

Оценка предмета залога как существенное условие договора залога ценных бумаг

Одним из существенных условий договора залога ценных бумаг выступает условие об оценке предмета залога.

Ранее с практической точки зрения условие об оценке предмета залога, как правило, не имело самостоятельного значения. Необходимость включения данного обязательного условия в договор залога вызывала дискуссии и в теории, и в правоприменительной практике. Сегодня в свете изменений, коснувшихся законодательства, регулирующего залоговые правоотношения [1], условие об оценке предмета залога приобретает иную, в том числе и правовую ценность.

В пользу исключения оценки предмета залога из списка существенных условий договора о залоге некоторыми авторами приводятся следующие аргументы. В соответствии с предыдущей редакцией п. 3 ст. 350 ГК РФ, утратившего силу в связи с принятием вышеуказанного Закона, заложенное имущество продавалось лицу, предложившему на торгах наивысшую цену. В п. 1 ст. 343 ГК РФ предусматривается обязанность стороны договора о залоге, у которой находится заложенное имущество, страховать такое имущество в полной его стоимости. При этом Гражданский кодекс Российской Федерации не устанавливает, что в расчет должна приниматься оценка заложенного имущества, указанная в договоре [2, с. 523]. В абз. 2, п. 2 ст. 344 ГК РФ указывается, что залогодержатель отвечает за утрату предмета залога в размере его действительной стоимости, независимо от суммы, в которую стороны оценили предмет залога при передаче его залогодержателю.

На основании вышеизложенного М.Е. Поскребневым делается заключение, что из-за отсутствия непосредственной зависимости между оценкой предмета залога, указанной в до-

говоре о залоге, и правами и обязанностями сторон договора о залоге не понятно, в чем заключается смысл наделения оценки предмета залога статусом существенного условия договора о залоге. Кроме того, отсутствие этого условия влечет признание договора о залоге незаключенным. Гражданский кодекс Российской Федерации не регулирует, как должна производиться оценка предмета залога. Следовательно, руководствуясь общими принципами свободы договора, закрепленными в п. 2 ст. 1 и ст. 421 ГК РФ, закладываемые ценные бумаги должны оцениваться по соглашению сторон, кроме случаев, когда в соответствии с законом их оценка должна быть осуществлена независимым оценщиком [7, с. 66].

Действительно, непосредственно понятие «оценка предмета залога» встречается в Гражданском кодексе Российской Федерации лишь в абз. 2 п. 2 ст. 348, предусматривающем условия, при наличии которых нарушение обеспеченного залогом обязательства признается незначительным, а размер требований залогодержателя – несоразмерным стоимости заложенного имущества. Одним из таких условий является то, что сумма неисполненного обязательства должна составлять менее чем пять процентов от размера оценки предмета залога по договору о залоге. С позицией Поскребнева об отсутствии смысла во включении в перечень существенных условий договора залога условия об оценке предмета залога можно было бы согласиться, если не учитывать истинный смысл, вложенный законодателем в понятие «оценки предмета залога» как существенного условия договора залога.

Залог выполняет обеспечительную функцию, и стороны договора залога должны прийти к соглашению о стоимости заложенного имущества, то есть о размерах обеспечения основного обязательства, цены предмета договора. По нашему мнению, понятие «оценка предмета залога» аналогично по смысловому содержанию понятиям «стоимость заложенно-

го имущества» (ст. 343 ГК РФ) и «цены предмета залога» (п. 3 ст. 24.1 Закона о залоге) [3].

У С.И. Ожегова «оценка» означает мнение о ценности, уровне или значении кого-чего-нибудь, «цена» – денежное выражение стоимости товара, «стоимость» – денежное выражение ценности вещи, цена (стоимость) [6]. В.И. Даль под словом «оценивать» понимал назначение чему цены, определение стоимости, под словом «стоить» – равняться чему ценою, заключать в себе известную ценность, а «цена» – достоинство, стоимость, плата, во что ставят вещь или труд, чего что-либо стоит, во что ценится в продаже или покупке; мера на деньги [5].

По мнению автора, предусматривая условие об оценке предмета залога, законодатель, прежде всего, имеет в виду стоимостную оценку предмета залога или его стоимость на момент заключения договора залога. Косвенно подтверждает это и определение существенных условий договора залога, предусмотренных п. 3 ст. 24.1 Закона о залоге. В договоре о залоге должны содержаться условия, предусматривающие вид залога, существо обеспеченного залогом требования, его размер, сроки исполнения обязательства, состав и стоимость заложенного имущества, а также любые иные условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто согласие (п. 1 ст. 10 Закона о залоге).

В соответствии же с п. 3 ст. 24.1 Закона о залоге реализация заложенного движимого имущества может быть осуществлена до истечения сроков, указанных в уведомлении залогодателя, при существенном риске гибели или повреждения предмета залога, а также существенном риске значительного снижения цены предмета залога по сравнению с ценой (начальной продажной ценой), указанной в уведомлении.

Согласно сложившейся на межбанковском рынке практике залогодержатель вправе пересматривать залоговую стоимость переданных ему ценных бумаг (за исключением ценных бумаг, по которым залогодержатель является эмитентом или

векселедателем), исходя из их рыночной стоимости. Рыночная стоимость ценных бумаг определяется залогодержателем следующим образом:

А) в отношении еврооблигаций – как средняя цена покупки, установленная рядом операторов рынка ценных бумаг (таких как Credit Suisse First Boston, JP Morgan Chase, Банк внешнеэкономической деятельности СССР (Внешэкономбанк), ОАО «Банк внешней торговли», Коммерческий банк газовой промышленности «Газпромбанк»);

Б) в отношении корпоративных облигаций – как рыночная оценка облигаций соответствующего выпуска, установленная ОАО «ММВБ» по итогам предыдущего торгового дня;

В) в отношении векселей и депозитных сертификатов – как средняя цена покупки, установленная рядом операторов рынка ценных бумаг (таких как Закрытое акционерное общество «Финансово-инвестиционная компания “ЛИДИНГ”», Закрытое акционерное общество «Инвестиционная компания “РЕГИОН”», Коммерческий банк газовой промышленности «Газпромбанк», АКБ «Московский деловой мир», Акционерный банк «Инвестиционно-банковская группа НИКойл»). В расчет принимаются котировки на текущую дату либо любую(-ые) предшествующую(-ие) дату(-ы) по векселям того же векселедателя со сроком исполнения вексельного обязательства, отличающимся не более чем на две недели от срока платежа по Векселю, залоговая стоимость которого пересматривается Векселедержателем;

Г) в отношении акций – как рыночная оценка акций с тем же номером государственной регистрации, установленная ОАО «ММВБ» по итогам предыдущего торгового дня рыночной.

Источник получения вышеуказанной информации определяется залогодержателем самостоятельно. При отсутствии такой информации либо невозможности ее получения определение рыночной стоимости производится залогодержателем, исходя из собственной оценки рыночной конъюнктуры.

В целях достижения научной «чистоты» использования указанных понятий и во избежание разночтений, касающихся неоднозначной трактовки вышеуказанных понятий, и негативных последствий, могущих возникнуть в правоприменительной практике, автором предлагается:

1) привести ст. 339 ГК РФ и ст. 10 Закона о залоге в части, касающейся определения существенных условий договора залога, к единообразному толкованию и изложить п. 1 ст. 339 ГК РФ и п. 1 ст. 10 Закона о залоге в следующей редакции: «В договоре о залоге должны быть указаны предмет залога и его стоимость, существо, размер и срок обязательства, обеспечиваемого залогом. В нем также должно содержаться указание на то, у какой из сторон находится заложенное имущество»;

2) изложить абз. 2 п. 2 ст. 348 ГК РФ в следующей редакции: «сумма неисполненного обязательства должна составлять менее чем пять процентов от стоимости предмета залога по договору о залоге».

Сторонам договора залога автором рекомендуется также во избежание нарушений прав залогодержателя предусмотреть следующие положения:

«В случаях, указанных в настоящем договоре и/или предусмотренных законом, по первому требованию и выбору залогодержателя, не позднее следующих 2 (Двух) дней, либо:

- произвести замену обеспечения на новое, отвечающее требованиям залогодержателя;
- увеличить залоговую массу ценных бумаг путем передачи в залог других ценных бумаг до суммы, покрывающей все обязательства залогодателя перед залогодержателем».

Список литературы

1. Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть 1 от 30 ноября 1994 г. № 51-ФЗ (в ред. от 18.07.2009 г.). URL: <http://>

base.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc;base=LAW;n=89535;dst=0 (дата обращения: 30.09.2009).

2. Федеральный закон от 30.12.2008 г. № 306-ФЗ «О внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации в связи с совершенствованием порядка обращения взыскания на заложенное имущество». URL: <http://base.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc;base=LAW;n=89637;dst=0> (дата обращения: 30.09.2009).

3. Закон РФ от 29 мая 1992 г. № 2872-1 «О залоге» (в ред. от 30.12.2008). URL: <http://base.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc;base=LAW;n=83339;dst=0> (дата обращения: 30.09.2009).

4. Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Книга первая. Общие положения. М.: Статут, 1999.

5. Даль В.И. Толковый словарь живого великорусского языка. В 4 т. Т. 2. СПб., 1996.

6. Ожегов С.И. Словарь русского языка. М.: Русский язык, 1986.

7. Поскребнев М.Е. Залог ценных Бумаг как способ обеспечения исполнения обязательств [Электронный ресурс]: Дис. ... канд. юрид. наук. М.: РГБ, 2005.

Научный руководитель – В.Н. Синельникова, доктор юридических наук, профессор.