

Федеральное государственное образовательное бюджетное учреждение
высшего образования
«Финансовый университет при Правительстве Российской Федерации»

На правах рукописи

Кырлан Марчел

ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ИНВЕСТИЦИОННОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ В БАНКОВСКОЙ СФЕРЕ

12.00.03 – Гражданское право; предпринимательское право;
семейное право; международное частное право

АВТОРЕФЕРАТ
диссертации на соискание ученой степени
кандидата юридических наук

Научный руководитель

Ручкина Гульнара Флюоровна,
доктор юридических наук, профессор

Москва – 2022

Диссертация представлена к публичному рассмотрению и защите в порядке, установленном ФГОБУ ВО «Финансовый университет при Правительстве Российской Федерации» в соответствии с предоставленным правом самостоятельно присуждать учёные степени кандидата наук, учёные степени доктора наук согласно положениям пункта 3.1 статьи 4 Федерального закона от 23 августа 1996 г. № 127-ФЗ «О науке и государственной научно-технической политике».

Публичное рассмотрение и защита диссертации состоятся 09 июня 2022 г. в 12:00 часов на заседании диссертационного совета Финансового университета Д 505.001.112 по адресу: Москва, Ленинградский проспект, д. 51, корп. 1, аудитория 1001.

С диссертацией можно ознакомиться в диссертационном зале Библиотечно-информационного комплекса ФГОБУ ВО «Финансовый университет при Правительстве Российской Федерации» по адресу: 125167, Москва, Ленинградский проспект, д. 49/2, комн. 200 и на официальном сайте Финансового университета в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу: www.fa.ru.

Персональный состав диссертационного совета:

председатель – Ручкина Г.Ф., д.юрид.н., профессор;
заместитель председателя – Илюшина М.Н., д.юрид.н., профессор;
учёный секретарь – Павликов С.Г., д.юрид.н., профессор;

члены диссертационного совета:

Алексеева Д.Г., д.юрид.н., профессор;
Андреева Л.В., д.юрид.н., профессор;
Иванова С.А., д.юрид.н., профессор;
Павлов В.П., д.юрид.н., профессор;
Петюкова О.Н., д.юрид.н., доцент;
Рузакова О.А., д.юрид.н., профессор;
Синельникова В.Н., д.юрид.н., профессор.

Автореферат диссертации разослан 14 марта 2022 г.

I Общая характеристика работы

Актуальность темы исследования. Стимулирование инвестиционной деятельности банков выступает стратегической задачей государства, решение которой непосредственным образом связано с экономическим ростом, обеспечением социально-экономической стабильности и повышением уровня жизни населения. С целью реализации государственной инвестиционной политики при участии кредитных организаций необходимо формирование адекватной современным реалиям регуляторной среды.

Необходимость реализации потенциала кредитных организаций в инвестиционной деятельности осознается на государственном уровне. В Указе Президента Российской Федерации от 7 мая 2018 г. № 204 «О национальных целях и стратегических задачах развития Российской Федерации на период до 2024 года» предусмотрен План действий по ускорению темпов роста инвестиций в основной капитал, созданию условий для их привлечения.

Однако в 2020 году объем инвестирования банков в отечественные корпоративные ценные бумаги составил всего 12,4% активов банковского сектора. В целях формулирования предложений по улучшению инвестиционного климата и стимулированию развития инвестиционной деятельности банков необходимо проведение исследования, в рамках которого будет проанализировано становление понятия и правового регулирования инвестиционной деятельности в банковской сфере, правовой статус участников и формы осуществления данной деятельности, а также современные правовые средства осуществления инвестиционной деятельности в банковской сфере.

В российском законодательстве, правоприменительной практике и доктрине до настоящего времени не сформировался единый подход к определению ключевых понятий, таких как «инвестиции в банковской сфере», «инвестиционная деятельность в банковской сфере», «финансовые технологии». Остаются нерешенными вопросы, связанные с правовой регламентацией отношений в сфере применения новых финансовых технологий как объекта инвестирования, что не способствует развитию инвестиционной деятельности банков.

Отсутствие научно обоснованного подхода к определению инвестиционной деятельности в банковской сфере и ее признаков, а также появление новых средств

осуществления инвестиционной деятельности в банковской сфере свидетельствует об актуальности избранной темы диссертационного исследования.

Степень разработанности темы исследования. Исследованию правового регулирования инвестирования кредитных организаций и в целом инвестиционной деятельности посвящен ряд работ представителей юридической и экономической науки.

Исследованию проблем правового регулирования инвестиционной деятельности посвящены работы О.М. Антиповой, А.Г. Богатырева, Н.Н. Вознесенской, А.А. Горягина, Н.Г. Дорониной, Г.А. Тосуняна и других.

Проблемы правового регулирования предпринимательской деятельности в банковской сфере нашли свое отражение в трудах Д.Г. Алексеевой, А.Г. Братко, Л.Г. Ефимовой, С.В. Каширина, Е.Б. Лаутс, С.В. Пыхтина, Г.Ф. Ручкиной, С.В. Тимофеева, Е.Г. Хоменко и других.

Вопросы правового регулирования инвестиционной деятельности кредитных организаций рассматривались в трудах ученых в области гражданского и предпринимательского права Е.П. Губина, В.Ф. Попондопуло, Е.А. Суханова, С.С. Занковского, М.Н. Илюшиной, О.А. Тарасенко и других.

Экономические подходы к реализации инвестиционной деятельности в банковской сфере рассмотрены в трудах А.Г. Аганбегяна, А.Ю. Викулина, В.В. Геращенко, О.И. Лаврушина, В.Л. Тамбовцева и других.

При этом в современных научных трудах по предпринимательскому и банковскому праву недостаточное внимание уделяется исследованию актуальных тенденций развития и вопросов правового регулирования инвестиционной деятельности в банковской сфере.

Целью исследования является разработка теоретических положений и практических рекомендаций, направленных на совершенствование правового регулирования инвестиционной деятельности в банковской сфере.

Для достижения цели исследования поставлены следующие **задачи** теоретического и прикладного характера:

1) сформулировать понятие «инвестиционная деятельность в банковской сфере» на основе выявленных существенных признаков;

2) систематизировать источники правового регулирования инвестиционной деятельности в банковской сфере с целью выявления регуляторных тенденций и пробелов правового регулирования;

3) охарактеризовать правовой статус субъектов инвестиционной деятельности в банковской сфере с целью выявления участников инвестиционного процесса;

4) выявить критерии классификации банковских инвестиций для определения форм инвестирования в банковской деятельности;

5) выявить препятствия и ограничения для иностранных инвесторов в отечественном законодательстве для определения факторов формирования благоприятного инвестиционного климата;

6) сформулировать практические рекомендации по совершенствованию правового обеспечения инвестиционной деятельности банков в условиях развития финансовых технологий для повышения результативности их использования;

7) сформировать практические рекомендации по сохранению уровня ликвидности кредитных организаций;

8) обосновать инвестиционную природу кредитования и санации как правовых средств осуществления капиталовложений кредитных организаций.

Объектом исследования являются общественные отношения в сфере правового регулирования инвестиционной деятельности в банковской сфере.

Предмет исследования составляют нормы российского и зарубежного законодательства, регулирующие отношения, возникающие при осуществлении инвестиционной деятельности в банковской сфере, а также правоприменительная практика и научные труды представителей юридической и экономической науки.

Область исследования. Диссертация соответствует пунктам 2.2. «Понятие предпринимательской деятельности и ее отличие от иной экономической деятельности и других видов деятельности»; 2.10. «Государство и предпринимательская деятельность. Государственная политика в сфере развития предпринимательства. Государственное регулирование предпринимательской деятельности и его пределы. Права предпринимателей при осуществлении государственного и иного регулирования и контроля. Саморегулирование в сфере предпринимательской деятельности. Саморегулируемые организации: особенности правового статуса, прав и обязанностей при регулировании предпринимательской деятельности. Государственные корпорации и государственные компании (публично-правовые компании). Приватизация и разгосударствление. Сущность приватизации. Развитие законодательства о приватизации. Способы приватизации. Особенности приватизации отдельных видов

имущества. Правовое регулирование оценочной деятельности. Правовое и государственное регулирование формирования и использования нематериальных активов. Защита интересов российских предпринимателей; антидемпинговое правовое регулирование. Особенности осуществления предпринимательской деятельности, в том числе, в отдельных сферах»; 2.15. «Правовое регулирование финансовых рынков. Правовое регулирование рынка ценных бумаг. Ценные бумаги и другие финансовые инструменты, используемые в предпринимательской деятельности. Эмиссия ценных бумаг. Обращение ценных бумаг и производных финансовых инструментов на рынке. Допуск российских ценных бумаг на зарубежные фондовые рынки и порядок доступа ценных бумаг зарубежных эмитентов на российский рынок ценных бумаг. Учетная система на рынке ценных бумаг. Понятие о лицевом счете и счете депо. Особенности правового положения и деятельности центрального депозитария. Раскрытие информации. Особенности осуществления доверительного управления в сфере негосударственного пенсионного обеспечения и жилищного обеспечения военнослужащих. Правовое регулирование деятельности кредитных организаций. Особенности правового положения Банка России. Безналичные расчеты. Банковские сделки и их особенности. Основания и порядок предоставления сведений, составляющих банковскую тайну. Система страхования вкладов. Правовое регулирование деятельности в сфере страхования. Договоры, используемые в сфере страхования. Страхование особо опасных промышленных объектов»; 2.17. «Правовое регулирование инвестиционной деятельности. Понятие инвестиций и инвестиционной деятельности. Правовые формы осуществления инвестиционной деятельности. Особенности правового регулирования инвестиционной деятельности в форме капитальных вложений. Правовое регулирование иностранных инвестиций» Паспорта научной специальности 12.00.03 – Гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право (юридические науки).

Методология и методы исследования. В процессе работы использованы общенаучные методы системного анализа, диалектический и исторический подходы к рассмотрению изучаемых проблем, а также ряд частнонаучных правовых методов: формально-юридический; правовой статистики; правового прогнозирования; сравнительно-правовой – необходимых для более глубокого анализа отдельных вопросов по теме исследования. Так, исторический подход применялся при исследовании генезиса

правового регулирования инвестиционной деятельности в банковской сфере. Формально-юридический метод использовался для выявления формально-логических связей между правовым регулированием инвестиционной деятельности в целом и инвестиционной деятельности в банковской сфере, в частности отграничения рассматриваемого института. Метод правовой статистики использовался для проведения количественных измерений при исследовании рассматриваемых юридических явлений.

Теоретическая основа исследования. В качестве теоретической основы проведенного исследования были использованы труды отечественных и зарубежных ученых, посвященные проблемам правового регулирования инвестиционной деятельности в банковской сфере, а также вопросам государственного регулирования инвестиционной деятельности кредитных организаций.

Нормативную базу исследования составляют следующие нормативные правовые акты: Конституция Российской Федерации, Гражданский кодекс Российской Федерации, федеральные законы «О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)», «О банках и банковской деятельности», «Об инвестиционной деятельности в Российской Федерации, осуществляемой в форме капитальных вложений», «Об иностранных инвестициях в Российской Федерации», «О цифровых финансовых активах, цифровой валюте и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» и другие.

Эмпирическую базу исследования составляют материалы правоприменительной практики в сфере инвестиционной деятельности кредитных организаций: судебная и правоприменительная практика, статистические данные и материалы средств массовой информации.

Научная новизна исследования состоит в разработке научно обоснованных теоретических подходов к правовому регулированию инвестиционной деятельности в банковской сфере, а также в формулировании практических рекомендаций по совершенствованию законодательства, регулирующего инвестиционную деятельность кредитных организаций.

Сформулировано понятие инвестиционной деятельности в банковской сфере и выявлены ее существенные признаки.

Обосновано отнесение кредитования субъектов предпринимательской деятельности к виду банковских инвестиций.

Обоснована инвестиционная природа санации кредитных организаций при участии Управляющей компании Фонда консолидации банковского сектора.

Научная новизна также раскрывается в положениях, выносимых на защиту диссертационного исследования.

Положения, выносимые на защиту:

1) В целях создания специального правового регулирования, способствующего развитию инвестиционной деятельности кредитных организаций, сформирован подход к пониманию инвестиционной деятельности в банковской сфере, являющейся особым видом деятельности кредитных организаций и связанным с вложением объектов гражданских прав в реальный сектор экономики и финансовые активы, направленный на достижение баланса частных (получение прибыли и достижение иного полезного эффекта, необходимого субъектам инвестиционной деятельности в банковской сфере) и публичных (поддержание социально-экономической стабильности в государстве) интересов (С. 58-60).

2) Обоснована инвестиционная природа механизма санации Банком России кредитных организаций, заключающаяся как в предоставлении saniруемому банку средств на поддержание ликвидности, так и в извлечении прибыли санатором в лице управляющей компании Фонда консолидации банковского сектора по итогам проведения публичных торгов (С. 133-135).

3) Доказано, что кредитование для целей осуществления предпринимательской деятельности является формой инвестиционной деятельности кредитных организаций. Инвестиционная природа кредитования для целей осуществления предпринимательской деятельности проявляется в наличии следующих признаков: кредитование осуществляется в объекты предпринимательской деятельности; целью кредитования выступает извлечение кредитной организацией прибыли; банк при осуществлении кредитования субъектов предпринимательской деятельности обладает правом требования возврата кредита и причитающихся процентов; решение о кредитовании банк принимает самостоятельно с учетом рисков посредством подписания кредитного договора с заемщиком (С. 79-81).

4) Обосновано, что инвестиционная деятельность банков осуществляется в условиях недостаточной ликвидности банковского сектора. Современные финансовые технологии позволяют разработать качественно новые условия капитализации банков

Банком России путем введения цифрового рубля, как объекта гражданских прав, для повышения эффективности ликвидности кредитных организаций (С. 119-121).

5) Обосновано, что в условиях наличия у кредитных организаций права на выпуск цифровых финансовых активов целесообразно предоставление им возможности размещать данные активы как объект гражданских прав, на инвестиционных платформах с целью обеспечения своей капитализации (С. 128-130).

6) Доказано, что инвестиционная деятельность кредитной организации является объектом комплаенс-контроля кредитной организации, реализуемого службой внутреннего контроля и аудита на основе принципов корпоративного управления и профессиональных суждений, что свидетельствует о необходимости закрепления указанной деятельности в качестве регламентированной Банком России процедуры комплаенс-контроля (С. 43-46).

7) Формы инвестирования в банковской сфере классифицируются исходя из форм банковских инвестиций (инвестиции, направленные на развитие банка; производственные инвестиции; финансовые инвестиции; реальные инвестиции) и видов банковских операций (активные и инвестиционные операции; кредитование физических и юридических лиц; операции с ценными бумагами, драгоценными металлами, валютой и др.) (С.82-84).

Теоретическая значимость работы. Содержащиеся в диссертационном исследовании положения и выводы представляют научный интерес для дальнейших исследований в области правового регулирования инвестиционной деятельности в банковской сфере, использования финансовых технологий для повышения инвестиционной привлекательности кредитных организаций, а также стимулирования инвестирования банков в реальный сектор экономики. Выводы настоящего исследования формируют основу правового регулирования инвестиционной деятельности в банковской сфере в условиях цифровизации экономики. В рамках диссертации предложены практические рекомендации по совершенствованию законодательства, регулирующего рассматриваемую сферу. Положения, содержащиеся в диссертации, могут быть использованы в преподавании таких учебных дисциплин, как «Предпринимательское право», «Инвестиционное право» и «Банковское право».

Практическая значимость работы состоит в том, что сформулированные положения в дальнейшем могут быть реализованы в научно-исследовательской

деятельности в ходе анализа правоотношений в области инвестиционной деятельности в банковской сфере, а также при подготовке проектов изменений законодательства, регулирующего рассматриваемую область, способствующих улучшению инвестиционного климата и повышению эффективности инвестиций. Результаты диссертационного исследования позволяют сформулировать рекомендации по дальнейшему совершенствованию правового регулирования инвестирования в банковской сфере.

Обоснованность и достоверность результатов исследования обусловлена: использованием современной научной методологии; изучением монографических и других научных работ, диссертаций, предметом которых являются различные аспекты инвестиционной деятельности банков; научной аргументированностью основных положений и выводов диссертации.

Степень достоверности, апробация и внедрение результатов исследования.

Достоверность результатов подтверждается их апробацией в установленном порядке, применением теоретических знаний в области предпринимательского и инвестиционного права, а также общих методов научного познания, использованием широкого перечня российских и зарубежных литературных источников по теме исследования.

Основные положения работы, а также принципы проведенного исследования отражены в докладах и выступлениях на научных и научно-практических международных и всероссийских конференциях: на III Международном Конгрессе молодых ученых по проблемам устойчивого развития «Условия деятельности банков: изменения в сфере правового регулирования банковского сектора» (Москва, Финансовый университет, 17 мая 2017 г.); на V Московском юридическом форуме «Будущее российского права: концепты и социальные практики» на тему: «Новеллы законодательства о деятельности кредитных организаций» (Москва, Московский государственный университет имени М.В. Ломоносова, 6 апреля 2018 г.); на IV Международном конгрессе молодых ученых по проблемам устойчивого развития (Москва, Финансовый университет, 17 мая 2018 г.); на V Конгрессе молодых ученых по проблемам устойчивого развития «Национальные проекты: без права на ошибку?» (Москва, Финансовый университет, 17 мая 2019 г.); на IV Всероссийской научной конференции «Экономика отраслевых рынков: формирование, практика и развитие»

(Москва, Финансовый университет, 25 января 2020 г.); на VIII Международном научном конгрессе «Трансформация предпринимательской деятельности: новые технологии, эффективность, перспективы» (Москва, Финансовый университет, 22 мая 2020 г.); на Всероссийской конференции «Экспериментальные режимы работы цифровых платформ: шаг в будущее» (Москва, Общероссийская общественная организация «Деловая Россия», 19 февраля 2021 г.).

Материалы диссертации внедрены в практическую деятельность Управления принудительного взыскания и банкротства Департамента по работе с проблемными активами ПАО «Сбербанк». В деятельности Управления используются положения о формах инвестирования в банковской сфере исходя из форм банковских инвестиций о комплаенс-контроле кредитной организации по инвестиционным операциям, осуществляемым ПАО «Сбербанк», который реализуется службой внутреннего контроля и аудита на основе принципов корпоративного управления и профессиональных суждений. Предложенные автором диссертационного исследования положения позволили выработать новые критерии в оценке рисков инвестиционных проектов, реализуемых ПАО «Сбербанк», а также сформировать более эффективный механизм анализа объектов комплаенс-контроля.

Материалы исследования были использованы для разработки учебных материалов по дисциплинам «Предпринимательское право», «Инвестиционное право», «Банковское право», реализуемым Департаментом правового регулирования экономической деятельности Юридического факультета Финансового университета.

Апробация и внедрение результатов исследования подтверждены соответствующими документами.

Публикации. По теме диссертационного исследования опубликовано 6 работ, общим объемом 4,55 п.л. (весь объем авторский), в том числе 4 работы авторским объемом 3,3 п.л. опубликованы в рецензируемых научных изданиях, определенных ВАК при Минобрнауки России.

Структура и объем диссертации. Последовательность изложения материала в диссертации обусловлена объектом и предметом, целью и задачами исследования. Диссертация состоит из введения, трех глав, заключения и списка литературы из 274 наименований. Текст диссертации изложен на 193 страницах, содержит 1 таблицу и 2 рисунка.

II Основное содержание работы

Во введении обосновывается актуальность избранной темы исследования, а также ее научная новизна, теоретическая и практическая значимость. Приводятся сведения о научной разработанности темы, определяются объект, предмет, цель, задачи и методологическая основа, а также формулируются основные положения, выносимые на защиту.

Глава 1 «Теоретико-правовые основы инвестиционной деятельности в банковской сфере» состоит из трех параграфов, которые посвящены историко-правовому исследованию этапов становления и развития правового регулирования инвестиционной деятельности в банковской сфере; теоретико-правовому анализу понятийного аппарата правового регулирования инвестиционной деятельности в банковской сфере в современной России, мер государственной поддержки инвестиционной деятельности в банковской сфере.

В первом параграфе «Генезис понятия и правового регулирования инвестиционной деятельности в банковской сфере» рассматриваются основные периоды исторического развития инвестиционной деятельности в России, выявляются особенности формирования инвестиционной деятельности на территории нашей страны.

Отмечается, что исследование генезиса инвестиционной деятельности в банковской сфере обусловлено ее ключевой ролью на современном этапе, а также нацелено на рассмотрение исследуемого института в развитии и исторической перспективе. В результате исследования историографии инвестиционной деятельности в банковской сфере, выделены три хронологических периода развития этого института, каждому из которых присущи собственные характерные черты и особенности: дореволюционный, советский и современный. Данная периодизация является традиционной в отечественной науке и применима к большинству правовых и экономических институтов.

Исследование дореволюционного периода инвестиционной деятельности позволило сделать вывод о том, что данная деятельность всегда была непосредственным образом связана с банковской сферой. Оценивая в целом дореволюционный период, можно заключить, что это время являлось уникальным для развития инвестиционной

деятельности. Если в начале 50-х годов XVIII века инвестиции носили единичный характер, то к началу 1914 года Россию охватил инвестиционный бум, вызванный стабильной экономикой, наличием развитой сети акционерных банковских учреждений и обилием иностранных инвестиций.

Признано, что инвестиционная деятельность в советский период была фактически запрещена как вид предпринимательской деятельности. Стремительное развитие инвестиционной деятельности началось уже в современной России после распада Советского Союза. Для развития инвестиционной деятельности в современной России сложились определенные предпосылки. Так, в это время появилась необходимость в обновлении инфраструктуры, обеспечении долгосрочным финансированием и проработанным законодательством. Сделан вывод о поэтапном развитии правового регулирования инвестиционной деятельности в контексте изменения государственной экономической политики.

Во втором параграфе «Источники правового регулирования инвестиционной деятельности в банковской сфере на современном этапе экономического развития» проведен анализ нормативных актов, входящих в систему правового регулирования инвестиционной деятельности в банковской сфере.

Исследована система источников правового регулирования инвестиционной деятельности в банковской сфере. К основам системы правового регулирования инвестиционной деятельности находится Федеральный закон от 25.02.1999 г. № 39-ФЗ «Об инвестиционной деятельности в Российской Федерации, осуществляемой в форме капитальных вложений». Данный закон определяет правовые и экономические основы инвестиционной деятельности, осуществляемой в форме капитальных вложений, на территории Российской Федерации, а также устанавливает гарантии равной защиты прав, интересов и имущества субъектов инвестиционной деятельности, осуществляемой в форме капитальных вложений, независимо от форм собственности.

Нормативно-правовые акты, регулирующие инвестиционную деятельность, устанавливают общие принципы и основные положения деятельности отечественных и иностранных инвесторов на территории Российской Федерации, а также порядок их взаимоотношений с субъектами хозяйственной деятельности в различных секторах экономики.

Большую значимость для регулирования рассматриваемых общественных отношений имеет Федеральный закон от 09.07.1999 № 160-ФЗ «Об иностранных инвестициях в Российской Федерации». Определено, что существуют значительные расхождения между содержанием данного закона и его названием. Данный закон можно было бы назвать законом «О государственных гарантиях, предоставляемых при осуществлении иностранных инвестиций». Преамбула данного нормативного правового акта, в первую очередь, содержит упоминание именно о гарантиях, а затем говорит об условиях осуществления деятельности иностранных инвесторов на территории России.

Исследование Федерального закона от 09.07.1999 № 160-ФЗ «Об иностранных инвестициях в Российской Федерации» позволило прийти к выводу о том, что гарантии прав иностранных инвесторов не распространяются на инвестирование в банковскую сферу (а также на некоторые иные области общественных отношений, в частности, на страховую и некоммерческую деятельность). Также в данном законе не содержится норм, регулирующих создание представительств иностранных кредитных организаций и прекращение их деятельности; данные нормы содержатся в специальных законах, регулирующих осуществление банковской деятельности на территории Российской Федерации.

Сделан вывод о необходимости принятия отдельного федерального закона, который закреплял бы государственные гарантии при осуществлении инвестиций без исключения какой-либо сферы деятельности.

Значимым фактором расширения инвестиционной активности банковского сектора выступает инструмент рефинансирования кредитных организаций, благодаря которому расширяются возможности для получения коммерческими банками дополнительных средств, которые могут быть направлены на инвестиционную деятельность. В соответствии со ст. 40 Федерального закона от 10.07.2002 № 86-ФЗ «О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)» рефинансирование представляет собой процесс кредитования Банком России кредитных организаций. Банк России самостоятельно устанавливает порядок, условия и формы рефинансирования.

В диссертации проведен анализ нормативных документов Банка России, посвященных обеспечению комплаенс-контроля в кредитных организациях. Инвестиционная деятельность кредитной организации является объектом комплаенс-

контроля кредитной организации, реализуемого службой внутреннего контроля и аудита на основе принципов корпоративного управления и профессиональных суждений.

Банком России принят ряд нормативных правовых актов в области комплаенс-контроля. В частности, в 2014 году Банк России взял за основу рекомендации Базельского комитета по банковскому надзору, подготовил и принял Положение Банка России от 16.12.2003 № 242-П «Об организации внутреннего контроля в кредитных организациях и банковских группах», установившее новые требования к системам внутреннего контроля кредитных организаций, соответствующие международным стандартам банковской деятельности.

Сделан вывод о постепенном внедрении функций комплаенс-контроля в практику банков. Однако действующее правовое регулирование в сфере комплаенс имеет достаточно общий характер, предоставляя кредитным организациям возможность самостоятельно определять правовые и организационные меры, необходимые для предупреждения правонарушений в организациях. В целях совершенствования комплаенс-контроля кредитной организации представляется необходимым четко закрепить и регламентировать данную процедуру в подзаконных актах Банка России. Необходимо расширить понятие «комплаенс-контроля» и рассматривать данную процедуру не только как функцию по предупреждению правонарушений внутри организации, но и как функцию государства по предупреждению (профилактике) правонарушений, что будет, в том числе, способствовать формированию благоприятных условий осуществления инвестиционной деятельности в банковской сфере.

В третьем параграфе «Правовое регулирование инвестиционного банкинга в России: понятие и признаки» рассматривается существующий понятийный аппарат правового регулирования инвестиционной деятельности в банковской сфере и излагаются предложения по его совершенствованию.

Изучение инвестиционной деятельности в банковской сфере предполагает необходимость корректного применения специального терминологического аппарата. Однако действующее законодательство не закрепляет легальных определений таких понятий, как «инвестиции в банковской сфере», «инвестиционная деятельность в банковской сфере». Стоит отметить существующую неопределенность правового регулирования инвестиционной деятельности в банковской сфере.

Предложено следующее определение понятия «инвестиции в банковской сфере» – это объекты гражданских прав, имеющие денежную оценку, вкладываемые банками посредством совершения банковских операций в целях получения прибыли и достижения иного полезного эффекта, необходимого субъектам инвестиционной деятельности в банковской сфере. К числу ключевых признаков инвестиций в банковской сфере отнесены следующие: банковские операции (операции на финансовых рынках, привлечение и размещение капитала и т. д.) выступают правовой формой вложений объектов гражданских прав в банковской сфере; вложение объектов гражданских прав осуществляется в интересах субъектов инвестиционной деятельности в банковской сфере.

Под инвестиционной деятельностью в банковской сфере предложено понимать особый вид деятельности кредитных организаций, связанный с вложением объектов гражданских прав в реальный сектор экономики и финансовые активы, направленный на достижение баланса частных (получение прибыли и достижение иного полезного эффекта, необходимого субъектам инвестиционной деятельности в банковской сфере) и публичных (поддержание социально-экономической стабильности в государстве) интересов.

Определены признаки инвестиционной деятельности в банковской сфере: инвестиционная деятельность в банковской сфере нацелена на обеспечение как частных, так и публичных интересов, в том числе направленных на поддержание социальной стабильности в государстве, предотвращение кризисных явлений, а также повышение инвестиционной привлекательности кредитных организаций и государства в целом; инвестиционная деятельность в банковской сфере характеризуется особым субъектным составом (кредитные организации, уполномоченные органы). Основным субъектом инвестиционной деятельности в банковской сфере является банк, который должен обеспечивать эффективное управление значительными финансовыми ресурсами, как в собственных интересах, так и в интересах своих клиентов; инвестиционная деятельность в банковской сфере предполагает совершение банковских операций.

Инвестиционная деятельность в банковской сфере выступает действенным механизмом развития экономики, способствует устойчивому экономическому росту государства, что в конечном итоге ведет к повсеместному общественному развитию. Определено, что правоотношения в области инвестиционной деятельности в банковской

сфере, в отличие от инвестиционной деятельности в иных сферах, имеют особый субъектный состав.

Глава 2 «Субъектный состав и формы инвестиционной деятельности в банковской сфере» объединяет три параграфа, в которых рассматриваются понятие и состав субъектов инвестиционной деятельности, участников инвестиционного процесса, изучается правовое положение субъектов инвестиционной деятельности в банковской сфере, проводится классификация форм инвестирования в банковской деятельности, а также анализируются формы участия иностранного капитала в инвестиционной деятельности в банковской сфере.

В первом параграфе «Соотношение понятий «субъекты инвестиционной деятельности» и «участники инвестиционного процесса» в банковской сфере» содержится указание на то, что в настоящее время существует неопределенность, связанная с разграничением понятий «субъекты инвестиционной деятельности» и «участники инвестиционного процесса». Говоря об участниках инвестиционного процесса в банковской сфере, однозначно можно сказать только об одном: о четком определении их сферы деятельности, тогда как дефиниция «субъекты инвестиционной деятельности» является более общим понятием и может быть использована применительно к любой деятельности.

Предложено определение понятия «субъекты инвестиционной деятельности в банковской сфере». Субъекты инвестиционной деятельности в банковской сфере – это участники общественных отношений в области инвестиционной деятельности в банковской сфере (банки, государственные контролирующие органы), имеющие свойства субъектов права в силу юридических норм, являющиеся носителями субъективных прав и обязанностей, закрепленных нормативными актами, регламентирующими осуществление инвестиционной деятельности в банковской сфере.

Общественные отношения в области инвестиционной деятельности в банковской сфере, в которые вступают субъекты инвестиционной деятельности в банковской сфере, выражаются в двух аспектах: публичные (контрольные) отношения, складывающиеся между уполномоченными органами и кредитными организациями по вопросам соблюдения последними установленных норм осуществления инвестиционной деятельности; частные (коммерческие) отношения, возникающие между банками и их контрагентами по поводу вложения объектов гражданских прав.

Банк является определяющим участником инвестиционного процесса в банковской сфере. Банк способен выполнять значительный спектр операций, что позволяет ему выступать в роли инвестора, кредитора или иного самостоятельного субъекта инвестиционной деятельности.

Существующее положение вещей объясняется влиянием следующих факторов: основы правового регулирования инвестиционной банковской деятельности закладывались в период становления рыночной экономики и слабого развития инвестирования; отечественная банковская система создавалась и развивается таким образом, что в ней преобладают универсальные коммерческие банки; фондовый рынок России недостаточно развит, происходит замедление темпов приватизации; можно говорить о низком уровне интеграции российской экономики и правовой системы в мировую; инвестирование как экономико-правовой институт получил слабое распространение в Российской Федерации; нестабильное положение отечественной экономики, связанное с санкциями ряда зарубежных стран.

Во втором параграфе «Классификация форм инвестирования в банковской деятельности» проводится классификация форм инвестирования в банковской деятельности, а также анализируется правовое регулирование форм инвестирования в банковской деятельности.

Сделан вывод, что классификация форм инвестирования в банковской деятельности проводится в зависимости от форм банковских инвестиций (реальные инвестиции; финансовые инвестиции; производственные инвестиции; инвестиции, направленные на собственное развитие банка) и видов банковских операций (активные и инвестиционные операции; кредитование физических и юридических лиц; операции с ценными бумагами, драгоценными металлами, валютой и др.).

На основе анализа зарубежной практики предложена классификация коммерческих и инвестиционных банковских операций. В основу классификации положено суждение о том, что существует значительная разница между инвестиционными и коммерческими банками. Инвестиционные банки покупают у эмитентов ценные бумаги, в результате чего можно сделать вывод, что они способствуют притоку финансовых ресурсов, необходимых для развития эмитентов. В свою очередь, коммерческие банки заключают кредитные договоры с заемщиками и размещают полученные финансовые ресурсы. Рассматривая ассортиментные предпочтения банков, отметим, что инвестиционные

банки отдают предпочтение долгосрочным инвестициям и крупным проектам, тогда как коммерческие банки участвуют в более мелких проектах, занимаются краткосрочными инвестициями.

Определены особенности активных и пассивных инвестиционных операций банков. Как одни, так и другие банковские операции имеют ярко выраженный инвестиционный характер. Активные банковские операции осуществляются банками в целях извлечения прибыли, не преследуя получение какого-либо социального эффекта, они не имеют направленности на устойчивое экономическое развитие государства. Инвестиционные банковские операции представляют собой те же операции кредитования, но при этом они поддерживаются государством, имеют не только экономический, но и социальный эффект.

В результате соотношения активных и инвестиционных банковских операций сделан вывод о том, что правоотношения в области инвестиционной деятельности в банковской сфере имеют особую социальную составляющую, выражающуюся в том, что банки при осуществлении инвестиционных операций не имеют исключительной задачи получения прибыли. Данные операции призваны уменьшить (а впоследствии и полностью устранить) дефицит финансовых средств, удовлетворить нужды в них отдельных отраслей экономики.

Основной формой инвестиционной деятельности кредитных организаций выступает кредитование для целей осуществления предпринимательской деятельности. Кредитование является наиболее распространенной формой инвестирования в банковской деятельности, основной формой кредита в рамках развития современной рыночной экономики является банковский кредит. От того, как будет развиваться этот сегмент, зависит стабильность государственной экономики и общий уровень благосостояния населения. Это связано с тем, что кредит выступает мощнейшим рычагом развития среднего и малого предпринимательства, отличающимся высокой зависимостью в привлечении дополнительных ресурсов для своего становления и развития.

Установлено, что инвестиционная природа кредитования для целей осуществления предпринимательской деятельности проявляется в наличии следующих признаков: кредитование осуществляется в объекты предпринимательской деятельности; целью кредитования выступает извлечение кредитной организацией прибыли; банк при осуществлении кредитования субъектов предпринимательской деятельности обладает

правом требования возврата кредита и причитающихся процентов; решение о кредитовании банк принимает самостоятельно с учетом рисков посредством подписания кредитного договора с заемщиком.

Обосновано, что развитие инвестиционной деятельности в банковской сфере невозможно без совершенствования правового регулирования кредитования для целей осуществления предпринимательской деятельности, нацеленного на повышение эффективности взаимодействия финансовых институтов и субъектов предпринимательской деятельности.

В третьем параграфе «Формы участия иностранного капитала в инвестиционной деятельности в банковской сфере» проанализированы существующие требования, предъявляемые к деятельности действующих форм участия иностранного капитала в инвестиционной деятельности в банковской сфере России: кредитных организаций с иностранными инвестициями, представительств иностранных банков.

В результате проведенного анализа форм участия иностранного капитала в инвестиционной деятельности в банковской сфере отмечено, что действующее законодательство предусматривает возможность ведения предпринимательской деятельности иностранными лицами на всей территории России наравне с отечественными юридическими лицами и физическими лицами, зарегистрированными в качестве индивидуальных предпринимателей.

Иностранные банки также осуществляют определенные виды предпринимательской деятельности. Однако отечественное законодательство предусматривает определенные ограничения в отношении предпринимательской деятельности данных субъектов. Деятельность иностранных банков регулируется положениями Федерального закона от 02.12.1990 № 395-1 «О банках и банковской деятельности». В ст. 2 данного нормативного правового акта предусматривается, что представительства иностранных банков входят в банковскую систему Российской Федерации. При этом в данной статье не предусматривается, что иностранные банки напрямую могут быть частью такой системы.

Установлено, что деятельность иностранных банков в России ограничена законодательством. Запрет деятельности филиалов иностранных банков выступает мерой, направленной на поддержку российских кредитных организаций, которые в

условиях равной конкуренции с иностранными банками потеряли бы существенную часть рынка.

Глава 3 «Отдельные правовые средства осуществления инвестиционной деятельности в банковской сфере» объединяет три параграфа, в которых рассматриваются основные направления по совершенствованию правового регулирования инвестиционной деятельности в сфере развития новых банковских технологий и в реальном секторе экономики.

В первом параграфе «Правовое регулирование инвестиционной деятельности банков с использованием цифровых валют» указывается на то, что в современных условиях развитие банковской деятельности находится в значительной зависимости от создания и внедрения новых банковских технологий. Эффективность внедрения и практического использования таких технологий выступает фактором, определяющим конкурентоспособность отдельных банков, способствующим росту инвестиционной привлекательности банковского бизнеса.

Значительное развитие в современных условиях получают новые финансовые технологии. Рынок финансовых технологий представляет собой смежную отрасль, которая сформирована в результате совместного развития и взаимопроникновения сферы финансовых технологий и финансового сектора. Определены направления совершенствования правового обеспечения инвестиционной деятельности банков в сфере развития новых банковских технологий.

Необходимо определить наиболее эффективное правовое регулирование оборота «цифрового рубля», как возможного объекта гражданских прав, являющегося будущим элементом инвестиционных отношений, для повышения эффективности ликвидности кредитных организаций. В некоторых зарубежных странах имеется необходимая нормативно-правовая база для проведения банковских операций с использованием национальной цифровой валюты, создаются специализированные криптобанки, создание которых невозможно в Российской Федерации.

Цифровые национальные валюты, лежащие в их основе, имеют огромный, в том числе инвестиционный потенциал, для реализации которого необходима взвешенная законодательная политика, грамотно сочетающая частное и публичное правовое регулирование.

В действующем законодательстве пока не предусмотрено использование «цифрового рубля», но Банк России разработал концепцию национальной цифровой валюты. Обоснована необходимость реализации данной концепции в рамках российского права.

Проблемой для эффективного правового регулирования и введения цифрового рубля выступает недостаточная определенность места цифрового рубля в системе объектов гражданских прав. Цифровой рубль, как и криптовалюта, не может быть отнесен в полной мере ни к одному из объектов гражданских прав, указанных в ст. 128 ГК РФ и обладает признаками сразу нескольких объектов.

Современные финансовые технологии позволяют разработать качественно новые условия капитализации банков Банком России путем введения цифрового рубля, как объекта гражданских прав, для повышения эффективности ликвидности кредитных организаций.

Во втором параграфе «Правовое регулирование инвестиционной деятельности банков с использованием цифровых финансовых активов» отмечается, что в настоящее время действующее законодательство позволяет кредитным организациям выпускать цифровые финансовые активы. Раскрывается правовая природа данного объекта гражданских прав, обосновывается целесообразность применения законодателем концепции цифровых прав к данному объекту. При этом банки не могут размещать выпущенные цифровые финансовые активы на инвестиционных площадках.

В том случае, если кредитные организации имеют право на выпуск цифровых финансовых активов целесообразно предоставить им возможность размещать данные активы, как объект гражданских прав, на инвестиционных платформах, с целью обеспечения своей капитализации. Реализация возможностей банков по реализации цифровых финансовых активов как объектов гражданских прав, на инвестиционных платформах позволит расширить инвестиционные возможности банков на инвестиционных платформах.

В третьем параграфе «Правовое регулирование кредитования и санации как отдельных направлений инвестиционной деятельности в банковской сфере» предложены рекомендации по совершенствованию законодательства в этой сфере.

Формулируется вывод о том, что значимым направлением, способным оказать положительное влияние на развитие инвестиционной деятельности в банковской сфере,

выступает совершенствование инструментов улучшения финансового положения проблемных банков. Предлагается закрепление определяющей роли такого инструмента государственного регулирования оздоровления кредитных организаций, как санация проблемных банков.

Действующий механизм санации Банком России кредитных организаций имеет инвестиционную природу и заключается как в предоставлении saniруемому банку средств на поддержание ликвидности, так и в извлечении прибыли санатором в лице управляющей компании Фонда консолидации банковского сектора по итогам финансового оздоровления и проведения публичных торгов.

Новый механизм финансового оздоровления предусматривает, что ведущая роль отводится созданным Центральным банком Российской Федерации Фонду консолидации банковского сектора и управляющей компании этого фонда. Управляющая компания Фонда консолидации банковского сектора от имени Банка России занимается предупреждением банкротств банков с использованием средств Фонда.

Банк России с помощью Фонда консолидации банковского сектора инвестирует в капитал saniруемого банка необходимые средства, а по завершении финансового оздоровления осуществляет продажу банка новому владельцу на открытом аукционе. Фонд консолидации банковского сектора вкладывает инвестиции в капитал проблемных банков, чтобы те смогли обеспечить нормативы по капитализации.

Новый механизм санации призван способствовать сокращению расходов мегарегулятора на финансовое оздоровление банков, повысить прозрачность санации и эффективность контроля над расходами на санацию. Сведения по каждому проекту подлежат включению в годовой отчет Банка России. Использование нового механизма санации предполагает последующую реализацию saniрованного банка на открытых торгах (в частности, в 2019 и 2020 годах Центральный банк Российской Федерации выставлял на торги saniрованный Азиатско-Тихоокеанский банк, который удалось реализовать на открытых торгах только в сентябре 2021 года), итоговая цена продажи которого может использоваться в качестве показателя эффективности реализованных мер по предупреждению банкротства. Также эффективность реализованных мер может определяться по приросту прибыли кредитной организации по итогам санации. Сделан вывод, что данный механизм является предпочтительным для санации крупных кредитных организаций, финансовое оздоровление которых требует значительных

вложений, а их банкротство повлечет негативные последствия для рынка банковских услуг, в том числе необходимость выплаты компенсаций вкладчикам кредитной организации, а также снижение доверия к банковской системе.

Установлено, что в актах Банка России недостаточно урегулированы вопросы минимизации банковских рисков при осуществлении инвестиционных операций в реальный сектор экономики. Кроме того, в России отсутствует специальный нормативный правовой акт, регламентирующий риск-менеджмент банков, а также отсутствуют унифицированные подходы к регулированию высокорисковой инвестиционной деятельности кредитных организаций.

В целях совершенствования процесса инвестиционного кредитования банками организации реального сектора, снижения рисков такого кредитования, предложено принять Стандарт кредитования инвестиционных проектов. Содержание Стандарта кредитования инвестиционных проектов должно включать его цели, задачи, требования к банкам, перечень сторон, заинтересованных в его внедрении.

Необходимость принятия Стандарта кредитования инвестиционных проектов обуславливается необходимостью решения следующих задач: снижение рисков кредитования инвестиционных проектов; создание единых требований к организации кредитования инвестиционных проектов (требования к составу договорной документации и юридическому сопровождению кредитования; требования к сторонам и к распределению их обязанностей; требования к обеспечению и содержанию бизнес-плана и др.); создание условий для вхождения в сферу кредитования инвестиционных проектов новых участников, банков.

Внедрение в банковскую практику Стандарта кредитования инвестиционных проектов позволит усовершенствовать банковские бизнес-процессы и снизить риски инвестиционного кредитования в реальном секторе экономики.

III Заключение

По итогам проведенного исследования сделаны выводы о достижении поставленных цели и задач, обобщены результаты исследования, сформулированы основные выводы и предложения по совершенствованию банковского законодательства. Предложены дефиниции ключевых понятий в сфере инвестиционной деятельности кредитных организаций, классифицированы формы инвестирования в банковской сфере,

обоснована инвестиционная природа действующего механизма санации кредитных организаций, а также кредитования субъектов предпринимательской деятельности. На основе проведенного анализа формулируются и обосновываются предложения о распространении на кредитные организации права размещать цифровые финансовые активы на инвестиционных платформах с целью обеспечения их капитализации.

IV Список работ, опубликованных по теме диссертации

*Публикации в рецензируемых научных изданиях,
определенных ВАК при Минобрнауки России:*

1. Кырлан, М. К вопросу о правовом регулировании деятельности кредитных организаций с иностранными инвестициями и представительств иностранных банков в России / М. Кырлан // Банковское право. – 2017. – № 5. – С. 59-64. – ISSN 1812-3945.

2. Кырлан, М. Правовое регулирование инвестиционной деятельности в банковской сфере: вопросы совершенствования понятийного аппарата / М. Кырлан // Вопросы российского и международного права. – 2018. – № 8 А. Том 8. – С. 114-124. – ISSN 2222-5129.

3. Кырлан, М. Правовое регулирование государственной поддержки инвестиционной деятельности в банковской сфере / М. Кырлан // Евразийский юридический журнал. – 2020. – № 8 (147). – С. 139-141. – ISSN 2073-4506.

4. Кырлан, М. К вопросу о пропорциональном регулировании банковской деятельности в России / М. Кырлан // Современная наука: актуальные проблемы теории и практики. Серия «Экономика и право». – 2021. – № 4. – С. 141-146. – ISSN 2223-2974.

Публикации в других научных изданиях:

5. Кырлан, М. Отечественный и зарубежный опыт развития финансовых технологий в сфере банковских услуг / М. Кырлан // Экономика и предпринимательство. – 2018. – № 6 (95). – С. 841-846. – ISSN 1999-2300.

6. Кырлан, М. Проблемы и перспективы правового регулирования договора залога имущественных прав / М. Кырлан // Экономика и предпринимательство. – 2020. – № 4 (117). – С. 950-953. – ISSN 1999-2300.