Информационное письмо «О заключении договора займа бездокументарных именных бумаг» [Электронный ресурс] // СПС Консультант Плюс (дата обращения: 22.03.2018).

<sup>15</sup> Соломина Н.Г. Договор займа: изменения действующего законодательства// Вестник Омского университета. Серия «Право». 2015. № 3. С. 134.

акции [8; с. 137]<sup>16</sup>. При этом разрешение вопроса о допустимости такого займа, суды исходят из того, в какой форме они оформлены – в документарной или бездокументарной. Если речь о документарной форме акций, то основания для признания договора недействительным отсутствуют, а если о бездокументарной, то суды здесь отмечают серьезные нарушения закона, поскольку такие бездокументарные ценные бумаги не являются вещами.

Независимо от того, что документарные ценные бумаги относятся к вещам, а бездокументарные нет, сущность таких бумаг остается неизменной – она содержит в себе признаки принадлежащих лицу имущественных прав. И, следовательно, оборот указанных прав обладает определенной спецификой, которая делает невозможным использования для их передачи заключение договора займа. Так если передаются именные документарные ценные бумаги или бездокументарные ценные бумаги с условием их возврата, то возврату будут подлежать не какие –либо иные ценные бумаги, а именно те самые ценные бумаги которые были переданы изначально, (т.е те же самые имущественные права, удостоверенные таким документом), что превращает данную бумагу в вещь, обладающую индивидуально-определенными признаками<sup>17</sup>.

Еще одним моментом, свидетельствующим об индивидуальной определенности ценных бумаг, выступает их рыночная стоимость. Например, если ценная бумага выставлена на биржевых фондах, то ее рыночная стоимость является одно из существенных характеристик, определяющим базовый критерии ее налогообложения. И т.к ценная бумага сама по себе экономически мобильна, то стоимость возвращаемого имущество может существенно отличаться от его первоначальной стоимости,

---

<sup>16</sup> См.: Косенко Е.В. Актуальные проблемы заключения договора займа// Вестник Саратовской государственной юридической академии. 2013. № 1 (2). С. 137.

<sup>17</sup> См.: Дармаева М.В. Некоторые особенности правового регулирования займов ценными бумагами// Вестник Бурятского государственного университета. 2010. № 2. С. 148.



при котором оно передавалось в заем, что противоречит смыслу обязательств по договору займа<sup>18</sup>.

На сегодняшний день однозначная оценка расширения предмета договора займа за счет включения в него ценных бумаг, учеными-цивиристами не дана. Некоторые склоняются к тому (среди них Н.Г.Соломина), что договор займа не совсем уместен в обороте ценных бумаг, что следует из цели, которую преследуют субъекты соглашения<sup>19</sup>. Очевидным представляется тот факт, что мотивом передачи ценных бумаг одним лицом другому лицу не может выступать временное заимствование, отчуждение или передача в чужое управление – для этого существуют иные договорные институты, которые позволяют удовлетворить максимально эффективно подобные интересы. Любые операции на рынке ценных бумаг в первую очередь связаны с интересами владельцев таких бумаг, которым важно получить максимальную экономическую выгоду от использования принадлежащих им прав, удостоверенных ценными бумагами, как в документарной, так и в бездокументарной форме. И вполне возможно, что договор займа является не совсем подходящим правовым средством для достижения поставленных целей, а учитывая все специфические признаки рассмотренного объекта гражданских прав, представляется, что соответствующая проблематика подлежит дальнейшему исследованию с целью ее практической реализации.

---

<sup>18</sup> Там же.

<sup>19</sup> Соломина Н.Г. Договор займа: изменения действующего законодательства// Вестник Омского университета. Серия «Право». 2015. № 3. С.136.

### **Использованные источники:**

- 1.Гражданский Кодекс Российской Федерации (часть первая) 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 29.07.2017) [Электронный ресурс] // СПС Консультант Плюс (дата обращения: 22.03.2018).
- 2.Федеральный закон РФ от 22.04.1996 № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг» (последняя редакция) [Электронный ресурс] // СПС Консультант Плюс (дата обращения: 22.03.2018).
3. Федеральный закон от 26.07.2017 № 212-ФЗ «О внесении изменений в части первую и вторую Гражданского кодекса РФ и отдельные законодательные акты РФ» [Электронный ресурс] // СПС Гарант (дата обращения: 22.03.2018).
4. Проект Президиума ВАС РФ от 2006 г. «Информационное письмо «О заключении договора займа бездокументарных именных бумаг» [Электронный ресурс] // СПС Консультант Плюс (дата обращения: 22.03.2018).
5. Аксенова Т.Г. Гражданское право: Учебник. Под общ.ред. Аксеновой Т.Г. М.: Проспект, 2016. 445 с.
6. Дармаева М.В. Некоторые особенности правового регулирования займов ценными бумагами// Вестник Бурятского государственного университета. 2010. № 2. С. 145-149.
7. Дулаев З.Б. Понятие ценной бумаги по законодательству РФ// Общество и право. 2010. № 1. С. 205-207.
8. Косенко Е.В. Актуальные проблемы заключения договора займа// Вестник Саратовской государственной юридической академии. 2013. № 1 (2). С. 134-139.
9. Соломина Н.Г. Договор займа: изменения действующего законодательства// Вестник Омского университета. Серия «Право». 2015. № 3. С. 132-136.