



**Татьяна Эдуардовна
РОЖДЕСТВЕНСКАЯ,**

доктор юридических
наук, профессор кафедры
финансового права
Университета имени
О.Е. Кутафина (МГЮА)
tatiana_rojd@mail.ru
125993, Россия, г. Москва,
ул. Садовая-Кудринская, д. 9

БАНКОВСКИЕ ОПЕРАЦИИ И СДЕЛКИ, ОСУЩЕСТВЛЯЕМЫЕ БАНКОМ РОССИИ: ОСОБЕННОСТИ И ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ

Аннотация. В статье рассматриваются вопросы, связанные с правовым регулированием банковских операций и сделок, осуществляемых Банком России. Формулируются отличия банковских операций, осуществляемых Банком России, от банковских операций, осуществляемых кредитными организациями.

Ключевые слова: Банк России, банковские операции, банковские сделки, кредит, обеспечение кредита, облигации Банка России, банковские гарантии, финансовые инструменты, кассовые операции.

DOI: 10.17803/2311-5998.2017.36.8.130-146

T. E. ROZHDESTVENSKAYA,

Doctor of Law, Professor of the Financial Law Department of the Kutafin Moscow
State Law University (MSAL)

tatiana_rojd@mail.ru

125993, Russia, Moscow, Sadovaya-Kudrinskaya Str., 9

BANKING OPERATIONS AND TRANSACTIONS PERFORMED BY THE BANK OF RUSSIA: THE PECULIARITIES OF LEGAL REGULATION

Review. The article is considered to the questions connected with legal regulation of banking operations and transactions carried out by the Bank of Russia. The differences between banking operations which are carried out by the Bank of Russia from banking operations of credit organizations are formulated.

Keywords: Bank of Russia, Bank operations, Bank transactions, credit, loan, the debentures of the Bank of Russia, Bank guarantees, financial instruments, cash transactions.

Банк России наделен правом осуществлять банковские операции и сделки, открытый перечень который содержится в ст. 46 Закона о Банке России¹. Банк России имеет право осуществлять банковские операции и сделки:

- с российскими кредитными организациями;
- иностранными кредитными организациями;

- Правительством РФ;
- международными организациями, иностранными центральными (национальными) банками, иными иностранными юридическими лицами (при осуществлении деятельности по управлению активами Банка России в иностранной валюте и драгоценных металлах, включая золотовалютные резервы Банка России).

Иными словами, законодательно установлено несколько ограничений для осуществления банковских операций и сделок Банком России.

Во-первых, Банк России ограничен в своей возможности осуществлять эти операции кругом потенциальных контрагентов. При этом позитивная норма ст. 46 Закона о Банке России, определяющая то, с кем Банк России *вправе* осуществлять операции и сделки, дополнена негативной нормой ст. 48 Закона о Банке России, определяющей, с кем Банку России запрещено осуществлять такого рода операции.

Во-вторых, установлено ограничение на совершение операций Банком России по целевому признаку, т.е. указанные операции и сделки должны осуществляться только для достижения публично-правовых целей, определенных ст. 3 и 4 Закона о Банке России.

Исходя из публичного характера целей совершения Банком России банковских операций и сделок, а также их специального субъектного состава, можно констатировать, что деятельность Банка России по совершению операций и сделок не относится к предпринимательской деятельности, и на этом уровне подтвержден принцип бесприбыльности деятельности Банка России (в соответствии со ст. 3 Закона о Банке России получение прибыли не является целью деятельности Банка России).

Согласно ст. 46 Закона о Банке России Банк России может осуществлять следующие банковские операции и сделки:

1. Предоставлять кредиты на срок не более одного года под обеспечение ценными бумагами и другими активами, если иное не установлено федеральным законом о федеральном бюджете.

1.1. Предоставлять кредиты без обеспечения на срок не более одного года российским кредитным организациям, имеющим рейтинг не ниже установленного уровня. Перечень рейтинговых агентств, рейтинги которых применяются для определения кредитоспособности получателей кредитов, и необходимых минимальных показателей соответствующих рейтингов, дополнительные требования к получателям кредитов, а также порядок и условия предоставления соответствующих кредитов устанавливаются Советом директоров.

Операции Банка России по кредитованию представляют собой инструмент, посредством которого Банк России выполняет функцию рефинансирования банковской системы. Сущность банковских операций и сделок, совершаемых в ходе кредитной деятельности Банка России, заключается в предоставлении Банком России денежных средств кредитным организациям на возмездной основе для интенсификации их банковской деятельности и преодоления ими временных финансовых затруднений в отношениях с третьими лицами, возникших вследствие недостатка денежных средств. Правовыми основаниями данных действий



являются договоры, заключенные в соответствии с Законом о Банке России. Договорный характер банковских операций и сделок указывает на необходимость наличия свободного волеизъявления субъектов правоотношений. Вследствие этого условия договоров, заключаемых в порядке рефинансирования, должны не только соответствовать публично-правовым интересам, удовлетворяемым Банком России, но и быть выгодны кредитным организациям².

Классификация кредитов, предоставляемых Банком России, может быть осуществлена по различным основаниям.

В зависимости от субъектов кредиты Банка России можно подразделить:

- на кредиты российским кредитным организациям;
- кредиты иным лицам.

Отметим, что в силу существующих ограничений — прямых (запрет предоставлять кредиты правительству) или косвенных, связанных с целями осуществления банковских операций, Банк России практически не выдает кредиты иным лицам, кроме российских кредитных организаций. Исключение могут составлять только операции, которые могут проводиться в соответствии с международными соглашениями (например, сделки типа «своп» в рамках соглашения БРИКС) или в иных случаях, связанных с управлением золотовалютными активами.

В зависимости от *наличия обеспечения* кредитов кредиты Банка России можно подразделить:

- на обеспеченные (к кредитам, выдаваемым под обеспечение, относятся внутридневные кредиты, овернайт, ломбардные кредиты, а также кредиты, обеспеченные нерыночными активами или поручительствами, золотом);
- необеспеченные.

Правовое регулирование выдачи кредитов под обеспечение осуществляется в соответствии с нормативными актами Банка России. Так, выдача кредитов под обеспечение активами и поручительствами осуществляется в соответствии с положением Банка России от 12.11.2007 № 312-П «О порядке предоставления Банком России кредитным организациям кредитов, обеспеченных активами или поручительствами»³ (далее — Положение № 312-П). Согласно Положению № 312-П обеспечение по кредитам осуществляется при помощи: 1) прав требования по кредитным договорам; 2) векселей третьих лиц; 3) поручительств иных кредитных организаций. Положение № 312-П предусматривает определенный срок, в течение которого Банк России принимает решение о признании обеспечения, предоставляемого заемщиком, соответствующим требованиям Положения № 312-П и о включении данных активов в состав активов, принимаемых в обеспечение кредитов Банка России. В настоящее время данный срок в силу п. 3.6 приложения 3 к Положению № 312-П составляет 5 дней (в условиях кризиса этот срок был уменьшен Банком России 23 октября 2008 г. с 10 дней до 5 дней).

Общие условия проведения кредитных операций определяются генеральными кредитными договорами на предоставление кредитов Банка России, обеспеченных активами или поручительствами, заключаемыми между Банком России

² См.: Сытников М. Ю. Правовое понятие «кредитная деятельность Банка России» // Банковское право. 2006. № 4.

³ Вестник Банка России. 2007. № 69.

и банками. При этом условия каждой кредитной операции (кроме предоставления внутридневного кредита), включая ее обеспечительную (залоговую) составляющую, осуществляемой в соответствии с Положением № 312-П, фиксируются в извещении о предоставлении кредита Банка России, направляемом Банком России банкам-заемщикам. Активами, предоставляемыми банками в обеспечение кредитов Банка России, являются векселя и (или) права требования по кредитным договорам, соответствующие критериям, установленным Положением № 312-П, а также выпуски облигаций, перечень которых установлен Советом директоров Банка России. Кредиты Банка России, кроме внутридневных кредитов и кредитов овернайт, также могут быть обеспечены поручительствами банков.

Порядок предоставления кредитов под залог ценных бумаг регулируется положением Банка России от 04.08.2003 № 236-П «О порядке предоставления Банком России кредитным организациям кредитов, обеспеченных залогом (блокировкой) ценных бумаг»⁴ (далее — Положение № 236-П). В качестве обеспечения Банк России принимает только ценные бумаги, включенные в Ломбардный список Банка России. Статистика позволяет утверждать, что по сравнению с нормальными условиями функционирования банковской системы, в условиях кризиса большее значение приобретают кредиты, выдаваемые в соответствии с Положением № 236-П.

В условиях кризиса объемы рефинансирования, особенно кредитов, обеспеченных нерыночными активами, выросли в несколько раз. Развитие данных инструментов преследует цель не только насыщения банковской системы ликвидностью, но и стимулирования кредитования реального сектора экономики. Последнему способствует увеличение возможных сроков кредитования до максимально допустимых с точки зрения Закона о Банке России (1 год), расширение видов обеспечения, включение ряда стратегических предприятий в перечень организаций, активы которых принимаются в обеспечение кредитов Банка России в наиболее упрощенном порядке.

Пункт 1.1 ч. 1 ст. 46 Закона о Банке России предусматривает право Банка России предоставлять кредитным организациям кредиты без обеспечения. Возможность получения кредитными организациями кредитов без обеспечения была закреплена в рамках антикризисных мер в 2008 г., а именно Федеральным законом от 13.10.2008 № 171-ФЗ «О внесении изменения в статью 46 Федерального закона «О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)»⁵. В развитие указанных норм в Положении Банка России от 16.10.2008 № 323-П «О предоставлении Банком России российским кредитным организациям кредитов без обеспечения»⁶ (далее — Положение № 323-П, в настоящее время утратило силу) был установлен порядок выдачи таких кредитов, который активно применялся в кризисных условиях и был приостановлен только в 2011 г. Так, в соответствии с решением Совета директоров Банка России Банк России приостановил с 3 мая 2011 г. заключение с российскими кредитными организациями генеральных соглашений о предоставлении Банком России кредитным организациям кредитов без

⁴ Вестник Банка России. 2003. № 62.

⁵ СЗ РФ. 2008. № 42. Ст. 4696.

⁶ Вестник Банка России. 2008. № 58.



обеспечения⁷. Согласно Положению № 323-П российским кредитным организациям кредиты в валюте Российской Федерации предоставлялись Банком России без обеспечения на срок не более 1 года. При этом Банком России в Положении № 323-П был установлен перечень рейтинговых агентств, рейтинги которых применялись для определения кредитоспособности кредитных организаций, и требования к кредитным организациям, которым предоставлялись указанные кредиты.

Согласно официальному сообщению Банка России от 4 мая 2011 г. заключение с российскими кредитными организациями генеральных соглашений о предоставлении Банком России кредитным организациям кредитов без обеспечения было приостановлено с 3 мая 2011 г.

Указанием Банка России от 23 апреля 2014 г. № 3239-У «О предоставлении Банком России кредитов без обеспечения кредитным организациям» Положение № 323-П было отменено и был утвержден новый порядок предоставления кредитным организациям кредитов без обеспечения.

Согласно Указанию № 3239-У Банк России предоставляет кредиты без обеспечения кредитным организациям при наличии следующих условий:

- наличие у кредитной организации заключенного с Банком России генерального соглашения о предоставлении Банком России кредитной организации кредитов без обеспечения, устанавливающего порядок и условия предоставления Банком России кредитной организации кредита без обеспечения (далее — генеральное соглашение);
- предоставление кредитной организацией Банку России права на списание денежных средств с корреспондентского счета (субсчета (субсчетов) кредитной организации, открытого (открытых) в подразделении (подразделениях) расчетной сети Банка России, по распоряжению Банка России в сумме неисполненных кредитной организацией обязательств по уплате суммы основного долга, процентов и неустойки (пени), определяемой в соответствии с генеральным соглашением;
- отсутствие у кредитной организации просроченных денежных обязательств перед Банком России;
- своевременное представление кредитной организацией расчета размера обязательных резервов;
- отсутствие у кредитной организации недовзноса в обязательные резервы, неуплаченных штрафов за нарушение нормативов обязательных резервов;
- наличие у кредитной организации рейтинга кредитоспособности не ниже уровня, установленного Советом директоров Банка России по классификации рейтинговых агентств, включенных в установленный Советом директоров Банка России перечень рейтинговых агентств, рейтинги которых применяются для определения кредитоспособности получателей кредитов без обеспечения. Информация о минимальном уровне рейтинга размещается на официальном сайте Банка России в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет».

⁷ См.: Официальное сообщение Банка России от 04.05.2011 «О приостановлении заключения с кредитными организациями генеральных соглашений о предоставлении Банком России кредитным организациям кредитов без обеспечения».

2. Покупать и продавать ценные бумаги на открытом рынке, а также продавать ценные бумаги, выступающие обеспечением кредитов Банка России.

3. Покупать и продавать облигации, эмитированные Банком России, и депозитные сертификаты.

Право Банка России покупать и продавать ценные бумаги на открытом рынке, а также продавать ценные бумаги, выступающие обеспечением кредитов Банка России, в связи с кризисом 2008—2009 гг. претерпело изменения. До 2008 г., в ранее действовавшей редакции, была предусмотрена возможность покупки и продажи Банком России исключительно государственных ценных бумаг, а также отсутствовало право продавать ценные бумаги, выступавшие обеспечением кредитов Банка России. Таким образом, в условиях кризиса 2008 г. перечень ценных бумаг, операции с которыми вправе осуществлять Банк России, был расширен.

Кроме того, Банк России вправе покупать и продавать эмитированные им облигации и депозитные сертификаты. Купля-продажа своих облигаций Банком России является операцией на открытом рынке и связана со ст. 39 Закона о Банке России. Указанные депозитные сертификаты обладают уникальным правовым статусом: с одной стороны, они являются ценными бумагами, с другой — удостоверяют внесение клиентом вклада и право вкладчика (держателя сертификата) на получение по истечении установленного срока суммы вклада и обусловленных в сертификате процентов, т.е. признаются формой договора банковского вклада (ст. 836, 844 ГК РФ⁸).

4. Покупать и продавать иностранную валюту, а также платежные документы и обязательства, номинированные в иностранной валюте, выставленные российскими и иностранными кредитными организациями.

5. Покупать, хранить, продавать драгоценные металлы и иные виды валютных ценностей.

Банк России вправе покупать и продавать иностранную валюту, а также платежные документы и обязательства, номинированные в иностранной валюте, выставленные российскими и иностранными кредитными организациями, а также покупать, хранить, продавать драгоценные металлы и иные виды валютных ценностей. В соответствии с Федеральным законом от 10.12.2003 № 173-ФЗ «О валютном регулировании и валютном контроле»⁹ к иностранной валюте относятся:

- а) денежные знаки в виде банкнот, казначейских билетов, монеты, находящиеся в обращении и являющиеся законным средством наличного платежа на территории соответствующего иностранного государства (группы иностранных государств), а также изымаемые либо изъятые из обращения, но подлежащие обмену указанные денежные знаки;
- б) средства на банковских счетах и в банковских вкладах в денежных единицах иностранных государств и международных денежных или расчетных единицах.

В свою очередь, к валютным ценностям относятся иностранная валюта и внешние ценные бумаги, которые представляют собой ценные бумаги, в том

⁸ Часть вторая Гражданского кодекса РФ от 26 января 1996 г. № 14-ФЗ // СЗ РФ. 1996. № 5. Ст. 410.

⁹ СЗ РФ. 2003. № 50. Ст. 4859.



числе в бездокументарной форме, не относящиеся в соответствии с указанным Законом к внутренним ценным бумагам. Согласно Федеральному закону от 26.03.1998 № 41-ФЗ «О драгоценных металлах и драгоценных камнях»¹⁰ драгоценные металлы — это золото, серебро, платина и металлы платиновой группы (палладий, иридий, родий, рутений и осмий).

6. Проводить расчетные, кассовые и депозитные операции, принимать на хранение и в управление ценные бумаги и другие активы.

Банк России вправе проводить расчетные, кассовые и депозитные операции, принимать на хранение и в управление ценные бумаги и другие активы. Порядок кассового обслуживания предусмотрен в указании Банка России от 27.08.2008 № 2060-У «О кассовом обслуживании в учреждениях Банка России кредитных организаций и иных юридических лиц»¹¹ (далее — Указание № 2060-У). В соответствии с Указанием № 2060-У учреждения Банка России совершают кассовые операции по приему (выдаче) валюты Российской Федерации в виде банкнот и монеты Банка России от кредитных организаций, подразделений кредитных организаций или организаций с зачислением, перечислением сумм принятой денежной наличности на банковские счета (списание сумм выданной денежной наличности с банковских счетов) кредитных организаций или организаций.

Для осуществления кассового обслуживания подразделения кредитной организации в учреждении Банка России по месту нахождения этого подразделения может открываться лицевой счет для кассового обслуживания подразделения кредитной организации и (или) лицевой счет для учета наличных денежных средств, принятых от подразделения кредитной организации. Кассовое обслуживание осуществляется на основании договоров, заключенных в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации.

Порядок проведения депозитных операций установлен в положении Банка России от 09.08.2013 № 404-П «О проведении Банком России депозитных операций с кредитными организациями»¹² (далее — Положение № 404-П). Цель проводимых операций — регулирование ликвидности (изъятие излишней ликвидности) банковской системы путем привлечения в депозиты денежных средств кредитных организаций.

Банк России осуществляет следующие виды депозитных операций:

- 1) депозитные аукционы;
- 2) депозитные операции по фиксированной процентной ставке.

При проведении депозитных аукционов и депозитных операций по фиксированным процентным ставкам заявки кредитных организаций на участие в соответствующей депозитной операции и открытие счетов по учету депозитов кредитных организаций собираются в территориальных учреждениях Банка России. При этом Банк России предъявляет к кредитным организациям требования, определенные в Положении № 404-П, и вправе выбирать кредитные организации, с которыми он осуществляет депозитные операции.

¹⁰ СЗ РФ. 1998. № 13. Ст. 1463.

¹¹ Вестник Банка России. 2008. № 48.

¹² Вестник Банка России. 2014. № 7.

Дата и способ проведения депозитных аукционов и депозитных операций по фиксированной процентной ставке устанавливаются Банком России. Депозитные аукционы, депозитные операции по фиксированной процентной ставке оформляются двусторонним договором-заявкой на участие в депозитном аукционе Банка России, на размещение в Банке России депозита по фиксированной процентной ставке соответственно, содержащим основные условия размещения денежных средств кредитной организации в депозит, открываемый в Банке России. Кредитная организация в целях участия в депозитных аукционах, депозитных операциях по фиксированной ставке заключает с уполномоченным учреждением Банка России соглашение об использовании аналога собственноручной подписи уполномоченных лиц при обмене договорами-заявками на участие в депозитном аукционе Банка России, на размещение в Банке России депозита по фиксированной ставке по типовой форме, установленной в приложении к Положению № 404-П. Депозиты, открытые в Банке России, пролонгации не подлежат. Депозитные аукционы проводятся Банком России как процентный конкурс договоров-заявок кредитных организаций на участие в депозитном аукционе Банка России с назначением либо без назначения Банком России максимальной начальной процентной ставки. При принятии решения о проведении депозитного аукциона Банк России публикует сообщение в «Вестнике Банка России».

Депозитные аукционы Банка России проводятся одним из следующих способов:

1. По «американскому» способу, при котором договоры-заявки (вошедшие в список удовлетворенных) удовлетворяются по предлагаемым кредитными организациями процентным ставкам, которые не превышают либо равны ставке отсекающей, устанавливаемой Банком России по результатам аукциона.
2. По «голландскому» способу, при котором договоры-заявки (вошедшие в список удовлетворенных) удовлетворяются по ставке отсекающей, устанавливаемой Банком России по результатам аукциона.

При проведении Банком России депозитной операции по фиксированной процентной ставке кредитные организации, имеющие намерение перечислить денежные средства в депозит, открываемый в Банке России, направляют в уполномоченное учреждение Банка России договор-заявку на размещение в Банке России депозита по фиксированной процентной ставке.

Депозитные операции с использованием системы «Рейтерс-Дилинг» проводятся с кредитными организациями, заключившими с Банком России в лице территориального учреждения Банка России по месту открытия корреспондентского счета кредитной организации Генеральное соглашение, которое заключается на неопределенный срок. Проведение Банком России депозитных операций с использованием системы «Рейтерс-Дилинг» осуществляется: 1) по фиксированным процентным ставкам на стандартных условиях, установленных Положением № 404-П; 2) По процентным ставкам, определенным на аукционной основе (по результатам депозитного аукциона).

7. Выдавать поручительства и банковские гарантии.

По общему правилу поручительство и банковская гарантия представляют собой способы обеспечения обязательств, в том числе вытекающих из кредитных договоров. Иными словами, Банк России может выступать поручителем или га-



рантом по обязательствам кредитных организаций или Правительства РФ. Поручительство может быть выдано Банком России на основании договора поручительства в соответствии с гражданским законодательством. Так, по договору поручительства поручитель обязывается перед кредитором другого лица отвечать за исполнение последним его обязательства полностью или в части. Договор поручительства может быть заключен также для обеспечения обязательства, которое возникнет в будущем (ст. 361 ГК РФ). В силу банковской гарантии Банк России дает по просьбе другого лица (принципала) письменное обязательство уплатить кредитору принципала (бенефициару) в соответствии с условиями даваемого гарантом обязательства денежную сумму по представлении бенефициаром письменного требования о ее уплате. Банковская гарантия обеспечивает надлежащее исполнение принципалом его обязательства перед бенефициаром (основного обязательства) (ст. 368—369 ГК РФ).

8. Осуществлять операции с финансовыми инструментами, используемыми для управления финансовыми рисками.

Банк России осуществляет операции с финансовыми инструментами, используемыми для управления финансовыми рисками. Понятие финансового инструмента приведено в Федеральном законе от 22.04.1996 № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг»¹³. Так, финансовый инструмент — это ценная бумага или производный финансовый инструмент. Данное понятие было введено Федеральным законом от 25.11.2009 № 281-ФЗ «О внесении изменений в части первую и вторую Налогового кодекса Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации»¹⁴. Согласно Закону «О рынке ценных бумаг» под производным финансовым инструментом понимается договор, за исключением договора репо, предусматривающий одну или несколько из следующих обязанностей:

- 1) обязанность сторон или стороны договора периодически или единовременно уплачивать денежные суммы, в том числе в случае предъявления требований другой стороной, в зависимости от изменения цен на товары, ценные бумаги, курса соответствующей валюты, величины процентных ставок, уровня инфляции, значений, рассчитываемых на основании цен производных финансовых инструментов, значений показателей, составляющих официальную статистическую информацию, значений физических, биологических и (или) химических показателей состояния окружающей среды, от наступления обстоятельства, свидетельствующего о неисполнении или ненадлежащем исполнении одним или несколькими юридическими лицами, государствами или муниципальными образованияами своих обязанностей (за исключением договора поручительства и договора страхования), либо иного обстоятельства, которое предусмотрено федеральным законом или нормативными правовыми актами федерального органа исполнительной власти по рынку ценных бумаг и относительно которого неизвестно, наступит оно или не наступит, а также от изменения значений, рассчитываемых на основании одного или совокупности нескольких указанных в настоящем пункте показателей. Этот договор может также предусматривать обязанность сторон (или стороны) договора передать другой стороне ценные

¹³ СЗ РФ. 1996. № 17. Ст. 1918.

¹⁴ СЗ РФ. 2009. № 48. Ст. 5731.

бумаги, товар или валюту либо обязанность заключить договор, являющийся производным финансовым инструментом;

- 2) обязанность сторон или стороны на условиях, определенных при заключении договора, в случае предъявления требования другой стороной купить или продать ценные бумаги, валюту или товар либо заключить договор, являющийся производным финансовым инструментом;
- 3) обязанность одной стороны передать ценные бумаги, валюту или товар в собственность другой стороне не ранее третьего дня после дня заключения договора, обязанность другой стороны принять и оплатить указанное имущество и указание на то, что такой договор является производным финансовым инструментом.

9. Открывать счета в российских и иностранных кредитных организациях на территории Российской Федерации и территориях иностранных государств.

10. Выставлять чеки и векселя в любой валюте.

Банк России вправе открывать счета в российских и иностранных кредитных организациях на территории Российской Федерации и территориях иностранных государств, например, в целях управления золотовалютными резервами.

Банк России вправе распоряжаться денежными средствами, размещенных на открытых в кредитных организациях счетах, в том числе путем выставления чеков и векселей в любой валюте. Чеком признается ценная бумага, содержащая ничем не обусловленное распоряжение чекодателя банку произвести платеж указанной в нем суммы чекодержателю (ст. 877 ГК РФ). В качестве плательщика по чеку может быть указан только банк, где чекодатель имеет средства, которыми он вправе распоряжаться путем выставления чеков.

11. Осуществлять другие банковские операции и сделки от своего имени в соответствии с обычаями делового оборота, принятыми в международной банковской практике.

Банк России вправе осуществлять банковские операции и сделки на комиссионной основе. Иными словами, указанной нормой предусмотрен возмездный (платный) характер осуществления операций и сделок Банком России. Вместе с тем необходимо обратить внимание на то, что, во-первых, установление комиссии за проведение операций и сделок является правом Банка России, а не обязанностью, а во-вторых, законодательно предусмотрено исключение из данного правила, но исключения могут быть установлены только федеральными законами.

Данная норма была введена Федеральным законом от 03.11.2010 № 291-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)» и отдельные законодательные акты Российской Федерации»¹⁵ и направлена на расширение возможностей Банка России по осуществлению операций с золотовалютными резервами, придание им большей гибкости. Необходимость их проведения Банком России обусловлена тем, что часть финансовых институтов, активы которых по классификации Международного валютного фонда могут быть включены в состав золотовалютных резервов,

¹⁵ СЗ РФ. 2010. № 45. Ст. 5756.



формально не относятся к кредитным организациям и не имеют соответствующей лицензии надзорных органов.

Кроме того, Банк России имеет право передавать российским и иностранным кредитным организациям, а также организации, изготавливающей банкноты и монету Банка России, банкноты в сувенирной упаковке и монету Банка России по ценам, отличающимся от нарицательной стоимости, которые определяет Банк России.

Согласно ст. 47 Закона о Банке России обеспечением кредитов Банка России могут выступать:

- золото и другие драгоценные металлы в стандартных и мерных слитках;
- иностранная валюта;
- векселя, номинированные в российской или иностранной валюте;
- государственные ценные бумаги.

Списки векселей и государственных ценных бумаг, пригодных для обеспечения кредитов Банка России, определяются решением Совета директоров.

В случаях, установленных решением Совета директоров, обеспечением кредитов Банка России могут выступать другие ценности, а также поручительства и банковские гарантии.

Представляется, что выделение отдельной статьи, посвященной обеспечению кредитов Банка России, в Законе о Банке России обусловлено наличием повышенных рисков Банка России как кредитора последней инстанции при проведении им операций рефинансирования.

Понятие обеспечения в ст. 47 используется не в юридическом смысле, указанном в ст. 329 ГК РФ, а в экономическом смысле: виды обеспечения обозначены как виды активов, которые могут являться предметом такого вида обеспечения (в правовом значении этого понятия), как залог. Способы обеспечения, указанные в данной статье, безусловно, обладают гражданско-правовой сущностью и представляют собой обеспечение обязательства в форме залога, поручительства, банковской гарантии. Вместе с тем обеспечение кредитов Банка России имеет специальное публично-правовое регулирование в банковском законодательстве, поскольку собственно кредиты Банка России, предоставляемые кредитным организациям, представляют собой рефинансирование банковской системы и являются инструментом денежно-кредитной политики. В этой связи, учитывая публичные цели и субъектный состав кредитования (Банк России и кредитные организации), гражданско-правовое регулирование вопросов обеспечения обязательств к данным отношениям не применяется.

Понятие *стандартных и мерных слитков* драгоценных металлов установлено в инструкции Банка России от 30.11.2000 № 94-И «О порядке определения массы драгоценных металлов и драгоценных камней и исчисления их стоимости в Банке России и кредитных организациях»¹⁶.

Так, стандартные слитки — слитки драгоценных металлов, изготовленные и маркированные российскими (до 1992 г. — советскими) аффинажными организациями в соответствии с действующими государственными и отраслевыми стандартами и имеющие соответствующие номиналы массы и пробы.

¹⁶ Вестник Банка России. 2000. № 66—67.

К стандартным слиткам относятся также слитки иностранного производства, соответствующие международным стандартам качества. Так, существуют зарубежные стандарты слитков драгоценных металлов, требования к которым предусмотрены в положении Банка России от 01.11.1996 № 50 «О совершении кредитными организациями операций с драгоценными металлами на территории Российской Федерации и порядке проведения банковских операций с драгоценными металлами», утвержденном приказом Банка России от 01.11.1996 № 02-400¹⁷. К примеру, слитки золота стандарта London good delivery должны отвечать следующим требованиям: масса чистого золота в слитке составляет от 350 до 450 тройских унций (от 10 886 до 13 754 г). Вес каждого слитка должен быть выражен в тройских унциях и кратным 0,025 унции, а чистота металла должна быть не ниже 995 долей химически чистого золота на 1000 долей лигатурной массы.

Мерные слитки — слитки драгоценных металлов, изготовленные и маркированные российскими (до 1992 г. — советскими) аффинажными организациями в соответствии с действующими государственными, отраслевыми стандартами и стандартами предприятий, а также слитки иностранного производства, соответствующие международным стандартам качества, массой 1 кг и менее с содержанием химически чистого основного драгоценного металла не менее 99,99 % лигатурной массы слитка.

Понятие *иностранной валюты* содержится в Законе «О валютном регулировании и валютном контроле» и включает денежные знаки в виде банкнот, казначейских билетов, монеты, находящиеся в обращении и являющиеся законным средством наличного платежа на территории соответствующего иностранного государства (группы иностранных государств), а также изымаемые либо изъятые из обращения, но подлежащие обмену указанные денежные знаки, а также средства на банковских счетах и в банковских вкладах в денежных единицах иностранных государств и международных денежных или расчетных единицах.

Векселя, номинированные в российской или иностранной валюте, также являются обеспечением по кредитам Банка России. Согласно ст. 815 ГК РФ в случаях, когда в соответствии с соглашением сторон заемщиком выдан вексель, удостоверяющий ничем не обусловленное обязательство векселедателя (простой вексель) либо иного указанного в векселе плательщика (переводной вексель) выплатить по наступлении предусмотренного векселем срока полученные займы денежные суммы, отношения сторон по векселю регулируются законом о переводном и простом векселе. С момента выдачи векселя правила гражданского законодательства могут применяться к этим отношениям постольку, поскольку они не противоречат Федеральному закону от 11.03.1997 № 48-ФЗ «О переводном и простом векселе»¹⁸. Кроме того, в настоящее время действует постановление ЦИК СССР и СНК СССР от 07.08.1937 № 104/1341 «О введении в действие Положения о переводном и простом векселе»¹⁹, которое применя-

¹⁷ Вестник Банка России. 1996. № 61.

¹⁸ СЗ РФ. 1997. № 11. Ст. 1238.

¹⁹ Собрание законов и распоряжений Рабоче-Крестьянского Правительства СССР. 1937. № 52. Ст. 221.



ется на территории Российской Федерации в соответствии с международными обязательствами Российской Федерации, вытекающими из ее участия в Конвенции от 7 июня 1930 г., устанавливающей Единообразный закон о переводном и простом векселях.

В соответствии с Федеральным законом от 29.07.1998 № 136-ФЗ «Об особенностях эмиссии и обращения государственных и муниципальных ценных бумаг»²⁰ федеральными *государственными ценными бумагами* признаются ценные бумаги, выпущенные от имени Российской Федерации, а государственными ценными бумагами субъектов Российской Федерации признаются ценные бумаги, выпущенные от имени субъекта Российской Федерации.

Перечень активов, которые могут выступать обеспечением по кредитам Банка России, является открытым. Однако для принятия того или иного актива в качестве обеспечения для всех кредитных организаций или на индивидуальной основе требуется решение Совета директоров Банка России. Действительно, такое законодательное регулирование, которое имеет особое значение в условиях кризиса, позволяет Банку России оперативно изменять и принимать различные виды обеспечения при предоставлении ресурсов кредитным организациям для поддержания ликвидности банковской системы.

Статья 48 Закона о Банке России предусматривает полномочия Банка России по осуществлению банковских операций, определенных законом субъектов:

- органов государственной власти,
- органов местного самоуправления,
- организаций органов государственной власти и местного самоуправления,
- государственных внебюджетных фондов,
- воинских частей,
- военнослужащих,
- служащих Банка России,
- иных лиц в случаях, предусмотренных федеральными законами,
- клиентов, не являющихся кредитными организациями, в регионах, где отсутствуют кредитные организации.

Бюджетные полномочия Банка России предусмотрены в ст. 155 Бюджетного кодекса РФ²¹, согласно которой Центральный банк РФ обслуживает счета бюджетов. Открытие органам государственной власти субъектов Российской Федерации или органам, осуществляющим кассовое обслуживание исполнения бюджетов субъектов Российской Федерации, включая органы Федерального казначейства, счетов для учета средств от предпринимательской и иной приносящей доход деятельности, полученных учреждениями, находящимися в ведении органов государственной власти субъектов Российской Федерации, в учреждениях Банка России или кредитных организациях (филиалах), регламентирует указание Банка России от 28.06.2004 № 1459-У «Об открытии органам государственной власти субъектов Российской Федерации или органам, осуществляющим кассовое обслуживание исполнения бюджетов субъектов Российской Федерации, включая органы Федерального казначейства, счетов для учета средств от приносящей до-

²⁰ СЗ РФ. 1998. № 31. Ст. 3814.

²¹ Бюджетный кодекс РФ от 31 июля 1998 г. № 145-ФЗ // СЗ РФ. 1998. № 31. Ст. 3823.

ход деятельности, полученных учреждениями, находящимися в ведении органов государственной власти субъектов Российской Федерации, в учреждениях Банка России или кредитных организациях (филиалах)»²².

Вопрос о возможности обслуживания Банком России счетов по учету средств, не являющихся средствами бюджета, но поступающими во временное распоряжение бюджетных учреждений, был предметом рассмотрения суда. Судебной практикой была признана правомерность заключения договора банковского счета, заключенного между Банком России и *органом исполнительной власти* Российской Федерации по учету средств, поступающих во временное распоряжение бюджетных учреждений в валюте Российской Федерации, которые не являются средствами бюджета, а также то, что возможность обслуживания указанного счета Банком России предусмотрена Законом о Банке России²³.

Законом о Банке России предусмотрен перечень банковских операций и сделок, которые Банк России осуществлять не вправе. К ним относятся:

1. Осуществление банковских операций с юридическими лицами, не имеющими лицензии на осуществление банковских операций, и физическими лицами (за исключением случаев, предусмотренных ч. 3 ст. 46 и ст. 48 Закона о Банке России).

Иными словами, Банк России осуществляет банковские операции исключительно с кредитными организациями, что согласуется с особым правовым статусом «банка банков» и функцией кредитора последней инстанции для банковской системы. Кроме того, банковские операции с юридическими и физическими лицами призваны осуществлять кредитные организации, для которых данные сделки составляют основной вид их деятельности — собственно банковскую деятельность. Данный подход подтверждается судебной практикой, которая признает, что в случае, если субъект не относится к числу субъектов, перечисленных в ст. 48 комментируемого Закона, Банк России не вправе осуществлять банковские операции по его обслуживанию²⁴.

При этом в п. 1 комментируемой статьи предусматриваются исключения из данного правила. Так, Банк России в силу прямого указания закона вправе осуществлять банковские операции и иные сделки с международными организациями, иностранными центральными (национальными) банками и иными иностранными юридическими лицами при осуществлении деятельности по управлению активами Банка России в иностранной валюте и драгоценных металлах, включая золотовалютные резервы Банка России, а также с органами государственной власти и органами местного самоуправления, их организациями, государственными внебюджетными фондами, воинскими частями, военнослужащими, служащими Банка России, а также иными лицами, в регионах, где отсутствуют кредитные организации и в случаях, предусмотренных законами.

²² Вестник Банка России. 2004. № 42.

²³ См.: постановление ФАС Восточно-Сибирского округа от 23.11.2009 по делу № А74-1032/2009.

²⁴ См.: постановление Восемнадцатого арбитражного апелляционного суда от 19.05.2010 № 18АП-3591/2010 по делу № А76-42188/2009.



Таким образом, осуществление банковских операций Банком России с любыми организациями и лицами, кроме указанных в комментируемом Законе, запрещено. Судебная практика применения названной нормы свидетельствует, что у Банка России отсутствует возможность осуществлять расчетно-кассовое обслуживание, например, общественной организации в силу ст. 49 комментируемого Закона²⁵.

Формулировка указанной статьи говорит о том, что данный запрет касается только банковских операций, но не относится к сделкам. В этой связи Банк России не вправе открывать корреспондентские счета центральным банкам иностранных государств, выдавать им кредиты, принимать от них депозиты, если отсутствуют соответствующие международные договоры. В то же время комментируемая статья не ограничивает право Банка России открывать корреспондентские счета в центральных банках иных государств.

В соответствии с Федеральным законом от 03.11.2010 № 291-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон “О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)” и отдельные законодательные акты Российской Федерации»²⁶ Банк России вправе осуществлять банковские операции и иные сделки с международными организациями, иностранными центральными (национальными) банками и иными иностранными юридическими лицами при осуществлении Банком России деятельности по управлению активами Банка России в иностранной валюте и драгоценных металлах, включая золотовалютные резервы Банка России.

2. Приобретение акций (долей) кредитных и иных организаций (за исключением случаев, предусмотренных ст. 8, 9 и 39 Закона о Банке России).

Исключениями являются следующие случаи: Банк России вправе участвовать в капитале Сберегательного банка Российской Федерации, капитале АО «Национальная система платежных карт», капиталах коммерческих или некоммерческих организаций, если они обеспечивают деятельность Банка России, его учреждений, организаций и служащих, а также в случаях, если такое участие стало результатом проведения Банком России операций на открытом рынке.

3. Осуществление операций с недвижимостью (за исключением случаев, связанных с обеспечением деятельности Банка России и его организаций).

Согласно ст. 130 ГК РФ к недвижимым вещам (недвижимости) относятся земельные участки, участки недр и все, что прочно связано с землей, т.е. объекты, перемещение которых без несоразмерного ущерба их назначению невозможно, в том числе здания, сооружения, объекты незавершенного строительства. В соответствии со ст. 2 комментируемого Закона Банк России как юридическое лицо осуществляет полномочия по владению, пользованию и распоряжению имуществом Банка России, которое является федеральной собственностью. При этом рассматриваемая норма согласуется со ст. 2 комментируемого Закона и в части целей владения, пользования и распоряжения имуществом, а именно такие цели должны быть установлены федеральным законом: в комментируемом пункте предусмотрена цель операций Банка России с недвижимостью — обеспечение деятельности Банка России и его организаций.

²⁵ См.: постановление ФАС Поволжского округа от 11—16.03.2004 № А55-10629/03-19.

²⁶ СЗ РФ. 2010. № 45. Ст. 5756.

4. Занятие торговой и производственной деятельностью (за исключением случаев, предусмотренных Законом о Банке России).

Понятие торговой деятельности содержится в Федеральном законе от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации»²⁷: торговая деятельность — вид предпринимательской деятельности, связанный с приобретением и продажей товаров.

Под производственной деятельностью следует понимать вид предпринимательской деятельности, связанный с применением работниками средств труда, необходимых для превращения ресурсов в готовую продукцию.

5. Пролонгирование предоставленных кредитов.

Исключение может быть сделано только на основании решения Совета директоров, поскольку пролонгация представляет собой отсрочку исполнения кредитной организацией обязательства по возврату кредита, предоставленного Банком России как кредитором последней инстанции, и влечет для последнего повышенные риски, связанные с невозвратом предоставленного кредита в срок.

Следует подчеркнуть, что Закон о Банке России предусматривает исчерпывающий перечень запретов, касающихся осуществления деятельности Банком России.

В отличие от кредитных организаций, которые также осуществляют банковские операции и сделки, Банк России не преследует цели извлечения прибыли в результате их проведения. Проводя сравнительный анализ перечня банковских операций и сделок кредитных организаций, предусмотренного ст. 5 Закона о банках, и перечня банковских операций и сделок, закрепленного в ст. 46 Закона о Банке России, можно выявить их сходные и отличительные черты. Так, большинство банковских операций, указанных в ст. 5 Закона о банках, составляющих непосредственно банковскую деятельность, характерно и для Банка России (депозитные операции, кредитование, открытие и ведение банковских счетов, купля-продажа иностранной валюты, выдача банковских гарантий). Вместе с тем банковские операции и сделки Банка России не разграничены. К примеру, к числу банковских сделок Банка России не относятся: покупка и продажа государственных ценных бумаг на открытом рынке; покупка и продажа облигаций, эмитированных Банком России; покупка и продажа драгоценных металлов; принятие на хранение и в управление ценных бумаг; осуществление операций с финансовыми инструментами, используемыми для управления финансовыми рисками; открытие счетов в российских и иностранных кредитных организациях на территории Российской Федерации и территориях иностранных государств; выставление векселей.

В качестве отличия необходимо указать, что Закон о Банке России предусматривает открытый перечень банковских операций и сделок Банка России, в то время как Закон о банках содержит исчерпывающий перечень банковских операций.

Таким образом, наделение Банка России правом осуществления банковских операций и сделок обусловлено, с одной стороны, публичными целями и особым правовым статусом Банка России, т.к. данные операции и сделки способствуют реализации основных задач и функций Банка России, а также отражают его функ-

²⁷ СЗ РФ. 2009. № 1. Ст. 2.



циональную и операционную независимость как центрального банка государства. С другой стороны, необходимость осуществлять банковские операции и сделки в качестве способа достижения публичных целей оказала решающее воздействие на определение особенностей гражданско-правового статуса Банка России.

БИБЛИОГРАФИЯ

1. *Рождественская Т. Э., Гузнов А. Г.* Публичное банковское право : учебник для магистров. — М. : Проспект, 2016.
2. *Сытников М. Ю.* Правовое понятие «кредитная деятельность Банка России» // Банковское право. — 2006. — № 4.