

Секция «Юриспруденция»

**Проблемные вопросы определения правовой природы сделок РЕПО в отечественной науке и правоприменительной практике.**

**Щебенцовский Родион Владимирович**

*Студент*

*Санкт-Петербургский государственный университет, Юридический факультет,  
Санкт-Петербург, Россия  
E-mail: Harman19@mail.ru*

Легальное определение договора РЕПО (купли-продажи с обязательством обратного выкупа) дано в Федеральном законе от 22.04.1996 N 39-ФЗ "О рынке ценных бумаг". Установлено, что "договором репо признается договор, по которому одна сторона (продавец по договору репо) обязуется в срок, установленный этим договором, передать в собственность другой стороне (покупателю по договору репо) ценные бумаги, а покупатель по договору репо обязуется принять ценные бумаги и уплатить за них определенную денежную сумму (первая часть договора репо) и по которому покупатель по договору репо обязуется в срок, установленный этим договором, передать ценные бумаги в собственность продавца по договору репо, а продавец по договору репо обязуется принять ценные бумаги и уплатить за них определенную денежную сумму (вторая часть договора репо)" (п. 1 ст. 51.3).[3]

Ранее легальное определение сделки РЕПО было дано в ст. 282 НК РФ, которая определяет операцию РЕПО как две заключаемые одновременно взаимосвязанные сделки по реализации и последующему приобретению эмиссионных ценных бумаг того же выпуска в том же количестве, которые осуществляются по ценам, установленным соответствующим договором.[9]

Возникает вопрос относительно правовой природы таких сделок, поскольку, исходя из экономической структуры отношений, возможно, имеет место не столько купля-продажа, сколько заемное обязательство под залог ценных бумаг.[1] Как известно, заемное обязательство заключается в возмездной передаче в собственность вещей, определенных родовыми признаками, и обязанности вернуть такое же количество вещей того же рода.[2] Экономически РЕПО опосредует весьма схожие с заемным обязательством отношения: продавец получает деньги, пользуется ими и возвращает в установленный срок, тогда как покупатель возмездно предоставляет деньги и обеспечивает исполнение обязательства по их возврату переданными ему ценными бумагами.

В доктрине продолжают споры относительно правовой природы данной сделки. Например, Г.В. Мельничук считает, что "Поскольку результатом сделки репо оказывается, как правило, возвращение первоначально отчужденных ценных бумаг и получение дополнительных средств, такие средства следует рассматривать в качестве платы за пользование денежными средствами - суммой займа или кредита".[7]

Сторонник противоположной позиции С.В. Ротко отмечает: "Сделка репо... в отличие от производных финансовых инструментов... заключает в себе два взаимосвязанные договорные двухсторонние обязательства, в которых определен субъектный состав".[6] Тем самым С.В. Ротко отмечает индивидуальный характер сделки РЕПО и недопустимость сведения такой сделки к иным гражданско-правовым институтам.

Н.О. Нерсесов, также являясь сторонником позиции самостоятельной договорной конструкции, утверждает, что "репо отличается от залога тем, что предмет его есть вещь заменяемая, потребляемая, индивидуально-определенная, залогодержатель считается временным, зависимым владельцем, а репортер - собственником ценных бумаг. Все премии и выигрыши, павшие на последние, переходят в безвозвратное пользование и распоряжение репортера".[8]

Однако следует достоверно определиться с тем, каков предмет исследования: экономические отношения РЕПО или РЕПО как юридическая конструкция. Если экономически такая сделка схожа с займом, то юридически РЕПО и заем под залог ценных бумаг имеют кардинальные различия.

РЕПО не следует отождествлять с займом под залог, поскольку различия заключаются в предмете сделки, одномоментном переходе титула на предмет сделки, принципиально иных, чем при заемном обязательстве, рисках и иных условиях сделки. Что касается залога, то залог, являясь самостоятельным обязательством, имеет свойство следования, носит акцессорный характер, и существенным образом ограничивает право собственности на заложенное имущество. Залог не позволяет в полной мере обеспечить удовлетворение интересов сторон, поскольку заложенным имуществом становится сложно распорядиться, при распоряжении возникает риск наступления ответственности за изъятие предмета залога у третьих лиц, имущество фактически выпадает из гражданского оборота и становится "зарезервировано" за кредитором, последний в свою очередь в очень ограниченном перечне случаев может влиять на судьбу заложенного имущества. Тогда как при совершении РЕПО стороны лишены подобного риска, что позволяет извлечь из этого определенные финансовые выгоды.

Таким образом, различия обусловлены в первую очередь правовой природой сделки РЕПО и требует соответствующего правового регулирования с учетом всех существенных экономических аспектов отношений. До сегодняшнего дня правоприменительная практика неоднозначно подходит к таким сделкам[5], возникают определенные трудности в квалификации таких отношений[4], из-за чего часто несут непредвиденные убытки участники гражданского оборота.

Представляется, что более детальное изучение такого вида сделок как РЕПО позволит избежать возможных трудностей с квалификацией, и, следовательно, позволит стабилизировать гражданский оборот в этом сегменте.

### **Литература**

1. "Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая)" от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 02.11.2013)
2. "Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая)" от 26.01.1996 N 14-ФЗ (ред. от 28.12.2013)
3. Федеральный закон от 22.04.1996 N 39-ФЗ (ред. от 28.12.2013) "О рынке ценных бумаг"
4. Постановление Президиума ВАС РФ от 06.10.1998 N 6202/97 // Вестник ВАС РФ. 1999. N 1.

5. Постановление Федерального арбитражного суда Дальневосточного округа от 07.06.2005 N Ф03-А51/05-1/1423 // СПС "КонсультантПлюс".
6. Ротко С. Репо: вопросы теории и практики применения // Юридическая газета. 2011. Февраль. N 5.
7. Мельничук Г.В. Правовая природа расчетных форвардных сделок и сделок РЕПО // Законодательство. 2000. N 2.
8. Нерсесов Н.О. О бумагах на предъявителя с точки зрения гражданского права. М.: Университетская типография, 1889. Ч. 2. Глава 4.
9. Адельшин Р., Хабибуллин Л. О сделках РЕПО // Сборник научных трудов студентов и аспирантов. Казань: Казанский филиал РАП, 2008.