

Секция «Юриспруденция»

**Биржевые сделки на разность как побочный эффект развития  
организованных торгов**

*Долганин Александр Александрович*

*Студент*

*Московский государственный университет имени М.В. Ломоносова, Юридический  
факультет, Москва, Россия*

*E-mail: alex\_neto@bk.ru*

Представляется, что одним из важнейших аспектов изучения сделок на разность является их рассмотрение с точки зрения коммерческого права. Как известно, торговое право - отрасль права, регулирующая торговую деятельность, то есть действия различных субъектов - производителей товара и его потребителей, в совокупности предопределяющие нормальное функционирование общественного производства [4].

В ходе исторического развития торговли как одного из древнейших видов человеческой деятельности постоянно велся поиск наилучших путей ее осуществления. Эффективность любой деятельности напрямую зависит от степени ее организованности, поэтому, основываясь на первичных формах, - открытых базарах и ярмарках, где впервые на постоянной основе стали происходить встречи спроса и предложения [6. С. 540], практика совершения торговых сделок нашла новый способ организации торгов - биржи. Биржа отстранилась от розничной купли-продажи, от задач непосредственного потребления, обрета ту экономико-правовую сущность, которая отражена и в действующем законодательстве. Согласно ч. 1. ст. 2 Закона РФ "О товарных биржах и биржевой торговле" 1992 г. товарная биржа - организация с правами юридического лица, формирующая оптовый рынок путем организации и регулирования биржевой торговли, осуществляемой в форме гласных публичных торгов, проводимых в заранее определенном месте и в определенное время по установленным ею правилам.

Торговые соглашения, заключаемые на бирже, весьма разнообразны в своих классификациях. Однако уже в дореволюционной классической литературе проводится анализ биржевых сделок прежде всего на основе их деления на кассовые и срочные [3]. Кассовые или спотовые - то есть связанные с немедленным исполнением соглашения в виде реальной поставки биржевого товара. Срочные - то есть сделки с отложенным исполнением - дифференцировались обычно на простые срочные (твердые) и сделки с премией по критерию возможности или невозможности для стороны отступить от исполнения договора. В современном праве и экономике простые срочные сделки известны как форвардные и фьючерсные, а сделки с премией суть опционы.

В целом, как известно, срочные сделки, именуемые в настоящее время деривативами или производными финансовыми инструментами, так или иначе связаны с изменением цены на биржевой товар в течение установленного срока или к моменту его окончания. Однако при анализе деривативов с точки зрения их роли и места в отношениях реального товарообмена неизбежно возникают вопросы, связанные с целями заключения данных соглашений и соответствующими способами их исполнения.

Биржевые срочные сделки могут исполняться реальной поставкой товара - и тогда это оптовая торговля, характеризующаяся риском неблагоприятного движения свободных цен, или же поставка не осуществляется - сделка исполняется взаимным расчетом

сторон с выплатой вариационной маржи. Важно заметить, что выбор способа исполнения зависит не столько от объективных условий, сколько от субъективных целей участников торговли. Такая сделка, расчетный характер которой изначально predetermined волей сторон, именуется в доктрине коммерческого права сделкой на разность. Контрагентов в данном случае не заботит судьба биржевого товара в цепочке общественного производства, они нацелены исключительно на получение реальной выгоды уже в результате заключения всего одной сделки. Весьма справедливо замечал еще в 1895 г. А.Х. Гольмстен, что "сделки на срок, благодаря их обращению в сделки на разность, часто теряют свой серьезный характер и служат лишь средством прикрытия сделок на разность: стороны вовсе не имеют в виду реального обмена ценностей, а играют на разность"[1. С. 183-184]. Очерчивается основная мысль: при преобладании сделок на разность биржа теряет свое традиционное значение организатора оптовой торговли, которая подменяется в основном спекулятивными операциями с финансовыми инструментами.

В дореволюционной доктрине российского торгового права многие авторы сходятся в отрицательных оценках сделок на разность, практически единодушно связывая их распространение с ухудшением нравственного начала в обществе. А.Х. Гольмстен называл их "азартной биржевой игрой, обогащающей без затраты труда и капитала одних и повергающей в нищету других"[1. С. 184]. А.Ф. Федоров указывал на то, что "способ разрешения сделок платежом только разности, с внешней, по крайней мере, стороны, имеет вид азартной игры, развивающей низменные страсти человека, отвлекающей капиталы от производительного назначения"[5]. Г.Ф. Шершеневич, имея в виду прежде всего спекулятивный характер биржевых сделок на разность, писал о том, что биржа внушает презрительное отношение к медленному обогащению, открывая пути легкой наживы для мелких капиталистов - то есть не профессиональных коммерсантов в торгово-правовых отношениях товарооборота, а обладателей небольшого капитала, которые полагают возможным пожертвовать его, чтобы добиться моментальной и баснословной, но, однако, призрачной прибыли [6. С. 546-547].

Стоит отметить, что в последние десятилетия количество заключенных деривативных сделок неуклонно растет, при этом уже к 2000 г. всего 30% фьючерсов являлись товарными [2]. Одновременно снижается роль поставки реального товара как способа исполнения биржевой сделки. Поэтому вышеуказанные мнения правоведов, высказанные в условиях индустриальной экономики и совсем недавней для того времени отмены в 1893 г. правовых ограничений на заключение сделок на разность, в настоящее время можно принять лишь с некоторыми оговорками.

При всей бесполезности и даже вредности для реального товарообмена спекулятивных сделок на разность, в настоящее время биржи, а точнее, заключаемые с их помощью товарные деривативы, служат целям хеджирования (страхования рисков), которое, по своей сути, свидетельствует о сохраняющихся тесных связях между рынком реального товара и рынком деривативов, организация которого возлагается на биржи. Поэтому с коммерческо-правовой точки зрения именно развитие практики заключения сделок на разность в определенной степени послужило тому, что биржи до сих пор сохранили свою немаловажную организационно-посредническую роль в торговом обороте.

## Литература

1. Гольмстен А.Х. Очерки по русскому торговому праву. Выпуск 1. СПб., 1895.
2. Дегтярева О.И. Биржевое дело: учебник для вузов. М., 2001. С. 26.
3. Нерсесов Н.И. Конспективный курс лекций по торговому и вексельному праву. М., 1896. С. 181.
4. Пугинский Б.И. Коммерческое право России. М., 2003. С. 13.
5. Федоров А.Ф. Торговое право. Одесса, 1911. С. 662.
6. Шершеневич Г.Ф. Курс торгового права. Том II. Товар. Торговые сделки. СПб., 1908.