



«ЗАКОНОДАТЕЛЬНОЕ РЕШЕНИЕ ДЛЯ ДЕРИВАТИВОВ: ТЕНДЕНЦИИ И РИСКИ»

Конференция «Производные
финансовые инструменты в России:
взгляд в будущее»

27 октября 2006 года

Антон Селивановский
Юрист

“Бейкер и Макензи - Си-Ай-Эс, Лимитед” входит в состав Baker & McKenzie International, организации, созданной в форме швейцарского объединения (Swiss Verein), состоящего из юридических фирм - участников объединения в разных странах мира. В соответствии с общепринятой терминологией, используемой компаниями в сфере профессиональных услуг, термин “партнер” означает лицо, имеющее статус партнера в такой юридической фирме, или занимающее аналогичную должность. Термин “офис” или “представительство” означает, соответственно, офис такой юридической фирмы.

Проблемы регулирования деривативов на современном этапе

1. Отсутствие понятийного аппарата: различные нормативные акты дают разные определения.
2. Тенденциозная арбитражная практика по спорам, связанным с деривативами. Проблема «пари». Цель сделки.
3. Не определено положение участников на рынке.
4. Регулирование ФСФР и ЦБ РФ.

Проблемы регулирования деривативов на современном этапе (2)

5. Закрытый перечень базовых активов.
6. Управление рисками по операциям с деривативами (неттинг, клиринг, финансовое обеспечение).
7. Унификация с международной практикой (деривативы не приравниваются к пари).

Как следствие деривативы заключаются и исполняются за пределами России по иностранному праву.

Только ли проблема рынка деривативов?

- Рынок нефти и нефтепродуктов, газа, металлов
- Секьюритизация
- Капитализация банковской системы
- Управление рисками для товаропроизводителей
- и т.д.

Обсуждаемый законопроект

Неназванное требование = пари

- предусматривает уплату денежных сумм
- в зависимости от
 - изменения цен на товары и ценные бумаги;
 - изменения курса валют, уровня инфляции;
 - изменения значений, рассчитываемых на основании совокупности указанных выше показателей;
 - наступления иного предусмотренного законом обстоятельства, относительно которого неизвестно наступит оно или нет.
- Сторона по сделке – кредитная организация или профессиональный участник рынка ценных бумаг.

Оптимизация Законопроекта

Требования по сделкам пари, стороной по которым выступает кредитная организация или профессиональный участник рынка ценных бумаг, обеспечиваются судебной защитой.

Решает ли Законопроект насущные проблемы?

1. Единый понятийный аппарат - нет.
2. Нет отличия деривативов от других схожих сделок.
3. Положение участников рынка - нет.
4. Судебная защита при отсутствии четких критериев «дериватива» (неназванного требования) - сомнительно.
5. Расширение базовых активов – станет хуже в силу отсутствия специального закона (процентные, кредитные, погодные деривативы не появятся).
6. Регулирование - ?
7. Управление рисками – нет.
8. Унификация – нет (в мире не регулируют деривативы через пари).

Синхронизация законодательства

В настоящее время легальное понятие «пари» отсутствует.

В законопроекте «О государственном регулировании деятельности по организации и проведению азартных игр» предлагается дать следующее определение:

Пари – азартная игра, при которой исход основанного на риске соглашения о выигрыше, заключаемого между двумя или несколькими участниками пари или с организатором пари, зависит от события, относительно которого не известно, наступит оно или нет.

Каким образом будут соотноситься «правильные пари» из законопроекта и фьючерсы, опционы, производные, производные финансовые инструменты, срочные сделки и прочие деривативы?

Иные последствия принятия Законопроекта

1. Риск новой лицензии для банков, профессиональных участников рынка ценных бумаг, бирж.
2. Возникнут риски для условных сделок (с отменительными и отлагательными условиями — ст. 157 ГК РФ).
3. Проблема кредитных деривативов не решается.
4. Нарушение конкуренции на рынке.
5. Не решается вопрос о регуляторе.

Последствия принятия Законопроекта

1. Пропишутся ли деривативы в России? –
Вряд ли.
2. Создается ли адекватная база для
совершенствования законодательной базы
для деривативов? – Нет.

Что после принятия Законопроекта?

- Написание нового «хорошего» закона?
- Внесение изменение в существующие законы?
- Подготовка изменений в новый закон (ст. 1062 ГК РФ)?

A large, stylized white graphic of a globe is positioned on the left side of the slide. It features a circular outline with several curved lines representing latitude and longitude, creating a grid-like pattern. The globe is set against a solid blue background.

«ЗАКОНОДАТЕЛЬНОЕ РЕШЕНИЕ ДЛЯ ДЕРИВАТИВОВ: ТЕНДЕНЦИИ И РИСКИ»

Антон Селивановский

«Бейкер и Макензи», Москва

Садовая Плаза, 11 этаж

Долгоруковская ул., 7

Москва 103006, Россия

Тел: 7 (095) 787-2700 Факс: 7 (095) 787-2701

E-mail: anton.selivanovsky@bakernet.com