

ГЛАВА ____

НАЛОГОВОЕ ПРАВО

автор: **Борончиева Гульсана Исмаиловна**
Судья Бишкекского городского суда

Нормативная правовая база по налоговым спорам:

1. Налоговый кодекс Кыргызской Республики от 1 июля 1996 года.
2. Закон Кыргызской Республики «О Государственной налоговой службе при Министерстве финансов Кыргызской Республики» от 6 марта 1992 года.
3. Закон Кыргызской Республики «О свободных экономических зонах» от 16 декабря 1992 года.
4. Закон Кыргызской Республики «О государственной пошлине» от 15 августа 2007 года.
5. Закон Кыргызской Республики «О налоговых консультантах» от 8 мая 1999 года.
6. Закон Кыргызской Республики «Об основных принципах бюджетного права в Кыргызской Республике» от 11 июня 1998 года.
7. Закон Кыргызской Республики «О неналоговых платежах» от 14 апреля 1994 года.
8. Инструкция «О порядке применения Соглашений об избегании двойного налогообложения и предотвращении уклонения от уплаты налогов на доход и капитал (имущество), заключенных Кыргызской Республикой с иностранными государствами», утверждена приказом Министерства финансов Кыргызской Республики от 7 февраля 2002 года № 29/п.
9. Положение «О государственной налоговой инспекции при Министерстве финансов Кыргызской Республики» утверждено Постановлением Правительства Кыргызской Республики от 8 сентября 1998 года № 585.
10. Инструкция «По налоговому администрированию», утверждена Постановлением Правительства Кыргызской Республики от 17 марта 2000 года № 142.
11. Инструкция «О предоставлении информации о проверках в уполномоченный государственный орган, осуществляющий функции поддержки и развития предпринимательства в Кыргызской Республике»,

утверждена приказом Министерства экономического развития и торговли Кыргызской Республики от 12 января 2008 года № 3.

Содержание

1.	ЗАКОНОДАТЕЛЬНОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ НАЛОГОВЫХ ПРАВООТНОШЕНИЙ	4
1.1	Право устанавливать или отменять налоги	4
1.2	Налоговый кодекс	5
1.3	Подзаконные акты	6
1.4	Межгосударственные договора	7
2.	ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ О НАЛОГАХ	8
2.1	Определение налога	8
2.2	Виды налогов	8
2.3	Объект и предмет налогообложения	10
2.4	Налоговый период	11
2.5	Субъекты налогообложения	11
3.	НАЛОГОВАЯ ПРОВЕРКА	12
4.	УВЕДОМЛЕНИЕ О НАЧИСЛЕНИИ НАЛОГОВ	16
4.1	Содержание Уведомления	16
4.2	Действительность Уведомления	18
4.3	Формы Уведомлений	22
5.	ДОСУДЕБНЫЙ ПОРЯДОК УРЕГУЛИРОВАНИЯ НАЛОГОВЫХ СПОРОВ	23
6.	ПОРЯДОК РАССМОТРЕНИЯ НАЛОГОВЫХ СПОРОВ В СУДЕ	30
ТАБЛИЦА 1: ОСОБЕННОСТИ РАССМОТРЕНИЯ НАЛОГОВЫХ СПОРОВ		34

1. ЗАКОНОДАТЕЛЬНОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ НАЛОГОВЫХ ПРАВООТНОШЕНИЙ

Налоговое право обеспечивает баланс интересов общества, личности и государства. Налоговая система является важным элементом государства. Это обоснованно тем, что доходная часть бюджета государства формируется в основном за счет налоговых поступлений. Все налоги, сборы, пошлины и другие платежи питают **бюджетную систему республики**. Таким образом, потребность государства в финансировании расходной части бюджета в общественных интересах ведет к изъятию у граждан и юридических лиц части их доходов.

Современное налоговое законодательство направлено на правовое обеспечение формирования доходов бюджетной системы и является одним из основных элементов рыночной экономики общества.

1.1 Право устанавливать или отменять налоги

Право устанавливать новые налоги или отменять существующие, вносить поправки в налоговый кодекс принадлежит исключительно **Жогорку Кенеш Кыргызской Республики**.

Все проекты внесения поправок в НККР подлежат **предварительной экспертной оценке Министерства финансов Кыргызской Республики** до их рассмотрения Правительством и Жогорку Кенеш Кыргызской Республики.

Проекты законов о введении или отмене налогов, об освобождении от их уплаты могут быть рассмотрены Жогорку Кенеш Кыргызской Республики только при **наличии согласия Правительства Кыргызской Республики**. После принятия проекта закона к рассмотрению, парламент вправе либо согласиться с проектом и принять соответствующий закон, либо нет.

Если вновь принятый нормативно правовой акт повышает налоговые ставки, усиливает ответственность за налоговые нарушения или иным образом ухудшает положение налогоплательщика и т.д., то действие такого закона **не имеет обратной силы**, то есть не распространяется на отношения, возникшие до вступления его в силу.

Нормативно правовые акты могут иметь обратную силу, если они устраняют или смягчают ответственность за налоговые правонарушения, либо когда в самом акте или законе о введении его в действие

предусматривается, что он распространяется на отношения, возникшие до его вступления в силу. Это необходимо в целях обеспечения **баланса интересов бюджета и налогоплательщиков**, поскольку уменьшение налогового бремени без стимулирования развития экономической деятельности налогоплательщиков, приводит к уменьшению доходов бюджета.

1.2 Налоговый кодекс

Налоговый кодекс Кыргызской Республики (далее НККР), действующий в республике с 1 июля 1996 года, является сводом законоположений по всем налогам, их администрированию, налоговым действиям на территории Кыргызской Республики.

Если ранее, до принятия НККР, защита прав налогоплательщика определялась очень сложной процедурой, что приводило к неравенству прав между налоговой службой и налогоплательщиком, то теперь целый раздел НККР посвящен правам налогоплательщика по обжалованию решений Налоговой службы.

Положения НККР применяются к налоговым действиям налогоплательщиков на всей территории Кыргызстана вне зависимости от выбранного ими правового статуса и формы государственной регистрации.

Исключением из этого правила являются свободные экономические зоны (СЭЗ), в которых правила налогообложения субъектов предпринимательства регламентируются Законом Кыргызской Республики «О свободных экономических зонах».

С 2002 г. положения НККР, касающиеся администрирования также распространяются на налогоплательщиков - юридических и физических лиц, выбравших в качестве режима налогообложения упрощенную систему - уплату так называемого **«единого налога»** согласно Закону Кыргызской Республики «Об упрощенной системе налогообложения».

Положения НККР применяются по отношению ко всем налогам, вводимым в действие в соответствии с кодексом, а также к другим налогам, если иное не предусмотрено специальными законодательными актами. Так, НККР регламентирует размер штрафных санкций, а также порядок досудебного урегулирования в случае обнаружения нарушений по уплате налогов, предусмотренных Налоговым кодексом, например, налога на автодороги, отчислений в Фонд предупреждения и ликвидации

чрезвычайных ситуаций, единого налога, взимаемого в соответствии с упрощенной системой налогообложения.

Отношения в сфере налогообложения, регулируются только налоговым кодексом НККР (ст. 1 Кодекса).

В Законе Кыргызской Республики «О залоге» определено, что отчуждение заложенного имущества путем принудительного обращения взыскания на заложенное имущество с целью исполнения обязательства, обеспеченного заложенным имуществом, **не является торговой операцией и освобождается от налогообложения.** Тем не менее, согласно сложившейся практике, в определенных случаях реализация заложенного имущества влечет за собой начисление налога на добавленную стоимость, так как такая операция считается поставкой в силу пунктов 32 и 38 ст. 9 НККР.

1.3 Подзаконные акты

НККР содержит в себе лишь общие, наиболее важные и принципиальные правила. Это означает, что в одном только НККР невозможно предусмотреть все возможные ситуации, которые могут возникать и возникают зачастую на практике.

Для облегчения применения норм кодекса на практике, Правительство Кыргызской Республики и Министерство финансов Кыргызской Республики призваны издавать **Инструкции по реализации требований НККР и доводить их до налогоплательщиков через средства массовой информации**, которые становятся документами обязательными к применению на территории Кыргызской Республики.

Например, в настоящее время уже разработаны и изданы инструкции по администрированию, о порядке исчисления и уплаты в бюджет налога на прибыль с юридических лиц, о порядке исчисления и уплаты земельного налога, о порядке исчисления и уплаты акцизного налога по товарам, импортируемым в Кыргызскую Республику.

Инструкции имеют силу только после утверждения Правительством Кыргызской Республики.

Инструкции - это свод правил по реализации положений НККР, которые обязательны для исполнения Налоговой службой.

1.4 Межгосударственные договора

Межгосударственные договора - это отдельная отрасль права, превосходящая по объему документов НККР. Нормы межгосударственных договоров имеют обязательную силу только в отношении тех стран, которые в установленном порядке выразили свое согласие ввести его в законную силу.

Приоритет межгосударственных договоров перед положениями НККР установлен ст. 6 НККР. Согласно данной статье - **положения межгосударственных договоров и иных актов, ратифицированных Президентом Кыргызской Республики или Жогорку Кенеш Кыргызской Республики, участником которых является Кыргызская Республика, имеют приоритет перед положениями Кодекса**, то есть если межгосударственным договором установлены правила, которые отличаются от правил НККР, то применяются правила межгосударственного договора.

Нормы международного права являются основой для создания договоров **во избежание двойного налогообложения.**

Примерами могут служить такие межгосударственные договора, как Соглашения «О косвенных налогах», Договора «Об устранении двойного налогообложения», одной из сторон которых является Кыргызская Республика. В этот же раздел включаются также специальные Конвенции, устанавливающие специальные правила налогообложения, например Конвенция «О воздушных перевозках».

Следует отметить, что правоприменительная практика по данному вопросу вышла за рамки однотипного применения норм ст.6 НККР и в большей степени опирается на положения пункта 3 ст.12 Конституции Кыргызской Республики, в котором закреплён юридический статус вступивших в установленном законом порядке в силу международных договоров и соглашений, участником которых является Кыргызская Республика, а также общепризнанных принципов и норм международного права.

2. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ О НАЛОГАХ

2.1 Определение налога

Налог - это обязательный платеж, устанавливаемый законодательством и уплачиваемый налогоплательщиком в определенном размере и в определенный срок.

Базой для исчисления налогов являются доходы и обороты, получаемые юридическими и физическими лицами.

НККР не относит к понятию налога платежи, базой для исчисления которых **не являются доходы и обороты**. Например, проценты, начисленные налоговой службой за несвоевременную уплату налогов не являются налогом, потому что базой для исчисления процентов явились не получаемые доходы, а размер налоговой задолженности. По этому же принципу не относятся к налогу **обязательства по выплате штрафов**, начисленных за нарушение законодательства Кыргызской Республики и **обязательства по оплате товаров, работ и услуг приобретенных у государства**.

В тоже время, законодатели отнесли к категории налогов платежи, производимые владельцами транспортных средств, хотя, указанные платежи производятся не от доходов и оборотов, а в сомах в зависимости от рабочего объема двигателя.

Финансовые санкции - это форма наказания налогоплательщика за совершенные им нарушения правил налогообложения.

Правила применения и расчета финансовых санкций установлены разделом 9 НККР. Финансовые санкции включают проценты и штрафы.

Налоговое обязательство включает в себя сумму обязательных платежей, предъявленных Налоговой службой к налогоплательщику, и установленных НККР в пользу государственного бюджета, то есть **налогов и финансовых санкций**.

2.2 Виды налогов

Виды налогов:

общегосударственные, по которым ставки налогов, объекты налогообложения, налогоплательщики, методы сбора определяются Налоговым кодексом;

местные, применяемые местными Кенешами в соответствии с НККР.

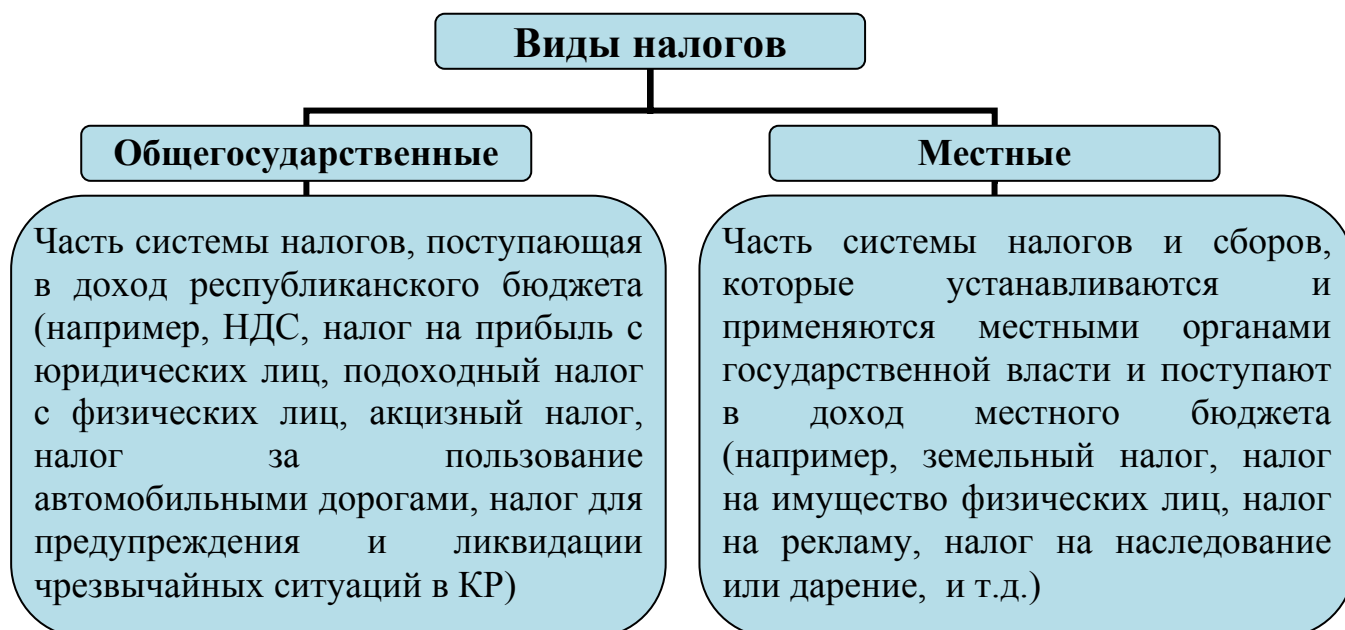
Налоги включают в себя:

Сборы - установленные местными органами власти платежи с граждан, предприятий, организаций и учреждений для частичного возмещения расходов, связанных с предоставлением им услуг или предоставлением им права осуществлять определенную деятельность, носящие разовый характер. (Например, сбор на право торговли, курортный сбор, сбор на парковку автотранспорта, сбор за участие в бегах на ипподромах, сбор за выигрыш на бегах, сбор со сделок, совершаемых на биржах, и т.д.)

Госпошлину - денежный сбор, взимаемый государственными органами за оказанные плательщику услуги, при выполнении им определенных действий. Например, госпошлина уплачиваемая стороной при подаче иска в суд, при оформлении сделок и удостоверении документов в нотариальной конторе и т.д. Порядок взимания и администрирования государственной пошлины, регулируется Законом Кыргызской Республики «О государственной пошлине».

Таможенные пошлины - денежный сбор, взимаемый соответствующими государственными таможенными органами за оказанные плательщику услуги, при выполнении им определенных действий. Порядок взимания и администрирования таможенных пошлин, сборов и платежей устанавливается Таможенным кодексом Кыргызской Республики.

Налоги, сборы и госпошлины являются **обязательными**, а не **добровольными платежами** в государственный бюджет. Граждане Кыргызской Республики **обязаны платить налоги и сборы** в соответствии с законодательством Кыргызской Республики.



2.3 Объект и предмет налогообложения

Объект налогообложения -

это те **юридические факты** (действия, события, состояния), которые обуславливают обязанность субъекта заплатить налог, а именно: реализация товара (работ, услуг); ввоз товара в Кыргызскую Республику; владение имуществом; совершение сделки купли - продажи ценных бумаг; вступление в наследство; получение дохода и т.д.

Предмет налогообложения -

это признаки фактического (не юридического) характера, которые обосновывают взимание соответствующего налога. Например, объектом налога на землю является право собственности на земельный участок, а не земельный участок непосредственно (он - предмет налогообложения).

Например, сам по себе земельный участок, являющийся предметом материального мира - не порождает никаких налоговых последствий. Эти последствия порождает определенное состояние субъекта по отношению к предмету налогообложения, в данном случае - собственности.

Предметом налога на владельцев автотранспортных средств являются транспортные средства. В разных странах выбраны разные параметры их налогообложения: во Франции и Италии - мощность двигателя, в Бельгии и Нидерландах - вес автомобиля, в Германии - объем рабочих цилиндров, в Кыргызстане - рабочий объема двигателя.

2.4 Налоговый период

Налоговый период -

календарный год или иной период времени применительно к отдельным налогам, по окончании которого определяется налоговая база и исчисляется сумма налога, подлежащая уплате.

Налоговый период - это определенный промежуток времени, предоставленный законодателем налогоплательщику для совершения **налоговых действий** - определения объекта и базы налогообложения, исчисления налога, составления налоговых форм, уплаты налога и предоставления составленных форм в Налоговую службу. Налоговый период может состоять из одного или нескольких отчетных периодов, по итогам которых выплачиваются авансовые платежи.

Например, налоговый период для таких видов налогов как НДС - месяц; налог на прибыль - год (совпадает с отчетным периодом); налог на автодороги - квартал; налог на доходы нерезидента - 10 дней.

2.5 Субъекты налогообложения

Субъектами налогообложения являются физические и юридические лица, осуществляющие экономическую деятельность, независимо от ее организационно-правовой формы.

В НККР есть такое понятие как «**постоянное учреждение**», означающее постоянное место деятельности, через которое полностью или частично осуществляется экономическая деятельность юридического лица - нерезидента или физического лица - нерезидента. Данное понятие включает в себя: место управления; отделение; контору; фабрику; мастерскую и т.д. Однако здания или сооружения, используемые нерезидентом с целью хранения изделий, товаров, либо используемые для осуществления любой деятельности подготовительного или вспомогательного характера, не могут рассматриваться как «постоянное учреждение».

Следовательно, **субъектами налогообложения являются, в том числе юридические и физические лица - нерезиденты, осуществляющие свою деятельность в Кыргызской Республике через постоянное учреждение.**

Юридические лица - резиденты - это лица, созданные и зарегистрированные на территории Кыргызской Республики в соответствии с законодательством Кыргызской Республики.

Юридические лица - нерезиденты - это лица, осуществляющие деятельность, **соответствующую условиям «постоянного учреждения»**. К указанным лицам относятся образованные и зарегистрированные в установленном законом порядке на территории Кыргызской Республики филиалы и представительства иностранных юридических лиц (ст. 17-1 НККР), которые в целях налогообложения приравниваются к юридическим лицам (пункт 67 ст. 9 НККР).

Физическое лицо - нерезидент, осуществляющий деятельность, **соответствующую условиям «постоянного учреждения»**, вправе осуществлять деятельность только в качестве частного предпринимателя, либо получить патент (статья 17-1 НККР).

Физические и юридические лица, признаваемые НККР в качестве налогоплательщиков, до начала экономической деятельности обязаны зарегистрироваться в налоговой службе.

Налогоплательщиками являются юридические и физические лица, которые: осуществляют поставки; получают доход; производят выплаты из дохода облагаемого налогом источника выплаты; импортируют товары; имеют в своем владении или собственности имущество.

Пример:

Частный предприниматель продал 1000 кирпичей по 3 сома за кирпич. В целях исчисления НДС можно назвать следующие элементы налога:

объект - поставка;

субъект - частный предприниматель;

предмет - партия кирпичей;

налоговая база - стоимость кирпичей;

налоговый период - месяц.

3. НАЛОГОВАЯ ПРОВЕРКА

Налоговая проверка -
это проверка, связанная с определением налогового обязательства на основании бухгалтерских и иных документов налогоплательщика , которая проводится на основании предписания начальника налоговой инспекции.

Налоговая проверка это исчерпывающий комплекс мероприятий, проводимый один раз в год и продолжительностью не свыше **30 дней** уполномоченным на то должностным лицом (лицами) органов Налоговой службы (одним из органов районной, городской, областной, республиканский налоговой службы) по исполнению налогоплательщиком требований, установленных налоговым законодательством. При необходимости, срок проверки может быть продлен **до 10 дней** с письменного разрешения руководства республиканской налоговой службы. Проведение других проверок, кроме встречных, запрещается.

Государственная налоговая инспекция является **единственным органом**, уполномоченным проводить проверки налогоплательщиков с целью обеспечения выполнения ими обязательств по налогам.

Основными функциями Налоговой службы являются: сбор налогов, обеспечение исполнения требований НККР, изучение его эффективности и влияния на развитие рыночной экономики, участие в подготовке проектов договоров по вопросам налогообложения с другими государствами.

Налоговая проверка налогоплательщиков производится на основании письменного предписания начальника Государственной налоговой инспекции, в котором указываются:

- наименование предприятия;
- вопросы, подлежащие проверке;
- сроки проверки.

Пример:

Налоговый инспектор прибыл на предприятие А с уведомлением о налоговой проверке 12 марта 2000 г. 22 марта была подписана справка об окончании проверки и налоговый инспектор покинул предприятие А. 1 августа 2000 г. тот же налоговый инспектор вновь появляется на предприятии с новым предписанием и предлагает представить документы предприятия для налоговой проверки.

Вопрос: В каком случае предприятие А обязано допустить налогового инспектора к проверке?

Варианты ответов:

а. Во время первой проверки с 12 по 22 марта налоговый инспектор проверял только подоходный налог, о чем есть соответствующая запись в справке, а теперь желает проверить остальные налоги.

б. Во время первой проверки с 12 по 22 марта налоговый инспектор не израсходовал весь запас времени, отпущенного на проверку НККР в размере 30 дней, поэтому он желает продолжить проверку.

в. После первой проверки с 12 по 22 марта налоговый инспектор получил документальные сведения, подтверждающие факт неполной уплаты налогов предприятием А.

Ответ: все три варианта ответа допустимы.

Если налоговая служба получила документальные сведения, свидетельствующие о том, что у ранее проверенного налогоплательщика имеются все факты занижения налогов, не выявленные проверкой, то она имеет право после ознакомления руководителя хозяйствующего субъекта с этими сведениями и соблюдения всех норм проверки произвести **перепроверку** данного налогоплательщика **в срок не более 10 дней**.

Дополнительная перепроверка производится исключительно по этим документальным сведениям в указанный период.

Перепроверка проводится с соблюдением всех норм, предъявляемых к проверке.

Результаты каждой проверки предприятия, учреждений и организаций **оформляются актами или справкой**, в которых отражаются выявленные нарушения законодательства о налогах и других платежах в бюджет и факты не выполнения требований должностных лиц государственных налоговых инспекций, а также даются указания об устранении выявленных нарушений и о внесении причитающихся сумм в бюджет.

Акты налоговой проверки со стороны налоговой службы подписываются уполномоченными на то лицами Налоговой службы, а именно проверяющими инспекторами, а также руководителями и главными бухгалтерами проверенных предприятия, учреждений и организаций.

Один экземпляр документа, удостоверяющего факт проведенной проверки, вручается должностному лицу проверенного хозяйствующего субъекта. В случае отказа проверяемого субъекта от ознакомления с актом проверки и подписания его, об этом в акте производится соответствующая запись.

Налоговая проверка не проводится в отношении физических лиц, осуществляющих экономическую деятельность на патентной основе, в обязательном порядке.

Пример:

В результате налоговой проверки налоговый инспектор составил Акт налоговой проверки, в котором произвел доначисление крупной суммы налога. Руководство предприятия несогласно с расчетами налогового инспектора. Какие действия руководства предприятия А следует квалифицировать как наиболее удачные?

а) Поставить свою подпись под текстом следующего содержания «С представленным актом ознакомлен»;

б) Поставить свою подпись под текстом следующего содержания «С расчетами, представленными в акте категорически не согласен, возражения будут представлены в порядке, предусмотренном для обжалования»;

в) Не подписывать акт.

Ответ: Вариант б), хотя все три варианта допустимы.

Данный документ, согласно пункту 4 ст. 13 НККР, должен быть подписан участниками проверки, а именно самими проверяющими инспекторами налоговой службы. Подпись уполномоченного должностного лица, например руководителя налоговой службы, заверенная официальной печатью не требуется.

Акт документальной проверки не является документом, подлежащим обжалованию в суде.

Требования при оформлении Акта документальной проверки, отличаются от требований, предъявляемых к Уведомлению и предусмотренных ст.19 НККР.

Предметом обжалования в суде является **Уведомление** (ненормативный акт государственного органа), направленное **в адрес налогоплательщика с требованием об уплате налога на основании и по результатам проверки**, указанным в Акте документальной проверки.

Пример:

Акционерный коммерческий банк «Марат» обратился в суд с иском о признании недействительным Акт документальной проверки ГНИ при Министерстве финансов КР от 8 февраля 2006 г.

Решением Межрайонного суда первой инстанции в удовлетворении иска о признании недействительным Акта документальной проверки ГНИ было отказано.

Постановлением апелляционной инстанции решение суда первой инстанции оставлено без изменения, а апелляционная жалоба АКБ «Марат» оставлена без удовлетворения.

*Постановлением судебной коллегии Верховного суда Кыргызской Республики указанные судебные акты по делу были отменены, производство по иску АКБ «Марат» о признании недействительным акта проверки было прекращено на том основании, что **Акт документальной проверки не является ненормативным актом госоргана и не может быть предметом обжалования в суде.** Предметом обжалования в суде является **Уведомление (ненормативный акт государственного органа)**, выписанное в адрес налогоплательщика на основании и по результатам проверки, указанным в Акте документальной проверки.*

Пример:

ОсОО «Спейс» обратилось в суд с иском о признании недействительным Акта документальной проверки, произведенной ГНИ по Свердловскому району города Бишкек. По результатам проверки в отношении Общества были до начислены следующие виды налогов: налог на добавленную стоимость, налог за пользование автомобильными дорогами и налог для предупреждения и ликвидации чрезвычайных ситуаций в КР. ОсОО «Спейс» обратилось в суд с приложением всех необходимых бухгалтерских документов и доказательств уплаты госпошлины. Поскольку Акт документальной проверки не является ненормативным актом госоргана и не может быть предметом обжалования в суде, суд вынес мотивированное определение о прекращении производства по делу в соответствии с требованиями пункта 1 ст. 221 ГПК КР.

4. УВЕДОМЛЕНИЕ О НАЧИСЛЕНИИ НАЛОГОВ

4.1 Содержание Уведомления

Уведомление о начислении налога должно содержать следующую информацию:
наименование (имя) налогоплательщика;
идентификационный код налогоплательщика;
дату предъявления уведомления;
основания для предъявления уведомления в связи с налогообложением;
сумму начисленного налога;
требование об уплате налога к моменту истечения 30-дневного срока после даты уведомления;
место и способ произведения платежа;
краткое изложение апелляционных процедур;
требование о сдаче деклараций.

Письменное уведомление или иной официальный документ должны быть **подписаны руководителем налоговой инспекции**, с указанием его фамилии, имени, отчества, и заверяется официальной печатью налоговой службы. В его отсутствии письменное уведомление должно быть подписано его заместителем и заверено официальной печатью (пункт 2 ст. 19 НККР). В этом случае начальнику налоговой инспекции рекомендуется **выписать доверенность** заместителю, непосредственно курирующему соответствующий отдел, или **издать приказ** о распределении обязанностей между начальником и заместителями, где указывается о праве подписи заместителей исходящих документов. **Не допускается**

подписание Уведомления или другого официального документа **неуполномоченным лицом или за уполномоченное лицо** (с проставлением косой черты).

Уведомление может быть составлено как на начисленную сумму по отдельным налогам, так и на общую сумму задолженности налогоплательщика (основная задолженность, проценты, финансовые санкции) на определенную дату на основании карточек лицевых счетов.

Уведомление (или иной официальный документ) о начислении налога или наличии задолженности по нему **вручается налогоплательщику Государственной налоговой инспекцией** при Министерстве финансов Кыргызской Республики **или ее органами на местах.** (пункт 1 ст. 19 НККР)

Уведомление считается правильно врученным	
Физическому лицу: должно быть доставлено лично по последнему зарегистрированному адресу, где им осуществляется экономическая деятельность; или по домашнему адресу (пункт 3 ст. 19 НККР). В связи с этим следует считать, что подтверждением факта получения уведомления налогоплательщиком является подпись на втором и третьем экземпляре уведомления, которые остаются в налоговой инспекции.	Юридическому лицу: должно быть доставлено в письменном виде по последнему адресу осуществления им экономической деятельности или по последнему зарегистрированному адресу юридического лица в КР (пункт 4 ст. 19 НККР). В данном случае уведомление вручается под роспись руководителю, или главному бухгалтеру, или другим работникам, исполняющим их обязанности. На втором и третьем экземпляре уведомления подпись получившего подтверждается штампом или печатью налогоплательщика. Допускается рассылка уведомления юридическому лицу через почтовую связь заказным письмом с обратным уведомлением о его вручении адресату. При этом ко второму экземпляру уведомления прилагаются почтовая квитанция об отправке налогоплательщику заказного письма и обратное уведомление почты о вручении заказного письма адресату.

4.2 Действительность Уведомления

Уведомление **имеет силу** только в том случае, если это **официальный документ:**

- подписанный уполномоченным должностным лицом;
- в котором указаны фамилия, имя, должность руководителя налоговой инспекции;
- заверенный официальной печатью;
- вручённый налогоплательщику в установленном порядке;

и

- **не противоречащий Налоговому кодексу.**

(Пункты 1 и 2 ст. 19 НККР)

Последнее требование, закрепленное в императивной форме, означает, что уведомление как официальный документ не только должно содержать необходимые реквизиты (печать, подпись, ФИО руководителя налоговой службы), но также вручаться налогоплательщику **в ситуациях, предусмотренных Налоговым кодексом**. Перечень таких ситуаций, приведенный в ст. 30 НККР, является исчерпывающим и исключает возможность предъявления уведомлений в каких бы то ни было иных ситуациях.

Налоговой службе предписано вручить Уведомление налогоплательщику:
если Налоговая служба считает, что начисление налогоплательщиком налога произведено неправильно (как правило, такие доначисления производятся по результатам камеральной проверки) (пункт 1 ст. 30 НККР);
если налогоплательщик не предоставляет налоговую декларацию (пункт 2 ст. 30 НККР);
если налогоплательщик не указывает в декларации своего налогового обязательства (пункт 2 ст. 30 НККР)
если налоговая служба собирается изъять имущество налогоплательщика, (ст. 52 НККР)
если налогоплательщик имеет задолженность по уплате налогов в бюджет (ст. 19 НККР)

Уведомление не имеет силу и считается недействительным:
при несоблюдении требований пунктов 1 и 2 ст. 19 НККР , даже если налогоплательщику было известно об Уведомлении и его содержании;
если Уведомление содержит какие-либо недостатки, даже если по существу и смыслу они не противоречат НККР.

Бывают случаи, когда при рассмотрении дела выясняется, что налоги начислены правильно, но имеет место **процессуальное или процедурное нарушение при оформлении оспариваемого Уведомления. Только**

исходя из того, что налоги начислены правильно, суд не должен отказывать истцу в иске при оспаривании Уведомления, нарушая тем самым нормы действующего налогового законодательства и права налогоплательщика, позволяющие признать уведомление недействительным вследствие допущенных Налоговой службой процессуальных нарушений, т.е. недостатков официального документа Налоговой службы.

Пример:

В результате налоговой проверки деятельности частного предпринимателя был составлен Акт проверки. На основании этого акта налоговой службой было составлено уведомление о доначислении налогов. Уведомление частному предпринимателю передали соседи и он нигде не расписывался в его получении.

*Данное уведомление не будет считаться правильно врученным, так как согласно пункту 3 ст. 19 НККР уведомление должно быть доставлено физическому лицу **лично** по последнему зарегистрированному адресу, где им осуществляется экономическая деятельность или по домашнему адресу.*

Пример:

ОсОО «Надежда» обратилось в суд с иском о признании недействительным Уведомления ГНИ по Свердловскому району города Бишкек от 15 сентября 2007 г. Не оспаривая основания и сумму начисления налоговой задолженности, представитель ОсОО «Надежда» указала, что в уведомлении отсутствует печать ГНИ, и не указана должность лица, подписавшего уведомление. Считает, что указанные недостатки являются основанием для признания Уведомления недействительным. Просила удовлетворить иск. Из материалов дела усматривается, что сумма налоговой задолженности была начислена правильно.

При рассмотрении дел по искам налогоплательщиков о признании недействительным Уведомления ГНИ судья должен обратить особое внимание на соблюдение со стороны налогового органа требований, указанных в пунктах 1 и 2 ст. 19 НККР.

Отмена Уведомления не лишает налоговые органы права устранить недостатки, допущенные в оспариваемом Уведомлении, и вновь выписать в адрес налогоплательщика Уведомление на указанную сумму, только с соблюдением норм пунктов 1 и 2 ст. 19 НККР.

В соответствии с пунктом 4 ст. 30 НККР доначисление налогов должно производиться за период с момента последней проверки до момента обнаружения недоначислений.

Пример:

На основании Предписания, представитель Налоговой службы проводит налоговую проверку по соблюдению налогоплательщиком налогового законодательства с 01 января 2006 г. по 31 декабря 2006 г. За проверяемый период ошибок налоговым инспектором не обнаружено. Во время проверки налоговый инспектор потребовал от бухгалтера дополнительно показать документы за 2004 и 2005 гг. - периоды, ранее уже проверенные Налоговой службой (согласно книге инспекторских проверок, последняя налоговая проверка была проведена в марте 2006 г. и охватила 2004 и 2005 гг. деятельности налогоплательщика). Изучив представленные документы, налоговый инспектор начислил налоги и финансовые санкции. На возражения бухгалтера, указавшего на наличие Справок Налоговой службы за данные периоды, налоговый инспектор сослался на пункт 3. ст. 13 НККР. По результатам проведенной проверки налогоплательщику выставлено Уведомлении о начислении налогов.

Правомерны ли действия налогового инспектора по начислению налогов и финансовых санкций? Может ли налоговый инспектор в оправдание своим действиям ссылаться на пункт 3. ст. 13 НККР? Каковы последствия нарушения налоговым инспектором процессуальных норм Налогового кодекса?

Действия налогового инспектора по начислению налогов и финансовых санкций регламентируются пунктом 62 ст. 9 НККР и пунктом 4 ст. 30 НККР. Согласно пункту 62 ст. 9 НККР: «Налоговая проверка представляет собой исчерпывающий комплекс мероприятий, проводимых один раз в год уполномоченным на то должностным лицом органов Налоговой службы по исполнению налогоплательщиком требований, установленных налоговым законодательством». Таким образом, получив Справку по результатам проведенной проверки, налогоплательщик остается уверенным, что Налоговой службой проверена вся его деятельность за соответствующий налоговый период, в данном случае за 2004 и 2005 гг.

Согласно пункту 4 ст. 30 НККР доначисление налогов должно производиться за период с момента последней проверки до момента обнаружения недоначислений. Поскольку последняя проверка охватила 2004 и 2005 гг., налоговый инспектор не вправе (даже при обнаружении ошибки) проводить доначисление налогов за ранее уже проверенные

периоды, в случае если предыдущей проверкой ошибка налогоплательщика не была выявлена.

Что касается начисления финансовых санкций, то согласно пункту 4 ст. 30 НККР, Налоговая служба вправе применить финансовые санкции за исключением случаев, допущенных по вине Налоговой службы. Поскольку никаких замечаний по исполнению налогоплательщиком налогового законодательства за 2004 и 2005 гг. Налоговой службой не представлено, начисление налогов за ранее проверенные периоды можно расценивать как признание Налоговой службой собственной вины. Соответственно начисление финансовых санкций в такой ситуации незаконно.

Ссылка налогового инспектора на пункт 3 ст. 13 НККР также несостоятельна, так как данная норма предполагает первоначально получение Налоговой службой сведений о занижении налогоплательщиком налогов (то есть не при проведении проверки, а до нее), и уже на основании полученных сведений и ознакомлении с ними налогоплательщика, налоговая служба вправе инициировать проверку с соблюдением норм проверки, а именно, с предъявлением надлежаще оформленного Предписания и плана проверки, а также с соблюдением сроков проведения проверки, и норм указанных в ст. 30 НККР, воспреещающих Налоговой службе проводить начисление налогов и финансовых санкций за ранее проверенные периоды.

Как видно из текста примера, налоговый инспектор нарушил все условия пункта 3 ст. 13 НККР. А именно: получил сведения о фактах занижения налога во время ее проведения; предварительно не ознакомил налогоплательщика с полученными сведениями; не предъявил надлежаще оформленного предписания; начислил налоги и финансовые санкции в противоречие пункту 4 ст. 30 НККР.

Как видно из содержания пункта 2 ст. 19 НККР, Уведомление имеет силу только в том случае, если оно не противоречит Налоговому кодексу. В данном случае, Уведомление содержит суммы налогов и финансовых санкций, начисленных в противоречие пункту 4 ст. 30 НККР. Следовательно, Уведомление, выставленное налогоплательщику, силы не имеет и, подлежит признанию недействительным.

4.3 Формы Уведомлений

Налоговой службой в целях эффективного исполнения НККР и в соответствии с требованиями ст. 15 НККР разработаны и утверждены следующие **формы Уведомлений**:

А. Форма STI-032 «Уведомление о начислении налога» утверждена приказом Министерства финансов КР № 114 от 11 апреля 2000 г. (зарегистрировано в Министерстве юстиции Кыргызской Республики 26 апреля 2000 г. №70-П).

Данное Уведомление вручается налогоплательщику:

- на сумму налогов и платежей, **доначисленных** в ходе налоговой проверки хозяйствующего субъекта;
- на сумму задолженности по налогам и платежам и **обращения взыскания налоговой задолженности на имущество налогоплательщика.**

Б. Форма STI-044 «Уведомление о начислении налога» утверждена приказом Министерства Финансов КР № 115 от 24 июля 2000 г. (зарегистрировано в Министерстве юстиции КР 1 августа 2000 г. № 141).

Это уведомление вручается налогоплательщику:

- на сумму начисленных налогов и других платежей **по представленным декларациям, отчетам, расчетам** и справкам в день их представления;
- на сумму налога, начисленного на расчетной основе или **на основании предыдущего отчетного периода**, если налогоплательщик, обязанный представить налоговую декларацию (отчет, расчет), **не предоставляет** ее, или не указывает своего налогового обязательства;
- на сумму внесенного изменения по начисленным налогам и платежам, если Налоговая служба считает, что начисление налогоплательщиком было произведено неправильно.

В. «Уведомление о взыскании налога с банковских, валютных счетов третьего лица, имеющего задолженность перед налогоплательщиком», утверждено приказом Министерства Финансов КР № 168-П от 11 сентября 1998 г.

Срок действия Уведомления с момента вручения:
для юридических лиц - 6 лет ;
для физических лиц - 3 года

При поступлении в суд искового заявления налогоплательщика о признании недействительным решения налоговой службы (Уведомления), **судья принимает иск к своему производству**, предварительно ответив на вопрос обжаловалось ли **решение налогового органа до обращения в суд в Налоговый орган**. От этого зависит исход дела.

5. ДОСУДЕБНЫЙ ПОРЯДОК УРЕГУЛИРОВАНИЯ НАЛОГОВЫХ СПОРОВ

Гражданский процессуальный кодекс дает право любому заинтересованному лицу без предварительного направления претензии непосредственно обращаться с заявлением в суд. Однако из этого правила есть исключения. Так, в случаях, когда для определенной категории споров законом установлен досудебный (претензионный) порядок урегулирования, либо он предусмотрен договором, спор может быть передан на рассмотрение межрайонного суда лишь после соблюдения такого порядка.

Налоговые споры относятся к той немногочисленной категории дел, для которых еще действует досудебный порядок урегулирования (разрешения) споров. т. е разногласия и споры, возникающие между налогоплательщиком и государственной налоговой инспекцией по вопросам налогообложения, должны вначале разрешаться в досудебном порядке.

Если **досудебный порядок** урегулирования спора налогоплательщиком **не выдержан** и при этом ещё **имеется время для его обжалования в административном порядке** в вышестоящий **налоговый орган**, то в этом случае суд - руководствуясь пунктом 1 ст. 223, ст. 224 ГПК Кыргызской Республики - **оставляет иск без рассмотрения.**

Если установленный НККР **досудебный порядок** урегулирования спора налогоплательщиком **упущен**, то в этом случае суд, руководствуясь пунктом 2 ст. 221, ст. 222 ГПК Кыргызской Республики - **прекращает производство по делу.**

Ст. 57 НККР предусматривает, что если **налогоплательщик**, не согласен с начислением или другим решением должностного лица налогового органа, то он **вправе обжаловать решение**, принятое этим должностным лицом, в Налоговую службу не позднее **30 дней** с момента принятия решения.

При этом Налоговая служба должна рассмотреть и принять решение в отношении существа жалобы налогоплательщика и информировать его в порядке письменного уведомления о своем решении в течение **30 дней** с момента регистрации жалобы в органах Налоговой службы.

В случае же нарушения органом Налоговой службы срока уведомления и порядка уведомления налогоплательщика **жалоба считается удовлетворенной.**

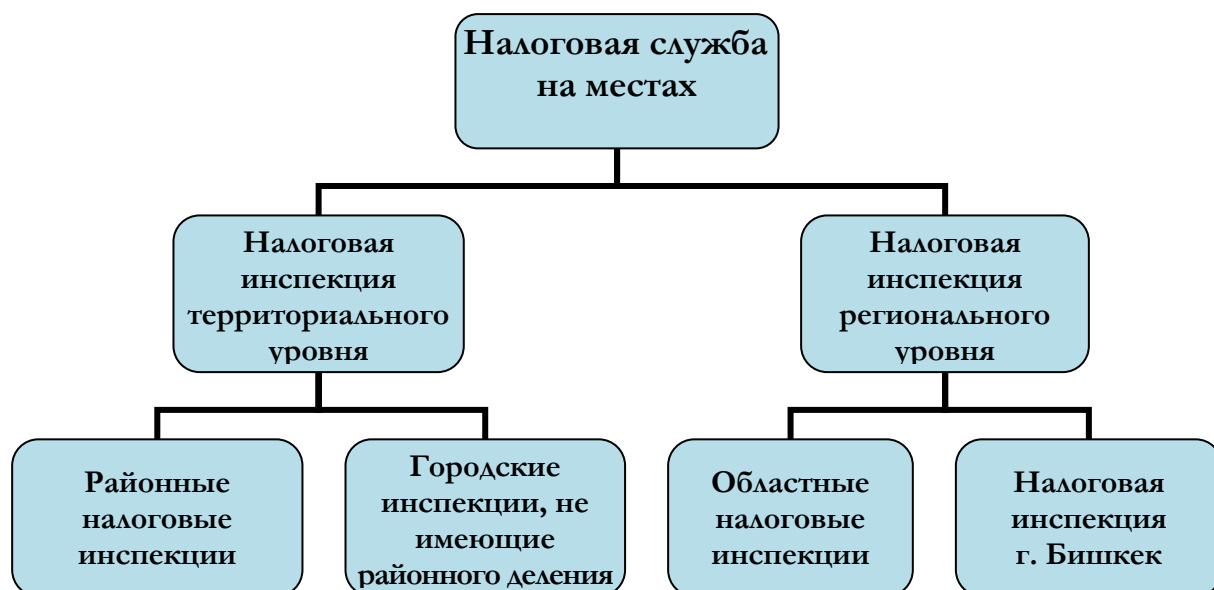
Если налогоплательщик не удовлетворен решением налогового органа в отношении своей жалобы или Налоговая служба не приняла решения по жалобе в течение 30 дней, налогоплательщик вправе апеллировать в вышестоящие органы.

Из смысла пункта 1 ст. 57 НККР следует, что законодатель установил для налогоплательщика **презумпцию выбора** совершения действий по обжалованию Уведомления налоговой службы. То есть налоговое законодательство не обязывает налогоплательщика в каждом случае получения Уведомления от Налоговой службы подавать апелляцию. И соответственно, отказ налогоплательщика от совершения таких действий не означает его согласие с начислением, проведенным Налоговой службой. В этом случае, Налоговая служба самостоятельно может инициировать процесс по взысканию налоговой задолженности с налогоплательщика.

Производство по иску в суде **о взыскании и конфискации** должно быть **приостановлено**, если дело находится на рассмотрении в отношении апелляции.

Если налогоплательщик подал апелляцию в Налоговую службу или в суд в отношении начисленной суммы налога, **налоговое обязательство продолжает действовать.** Налоговое обязательство действует и вступает в силу после вынесения в установленном порядке органом последней инстанции соответствующего решения. **Штрафные санкции** за весь период рассмотрения апелляции налогоплательщика **не начисляются** на сумму удовлетворенной решением органа последней инстанции апелляции налогоплательщика. Налоговое обязательство подлежит уплате в сумме, определенной по апелляции решением вышестоящего органа Налоговой службы или суда после принятия ими решения.

Действующая практика предусматривает, что апелляционная жалоба налогоплательщика о пересмотре решения должностного лица налогового органа подается в налоговый орган **по месту регистрации налогоплательщика**, поскольку уведомление о начислении налогов вручается налогоплательщику местным органом, как и при проведении налоговой проверки по предписанию Налоговой службы регионального уровня и вышестоящими органами.



Жалоба на решение должностного лица налогового органа подается в письменной форме, подписывается **руководителем предприятия** или **другим специально уполномоченным на это лицом, индивидуальным предпринимателем либо его представителем** и заверяется печатью.

Отсутствие у индивидуального предпринимателя печати не является основанием для отказа в принятии жалобы.

Жалоба должна содержать все необходимые аргументы и документы, которые являются основанием для обжалования. В апелляционной жалобе указываются и иные сведения, если они необходимы для правильного вынесения решения по апелляции налогоплательщика (пункт 1 ст. 57 НККР).

В апелляционной жалобе должны быть указаны:
наименование налоговой инспекции, в которую подается жалоба;
сведения о налогоплательщике;
обжалуемое решение с указанием даты и номера;
обстоятельства, по которым обжалуется решение должностного лица налогового органа;
доказательства, подтверждающие основания для обжалования решения;
расчет оспариваемой суммы;
требования налогоплательщика со ссылкой на законы и иные

нормативные правовые акты;
перечень прилагаемых документов.

К апелляционной жалобе прилагаются копии документов, которые являются основанием для обжалования:

- уведомление налогового органа;
- копия акта документальной проверки;
- копии ранее принятых решений нижестоящих налоговых органов, в случае если апелляционная жалоба направляется в вышестоящие инстанции.

В случае отсутствия необходимых документов налогоплательщику направляется письмо об отказе в удовлетворении апелляционной жалобы и одновременно сообщается об отсутствии необходимых документов, а также о том, что после устранения указанных в письме недостатков, налогоплательщик имеет право повторно обратиться с жалобой.

Апелляционная жалоба налогоплательщика на решение должностного лица налогового органа подается в Налоговую службу не позднее 30 дней с момента принятия решения.

Пример:

ОсОО «Союз» получило уведомление Государственной налоговой инспекции 14 апреля 2005 г., однако жалоба на данное решение им была подана лишь 30 мая 2005 г., в связи с чем, Государственная налоговая инспекция города Бишкек в рассмотрении апелляционной жалобы об отмене Уведомления налоговой службы отказала вследствие пропуска срока обжалования. После этого, ОсОО «Союз» обращается в суд с иском о признании недействительным Уведомления ГНИ о начислении налога.

В этом случае суд должен принять иск к своему производству и потребовать от налогоплательщика доказательства, подтверждающие факт обжалования Уведомления в налоговые органы до обращения в суд. Если такие доказательства отсутствуют, суд не принимая решения по существу, руководствуясь пунктом 2 ст. 221 ГПК КР должен прекратить производство по делу в связи с не соблюдением ОсОО «Союз» досудебного порядка разрешения спора. Но из условий примера также усматривается, что налогоплательщик всё же обратился с апелляционной жалобой в налоговые органы об отмене Уведомления налогового органа, но с в связи с пропуском срока на обжалование, налоговая служба в удовлетворении жалобы отказала. В этом случае также будет считаться, что истцом не соблюден досудебный порядок

урегулирования спора и возможность применения этого порядка утрачена.

В случае неудовлетворения решением налогового органа в отношении своей жалобы и в случае, если налоговый орган не принял решения по существу жалобы, налогоплательщик, вправе **апеллировать в вышестоящие налоговые органы в течение 30 дней со дня принятия налоговым органом решения.**

В данном случае, предусмотренный законом 30-дневный срок действует **неоднократно, а на протяжении всего срока обжалования** в административном порядке. Так, если жалоба налогоплательщика в апелляционной инстанции районной налоговой инспекции рассмотрена не в его пользу, то в следующие 30 дней он вправе апеллировать в городскую налоговую инспекцию (областную), а затем в республиканскую налоговую инспекцию.

Жалоба налогоплательщика рассматривается налоговой инспекцией, выдавшей Уведомление о начислении налога, или вышестоящим налоговым органом (вышестоящим должностным лицом) в срок не позднее 30 дней со дня ее получения, то есть с момента регистрации жалобы в органе Налоговой службы.

Несоблюдение Налоговой службой 30-дневного срока ответа на жалобу налогоплательщика влечет за собой последствия, предусмотренные пунктом 3 ст. 57 НККР, а именно, **жалоба налогоплательщика считается удовлетворенной.**

Пример:

Решением Межрайонного суда города Бишкек был удовлетворен иск ОсОО «Канатбек» к Государственной налоговой инспекцией по Ленинскому району города Бишкек о признании недействительным уведомления Государственной налоговой инспекции по Ленинскому району города Бишкек о начислении налогов. Основанием признания недействительным уведомления явилось нарушение Налоговой службой 30-дневного срока уведомления налогоплательщика в отношении существа жалобы.

По итогам рассмотрения жалобы вышестоящий налоговый орган вправе:
--

оставить жалобу без удовлетворения, направить материалы на дополнительную проверку;

отменить или изменить решение;
удовлетворить жалобу частично или вынести новое решение;
принять решение о возбуждении дисциплинарного или иного производства в отношении служащих налоговой службы, по вине которых приняты незаконные решения (ст. 70 НККР).

Решение, принимаемое налоговой службой по жалобе налогоплательщика, излагается **в письменном виде, состоит из вводной, описательной, мотивировочной и резолютивной частей**. В решении разъясняется порядок его обжалования в вышестоящие органы или суд.

Пример:

На основании Акта налоговой проверки налогоплательщику ОсОО «Кенеш» 10 апреля 2007 г. вручено Уведомление о начислении налога. Руководствуясь ст. 57 НККР налогоплательщик ОсОО «Кенеш» 20 апреля 2007 г. обратился в Налоговую службу с апелляционной жалобой на Уведомление о начислении налога, в которой просил Уведомление отменить. 12 мая 2007 г. налогоплательщик получил ответ на свою жалобу, в которой было сказано: «По Вашей апелляционной жалобе вопрос направлен в Министерство финансов. До получения ответа, Уведомление о начислении налога остается в силе», при этом текст ответа Налоговой службы содержит фамилию руководителя Налоговой службы, но не заверен официальной печатью. Известно, что на 1 июля 2007 г. ответа по существу жалобы от Налоговой службы не поступало. Не получив ответа, налогоплательщик обратился с заявлением о признании в соответствии с пунктом 3 ст. 57 НККР апелляционной жалобы удовлетворенной.

*Согласно пункту 2 ст. 57 НККР, Налоговая служба должна рассмотреть и принять решение в отношении существа жалобы налогоплательщика и информировать его в **порядке Уведомления** в соответствии со ст. 19 НККР о своем решении **в письменном виде** в течение **30 дней** с момента регистрации жалобы в органах Налоговой службы. Указанная норма содержит три требования, предъявляемые к процедуре ответа по жалобе налогоплательщика.*

Во-первых, решение должно быть принято по существу жалобы, то есть содержать необходимые ссылки на нормы права и опровержения по доводам налогоплательщика. Ответ Налоговой службы в данном споре, не является ответом по существу жалобы, так как Налоговая служба не в состоянии объяснить причину начисления налога, что противоречит пункту 1 ст. 30 НККР, согласно которому начисление налога возможно,

если Налоговая служба считает, что имеет место занижение налогоплательщиком налога.

Во-вторых, Налоговая служба должна проинформировать налогоплательщика в порядке Уведомления в соответствии со ст. 19 НККР. Это включает требование, предъявляемое Налоговым Кодексом к Налоговой службе, о необходимости того чтобы решение на апелляционную жалобу (официальный документ согласно пункту 1 ст. 19 НККР) соответствовало **порядку составления уведомления и порядку вручения** уведомления, как это предусмотрено ст. 19 НККР «Письменное уведомление налогоплательщика». В полном соответствии пункту 2 ст. 19 НККР: уведомление (или иной официальный документ - решение по апелляционной жалобе) имеет силу только в том случае, если в нем указаны фамилия, имя и должность руководителя налоговой инспекции, есть заверение официальной печатью и оно было вручено налогоплательщику в порядке, установленном пунктом 4 ст. 19 НККР.

В данном случае, суду необходимо установить, соответствует ли оформление ответа Налоговой службы требованиям пункта 2 ст. 19 НККР, то есть содержит ли данный ответ фамилию, имя и должность руководителя налоговой инспекции, заверен ли ответ официальной печатью Налоговой службы и вручен ли ответ налогоплательщику в порядке, установленном пунктом 4 ст. 19 НККР. При невыполнении хотя бы одного из указанных требований, установленных НККР, нарушается либо порядок составления, либо порядок вручения.

В-третьих, ответ по жалобе должен быть предоставлен налогоплательщику в 30-дневный срок со дня получения жалобы. Из содержания пункта 2 ст. 57 НККР следует, что установленный срок не будет нарушенным только в том случае, если ответ будет предоставлен **по существу жалобы**.

Таким образом, Налоговая служба не дала ответа по существу жалобы налогоплательщика. Следовательно, срок для ответа, составляющий 30 дней, нарушен. Кроме того, в ответе отсутствует официальная печать Налоговой службы. Следовательно, имеет место и нарушение порядка составления официального документа, следовательно, жалоба подлежит признанию удовлетворенной.

6. ПОРЯДОК РАССМОТРЕНИЯ НАЛОГОВЫХ СПОРОВ В СУДЕ

Межрайонные суды рассматривают дела по экономическим спорам, возникающим из гражданских, административных, налоговых, таможенных и иных правоотношений (пункт 3 ст. 26 ГПК КР):
--

между юридическими лицами, независимо от формы собственности;

между юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями;
между индивидуальными предпринимателями.

Категория споров между органом Налоговой службы Кыргызской Республики и налогоплательщиком относится к делам по экономическим спорам, возникающим из административных правоотношений.
--

Налогоплательщик вправе обратиться в суд с исковым заявлением о признании недействительным (полностью или частично) Уведомления об уплате налоговой задолженности, если он не согласен с **окончательным решением Налоговой службы** или с окончательным решением вышестоящего органа (ст. 58 НККР). **Решение Налоговой службы должно быть окончательным.**

Налоговая служба, в свою очередь, согласно пункту 2 ст. 51 НККР, обязана обратиться в суд с исковым заявлением, если налогоплательщик не уплачивает налог **при наступлении срока платежа, либо истечения срока апелляции.**

Принудительное взыскание Налоговой службой суммы задолженности по налогу, подлежащему уплате осуществляется лишь **по истечении 30-дневного срока после даты уведомления.**

Налоговая служба вправе передать дело в суд об изъятии имущества.

При этом надо иметь в виду, что Налоговая служба вправе передать дело в суд об изъятии имущества **только** после соблюдения требований пункта 1 ст. 52 НККР, то есть **после того как она вручила налогоплательщику уведомление о намерении сделать это** в соответствии с требованием НККР, а налогоплательщик не смог произвести уплату в течение 30 дней после получения уведомления.

Кроме того, Налоговая служба также должна указать во втором уведомлении опись имущества с указанием его стоимости и срока на уплату налога.

Если обязанное лицо не уплачивает налог при наступлении срока платежа либо истечения срока апелляции, Налоговая служба обязана передать дело в суд о принудительном взыскании суммы задолженности по налогу, подлежащей уплате.
--

Орган Налоговой службы, будучи кредитором и являясь одновременно представителем государства, не имеет права самостоятельно обращаться в суд с заявлением о банкротстве предприятия (организации) независимо от формы собственности, если Государство по отношению к данному предприятию является кредитором (пункт 7 ст. 17 Закона Кыргызской Республики «О банкротстве (несостоятельности)»).

Государственный орган по делам о банкротстве является единственным представителем государства в вопросах возбуждения процедур процесса банкротства должников, в отношении которых Государство является кредитором.

Следовательно, в этом случае **Налоговая служба обязана обратиться в Государственный орган по делам о банкротстве с предложением о подаче им заявления в суд**, так как в соответствии с пунктом 3 ст. 27-2 Закона Кыргызской Республики «О банкротстве (несостоятельности)» правом на обращение в суд в указанном случае обладает лишь **Государственный орган по делам о банкротстве.**

Налоговая служба имеет право в целях взыскания налога:

взыскивать суммы признанных налогоплательщиком налогов и других обязательных платежей в бюджет, а также суммы финансовых и иных санкций, предусмотренных НККР;

изъять имущество налогоплательщика **по решению суда.**

При этом следует иметь в виду, что **жилище** налогоплательщика **не подлежит изъятию** в счет погашения обязательств по налогам.

Также без решения суда не подлежит изъятию имущество, не имеющее отношения к экономической деятельности.

Суд, обязан приостановить производство по делу, если в ходе судебного заседания будет установлено, что налогоплательщиком подана жалоба, и она находится на рассмотрении в апелляции Налоговой службы (ст. 59 НККР).

В судебной практике имеются случаи, когда по спорным или коллизионным вопросам, **Налоговая служба обращается за разъяснением** в Министерство финансов Кыргызской Республики или соответствующий комитет Жогорку Кенеш Кыргызской Республики и

затем при исчислении налогов **действует в соответствии с полученным разъяснением.**

Подобного рода разъяснения, не будучи зарегистрированными Министерством юстиции Кыргызской Республики в качестве нормативных актов, представляют собой **лишь одно из возможных мнений** по тому или иному вопросу. Суд может принять к сведению указанные разъяснения и затем дать им правовую оценку наравне с другими доказательствами.

ТАБЛИЦА 1:
ОСОБЕННОСТИ РАССМОТРЕНИЯ НАЛОГОВЫХ СПОРОВ

№	Особенности рассмотрения налоговых споров	Норма права
1	Изъятие имущества налогоплательщика либо конфискация имущества налогоплательщика производится только на основании решения суда.	Ст. 53 НККР
2	В суде не обжалуется Акт документальной проверки налоговой службы , обжалуется Уведомление налоговых органов как ненормативный правовой акт государственного органа. При подаче иска о признании недействительным Акт проверки налоговой службы, иск подлежит отказу в принятии либо производство по делу прекращается.	Ст.ст. 135, 221 ГПК КР
3	При несоблюдении досудебного порядка урегулирования спора в порядке апелляционного обжалования Уведомления налогового органа, и когда возможность применения этого порядка не утрачена, суд оставляет иск без рассмотрения.	пункт 1 ст. 223, ГПК КР
4	При апелляционном обжаловании Уведомления в Налоговую службу, Налоговая служба должна принять решение по жалобе налогоплательщика и информировать его письменно о своем решении в течение 30 дней с момента регистрации жалобы в Налоговой службе. В случае нарушения Налоговой службой срока уведомления и порядка уведомления налогоплательщика жалоба считается удовлетворенной.	Ст. 57 НККР
5	По требованию налоговой службы о принудительном взыскании налоговой задолженности действует специальный срок исковой давности. Срок действия Уведомления с момента вручения для юридических лиц - 6 лет , для физических лиц - 3 года.	Ст. 213 ГПК КР, ст. 52 НККР
6	Суд приостанавливает производство по иску о взыскании налогов, конфискации имущества, если дело находится на рассмотрении в порядке апелляции в Налоговой службе.	Ст. 59 НККР
7	Органы Налоговой службы не вправе обращаться в суд с заявлением о признании налогоплательщика банкротом. В этом случае Налоговая служба обязана обратиться в Государственный орган по делам о банкротстве для подачи им заявления в межрайонные суды.	Пункт 7 ст. 17, пункт 3 ст. 27-2 Закона КР «О банкротстве (несостоятельности)»

ГЛАВА ____

**ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО О ЗАЩИТЕ
КОНКУРЕНЦИИ И ОГРАНИЧЕНИИ
МОНОПОЛИСТИЧЕСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ**

автор: Горянова Оксана Васильевна

Заместитель начальника отдела нормативно-правовой работы и международного сотрудничества Государственного агентства по антимонопольной политике и развитию конкуренции при Правительстве Кыргызской Республики

Нормативная правовая база по регулированию антимонопольной деятельности:

1. Закон Кыргызской Республики «Об ограничении монополистической деятельности, развитии и защите конкуренции» от 15 апреля 1994 года.
2. Закон Кыргызской Республики «О естественных и разрешенных монополиях в Кыргызской Республике» от 8 октября 1999 года.
3. Закон Кыргызской Республики «О защите прав потребителей» от 10 декабря 1997 года.
4. Закон Кыргызской Республики «О рекламе» от 24 декабря 1998 года.
5. Указ Президента Кыргызской Республики от 16 марта 2007 года УП № 96.
6. Положение «О Государственном агентстве по антимонопольной политике и развитию конкуренции при Правительстве Кыргызской Республики», утверждено постановлением Правительства Кыргызской Республики от 16 апреля 2007 года № 130.
7. Методические рекомендации по анализу и оценке состояния конкурентной среды на товарных рынках, утверждены постановлением Национального агентства Кыргызской Республики по антимонопольной политике и развитию конкуренции от 11 сентября 2006 года № 24.
8. Правила по формированию и ведению Государственного реестра субъектов естественных и разрешенных монополий Кыргызской Республики, утверждены приказом Государственного агентства по антимонопольной политике и развитию конкуренции Кыргызской Республики от 4 декабря 2007 года № 317.
9. Положение «О порядке определения цен (тарифов) на товары (работы, услуги) хозяйствующих субъектов, регулируемых государством», утверждено постановлением Правительства Кыргызской Республики от 17 июля 2003 года № 445.
10. Правила по контролю за соблюдением антимонопольного законодательства Кыргызской Республики в процессе экономической концентрации, утверждены постановлением Правительства Кыргызской Республики от 15 марта 2005 г. №128.

11. Положение «О порядке представления антимонопольным органам ходатайств и уведомлений», утверждено постановлением Государственной комиссии при Правительстве Кыргызской Республики по антимонопольной политике от 5 декабря 2001 года № 57.

12. Порядок рассмотрения дел по недобросовестной конкуренции, утвержден постановлением Министерства экономического развития, промышленности и торговли Кыргызской Республики от 13 апреля 2004 года № 19.

Содержание

1.	ПРИНЦИПЫ КОНКУРЕНЦИИ.	.5
2.	АНТИМОНОПОЛЬНОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО КЫРГЫЗСКОЙ РЕСПУБЛИКИ.	.6
2.1	Закон «О конкуренции».	.6
2.2	Закон «О естественных и разрешенных монополиях».	.6
2.3	Закон «О защите прав потребителей».	.7
2.4	Закон «О рекламе».	.7
3.	СУБЪЕКТЫ КОНКУРЕНЦИИ.	.7
3.1	Реальные конкуренты.	.8
3.2	Потенциальные конкуренты.	.8
3.3	Субъекты естественных и разрешенных монополий.	.8
3.4	Аффилированные лица и группа лиц.	.9
4.	ГОСУДАРСТВЕННЫЕ АНТИМОНОПОЛЬНЫЕ ОРГАНЫ.	.11
4.1	Государственное агентство по антимонопольной политике и развитию конкуренции.	.11
4.2	Иные антимонопольные органы.	.12
5.	ГОСУДАРСТВЕННОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ СУБЪЕКТОВ ЕСТЕСТВЕННЫХ И РАЗРЕШЕННЫХ МОНОПОЛИЙ.	.13
5.1	Анализ конкурентной среды на товарном рынке.	.13
5.2	Доминирующее положение хозяйствующего субъекта и злоупотребление доминирующим положением.	.18
5.3	Запрещённые ограничения.	.20
5.4	Государственный реестр субъектов естественных и разрешенных монополий Кыргызской Республики.	.22
6.	ГОСУДАРСТВЕННЫЙ КОНТРОЛЬ ЗА ПРОЦЕССАМИ ЭКОНОМИЧЕСКОЙ КОНЦЕНТРАЦИИ.	.23
6.1	Концентрация при получении контроля над принятием решений.	.24
6.2	Концентрация при получении контроля над бизнесом как имущественным комплексом.	.24
7.	НЕДОБРОСОВЕСТНАЯ КОНКУРЕНЦИЯ.	.27
8.	НАРУШЕНИЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА И ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ЗА НАРУШЕНИЯ.	.31

ТАБЛИЦА 1:	
ОСОБЕННОСТИ РАССМОТРЕНИЯ ИСКОВ В ОБЛАСТИ	
АНТИМОНОПОЛЬНОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ.	.36

1. ПРИНЦИПЫ КОНКУРЕНЦИИ

Антимонопольное законодательство Кыргызской Республики и антимонопольная политика насчитывают уже более чем 15-летний опыт и практику. Конкурентная политика затрагивает все слои современного общества и занимает одно из главных мест в регулировании рыночных отношений. **Цель конкурентной политики - это защита и развитие конкуренции через предупреждение, ограничение и пресечение монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции.**

Существует три подхода определения конкуренции.

Первый подход определяет конкуренцию как **сопоставительность на рынке**. Данный подход основывается на повседневном понимании конкуренции как соперничества за достижение лучших результатов на каком-либо поприще.

Второй подход рассматривает конкуренцию как элемент рыночного механизма, который позволяет уравновесить спрос и предложение. Этот подход характерен для классической экономической теории. Так, например, Адам Смит трактовал конкуренцию как поведенческую категорию, когда индивидуальные продавцы и покупатели соперничают на рынке за более выгодные продажи и покупки соответственно. Конкуренция - это та самая **«невидимая рука»** рынка, которая координирует деятельность его участников.

Третий подход определяет конкуренцию как критерий, по которому определяется тип отраслевого рынка. Этот подход основывается на современной макроэкономической теории, где конкуренция понимается **как некое свойство рынка**. В зависимости от степени совершенства конкуренции выделяются различные типы рынков, для каждого из которых свойственно определенное поведение экономических субъектов. Под конкуренцией здесь подразумевается не соперничество, а скорее, **степень зависимости общих рыночных условий от поведения отдельных участников рынка**.

Несмотря на столь широкое понимание «конкуренции», как правило в рыночных отношениях всегда будет присутствовать та **«невидимая сила»**, которая определяет поведение экономических субъектов как стремление захватить более выгодное положение на рынке и получить дополнительную выгоду, в некоторых случаях через проявление монополистических действий, а иногда проявление недобросовестной конкуренции.

2. АНТИМОНОПОЛЬНОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО КЫРГЫЗСКОЙ РЕСПУБЛИКИ

2.1 Закон «О конкуренции»

Антимонопольное законодательство в Кыргызской Республике в первую очередь представлено Законом Кыргызской Республики «Об ограничении монополистической деятельности, развитии и защите конкуренции» (далее Закон «О конкуренции»), **определяющим организационные и правовые основы развития конкуренции, а также меры по предупреждению, ограничению и пресечению монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции.**

Закон «О конкуренции» направлен на обеспечение условий для создания и эффективного функционирования товарного рынка и распространяется на возникающие на рынках отношения с участием любых хозяйствующих субъектов, органов исполнительной власти и должностных лиц.

Закон «О конкуренции» также официально закрепляет понятие «конкуренция»:

Конкуренция -
это свободная состязательность хозяйствующих субъектов на товарном рынке, когда их действия эффективно препятствуют монополизации с целью повышения цен на рынке и стимулируют производство товаров, экономические характеристики которых (цена, качество, ассортимент) удовлетворяют потребности потребителя.

2.2 Закон «О естественных и разрешенных монополиях»

Закон Кыргызской Республики «О естественных и разрешенных монополиях в Кыргызской Республике» определяет правовые основы государственного регулирования и контроля деятельности субъектов естественных и разрешенных монополий в Кыргызской Республике. **Цель данного закона, в первую очередь, обеспечение баланса интересов потребителей (абонентов) и субъектов естественных и разрешенных монополий.** Это обеспечивает доступность реализуемых товаров, услуг для потребителей (абонентов), а также эффективное функционирование субъектов естественных и разрешенных монополий.

2.3 Закон «О защите прав потребителей»

Невозможно отделить защиту прав потребителей от антимонопольного законодательства, поэтому Закон Кыргызской Республики «О защите прав потребителей» также входит в систему антимонопольного регулирования и призван **регулировать отношения, возникающие между потребителями и изготовителями, исполнителями, продавцами при продаже товаров (выполнении работ, оказании услуг)**. Он устанавливает права потребителей на приобретение товаров (работ, услуг) надлежащего качества и безопасных для жизни и здоровья потребителей, получение информации о товарах (работах, услугах) и их изготовителях (исполнителях, продавцах), просвещение, государственную и общественную защиту их интересов, а также определяет механизм реализации этих прав.

2.4 Закон «О рекламе»

Закон Кыргызской Республики «О рекламе» **регулирует отношения, возникающие в процессе производства, размещения и распространения рекламы на рынках товаров, работ, услуг Кыргызской Республики.**

Закон применяется и в тех случаях, когда действия, совершаемые **физическими и юридическими лицами Кыргызской Республики за ее пределами в области рекламы**, приводят к ограничению конкуренции, введению в заблуждение физических и юридических лиц на территории Кыргызской Республики, либо влекут за собой **отрицательные последствия** на рынках товаров Кыргызской Республики. Целями этого закона являются: защита от недобросовестной конкуренции в области рекламы; предотвращение и пресечение ненадлежащей рекламы, способной ввести потребителей в заблуждение или нанести вред здоровью, имуществу физических или юридических лиц, окружающей среде либо нанести вред чести, достоинству или деловой репутации указанных лиц, а также лиц посягающих на общественные интересы, принципы гуманности и морали.

3. СУБЪЕКТЫ КОНКУРЕНЦИИ

Субъекты конкуренции - это участники конкурентной борьбы на рынках.

3.1 Реальные конкуренты

Реальные конкуренты - это хозяйствующие субъекты, если они поставляют на рынок однородные или взаимозаменяемые товары (работы, услуги), а также могут действовать на рынке быстро и ощутимо, когда их возможности по выпуску продукции сопоставимы с возможностями других хозяйствующих субъектов.

Реальные конкуренты быстро реагируют на ситуацию на рынки если:

они обладают значительными резервами (незагруженные мощности);

их мощности могут быть быстро, без существенных затрат и в достаточной степени расширены;

их мощности могут быть быстро перепрофилированы на другое производство продукта (товаров, работ, услуг) или их заменители.

3.2 Потенциальные конкуренты

Потенциальные конкуренты - это хозяйствующие субъекты, которые могут эффективно поставлять на рынок однородные или взаимозаменяемые товары (работы, услуги).

Потенциальным конкурентам, целесообразно выявлять барьеры вхождения на рынок и величину возможных затрат, а также определять влияние самого рынка на положение хозяйствующих субъектов.

3.3 Субъекты естественных и разрешенных монополий

Субъект естественной и разрешенной монополий - это хозяйствующий субъект (юридическое лицо), занятый производством (реализацией) товаров в условиях естественной и разрешенной монополии.

Естественная монополия - это состояние товарного рынка, при котором удовлетворение спроса на этом рынке эффективнее в отсутствии конкуренции в силу технологических особенностей производства, а товары и услуги, производимые субъектами естественной монополии, не могут быть заменены в потреблении другими товарами и услугами.

Спрос на данном товарном рынке на товары и услуги, производимые субъектами естественной монополии, в меньшей степени зависит от изменения цены на этот товар или услугу, чем спрос на другие виды товаров и услуг.

Разрешенная монополия - это состояние рынка, при котором на нём существует хозяйствующий субъект, имеющий долю в целом 35% и выше (или величину, ежегодно устанавливаемую антимонопольным органом), и занимающий на нем доминирующее положение, устранение которого в данное время не представляется возможным.

К разрешенным монополиям могут быть также отнесены хозяйствующие субъекты - монополисты, деятельность которых требует соответствующего государственного регулирования в целях недопущения роста инфляции, а также в тех сферах, где ее наличие обусловлено соображениями общественной безопасности.

3.4 Аффилированные лица и группа лиц

Понятие аффилированных лиц и группы лиц определяет взаимоотношения между двумя и более хозяйствующими субъектами, основанные на различных формах **зависимости и контроля**.

В Кыргызской Республике, согласно Закону «Об инвестиционных фондах», **аффилированным лицом физического или юридического лица** признается любое физическое или юридическое лицо (за исключением государственных органов, осуществляющих контроль за его деятельностью в рамках предоставленных им полномочий), которое **имеет право прямо или косвенно определять решения или оказывать влияние на принимаемые этим лицом решения**, в том числе в силу договора (включая устный договор) или иной сделки, а также любое физическое или юридическое лицо, в отношении которого это аффилированное лицо имеет такое право.

Аффилированным лицом юридического лица также признаются его исполнительные должностные лица, акционер (участник) или любое предприятие, владеющее десятью и более процентами его голосующих акций (вкладов, паев), (для открытых акционерных обществ с пятью и более процентами).

А. Основания аффилированности

Аффилированность может проявляться:

В имущественных отношениях, которые основаны, как правило, на участии в уставном капитале конкретного хозяйствующего лица. Например лица, владеющие более чем 20% общего числа голосов в

различных компаниях имеют возможность оказывать влияние при принятии решений. Данные взаимоотношения являются наиболее распространенной и регулируемой формой зависимости аффилированных лиц.

В договорных отношениях между аффилированными лицами (или внутри группы), которые возникают в случае, когда лицо или несколько лиц получили возможность на основании договора (устного или письменного) определять решения, принимаемые другими, то есть выставлять условия ведения лицом предпринимательской деятельности или другим способом её ограничивать.

В организационно-управленческих отношениях, которые имеют место быть, когда одни и те же физические лица или их родственники составляют более 50% состава коллегиального исполнительного органа и/или совета директоров (наблюдательного совета) двух или более юридических лиц.

В родственных отношениях - между супругами, родителями и детьми, братьями и (или) сестрами.

Данный перечень оснований аффилированности не является исчерпывающим.

Б. Группа лиц

Особой разновидностью аффилированных субъектов является группа лиц.

В Законе «О естественных и разрешенных монополиях в Кыргызской Республике» дано определение группы лиц.

Группа лиц - это совокупность юридических или юридических и физических лиц, применительно к которым выполняется одно или несколько следующих условий:

Лицо или несколько лиц совместно в результате соглашения (согласованных действий) имеют право **прямо или косвенно распоряжаться** (в том числе на основании договоров купли-продажи, доверительного управления, о совместной деятельности, поручения или иных сделок) **более чем 50% общего количества голосов**, приходящихся на акции (вклады, доли), составляющие уставный капитал юридического лица. При этом под косвенным распоряжением голосами юридического лица понимается возможность фактического распоряжения ими через третьих лиц, по отношению к которым первое лицо обладает вышеперечисленным правом или полномочием.

Между двумя или несколькими лицами **заключен договор, в силу которого получено право давать другому или другим лицам,**

участвующим в договоре, или иным лицам, обязательные для последних указания, относящиеся к ведению ими предпринимательской деятельности, либо осуществлять функции исполнительного органа.
--

Лицо имеет право назначения более 50% состава исполнительного органа и (или) совета директоров (наблюдательного совета) хозяйствующего субъекта;
--

Одни и те же физические лица формируют более 50% состава исполнительного органа и (или) совета директоров (наблюдательного совета) двух и более хозяйствующих субъектов.
--

При определении группы лиц принимается во внимание главным образом контроль одних лиц над другими. Участникам группы лиц запрещено злоупотреблять доминирующим положением на рынке.

В. Объединение юридических лиц

Коммерческие организации создают ассоциации и союзы для координации предпринимательской деятельности, а также с целью защиты общих имущественных интересов.

Антимонопольное законодательство запрещает объединениям (ассоциациям и союзам) коммерческих организаций координировать предпринимательскую деятельность с целью ограничения конкуренции.

Статья 8 Закона «О конкуренции» запрещает и признает неправомерными акты органов исполнительной власти, направленные на ограничение прав хозяйствующих субъектов в сфере реализации товаров на рынке, исключая случаи, прямо предусмотренные законами Кыргызской Республики и соглашениями органа исполнительной власти с другим органом управления либо с хозяйствующим субъектом, которые имеют либо могут иметь своим результатом существенное ограничение конкуренции.

4. ГОСУДАРСТВЕННЫЕ АНТИМОНОПОЛЬНЫЕ ОРГАНЫ

4.1 Государственное агентство по антимонопольной политике и развитию конкуренции

Государственным органом, осуществляющим антимонопольное регулирование на рынках Кыргызской Республики является Государственное агентство по антимонопольной политике и развитию

конкуренции при Правительстве Кыргызской Республики (далее Государственное агентство).

Государственное агентство осуществляет свою деятельность в соответствии с Положением «О Государственном агентстве по антимонопольной политике и развитию конкуренции при Правительстве Кыргызской Республики», утвержденным постановлением Правительства Кыргызской Республики от 16 апреля 2007 г. № 130.

Государственное агентство - это государственный антимонопольный орган, реализующий единую государственную политику в области защиты и развития конкуренции, государственного регулирования и контроля в сферах деятельности субъектов естественных и разрешенных монополий по предупреждению, ограничению и пресечению монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, защиты прав потребителей и рекламы.
--

Основные задачи Государственного агентства:
--

осуществление государственной политики в области антимонопольного регулирования, защиты прав потребителей и рекламы;
--

содействие формированию рыночных отношений на основе антимонопольного регулирования, демополизации монопольных отраслей экономики, защиты и развития конкуренции, создания благоприятных условий для развития предпринимательства.
--

Функции Государственного агентства:
--

осуществление государственного контроля за соблюдением антимонопольного законодательства, законодательства о защите прав потребителей и рекламы;
--

предупреждение, ограничение и пресечение монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции;

защита законных интересов хозяйствующих субъектов и граждан от злоупотреблений монопольным положением;
--

контроль действий органов исполнительной власти, направленных на ограничение конкуренции и т.д.

4.2 Иные антимонопольные органы

В Кыргызской Республике существуют также иные государственные органы, осуществляющие антимонопольное регулирование в отраслях экономики. К ним относятся:

- **Национальный банк Кыргызской Республики** - в соответствии со ст. 7 Закона «О банках и банковской деятельности в Кыргызской Республике» соблюдение антимонопольного законодательства в отношении банков и других регулируемых финансовых учреждений контролируется **Банком Кыргызстана**.
- **Национальное агентство связи Кыргызской Республики и Министерство промышленности, энергетики и топливных ресурсов Кыргызской Республики** - в соответствии с Законом «О естественных и разрешенных монополиях в Кыргызской Республике» в отраслях энергетики и связи антимонопольными органами являются государственные органы, регулирующие деятельность в данных отраслях.

5. ГОСУДАРСТВЕННОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ СУБЪЕКТОВ ЕСТЕСТВЕННЫХ И РАЗРЕШЕННЫХ МОНОПОЛИЙ

5.1 Анализ конкурентной среды на товарном рынке

Одной из функций Государственного агентства является осуществление **анализа конкурентной среды на рынках**. Анализ проводится на основе Методических рекомендаций «По анализу и оценке состояния конкурентной среды на товарных рынках», утвержденных постановлением Национального агентства Кыргызской Республики по антимонопольной политике и развитию конкуренции от 11 сентября 2006 г. № 24.

Анализ рынка с точки зрения его монополизации должен дать ответы на следующие вопросы:

- кого можно считать монополистом;
- какой долей обладает одна фирма или группа фирм;
- как и кто регулирует поведение на рынке фирм-конкурентов;
- имеются ли барьеры входа на рынок;
- существует ли возможности потенциальной конкуренции;
- каковы показатели концентрации рынка?

Анализ товарного рынка проводится по критериям, определенным в нижеприведенной схеме :



А. Продуктовые границы рынка

Выявление **продуктовых границ рынка** представляет собой процедуру определения:

- товара (его потребительских свойств);
- товаров - заменителей;
- товарной группы (группы товаров, рынки которых расцениваются как один товарный рынок).

В основе определения продуктовых границ рынка должно лежать **мнение покупателей о взаимозаменяемости товаров**, составляющих одну товарную группу.

Б. Географические границы рынка

После выявления продуктовых границ рынка и установления состава продавцов и покупателей следует оценить географические границы рынка.

Географические границы товарного рынка определяют территорию, на которой покупатели из выделенной группы имеют экономическую возможность приобрести рассматриваемый товар и не имеют такой

возможности за пределами этой территории.

Установление географических границ рынка зависит от того, на каком этапе воспроизводственного цикла (производства или сферы обращения) рассматриваются экономические взаимоотношения субъектов. **При переходе товара из сферы производства в сферу распределительных отношений меняются точки пересечения экономических интересов субъектов воспроизводственного процесса и, как следствие, меняются география, структура и параметры рынка.**

Производители (поставщики), находящиеся в разных регионах, **считаются действующими на одном географическом рынке**, если возможности каждого из них по повышению цены **ограничены способностью потребителей переключиться на покупку товара у других производителей** (поставщиков). Степень готовности к такому переключению зависит от его стоимости и неудобства покупки товара и носит характер взаимозаменяемости по спросу.

Два региона считаются входящими в один географический рынок с точки зрения предложения, если поставщик, снабжающий (обеспечивающий) один регион, в состоянии в срочном порядке и без значительных невосполнимых затрат перейти на снабжение (обеспечение) другого региона - то есть имеет место взаимозаменяемость по предложению (производству).

Любой исследуемый рынок сегодня невозможно представить без межрегиональной (международной) интеграции и обмена, а ограничивать его только территориальными границами было бы экономически некорректно. По этой причине при оценке значимых для концентрации переменных **необходимо учитывать в качестве конкурентов иностранные компании или хозяйствующие субъекты из других регионов.** Оценка открытости рынка для входа на него продавцов из других регионов существенно снижает рыночную концентрацию, сокращает долю, занимаемую действующими на рынке местными товаропроизводителями.

В. Количественная характеристика объема товарных ресурсов (емкости) рынка

Количественной характеристикой объема товарных ресурсов (емкости) рынка является **общий объем реализации (поставки) товара со всеми продавцами в географических границах рынка в натуральных или стоимостных показателях.** Объем рынка определяется, как сумма

реализации (поставки, покупки (закупки), оказания услуг) товара на данном рынке всеми продавцами (покупающими организациями):

$V_m = \sum_{i=1}^N V_i$
V_m - объем рынка;
V_i - объем реализации (поставки, покупки (закупки), оказание услуг) i -м поставщиком товара (покупающей организацией);
N - количество поставщиков (покупающих организаций), действующих в географических границах рынка.

Следует учесть, что, если хозяйствующий субъект производит данный товар и использует часть своей продукции для удовлетворения собственных потребностей, то в общий объем реализации (поставок) должна быть включена только та часть, которую он реализует на рынке.

Если антимонопольным органом установлено, что на одном и том же товарном рынке действуют хозяйствующие субъекты, входящие в «группу лиц», то при оценке доли субъектов и степени концентрации рынка необходимо **учитывать имущественные отношения субъектов**.

Расчет доли хозяйствующего субъекта на рынке предполагает получение информации и инструмента для анализа и принятия дальнейших решений антимонопольным органом.

К количественным показателям, характеризующим структуру товарного рынка относятся:

- численность продавцов, действующих на данном товарном рынке;
- доли, занимаемые продавцами на данном товарном рынке;
- показатели рыночной концентрации (коэффициент рыночной концентрации (CR) и коэффициент Герфиндаля Гиршмана (HHI) и другие).

Чем меньше значение указанных показателей, тем меньше концентрация, тем при прочих равных условиях сильнее конкуренция на данном рынке и тем слабее рыночная власть отдельных предприятий.

Рынок может включать большое количество сбалансированных фирм, но доминировать на нем может одна фирма, более крупная по сравнению с остальными, и уровень концентрации может быть достаточно высок.

Г. Качественные показатели рынка

Наряду с количественными показателями в ходе анализа выявляются и **качественные показатели рынка**, то есть барьеры входа на рынок.

Под **барьерами входа на рынок** понимаются любые факторы и обстоятельства правового, организационного, технологического, экономического и финансового характера, препятствующие хозяйствующим субъектам вступить на данный товарный рынок и на равных конкурировать с уже действующими на нем предприятиями. **Например, административные барьеры, неразвитость рыночной инфраструктуры, высокие налоги, недоступность кредитных ресурсов, деятельность коррумпированных и криминальных структур и т.д.**

Одним из существенных факторов, влияющих на уровень концентрации на рынке и на поведение предприятий отрасли, является высота барьеров входа.

Д. Оценка рыночной власти

Важным элементом анализа товарного рынка является оценка рыночной власти.

Оценка рыночной власти включает в себя следующие подходы:
структурный анализ положения хозяйствующего субъекта на товарном рынке;
оценку степени эффективности деятельности хозяйствующего субъекта на товарном рынке;
анализ зависимости показателей деятельности хозяйствующего субъекта от показателей деятельности конкурентов.

Угроза вступления на рынок новых фирм или роста существующих может удерживать компании с высокой рыночной долей от использования своей очевидной рыночной власти.

По результатам проведенного анализа формируются выводы о состоянии конкуренции на товарном рынке, определяются хозяйствующие субъекты, занимающие доминирующее положение и их влияние на рынок (злоупотребление доминирующим положением), целесообразность и формы воздействия государственного антимонопольного органа на изменение ситуации.

5.2 Доминирующее положение хозяйствующего субъекта и злоупотребление доминирующим положением

Антимонопольное законодательство Кыргызской Республики, в частности Закон «О естественных и разрешенных монополиях в Кыргызской Республике» даёт следующее определение доминирующего положения:

Доминирующий субъект или разрешенный монополист - это хозяйствующий субъект, занимающий на рынке долю свыше 35%.

Само по себе, удержание доминирующего положения не является антиконкурентным и противозаконным.

Доминирующее положение позволяет использовать хозяйствующему субъекту свою экономическую мощь для **воспрепятствования эффективной конкуренции на товарном рынке.**

Хозяйствующий субъект, доля которого на рынке 35% и выше, пользуется практически неограниченной свободой действий: **может влиять на конкурентов или устанавливать любые цены**, не рискуя при этом потерять потребителя **ввиду отсутствия на рынке альтернативных товаров.**

Вмешательство в конкурентный процесс, такое как **предотвращение или создание помех вхождению в рынок новых конкурентов, ущемление интересов** других хозяйствующих субъектов является **злоупотреблением доминирующим положением.**

Если фирма доминирующая на рынке отказывается поставлять сырье или полуфабрикат для потенциального конкурента с целью воспрепятствовать его вхождению на рынок - это злоупотребление доминирующим положением. В соответствии со ст. 6 Закона «О конкуренции» это классифицируется как злоупотребление доминирующим положением и подлежит государственному регулированию.

Пример:

На рынке действуют три фирмы, осуществляющие продажу товара «А». Объем продаж в год первой фирмы (1) составил 100000 сом, второй (2) 35000 сом, третьей (3) 101000 сом.

Следует рассчитать долю продаж каждой фирмы товара «А».

<i>Наименование фирмы</i>	<i>Объем продаж (сом)</i>	<i>Доля %</i>
<i>Фирма (1)</i>	<i>100000</i>	<i>42.4</i>
<i>Фирма (2)</i>	<i>35000</i>	<i>14.8</i>
<i>Фирма (3)</i>	<i>101000</i>	<i>42.8</i>
<i>Итого:</i>	<i>236000</i>	<i>100</i>

Расчет:

$$\text{Фирма (1)} = 100000 / 236000 * 100\% = 42.4\%$$

$$\text{Фирма (2)} = 35000 / 236000 * 100\% = 14.8\%$$

$$\text{Фирма (3)} = 101000 / 236000 * 100\% = 42.8\%$$

А. Примеры наиболее часто встречающихся злоупотреблений доминирующим положением хозяйствующими субъектами:

Назначение завышенных цен (монопольно высоких цен) или цен, значительно превышающих цены уровней конкуренции, может быть результатом использования власти на рынке. При этом риск потери покупателей минимален (при отсутствии для них какой-либо иной альтернативы данному товару).

Установление заниженных или хищнических цен (монопольно низкие цены) - это использование кратковременного снижения цен для устранения соперников. В случае установления слишком низкой цены появляется возможность значительно увеличить спрос на свою продукцию в результате переориентации потребительского спроса и изменения потребительских предпочтений. Потеряв значительную часть своих потребителей, другие производители будут покидать рынок, что приведет к доминированию данной компании на рынке и, как следствие, в последующем к повышению цен на искомые товары ввиду отсутствия конкуренции.

Доминирующая фирма может удерживать свое доминирующее положение, **увеличивая затраты своих соперников**. Одним из способов, которым фирма может **поднять барьеры вхождения** является **использование государственных ограничений**. Например, ограничения в области техники безопасности могут быть намерено составлены так, что одна фирма может выполнять их с меньшими затратами, чем другие.

Еще один способ заключается в **подписании долгосрочных контрактов** с покупателями. Такие ограничения могут сдерживать вхождение новых фирм или просто поднять затраты на вхождение, так, что ни одна фирма не пожелает войти в рынок.

5.3 Запрещённые ограничения

А. Вертикальные ограничения

К вертикальным ограничениям относятся ситуации, при которых **фирма, действующая на одной стадии технологической цепочки** (продавец-производитель), **налагает на поведение другой фирмы** (покупателя) **целый комплекс ограничительных положений и лишает ее свободы выбора.**

Вертикальные ограничения создают противоположные направления давления. Вместо того чтобы искать более конкурентного покупателя, фирма-продавец стремится сделать рынок покупателя менее конкурентным, создавая области монопольного влияния или увеличивая разницу между ценами, по которым товары покупаются и перепродаются.

Выделяются следующие виды вертикальных ограничений, квалифицированных как злоупотребление: **навязывание принудительного ассортимента, связанные договоры по эксклюзивной поставке, уведомление партнера об изменившихся условиях контрактации и ограничение его возможностей по ведению поставок на другой территории.**

Деятельность предприятий, обычно, имеет множество разных направлений, каждое из которых могло бы осуществляться отдельным предприятием.

Пример

*Пивоваренный завод может не только варить пиво, но также иметь собственные пивные бары, где пиво продается непосредственно потребителям. Если пивоваренный завод имеет пивные бары, такую структуру можно назвать **вертикально-интегрированной**, то есть пивоваренный завод направляет свою собственную продукцию (пиво) в другой процесс (розничная торговля пивом). Если пивоваренный завод продает свое пиво только барам, он может ввести вертикальные ограничения для этих баров. Например, пивоваренный завод может установить розничную цену на пиво (то есть цену, по которой бары будут продавать его), или может потребовать, чтобы любой бар, продающий его пиво, не продавал пиво другой конкурирующей марки. Данный взаимосвязанный процесс идёт ниже по цепочке.*

Пример

Производитель молочных продуктов, который владеет молочными фермами. Фермы производят сырое молоко, а производитель молочных продуктов использует его как сырье для изготовления продуктов переработки молока: масла, сыры, йогурты и т.д. Данная интеграция идёт выше по цепочке.

Вертикальная интеграция может снижать конкуренцию, если она **приводит к вертикальному закрытию рынка или к высоким барьерам вхождения в него**. Это может случиться, если некая продукция является важным сырьем для другого процесса.

Пример

Рассмотрим случай рудников, в которых добывается определенный тип руды, и плавильные предприятия, которые используют эту руду. Если фирмы организованы так, что все предприятия, кроме одного, принадлежат руднику, то не интегрированные плавильные предприятия могут быть объектом антиконкурентного поведения интегрированных фирм; возможна ситуация когда в периоды дефицита руды, не интегрированное предприятие не сможет купить руду.

Кроме того, если не интегрированные фирмы ниже по цепочке являются объектом антиконкурентного поведения, **вертикальная интеграция** может поднять **барьеры вхождения на рынок**. Фирмы планирующие выйти на рынок определяют, что при вхождении на рынок они фактически будут вынуждены войти в оба рынка. В результате меньшее количество фирм входит в рынки и конкуренция снижается.

Б. Горизонтальные соглашения

Соглашение между конкурентами (горизонтальные соглашения) могут снизить, исключить или усилить конкуренцию. В соответствии со ст.7 Закона «О конкуренции», **согласованные действия в целях ограничения конкуренции запрещены**.

Горизонтальные соглашения, как класс соглашений, могут оказывать как положительное, так и отрицательное воздействие.

Однако, имеются определенные подклассы таких соглашений, которые почти всегда являются антиконкурентными. Они включают: **соглашения конкурентов о ценах, о разделе рынков, устранение с рынка других фирм, отказ в заключении контрактов с конкретными**

фирмами. Такие соглашения прямо снижают конкуренцию и ущемляют интересы потребителей.

Воздействие других соглашений оценивается в каждом конкретном случае, при этом всегда следует иметь в виду возможные воздействия соглашения на стимулы фирм и их способность конкурировать или вести себя антиконкурентно. Иногда следует сопоставлять сегодняшнюю и перспективную эффективность. В частности, это относится к соглашениям об исследованиях и разработках.

5.4 Государственный реестр субъектов естественных и разрешенных монополий Кыргызской Республики

Государственный реестр субъектов естественных и разрешенных монополий является одним из элементов реализационного механизма Законов «О конкуренции» и «О естественных и разрешенных монополиях в Кыргызской Республике».

Государственный реестр формируется в соответствии с Правилами по формированию и ведению Государственного реестра субъектов естественных и разрешенных монополий Кыргызской Республики, утвержденными приказом Госагентства по антимонопольной политике и развитию конкуренции Кыргызской Республики от 4 декабря 2007 г. № 317.

Цели ведения государственного реестра субъектов монополий:
осуществление государственного контроля за деятельностью хозяйствующих субъектов, занимающих монопольное положение на рынке;
недопущение необоснованного повышения или понижения цен;
недопущение снижения качества товаров и услуг;
недопущения необоснованного сокращения производства.

В Государственный реестр включаются хозяйствующие субъекты **естественной монополии и разрешенные монополисты.**

Хозяйствующие субъекты, включенные в Государственный реестр обязаны соблюдать требования Закона «О естественных и разрешенных монополиях в Кыргызской Республике» и при определении состава затрат, **включаемых в стоимость продукции** и руководствоваться Положением «О порядке определения цен (тарифов) на товары (работы, услуги) хозяйствующих субъектов, регулируемых государством», утвержденным

Постановлением Правительства Кыргызской Республики от 17 июля 2003 г. № 445.

Нижеперечисленные **реестры** были сформированы и утверждены приказами Государственного агентства **в целях недопущения и ограничения монополистической деятельности**:

- **Государственный республиканский реестр** субъектов естественных и разрешенных монополий Кыргызской Республики на 2008 г., подлежащих регулированию Государственным агентством, № 03 от 10 января 2008 г.; включает **25 хозяйствующих субъектов**, в том числе в раздел «**естественные монополисты**» - **пять** хозяйствующих субъектов, в раздел «**разрешенные монополисты**» - **20** хозяйствующих субъектов.
- **Государственные региональные реестры** субъектов естественных и разрешенных монополий Кыргызской Республики на 2008 г., № 09 от 10 января 2008 г. ; включает всего **127 хозяйствующих субъектов**, в том числе в раздел «**естественные монополисты**» - **70** хозяйствующих субъектов, а в раздел «**разрешенные монополисты**» - **57** хозяйствующих субъектов.

Пример:

Три хозяйствующих субъекта, занимающие доминирующее положение (потенциальные конкуренты) заключили соглашение об установлении единых цен на свою продукцию, которое противоречит антимонопольному законодательству, в частности ст.7 Закона «О конкуренции».

*Антимонопольный орган должен **выдать предписание об устранении нарушения** нарушений ст. 7 Закона «О конкуренции» и **одновременно рассмотреть вопрос о включении указанных субъектов в Государственный реестр** субъектов естественных и разрешенных монополий Кыргызской Республики.*

6. ГОСУДАРСТВЕННЫЙ КОНТРОЛЬ ЗА ПРОЦЕССАМИ ЭКОНОМИЧЕСКОЙ КОНЦЕНТРАЦИИ

Государственный контроль за процессами экономической концентрации является эффективным средством конкурентной политики и проводится с целью предотвращения злоупотребления доминирующим положением или ограничения конкуренции.

Экономическая концентрация имеет место при получении контроля над принятием решений органами управления хозяйствующего субъекта, что приводит к уменьшению числа независимых субъектов (конкурентов, потребителей) на рынке, а также при получении контроля над бизнесом как имущественным комплексом.

6.1 Концентрация при получении контроля над принятием решений

В этом случае осуществление контроля над экономической концентрацией регулируется Законом «О конкуренции» и Правилами «По контролю за соблюдением антимонопольного законодательства Кыргызской Республики в процессе экономической концентрации», утверждены постановлением Правительства Кыргызской Республики от 15 марта 2005 г. №128.

Объектами контроля служат юридически значимые действия:
обязательное уведомление государственного антимонопольного органа Кыргызской Республики требуется при создании хозяйствующих субъектов (их объединений), уставной капитал которых равен или превышает 15 тысяч расчетных показателей ;
предварительное согласие антимонопольного органа для регистрации в органах юстиции требуется при: - увеличении уставного капитала хозяйствующих субъектов (их объединений), уставной капитал которых превышает 15 тысяч расчетных показателей; - реорганизации (слияние, присоединение, преобразование) хозяйствующих субъектов (их объединений), если суммарная стоимость их активов за последний финансовый период превышает 100 тысяч расчетных показателей ; - ликвидации хозяйствующих субъектов, размер активов , которых превышает 50 тысяч расчетных показателей .

6.2 Концентрация при получении контроля над бизнесом как имущественным комплексом

В этом случае осуществление контроля над экономической концентрацией регулируется Законом «О естественных и разрешенных монополиях в Кыргызской Республике» и Положением «О порядке представления антимонопольным органам ходатайств и уведомлений», утверждено постановлением Государственной комиссии при Правительстве

Кыргызской Республики по антимонопольной политике от 5 декабря 2001 г. № 57.

В этом случае антимонопольным органом осуществляется контроль за действиями, которые совершаются с участием или в отношении субъектов естественных и разрешенных монополий и которые могут иметь своим результатом ущемление интересов потребителей (абонентов) товара (услуг). В отношении осуществляемого контроля применяется регулирование в соответствии с указанным выше законом, либо сдерживание экономики оправданного перехода соответствующего товарного рынка из состояния естественной и разрешенной монополий в состояние конкурентного рынка.

Контроль осуществляется:
за любыми сделками, в результате которых субъект естественной и разрешенной монополий приобретает право собственности на основные средства или право пользования основными средствами , не предназначенными для производства (реализации) товаров, в отношении которых применяется регулирование и если балансовая стоимость таких основных средств превышает 10% стоимости собственного капитала субъектов естественной и разрешенной монополий по последнему утвержденному балансу;
за продажей, сдачей в аренду или иной сделкой, в результате которой хозяйствующий субъект приобретает право собственности либо владения и (или) пользования частью основных средств субъекта естественной и разрешенной монополий , предназначенной для производства (реализации) товаров (услуг), в отношении которых применяется регулирование и если балансовая стоимость таких основных средств превышает 10% стоимости собственного капитала субъектов естественной и разрешенной монополий по последнему утвержденному балансу;
за инвестициями субъекта естественной и разрешенной монополий в производство (реализацию) товаров, в отношении которых не применяется регулирование и которые составляют более 10% стоимости собственного капитала субъекта естественной и разрешенной монополий по последнему утвержденному балансу.

Субъект естественной и разрешенной монополий обязан представить в антимонопольный орган ходатайство о даче согласия на совершение действий перечисленных выше и сообщить информацию, необходимую для принятия решения.

Вместе с тем существует норма **уведомительного** характера, которая гласит: лицо либо группа лиц, которые в результате приобретения на рынке акций (доли) в уставном капитале субъекта естественной и разрешенной монополий либо в результате иных сделок (в том числе договора поручения, доверительного управления, залога) **приобретают более чем 10% общего количества голосов**, приходящихся на все акции (доли), составляющие уставный капитал субъекта естественной и разрешенной монополий, **обязаны уведомить об этом антимонопольный орган в 30-дневный срок с момента приобретения**. Кроме того, они обязаны уведомлять в указанный срок антимонопольный орган обо всех случаях изменения принадлежащего им количества голосов.

Такую же обязанность несет субъект естественной и разрешенной монополий, приобретающий акции (доли) в уставном капитале другого хозяйствующего субъекта, предоставляющие ему более чем 10% общего количества голосов, приходящихся на все акции (доли).

Пример:

Акционерное общество которое занимает доминирующее положение на рынке, включено в Государственный реестр субъектов естественных и разрешенных монополий, в раздел разрешенная монополия, принимает решение о продаже акций. В результате сделки будут переданы основные средства, превышающие 10% стоимости собственного капитала субъекта разрешенной монополии другому субъекту. Акционерное общество провело сделку без предварительного согласия антимонопольного органа.

*Действия Акционерного общества являются незаконными, так как акционерное общество является субъектом-монополистом и в соответствии со ст. 6 Закона «О естественных и разрешенных монополиях в Кыргызской Республике» субъект естественной и разрешенной монополий обязан представить в антимонопольный орган ходатайство **о даче согласия на совершение** указанного выше действия.*

*При выявлении указанного выше нарушения антимонопольный орган имеет право выдать **предписание об устранении нарушения** норм Закона «О естественных и разрешенных монополиях в Кыргызской Республике» и **обратится в суд с иском о признании недействительной сделки**.*

7. НЕДОБРОСОВЕСТНАЯ КОНКУРЕНЦИЯ

Недобросовестная конкуренция - это любые действия хозяйствующих субъектов направленные на приобретение преимуществ в предпринимательской деятельности, которые противоречат положениям действующего законодательства, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и могут причинить или причинили убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанести ущерб их деловой репутации.

Норма, запрещающая недобросовестную конкуренцию устанавливается ст. 5 Закона «О конкуренции».

К формам недобросовестной конкуренции относятся:
распространение ложных, неточных сведений (представление точных сведений в ложном свете), способных нанести ущерб деловой репутации другого хозяйствующего субъекта;
введение в заблуждение потребителей относительно характера, способа и места изготовления, свойств, пригодности к применению или качества товаров;
самовольное использование товарного знака, фирменного наименования или маркировки товара , самовольное копирование формы, упаковки, внешнего оформления товаров других хозяйствующих субъектов;
преднамеренное нарушение, срыв и прекращение незаконными средствами деловых отношений конкурента;
оказание воздействия незаконными средствами на работников конкурента с целью склонения их к невыполнению своих служебных обязанностей;
самовольное использование или разглашение конфиденциальной научно-технической, производственной или торговой информации ;
соглашения (согласованные действия), ограничивающие конкуренцию ;
оказание воздействия незаконными средствами на принятие и исполнение хозяйственных решений конкурента с целью получения необоснованного превосходства над ним;
необоснованные призывы (обращения) к другим субъектам рынка с целью расторжения деловых связей конкурента или воспрепятствование установлению таких связей;
ненадлежащая реклама - распространение недобросовестной, недостоверной, неэтичной, заведомо ложной или иной информации, в которой допущены нарушения требований к содержанию, времени,

месту и способу распространения, установленных законодательством Кыргызской Республики;
снабжение товара несоответствующим отличительным знаком или торговой маркой с целью введения потребителя в заблуждение относительно потребительских и других важных свойств товара;
сокрытие несоответствия товара своему назначению или предъявляемым к нему требованиям;
преднамеренное осуществление массовой продажи определенного вида товара на соответствующем товарном рынке с целью манипулирования ценами, в случаях, когда это направлено на ограничение конкуренции и затрагивает интересы потребителей;
изъятие товаров из обращения с целью создания и поддержания дефицита на рынке;
навязывание продавцом, не имеющим конкурентов, покупателю дополнительных условий продаж , которые по своему характеру или коммерческому назначению не относятся к предмету договора.

Данный перечень не является исчерпывающим, поскольку **государственный антимонопольный орган вправе отнести к недобросовестной конкуренции действия, противоречащие обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, которые могут причинить или уже причинили убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанести ущерб их деловой репутации.**

Рассмотрение дел по недобросовестной конкуренции осуществляется в соответствии с Порядком рассмотрения дел по недобросовестной конкуренции, утвержденным постановлением Министерства экономического развития, промышленности и торговли Кыргызской Республики от 13 апреля 2004 г. № 19 и зарегистрированным в Министерстве юстиции Кыргызской Республики.

В настоящее время, предупреждение и пресечение недобросовестной конкуренции является одним из приоритетных направлений работы государственного антимонопольного органа.

В практике работы антимонопольного органа в последние время участились случаи недобросовестной конкуренции, особенно связанных с недобросовестной конкуренцией в сфере приобретения и использования исключительных прав на товарные знаки и фирменные наименования.

Пример:

В Государственное агентство по антимонопольной политике и развитию конкуренции при Правительстве Кыргызской Республики поступило заявление от ОсОО «А» на проявление недобросовестной конкуренции со стороны ОсОО «В», то есть на действия ОсОО «В» связанные с подачей заявки о регистрации товарного знака - словесного обозначения «Paradise» на 43 класс Международной классификации товаров и услуг (далее МКТУ), а именно услуги гостиницы и ресторана на свое имя.

В ходе рассмотрения указанного заявления было установлено, что ОсОО «А» на протяжении 15 лет является собственником развлекательного центра «Paradise» в течение всего периода существования центра «Paradise» проводила и проводит работу по рекламе данного центра, чем к настоящему моменту создало и укрепило в сознании граждан информацию о центре как о высокочеловеческом комплексе, оказывающем гостиничные, ресторанные услуги, услуги казино, а в летнее время летнего бассейна.

Таким образом, указанное наименование - «Paradise» неразрывно связано для всех пользователей услуг гостиницы, казино и ресторана, как в нашей республике, так и для зарубежных гостей с развлекательным центром, принадлежащим ОсОО «А».

Учитывая тот факт, что ОсОО «В» не занимается гостиничным бизнесом, услугами ресторана и тем более не имеет отношения к развлекательному комплексу «Paradise», являющемуся собственностью ОсОО «А», было отмечено нарушение законных прав владельца комплекса «Paradise» со стороны ОсОО «В» и проявления недобросовестной конкуренции. Данные действия проделаны ОсОО «В» по отношению к ОсОО «А».

*На основании вышеизложенного, Госагентство считает подачу заявления ОсОО «В» в Государственную патентную службу Кыргызской Республики на регистрацию товарного знака - словесного обозначения «Paradise» на 43 класс Международной классификации товаров и услуг, а именно услуги гостиницы и ресторана на свое имя, проявлением **недобросовестной конкуренции**, противоречащей обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, которые могут принести убытки, а также считает что эти действия способны каким бы то ни было способом вызвать смешение (путаницу) в отношении предприятия, товаров либо промышленной или торговой деятельности конкурента.*

В соответствии со ст.ст. 4, 5, 11 Закона «Об ограничении монополистической деятельности, развитии и защите конкуренции», а также с Положением «о Государственном агентстве по

антимонопольной политике и развитию конкуренции при Правительстве Кыргызской Республики», утвержденным Постановлением Правительства Кыргызской Республики от 16 апреля 2007 г. № 130, Государственное агентство по антимонопольной политике и развитию конкуренции при Правительстве Кыргызской Республики выдало **предписание** ОсОО «В», согласно которому:

ОсОО «В» обязано прекратить нарушение антимонопольного законодательства Кыргызской Республики в частности проявления недобросовестной конкуренции путем подачи заявления ОсОО «В» в Государственную патентную службу Кыргызской Республики на регистрацию товарного знака - словесного обозначения «Paradise» на 43 класс Международной классификации товаров и услуг, а именно услуги гостиницы и ресторана на свое имя.

Госагентством во избежание нарушений ст. 8 Закона «Об ограничении монополистической деятельности, развитии и защите конкуренции», которая гласит: «Признаются неправомерными **акты органов исполнительной власти**, направленные на ограничение прав хозяйствующих субъектов в сфере реализации товаров на рынке, за исключением случаев, прямо предусмотренных законами Кыргызской Республики», - было выдано соответствующее решение Государственной патентной службе Кыргызской Республики.

Учитывая, то что, **антимонопольное законодательство** Кыргызской Республики **не применяется на отношения**, регулируемые нормами, вытекающими из законодательства **об изобретениях, товарных знаках, авторском праве, за исключением тех случаев, когда соответствующие права умышленно используются их обладателями в целях ограничения конкуренции** был подготовлен запрос в Жогорку Кенеш Кыргызской Республики. Запрос был сформулирован в соответствии с Законом Кыргызской Республики «О нормативных правовых актах Кыргызской Республики» и просил представить толкование (разъяснение) в отношении действий по подаче заявления на регистрацию товарного знака, в случаях когда хозяйствующий субъект не занимается тем или иным видом предпринимательской деятельности и идет на такой шаг, как регистрация торговых марок отечественных предпринимателей Кыргызстана без соответствующего согласия (поручения), на свое имя. В данном случае, в праве ли антимонопольный орган относить действия по подаче заявления на регистрацию торговых марок отечественных предпринимателей Кыргызстана к недобросовестной конкуренции и являются ли данные действия недобросовестной конкуренцией.

*Как следует из Разъяснения Комитета Жогорку Кенеша КР по развитию промышленности, торговли, туризма, малого, среднего бизнеса, транспорта, коммуникаций, строительства и архитектуры - Госагентство по антимонопольной политике и развитию конкуренции как уполномоченный антимонопольный орган, **вправе определять действия хозяйствующих субъектов, которые способны привести к недобросовестной конкуренции и применять меры по предупреждению, ограничению и пресечению недобросовестной конкуренции** в соответствии с Законом «О конкуренции».*

Таким образом, действия по подаче заявления в Государственную патентную службу Кыргызской Республики на регистрацию торговых марок отечественных предпринимателей Кыргызстана, субъектом, не занимающимся тем или иным видом предпринимательской деятельности могут рассматриваться Госагентством как недобросовестная конкуренция.

В связи с чем, Кыргызпатентом было вынесено решение о регистрации товарного знака «Paradise» на имя ОсОО «А» по 41, 43 классам.

8. НАРУШЕНИЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА И ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ЗА НАРУШЕНИЯ

Антимонопольное законодательство Кыргызской Республики включает в себя широкий круг нормативных правовых актов, отдельные части которых предусматривают **санкции за нарушение** антимонопольного законодательства. Таким образом, это не только санкции, предусмотренные за нарушение конкурентных условий, проявления недобросовестной конкуренции, но и санкции, предусмотренные в законодательстве о естественных и разрешенных монополиях, о защите прав потребителей и рекламы.

К нарушениям антимонопольного законодательства относятся:
проявление недобросовестной конкуренции ;
злоупотребление доминирующим положением через заключение соглашений (согласованных действий) ограничивающих конкуренцию , с целью раздела рынка, установления (поддержания) цен (тарифов), ограничения доступа на рынок и т.д.;
неправомерность актов и действий органов исполнительной власти, направленных на ограничение конкуренции ;
отказ от предоставления информации государственному антимонопольному органу;
нарушение норм ст.ст. 15 - 16 Закона «О конкуренции» в части

государственного контроля за созданием, преобразованием и ликвидацией хозяйствующих субъектов, а также при приобретении акций, паев, долей участия в уставном капитале хозяйствующих субъектов;
нарушения субъектами естественных и разрешенных монополий норм Закона «О естественных и разрешенных монополиях в Кыргызской Республике» через отказ от заключения договора с отдельными хозяйствующими субъектами (потребителями), установление монопольно высоких (низких) цен, непредставление информации государственному антимонопольному органу, нарушение порядка ценообразования (необоснованное завышение цен (тарифов) и т.д.;
нарушение формирования цен (тарифов) согласно Положению «О порядке определения цен (тарифов) на товары (работы, услуги) хозяйствующих субъектов, регулируемых государством», утвержденного Постановлением Правительства Кыргызской Республики от 17 июля 2003 г. № 445;
Нарушение норм Закона «О защите прав потребителей»;
Нарушение норм Закона «О рекламе».

Пример:

Антимонопольный орган установил: субъект естественной монополии злоупотребляет своим доминирующим положением на рынке, то есть завышает тарифы установленные антимонопольным органом на его товары, работы, услуги.

*В соответствии с Законом «О естественных и разрешенных монополиях в Кыргызской Республике» и Положением «О порядке определения цен (тарифов) на товары (работы, услуги) хозяйствующих субъектов, регулируемых государством», утвержденным Постановлением Правительства Кыргызской Республики от 17 июля 2003 г. № 445 антимонопольный орган **вправе принять решение о взыскании в республиканский бюджет незаконно полученного дохода.***

Лица, нарушившие антимонопольное законодательство в виде противоправных деяний несут гражданско-правовую и административную ответственность. Эти виды ответственности распространяются на должностные лица государственного антимонопольного органа, органов исполнительной власти и местного самоуправления, на хозяйствующих субъектов, граждан, в том числе и индивидуальных предпринимателей.

Конкурентное законодательство Кыргызской Республики возложило на **государственный антимонопольный орган** полномочия **рассматривать**

факты нарушения антимонопольного законодательства и принимать по ним решения.

Решения государственного антимонопольного органа выносятся в виде **предписания** об устранении нарушений антимонопольного законодательства Кыргызской Республики и/или **постановления** о наложении экономических (штрафных) санкций.

Субъекты антимонопольного законодательства имеют право на судебную защиту, то есть могут обратиться в суд с заявлением о признании полностью или частично недействительными решения государственного антимонопольного органа или об их отмене.

Государственный антимонопольный орган в случае не исполнения решений хозяйствующим субъектом в установленный срок также вправе обратиться в суд.

Ответственность за нарушение антимонопольного законодательства предусмотрена ст. 19 Закона «О конкуренции» в виде:

- **разукрупнения хозяйствующего субъекта;**
- **изъятия** необоснованно полученной **прибыли;**
- **возмещения причиненных убытков,** включая неполученную прибыль;
- **денежного штрафа.**

Указанным Законом определены также штрафы, которые налагаются:

- на хозяйствующие субъекты, использующие доминирующее положение на рынке, а также заключившие соглашение, ограничивающее конкуренцию, в размере до 5000 сомов, на их должностных лиц, допустивших подобные нарушения, вплоть до трехмесячного заработка;
- на органы государственной власти за неправомерные акты и действия, направленные на ограничение конкуренции, - до 3000 сомов, на должностных лиц указанных органов - до трехмесячного заработка;
- на хозяйствующие субъекты, органы государственной власти, за действия, связанные с недобросовестной конкуренцией, - до 2000 сомов, на должностные лица этих хозяйствующих субъектов и органов государственной власти - до двухмесячного заработка;
- на должностных лиц органов государственной власти, хозяйствующих субъектов за уклонение от исполнения или несвоевременное исполнение предписаний государственного

антимонопольного органа Кыргызской Республики, предоставления заведомо недостоверных (ложных) сведений - до месячного заработка.

В случае нарушения норм Закона «О естественных и разрешенных монополиях в Кыргызской Республике», субъекты монополий, органы исполнительной власти и местного самоуправления в соответствии с предписаниями государственного антимонопольного органа **обязаны:**

- прекратить нарушение Закона и устранить его последствия;
- восстановить первоначальное положение или совершить иные действия, указанные в решении (предписании);
- отменить и (или) изменить акт, не соответствующий Закону;
- заключить договор с потребителем (абонентом), подлежащим обязательному обслуживанию;
- внести изменения в договор с потребителем (абонентом);
- уплатить штраф или нести другую ответственность, определяемую законодательством Кыргызской Республики;
- возместить причиненные убытки.

Главой 23 Кодекса Кыргызской Республики об административной ответственности предусматривается административная ответственность лиц за нарушение антимонопольного законодательства.

Штрафные санкции также предусмотрены Законами «О рекламе» и «О защите прав потребителей».

В случае нарушения субъектами естественных, государственных, разрешенных монополий норм Положения «О порядке определения цен (тарифов) на товары (работы, услуги) хозяйствующих субъектов, регулируемых государством», утвержденного Постановлением Правительства Кыргызской Республики от 17 июля 2003 г. № 445 **сумма незаконно полученного дохода подлежит перечислению в республиканский бюджет по решению антимонопольного органа.**

Уголовным Кодексом Кыргызской Республики предусмотрена **уголовная ответственность** за нарушение законодательства о рекламе в части заведомо ложной рекламы и нарушение правил рекламирования пива, алкогольной и табачной продукции, и игорного бизнеса. Так же предусмотрена уголовная ответственность за установление и поддержание монопольно высоких цен или монопольно низких цен, а равно ограничение конкуренции путем сговора или согласованных действий, направленных на раздел рынка, ограничение доступа на рынок,

устранение с него других субъектов экономической деятельности,
установление или поддержание единых цен.

ТАБЛИЦА 1:
ОСОБЕННОСТИ РАССМОТРЕНИЯ ИСКОВ В ОБЛАСТИ
АНТИМОНОПОЛЬНОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ

№	Особенности рассмотрения исков в области антимонопольного регулирования	Норма права
1	Обязательное уведомление антимонопольного органа требуется при создании хозяйствующих субъектов (их объединений), уставной капитал которых равен или превышает 15 тысяч расчетных показателей; Предварительное согласие антимонопольного органа для регистрации в органах юстиции требуется при: - увеличении уставного капитала хозяйствующих субъектов (их объединений), уставной капитал которых превышает 15 тысяч расчетных показателей; - реорганизации (слияние, присоединение, преобразование) хозяйствующих субъектов (их объединений), если суммарная стоимость их активов за последний финансовый период превышает 100 тысяч расчетных показателей; - ликвидации хозяйствующих субъектов, размер активов, которых превышает 50 тысяч расчетных показателей; Регистрация, перерегистрация и ликвидация хозяйствующих субъектов, произведенная в нарушение Правил, признается недействительной в судебном порядке.	Пункты 3.1, 4.10 «Правил по контролю за соблюдением антимонопольного законодательства Кыргызской Республики в процессе экономической концентрации», утвержденных постановлением Правительства Кыргызской Республики от 15 марта 2005 г. № 128
2	Согласие антимонопольного органа требуется для совершения субъектом монополий следующих действий: - при приобретении субъектом монополии права собственности на основные средства или права пользования основными средствами, не предназначенными для производства (реализации) товаров, в отношении которых применяется регулирование в соответствии с законодательством, если балансовая стоимость таких основных средств превышает 10% стоимости собственного капитала; - при продаже, сдаче в аренду или иной сделки, в результате которой субъект приобретает право собственности либо владения и (или) пользования частью основных средств субъекта монополий, предназначенной для производства (реализации) товаров (услуг), в отношении которых применяется	Ст. 6 Закона «О естественных и разрешенных монополиях в Кыргызской Республике»

	регулирование в соответствии с законодательством, если балансовая стоимость таких основных средств превышает 10% стоимости собственного капитала субъектов монополий; - при инвестициях субъекта монополий в производство (реализацию) товаров, в отношении которых не применяется регулирование в соответствии с законодательством и которые составляют более 10% стоимости собственного капитала субъекта монополий; совершение указанных сделок без согласования с антимонопольным органом влечет недействительность таких сделок.	
3	Антимонопольный орган вправе принять решение о перечислении в республиканский бюджет суммы незаконно полученного дохода при нарушении порядка определения и применения цен (тарифов). Указанная сумма подлежит уплате в тридцатидневный срок, в случае несвоевременного перечисления суммы взимается 0,5% пени за каждый день просрочки.	Положение «О порядке определения цен (тарифов) на товары (работы, услуги) хозяйствующих субъектов, регулируемых государством», утверждено постановлением Правительства Кыргызской Республики от 17 июля 2003 г. № 445
4	Иск о принудительном разделении или разукрупнении хозяйствующих субъектов, занимающих доминирующее положение, осуществляющих монополистическую деятельность подаётся в суд по месту нахождения хозяйствующего субъекта. При этом антимонопольный орган выступает в качестве истца.	Положение «О разукрупнении (разделении) хозяйствующих субъектов», утверждено постановлением Государственной комиссии Кыргызской Республики по антимонопольной политике от 18 марта 2002 г. № 39
	Антимонопольный орган вправе обратиться в суд:	Ст. 21 Закона «О

5	- при неисполнении органами исполнительной власти и местного самоуправления предписаний об отмене актов, принятых с нарушением законодательства; - при неисполнении субъектом монополий предписания о заключении договора или о внесении изменений в заключенный договор; - при неисполнении субъектами монополий предписаний о перечислении в бюджет прибыли, полученной в результате нарушения законодательства; - при уклонении субъектов монополий или должностных лиц органов власти и самоуправления от уплаты штрафа.	естественных и разрешенных монополиях в Кыргызской Республике»
6	За неисполнение в срок предписаний о прекращении нарушения законодательства о рекламе и решений об осуществлении контррекламы антимонопольный орган вправе налагать на рекламопроизводителей и рекламораспространителей штраф. При этом взыскание штрафа производится в судебном порядке , если уплата штрафа не произведена добровольно.	Пункт 3 ст. 31 Закона «О рекламе»
7	Антимонопольный орган вправе налагать штраф на изготовителя (исполнителя, продавца) за уклонение от исполнения или за несвоевременное исполнение предписаний о прекращении нарушений прав потребителей и незаконной торговой деятельности. При уклонении индивидуальных предпринимателей от уплаты штрафа в установленный срок (30 дней после получения решения) антимонопольный орган обращается в суд с заявлением о взыскании с индивидуальных предпринимателей штрафа, а также пени в размере 1% налагаемой суммы штрафа или его неуплаченной части за каждый день просрочки. При этом предписания о наложении штрафа могут быть обжалованы в течение десяти дней со дня их вынесения.	Ст. 52 Закона «О защите прав потребителей»
8	При обращении в суд антимонопольный орган и его территориальные органы освобождаются от уплаты государственной пошлины.	Закон «О государственной пошлине», ст. 22 Закона «О конкуренции»; ст. 26 Закона «О рекламе»

ГЛАВА ____

ОСОБЕННОСТИ РАССМОТРЕНИЯ СПОРОВ В ТРЕТЕЙСКИХ СУДАХ

автор: Алымбаев Нурлан Сатылканович

Заместитель председателя Международного третейского суда в городе
Бишкек

Нормативная правовая база по регулированию третейских споров:

1. Конституция Кыргызской Республики.
2. Конвенция ООН о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений (Нью-Йоркская конвенция 1958 года).
3. Соглашение о порядке разрешения споров, связанных с осуществлением хозяйственной деятельности. (Подписано в Киеве 20 марта 1992 года. Кыргызстан депонировал ратификационные грамоты 19 апреля 1994 года.)
4. Закон Кыргызской Республики «О третейских судах в Кыргызской Республике» от 30 июля 2002 года.
5. Гражданский процессуальный кодекс Кыргызской Республики.
6. Закон Кыргызской Республики «Об инвестициях в Кыргызской Республике» от 27 марта 2003 года.
7. Типовой закон ЮНСИТРАЛ о международном торговом арбитраже. (Принят Комиссией Организации Объединенных Наций по праву международной торговли 21 июня 1985 года.)
8. Арбитражный Регламент ЮНСИТРАЛ. (Одобен Генеральной Ассамблеей ООН 15 декабря 1976 года.)
9. Конвенция об урегулировании инвестиционных споров между государствами и физическими или юридическими лицами других государств от 14 октября 1966 года.
10. Европейская конвенция о внешнеторговом арбитраже от 21 апреля 1961 года.
11. Межамериканская конвенция о международном коммерческом арбитраже от 1975 года.
12. Конвенция арабских государств о коммерческом арбитраже (Амманская конвенция) от 14 апреля 1987 года.

Содержание

1.	ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ	4
1.1	Третейский суд в Кыргызской Республике	8
1.2	Другие международные арбитражные суды	9
2.	ПРИНЦИПЫ ТРЕТЕЙСКОГО РАЗБИРАТЕЛЬСТВА.	10
2.1	Равенство сторон перед законом и третейским судом (равноправие)	10
2.2	Состязательность	10
2.3	Обеспечение равного отношения к сторонам и предоставление каждой из них равной возможности	11
2.4	Недопустимость злоупотребления правом в третейском суде	11
2.5	Независимость и беспристрастность арбитров	12
2.6	Конфиденциальность третейского разбирательства	13
2.7	«Компетенция-компетенции» и автономность третейского соглашения	13
2.8	Окончателъность и обязательность исполнения решения третейского суда.	14
3.	ТРЕТЕЙСКОЕ СОГЛАШЕНИЕ	14
4.	СТАТУС АРБИТРОВ ТРЕТЕЙСКОГО СУДА	17
4.1	Требования закона.	18
4.2	Дополнительные требования	18
4.3	Порядок назначения арбитров	18
4.4	Отвод и самоотвод арбитра	21
5.	ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ АСПЕКТЫ ТРЕТЕЙСКОГО РАЗБИРАТЕЛЬСТВА	24
5.1	Участники третейского разбирательства	24
5.2	Компетенция третейского суда	25
5.3	Порядок третейского разбирательства	26
5.4	Место третейского разбирательства	27
5.5	Доказательства	28
5.6	Протокол заседания	29
5.7	Другие требования	29
5.8	Основания для прекращения третейского разбирательства	31
6.	РЕШЕНИЕ ТРЕТЕЙСКОГО СУДА	32
6.1	Требования к решению	32
6.2	Дополнительное решение	33
6.3	Разъяснение решения	33

6.4	Исправление описок, опечаток, арифметических ошибок	33
6.5	Мировое соглашение	34
7.	ИСПОЛНЕНИЕ РЕШЕНИЯ ТРЕТЕЙСКОГО СУДА	35
7.1	Исполнение решения третейского суда на территории Кыргызской Республики	37
7.2	Исполнение решения международных и иностранных арбитражей (иностранного суда)	37
7.3	Отказ в выдаче исполнительного листа	38
7.4	Повторное разбирательство	39
8.	РАСХОДЫ, СВЯЗАННЫЕ С РАССМОТРЕНИЕМ СПОРА В ТРЕТЕЙСКОМ СУДЕ	40
ТАБЛИЦА 1:		
	ОСОБЕННОСТИ РАССМОТРЕНИЯ СПОРОВ ТРЕТЕЙСКИМ СУДОМ (АРБИТРАЖЕМ)	41

1. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ

В настоящее время споры между гражданами, юридическими лицами могут решаться двумя законными способами: **основным - через государственный суд, и альтернативным - через третейский суд (арбитраж).**

Понятие «третейский суд» достаточно широкое. Поскольку в законодательстве нет конкретного правового определения этого термина, то **под третейским судом понимается суд, избранный сторонами для разрешения спора между ними.** В отличие от государственного суда, обращение к третейскому суду происходит на основании соглашения сторон **(арбитражной оговорки).**

Третейский суд рассматривает споры, возникающие из гражданских правоотношений, подведомственные компетентному суду, за исключением споров, установленных законодательством.

Если иное не установлено соглашением сторон или законом, на рассмотрение третейского суда могут быть переданы споры, в которых одной или обеими сторонами выступают граждане.

При отсутствии в инвестиционном договоре между иностранным инвестором и Кыргызской Республикой третейского соглашения иностранный инвестор вправе инициировать третейское разбирательство в порядке, предусмотренном Законом «Об инвестициях в Кыргызской Республике». В этом случае согласие Кыргызской Республики предполагается. Иностранный инвестор вправе избрать для рассмотрения спора (статья 18 Закона «Об инвестициях в Кыргызской Республики»):

- Международный центр по разрешению инвестиционных споров (МЦРИС); или

- Арбитраж или международный временный арбитражный трибунал (коммерческий суд), созданный в соответствии с арбитражными правилами Комиссии ООН по Международному торговому праву.

Третейский суд не является элементом государственной судебной системы.

Третейский суд как негосударственный орган имеет частный характер, поскольку образуется самими участниками гражданско-правовых отношений. Государство не участвует в его формировании и деятельности,

ограничиваясь установлением общих правил создания и функционирования третейского суда.

В то же время выполняемая третейскими судами функция - защита нарушенных или оспариваемых гражданских прав - имеет и публично-правовой аспект, поскольку является одним из правовых инструментов, которые обеспечивают состояние правопорядка в нашем государстве. Поэтому эффективность деятельности третейского суда обеспечивается государством такими мерами, как принятие мер по обеспечению искового требования, принудительное исполнение решений третейского суда и т.д.

Таким образом, третейские суды входят в юрисдикционную систему нашего государства, поскольку этот орган разрешает споры о праве.

В законодательстве Кыргызстана, в отличие от некоторых других стран, **третейские суды не разделяются на международные третейские суды и национальные (внутренние)**. Иными словами у нас принята попытка унификации в едином законе нормы о международном коммерческом арбитраже и «внутреннем» третейском суде.

Например, в России Федеральный Закон «О третейских судах в Российской Федерации» от 24 июля 2002 года N 102-ФЗ регулирует деятельность «внутренних» третейских судов. Деятельность международных третейских судов регулируется другим законом - «О международном коммерческом арбитраже» от 7 июля 1993 года N 5338-I.

Таким образом, опыт разных государств свидетельствует о том, что урегулирование деятельности международных коммерческих арбитражей и внутренних третейских судов с успехом может осуществляться как посредством единого закона, так и при помощи двух законов.

Споры в соответствии с третейским соглашением либо законом могут передаваться на рассмотрение постоянно действующему третейскому суду или разовому третейскому суду.

Постоянно действующий третейский суд -
организация, обеспечивающая осуществление третейского разбирательства. Постоянно действующий третейский суд является юридическим лицом и осуществляет свою деятельность в виде некоммерческой организации. По другому их называют еще «институциональными».

Разовый третейский суд -

третейский суд, создаваемый сторонами для рассмотрения одного конкретного спора и прекращающий свою деятельность с окончанием третейского разбирательства по этому спору. Такие суды еще называют судами ad hoc (от латинского ad hoc - «только для этого случая»).
--

Наконец, выделяют еще третий вид - «**администрируемые**» третейские суды. Они занимают среднее положение между постоянно действующими судами и судами ad hoc. Это институционные, третейские суды, которые на указанных в специальных регламентах условиях осуществляют администрирование деятельности суда ad hoc.

Третейские суды, рассматривающие международные коммерческие споры в области торговых и иных экономических отношений, следует отличать от третейских судов, которые рассматривают споры между государствами как субъектами международного права (**международный публичный арбитраж**).

В международном публичном арбитраже рассматриваются споры юридического характера, кроме относящихся к компетенции Международного суда ООН и за исключением вопросов, которые международное право относит к исключительной компетенции государств (административные и уголовные дела).

Примером третейского суда для разрешения конфликтов между государствами может служить **Постоянно действующий арбитражный суд в г. Гааге (Нидерланды)**, созданный в конце девятнадцатого века.

В международном публичном арбитраже согласие сторон на арбитражное разбирательство может выражаться как до, так и после возникновения спора. Это обязательство может быть предусмотрено и в многосторонних, и в двусторонних договорах (соглашениях).

К числу многосторонних соглашений общего типа можно отнести **Гаагскую конвенцию 1907 года** и **Пересмотренный Общий акт о мирном разрешении международных споров**.

Примером двустороннего договора, посвященного мирному урегулированию споров, является **Договор о примирении, судебном урегулировании и арбитраже (с приложениями) между Великобританией и Швейцарией 1965 года**, где в главе 4 Договора предусматривались число арбитров, их гражданство, порядок назначения, сферы компетенции арбитражного суда. В приложении к договору

приводились правила арбитражной процедуры, которые стороны могли избрать.

1.1 Третейский суд в Кыргызской Республике

Международный Третейский суд при Торгово-промышленной палате Кыргызской Республики (МТС ТПП) был создан в **сентябре 2002** года в качестве постоянно действующего суда.

МТС ТПП зарегистрирован в качестве общественного фонда. Задачей МТС ТПП является оказание помощи юридическим лицам и/или гражданам во внесудебном порядке в разрешении споров, вытекающих из гражданских правоотношений.

Регламент МТС ТПП был принят 16 января 2003 года. С 1 июля 2007 года вступила в силу новая редакция Регламента МТС ТПП.

В феврале 2006 года Наблюдательный совет МТС ТПП утвердил Правила по оказанию МТС ТПП содействия арбитражу, в том числе в соответствии с Арбитражным регламентом ЮНСИТРАЛ. В августе 2006 года за МТС ТПП признано право действия в качестве компетентного органа в соответствии с Арбитражным Регламентом ЮНСИТРАЛ и оказания организационного содействия арбитражным разбирательствам на основании Регламента ЮНСИТРАЛ.

В феврале 2008 года МТС ТПП прошла перерегистрацию и изменила свое наименование. В настоящее время он называется **Международным Третейским судом в городе Бишкек (МТС)**.

МТС разрешает споры посредством независимых профессиональных арбитров. Этот список включает **163** высокопрофессиональных специалистов из **23** стран мира: Кыргызстана, Великобритании, США, Швеции, Швейцарии, Франции, России, Нидерландов, Белоруссии, Турции, Казахстана, Узбекистана, Украины, Индии, Хорватии, Румынии, Австрии, Кореи, Польши, Италии, Бельгии, Молдовы, Монголии и Финляндии.

Арбитражная практика суда началась в 2004 году. За этот период поступило около **49** исковых заявлений. В качестве истцов, помимо кыргызских юридических лиц, выступали компании из Великобритании, Турции, Китая, Украины и Узбекистана.

Высшим органом управления МТС является **Наблюдательный Совет**. В настоящее время в его состав входят лица, заинтересованные в становлении и развитии института третейского разбирательства в Кыргызстане. Деятельность МТС обеспечивают Председатель, Заместитель председателя и Ответственный секретарь.

1.2 Другие международные арбитражные суды

Лондонский международный арбитражный суд (ЛМАС) - старейший из ныне действующих арбитражных институтов. Он был создан в 1892 году Лондонской арбитражной палатой. Сам суд не занимается разрешением споров. В его функции входит назначение и отвод арбитров, решение спорных вопросов, возникающих во время слушания дела, а также обеспечение надлежащего прохождения арбитражей и правильного применения регламента. ЛМАС не занимается проверкой вынесенных арбитражных решений.

Международный арбитражный суд Международной торговой палаты в Париже (МТП) - ведущее арбитражное учреждение мира. Он был создан в 1923 году и с тех пор рассмотрел более 11.000 споров, значительная часть которых принадлежит числу крупнейших - как по суммам, в отношении которых шел спор, так и вследствие их политического значения. Каждый год арбитражи МТП включают стороны и арбитров из более чем 100 государств, а арбитражи проводятся в 40 странах мира. МТП рассматривает коммерческие споры международного характера, однако может рассмотреть и иную категорию споров при наличии соответствующего третейского соглашения.

Арбитражный Институт Торговой Палаты города Стокгольма (Институт) был создан в 1917 году. Несмотря на то, что в то время в основном рассматривались дела с участием шведских сторон, Институт был всегда готов оказывать содействие в международном арбитраже, который за последние несколько десятилетий стал доминировать в деятельности Института.

Международный коммерческий арбитражный суд при Торгово-промышленной палате Российской Федерации (МКАС) был создан в 1932 году для разрешения споров, возникающих в сфере внешней торговли. Со времени своего создания МКАС рассмотрел более 5.000 дел. С изменением российского законодательства о международном коммерческом арбитраже (1993) престиж МКАС резко возрос. В настоящее время в нем рассматриваются по несколько сотен дел в год, что ставит его в один ряд с известными и ведущими арбитражными

институтами. Привлекательной для сторон является низкая цена по сравнению с другими арбитражами.

Международный центр по разрешению инвестиционных споров (МЦРИС) - международная организация, главной задачей которой является посредничество и разрешение инвестиционных споров между правительствами и частными иностранными инвесторами. МЦРИС был создан в 1966г. Председателем МЦРИС является Президент Всемирного Банка. Предпосылкой для учреждения МЦРИС послужила принятие **Вашингтонской конвенции 1965 года «О порядке разрешения инвестиционных споров между государствами и иностранными лицами»**. В этой Конвенции закреплены особые механизмы мирного разрешения экономических споров, возникающих в ходе реализации инвестиционной деятельности.

2. ПРИНЦИПЫ ТРЕТЕЙСКОГО РАЗБИРАТЕЛЬСТВА

Основные принципы третейского разбирательства известны с античных времен. Еще в Древней Греции призванные с согласия обеих сторон посредники могли либо примирить спорящих, либо решить спор вынесением приговора. Примирение через третейский суд делало невозможным дальнейшее судебное разбирательство.

Основными принципами третейского разбирательства являются:

2.1 Равенство сторон перед законом и третейским судом (равноправие)

Данная категория означает, что ни одна из сторон не имеет преимущества перед законом и третейским судом, обладая равными процессуальными правами и возможностями в отстаивании своей позиции, защите своих интересов.

2.2 Состязательность

Данная категория включает в себя следующие составляющие:

- действия третейского суда зависят от требований истца и возражений ответчика, третейский суд разрешает дело в объеме заявленных сторонами требований;
- состязательный порядок вытекает из существа гражданских прав, составляющих частную сферу лица, а поэтому состоящих в его свободном распоряжении;

- возможность свободного использования сторонами средств доказывания;
- возможность для сторон участвовать в рассмотрении дела лично либо через представителя;
- каждая сторона самостоятельно доказывает факты, лежащие в обосновании ее требований и возражений.

В зарубежном праве состязательность в третейском суде связывается с обязательным участием сторон и четкой структурой заседания третейского суда: вступительные речи представителей сторон, активная роль представителей, осуществляющих прямой и перекрестный допрос сторон, свидетелей, экспертов, а также предшествующей заседанию процедурой раскрытия доказательств (**discovery**).

2.3 Обеспечение равного отношения к сторонам и предоставление каждой из них равной возможности

Арбитр обязан предоставить сторонам равную возможность для изложения своих требований и отстаивания своих прав перед третейским судом. Так, например, не уведомление хотя бы одной из сторон об избрании (назначении) судей или времени и месте заседания третейского суда может являться основанием для отмены решения или отказа в принудительном исполнении решения третейского суда.

2.4 Недопустимость злоупотребления правом в третейском суде

В третейском суде не допускается злоупотребление правами. Например, злоупотреблением будут считаться действия лиц, участвующих в третейском разбирательстве, осуществляемые с намерением: причинить вред другому лицу; препятствовать быстрому и справедливому разрешению спора по существу; затянуть сроки третейского разбирательства.

Злоупотребление одной из сторон правом, влечет за собой возложение третейским судом на виновное лицо дополнительных издержек, понесенных другой стороной или судом в связи с этим злоупотреблением права.

Если сторона, которая знала или должна была знать о том, что какие-либо положения закона или третейского соглашения, применяемые по усмотрению сторон, не были соблюдены, в установленные сроки, а когда они не указаны - в разумные сроки, не заявила возражений против такого несоблюдения и продолжала участвовать в третейском разбирательстве, то

она в будущем лишается права заявлять такое возражение. Любая из сторон, которая знает, что какое-либо положение или требование Регламента МТС не было соблюдено, и, тем не менее, продолжает участвовать в третейском разбирательстве, не заявив немедленно возражений против такого несоблюдения, считается отказавшейся от своего права на возражение.

2.5 Независимость и беспристрастность арбитров

Арбитр должен иметь способность обеспечить беспристрастное рассмотрение спора и быть независимым от сторон. Арбитр при осуществлении третейского разбирательства должен подчиняться закону, общепринятым обычаям, моральным принципам и правилам поведения и не должен выступать в роли представителя одной из сторон. Арбитр обязан сообщить о любых обстоятельствах, которые могут поставить под сомнение его беспристрастность или независимость при решении конкретного спора между сторонами:

- в случае обращения к нему в связи с возможным назначением его в качестве арбитра;
- до момента образования состава третейского суда по конкретному спору;
- до завершения третейского разбирательства.

Органы государственной власти, местного самоуправления, их должностные лица не вправе оказывать какое - либо влияние на деятельность арбитра. Поэтому по закону арбитр не может являться **судьей государственного суда** или быть **государственным служащим**.

Независимость арбитра от учредителей постоянно действующих третейских судов заключается в невмешательстве их органов, должностных лиц и сотрудников в деятельность арбитра по рассмотрению спора и принятию решения по делу. Независимость арбитра от сторон понимают как отсутствие денежных и иных связей между ним и одной из сторон. Считается, что лицо не может быть избрано (назначено) и принять на себя функции арбитра, если оно имеет прочные деловые связи с одной из сторон либо материально заинтересовано в исходе дела. Например, если арбитр состоит в трудовых отношениях с одной из сторон, или является держателем акций компании – стороны по делу, ее должностным лицом или сотрудником и т. п.

Зависимый арбитр может подвергаться постороннему воздействию или влиянию. Поэтому он вряд ли сможет принять законное и обоснованное решение.

2.6 Конфиденциальность третейского разбирательства

В противовес принципу гласности, характерному для государственного гражданского судопроизводства, принцип конфиденциальности является правовой основой для отнесения сведений о третейском разбирательстве к специально охраняемой законом тайне. Арбитр **не может разглашать** сведения, ставшие известными ему в ходе третейского разбирательства, без согласия сторон или их правопреемников. Например, в соответствии с Рекомендациями Комиссии ООН по праву международной торговли (ЮНСИТРАЛ) об организации арбитражного (третейского разбирательства), соглашение о конфиденциальности может касаться следующих сведений: конкретных доказательств, содержания письменных и устных объяснений сторон, самого факта третейского разбирательства; имен и персональных данных арбитров; содержания решения третейского суда.

Кроме того, арбитр **не может быть допрошен** в качестве свидетеля о сведениях, ставших ему известными в ходе третейского разбирательства. Закон закрепляет «свидетельский иммунитет» арбитра в отношении конфиденциальной информации ставшей ему известной в ходе третейского разбирательства. Указание на то, что арбитр не может быть допрошен в качестве свидетеля, предполагает как собственно запрет допрашивать арбитра в качестве свидетеля, так и право арбитра отказаться от дачи показаний об обстоятельствах, которые стали ему известны в связи с выполнением функций арбитра.

2.7 «Компетенция-компетенции» и автономность третейского соглашения

Принцип «компетенции-компетенции» означает, что третейский суд самостоятельно решает вопросы о наличии или действительности третейского соглашения и своей компетенции по рассмотрению конкретного спора. Сторона вправе до начала рассмотрения спора по существу заявить об обстоятельствах, которые являются основанием для признания того, что третейское соглашение отсутствует либо оно недействительно. Назначение стороной арбитра или ее участие в назначении арбитра не лишает сторону права сделать такое заявление. Заявление о том, что третейский суд превышает пределы своей компетенции, должно быть предъявлено сторонами, как только в ходе третейского разбирательства будет поставлен вопрос, который, по мнению стороны, выходит за эти пределы. Если третейский суд признает отсутствие или недействительность третейского соглашения, об этом

выносятся определение, которое направляется сторонам вместе с полученными от соответствующей стороны материалами.

Автономность третейского соглашения (третейской оговорки) - это положение, наделяющее в силу закона третейский суд компетенцией рассматривать и разрешать вопрос о действительности третейского соглашения отдельно («автономно») от вопроса о действительности договора, в который это соглашение (оговорка) включено или к которому оно относится. Даже если при рассмотрении дела основной договор будет признан недействительным, третейская оговорка, включенная в текст договора, вопреки общим положениям гражданского права сохраняет свою силу, подчеркивая тем самым смешанный характер соглашения о разбирательстве дела в третейском суде.

В теории международного коммерческого арбитража автономность арбитражного соглашения (**the autonomy of the arbitration agreement, L'autonomie de la clause compromissoire**) традиционно рассматривается в двух основных аспектах - автономности арбитражного соглашения от основного договора и автономности арбитражного соглашения от национального законодательства.

2.8 Окончательность и обязательность исполнения решения третейского суда

Решение третейского суда является обязательным для сторон, окончательным и обжалованию не подлежит. Стороны обязаны исполнить решение третейского суда в порядке и сроки, установленные в решении.

3. ТРЕТЕЙСКОЕ СОГЛАШЕНИЕ

Для разрешения спора в третейском суде стороны должны предварительно заключить договор - **третейское соглашение**. Третейское соглашение (арбитражная оговорка) является соглашением сторон о передаче спора на рассмотрение третейскому суду (статья 2 Закона «О третейских судах в Кыргызской Республики»).

Оценку правовой природы третейского соглашения необходимо производить с двух точек зрения: **во-первых**, как сделки (договора) и, **во-вторых**, как юридического факта, который влечет изменение подведомственности рассмотрения гражданско-правового спора.

Третейское соглашение является актом частного права и, будучи разновидностью договоров, занимает особое место в системе частного права.

В этой связи следует отметить принцип автономности третейского соглашения. Согласно этому принципу третейское соглашение признается независимым от иных условий основного договора, частью которого оно является. Поэтому третейское соглашение имеет юридическую силу независимо от действительности основного договора.

Наконец, обратиться в государственный суд, имея заключенное третейское соглашение, будет уже невозможно. **Государственный суд при таких обстоятельствах должен отказать в приеме искового заявления.**

Третейское соглашение заключается в **письменной форме**. Это обязательное требование, несоблюдение которого влечет недействительность третейского соглашения.

Соглашение считается заключенным в письменной форме, если оно содержится в каком-то документе, подписанном сторонами, или заключено путем обмена письмами, сообщениями по электронной почте, телетайпу, телеграфу, телефаксу или с использованием иных средств связи, которые обеспечивают фиксацию такого соглашения.

Ссылка в договоре на документ, содержащий соглашение о передаче спора на разрешение третейского суда, признается соглашением, если договор заключен в письменной форме и данная ссылка такова, что дает основание считать соглашение частью договора.

Может возникнуть вопрос, можно ли считать третейское соглашение заключенным, если одна сторона подала исковое заявление в третейский суд, а вторая сторона предоставила в тот же суд отзыв, не возражая против рассмотрения дела указанным третейским судом?

Практика международного коммерческого арбитража рассматривает третейское соглашение в этом случае как заключенное. Статья 7 Типового закона ЮНСИТРАЛ свидетельствуют об аналогичном подходе. Такой подход является обоснованным и с точки зрения законодательства о третейских судах. В данном случае происходит обмен письменными документами, подписанными сторонами (исковое заявление и отзыв на него), которые свидетельствуют о согласии сторон подчиниться юрисдикции определенного третейского суда. Совокупность этих

обстоятельств дает основания полагать, что между сторонами имеется соглашение о передаче спора на разрешение третейского суда.

Стороны могут заключить третейское соглашение о передаче на рассмотрение третейского суда **всех** или **определенных споров**, которые возникли или могут возникнуть между ними в связи с гражданскими правоотношениями, независимо от того, носили ли они договорный характер или нет.

Третейское соглашение должно содержать положение о том, что любой спор, разногласие или требование, возникающие из спора между сторонами, **подлежит рассмотрению в третейском суде**, а также **наименование третейского суда**, который должен рассмотреть возникший спор. Это обязательные требования, несоблюдение которых влечет недействительность третейского соглашения.

В третейском соглашении могут содержаться другие **необязательные сведения**: **число арбитров**, которое должно быть нечетным (обычно один или три); **место третейского разбирательства**; **язык третейского разбирательства**; **применимое право**, например, материальное право Кыргызской Республики; **применимые правила**, например, Регламент МТС; **срок рассмотрения спора**.

Таким образом, в договоре стороны могут записать три варианта развития событий:

Первый - стороны договариваются в случае возникновения разногласий об обращении в третейский суд.

Второй - стороны договариваются обратиться в конкретный третейский суд и указывают его название и адрес.

Третий - стороны приходят к соглашению, что в случае спора они образуют суд *ad hoc*.

Если события развиваются по третьему сценарию, в договоре сторонам необходимо описать все существенные условия создания и работы суда *ad hoc*: местонахождение, процедуру разбирательства, порядок формирования суда, распределение возможных расходов и гонораров арбитров и т. д.

При обращении в постоянно действующий третейский суд все эти подробности оговаривать нет необходимости, так как в таком суде есть специальные регламенты, в которых записаны все нюансы судебного разбирательства.

Например, у МТС в городе Бишкек имеются два регламента: обычный Регламент и Ускоренный регламент. Заключение сторонами третейского соглашения о передаче спора на разрешение в МТС означает согласие сторон с Регламентом этого суда.

Вопрос о действительности третейского соглашения может возникнуть в начале или в конце третейского разбирательства.

Для определения действительности или недействительности третейского соглашения применяются те же критерии, что и для обычного договора:
--

соглашение заключено в ненадлежащей форме;
--

стороной или сторонами соглашения являются недееспособные лица;

стороной или сторонами в соглашении являются лица, не имеющие необходимых полномочий;

в соглашении должны присутствовать пороки воли, формы и содержания.

Следует отметить, что каких-либо международных норм, регулирующих вопросы дееспособности физических лиц и правоспособности юридических лиц, не существуют. Они различны в каждом государстве.

Поэтому дееспособность физического лица определяется по закону страны его гражданства или по месту постоянного жительства. Правоспособность юридического лица - по закону места его регистрации или места ведения деятельности.

В случае возникновения сомнений или противоречий определение закона, подлежащего применению в отношении дееспособности (правоспособности) конкретного лица, будет осуществляться по коллизионным нормам того государства, где происходит третейское разбирательство.

4. СТАТУС АРБИТРОВ ТРЕТЕЙСКОГО СУДА

Одна из наиболее привлекательных сторон третейского суда - это возможность выбирать себе арбитров. Значение правильного выбора арбитров трудно переоценить. Поскольку отсутствует возможность обжалования решения третейского суда, то рассмотрение и вынесение решения по делу целиком и полностью зависит от квалификации и иных профессиональных качеств арбитров.

Вначале необходимо отметить, что требования к арбитру устанавливаются **законом, применимыми правилами** третейского суда (регламентами) и **соглашением** сторон.

4.1 Требования закона

Физическое лицо	Дееспособность	Знание и квалификация
------------------------	-----------------------	------------------------------

Следовательно, арбитром не может быть назначено юридическое лицо. Арбитром не может быть назначено лицо, признанное недееспособным или ограничено дееспособным. Арбитр должен обладать необходимыми знаниями и соответствующей квалификацией для разрешения споров, подведомственных МТС (Регламент МТС).

Арбитр, рассматривающий спор единолично, должен иметь юридическую квалификацию. В случае коллегиального рассмотрения спора юридическую квалификацию должен иметь председательствующий по делу.

4.2 Дополнительные требования

Судимость	Гражданство
------------------	--------------------

Соглашением стороны могут определить дополнительные квалификационные требования к арбитру.

Арбитром не может быть лицо, имеющее судимость.

Стороны могут своим соглашением установить требование к гражданству арбитра. Например, договориться, что арбитром может быть только гражданин Кыргызстана. Или, наоборот (для обеспечения большей независимости и беспристрастности) гражданина другого государства.

4.3 Порядок назначения арбитров

По порядку назначения арбитра определено, что число арбитров при третейском разбирательстве должно быть **нечетным**. Обычно это один или трое арбитров. Количество арбитров определяется сторонами.

А. Разовый третейский суд

Назначение арбитров **разового третейского суда (ad hoc)** производится в следующем порядке:

Количество арбитров		
Стороны могут по своему усмотрению определять количество арбитров. Если стороны не могут определить количество арбитров, то любая из сторон вправе обратиться в МТС для назначения трех арбитров.		
Порядок назначения арбитров		
Порядок назначения арбитров устанавливается соглашением сторон. Если стороны его не определили, то арбитры назначаются в следующем порядке:		
При третейском разбирательстве с единоличным арбитром:	При третейском разбирательстве с тремя арбитрами:	По просьбе любой стороны Председатель МТС решает данный вопрос по своему усмотрению, если:
Если стороны не договорятся о выборе арбитра, по просьбе любой стороны арбитр назначается Председателем МТС в течение 30 дней с момента поступления такой просьбы.	<u>Первый вариант:</u> Каждая сторона назначает по одному арбитру. Два назначенных таким образом арбитра назначают третьего арбитра, который является председательствующим. <u>Второй вариант:</u> По просьбе любой стороны третий арбитр назначается Председателем МТС - если сторона не назначит арбитра в течение 30 дней с момента получения такой просьбы об этом от другой стороны или если два арбитра в течение 30 дней с момента их назначения не договорятся о выборе третьего арбитра.	- одна из сторон не соблюдает процедуру назначения, согласованную сторонами; - стороны или два арбитра не могут достичь согласия в соответствии с процедурой назначения, согласованной сторонами.

Б. Постоянно действующий третейский суд

Назначение арбитров в постоянно действующем третейском суде производится в порядке, установленном применимыми правилами этого третейского суда, если иное не установлено соглашением сторон.

В. Третейский суд при МТС

Назначение арбитров в МТС производится в следующем порядке:

Применимые правила		
Назначение арбитров в МТС производится в порядке, установленном:		
1) Регламентом МТС		
2) Ускоренным регламентом МТС		
3) Другими применимыми правилами по соглашению сторон		
Порядок назначения арбитров		
При третейском разбирательстве с единоличным арбитром:	При третейском разбирательстве с тремя арбитрами:	При наличии двух или более истцов или ответчиков:
Единоличный арбитр и запасной единоличный арбитр избираются по договоренности сторон. При не достижении договоренности между сторонами в течение 15 дней единоличный арбитр и запасной	Одновременно избираются (назначаются) запасные арбитры. В срок не более 15 дней от даты получения уведомления о подаче искового заявления ответчик должен: - сообщить имена и фамилии избранных им арбитра и запасного арбитра; - заявить просьбу, чтобы арбитр и запасной арбитр были назначены Председателем МТС. <u>Первый вариант:</u> Арбитры, избранные	Как истцы, так и ответчики совместно избирают по одному арбитру и по одному запасному арбитру от всех истцов и от всех ответчиков. Они вправе также заявить согласованную просьбу о том, чтобы арбитр и запасной арбитр за них были назначены Председателем МТС. При недостижении в течение 15 дней соглашения между

единоличный арбитр назначаются Председателем МТС из Списка арбитров в течение 5 дней, по истечении срока, установленного для их избрания сторонами. Стороны вправе также заявить просьбу о том, чтобы единоличный арбитр и запасной единоличный арбитр за них были назначены Председателем МТС.	сторонами или назначенные Председателем МТС, избирают Председателя и запасного Председателя состава третейского суда из Списка арбитров. <u>Второй вариант:</u> Если арбитры не выберут Председателя (запасного Председателя) состава третейского суда в течение 15 дней со дня избрания или назначения второго арбитра, Председатель состава третейского суда и запасной Председатель состава третейского суда назначаются Председателем МТС в течение 5 дней, по истечении срока, установленного для избрания Председателя (запасного Председателя) состава третейского суда.	истцами или ответчиками арбитр и запасной арбитр назначаются Председателем МТС из Списка арбитров. Указанный срок исчисляется с даты, когда выяснилась необходимость избрания по одному арбитру и запасному арбитру от двух или более истцов или ответчиков. Назначение председателем МТС арбитра и запасного арбитра производится в течение 5 дней, по истечении срока, установленного для их избрания сторонами.
--	---	---

4.4 Отвод и самоотвод арбитра

В третейском разбирательстве, как и в государственном судопроизводстве, имеются институты «самоотвода» и «отвода».

Закон устанавливает следующие основания для отвода арбитра:
если он является родственником стороны по делу или ее представителя;
если он лично, прямо или косвенно заинтересован в исходе спора либо имеются иные обстоятельства, вызывающие сомнение в его беспристрастности или независимости;
если он оказался судьей государственного суда, государственным служащим; лицом, имеющим судимость, лицом, признанным недееспособным или ограниченно дееспособным;
если он не обладает квалификацией, обусловленной третейским соглашением, или законом.

Арбитр с момента его назначения и в течение всего третейского разбирательства должен без промедления сообщать сторонам о любых обстоятельствах, являющихся основанием для отвода или появившихся во время разбирательства, и заявить самоотвод.

Стороны **разового третейского суда** могут по своему усмотрению договориться о процедуре отвода арбитра.

При отсутствии такой договоренности сторона, намеревающаяся заявить отвод арбитру, в течение 15 дней после того, как ей стало известно о формировании третейского суда или о любых обстоятельствах, являющихся основанием для отвода, должна в письменной форме сообщить третейскому суду мотивы отвода.

Если арбитр, которому заявлен отвод, сам не отказывается от должности или другая сторона не соглашается с отводом, вопрос об отводе решается составом третейского суда.

Если при применении любой, согласованной сторонами, процедуры отвода арбитра не принято никакого решения или не достигнуто соглашение об отводе между другими арбитрами, любая сторона может просить Председателя МТС принять решение по отводу. Пока просьба стороны об отводе арбитра рассматривается Председателем МТС, третейский суд не может продолжать третейское разбирательство и выносить решение. Решение Председателя МТС по отводу не подлежит обжалованию.

При передаче спора на рассмотрение **постоянно действующему третейскому суду** вопрос об отводе арбитра решается в порядке, установленном применимыми правилами. Например, по Регламенту МТС Председатель вправе по собственной инициативе решить вопрос об отводе арбитра, Председателя состава третейского суда или единоличного арбитра при наличии оснований для отвода.

Если же сторона заявляет отвод арбитру, то этот вопрос решается в следующем порядке:

- Сторона должна заявить об отводе письменно (заявление).
- Заявление должно содержать мотивы отвода.
- Заявление должно быть сделано не позднее:
 - 1) 15 дней после того, как сторона узнала о формировании состава третейского суда или:

2) в течение 3 дней после того, как сторона узнала об обстоятельствах, которые могут служить основанием для отвода (статья 30 Регламента МТС).

Заявление, сделанное позднее указанного срока, рассматривается только в том случае, если причина задержки заявления об отводе будет признана уважительной.

Вопрос об отводе арбитра решается другими членами состава третейского суда. Если не будет достигнуто соглашения между ними или если отвод заявлен против двух арбитров или единоличного арбитра, тогда вопрос об отводе решается Председателем МТС.

Замена арбитра в разовом третейском суде допускается только по основаниям, предусмотренным законом. Например, по основаниям, установленным для самоотвода или отвода. Однако, соглашением сторон могут быть предусмотрены и другие основания для замены арбитра.

В случае замены арбитра, новый арбитр назначается в соответствии с правилами, которые применялись при назначении заменяемого арбитра.

Замена арбитра постоянно действующего третейского суда производится по применимым правилам. Например, в МТС предусмотрен следующий порядок:

Если арбитр, Председатель состава третейского суда или единоличный арбитр были отведены или не могут участвовать в разбирательстве дела по иным причинам, их заменяет соответственно запасной арбитр, запасной Председатель состава третейского суда или запасной единоличный арбитр. В тех случаях, когда такая замена не может произойти, новый арбитр, Председатель состава третейского суда или единоличный арбитр избираются или назначаются в соответствии с Регламентом. Если арбитр, Председатель состава третейского суда или единоличный арбитр назначались Председателем МТС, он же производит и новые назначения.

В случае необходимости и с учетом мнения сторон измененный состав третейского суда вправе заново рассмотреть вопросы, которые уже рассматривались на предыдущих устных слушаниях по делу до замены.

Полномочия арбитра могут быть **прекращены** в связи с его самоотводом, отводом или по иным основаниям, предусмотренным соглашением сторон.

В случае принятия решения по делу, полномочия арбитра прекращаются по истечении **60 дней** со дня принятия этого решения.

Исключением из этого правила является случай, когда государственный суд отказал в выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения постоянно действующего третейского суда по основаниям, предусмотренным законом. В этом случае полномочия арбитра возобновляются для повторного рассмотрения спора и вынесения нового решения.

5. ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ АСПЕКТЫ ТРЕТЕЙСКОГО РАЗБИРАТЕЛЬСТВА

5.1 Участники третейского разбирательства

Лицами, участвующими в третейском разбирательстве, являются **стороны** (истцы и ответчики), а также **третьи лица**: граждане и организации, а также органы государственной власти и местного самоуправления.

Иск может быть предъявлен совместно несколькими истцами или нескольким ответчикам (совместные участники). Каждый из истцов или ответчиков выступает в процессе третейского разбирательства самостоятельно. Однако совместные участники могут поручить ведение дела одному из участников.

Вступление в третейское разбирательство **третьего лица** допускается **только с согласия сторон**, а также с согласия привлекаемого лица.

Заявление ходатайства о привлечении третьего лица допускается только до начала рассмотрения дела по существу. Согласие о привлечении третьего лица должно быть выражено **в письменной форме** (статья 41 Регламента МТС).

Если сторона, которая знала или должна была знать о том, что какие-либо положения закона, Регламента или третейского соглашения, применяемых по усмотрению сторон, не были соблюдены, не заявила возражений против такого несоблюдения и продолжала участвовать в третейском разбирательстве, то она считается отказавшейся от своего права на возражение. В будущем эта сторона также лишается права заявлять такое возражение.

Сторона должна заявить о возражении в установленные законом, Регламентом или третейским соглашением сроки, а когда они не указаны - в разумные сроки.

Не допускаются действия лиц, участвующих в третейском разбирательстве, осуществляемые с намерением:
причинить вред другому лицу;
препятствовать быстрому и справедливому разрешению спора по существу;
затянуть сроки третейского разбирательства.

Последствия злоупотребления правом следующие: третейский суд может возложить на виновное лицо дополнительные издержки, понесенные другой стороной или судом в связи с этим злоупотреблением права.

5.2 Компетенция третейского суда

Третейский суд самостоятельно решает вопрос о наличии или об отсутствии у него компетенции рассматривать переданный на его разрешение спор.

Кроме того, одна из сторон вправе возразить против третейского разбирательства и заявить об отсутствии или недействительности третейского соглашения.

Для определения своей компетенции третейский суд должен решить несколько вопросов:
заключено ли вообще третейское соглашение?
какой круг вопросов охватывается третейским соглашением?
может ли данный спор быть рассмотрен в третейском суде?

Если третейский суд признает отсутствие или недействительность третейского соглашения, то свое решение суд оформляет судебным актом:

- **определением**, если он решает этот вопрос без рассмотрения спора по существу;
- **решением**, если он решается при вынесении решения.

Можно выделить два случая, когда решается вопрос о компетенции: ее полное отсутствие и превышение ее пределов.

Отсутствие компетенции означает, что третейский суд вообще не вправе рассматривать данный спор ввиду того, что **третейское соглашение отсутствует или же является недействительным**, т. е. незаключенным.

Кроме того, отсутствие компетенции может следовать из того, что рассмотрение таких споров (или части спора) **прямо запрещено законом или правилами постоянно действующего третейского суда**, хотя соглашение сторон в этом случае достигнуто.

Превышение пределов компетенции означает, что третейское соглашение имеется, но оно не охватывает все (или часть) установленные требования. Например, в случае соглашения о передаче в третейский суд спора о взыскании задолженности, требование по вопросу взыскания неустойки будет выходить за пределы компетенции третейского суда.

Заявление о том, что третейский суд превышает пределы своей компетенции, должно быть предъявлено стороной, как только в ходе третейского разбирательства будет поставлен вопрос, который, по мнению стороны, выходит за эти пределы.

5.3 Порядок третейского разбирательства

В разовом третейском суде стороны могут по своему усмотрению определить **порядок третейского разбирательства**. Если сторонами этот порядок не определен, то в последующем третейский суд самостоятельно определяет этот порядок с учетом требований закона. Порядок третейского разбирательства постоянно действующего третейского суда определяется применимыми правилами этого третейского суда. Стороны могут установить иное. Например, выбрать для третейского разбирательства Арбитражный Регламент ЮНСИТРАЛ.

Стороны могут договориться о разбирательстве на основе только письменных материалов, без проведения устного слушания. Однако третейский суд вправе назначить устное слушание, если представленные материалы окажутся недостаточными для разрешения спора по существу.

Рассмотрение спора может осуществляться с участием сторон или их представителей либо без такого участия.

При отсутствии соглашения сторон третейский суд самостоятельно решает вопрос о порядке рассмотрения спора. Однако если имеется соответствующее ходатайство одной из сторон, рассмотрение спора должно осуществляться с участием сторон или их представителей.

Сторонам должно быть заблаговременно направлено **уведомление** о заседании третейского суда. Копии всех заявлений, документов и других материалов, представляемых одной стороной третейскому суду, должны быть переданы другой стороне.

Истребованные третейским судом заключения экспертов и другие документы (их копии), на которых третейский суд основывает свое решение, могут быть переданы третейским судом сторонам по их требованию.

Рассмотрение спора проходит **при закрытых дверях**, если стороны не договорились об ином. Каждой стороне должны быть предоставлены равные возможности для изложения своей позиции и защиты прав и интересов.

5.4 Место третейского разбирательства

Место третейского разбирательства имеет большое значение, поскольку одним из оснований отмены решения является несоответствие третейского разбирательства соглашению сторон, а при его отсутствии - закону страны, где имело место третейское разбирательство (статья 42 Закона «О третейских судах в Кыргызской Республики»).

Кроме того, по праву места разбирательства определяются арбитрабельность спора, действительность третейского соглашения.

Следует обратить внимание, что место третейского разбирательства (**place of arbitration**) и место проведения слушаний (**seat of arbitration**) **могут не совпадать**. Определение места зависит от выбора сторонами институционного арбитража или арбитража *ad hoc*.

В первом случае место, как правило, определяется в регламенте соответствующего институционного арбитража. Например, в статье 16 Регламента МТС местом третейского разбирательства является офис МТС в городе Бишкек, либо любое иное место, выбранное сторонами и одобренное МТС, с учетом обстоятельств дела, включая фактор удобства для сторон.

Несмотря на это положение, третейский суд по согласованию с Председателем МТС может собраться в любом другом месте, которое он считает наиболее подходящим для проведения консультаций между арбитрами, заслушивания свидетелей, экспертов, либо для осмотра товаров, имущества или документов. Например, если имущество и свидетели находятся в городе Токмак, то логично провести разбирательство по месту их нахождения.

5.5 Доказательства

Доказательства представляются сторонами. Каждая из сторон должна доказать те обстоятельства, на которые она ссылается как на обоснование своих требований и возражений.

Третейский суд обязан непосредственно исследовать все имеющиеся по делу доказательства. Проверка доказательств производится способом, устанавливаемым третейским судом. Оценка доказательств осуществляется арбитрами по их внутреннему убеждению.

Сторона, представляющая доказательство **не на языке третейского разбирательства, обязана обеспечить его перевод**. Третейский суд вправе потребовать от сторон перевода любых письменных доказательств на язык третейского разбирательства. Непредставление стороной надлежащих доказательств не препятствует составу третейского суда продолжить разбирательство и вынести решение на основе имеющихся у него доказательств.

При отсутствии иного соглашения сторон третейский суд может:

- пригласить специалиста или назначить **экспертизу** для разъяснения возникающих при разрешении спора вопросов, требующих специальных познаний в какой-либо области;
- потребовать от любой стороны представления необходимых для проведения экспертизы документов и других доказательств;
- назначить одного или нескольких специалистов и (или) экспертов;
- определить с учетом мнения сторон кандидатуру специалиста и эксперта, а также вопросы, которые должны быть разъяснены при проведении экспертизы.

Специалист дает соответствующие пояснения и отвечает на вопросы сторон и третейского суда.

Эксперт представляет третейскому суду письменное заключение.

При отсутствии иного соглашения сторон эксперт, если об этом просит сторона или третейский суд считает это необходимым, должен принять участие в рассмотрении дела.

Третейское разбирательство может быть приостановлено на время проведения экспертизы. О приостановлении третейского разбирательства выносится определение. Приостановление третейского разбирательства приостанавливает срок, в течение которого третейское разбирательство

должно быть проведено. После возобновления третейского разбирательства течение срока продолжается.

5.6 Протокол заседания

Если иное не предусмотрено соглашением сторон, третейский суд ведет **протокол заседания**. Закон не содержит каких-либо требований к содержанию протокола. В Регламенте МТС (статья 43) указано, какая информация должна содержаться в протоколе устного слушания дела.

По Регламенту МТС может вестись аудиозапись третейского разбирательства, которая является приложением к протоколу.

Стороны вправе ознакомиться с содержанием протокола. По обоснованной просьбе стороны третейский суд может внести в протокол соответствующие изменения или дополнения. Стороны вправе получить копию протокола, оплатив затраты на ее изготовление.

По вопросам, не затрагивающим существа спора, третейский суд выносит определения. Определения должны быть мотивированными.

5.7 Другие требования

В течение срока, согласованного сторонами или установленного третейским судом, истец излагает свои требования **в форме письменного заявления**. Оригинал искового заявления передается третейскому суду. Копии - ответчику. Ответчик может направить отзыв на исковое заявление истцу и третейскому суду с приложением документов, обосновывающих отзыв. Непредставление ответчиком отзыва на исковое заявление не может рассматриваться как признание требований истца.

Если стороны не договорились об ином, в ходе третейского разбирательства каждая сторона вправе изменить или дополнить свои исковые требования или отзыв на исковое заявление в сроки, предусмотренные соглашением сторон или применимыми правилами.

Если иное не установлено соглашением сторон, ответчик вправе предъявить **встречный иск**. Разумеется, этот иск не должен выходить за рамки третейского соглашения. Встречный иск может быть предъявлен вместе с отзывом на исковое заявление. На более поздней стадии третейского разбирательства встречный иск может быть предъявлен, если третейский суд признает причины задержки уважительными.

Встречный иск должен предъявляться по общим правилам, предусмотренным для искового заявления.

Оригинал встречного иска представляется третейскому суду. Копия - другой стороне, кроме случаев, когда передача копии искового заявления другой стороне осуществляется третейским судом. Истец вправе представить третейскому суду отзыв на встречный иск.

Если стороны не договорились об ином, третейский суд по просьбе любой стороны может принять решение о принятии какой-либо стороной **мер по обеспечению иска** в отношении предмета спора, которые он сочтет необходимыми.

Третейский суд вправе потребовать от стороны, заявляющей соответствующее ходатайство, обеспечения расходов по осуществлению мер обеспечения иска.

Пример:

Стороны спора: две Кыргызские компании.

Истец обратился в Международный Третейский суд при Торгово-промышленной палате Кыргызской Республики («МТС ТПП») с иском о взыскании с Ответчика задолженности в сумме 50000000 (пятьдесят миллионов) сомов, возникшей в результате неполной оплаты за поставленную технику, оборудование, запасные части и дизельное топливо.

Спор рассматривался единоличным арбитром, назначенным Председателем МТС ТПП, поскольку стороны не пришли к единому мнению относительно кандидатуры единоличного арбитра.

Ответчик не представил Отзыв на Исковое заявление и отказался принимать участие в третейском разбирательстве, однако направил суду письменные заявления.

Арбитр признал компетенцию МТС ТПП рассматривать данный спор.

Применимым материальным правом являлось законодательство Кыргызской Республики.

В ходе третейского разбирательства Истцом были представлены дополнения к исковому заявлению о взыскании с ответчика суммы путем присуждения Истцу указанных в приведенном перечне спецтехники и транспортных средств (по балансовой стоимости), ранее поставленных Ответчику, оплату стоимости которых Ответчик не произвел. На

сумму, не покрытую стоимостью спецтехники и транспортных средств, Истец просит обратить взыскание на продукцию Ответчика по ее реализационной стоимости.

Одновременно Истцом были представлены ходатайства о принятии мер по обеспечению иска, в которых Истец просит МТС принять меры по обеспечению иска путем запрещения Ответчику совершать действия по распоряжению принадлежащими ему спецтехникой и транспортными средствами.

Арбитр на основании статьи 36 Регламента МТС удовлетворил ходатайства Истца путем вынесения промежуточных решений.

Решением арбитра Исковое заявление удовлетворено. С Ответчика в пользу Истца взыскано 50000000 сомов, из них сумма в размере 35000000 сомов взыскана путем присуждения Истцу спецтехники и транспортных средств, указанных в Решении. Оставшаяся сумма задолженности взыскана путем обращения взыскания на денежные средства, продукцию и иное имущество Ответчика. Также с Ответчика взыскан арбитражный сбор в сумме 300000 сомов.

5.8 Основания для прекращения третейского разбирательства

Третейское разбирательство прекращается по следующим основаниям:
принятие решения по существу спора;
отказа истца от своего требования при отсутствии от ответчика возражений против такого отказа;
достижения сторонами соглашения о прекращении разбирательства;
если спор не подлежит рассмотрению в третейском суде;
заключение сторонами мирового соглашения;
по другим основаниям, указанным в применимых правилах; например, когда третейский суд установит, что продолжение разбирательства стало по каким-либо причинам ненужным или невозможным. Например, если из-за бездействия истца дело остается без движения более трех месяцев ¹ .

Материалы дела, рассмотренного разовым третейским судом, сдается для хранения в государственный архив в порядке, определенном Законом «О Национальном архивном фонде Кыргызской Республики».

Материалы дела, рассмотренного постоянно действующим третейским судом, должны храниться в архиве этого третейского суда, если иное не установлено применимыми правилами.

¹ См. статью 51 Регламента МТС

6. РЕШЕНИЕ ТРЕТЕЙСКОГО СУДА

6.1 Требования к решению

Если третейский суд разрешил спор по существу, то выносится решение. Решение третейского суда должно быть законным и обоснованным.

Определения и решение разового третейского суда должны быть нотариально удостоверены путем освидетельствования подлинности подписи арбитра (арбитров).

Третейский суд принимает решение:
после исследования всех обстоятельств дела;
на основании полного и объективного рассмотрения этих обстоятельств;
в письменной форме;
от имени данного третейского суда.

Решение подлежит **объявлению на заседании**. Третейский суд вправе объявить только резолютивную часть решения, если иное не установлено соглашением сторон. В этом случае мотивированное решение должно быть направлено сторонам не позднее 5 дней с момента объявления резолютивной части решения.

Если иное не установлено применимыми правилами или соглашением сторон, решение принимается **большинством голосов арбитров**.

Арбитр, не согласный с решением большинства, вправе изложить свое **особое мнение**, которое прилагается к решению. Стороны вправе знакомиться с особым мнением арбитра.

Третейский суд вправе отложить принятие решения и вызвать стороны на дополнительное заседание, если это будет признано необходимым для разрешения спора.

Решение третейского суда считается принятым в месте третейского разбирательства и в день, когда оно объявлено третейским судом.

6.2 Дополнительное решение

Дополнительное решение может быть вынесено в отношении требований, которые были заявлены в ходе третейского разбирательства, однако не были отражены в основном решении.

Дополнительное решение выносится на основании заявления стороны. Заявление должно быть подано в течение 30 дней со дня вынесения основного решения. При этом другая сторона должна быть уведомлена об этом заявлении. О рассмотрении заявления третейский суд должен уведомить стороны с указанием времени и места рассмотрения. Неявка стороны или сторон не является препятствием для рассмотрения и разрешения по существу заявления. Заявление должно быть рассмотрено в течение 30 дней со дня его принятия к рассмотрению.

6.3 Разъяснение решения

Сторона, уведомив об этом другую сторону, вправе обратиться в третейский суд с заявлением о разъяснении какого-либо конкретного пункта или части решения. Необходимо соблюсти следующие положения:

- в течение 30 дней со дня вынесения решения;
- если решение еще не приведено в исполнение;
- не истек срок, в течение которого решение может быть принудительно исполнено.

Заявление рассматривается на заседании третейского суда с участием сторон. Однако их неявка не является препятствием для рассмотрения заявления. Третейский суд должен в течение 30 дней со дня получения заявления дать соответствующее разъяснение, не изменяя его содержания. Это разъяснение является составной частью решения.

6.4 Исправление опечаток, опечаток, арифметических ошибок

В течение 30 дней со дня вынесения решения третейский суд по своей инициативе или по заявлению стороны, уведомив другую сторону, может исправить опечатки, опечатки, арифметические ошибки, допущенные в решении. Вопрос об исправлении решения разрешается на заседании третейского суда с участием сторон, однако их неявка не является препятствием для рассмотрения вопроса об исправлении решения.

6.5 Мировое соглашение

В ходе третейского разбирательства стороны вправе урегулировать спор **мировым соглашением**. Одновременно с принятием решения об утверждении мирового соглашения третейский суд выносит определение о прекращении третейского разбирательства.

По просьбе сторон третейский суд может зафиксировать урегулирование спора путем вынесения решения на согласованных сторонами условиях.

Пример:

Стороны спора: два юридических лица.

Истец - Британская компания, Ответчик - Кыргызская компания.

Истец обратился в Международный Третейский суд при ТПП Кыргызской Республики («МТС ТПП») с иском о взыскании с Ответчика задолженности в сумме 14000000 сом, возникшей из договора по переработке сырья. Спор рассматривался единоличным арбитром, избранным сторонами спора, по Ускоренному Регламенту МТС ТПП. Арбитр признал действительность третейского соглашения, а также определил собственную компетенцию по рассмотрению данного спора.

Поскольку стороны не определили в арбитражной оговорке применимое материальное право, арбитр, руководствуясь положениями Ускоренного Регламента, на основе коллизионных норм определил, что применимым материальным правом к данному спору является законодательство Кыргызской Республики.

Третейское разбирательство проходило в форме устных слушаний.

В обоснование своего иска Британская компания представила Акты сверок взаиморасчетов между Истцом и Ответчиком, заключение аудиторской компании, подтверждающее наличие задолженности Ответчика перед Истцом и другие документы, свидетельствующие об обоснованности исковых требований. Поскольку Ответчик не отрицал наличие задолженности, арбитр предложил сторонам завершить дело мировым соглашением. Стороны не возражали и заявили ходатайство о предоставлении им времени для проведения переговоров и обсуждения условий мирового соглашения.

Ознакомившись с материалами дела, с условиями урегулирования спора, изложенными в представленном сторонами Мировом соглашении, выслушав доводы сторон, и принимая во внимание, что условия представленного Мирового соглашения не противоречат законам и иным нормативно-правовым актам, не нарушают прав и законных интересов

других лиц, арбитр утвердил Мировое соглашение, в соответствии с которым Ответчик признал наличие непогашенной задолженности перед Истцом и в счет погашения имеющегося долга передал Истцу имущество в соответствии с перечнем. Мировое соглашение зафиксировано в форме арбитражного решения на согласованных сторонами условиях. Сумма арбитражного сбора, уплаченная Истцом, возложена на Ответчика (документ предоставлен МТС в городе Бишкек)

7. ИСПОЛНЕНИЕ РЕШЕНИЯ ТРЕТЕЙСКОГО СУДА

Решение третейского суда является окончательным и обжалованию не подлежит. В этом отношении следует отметить решение Конституционного суда Кыргызской Республики от 19 февраля 2008 года:

В Конституционный суд Кыргызской Республики 19 января 2008 года поступило ходатайство гражданки А-й Ч. о признании неконституционной и противоречащей пункту 4 статьи 15, статьям 17, 18 и пункту 5 статьи 88 Конституции Кыргызской Республики статьи 28 Закона «О третейских судах в КР» и правоприменительной практики, установленной решением МТС ТПП КР от 15 февраля 2006 года.

В обоснование ходатайства указаны следующие доводы. Решением МТС ТПП КР от 15 февраля 2006 года с гражданки А-й Ч. в пользу МКА «Ц-с» взыскана сумма долга и обращено взыскание на заложенное имущество. Решение суда окончательное и обжалованию не подлежит. Данная норма закреплена в статье 28 Закона «О третейских судах в КР».

Заявитель считает, что окончательность решения МТС ТПП КР противоречит требованию пункта 4 статьи 15 Конституции Кыргызской Республики, предусматривающего каждому гарантию судебной защиты его прав и свобод, а также требованиям статей 17, 18 и пункта 5 статьи 88 Конституции Кыргызской Республики. В соответствии с пунктом 5 статьи 88 Конституции Кыргызской Республики право сторон на обжалование судебного акта является неотъемлемым элементом конституционного права на судебную защиту.

Конституционный суд Кыргызской Республики, обсудив доводы сторон и исследовав материалы дела, решил ходатайство гражданки А-й Ч. оставить без удовлетворения по следующим основаниям.

В соответствии с пунктом 3 статьи 82 Конституции судебная система республики состоит из Конституционного суда, Верховного суда и

местных судов. Третейский суд в систему судов республики не входит. Согласно статье 38 Конституции граждане вправе учреждать третейские суды для разрешения внесудебных споров, возникающих из гражданских правоотношений. **Конституционная норма о праве на обжалование судебных решений, предусмотренная пунктом 5 статьи 88 Конституции, не может быть распространена на решение МТС ТПП КР.**

Статья 1 Закона «О третейских судах в Кыргызской Республики» предусматривает, что данный Закон применяется при передаче лишь по взаимному соглашению сторон на рассмотрение третейского суда споров, возникающих из гражданских правоотношений, включая инвестиционные споры. Исходя из этих условий, законодатель установил в статье 28 Закона окончательность решений третейского суда.

В договоре ипотеки, заключенного между МКА «Ц-с» и гражданкой А-й Ч. содержится арбитражная оговорка, что любые споры, возникающие из данного договора, подлежат разрешению в МТС ТПП КР в соответствии с регламентом этого суда. Решение третейского суда является окончательным и обжалованию не подлежит. Изложенные условия были подписаны гражданкой А-й Ч.

При таких обстоятельствах, доводы о неконституционности и противоречии статьи 28 Закона «О третейских судах КР» пункту 4 статьи 15, статьям 17, 18 и пункту 5 статьи 88 Конституции являются несостоятельными. В соответствии с пунктом 3 статьи 85 Конституции Кыргызской Республики решение вопросов о конституционности правоприменительной практики в полномочия Конституционного суда не входит.

Таким образом, стороны обязаны добровольно исполнить решение третейского суда в порядке и в сроки, установленные в решении. Если решение третейского суда не исполняется добровольно, оно может быть исполнено принудительно.

Принудительное исполнение решения третейского суда осуществляется на основании исполнительного листа. Исполнительный лист выдается компетентным государственным судом.

7.1 Исполнение решения третейского суда на территории Кыргызской Республики

Компетентный суд	Районные или приравненные к ним суды по месту жительства или по месту нахождения должника. Если место жительства или место нахождения должника неизвестны - по месту нахождения имущества должника.
Основание для рассмотрения	Заявление, соответствующее требованиям статьи 421 ГПК Кыргызской Республики.
Срок подачи заявления	В течение 3-х лет с момента принятия решения.
Срок рассмотрения заявления	В срок, не превышающий 1 месяца со дня его поступления в суд, включая срок на подготовку дела к судебному разбирательству.
Действия суда	Истребовать из третейского суда копии материалов дела, причем только те материалы, которые являются основанием для отказа в выдаче исполнительного листа. Известить стороны о времени и месте судебного заседания. Суд не вправе пересматривать решение третейского суда по существу.

7.2 Исполнение решения международных и иностранных арбитражей (иностранного суда)

Компетентный суд	Районный или приравненный к нему суд по месту жительства или месту нахождения должника. Если место жительства или место нахождения должника неизвестно, по месту нахождения имущества должника.
Основание для рассмотрения	Заявление, соответствующее требованиям статьи 432 ГПК Кыргызской Республики.
Срок подачи заявления	В течение 3 лет с момента принятия решения.
Срок рассмотрения заявления	В срок, не превышающий 1 месяца со дня его поступления в суд, по правилам ГПК, если иное не предусмотрено международным договором Кыргызской Республики.
Действия суда	Извещает лиц о времени и месте судебного заседания. В судебном заседании устанавливает наличие или отсутствие оснований для признания и приведения в исполнение решения иностранного суда. Суд не

	вправе пересматривать решение иностранного суда по существу. В случае возникновения сомнений суд может запросить у лица, обратившегося с заявлением, объяснение, а также опросить должника по существу заявления и в случае необходимости затребовать разъяснение иностранного суда, принявшего решение.
--	---

Текст решения, соглашения о передаче спора на разрешение третейского суда представляется на государственном или официальном языке Кыргызской Республики. Перевод текста, изложенного на иностранном языке, должен быть удостоверен нотариально заверенной подписью переводчика.

7.3 Отказ в выдаче исполнительного листа

Компетентный государственный суд вправе **отказать в выдаче исполнительного листа.**

Основания отказа в признании и приведении в исполнение решения иностранного третейского суда (арбитража) согласно статей 434, 442 ГПК Кыргызской Республики и статьи 42 Закона «О третейских судах в Кыргызской Республики»
Недееспособность стороны арбитражного соглашения (оговорки)
Недействительность арбитражного соглашения (оговорки)
Сторона, против которой вынесено решение, не была должным образом уведомлена о назначении арбитра или об арбитражном разбирательстве
Решение вынесено по спору, не предусмотренному или не подпадающему под условия соглашения
Решение содержит постановления по вопросам, выходящим за пределы арбитражного соглашения (оговорки)
Состав третейского суда (арбитража) или арбитражный процесс не соответствовали соглашению сторон
Объект спора не может быть предметом третейского разбирательства по законодательству Кыргызской Республики
Решение еще не стало окончательным для сторон или было отменено, или его исполнение было приостановлено судом страны, в которой оно было вынесено или страны, закон которой применяется (ГПК Кыргызской Республики)
Признание и приведение в исполнение этого решения противоречат публичному порядку Кыргызской Республики (если исполнение решения иностранного суда может нанести ущерб суверенитету КР или

угрожает безопасности Кыргызской Республики) (ГПК Кыргызской Республики)
Если имеется вступившее в законную силу решение суда в Кыргызской Республики, принятое по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям
Если на рассмотрении суда в Кыргызской Республики находится дело по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям, производство по которому возбуждено до возбуждения производства по делу в иностранном суде
Если истек срок давности приведения решения иностранного суда к принудительному исполнению и этот срок не восстановлен судом (ГПК Кыргызской Республики)

Компетентный государственный суд может отказать в признании и приведении в исполнение решения международного третейского суда по просьбе стороны, против которой оно направлено, если эта сторона представит компетентному суду, в котором испрашиваются признание и приведение в исполнение, доказательство того, что признание и приведение в исполнение этого решения будет противоречить **публичному порядку Кыргызской Республики**. Это основание содержится в пункте 2 статьи 442 ГПК Кыргызской Республики. Следует обратить внимание, что в Законе «О третейских судах в КР» такое основание отказа в выдаче исполнительного листа не содержится. Кроме того, законодательство Кыргызской Республики не определяет понятие «публичного порядка».

7.4 Повторное разбирательство

Третейский суд, вынесший решение, обязан провести повторное третейское разбирательство, если отказ в выдаче исполнительного листа был принят по следующим основаниям:
если одна из сторон не была должным образом уведомлена о назначении арбитра или третейском разбирательстве;
если состав третейского суда или процедура третейского разбирательства не соответствовали соглашению сторон либо применимым правилам;
если решение третейского суда принято по спору, не предусмотренному соглашением сторон или не подпадающему под его условия, или содержит указания по вопросам, выходящим за пределы соглашения.

Если указания по вопросам, охватываемым третейским соглашением, могут быть отделены от тех, которые не охватываются таким соглашением, то часть решения третейского суда, в которой содержатся

указания по вопросам, охватываемым третейским соглашением, может быть приведена в исполнение и в выдаче исполнительного листа на исполнение этой части не может быть отказано.

8. РАСХОДЫ, СВЯЗАННЫЕ С РАССМОТРЕНИЕМ СПОРА В ТРЕТЕЙСКОМ СУДЕ

Расходы, связанные с рассмотрением спора третейским судом, могут включать:
гонорар арбитрам: гонорары арбитрам постоянно действующего третейского суда могут быть установлены применимыми правилами ² . гонорар арбитрам разового третейского суда определяется соглашением сторон;
расходы постоянно действующего третейского суда;
расходы по проезду и иные расходы, понесенные арбитрами;
иные расходы, связанные с рассмотрением спора.

Третейский суд после его формирования вправе потребовать от каждой стороны внести равные суммы в качестве **аванса на покрытие расходов**. Если требуемый аванс не будет полностью внесен в течение **30 дней** после получения просьбы об этом, третейский суд уведомляет об этом стороны с тем, чтобы одна или другая сторона могла произвести требуемый платеж. Если аванс не будет внесен сторонами в том размере и на тех условиях, которые были определены, третейский суд вправе отказать в проведении третейского разбирательства или приостановить его.

Третейский суд самостоятельно решает все вопросы по **распределению между сторонами расходов**, связанных с рассмотрением спора в третейском суде, если иное не установлено соглашением сторон. О распределении между сторонами расходов, связанных с рассмотрением спора, указывается в решении или определении. Положения о распределении между сторонами расходов, связанных с рассмотрением спора, являются составной частью решения третейского суда и подлежат обязательному исполнению.

Выигравшая сторона вправе взыскать все свои расходы, связанные с рассмотрением спора в третейском суде, с проигравшей стороны в следующих случаях:

- если это установлено соглашением сторон;
- если это установлено решением третейского суда.

² Например, в МТС имеется Положение о гонорарах по делам МТС

ТАБЛИЦА 1:
ОСОБЕННОСТИ РАССМОТРЕНИЯ СПОРОВ ТРЕТЕЙСКИМ
СУДОМ (АРБИТРАЖЕМ)

№	Особенности рассмотрения споров третейским судом (арбитражем)	Норма права
1	Конституционная норма о праве на обжалование судебных решений, предусмотренная пунктом 5 статьи 88 Конституции КР, не может быть распространена на решения третейских судов.	Решение Конституционного суда от 19 февраля 2008 года
2	Решение третейского суда окончательно и обжалованию не подлежит . Доводы о не конституционности и противоречии данной нормы пункту 4 статьи 15, статьям 17, 18 и пункту 5 статьи 88 Конституции Кыргызской Республики несостоятельны .	Ст. 28 Закона «О третейских судах в КР», Решение Конституционного суда от 19 февраля 2008 года
3	Спор может быть передан на разрешение третейского суда и принят им при наличии соглашения сторон о передаче спора данному третейскому суду или в силу закона .	Ст. 5 Закона «О третейских судах в КР»
4	Споры могут передаваться на рассмотрение постоянно действующему третейскому суду или разовому третейскому суду .	Статья 3 Закона «О третейских судах в КР»
5	По соглашению сторон спор, подведомственный суду, в случаях, предусмотренных законодательством КР, до принятия решения в суде первой инстанции (решения по существу спора или заключения сторонами мирового соглашения) может быть передан на рассмотрение третейскому суду .	Ст. 32-1 ГПК КР Ст. 5 Закона «О третейских судах в КР»
6	Суд должен отказать в принятии искового заявления : если имеется заключенное между сторонами соглашение о передаче спора на разрешение третейского суда , за исключением случаев, когда это соглашение недействительно, утратило силу или не может быть исполнено.	Ст. 135 ГПК КР Ст. 36 Закона «О третейских судах в КР».
7	Суд обязан возвратить исковое заявление : если в производстве третейского суда имеется дело по спору между теми же сторонами о том же предмете и по тем же основаниям.	Ст. 136 ГПК КР
	Суд обязан прекратить производство по делу :	Ст. 221 ГПК КР

8	- если имеется решение третейского суда, принятое по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям; - если до принятия судом первой инстанции решения по иску стороны заключили соглашение на передачу спора в третейский суд.	
9	Суд, в который подан иск по вопросу, являющемуся предметом третейского соглашения, должен отказать в принятии искового заявления либо оставить иск без рассмотрения , либо прекратить производство по делу при обнаружении фактов, подтверждающих наличие третейского соглашения, в том числе и при поступлении сообщения об этом от любой из сторон.	Ст. 5 Закона «О третейских судах в КР»
10	Заявления о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейских судов (арбитражей), в том числе иностранных и международных, рассматриваются государственными компетентными судами КР . Такое заявление рассматривается судьей единолично в срок, не превышающий месяца со дня его поступления в суд.	Главы 46, 48 ГПК КР Ст. ст. 440, 441, 422 ГПК КР
11	Судья может истребовать из третейского суда заверенные копии материалов дела, по которому испрашивается исполнительный лист, при чем только те материалы, которые являются основанием для отказа в выдаче исполнительного листа.	Ст. 422 ГПК КР
12	При рассмотрении заявления о выдаче исполнительного листа суд не вправе пересматривать решение третейского суда по существу .	Ст. 422 ГПК КР
13	Суд может отказать в выдаче исполнительного листа только в случаях, предусмотренных статьями 423, 434 и 442 ГПК КР . Указанное определение может быть обжаловано и вышестоящий суд.	Ст. ст. 423, 424, 441, 442 ГПК КР
14	Исполнение определения суда о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда производится в порядке исполнительного производства .	Ст. 401 ГПК КР Ст. 1 Закона КР «Об исполнительном производстве и о статусе судебных исполнителей»

ГЛАВА ____

ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ РЫНКА ЦЕННЫХ БУМАГ

автор: Давлетбаева Мадина Акрамовна
Заместитель Председателя Первомайского районного суда города Бишкек

Нормативная правовая база по регулированию рынка ценных бумаг:

1. Гражданский кодекс Кыргызской Республики от 8 мая 1996 года.
2. Закон Кыргызской Республики «О рынке ценных бумаг» от 21 июля 1998 года.
3. Закон Кыргызской Республики «Об акционерных обществах» от 27 марта 2003 года.
4. Закон Кыргызской Республики «О залоге» от 12 марта 2005 года.
5. Указ Президента Кыргызской Республики «О мерах по дальнейшему развитию организованного рынка ценных бумаг» от 10 мая 1999 года № 121.
6. Постановление Правительства Кыргызской Республики «О дополнительных мерах по урегулированию вопросов, связанных с привлечением денежных средств населения посредством публичного размещения ценных бумаг» от 4 мая 2000 года № 251.
7. Постановление Правительства Кыргызской Республики «Об утверждении Временного положения о выпуске и обращении в Кыргызской Республике муниципальных ценных бумаг» от 8 октября 2002 года № 692.
8. Постановление Правительства Кыргызской Республики «Об утверждении Положения о выпуске, размещении, обращении и погашении государственных казначейских векселей Кыргызской Республики» от 12 декабря 2006 года № 845.
9. Постановление Правительства Кыргызской Республики «Об утверждении Положения о порядке выпуска и выдачи государственных ипотечных сертификатов для предоставления государственных субсидий на строительство, реконструкцию индивидуальных жилых домов лицам, пострадавшим в результате стихийных бедствий, произошедших на территории Кыргызской Республики» от 8 мая 2007 года № 155.
10. Постановление Правительства Кыргызской Республики «О Службе надзора и регулирования финансового рынка Кыргызской Республики» от 24 июля 2007 года № 288.

11. Постановление Правления Национального банка Кыргызской Республики «О требованиях по работе коммерческих банков с долговыми ценными бумагами» от 11 июня 1998 года № 13/10.

12. Постановление Правления Национального банка Кыргызской Республики «О Требованиях к банкам по работе с ценными бумагами» от 27 марта 2004 года № 6/5.

13. Постановление Национальной комиссии по рынку ценных бумаг Кыргызской Республики «Об отзыве и аннулировании лицензий на право ведения профессиональной деятельности по ценным бумагам» от 11 марта 1998 года № 11.

14. Постановление Национальной комиссии по рынку ценных бумаг Кыргызской Республики «Об освидетельствовании специалистов, осуществляющих деятельность по ведению и хранению реестра владельцев (акционеров) ценных бумаг в акционерных обществах, не имеющих независимого специализированного регистратора» от 11 марта 1998 года № 9.

15. Постановление Национальной комиссии по рынку ценных бумаг Кыргызской Республики «Об ограничении на совмещение профессиональных видов деятельности на рынке ценных бумаг» от 29 сентября 1998 года № 36.

16. Постановление Государственной комиссии Кыргызской Республики по ценным бумагам «Об утверждении Положения о нормативных показателях достаточности собственных средств, устанавливаемых для профессиональных участников рынка ценных бумаг» от 2 июля 2001 года № 28.

17. Постановление Государственной комиссии Кыргызской Республики по ценным бумагам «Об утверждении Положения о Едином государственном реестре ценных бумаг в Кыргызской Республике и порядке присвоения Государственного регистрационного номера выпускам ценных бумаг» от 2 июля 2001 года № 30.

18. Постановление Государственной комиссии Кыргызской Республики по ценным бумагам «Об утверждении Положения о доверительном управлении ценными бумагами» от 1 октября 2001 года № 71.

19. Постановление Государственной комиссии Кыргызской Республики по ценным бумагам «Об утверждении Положения о порядке регистрации итогов выпуска эмиссионных ценных бумаг» от 2 октября 2001 года № 76.

20. Постановление Государственной комиссии Кыргызской Республики по ценным бумагам «Об утверждении Инструкции о порядке составления и представления отчетов об итогах выпуска и размещения облигаций, об итогах погашения облигаций и о выплате доходов по облигациям» от 2 октября 2001 года № 77.

21. Постановление Государственной комиссии Кыргызской Республики по ценным бумагам «Об утверждении Положения о требованиях, предъявляемых к деятельности организаторов торговли на рынке ценных бумаг» от 4 октября 2001 года № 79.

22. Постановление Государственной комиссии Кыргызской Республики по ценным бумагам «Об утверждении Положения о выпуске и обращении облигаций в Кыргызской Республике» от 20 декабря 2001 года № 109.

23. Постановление Государственной комиссии Кыргызской Республики по ценным бумагам «Об утверждении Правил совершения сделок с ценными бумагами в Кыргызской Республике» от 7 марта 2002 года № 23.

24. Положение о лицензировании отдельных видов предпринимательской деятельности, утвержденное постановлением Правительства Кыргызской Республики от 31 мая 2001 года № 260.

Содержание

1.	ОСНОВНЫЕ ПОЛОЖЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА КЫРГЫЗСКОЙ РЕСПУБЛИКИ О РЫНКЕ ЦЕННЫХ БУМАГ	5
2.	ПОНЯТИЕ, ПРИЗНАКИ И ФОРМЫ ЦЕННЫХ БУМАГ.	7
2.1	Понятие и признаки ценных бумаг	7
2.2	Формы ценных бумаг	8
3.	ВИДЫ ЦЕННЫХ БУМАГ	9
3.1	Классификация по способу обозначения управомоченного лица	10
3.2	Классификация на эмиссионные и неэмиссионные ценные бумаги	11
3.3	Другие документы	20
4.	ЭМИССИЯ ЦЕННЫХ БУМАГ	22
4.1	Регистрация выпуска эмиссионных ценных бумаг	23
4.2	Проспект эмиссии	23
4.3	Отказ в регистрации ценных бумаг	24
4.4	Условия размещения выпущенных ценных бумаг	25
4.5	Отчет об итогах выпуска ценных бумаг	26
4.6	Недобросовестная эмиссии	26
5.	ПРОФЕССИОНАЛЬНЫЕ УЧАСТНИКИ РЫНКА ЦЕННЫХ БУМАГ	30
5.1	Брокерская и дилерская деятельность	30
5.2	Деятельность по доверительному управлению ценными бумагами	33
5.3	Клиринговая деятельность	35
5.4	Депозитарная деятельность	35
5.5	Деятельность инвестиционных фондов	37
5.6	Инвестиционные консультанты	40
5.7	Деятельность по ведению реестра владельцев ценных бумаг.	41
5.8	Деятельность по организации торговли на рынке ценных бумаг	44
5.9	Ограничения на совмещение профессиональных видов деятельности на рынке ценных бумаг	45
ТАБЛИЦА 1: ОСОБЕННОСТИ РАССМОТРЕНИЯ ИСКОВ, СВЯЗАННЫХ С ЦЕННЫМИ БУМАГАМИ		46

1. ОСНОВНЫЕ ПОЛОЖЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА КЫРГЫЗСКОЙ РЕСПУБЛИКИ О РЫНКЕ ЦЕННЫХ БУМАГ

Закон Кыргызской Республики «О рынке ценных бумаг» (далее Закон «О рынке ценных бумаг») от 21 июля 1998 года, с изменениями и дополнениями от 27 января 2006 года, является одним из первых законодательных актов, принятых в нашей республике с момента обретения ею независимости и провозглашения курса на введение и развитие рыночной экономики.

Названным Законом регулируются отношения, возникающие при эмиссии и обращении эмиссионных ценных бумаг независимо от типа эмитента, осуществлении деятельности участников рынка ценных бумаг, а также отношения, возникающие в процессе государственного регулирования рынка ценных бумаг.

Объектами рынка ценных бумаг Кыргызской Республики являются:
Эмиссионные ценные бумаги и другие документы, которые законом или в установленном им порядке отнесены к числу таких ценных бумаг;
Производные ценные бумаги;
Ценные бумаги иностранных эмитентов, обращение которых на территории Кыргызской Республики допущено Службой надзора и регулирования финансового рынка Кыргызской Республики в порядке, установленном законодательством Кыргызской Республики.

В то же время, этим Законом **не регулируется** выпуск ценных бумаг **внутренних государственных и местных займов**, иных бумаг, выпускаемых или гарантированных Правительством Кыргызской Республики, Национальным банком Кыргызской Республики, местными органами государственной власти; **банковских сертификатов**, за исключением сертификатов, отвечающих требованиям эмиссионных ценных бумаг; **векселей**; любых документально оформленных **платежных обязательств, возникающих в ходе обычной коммерческой деятельности**, со сроком исполнения **в пределах одного года**; **чеков**. Регулирование выпуска этих ценных бумаг осуществляется соответствующим законодательством Кыргызской Республики.

Законодательных актов, касающихся вышеперечисленных видов ценных бумаг, **до настоящего времени не принято**. Поэтому единственным законом в этой сфере является Гражданский кодекс Кыргызской Республики (далее

ГК Кыргызской Республики). Имеются и различные подзаконные акты, регулирующие тот или иной вид ценных бумаг.

Вообще, рынок ценных бумаг является сферой, где действует огромное количество нормативных правовых актов, регулирующих отдельные вопросы в этой области. Это можно объяснить спецификой данного вида деятельности, существованием большого количества лицензированных участников рынка, а также необходимостью тщательного и постоянного контроля над законностью такой деятельности.

При внимательном рассмотрении Закона «О рынке ценных бумаг» обращает на себя внимание и то обстоятельство, что данный Закон требует доработки и внесения в него редакционных изменений, отвечающих нынешней обстановке в рассматриваемой сфере.

Так, государственным органом по регулированию рынка ценных бумаг в Законе названа Национальная комиссия Кыргызской Республики по рынку ценных бумаг при Президенте Кыргызской Республики. Этот орган после принятия Закона Указом Президента Кыргызской Республики от 28 декабря 2000 года был преобразован в Государственную комиссию при Правительстве Кыргызской Республики по рынку ценных бумаг. Затем на его базе Указом Президента Кыргызской Республики от 30 сентября 2005 года № 419 было создано Государственное агентство по финансовому надзору и отчетности при Правительстве Кыргызской Республики, преобразованное затем в Службу надзора и регулирования финансового рынка Кыргызской Республики (Указ Президента Кыргызской Республики от 16 марта 2007 года № 96). Тем не менее, эти изменения остались «незамеченными» в тексте Закона «О рынке ценных бумаг».

Необходимо также отметить, что судебной практики применения законодательства о рынке ценных бумаг фактически не существует. Судами рассматриваются отдельные дела, связанные, в основном с обжалованием решений и действий руководства акционерных обществ или органа по регулированию рынка ценных бумаг. Практики применения законодательства о векселях, чеках, банковских ценных бумаг пока нет. Возможно, это связано с недостаточно широким распространением этих видов ценных бумаг.

2. ПОНЯТИЕ, ПРИЗНАКИ И ФОРМЫ ЦЕННЫХ БУМАГ

2.1 Понятие и признаки ценных бумаг

Ценной бумагой является документ или иной установленный законом способ фиксации прав, удостоверяющий, с соблюдением установленной формы и обязательных реквизитов, имущественные права.

Также ГК Кыргызской Республики определяет ценные бумаги как один из объектов гражданских прав, которые могут свободно отчуждаться или переходить от одного лица к другому в порядке **универсального правопреемства** либо иным способом (статья 22, пункт 1 статьи 23 ГК Кыргызской Республики).

Соответственно, бумага признается ценной не в силу каких-то ее особых свойств (например, водяных знаков на бумаге, на которой она напечатана), а потому, что она **подтверждает права ее владельца на определенные материальные или нематериальные блага** - вещи, деньги, действия третьих лиц, другие ценные бумаги. При этом осуществление этих прав возможно, как правило, лишь при предъявлении ценной бумаги.

Выполнение ценными бумагами таких функций возможно благодаря тому, что они обладают **рядом свойств**, отличающих их от иных юридических документов, которыми также подтверждаются различные субъективные гражданские права (например, долговых расписок, завещаний, страховых полисов и так далее).

Что касается реквизитов ценных бумаг, то они устанавливаются законодательством применительно к каждому **конкретному виду** допускаемых к выпуску ценных бумаг. Ниже будут рассмотрены реквизиты каждого из видов ценных бумаг в отдельности. Отсутствие в ценной бумаге какого-либо из реквизитов или ее несоответствие установленной для нее форме влечет ничтожность ценной бумаги.

Далее, во всякой ценной бумаге должна быть точно определена та юридическая возможность, на осуществление которой имеет право законный владелец ценной бумаги. Это может быть право на получение конкретной денежной суммы, дохода в виде дивидендов или процентов, определенного имущества.

Важнейшей особенностью ценных бумаг является **возможность их передачи другим лицам**. В зависимости от вида ценной бумаги способы их передачи могут быть различными - от самого простого к наиболее усложненному способу. С передачей ценной бумаги новому владельцу переходят в совокупности **все удостоверяемые в ней права**. Иногда для осуществления и передачи прав, удостоверенных ценных бумаг, достаточно доказательств их закрепления в специальном реестре (обычном или компьютеризированном).

Ценным бумагам свойственен признак **публичной достоверности**. Его суть заключается в том, что законом определенно ограничен круг тех оснований, опираясь на которые должник вправе отказаться от исполнения лежащей на нем обязанности. В частности, оформленная по всем правилам ценная бумага не может быть оспорена должником со ссылкой на отсутствие основания возникновения обязательства либо на его недействительность. Допускаются лишь возражения по формальным основаниям, в частности, ссылка на пропуск срока представления ценной бумаги к исполнению либо оспаривание ценной бумаги со ссылкой на ее подделку или подлог. Владелец ценной бумаги, обнаруживший подлог или подделку ценной бумаги, вправе предъявить к лицу, передавшему ему бумагу, требование о надлежащем исполнении обязательства, удостоверено ценной бумагой, и о возмещении убытков.

Наконец, характерным признаком ценной бумаги является то, что осуществление воплощенного в ней субъективного гражданского права возможно лишь **при предъявлении** ценной бумаги. Утрата ценной бумаги влечет за собой, как правило, невозможность реализации закрепленного ею права. Вместе с тем лицо, утратившее ценную бумагу на предъявителя или ордерную ценную бумагу, вправе обратиться в суд с заявлением о признании утраченной ценной бумаги недействительной и о восстановлении прав по ней.

2.2 Формы ценных бумаг

Формы ценных бумаг:
Именные документарные ценные бумаги - владелец таких бумаг определяется на основании предъявления самой ценной бумаги или сертификата ценных бумаг.
Именные бездокументарные ценные бумаги - установление владельца возможно лишь на основании записи в реестре владельцев ценных бумаг. В

этом случае фиксация прав по такой ценной бумаге осуществляется лицом, имеющим специальную лицензию, в том числе с помощью средств электронно-вычислительной техники.

Ценные бумаги документарной формы на предъявителя.

Форма ценных бумаг должна однозначно определяться эмитентом при их выпуске в его учредительных документах и/или решении о выпуске ценных бумаг и проспекте эмиссии ценных бумаг (указывается: документарные, бездокументарные ценные бумаги и так далее).

Известно, что одному владельцу может принадлежать 10, 100, 1000 или даже больше акций или других ценных бумаг. В этом случае при выпуске ценных бумаг в документарной форме их владельцам может выдаваться один **сертификат** на все приобретаемые ими ценные бумаги, содержащий указание на их общее количество, категорию и номинальную стоимость.

Однако владелец или номинальный держатель именных ценных бумаг, выпущенных в документарной форме, может отказаться от получения сертификата. Факт выдачи или отказа от получения сертификата **должен быть отражен в системе ведения реестра.**

Эмитент при принятии решения о выпуске ценных бумаг в документарной форме может определить, что сертификаты выпускаемых им ценных бумаг могут выдаваться на руки владельцам (без обязательного централизованного хранения) либо подлежат обязательному хранению в депозитариях и не могут выдаваться на руки всем владельцам (с обязательным централизованным хранением).

3. ВИДЫ ЦЕННЫХ БУМАГ

Ценные бумаги подразделяются на отдельные виды по различным классификационным основаниям.

Статьей 38 ГК Кыргызской Республики определен следующий **перечень видов ценных бумаг - акция; облигация; вексель; чек; банковский сертификат; банковская сберегательная книжка на предъявителя; коносамент; другие документы**, которые законом или в установленном им порядке отнесены к числу ценных бумаг.

Тем самым закон не указывает исчерпывающего перечня видов ценных бумаг.

При этом следует отметить, что Закон «О рынке ценных бумаг» раскрывает понятие и особенности лишь двух видов ценных бумаг (акции и облигации), остальные виды ценных бумаг регулируются ГК Кыргызской Республики и другими нормативными правовыми актами, которые будут указаны далее.

3.1 Классификация по способу обозначения управомоченного лица

Наиболее важным делением ценных бумаг является то, которое основано на **способе обозначения управомоченного лица** и в соответствии с которым различаются **предъявительские, именные и ордерные ценные бумаги**.

Предъявительской является такая ценная бумага, в которой **не указывается конкретное лицо**, которому следует произвести исполнение. Лицом, управомоченным на осуществление выраженного в такой ценной бумаге права, является **любой держатель ценной бумаги**, который лишь должен ее предъявить.

Указанный вид ценных бумаг обладает повышенной оборотоспособностью, так как для передачи другому лицу прав, удостоверяемых ценной бумагой, достаточно простого вручения ее этому лицу и не требуется выполнения каких-либо формальностей. Примерами такого рода ценных бумаг являются **банковские сберегательные книжки на предъявителя**.

Именной ценной бумагой признается документ, выписанный на имя **конкретного лица**, который только и может осуществить выраженное в нем право.

Такие ценные бумаги обычно могут переходить к другим лицам, но это связано с выполнением целого ряда формальностей и специально усложненных процедур, что делает этот вид ценных бумаг малооборотоспособным. Если же права, удостоверенные именной ценной бумагой, все же передаются другим лицам, это происходит в порядке, установленном для уступки требований. В качестве именной ценной бумаги могут фигурировать **акции, чеки, сберегательные сертификаты**.

Ордерная ценная бумага, так же, как и именная, выписывается на **определенное лицо**, которое, однако, может осуществить соответствующее

право не только самостоятельно, но и назначить своим распоряжением (ордером, приказом) другое уполномоченное лицо .

Иными словами, владельцу ордерной ценной бумаги предоставляется не обремененная особыми формальностями возможность передачи прав по ценной бумаге другим лицам. Это осуществляется путем совершения на этой ценной бумаге передаточной надписи (**индоссамента**), который может быть **бланковым** (без указания лица, которому должно быть произведено исполнение) или **ордерным** (с указанием лица, которому или по приказу которого должно быть произведено исполнение). Количество индоссаментов при этом обычно не ограничивается, то есть каждый новый владелец ценной бумаги может передать ее дальше, в связи с чем оборотоспособность ордерных ценных бумаг является весьма высокой. Надлежащим держателем ордерной ценной бумаги будет то лицо, имя которого стоит последним в ряду индоссаментов (а при бланковом индоссаменте - любой держатель бумаги). Типичный пример ордерной ценной бумаги - **переводной вексель**.

3.2 Классификация на эмиссионные и неэмиссионные ценные бумаги

С учетом того, на каких началах производится выпуск ценных бумаг, выделяются **эмиссионные и неэмиссионные ценные бумаги**.

3.2.1 Эмиссионные ценные бумаги

Эмиссионная ценная бумага характеризуется следующими признаками:
закрепляет совокупность имущественных и неимущественных прав, подлежащих удостоверению, уступке и безусловному осуществлению с соблюдением формы и порядка, установленных законом;
размещается выпусками;
имеет равный объем и сроки осуществления прав внутри одного выпуска, вне зависимости от времени приобретения ценной бумаги.

К эмиссионным ценным бумагам относятся **акции, облигации, сберегательные сертификаты**.

А. Акция

Акция - это эмиссионная ценная бумага, удостоверяющая право ее держателя (акционера) на получение части прибыли акционерного

общества в виде дивидендов, на участие в управлении делами акционерного общества и на часть имущества, оставшегося после его ликвидации.

Акция - самый распространенный вид ценных бумаг. Акции могут быть **только именными**, свободно обращающимися (акции открытых акционерных обществ) либо с ограниченным кругом обращения (акции закрытых акционерных обществ). Все акции в соответствии Законом Кыргызской Республики «Об акционерных обществах» выпускаются в **бездокументарной форме**.

Акции могут быть **простые и привилегированные**. Акции должны быть одной номинальной стоимости независимо от количества эмиссий.

Все выпускаемые акционерными обществами акции обеспечиваются имуществом акционерных обществ.

Законодательство четко оговаривает реквизиты ценных бумаг, предусматривая, что отсутствие обязательных реквизитов ценных бумаг или несоответствие ценной бумаги установленной для нее форме влечет ее ничтожность.

Реквизиты акций:

наименование ценной бумаги - «акция»; категория акции; фирменное наименование эмитента; фирменное наименование или имя покупателя акции; место, дата выпуска, номер государственной регистрации, серия и порядковый номер акции; образец подписи (факсимиле) уполномоченных лиц эмитента и права по акциям; номинальная стоимость; размер уставного капитала акционерного общества на день выпуска акций; количество выпущенных акций по видам; сроки выплаты дивидендов; основные права акционера.

Б. Облигация

Облигация - это эмиссионная ценная бумага, удостоверяющая право ее держателя на получение от эмитента облигации, в предусмотренный в ней срок ее номинальной стоимости или иного имущественного эквивалента. Облигация предоставляет ее держателю также право на получение фиксированного в ней процента от номинальной стоимости облигации либо

иногое имущественного эквивалента.

Облигация по сути дела удостоверяет отношения займа, где ее владелец - кредитор, а эмитент - должник. В роли эмитента могут выступать либо государство, либо частные лица, как правило, акционерные общества. Однако в любом случае **эмитентом облигаций могут быть исключительно юридические лица.**

Целью выпуска облигаций является прежде всего привлечение дополнительных средств. Так, государство обычно выпускает облигации в условиях дефицита государственного бюджета, преследуя при этом цель сдерживания инфляции. Пример этого - выпуск облигаций в послевоенное время, когда государство преследовало цель на полученные от распространения облигаций средства восстановить народное хозяйство.

Выпуск же облигаций коммерческими структурами позволяет им привлечь дополнительные средства и сформировать заемный капитал. Облигации могут быть **только именными**, свободно обращающимися либо с ограниченным кругом обращения.

Облигации выпускаются сериями, состоящими из однородных ценных бумаг с равной номинальной стоимостью и одинаковыми условиями выпуска и погашения. При этом **номинальная стоимость облигации не ограничивается.**

Пример:

В соответствии с постановлением Правительства Кыргызской Республики от 8 октября 1993 года № 475 в Кыргызской Республике был выпущен Государственный 15-процентный внутренний выигрышный заем 1993 года сроком на 20 лет с 1 ноября 1993 года по 1 ноября 2013 года для размещения на добровольных началах среди населения республики. Срок погашения этих ценных бумаг до настоящего времени не истек. Указанным постановлением Правительства было предусмотрено, что эти облигации выпускаются достоинством в 5 и 10 сомов, а весь доход по ним выплачивается в виде выигрышей в размере от 20 до 5000 сомов, розыгрыш которых проводится в 80 тиражей, по 4 тиража ежегодно.

Еще один пример размещения облигаций - это государственные казначейские обязательства Министерства финансов Кыргызской Республики (ГКО), выпускаемые на основании Положения о порядке выпуска, размещения, обращения и погашения казначейских обязательства Министерства финансов Кыргызской Республики, утвержденного постановлением Правительства Кыргызской Республики от 16 августа 2000 года № 498. Хотя данное Положение и не относит ГКО к определенному виду ценных бумаг, из его содержания следует, что ГКО - это яркий пример облигаций, выпускаемых государством. Так, в силу пункта 9 названного Положения, ГКО выпускаются в целях урегулирования и реструктуризации долга Правительства Кыргызской Республики при возникновении необходимости реоформления и отсрочки долга. Выпуск ГКО осуществляется сериями в соответствии с приказами Министерства финансов Кыргызской Республики, в которых должны быть оговорены дата и условия выпуска, обращения и погашения каждой серии казначейских обязательств.

Также являются облигациями муниципальные ценные бумаги, выпускаемые местными органами власти. Их выпуск предусмотрен Временным положением о выпуске и обращении муниципальных ценных бумаг, утвержденным постановлением Правительства Кыргызской Республики от 8 октября 2002 года № 692.

Реквизиты облигации:
наименование ценной бумаги - «облигация»; фирменное наименование эмитента; фирменное наименование или имя покупателя; номинальная стоимость; размер процентов, если это предусмотрено; порядок, сроки погашения и выплаты процентов; место и дата выпуска, а также номер государственной регистрации; серия и порядковый номер облигации; образцы подписей (факсимиле) уполномоченных лиц эмитента.

3.2.2 Неэмиссионные ценные бумаги

Неэмиссионные ценные бумаги выпускаются в «штучном» порядке и закрепляют за их обладателями индивидуальный объем прав. Ими являются **чеки, векселя, коносаменты, складские свидетельства.**

А. Чек

Чек - это ценная бумага, содержащая ничем не обусловленное письменное
--

распоряжение чекодателя банку уплатить держателю чека указанную в ней сумму. Фактически, чек представляет собой поручение владельца средств банку оплатить определенную сумму предъявителю чека.
--

Обязательной предпосылкой этого вида ценных бумаг является **соглашение между чекодателем и плательщиком**, по которому последний обязуется оплачивать чеки чекодателя.

В этих отношениях четко прослеживается наличие трех сторон:
--

чекодателя - им является лицо (юридическое или физическое), имеющее денежные средства в банке, которыми оно вправе распоряжаться путем выставления чеков;
--

чекодержателя - лица (юридического или физического), в пользу которого выдан чек;
--

плательщика - банка, в котором находятся денежные средства чекодателя.

При этом право держателя чека требовать по нему оплаты не может быть реализовано без предъявления этой ценной бумаги.

В настоящее время действуют явно устаревшие Правила расчетов чеками на территории Республики Кыргызстан, утвержденные постановлением Правительства Республики Кыргызстан от 4 ноября 1992 года № 543. Однако другого нормативного документа, регулирующего вопросы обращения чеков, на сегодня не имеется. Возможно, поэтому чеки участниками делового оборота сейчас фактически не используются.

Реквизиты чека также предусмотрены только этими Правилами (пункт 19):
--

на лицевой стороне чека: ФИО владельца чековой книжки; сумма чека цифрами и прописью; место и дата выписки чека; наименование чекодержателя, в адрес которого выписан чек; подпись владельца; остаток суммы до совершения операции, сумма чека и новый остаток по книжке;
--

на оборотной стороне чека: серия и номер предъявленного паспорта, дата и место его выдачи.

В соответствии с частью второй статьи 45 ГК Кыргызской Республики чек должен быть предъявлен к оплате в течение срока, установленного законодательством. Этот срок установлен лишь вышеуказанными Правилами и составляет **10 дней со дня выдачи чека**, не считая дня выписки.

Б. Вексель

Вексель - это ценная бумага, удостоверяющая **ничем не обусловленное обязательство** выплатить по наступлении предусмотренного векселем срока определенную сумму владельцу векселя.

Вексель может быть простым и переводным.

Простой вексель - это письменный документ, содержащий простое и ничем не обусловленное обязательство **векселедателя (должника)** уплатить определенную сумму денег в определенный срок и в определенном месте векселедержателю или его представителю.

Переводной вексель - это письменный документ, содержащий безусловный приказ векселедателя плательщику уплатить определенную сумму денег в определенный срок и в определенном месте получателю или его представителю, то есть в таком векселе в качестве плательщика фигурирует не сам векселедатель, а другое лицо. Держатель такого векселя в любой момент может передать свои права, вытекающие из векселя, иному лицу путем совершения **индоссамента**.

Вексель является удобным средством платежа и кредитования. И хотя в сознании большинства населения вексель - документ из прошлого, из обихода героев Ф.М. Достоевского, в практике нашего развивающегося бизнеса он применяется достаточно широко.

Вообще, на территории бывшего СССР вексель был введен в действие постановлением ЦИК И СНК СССР от 7 августа 1937 года «О введении в действие Положения о переводном и простом векселе». В Кыргызской Республике отдельного законодательного акта, регулирующего обращение векселей, до настоящего времени не принято. Вместе с тем Кыргызская Республика Законом от 15 января 2003 года № 7 присоединилась к Конвенции о Единообразном Законе о переводном и простом векселе, которая в силу такого присоединения и в соответствии с пунктом 3 статьи 12 Конституции Кыргызской Республики является составной частью нашего законодательства. Данная конвенция содержит нормы, регламентирующие порядок выпуска, обращения и предъявления к оплате этого вида ценных бумаг.

Этой же Конвенцией статьями 1 и 75 определены обязательные **реквизиты векселя**.

Реквизиты простого векселя:
наименование «вексель», включенное в самый текст и выраженное на том же языке, на котором этот документ составлен; простое и ничем не обусловленное обещание уплатить определенную сумму; указание срока платежа; указание места, в котором должен быть совершен платеж; наименование того, кому или по приказу кого платеж должен быть совершен; указание даты и места составления векселя; подпись того, кто выдает документ (векселедателя).

Реквизиты переводного векселя:
наименование «вексель», включенное в самый текст и выраженное на том же языке, на котором этот документ составлен; простое и ничем не обусловленное предложение уплатить определенную сумму; наименование того, кто должен платить; указание срока платежа; указание места, в котором должен быть совершен платеж; наименование того, кому или по приказу кого платеж должен быть совершен; указание даты и места составления векселя.

Пример:

Постановлением Правительства Кыргызской Республики от 1 ноября 1999 года № 597 было утверждено Положение о порядке выпуска, обращения и погашения простых векселей Акционерного общества «Кыргызэнерго», которым этому обществу был разрешен выпуск простых, дисконтных, именных векселей. Данные векселя принимаются для погашения исключительно только в счет платы текущих платежей, просроченной задолженности, штрафов и пени за поставленные АО «Кыргызэнерго» энергетические ресурсы и услуги. Векселедержателем может быть любое юридическое или физическое лицо - покупатель векселя. Выкуп этих векселей производится путем перечисления покупателем (векселедержателем) денежных сумм на специальный накопительный счет Социального фонда Кыргызской Республики. За счет этих отчислений производится списание сумм задолженности АО «Кыргызэнерго» по платежам в Социальный фонд. В свою очередь, держатель такого векселя вправе рассчитывать на зачет стоимости векселя в счет его платежей за электроэнергию и другие

ресурсы, а также на получение установленного дисконтного процента, начисляемого на вексельную сумму.

Еще один пример векселя: государственные казначейские векселя Кыргызской Республики (ГКВ). Их обращение на территории республики регламентируется Положением о порядке, размещении, обращении и погашении государственных казначейских векселей Кыргызской Республики, утвержденным постановлением Правительства Кыргызской Республики от 12 декабря 2006 года № 845. ГКВ выпускаются Министерством финансов Кыргызской Республики с целью финансирования текущего дефицита республиканского бюджета. Их номинальная стоимость – 100 сомов за один вексель.

Пример:

В простой вексель, выпущенный АО «МИГ», было включено указание о наступлении срока платежа по истечении 20 дней с момента поступления денежных средств на расчетный счет векселедателя. Этот вексель был оспорен векселедержателем ОсОО «Контракт» по признаку нарушения формы векселя, а именно, указания на срок платежа.

Решением суда указанный вексель был признан недействительным, поскольку в соответствии со статьями 33 и 77 Единообразного Закона о переводном и простом векселе простой и переводный векселя могут быть выданы сроком: по предъявлении; во столько-то времени от предъявления; во столько-то времени от составления; на определенный день. Векселя, содержащие либо иное назначение срока, либо последовательные сроки платежа, недействительны. Таким образом, включение в вексель указания, связывающего обязанность оплаты с наступлением события, относительно которого не известно, наступит ли оно, свидетельствует об условном характере обязательства. А это противоречит требованиям статьи 46 ГК Кыргызской Республики, в силу которой векселем является ничем не обусловленное обязательство векселедателя. Следовательно, такой документ не может быть признан имеющим силу векселя ввиду дефекта формы.

В. Коносамент

Коносаментом признается товарораспорядительный документ, удостоверяющий право его держателя распоряжаться указанным в коносаменте грузом и получить груз после завершения перевозки, то есть

фактически - это документ, свидетельствующий о заключении договора перевозки.

Основная сфера применения этого вида ценных бумаг - морские перевозки грузов. Поэтому в Кыргызской Республике коносамент не применяется.

Порядок выпуска и обращения коносаментов определяется Конвенцией ООН о морской перевозке грузов от 31 марта 1978 года, к которой Кыргызская Республика по вполне понятным причинам не присоединилась.

Г. Банковский сертификат и банковская сберегательная книжка на предъявителя

Эти два вида ценных бумаг связаны с заключением **договора банковского вклада**.

По договору банковского вклада банк или иное кредитное учреждение, принявшее поступившую от вкладчика или для него денежную сумму (вклад), обязуется выплатить вкладчику эту сумму и проценты на нее (иной доход) на условиях и в порядке, предусмотренных договором (статья 749 ГК Кыргызской Республики).

Законом предусмотрены две формы реализации такого договора.

Первая форма предполагает открытие специального (депозитного) счета, на котором отражается движение средств вкладчика, и тогда состояние вклада отражается в сберегательной книжке.

Вторая форма предусматривает, что счет может не открываться, но вкладчик получает ценную бумагу (сертификат), оформляющую договор. Предъявление такой ценной бумаги и определяет ее владельца в качестве вкладчика данного банка.

Таким образом, и банковский сертификат, и сберегательная книжка на предъявителя удостоверяют права их владельца, возникающие из договора банковского вклада, в том числе заключение договора банковского вклада с гражданином и внесение денежных средств на его счет по вкладу.

По вкладу на предъявителя вкладчиком считается каждый, кто предъявит выписанный на предъявителя документ (книжку), независимо от того, внес

ли вклад сам вкладчик или третье лицо. Именная сберегательная книжка ценной бумагой не является.

Вкладчик имеет право распоряжаться своим вкладом. Распоряжение вкладом может заключаться в требовании выдать вклад частично или полностью наличными деньгами, перечислить определенную денежную сумму на другой счет, выплатить доход по вкладу в виде процентов.

Поскольку не доказано иное, данные о вкладе, указанные в сберегательной книжке, являются основанием для расчетов по вкладу. Это правило именуется **презумпцией правильности данных сберегательной книжки**: при расхождении данных банка и данных сберегательной книжки правильными признаются данные, указанные в сберегательной книжке.

Банковские сертификаты могут быть предъявительскими либо именными. Однако сертификаты в любом случае **должны быть срочными**.

Сертификаты не могут служить расчетным платежным средством за проданные товары или оказанные услуги.

3.3 Другие документы

В силу статьи 38 ГК Кыргызской Республики ценными бумагами могут признаваться и другие документы, если законом или в установленном им порядке такие документы могут быть отнесены к ценным бумагам.

Примерами таких документов являются жилищные сертификаты и складские свидетельства.

А. Жилищный сертификат

Жилищный сертификат - это ценная бумага, удостоверяющая право его собственника на приобретение определенной общей площади жилья при соблюдении условий, определяемых в проспекте эмиссии (статья 47 Закона «О залоге»).

Жилищный сертификат удостоверяет внесение владельцем (юридическим или физическим лицом) **средств на строительство определенной общей площади жилья**, размер которой не меняется в течение установленного срока действия жилищного сертификата. Собственник жилищных

сертификатов имеет право на приобретение жилого помещения (дома, квартиры) в том случае, если ему принадлежит определенное количество сертификатов данной серии, установленное в проспекте эмиссии.

При этом в качестве эмитента жилищных сертификатов может выступать лишь юридическое лицо, зарегистрированное на территории Кыргызской Республики и имеющее на правах собственности или иных законных основаниях отведенный (приобретенный) в установленном порядке земельный участок под строительство (реконструкцию) жилья, являющегося объектом привлечения средств, а также юридическое лицо, которому в установленном порядке переданы все вышеуказанные права, осуществляющее выпуск жилищных сертификатов и несущее обязательство по ним перед их владельцами.

Своеобразной разновидностью жилищного сертификата является **государственный ипотечный сертификат (ГИС)** - государственная именная ценная бумага, свидетельствующая и гарантирующая право на получение государственной субсидии на строительство, реконструкцию индивидуальный жилых домов лиц, **пострадавших в результате стихийных бедствий, произошедших на территории Кыргызской Республики.**

Положение о порядке выпуска и выдачи государственных ипотечных сертификатов для предоставления государственных субсидий на строительство, реконструкцию индивидуальных жилых домов лицам, пострадавшим в результате стихийных бедствий, произошедших на территории Кыргызской Республики, было утверждено постановлением Правительства Кыргызской Республики от 8 мая 2007 года № 155. Необходимость введения этого вида ценных бумаг была обусловлена произошедшими в 2006-2007 годах землетрясениями на территории Нарынской, Иссык-Кульской и Баткенской областей.

ГИС выдаются Министерством финансов Кыргызской Республики лицам, пострадавшим от стихийных бедствий, по спискам территориальных комиссий по чрезвычайным ситуациям. Погашение ГИС осуществляется путем предоставления одного из видов государственных субсидий: финансирование строительства жилых домов; софинансирование строительства жилых домов за счет выдачи ипотечной ссуды; участие в погашении процентов ипотечного кредита; выдача единовременной безвозмездной помощи.

Б. Складское свидетельство

Складское свидетельство - это ценная бумага, удостоверяющая право владельца на совершение операций с товаром, находящимся на складе ответственного хранителя (статьи 906-911 ГК Кыргызской Республики).

Различают двойное складское и простое складское свидетельство.

Двойное складское свидетельство состоит из двух частей - складского свидетельства и залогового свидетельства (варианта), которые могут быть отделены одно от другого. Держатель складского и залогового свидетельств имеет право распоряжения хранящимся на складе товаром в полном объеме. Держатель складского свидетельства, отделенного от залогового свидетельства, вправе распоряжаться товаром, **но не может взять его со склада до погашения кредита**, выданного по залоговому свидетельству. Держатель залогового свидетельства, иной, чем держатель складского свидетельства, имеет право залога на товар в размере выданного по залоговому свидетельству кредита и процентов по нему. При залоге товара об этом делается отметка на складском свидетельстве.

Простое складское свидетельство выдается на предъявителя.

4. ЭМИССИЯ ЦЕННЫХ БУМАГ

Эмиссия ценных бумаг - это установленная Законом «О рынке ценных бумаг» последовательность действий эмитента по размещению ценных бумаг.

При этом под **эмитентом** понимается юридическое лицо, несущее от своего имени обязательства перед владельцами ценных бумаг по осуществлению прав, закрепленных этими ценными бумагами.

Процедура эмиссии ценных бумаг включает следующие этапы:

принятие эмитентом решения о выпуске ценных бумаг;

регистрацию выпуска ценных бумаг;

для документарной формы выпуска - изготовление ценных бумаг и/или сертификатов ценных бумаг;

размещение ценных бумаг;

регистрацию отчета об итогах выпуска ценных бумаг.
--

В случае размещения ценных бумаг среди владельцев, **число которых превышает 50, и когда общий объем эмиссии превышает 500 размеров расчетного показателя**, установленного законодательством Кыргызской Республики (на сегодня - 50000 сомов), производится также **регистрация проспекта эмиссии**. Соответственно в этих случаях процедура эмиссии дополняется следующими этапами:

подготовкой проспекта эмиссии ценных бумаг;
регистрацией проспекта эмиссии ценных бумаг;
раскрытием всей информации, содержащейся в проспекте эмиссии.

4.1 Регистрация выпуска эмиссионных ценных бумаг

Для регистрации выпуска эмиссионных ценных бумаг эмитент обязан представить в регистрирующий орган, Службу надзора и регулирования финансового рынка Кыргызской Республики (Госфиннадзор), следующие документы:

- заявление;
- решение о выпуске ценных бумаг;
- проспект эмиссии (если регистрация выпуска ценных бумаг сопровождается регистрацией проспекта эмиссии);
- копии учредительных документов (при эмиссии акций для создания акционерного общества);
- документы, подтверждающие разрешение уполномоченного органа исполнительной власти на осуществление выпуска ценных бумаг.

Примером ценных бумаг, требующих регистрации, являются муниципальные ценные бумаги, которые должны быть зарегистрированы в Министерстве финансов Кыргызской Республики.

Регистрирующий орган обязан зарегистрировать выпуск ценных бумаг или принять мотивированное решение об отказе в регистрации не позднее чем через **30 дней** с даты получения вышеперечисленных документов.

4.2 Проспект эмиссии

Проспект эмиссии должен содержать:

Данные об эмитенте (наименование; адрес; свидетельство о государственной регистрации; информация о лицах, владеющих не менее чем 5 процентами уставного капитала, информация об органах управления, юридических лицах, где эмитент обладает более чем 5 процентами уставного капитала, филиалах и представительствах эмитента).
Данные о финансовом положении эмитента (бухгалтерские балансы, подтвержденные заключением аудиторской проверки; информация о независимом аудиторе; отчет о формировании и об использовании средств резервного фонда; сведения об использовании прибыли; сведения о направлении средств на капитальные вложения; размер просроченной задолженности кредиторам и по платежам в бюджет; данные об уставном капитале эмитента; отчет о предыдущих выпусках ценных бумаг; сведения об административных и экономических санкциях). Эти сведения не указываются в проспекте эмиссии при создании акционерного общества, за исключением случаев преобразования в него юридических лиц иной организационно-правовой формы;
Сведения о предстоящем выпуске ценных бумаг (о форме, виде, объеме, количестве ценных бумаг; об эмиссии ценных бумаг; о сроках размещения ценных бумаг; о ценах и порядке оплаты; информация об участниках рынка ценных бумаг или об их объединениях, которые предполагается привлечь к участию в размещении выпуска ценных бумаг; о получении доходов по эмиссионным ценным бумагам; об органе, осуществившем регистрацию выпуска; о направлении использования средств, мобилизуемых путем выпуска ценных бумаг; о факторах риска по группам: экологические, социальные, технические, экономические).

Очевидно, что для регистрации проспекта эмиссии требуется проведение большой работы по сбору документов. В данном случае такие «бюрократические излишества» правомерны и оправданы, так как речь идет о выпуске документов, направленных на создание имущественных и неимущественных прав их владельцев, которые должны быть **максимально защищены**.

4.3 Отказ в регистрации ценных бумаг

Основаниями отказа в регистрации являются:
нарушение эмитентом требований законодательства Кыргызской Республики о ценных бумагах - наличие в представленных документах сведений, позволяющих сделать вывод о противоречии условий эмиссии и

обращения ценных бумаг законодательству или несоответствии условий выпуска ценных бумаг законодательству о ценных бумагах;
несоответствие и/или неполнота представленных документов и состава содержащихся в них сведений требованиям Закона;
внесение в проспект эмиссии или в решение о выпуске ценных бумаг (или в иные документы, являющиеся основанием для регистрации выпуска ценных бумаг) ложных сведений либо сведений, не соответствующих действительности (недостовверных сведений).

Решение об отказе в регистрации выпуска ценных бумаг и проспекта эмиссии может быть обжаловано в суде.

4.4 Условия размещения выпущенных ценных бумаг

После того, как будет зарегистрирован выпуск ценных бумаг, а в случае выпуска их в документарной форме - и после их изготовления, наступает следующий этап эмиссии - **размещение ценных бумаг**.

Эмитент имеет право начинать размещение выпускаемых им ценных бумаг только после регистрации их выпуска. Средства, полученные от размещения ценных бумаг, хранятся на накопительном счете. **Эмитенту до окончания срока подписки и регистрации отчета об итогах выпуска ценных бумаг в Госфиннадзоре запрещается использование средств, поступивших в ходе их размещения.**

Количество размещаемых ценных бумаг не должно превышать количества, указанного в учредительных документах и проспектах о выпуске ценных бумаг.

Эмитент может разместить меньшее количество ценных бумаг, чем указано в проспекте эмиссии. Фактическое количество размещенных ценных бумаг указывается в отчете об итогах выпуска, представляемом на регистрацию. Если не размещено ни одной ценной бумаги, такая эмиссия признается **несостоявшейся**.

Эмитент обязан закончить размещение выпускаемых ценных бумаг по **истечении одного года от начала даты эмиссии**, если иные сроки размещения эмиссионных ценных бумаг не установлены законодательством. Запрещается размещение ценных бумаг нового выпуска раньше чем через две недели после обеспечения всем потенциальным владельцам возможности

доступа к информации о выпуске, которая должна быть раскрыта в соответствии с законом. Информация о цене размещения ценных бумаг может раскрываться в день начала размещения ценных бумаг.

4.5 Отчет об итогах выпуска ценных бумаг

Не позднее **30 дней** после завершения размещения ценных бумаг эмитент обязан представить отчет об итогах выпуска ценных бумаг в регистрирующий орган.

Отчет об итогах выпуска ценных бумаг должен содержать информацию о фактической цене размещения ценных бумаг, количестве размещенных ценных бумаг, общем объеме поступлений за размещенные ценные бумаги.

Регистрирующий орган рассматривает отчет об итогах выпуска ценных бумаг в двухнедельный срок и при отсутствии связанных с выпуском ценных бумаг нарушений регистрирует его.

Если законом установлена столь четкая и подробная процедура эмиссии, разумеется, должны быть определены и последствия нарушения этой процедуры. Это выражается в признании эмиссии недобросовестной.

4.6 Недобросовестная эмиссия

Недобросовестной эмиссией признаются действия, выражающиеся в нарушении установленной законом процедуры эмиссии, которые являются основаниями для отказа регистрирующими органами в регистрации выпуска ценных бумаг, признания выпуска ценных бумаг несостоявшимся или приостановления эмиссии ценных бумаг.

Выпуск ценных бумаг может быть **приостановлен или признан несостоявшимся при обнаружении регистрирующим органом следующих нарушений:**

- нарушения эмитентом в ходе эмиссии требований законодательства Кыргызской Республики;
- обнаружения в документах, на основании которых был зарегистрирован выпуск ценных бумаг, недостоверной информации.

При выявлении нарушений установленной процедуры эмиссии регистрирующий орган может также приостановить эмиссию до устранения нарушений в пределах срока размещения ценных бумаг.

В случае **признания выпуска ценных бумаг недействительным** все ценные бумаги данного выпуска подлежат возврату эмитенту, а средства, полученные эмитентом от размещения выпуска ценных бумаг, признанного недействительным, должны быть возвращены владельцам. Госфиннадзор для возврата средств владельцам вправе обратиться в суд.

Все издержки, связанные с признанием выпуска ценных бумаг недействительным (несостоявшимся) и возвратом средств владельцам, относятся **на счет эмитента**.

В случае нарушения, выражающегося в выпуске ценных бумаг в обращение сверх объявленного в проспекте эмиссии, эмитент обязан обеспечить выкуп и погашение ценных бумаг, выпущенных в обращение сверх количества, объявленного к выпуску. Если эмитент **в течение двух месяцев** не обеспечит выкуп и погашение ценных бумаг, выпущенных в обращение сверх количества, объявленного к выпуску, то Госфиннадзор вправе обратиться в суд о взыскании средств, необоснованно полученных эмитентом.

Постановлением Государственной комиссии при Правительстве Кыргызской Республики по рынку ценных бумаг от 6 ноября 2001 года № 92 было утверждено Положение о порядке приостановления эмиссии и признания выпуска акций несостоявшимся или недействительным.

Согласно этого Положения приостановление эмиссии и признание выпуска акций несостоявшимся осуществляется уполномоченным государственным органом по рынку ценных бумаг (в настоящее время - Госфиннадзором). Признание же выпуска акций недействительным является **исключительной компетенцией суда** и возможно лишь после регистрации отчета об итогах выпуска и размещения этих акций.

Выпуск акций может быть признан недействительным по иску уполномоченного государственного органа по рынку ценных бумаг, органа государственной налоговой службы, прокурора, а также по искам иных государственных органов и заинтересованных лиц в случаях и в порядке, установленных законодательством (пункт 5.2 Положения).

Пример:

Иванов обратился в суд с иском к Службе надзора и регулирования финансового рынка Кыргызской Республики (Финнадзору) и ОАО «Свет» о признании недействительной эмиссии ценных бумаг, указывая, что 15 ноября 2007 года постановлением Финнадзора была зарегистрирована эмиссия 3 477 штук простых именных акций третьего выпуска ОАО «Свет» номинальной стоимостью 20 сомов за одну акцию на сумму увеличения уставного капитала 69 540 сомов. Данной эмиссии был присвоен государственный регистрационный № 1-3-593. Эмиссия акций была произведена на основании представленного администрацией ОАО «Свет» протокола общего собрания акционеров № 7 от 7 июля 2007 года, подписанного председателем общего собрания Ковалевым. В соответствии с пунктом 7 этого протокола акционеры приняли решение об увеличении уставного капитала общества на 69 540 сомов и выпуске 3 477 акций для передачи НПФ «Факт». В обоснование своего иска Иванов указал, что протокол общего собрания является подложным, поскольку собрание 7 июля 2007 года в ОАО «Свет» не проводилось. В делопроизводстве общества под № 7 значится протокол общего собрания акционеров от 28 апреля 2007, в котором данный вопрос не рассматривался. Кроме того, в делопроизводстве общества имеется также протокол № 10 от 26 мая 2007 года, в соответствии с пунктом 6.2 которого акционеры принимают решение об увеличении уставного капитала ОАО «Свет» на 69 540 сомов и выпуске 3 477 акций для передачи НПФ «Факт». Данный протокол также подписан Ковалевым и также, по мнению Иванова, подложен, поскольку существует другой протокол № 10 от 26 мая 2007 года, пункт 6.2 которого содержит иную формулировку - утверждение отчета председателя Правления по итогам работы за 2006 год. В материалах к годовому отчету ОАО «Свет» имеется еще один подложный протокол общего собрания № 7 без даты, пунктом 7 которого акционеры приняли решение о довыпуске акций в количестве 3 477 штук и передаче их НПФ «Факт». В настоящее время указанный пакет акций принадлежит фирме «Alfa» (США). Просил признать недействительной указанную эмиссию. Все указанные протоколы были представлены в суд в копиях с отметками о соответствии их подлинникам.

Суд признал эмиссию недействительной, так как в ходе рассмотрения была установлена подложность протоколов общего собрания, на основании которых Финнадзор зарегистрировал эмиссию. При этом суд исходил из того, что в силу части третьей статьи 47 Закона «О рынке ценных бумаг» выпуск ценных бумаг может быть признан несостоявшимся при

обнаружении в документах, на основании которых был зарегистрирован выпуск ценных бумаг, недостоверной информации. Наличие решения о выпуске ценных бумаг, в случае с акционерным обществом оформленное в виде решения общего собрания акционеров, является одним из обязательных условий регистрации выпуска эмиссионных ценных бумаг (статьи 38, 40, 41 Закона «О рынке ценных бумаг»). Поэтому подложность такого решения - безусловное основание для признания эмиссии недействительной.

Пример:

ОАО «Банк» обратилось в суд с заявлением об отмене постановления Финнадзора от 25 ноября 2007 года о признании 10-го выпуска простых именных акций ОАО «Банк» несостоявшимся и обязывании Финнадзора произвести регистрацию указанного выпуска акций. Основанием для принятия Финнадзором оспариваемого постановления явились выводы внеплановой проверки, согласно которым 10-ый выпуск простых именных акций ОАО «Банк» произведен им с нарушением действующего законодательства. Согласно справки этой проверки банк не оповестил о предстоящей эмиссии всех акционеров посредством опубликования соответствующего объявления в СМИ, нарушив тем самым требования статьи 45 Закона «О рынке ценных бумаг», согласно которой запрещается размещение ценных бумаг нового выпуска ранее, чем через две недели после обеспечения всем потенциальным владельцам доступа к информации о выпуске.

Суд первой инстанции отказал банку в удовлетворении иска.

«Банк» обжаловал указанное решение в апелляционном порядке, мотивируя свое несогласие тем, что в соответствии со статьей 51 названного Закона осуществлять раскрытие информации о своих ценных бумагах эмитент обязан только при публичном размещении ценных бумаг, а «Банк» в данном случае производил дополнительный выпуск акций путем их закрытого размещения.

Апелляционная инстанция отменила решение суда первой инстанции и отменила постановление Финнадзора от 25 ноября 2007 года, обязав его провести регистрацию 10-го выпуска простых именных акций ОАО «Банк». При этом апелляционная инстанция отметила, что в соответствии с пунктом 4 статьи 28 и подпунктом 5 пункта 1 статьи 38 Закона «Об акционерных обществах» общее собрание акционеров вправе принять решение о закрытом размещении дополнительно выпускаемых акций.

Соответственно правила публичного размещения акций были применены Финнадзором к данному выпуску акций ОАО «Банк» необоснованно.

5. ПРОФЕССИОНАЛЬНЫЕ УЧАСТНИКИ РЫНКА ЦЕННЫХ БУМАГ

Профессиональными участниками рынка ценных бумаг являются юридические и физические лица, имеющие лицензию на право ведения профессиональной деятельности по ценным бумагам.
--

Виды профессиональной деятельности:
--

брокерская; дилерская; по доверительному управлению ценными бумагами; клиринговая; депозитарная; инвестиционных фондов; инвестиционных консультантов; по ведению реестра владельцев ценных бумаг; по организации торговли на рынке ценных бумаг.
--

Все виды профессиональной деятельности на рынке ценных бумаг осуществляются на основании специального разрешения - **лицензии**.

Условия и порядок выдачи лицензий определяются Законом «О рынке ценных бумаг», Законом Кыргызской Республики «О лицензировании», соответствующими положениями, регулирующими вопросы лицензирования такой деятельности, а также нормативными правовыми актами, принятыми по вопросам того или иного вида профессиональной деятельности на рынке ценных бумаг уполномоченным государственным органом (Службой надзора и регулирования финансового рынка Кыргызской Республики).

Осуществление профессиональными участниками рынка ценных бумаг этой деятельности в отсутствие лицензии влечет за собой недействительность всех совершаемых им операций, а также заключенных ими гражданско-правовых сделок (статья 186 ГК Кыргызской Республики).

5.1 Брокерская и дилерская деятельность

Брокерская деятельность - это совершение гражданско-правовых сделок с ценными бумагами в качестве поверенного или комиссионера , действующего на основании договора поручения или комиссии, а также доверенности на совершение таких сделок при отсутствии указаний на полномочия поверенного или комиссионера в договоре. Соответственно

профессиональный участник рынка ценных бумаг, осуществляющий такую деятельность, именуется **брокером**.

Брокером может быть **только юридическое лицо**, являющееся коммерческой организацией.

Брокер осуществляет свою деятельность на основании договоров комиссии или поручения. Передоверие брокерами совершения сделок допускается только брокерам, и только если оно оговорено в договоре комиссии или поручения либо в случаях, когда брокер вынужден к этому силой обстоятельств для охраны интересов своего клиента с последующим уведомлением последнего.

Дилерская деятельность - это совершение сделок купли-продажи ценных бумаг **от своего имени и за свой счет** путем объявления цен покупки и/или продажи определенных ценных бумаг, с обязательством покупки и/или продажи этих ценных бумаг по ценам, объявленным лицом, осуществляющим такую деятельность. Профессиональный участник, совершающий сделки с ценными бумагами от своего имени и за свой счет **с целью получения прибыли в результате последующей перепродажи ценных бумаг** или совершения иных сделок с ними, именуется **дилером**.

Дилером может быть **только юридическое лицо**, являющееся коммерческой организацией.

В случае уклонения дилера от заключения договора к нему может быть предъявлен иск о принудительном заключении такого договора и/или о возмещении причиненных клиенту убытков.

5.1.1 Разграничение брокерской и дилерской деятельности

Дилер, совершая сделки за свой счет, имеет заказ либо договор купли-продажи с потенциальным покупателем.

Так, при покупке акций какого-либо предприятия брокер может заключить брокерский договор с клиентом, которого интересует приобретение крупного пакета акций. При этом клиенту придется довольствоваться тем пакетом, который брокер сможет ему приобрести на предоставленную клиентом денежную сумму.

При исполнении же дилерского соглашения дилер за свой счет и от собственного имени будет приобретать пакет акций до достижения обусловленного клиентом размера. После того, как требование клиента будет выполнено, дилер реализует ему соответствующий пакет путем заключения с ним договора купли-продажи.

Дилерская деятельность отличается от брокерской еще и тем, что дилер для взаимоотношений с третьими лицами использует **собственные средства**.

Деятельность брокеров и дилеров осуществляется в соответствии с Положением о профессиональной деятельности брокеров и дилеров на рынке ценных бумаг Кыргызской Республики, утвержденным постановлением Государственной комиссии при Правительстве Кыргызской Республики по рынку ценных бумаг от 9 января 2002 года № 2.

Пример:

ОАО «Инвестиционный фонд «О-т» обратилось в суд с иском о возмещении ОсОО «Список» - держателем реестра АО «Каучук» - убытков в сумме 5000250 сомов в связи со списанием ответчиком со счета истца без его распоряжения принадлежащих ему 16000 акций АО «Каучук». Одновременно ОАО «О-т» обратилось в тот же суд с иском о признании недействительным договора купли-продажи этих акций, заключенного брокерской фирмой «Биржа групп» и ОсОО «Юганск».

Решением межрайонного суда исковое требование удовлетворено: договор купли-продажи акций признан недействительным, убытки взысканы частично, в пределах предоставленных доказательств. Судебная коллегия областного суда, рассмотрев дело в порядке апелляции по жалобе ответчика, решение суда первой инстанции отменила, в удовлетворении иска отказала, считая вывод межрайонного суда о вине ответчика в причинении убытков несоответствующим фактическим обстоятельствам дела. Истец обратился с жалобой в Верховный суд, считая незаконным и необоснованным решение суда апелляционной инстанции.

В ходе судебного заседания было установлено, что ответчик ОсОО «Список» на основании передаточного распоряжения, подписанного руководителем брокерской фирмы «Биржа групп», произвел списание 16000 акций АО «Каучук» со счета истца и зачисление их на счет фирмы «Биржа групп». При этом ОсОО «Список» не убедился в полномочиях лица, подписавшего передаточное распоряжение. Между тем согласно договора

поручения, заключенного между Инвестиционным фондом «О-т» (доверителем) и брокерской фирмой «Биржа групп» (поверенным), последней доверялось совершение сделок с ценными бумагами от имени и за счет фонда. При этом было предусмотрено, что совершение поверенным сделки с ценными бумагами включает в себя перерегистрацию ценных бумаг на имя доверителя, если он по сделке является покупателем, и перерегистрацию на третье лицо, если доверитель является по сделке продавцом. А по представленному регистратору договору купли-продажи спорного пакета акций сделка заключалась поверенным в интересах поверенного, подписи за покупателя ОсОО «Юганск» и продавца Фонд «О-т» выполнены руководителем брокерской фирмы «Биржа групп» Медведевым.

Верховный суд отменил решение апелляционной инстанции, указав на следующие обстоятельства. В силу пункта 3 статьи 200 ГК Кыргызской Республики представитель не может совершать сделки от имени представляемого в отношении себя лично. В данном же случае Медведев фактически заключил договор купли-продажи акций и за продавца, и за покупателя. Соответственно договор был обоснованно, в полном соответствии со статьей 185 ГК Кыргызской Республики признан межрайонным судом недействительным, не соответствующим закону. Учитывая эти выводы суда, держатель реестра акционеров ОсОО «Список» не имел права производить списание спорного пакета акций со счета ОАО «О-т», не удостоверившись в полномочиях лица, подписавшего передаточное распоряжение. Поверенный Медведев по условиям заключенного с ним договора поручения был не вправе производить перерегистрацию акций на третье лицо ОсОО «Юганск». Согласно же пункта 9 статьи 17 Закона «О рынке ценных бумаг» лицу, допустившему ненадлежащее исполнение порядка поддержания системы ведения реестра и нарушение форм отчетности (эмитенту, регистратору, депозитарию, владельцу), может быть предъявлен иск о возмещении ущерба (включая упущенную выгоду), возникшего из невозможности осуществить права, закрепленные ценными бумагами. Следовательно, при наличии доказательств, подтверждающих факт причинения ОАО «О-т» ущерба и размер этого ущерба, его требования о взыскании суммы ущерба (убытков) с регистратора ОсОО «Список» являются обоснованными и подлежащими удовлетворению.

5.2 Деятельность по доверительному управлению ценными бумагами

Деятельность по доверительному управлению ценными бумагами - это

осуществление юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем от своего имени за вознаграждение в течение **определенного срока доверительного управления** переданными ему во владение и принадлежащими другому лицу в интересах этого лица или указанных этим лицом третьих лиц - ценными бумагами; - денежными средствами, предназначенными для инвестирования в ценные бумаги; - денежными средствами и ценными бумагами, получаемыми в процессе доверительного управления ценными бумагами.

При этом в случае, если переданная в доверительное управление ценная бумага удостоверяет совокупность прав ее владельцев по отношению к обязанному лицу, то **вся такая совокупность является единым и неделимым объектом доверительного управления**. Включенное в договор доверительного управления условие, в соответствии с которым **управляющий осуществляет лишь некоторые права из указанной совокупности, ничтожно**, а сама ценная бумага считается переданной в доверительное управление **во всей совокупности удостоверенных ею прав**. Так, нельзя передать в доверительное управление лишь право участия в управлении делами акционерного общества без права получения части прибыли общества, и наоборот.

Не являются объектами доверительного управления переводные и простые векселя, чеки, депозитные (сберегательные) сертификаты банков, банковские сберегательные книжки на предъявителя, складские свидетельства любых видов, иные товаро-распорядительные ценные бумаги (коносаменты). Следовательно, **объектами доверительного управления могут быть исключительно акции и облигации**.

Деятельность по доверительному управлению ценными бумагами осуществляется на основании **договора о доверительном управлении**, заключаемого между учредителем управления и доверительным управляющим.

Передача ценных бумаг в доверительное управление не влечет **установление права собственности доверительного управляющего на них**.

Порядок осуществления деятельности по доверительному управлению ценными бумагами, права и обязанности доверительного управляющего определяются законодательством Кыргызской Республики, в том числе Положением о доверительном управлении ценными бумагами,

утвержденным постановлением Государственной комиссии при Правительстве Кыргызской Республики по рынку ценных бумаг от 1 октября 2001 года № 71, а также договорами.

5.3 Клиринговая деятельность

Клиринговая деятельность - это деятельность по определению взаимных обязательств (сбор, сверка, корректировка информации по сделкам с ценными бумагами и подготовка бухгалтерских документов по ним) и их зачету по поставкам ценных бумаг и расчетам по ним.

Клиринговая деятельность в Кыргызской Республике осуществляется в соответствии с Положением о клиринговой деятельности на рынке ценных бумаг в Кыргызской Республике, утвержденным постановлением Национальной комиссии по рынку ценных бумаг при Президенте Кыргызской Республики от 30 декабря 1998 года № 63.

Организации, осуществляющие клиринг по ценным бумагам, в связи с расчетами по операциям с ценными бумагами принимают к исполнению подготовленные при определении взаимных обязательств **бухгалтерские документы** на основании их договоров с участниками рынка ценных бумаг, для которых в установленном порядке производятся расчеты.

Клиринговая организация, осуществляющая расчеты по сделкам с ценными бумагами, обязана формировать специальные фонды для снижения рисков неисполнения сделок с ценными бумагами. Минимальный размер специальных фондов клиринговых организаций устанавливается Госфиннадзором по согласованию с Национальным банком Кыргызской Республики. В настоящее время минимальный размер такого специального фонда - **не менее 5 % от уставного капитала клиринговой организации** (пункт 4.2 вышеназванного Положения).

5.4 Депозитарная деятельность

Депозитарная деятельность - это оказание услуг по хранению ценных бумаг и/или учету и переходу прав на ценные бумаги. Профессиональный участник рынка ценных бумаг, осуществляющий депозитарную деятельность, именуется **депозитарием**.

Депозитарием может быть только юридическое лицо.

Наиболее известные депозитарии, действующие в настоящее время в Кыргызской Республике - ЗАО «Центральный депозитарий», ОсОО «Биржевая торговая система».

Лицо, пользующееся услугами депозитария по хранению ценных бумаг и/или учету прав на ценные бумаги, именуется **депонентом**.

Депозитарная деятельность осуществляется на основании **депозитарного договора** (договора о счете депо) - договора между депозитарием и депонентом, регулирующего их отношения в процессе депозитарной деятельности, заключаемого в **письменной форме**.

Заключение депозитарного договора, также как и договора о доверительном управлении ценными бумагами, **не влечет за собой переход к депозитарию права собственности на ценные бумаги депонента**: депозитарий лишь осуществляет хранение принадлежащих депоненту ценных бумаг. Соответственно на ценные бумаги депонентов не может быть обращено взыскание по обязательствам депозитария.

Депозитарий не имеет права распоряжаться ценными бумагами депонента, управлять ими или осуществлять от имени депонента любые действия с ценными бумагами, кроме осуществляемых по поручению депонента в случаях, предусмотренных депозитарным договором. В этом смысле депозитарный договор уже, чем договор доверительного управления, где управляющий вправе совершать некоторые сделки с переданными ему в управление ценными бумагами.

В обязанности депозитария входят:					
регистрация фактов обременения ценных бумаг депонента обязательствами;					
ведение отдельного от других счета депонента с указанием даты совершения каждой операции по счету;					
передача депоненту всей информации о ценных бумагах, полученной депозитарием от эмитента или держателя реестра владельцев ценных бумаг.					

5.5 Деятельность инвестиционных фондов

Инвестиционными фондами являются формы коллективного инвестирования, создаваемые для привлечения денежных средств посредством выпуска и открытого размещения своих ценных бумаг и последующего диверсифицированного инвестирования привлеченных средств в инвестиционные активы.

Учреждение и деятельность инвестиционных фондов регулируются Законом Кыргызской Республики «Об инвестиционных фондах».

В Кыргызской Республике в качестве инвестиционных фондов действуют акционерные инвестиционные фонды и паевые инвестиционные фонды.

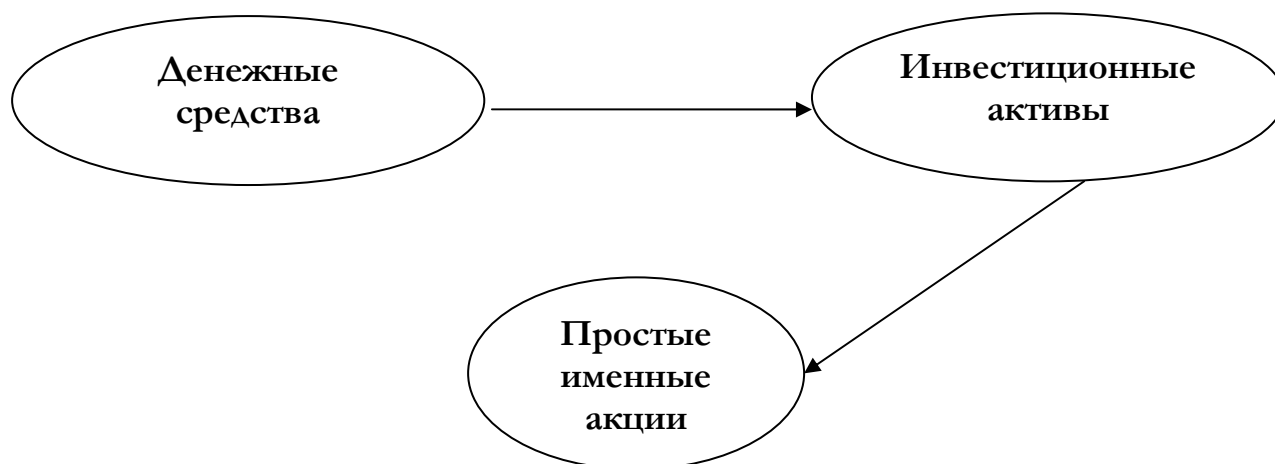
Акционерным инвестиционным фондом признается акционерное общество открытого типа, которое:

привлекает средства физических и юридических лиц путем публичной эмиссии акций;

инвестирует привлеченные средства и средства, полученные в процессе инвестиционной деятельности, в инвестиционные активы;

владеет на праве собственности инвестиционными активами, средняя стоимость которых за последние два квартала составила 30 и более процентов от средней стоимости его активов за аналогичный период.

Таким образом, деятельность акционерного инвестиционного фонда можно схематически отобразить следующим образом:



Из данной схемы видно, что акционерный инвестиционный фонд привлекает денежные средства посредством эмиссии простых именных акций. При этом акции инвестиционного фонда оплачиваются только денежными средствами **в национальной валюте** и не могут быть выданы в качестве оплаты за услуги.

Акционерные инвестиционные фонды подразделяются на:
инвестиционные фонды с обязательством выкупа эмитированных им акций по требованию акционеров;
интервальные инвестиционные фонды, акции которых предоставляют их владельцам право требовать от эмитентов оплату их стоимости в заранее оговоренные сроки, но не реже чем один раз в год;
инвестиционные фонды без обязательства выкупа эмитированных ими акций по требованию акционеров.

Под **паевым инвестиционным фондом (ПИФ)** понимается комплекс обособленного имущества без образования юридического лица, состоящий из полученного управляющей компанией в доверительное управление имущества инвесторов путем открытой продажи инвестиционных паев, а также имущества, полученного управляющей компанией в процессе доверительного управления.

Паевой фонд создается на основе договора доверительного управления имуществом **без образования юридического лица**. Такой фонд считается образованным с момента регистрацией управляющей компанией правил паевого инвестиционного фонда в уполномоченном государственном органе по рынку ценных бумаг.

Между управляющей компанией ПИФ и лицами, передающими денежные средства в данный паевой фонд (инвесторами), заключается договор о передаче имущества в доверительное управление путем акцепта инвесторами условий публичной оферты о передаче имущества в доверительное управление в составе паевого инвестиционного фонда. Доли инвесторов в имуществе, составляющем паевой инвестиционный фонд, удостоверяются инвестиционными паями. Имущество ПИФ состоит из переданных в доверительное управление имущества инвесторов, а также имущества, полученного управляющей компанией в процессе доверительного управления средствами инвесторов.

Схематически это выглядит так:



Инвестиционный пай **не является эмиссионной ценной бумагой и не имеет номинальной стоимости**. Проценты и дивиденды по инвестиционным паям не начисляются. Инвестиционные паи выпускаются в бездокументарной форме.

Выкупаемая ценная бумага - это ценная бумага, выпущенная акционерным инвестиционным фондом или управляющей компанией паевого инвестиционного фонда, владелец которой может возратить ее в акционерный инвестиционный фонд или управляющей компании паевого инвестиционного фонда, получив за нее сумму, выплачиваемую в денежной форме, равную стоимости доли имеющихся на тот момент чистых активов, приходящихся на одну ценную бумагу.

Цена такой бумаги определяется по формуле:

$$\text{Цена} = \frac{\text{стоимость активов фонда}}{\text{количество акций (паев)}}$$

Следует отметить, что в настоящее время в Кыргызской Республике **не зарегистрировано ни акционерных, ни паевых инвестиционных фондов**. В связи с этим, говорить о какой-либо практике применения Закона Кыргызской Республики «Об инвестиционных фонах» не приходится. В то же время у всех на слуху скандальные разоблачения российских паевых инвестиционных фондов, фактически повторивших историю «МММ» и других финансовых пирамид.

Пример:

АО «Машиностроитель» обратилось в суд с иском о признании недействительным заключенного между Специализированным инвестиционным фондом и гр. Мамбетовым Т.М. договора купли-продажи пакета акций указанного общества. Основанием предъявления иска явилось то, что фонд, осуществлявший продажу акций АО «Машиностроитель», на момент совершения сделки не имел необходимой лицензии на осуществление указанного вида деятельности.

В ходе рассмотрения дела было установлено, что Специализированный инвестиционный фонд осуществлял деятельность, подлежащую лицензированию, в том числе совершал сделки с акциями, при отсутствии соответствующей лицензии. Статья 186 ГК Кыргызской Республики предусматривает право заинтересованного лица оспорить в судебном порядке сделку, совершенную без получения необходимой лицензии. В связи с чем суд обоснованно признал договор купли-продажи акций, заключенный Специализированным инвестиционным фондом с Мамбетовым Т.М., недействительным.

5.6 Инвестиционные консультанты

Деятельность инвестиционных консультантов - это оказание консультационных услуг на рынке ценных бумаг. Такая деятельность осуществляется на основании договора, заключенного консультантом с клиентом, и в соответствии с Положением о профессиональной деятельности инвестиционных консультантов на рынке ценных бумаг Кыргызской Республики, утвержденным постановлением Государственной комиссии при Правительстве Кыргызской Республики по рынку ценных бумаг от 2 июля 2001 года № 31.

Инвестиционным консультантом может быть **физическое лицо**, зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, или юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией.

Клиентами инвестиционного консультанта могут быть любые юридические и физические лица, которым требуется та или иная помощь в осуществлении их деятельности на рынке ценных бумаг.

К консультационным услугам относятся:
--

анализ рынка (анализ возможности совершения сделок, изучение и
--

прогнозирование конъюнктуры);
разработка стратегий выхода на рынок ценных бумаг, консультирование создания и развития инвестиционных институтов и иных организационных структур, профессионально работающих на рынке ценных бумаг;
консультирование по вопросам выпуска и обращения ценных бумаг;
консультирование по принятию инвестиционных решений (выбор видов активов, ориентация вложений, размер и вид инвестиций);
разработка и экспертиза инвестиционных проектов, расчет будущих и текущих доходов по операциям и сопоставление этих доходов с риском по этим операциям;
оценка, анализ финансового положения предприятия-эмитента, на основании которого выносятся инвестиционные решения, ведение информации о состоянии дел эмитента;
поиск соответствующих контрагентов, посредников, анализ качества профессиональной деятельности посредников на рынке ценных бумаг;
консультирование по применению законодательства Кыргызской Республики по ценным бумагам;
другие функции, допускаемые законодательством Кыргызской Республики и установленные соответствующим договором о предоставлении консультационных услуг в сфере инвестирования.

Инвестиционный консультант не вправе:
предоставлять консультации по ценным бумагам, не прошедшим государственную регистрацию;
предоставлять рекомендации, основанные на внутренней конфиденциальной информации о деятельности эмитента;
предоставлять гарантии любого рода, давать обещания или предположения о будущих доходах и других инвестициях;
предоставлять информацию, которая может привести к потенциальному конфликту интересов.

5.7 Деятельность по ведению реестра владельцев ценных бумаг

Деятельность по ведению реестра владельцев ценных бумаг - это сбор, фиксация, обработка, хранение и предоставление данных, составляющих систему ведения реестра владельцев ценных бумаг.

Деятельностью по ведению реестра владельцев ценных бумаг имеют право заниматься **только юридические лица**.

Лица, осуществляющие деятельность по ведению реестра владельцев ценных бумаг, именуются **держателями реестра (регистраторами)**. Держателем реестра может быть эмитент или регистратор, осуществляющий деятельность по ведению реестра на основании договора с эмитентом. В случае, если число владельцев превышает 50, а также в случаях дополнительной эмиссии или размещения своих ценных бумаг на фондовой бирже, держателем реестра должен быть **независимый от эмитента регистратор**.

Регистратор имеет право делегировать часть своих функций по сбору информации, входящей в систему ведения реестра, другим регистраторам.

Один и тот же регистратор может вести реестры владельцев ценных бумаг неограниченного числа эмитентов.

В случае прекращения договора регистратор передает другому регистратору, указанному эмитентом, информацию, все данные и документы, составляющие систему ведения реестра, а также реестр, составленный на дату прекращения действия договора. Передача этих документов производится в день расторжения договора. Как показывает практика рассмотрения судебных споров, это правило не всегда исполняется и при частой смене регистраторов невозможно получить данные о владельцах ценных бумаг, операциях, произведенных с этими бумагами в период функционирования предыдущего регистратора.

Система ведения реестра владельцев ценных бумаг - это совокупность данных, зафиксированных на бумажном носителе и/или (чаще всего) с использованием электронной базы данных, обеспечивающих идентификацию зарегистрированных в системе ведения реестра владельцев ценных бумаг номинальных держателей и владельцев ценных бумаг и учет их прав в отношении ценных бумаг, зарегистрированных на их имя, позволяющая получать и направлять информацию указанным лицам и составлять реестр владельцев ценных бумаг.

На практике при рассмотрении дел используется **выписка из системы ведения реестра** - документ, выдаваемый держателем реестра с указанием владельца лицевого счета, количества ценных бумаг каждого выпуска, числящихся на этом счете в момент выдачи выписки, фактов их обременения обязательствами, а также иной информации, относящейся к этим бумагам.

Сама выписка ценной бумагой не является.

Владелец ценных бумаг не имеет права требовать включения в выписку из системы ведения реестра не относящейся к нему информации, в том числе информации о других владельцах ценных бумаг и количестве принадлежащих им ценных бумаг.

Пример:

В суд обратился Васильев А., приобретатель акций ОАО «Нефтегаз», с требованием об обязывании ОсОО «Независимый регистратор», являющегося держателем реестра акционеров ОАО «Нефтегаз», внести в реестр запись о том, что он является акционером - собственником 1 000 простых акций указанного общества. В качестве оснований своего требования истец Васильев представил договор купли-продажи акций, заключенный с ОсОО «Трест», ранее состоявшим в реестре акционеров этого общества и владевшим соответствующим количеством акций. Право собственности продавца ОсОО «Трест» на указанные акции на момент заключения договора купли-продажи с истцом подтверждалось имевшейся у него надлежаще оформленной выпиской из реестра акционеров.

ОсОО «Независимый регистратор» возражало против иска, ссылаясь при этом на следующие обстоятельства. До заключения договора купли-продажи акций истцом и прежним их владельцем ОсОО «Трест», выступавшее в качестве продавца, было исключено регистратором из реестра акционеров. Обоснованность исключения этой записи ответчик мотивировал тем, что документы, в соответствии с которыми она производилась, впоследствии были признаны им недостаточным подтверждением права собственности на акции у организации, включенной в реестр.

Суд удовлетворил исковые требования Васильева, поскольку их обоснованность подтверждается договором купли-продажи акций и другими документами, представленными реестродержателю в соответствии с Положением о ведении реестра владельцев именных ценных бумаг в Кыргызской Республике, утвержденным постановлением Государственной комиссии при Правительстве Кыргызской Республики по рынку ценных бумаг от 11 мая 2004 года № 38. Исключение ОсОО «Независимый регистратор» из реестра записи о продавце акций, наличие которой было подтверждено предъявленным суду подлинным реестром акционеров и выпиской из него, имевшейся у продавца в момент заключения

договора купли-продажи, суд признал неправомерным. Держатель реестра не вправе по своей инициативе исключать из реестра записи о лицах, ранее внесенных в него (пункт 5.4 Положения). Исключение записи об акционере из реестра возможно лишь при представлении предусмотренных нормативными правовыми актами документов, подтверждающих переход права собственности на акции от данного лица к новому владельцу (с одновременным внесением записи о новом акционере) либо в случае признания в судебном порядке недействительным акта (договора), на основании которого была внесена запись в реестр о конкретном лице как собственнике акций, с одновременным восстановлением в реестре записи о предыдущем владельце акций.

5.8 Деятельность по организации торговли на рынке ценных бумаг

Деятельность по организации торговли на рынке ценных бумаг - это предоставление услуг, непосредственно способствующих заключению гражданско-правовых сделок с ценными бумагами между участниками рынка ценных бумаг. Профессиональный участник рынка ценных бумаг, осуществляющий деятельность по организации торговли на рынке ценных бумаг, называется организатором торговли на рынке ценных бумаг.

Самый, пожалуй, известный организатор торговли на рынке ценных бумаг в Кыргызской Республике - это **Кыргызская Фондовая биржа**.

Организатор торговли на рынке ценных бумаг обязан раскрыть следующую информацию любому заинтересованному лицу:
правила допуска профессионального участника рынка ценных бумаг к торгам;
правила допуска к торгам ценных бумаг;
правила заключения, оформления и регистрации сделок;
порядок исполнения сделок;
правила, ограничивающие манипулирование ценами;
расписание предоставления услуг организатором торговли на рынке ценных бумаг;
порядок внесения изменений и дополнений в вышеперечисленные позиции;
список ценных бумаг, допущенных к торгам.

Организатор торговли обязан обеспечить гласность и публичность проводимых торгов путем оповещения своих членов о месте и времени

проведения торгов, о списке и котировке ценных бумаг, допущенных к обращению, о результатах торговых сессий.

5.9 Ограничения на совмещение профессиональных видов деятельности на рынке ценных бумаг

Такие ограничения установлены статьей 19 Закона «О рынке ценных бумаг» и постановлением Национальной комиссии по рынку ценных бумаг при Президенте Кыргызской Республики «Об ограничении на совмещение профессиональных видов деятельности на рынке ценных бумаг» от 29 сентября 1998 года № 36.

Указанными нормативными актами предусмотрено, что **деятельность по ведению реестра ценных бумаг, деятельность по организации торговли ценными бумагами на внебиржевом рынке и деятельность инвестиционного фонда являются *исключительными* видами и не допускают совмещения с другими видами профессиональной деятельности на рынке ценных бумаг.**

Депозитарная деятельность не может совмещаться с иными видами деятельности на рынке ценных бумаг, за исключением клиринговой деятельности.

Также **фондовая биржа**, имеющая лицензию на право ведения деятельности по организации торговли на рынке ценных бумаг, не может совмещать деятельность по организации торговли с иными видами деятельности по ценным бумагам, за исключением **депозитарной и клиринговой деятельности.**

Следовательно, допускается без ограничений совмещение: **брокерской, клиринговой, дилерской деятельности, деятельности по оказанию консультационных услуг и деятельности по доверительному управлению ценными бумагами.**

ТАБЛИЦА 1:
ОСОБЕННОСТИ РАССМОТРЕНИЯ ИСКОВ, СВЯЗАННЫХ С
ЦЕННЫМИ БУМАГАМИ

№	Особенности, на которые судам следует обращать внимание при рассмотрении исков, связанных с ценными бумагами	Норма права
1	Отсутствие в ценной бумаге какого-либо из реквизитов или несоответствие ее установленной для нее форме влечет ничтожность ценной бумаги . И наоборот, оформленная по всем правилам ценная бумага не может быть оспорена должником со ссылкой на отсутствие основания возникновения обязательства либо на его недействительность (допускаются лишь возражения по формальным основаниям, в частности, ссылка на пропуск срока представления ценной бумаги к исполнению либо оспаривание ценной бумаги со ссылкой на ее подделку или подлог). Владелец ценной бумаги, обнаруживший подлог или подделку ценной бумаги, вправе предъявить к лицу, передавшему ему бумагу, требование о надлежащем исполнении обязательства, удостоверенного ценной бумагой, и о возмещении убытков.	Ст. 37 ГК КР
2	Осуществление воплощенного в ценной бумаге субъективного гражданского права, возможно, лишь при предъявлении этой бумаги. Утрата ценной бумаги влечет за собой, как правило, невозможность реализации закрепленного ею права . Вместе с тем лицо, утратившее ценную бумагу на предъявителя или ордерную ценную бумагу, вправе обратиться в суд с заявлением о признании утраченной ценной бумаги недействительной и о восстановлении прав по ней.	Ст. 43 ГК КР, ст. 297 ГПК КР
3	При разрешении споров, связанных со сберегательными книжками на предъявителя, суд должен руководствоваться презумпцией правильности данных сберегательной книжки : поскольку не доказано иное, данные о вкладе, указанные в сберегательной книжке, являются основанием для расчетов по вкладу, правильными признаются данные, указанные в сберегательной книжке. Это правило применяется при расхождении данных банка и данных сберегательной книжки.	П.1 ст. 758 ГК КР

4	При рассмотрении споров, связанных с законностью решений Госфиннадзора по вопросам эмиссии, необходимо учитывать, что приостановление эмиссии и признание выпуска акций несостоявшимся осуществляется уполномоченным государственным органом по рынку ценных бумаг. Признание же выпуска акций недействительным является исключительной компетенцией суда и возможно лишь после регистрации отчета об итогах выпуска или размещения этих акций. Выпуск акций может быть признан недействительным по иску уполномоченного государственного органа по рынку ценных бумаг, органа государственной налоговой службы, прокурора, а также по искам иных государственных органов и заинтересованных лиц.	П. 5.2 Положения о порядке приостановления эмиссии и признания выпуска акций несостоявшейся или недействительной, утв. постановлением Государственной комиссии при Правительстве Кыргызской Республики по рынку ценных бумаг от 6 ноября 2001 г. № 92
5	Все виды профессиональной деятельности на рынке ценных бумаг осуществляются на основании специального разрешения - лицензии. Осуществление этой деятельности в отсутствие лицензии влечет за собой недействительность всех совершаемых таким участником рынка операций, а также заключенных ими гражданско-правовых сделок.	Ст. 186 ГК КР
6	В случае, если переданная в доверительное управление ценная бумага удостоверяет совокупность прав ее владельцев по отношению к обязанному лицу, то вся такая совокупность является единым и неделимым объектом доверительного управления. Включенное в договор доверительного управления условие, в соответствии с которым управляющий осуществляет лишь некоторые права из указанной совокупности, ничтожно, а сама ценная бумага считается переданной в доверительное управление во всей совокупности удостоверенных ею прав. Например, нельзя передать в доверительное управление лишь право участия в управлении делами акционерного общества без права получения части прибыли общества, и наоборот.	П. 9 Положения о доверительном управлении ценными бумагами, утв. постановлением Государственной комиссии при Правительстве КР по рынку ценных бумаг от 1 октября 2001 г. № 71

ГЛАВА ____

БАНКРОТСТВО

автор: **Давлетов Айбек Абубакирович**

Первый заместитель Председателя Верховного суда Кыргызской
Республики

Нормативная правовая база по регулированию банкротства:

1. Гражданский кодекс Кыргызской Республики от 8 мая 1996 года.
2. Закон Кыргызской Республики «О банкротстве (несостоятельности)» от 15 октября 1997 года.
3. Закон Кыргызской Республики «О консервации, ликвидации и банкротстве банков» от 15 февраля 2004 года.
4. Закон Кыргызской Республики «О государственной регистрации юридических лиц» от 12 июля 1996 года.
5. Закон Кыргызской Республики «О естественных и разрешенных монополиях в Кыргызской Республике» от 8 октября 1999 года.
6. Правила «О порядке применения процедур банкротства», утверждены постановлением Правительства Кыргызской Республики от 30 декабря 1998 года № 865.
7. Положение «О порядке назначения администратора государственным органом по делам о банкротстве», утверждено постановлением Правительства Кыргызской Республики от 22 августа 2002 года № 584.
8. Постановление Правительства Кыргызской Республики «О лицензировании отдельных видов предпринимательской деятельности» от 31 мая 2001 года № 260.
9. Положение «Об управлении по делам банкротства», утверждено приказом Государственного комитета по управлению государственным имуществом и привлечению прямых инвестиций» от 17 декабря 2002 года.
10. Временное положение «О консервации коммерческих банков и других финансово-кредитных учреждений, лицензируемых Национальным банком Кыргызской Республики», утверждено постановлением Правления Национального банка КР от 9 сентября 2002 года № 36/4.
11. Положение «О порядке государственной регистрации физических лиц, занимающихся индивидуальной предпринимательской деятельностью на территории Кыргызской Республики», утверждено постановлением Правительства Кыргызской Республики от 2 июля 1998 года № 404.

Содержание

1.	ОСНОВНЫЕ ПОЛОЖЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА КЫРГЫЗСКОЙ РЕСПУБЛИКИ О БАНКРОТСТВЕ.	.4
2.	ПОНЯТИЕ БАНКРОТСТВА.	.7
2.1	Признаки банкротства.	.7
3.	УЧАСТНИКИ ПРОЦЕССА БАНКРОТСТВА.	.12
3.1	Субъекты процесса банкротства.	.12
3.2	Заинтересованные лица в процессе банкротства.	.13
3.3	Кредиторы.	.14
3.4	Иные участники процесса банкротства.	.14
4.	ПРОЦЕДУРЫ БАНКРОТСТВА.	.15
4.1	Специальное администрирование.	.16
4.2	Реабилитация.	.20
4.3	Санация.	.21
4.4	Мировое соглашение.	.22
5.	ПРАВОВЫЕ ПОСЛЕДСТВИЯ ВОЗБУЖДЕНИЯ ПРОЦЕССА БАНКРОТСТВА И ПРИЗНАНИЯ ДОЛЖНИКА БАНКРОТОМ.	.26
5.1	Последствия возбуждения процесса банкротства.	.26
5.2	Последствия признания должника банкротом.	.28
6.	СУДЕБНЫЙ И ВНЕСУДЕБНЫЙ ПОРЯДОК ОСУЩЕСТВЛЕНИЯ ПРОЦЕССА БАНКРОТСТВА.	.30
6.1	Процесс банкротства без участия суда.	.30
6.2	Процесс банкротства с участием суда.	.32
6.3	Иные вопросы, разрешаемые судом в судебном порядке.	.35
7.	ПРОБЛЕМЫ ПРИМЕНЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА О БАНКРОТСТВЕ И ПРЕДЛОЖЕНИЯ ПО ЕГО СОВЕРШЕНСТВОВАНИЮ.	.40
ТАБЛИЦА 1:		
	ОСОБЕННОСТИ РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛ О БАНКРОТСТВЕ.	.44
СХЕМА 1:		
	ПРОЦЕСС БАНКРОТСТВА.	.47

1. ОСНОВНЫЕ ПОЛОЖЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА КЫРГЫЗСКОЙ РЕСПУБЛИКИ О БАНКРОТСТВЕ

Банкротство субъектов предпринимательской деятельности, наряду с исковым порядком взыскания долга, обращением взыскания на имущество, изъятием заложенного имущества, является **одним из инструментов принудительного исполнения обязательств**.

Процедуры банкротства имеют следующие особенности:
их последствием становится факт существенного изменения структуры бизнеса (различные формы реорганизации или, в конечном счете, ликвидация);
кредитор получает удовлетворение в соответствии с очередностью, а не в качестве единственного взыскателя (как в искомом судебном производстве);
решение исполняется специально назначаемым субъектом - специальным администратором - индивидуальным предпринимателем, подотчетным суду и государственному органу по делам банкротства и отвечающим за свои действия своим собственным имуществом.

В связи с вышесказанным **банкротство** как правовое средство должно применяться только **в исключительных случаях**, чтобы не нанести значительный ущерб экономике страны, учитывая государственное и общественное значение некоторых промышленных и иных предприятий.

Согласно международным принципам, разработанным Всемирным форумом судей в 2003 году (Калифорния, США), процессу ликвидации должника должны предшествовать более мягкие меры, так как сохранение целостного производственного комплекса выгодно не только для должника, но и для добросовестных кредиторов.

Следовательно, банкротство в виде ликвидации предприятия не может быть самоцелью, и главная задача его применения состоит в оздоровлении работоспособного бизнеса. Банкротство ни в коем случае не должно быть орудием для несправедливого захвата чужой собственности или мошенничества.

В настоящее время в большинстве стран под банкротством понимают неспособность несостоятельного должника иным гражданско-правовым способом погасить свои долги. Заметим, что в ряде стран (например, США, некоторые государства англосаксонского права) банкротство относится к разряду уголовных (а не гражданских) дел, где субъектом

преступления представлено физическое лицо - владелец или руководитель должника (юридического лица), который впоследствии признается несостоятельным. Таким образом, банкротство и несостоятельность в этих странах имеют различный смысл.

В других странах (Франции, Германии, России, ряде стран СНГ, в т.ч. Кыргызстане) банкротство и несостоятельность являются практически идентичными правовыми понятиями и применяются для обозначения одной и той же процедуры, осуществляемой в порядке гражданского судопроизводства.

Первый в истории Кыргызстана Закон «О банкротстве» был принят 15 января 1994 г., и за период его действия по существу судами было рассмотрено лишь 13 дел о несостоятельности, из них только в 11-ти было признано банкротство.

22 сентября 1997 г., был принят новый Закон «О банкротстве», в результате применения которого в течение одного года и трех месяцев 50 предприятий были признаны банкротами.

По сравнению с предыдущим Законом в этом нормативном правовом акте отмечены следующие **основные особенности**:

- значительное облегчение инициирования процедуры банкротства и уменьшение количества требований для возбуждения процесса банкротства;
- наличие у юридического лица значительных имущественных ценностей перестало быть превалирующим фактором при назначении процедуры банкротства;
- состав требований ограничивается лишь денежными обязательствами;
- увеличилось число категорий должников, в отношении которых были установлены особенности применения законодательства о банкротстве;
- изменилась очередность погашения долгов кредиторам.

Новая редакция Закона «О банкротстве (несостоятельности)» была принята 30 декабря 1998 г. (далее Закон «О банкротстве»), и количество рассмотренных дел составило **330 дел за один только 2000 г.** Последующие изменения производились почти ежегодно - в 1999, 2000, 2002, 2005, 2006 и 2007 гг.

Данные изменения еще более упростили применение процедур банкротства, в результате чего количество оконченных рассмотрением дел о банкротстве значительно увеличилось (например, **в 1999 г. их стало втрое больше по сравнению с 1998 г.**). При этом инициаторами

банкротства в большинстве случаев были государственные органы: налоговая инспекция, Социальный фонд, государственный орган по делам банкротства, а субъектами банкротства - крупнейшие промышленные предприятия страны.

Основные поправки к Закону «О банкротстве» касались следующих вопросов:
1998 г. - из состава субъектов процесса банкротства были исключены государственные предприятия, основанные на праве оперативного управления.
2000 г. - в очередность выплат кредиторам внесена поправка, в соответствии с которой в третью очередь включены требования по основным суммам платежей по обязательному социальному страхованию.
2002 г. - был введен запрет на применение процедуры банкротства в отношении объектов естественной монополии; - назначение специального администратора из ведения суда было передано государственному органу по делам банкротства; - было введено понятие « дисквалификация », означающее лишение судом руководителей и членов ликвидационной комиссии должника права занимать руководящие должности; - заинтересованные лица (акционеры, участники, пайщики) получили право участвовать в процессе о банкротстве должника.
2006 г. - минимальный размер долга, необходимый для возбуждения процесса банкротства, стал определяться, исходя не из минимального размера оплаты труда, а из размера расчетного показателя.
2007 г. - введен кассационный порядок пересмотра судебных актов.

В настоящее время вопросы, касающиеся несостоятельности должников, регулируются Законом Кыргызской Республики «О консервации, ликвидации и банкротстве банков», а также нормативными актами Правительства Кыргызской Республики: Правилами «О порядке применения процедур банкротства», Положением «О порядке назначения администратора государственным органом по делам о банкротстве», и Постановлением Правительства Кыргызской Республики «О лицензировании отдельных видов предпринимательской деятельности».

2. ПОНЯТИЕ БАНКРОТСТВА

Банкротство -
это признанная судом или объявленная с согласия должника собранием кредиторов неплатежеспособность должника, то есть неспособность должника в полном объеме удовлетворить требования своих кредиторов по денежным обязательствам, включая неспособность обеспечить обязательные платежи в бюджет и внебюджетные фонды.

2.1 Основные признаки банкротства

Первый признак - долг должника перед кредитором (или кредиторами) не ниже установленного законом размера.

Минимальные размеры долга для возбуждения процесса банкротства определены в статье 9-1 Закона «О банкротстве». При этом, для определения минимального размера долга принимается во внимание размер денежных обязательств (основная сумма долга, включая проценты, начисленные по условиям обязательства), без учета уплаты подлежащей за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств неустойки (штрафа, пени), установленной законом или договором. Это распространяется также и на определение размера обязательств по платежам в бюджет и внебюджетные фонды, в состав которых не могут входить финансовые санкции (в отличие от российского законодательства).

Второй признак - долг должен быть установлен решением суда или письменно признан должником.

Отсюда следует, что заявление о признании должника банкротом подается тогда, когда размер долга уже подтвержден решением суда и взыскан в порядке искового производства, но данное решение не исполнено, а исполнительное производство прекращено. Если размер долга не соответствует требованиям закона, то согласно статье 27-12 Закона «О банкротстве» суд обязан отказать в принятии заявления о признании должника банкротом.

Пример:

Управление по делам банкротства обратилось в суд с заявлением о признании банкротом АО «А-т» на основании неоплаченной задолженности перед Социальным фондом, налоговой службой, а также

физическими лицами. Суд признал должника банкротом и назначил процедуру специального администрирования. Апелляционная инстанция данное решение отменила и производство по делу прекратила. Верховный суд КР, рассмотрев дело в порядке надзора, оставил в силе постановление суда второй инстанции. Верховный суд КР учел, что для возбуждения процесса банкротства требуется наличие долга в сумме не менее 500 минимальных заработных плат (МЗП) (50000 сомов). Задолженность АО «А-т» перед налоговой службой в сумме 185366 сомов состояла из 1097 сомов основного долга, процентов в размере 98828 сомов и штрафных санкций в размере 70805 сомов, а долг перед Социальным фондом составлял 83629 сомов, представляющих финансовые санкции, что было подтверждено кредитором, отказавшимся поддерживать требование заявителя. Учитывая положения статьи 11 Закона «О банкротстве», согласно которой при определении минимального размера долга, необходимого для признания должника банкротом, принимается во внимание размер денежных обязательств (основная сумма долга, включая проценты, начисленные по условиям обязательства) без учета подлежащей за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств неустойки, штрафов и пени, заявление управления по делам банкротства в этой части, в соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 27-12 Закона «О банкротстве», подлежало отказу в принятии. Что касается долга перед физическими лицами, суд отметил, что, в соответствии с Положением «Об Управлении по делам банкротства», оно вправе обращаться в суд с заявлением о признании должника банкротом при наличии только требований по исполнению обязательств перед бюджетом и внебюджетными фондами. Поэтому заявление Управления в этой части также подлежало отказу в принятии.

Если же должник оспаривает размер или само наличие долга, то суд **прекращает производство по делу**. В этом случае размер задолженности должника перед кредитором должен быть установлен **в порядке искового производства**.

Пример:

Решением суда от 12 августа 2003 г. было удовлетворено заявление ОсОО «К-ь» о признании банкротом АО «БКК» на основании задолженности в сумме 3038973 сома, переуступленной АО «А-о» заявителю. Данный долг образовался в результате: переуступки права требования АО «К-Д-А» Акционерному обществу «А-о» в сумме 538002 сома; предоставления Акционерным обществом «А-о» товарного кредита в сумме 346445 сомов АО «БКК» и кредита в сумме 110000 сомов АО «БКК»; начисления пени и штрафов по двум последним суммам долга в соответствии с мировым

соглашением, заключенным 13 февраля 2002 г. в ходе судебного заседания по иску о взыскании с должника суммы задолженности. Должник и ряд его акционеров обратились в Верховный суд КР с надзорной жалобой, в которой отметили, что между сторонами по делу имеется спор, как по существу долга, так и по его размеру. Верховный суд КР, рассмотрев дело в порядке надзора, отменил решение суда первой инстанции и прекратил производство по делу, отметив, что должник может быть признан банкротом, если, в соответствии со статьей 9 Закона «О банкротстве», он не удовлетворяет, отказывается удовлетворить либо не способен удовлетворить законные требования кредитора при наступлении срока платежа. Между тем суд в своем решении не указывает, с какого момента АО «БКК» был обязан выплатить заявителю долг. Данный срок также не указан в заявлении ОсОО «К-ь» о признании должника банкротом. Таким образом, суд, вынося свое решение, не принял во внимание требований статей 11, 27-8, 27-10 Закона «О банкротстве», в соответствии с которыми в заявлении кредитора должны быть указаны доказательства обоснованности предъявляемых требований, в том числе вступившее в силу решение суда или доказательства, подтверждающие признание указанных требований должника.

Верховный суд КР пришел к выводу, что состояние должника не соответствует ни одному из условий, предусмотренных статьей 9 Закона «О банкротстве» и необходимых для признания комбината банкротом. В связи с этим Верховный суд КР указал, что, для признания должника банкротом сумма долга должна быть установленной и исключать какое-либо оспаривание его наличия или размера со стороны должника, так как спорные правоотношения по поводу размера долга являются предметом отдельного искового производства. До разрешения данного спора суду невозможно считать какую-либо сумму задолженности АО «БКК» перед ОсОО «К-ь» установленной и являющейся безусловным основанием для признания должника банкротом.

Третий признак - долги кредиторам должны носить денежный, а не иной имущественный характер.

Иными словами, в состав требований кредитора к должнику включаются лишь **денежные долги по оплате работ, услуг или товаров**, а не обязательства по исполнению работ, услуг и предоставлению товаров. Кроме того, состав требований может формироваться путем включения в него долгов перед бюджетом: по налогам, сборам, таможенным платежам, а также задолженности перед внебюджетными фондами, в том числе по отчислениям в Социальный фонд, страховым взносам.

Четвертый признак - должник должен быть неплатежеспособным, то есть быть неспособным в полном объеме удовлетворить требования своих кредиторов.

Должник является неплатежеспособным и может быть признан банкротом при наличии <u>одного</u> из следующих условий:
при наступлении сроков платежа должник не удовлетворяет правомерные требования кредиторов по оплате долгов и выполнению других обязательств (за товары, услуги и так далее) в полном объеме;
при наступлении сроков платежа должник отказывается удовлетворить такие требования в полном объеме (например, путем письменного отказа);
при наступлении сроков платежа должник не способен удовлетворить такие требования в полном объеме (из-за недостаточности или неликвидности имущества должника);
до вынесения решения по делу о банкротстве, приостановленного по просьбе должника, должник не удовлетворяет требования кредитора в полном объеме (например, если после подачи кредитором заявления о признании должника банкротом, последний заявляет о своей способности погасить долги и суд в соответствии со статьёй 27-26 Закона «О банкротстве» предоставляет должнику отсрочку на 10 дней, но должник не исполняет своих обязательств в указанный срок);
уполномоченный орган надзора устанавливает факт превышения обязательств должника над его активами.

При этом третье и пятое условия в какой-то степени восстанавливают аннулированный в понятии банкротства признак неудовлетворительной структуры баланса и превышения пассивов над активами, что в принципе и является доказательством истинной неплатежеспособности субъекта предпринимательства.

Должник может быть признан банкротом, только на основании установленного уполномоченным органом надзора **превышения обязательств должника над его активами.**

Пример:

Министерство финансов КР, исполняющее функции государственного страхового надзора, обратилось в суд с заявлением о признании ЗАО Страховая компания «Х» банкротом. Министерство финансов отметило, что в ходе проверки хозяйственной деятельности страховой компании «Х» ревизионной комиссией Министерства финансов, действующей в соответствии с Положением «О порядке проведения

проверок Управлением небанковского надзора Министерства финансов КР субъектов предпринимательства, осуществляющих небанковскую финансовую деятельность», было выявлено, что страховая компания производила выплаты сумм страхового возмещения по договорам страхования жизни с условием выплаты страховой ренты за счет сумм страховых взносов (премий), что свидетельствует о перераспределении средств способом, свойственным «финансовым пирамидам». В результате таких действий при наличии собственного капитала в 6,6 миллиона сомов и активов в сумме 31,9 миллиона сомов обязательства перед страхователями составили 191,5 млн. сомов. Принимая во внимание, что основная деятельность компании заключается в привлечении средств населения, факты проверки свидетельствуют о нездоровой финансово-экономической практике, проводимой должником, неизбежно ведущей к финансовому неблагополучию компании и ее банкротству.

Решением суда, в удовлетворении заявления было отказано.

Судом второй инстанции решение было отменено и принято новое решение о банкротстве страховой компании «Х». Должник обжаловал решение в порядке надзора, указав, что в соответствии с пунктом 2.14.4. Правил «О порядке применения процедур банкротства», он обязан представить доказательства того, что должник при осуществлении своей деятельности не соблюдал обязательные правила и процедуры (нормативы), утвержденные органом надзора, и данное обстоятельство явилось причиной возникновения неудовлетворительности баланса. Однако данные процедуры и нормативы Минфином до сих пор не разработаны, а посему неплатежеспособность компании заявителем подтверждена быть не может. Из этого следует, что основания для признания должника банкротом, установленные статьей 27-18 Закона «О банкротстве», не установлены.

Верховный суд КР, оставил в силе решение суда второй инстанции. При этом отметив, что в соответствии с пунктом 1.2.2. Правил «О порядке применения процедур банкротства», страховая компания является регулируемой организацией. Пункт 2.14.3. устанавливает, что орган надзора вправе использовать в качестве доказательства неплатежеспособности должника сведения о том, что реальная стоимость активов меньше, чем стоимость его пассивов, и в результате этого качество баланса должника является неудовлетворительным. Документальная инспекторская проверка установила факты нарушения страхового законодательства, которые привели к ситуации, при которой обязательства должника значительно превышают его активы, что свидетельствует о неизбежном банкротстве должника. Судом установлено, что результаты документальной проверки не были

оспорены должником, что свидетельствует об обоснованности результатов. Верховный суд КР в своем постановлении указал, что, должник является неплатежеспособным и может быть признан банкротом при наличии лишь одного условия – установления органом надзора факта **превышения обязательств должника над его активами**. При этом органу надзора не требуется доказывать, что должник не смог оплатить, или отказался, или не в состоянии оплатить возникшие долги, превышающие минимальный размер долга. Суд установил, что материалами дела полностью подтверждается факт наличия задолженности страховой компании перед перестраховщиками на сумму 39250 долларов США, а также наличие обязательств перед страховщиками на сумму 66 млн. сомов, которые не могут быть покрыты ни за счет собственных средств, ни за счет продажи активов должника. Суд не принял довод должника о возможности в будущем оплатить возникшие обязательства при условии возвращения ей лицензии на право осуществления страховой деятельности, поскольку, согласно статье 27-18 Закона «О банкротстве», данные обстоятельства не могут служить основанием для отказа в признании должника банкротом.

3. УЧАСТНИКИ ПРОЦЕССА БАНКРОТСТВА

3.1 Субъекты процесса банкротства

Субъектами процесса банкротства - должниками - могут быть:
юридические лица любой формы собственности, являющиеся коммерческими организациями, включая иностранные, а также организации с иностранным капиталом, зарегистрированные в Кыргызской Республике;
банки и иные финансово-кредитные учреждения;
юридические лица любой формы собственности, являющиеся некоммерческими организациями (в виде общественных фондов и кооперативов);
индивидуальные предприниматели.

Процедуры банкротства могут применяться **только к юридическим лицам, прошедшим государственную регистрацию** в соответствии с Законом Кыргызской Республики «О государственной регистрации юридических лиц», а **также к индивидуальным предпринимателям, зарегистрированным** согласно Положению «О порядке государственной регистрации физических лиц, занимающихся индивидуальной

предпринимательской деятельностью на территории Кыргызской Республики».

Субъектами процесса банкротства не могут являться:
государственные предприятия, основанные на праве оперативного управления (ст. 159 ГК КР);
объекты естественной монополии (Закон «О естественных и разрешенных монополиях в Кыргызской Республике»);
государственные и иные учреждения (ст. 164 ГК КР);
филиалы и представительства юридических лиц;
платежеспособные предприятия (они в случае необходимости могут ликвидироваться в порядке, установленном ст. 96 ГК КР, однако если при ликвидации возникнет вопрос о недостаточности активов для погашения всех долгов кредиторам, процедура ликвидации должна быть переведена в процедуру банкротства).

3.2 Заинтересованные лица в процессе банкротства

К заинтересованным лицам Закон «О банкротстве» отнес аффилированных физических и юридических лиц, а также инсайдеров должника:

- основные и дочерние по отношению к должнику предприятия;
- лица, входящие в совет директоров (наблюдательный совет) должника, руководители, коллегиальный исполнительный орган должника, его главный бухгалтер;
- лица, находящиеся с указанными физическими лицами в родственных отношениях.

В предусмотренных законом случаях **заинтересованные лица могут нести солидарную или полную ответственность по обязательствам должника**. Так, статьями 83 и 84 Закона «О банкротстве», например, предусмотрено, что **руководители должника и его участники, владеющие долями (акциями), позволяющими контролировать юридическое лицо**, не надлежаще исполняющие свои обязанности по управлению неблагополучным должником, **несут гражданскую ответственность** в соответствии с законодательством КР. При этом на руководителей налагается солидарная ответственность по обязательствам должника, если убытки должника возникли по причине исполнения ими противоречащих законодательству инструкций, приказов, просьб или рекомендаций участников должника, так же как и полная ответственность в случае передачи ими третьим лицам имущества должника без полной

оплаты, как в денежной, так и в натуральной форме, приведшей к потере кредиторами активов должника.

3.3 Кредиторы

Помимо должника, важным лицом в процессе банкротства является **кредитор или кредиторы**, выступающий инициатором признания (объявления) должника несостоятельным и применения к нему процедур банкротства.

К кредиторам
могут относиться любые юридические и физические лица, являющиеся как резидентами, так и нерезидентами Кыргызской Республики, а также Кыргызская Республика в лице уполномоченных органов, которые имеют право требовать от должника исполнения им его обязательств.

Интересы кредиторов в соответствии со статьей 10 Закона «О банкротстве» в процессе банкротства представляют собрание кредиторов и создаваемый им комитет кредиторов.

При возбуждении процесса банкротства в судебном порядке заявителем может быть как **единственный кредитор, так и ряд кредиторов**, выступающих как отдельно, так и вместе. В первом случае все заявления объединяются в одном судебном производстве. Если банкротство осуществляется без участия суда, инициатором может быть только **собрание кредиторов**, а не один из кредиторов.

Анализ вышеуказанных норм говорит о том, что **участниками процесса банкротства должника могут быть лишь сами кредиторы, а не их участники**, если речь идет о кредиторах - юридических лицах. Вместе с тем статья 10 Закона «О банкротстве» предоставляет участнику должника быть кредитором по делу о его банкротстве, если только требование участника не относится к возврату его вклада в уставный капитал должника. Кроме этого, законодательство о банкротстве не предусматривает возможности иностранным государствам являться кредиторами по делу о банкротстве, осуществляемом на территории Кыргызской Республики.

3.4 Иные участники процесса банкротства

Участниками процесса банкротства могут быть уполномоченные государством органы:
--

Государственный орган по делам банкротства в лице Управления по делам банкротства при Государственном комитете Кыргызской Республики по управлению государственным имуществом и привлечению прямых инвестиций;

Национальный банк Кыргызской Республики - в отношении банков и иных финансово-кредитных учреждений;

Государственный орган управления по страховому надзору Кыргызской Республики - в отношении страховых организаций;

Государственный орган Кыргызской Республики по регулированию рынка ценных бумаг - в отношении участников рынка ценных бумаг.

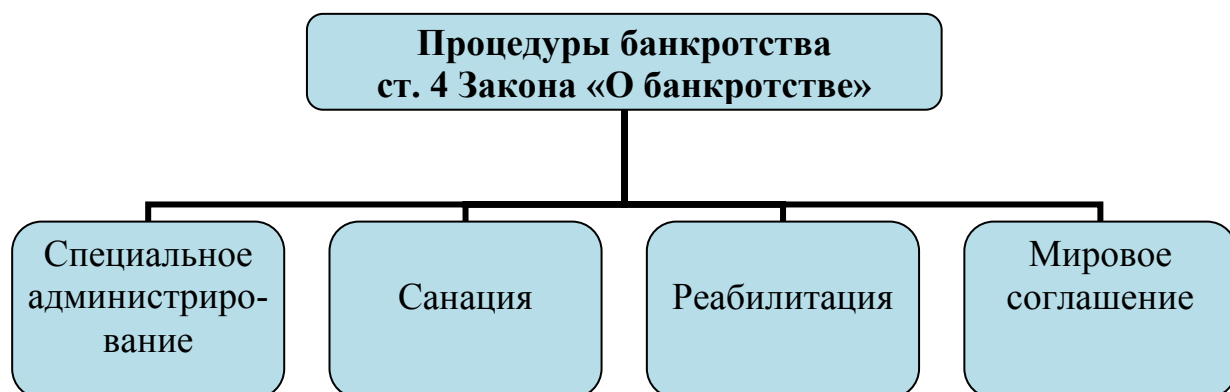
Согласно статье 17 Закона «О банкротстве», Управление по делам банкротства является **единственным представителем государства в вопросах возбуждения процедур банкротства должников**, имеющих долги перед государством. Ранее заявителем по делу о банкротстве мог быть любой государственный орган, в том числе органы налоговой службы, таможенной инспекции.

4. ПРОЦЕДУРЫ БАНКРОТСТВА

В законодательстве о банкротстве применяются два понятия: «**процесс банкротства**» и «**процедура банкротства**», не являющиеся идентичными.

Под процессом банкротства

понимается совокупность определенных законом действий со стороны суда, уполномоченных органов, специальных управляющих, направленных на удовлетворение правомерных требований кредиторов либо восстановление платежеспособности должника путем предусмотренных законом способов, которые называют процедурами банкротства.



Также, Законом «О консервации, ликвидации и банкротстве банков» предусмотрена **процедура консервации банков**.

4.1 Специальное администрирование

Как показывает судебная практика, это один из основных видов процедур, применяемых при несостоятельности должника.

Специальное администрирование предусматривает:
назначение специального администратора;
отчуждение активов должника, включенных в ликвидационную массу, третьим лицам в интересах кредиторов;
прекращение юридического лица и исключение его из государственного реестра юридических лиц или прекращение предпринимательской деятельности индивидуального предпринимателя.

Специальное администрирование может проводиться **как в судебном порядке, так и без участия суда**. Оно считается начатым с момента назначения специального администратора: в первом случае - государственным органом по делам банкротства на основании решения суда, во втором - собранием кредиторов.

Специальное администрирование юридического лица, признанного банкротом, осуществляется двумя методами:

- **путем ликвидации** (Глава 2 параграф 4 Закона «О банкротстве»);
- **путем реструктуризации** (Глава 2 параграф 5 Закона «О банкротстве»).

А. Ликвидация

Ликвидация должника, согласно статье 51 Закона «О банкротстве», представляет собой метод процедуры специального администрирования, который предусматривает **изъятие и отчуждение всех активов должника** - юридического лица, входящих в ликвидационную массу, с целью удовлетворения требований кредиторов, в соответствии с их очередностью.

Основные признаки ликвидации:
Все органы должника, признанного банкротом отстраняются от управления и обязаны передать всю финансово-бухгалтерскую и иную документацию предприятия, печати, штампы, материальные и иные

ценности специальному администратору, назначенному в установленном законом порядке, к которому переходит управление.

Специальный администратор:

- публикует объявление о своем назначении, а также информирует о своем назначении государственные органы, осуществляющие государственную регистрацию юридических лиц или индивидуальных предпринимателей;
- может произвести увольнение (с учетом трудового законодательства) работников должника, за исключением лиц, необходимых для проведения процедуры ликвидации, а также наем в этих же целях специалистов (экспертов);
- контролирует все имеющиеся в наличии материальные ценности должника, а также все правоустанавливающие документы;
- обязан принять все меры по недопущению уменьшения совокупной стоимости имущества предприятия в целях его дальнейшей продажи, а также по взысканию дебиторской задолженности;
- проверяет правомерность предъявленных ранее к должнику претензий и исков кредиторов, а также действия руководителей, участников, кредиторов на предмет их законности;
- классифицирует активы должника (в т.ч. представляющие опасность для населения, активы, которые невозможно продать, а также активы, представляющие собой объекты социальной инфраструктуры);
- продает имущество, входящее в ликвидационную массу и распределяет полученные денежные средства между кредиторами;
- предоставляет отчет о своей деятельности суду или собранию кредиторов.

Прекращается всякая предпринимательская деятельность должника и вносится запись о ликвидации в государственный реестр юридических лиц.

Длительность ликвидации составляет **один год**, но этот срок может быть продлен судом или собранием кредиторов по ходатайству специального администратора.

В случае утверждения отчета специального администратора суд или **собрание кредиторов принимает решение об окончании процедуры** специального администрирования должника, признанного банкротом. На основании данного решения специальный администратор сообщает об этом органу, осуществляющему государственную регистрацию хозяйствующих субъектов, который исключает должника-банкрота из государственного реестра юридических лиц, а также информирует органы налоговой инспекции.

К отчету специального администратора прилагается ликвидационный баланс, реестр требований кредиторов и результатов по их удовлетворению, документы об использовании оставшегося имущества должника и о расходах, понесенных администратором в ходе осуществления процедуры специального администрирования, а также иные материалы, относящиеся к этому процессу.

Пример:

Решением суда по заявлению ГНИ по Сокулукскому району Ассоциация крестьянских хозяйств «Ж-ш» была признана банкротом в связи с наличием неуплаченной задолженности по налоговым платежам на общую сумму 833332 сома. После завершения процедуры специального администрирования решением суда был утвержден отчет специального администратора. Данное решение было обжаловано в надзорном порядке одним из кредиторов. При этом среди оснований, приведенных кредитором для возобновления процедуры банкротства, был факт непредставления заключительного отчета собранию кредиторов.

Верховный суд КР отклонил жалобу кредитора и оставил состоявшийся судебный акт без изменений, обосновав это решение тем, что, согласно подпунктам 1 и 2 пункта 1 статьи 73-2 Закона «О банкротстве», специальный администратор представляет отчет о результатах своей деятельности собранию кредиторов в случае осуществления процесса банкротства во внесудебном порядке, если же данный процесс проходит с участием суда, то от администратора этого не требуется.

Пример:

ОсОО «Ы-ы» по заявлению АКБ «К-банк» был признан судом банкротом в связи с наличием подтвержденного должником долга в сумме 88738 долларов США. По окончании процедуры специального администрирования отчет был утвержден определением суда, а процедура банкротства была завершена.

Не согласившись с данным определением, граждане С-а Ж.Т. и С-а С.А., обратились в Верховный суд КР с заявлением о пересмотре данного судебного акта в порядке надзора, его отмене и о направлении дела на новое рассмотрение. В качестве оснований для пересмотра заявители указали на то обстоятельство, что при продаже нежилого помещения в рамках специального администрирования администратором был умышленно скрыт факт рассмотрения в районном суде гражданского дела о разделе имущества между супругами: С-й С.А. и С-м М.Д., бывшим

директором должника, а также дело о признании недействительным договора залога другого помещения.

Верховный суд КР, рассмотрев дело в порядке надзора, оставил решение суда об утверждении заключительного отчета специального администратора и завершении процедуры банкротства в силе. При этом суд указал, что представленный специальным администратором заключительный отчет соответствовал всем требованиям Закона «О банкротстве». Верховный суд КР отметил, что суд обоснованно отклонил ходатайство должника о приостановлении производства по делу в связи с рассмотрением гражданских дел по заявлениям заявителей надзорной жалобы. Основаниями для этого послужили следующие обстоятельства: нежилые помещения по указанному выше адресу принадлежали по праву собственности должнику в лице ОсОО «Ы-ы» и передавались в залог банку должником (юридическим лицом), а не заявителями. Кроме того, суд указал, что в соответствии с пунктом 6 части 7 статьи 22 Закона «О банкротстве» все требования имущественного характера могут быть предъявлены должнику только в рамках процесса банкротства. Помимо этого, судом было установлено, что заявители не обращались к специальному администратору с претензиями по возникшему между ними спору, как того требует статья 27-31 Закона «О банкротстве». В связи с этим итоги гражданских дел не могли повлиять на правоотношения между банком и ОсОО «Ы-ы» и, соответственно, на законность и обоснованность обжалуемого судебного акта.

Б. Реструктуризация

В отличие от ликвидации реструктуризация предусматривает **создание на базе активов должника одного или нескольких новых юридических лиц и их продажу в целях удовлетворения требований кредиторов**. Эта процедура регулируется статьей 55 Закона «О банкротстве», а решение о реструктуризации принимает специальный администратор.

Особенности реструктуризации:
Специальный администратор управляет должником-банкротом до исключения его из государственного реестра, а также одновременно выступает единственным учредителем нового юридического лица любой организационно-правовой формы, разрешенной законодательством Кыргызской Республики для коммерческих организаций;
Если нет веских оснований для иного, то согласно пункту 10.23.6 Правил «О порядке применения процедур банкротства» (далее Правила),

юридическое лицо должно быть создано в одном из данных видов: - общества с ограниченной ответственностью; - акционерного общества закрытого типа; - акционерного общества открытого типа.
Специальный администратор выступает учредителем нового юридического лица именно в этом статусе (а не просто как физическое лицо), и согласно пункту 10.23.15. Правил, обязан выполнить все требования, предусмотренные законодательством относительно создания и государственной регистрации юридического лица.
В уставный капитал нового юридического лица специальный администратор по своему усмотрению вносит ликвидные активы должника, признанного банкротом, в то время как активы, не являющиеся ликвидными, он продает вне рамок реструктуризации, то есть как имущество банкрота в процессе ликвидации; В уставный капитал нового юридического лица не могут вноситься активы, находящиеся в зарегистрированном залоге, без согласия залогодержателя (пункт 10.23.5. Правил).
Новое юридическое лицо создается исключительно в целях его продажи либо целиком (как имущественный комплекс), либо путем продажи акций или доли капитала для выплаты долгов кредиторам должника-банкрота.
Новое юридическое лицо не является правопреемником должника, признанного банкротом и в соответствии с пунктом 4 статьи 55 Закона «О банкротстве» оно не может нести ответственность по обязательствам должника, за исключением тех, которые специальный администратор умышленно (пункт 10.23.2. Правил) передал от старого новому юридическому лицу.
Дебиторы старого юридического лица становятся дебиторами нового юридического лица.
В отношении старого юридического лица осуществляются функции, предусмотренные при ликвидации предприятия.

4.2 Реабилитация

Процедура реабилитации осуществляется при несостоятельности должника, выраженной в неудовлетворительной структуре баланса или в неспособности погасить долги по наступлению сроков платежа, и основной задачей ее применения является **восстановление платежеспособности** юридического лица или индивидуального предпринимателя на основе плана, утвержденного судом или собранием кредиторов.

Реабилитация может проводиться **как с участием суда, так и во внесудебном порядке**, как в отношении юридического лица, так и в отношении индивидуального предпринимателя по инициативе самого должника или по инициативе кредиторов с согласия должника.

При этом реабилитацию проводит **внешний управляющий, имеющий правовой статус специального администратора**, который в целях реализации вышеуказанного плана может действовать как с участием прежних органов управления должника, так и без них. Это условие в обязательном порядке должно указываться в плане реабилитации.

При применении процедуры реабилитации осуществляются следующие действия:

Реабилитация без участия суда:
Должник или кредиторы разрабатывают проект плана реабилитации;
Созывается собрание кредиторов, имеющих претензии на сумму 100 и более МЗП.
Собрание кредиторов принимает решение о проведении реабилитации без участия суда, а также утверждает план, который становится обязательным для всех кредиторов. Другие вопросы решаются при положительном отношении к ним кредиторов, имеющих 60 и более % от суммы всех долгов должника.
Принятие плана означает приостановление всех действий по взысканию долга, в том числе и в судебном порядке, прекращение начисления штрафных и иных санкций, начисления процентов по денежным обязательствам на срок три месяца.
Назначается временный управляющий, если есть необходимость доработки плана, либо внешний управляющий, если план принят. Если доработанный план должника не устраивает, то кредиторы вправе возбудить вопрос о специальном администрировании;
Внешний управляющий осуществляет план реабилитации.

Реабилитации с участием суда:
Должник или временный управляющий (в случае принятия решения собранием кредиторов) представляет суду план реабилитации в течение пяти дней с момента принятия.
Суд в течение 10 дней рассматривает его, утверждает, если он соответствует требованиям закона, и назначает внешнего управляющего.
Внешний управляющий осуществляет свои действия под контролем суда.

4.3 Санация

Санация так же, как и реабилитация, направлена на **восстановление платежеспособности должника**, может осуществляться как с участием суда, так и без суда, однако применяется **только в отношении юридического лица**.

В соответствии с законом о банкротстве 1994 года санированию могли подвергаться только государственные предприятия. В настоящее время санация применяется к любым должникам независимо от формы собственности.

Особенностью данной процедуры является **назначение уполномоченного органа, выступающего поручителем (гарантом) должника**, который берет на себя обязательства по погашению должником всех своих долгов. Помимо этого, на поручителя возлагаются дополнительные обязательства, связанные с процессом банкротства. При этом органы управления должника продолжают действовать.

В судебном порядке санация должна применяться при наличии заявления о признании кого-либо банкротом, если в семидневный срок с момента вышеуказанного заявления должник объявляет, что готов представить третье лицо, которое способно взять на себя поручительство. В этом случае по заявлению должника суд в двухнедельный срок принимает решение о целесообразности применения процедуры санации.

Должник также может обратиться к суду с просьбой об объявлении в средствах массовой информации конкурса юридических лиц и граждан, желающих взять на себя обязанности поручителя. Если в течение месяца с момента публикации (но не позднее семи недель с начала процесса банкротства) таковой не находится, суд начинает специальное администрирование.

При принятии решения о санации:
назначается временный администратор;
срок санации не может превышать шесть месяцев;
все действия по взысканию долгов приостанавливаются, в том числе производимые в судебном порядке.

Если в указанный выше срок временный администратор не представит суду доказательства выполнения должником всех обязательств, должник

немедленно по решению суда объявляется банкротом и вводится режим специального администрирования.

4.4 Мировое соглашение

При осуществлении любой из вышеуказанных процедур банкротства должник и кредиторы вправе прийти к мировому соглашению. По этому соглашению обязательства должника перед кредиторами могут быть прекращены, уменьшены, отсрочены, уступлены третьим лицам, исполнены третьими лицами и так далее.

Мировое соглашение при осуществлении процедур банкротства отличается от аналогичного соглашения согласно гражданскому процессуальному законодательству.

Особенности мирового соглашения при осуществлении процедур банкротства:
допускается участие третьих лиц;
является обязательным для всех кредиторов;
будучи утвержденным судом, не может быть расторгнуто по соглашению между отдельными кредиторами и должником (ст. 105), но может быть расторгнуто при неисполнении или ненадлежащем исполнении его условий (ст. 113);
подписывается должником, администратором, согласными с ним кредиторами, третьими лицами;
может быть заключено только в случае погашения долгов первой и второй очереди;
заключают его кредиторы третьей, четвертой и пятой очередей, имеющие претензии в размере 60 и более процентов всех обязательств должника.

Собрание кредиторов или суд (в течение 10 дней с момента поступления в суд) **утверждает мировое соглашение**, что влечет за собой:

- прекращение процесса банкротства;
- окончание полномочий администратора;
- прекращение ограничений в отношении должника или кредитора.

Если должником условия мирового соглашения не исполняются или исполняются не надлежащим образом, суд по заявлению должника или кредиторов может признать данное соглашение недействительным, что является основанием для возобновления процесса банкротства. Важно

отметить указанную последовательность действий: судебный акт должен вначале признать мировое соглашение недействительным, а затем возобновить процедуру банкротства.

В случае если заявление о банкротстве подается Управлением по делам банкротства в связи с наличием неоплаченного долга перед бюджетом и внебюджетными фондами, кредитором остается лицо, в интересах которого подано заявление.

Пример:

Управление по делам банкротства в интересах Социального фонда обратилось в суд с заявлением о банкротстве АО «И-с». Суд удовлетворил заявление, данное предприятие было признано банкротом и началась процедура ликвидации.

Должник обратился с надзорной жалобой в суд надзорной инстанции, который отменил вышеуказанное решение суда и производство по делу о банкротстве АО «И-с» прекратил. Основанием для данного решения послужили следующие обстоятельства. За пять дней до вынесения решения судом первой инстанции должник и Социальный фонд, в интересах которого подавалось заявление о банкротстве, заключили мировое соглашение, по условиям которого должник передавал Социальному фонду в счет погашения долга свое имущество на сумму 97065160 сомов. Однако суд не утвердил данное соглашение, сославшись на то, что Социальный фонд не является стороной по делу, и вынес решение о банкротстве должника. При этом суд не принял во внимание, что должник не отказывался от наличия долга, признавал его и согласен был выплатить в полном объеме, в связи с чем судом были неправильно применены нормы Закона «О банкротстве», прежде всего, статей 3, 9, устанавливающих признаки и условия банкротства должника. Отказав в утверждении мирового соглашения, суд также нарушил требования статьи 27-3 Закона «О банкротстве», согласно которой, помимо заявителя, лицом, участвующим в деле, также является и кредитор, в данном случае Социальный фонд, в интересах которого Управление по делам банкротства подавало заявление. Если же кредитор не был привлечен, суд обязан был его привлечь в целях определения фактического состава его требований к должнику в соответствии со статьей 11 «О банкротстве».

Отменяя решение о банкротстве, суд надзорной инстанции также отметил, что доказательством платежеспособности АО «И-с» является то обстоятельство, что к моменту рассмотрения дела в

надзорной инстанции должник полностью погасил свой долг перед Социальным фондом и последний просит прекратить производство.

Учитывая содержание статьи 114 Закона «О банкротстве», согласно которой признание мирового соглашения недействительным является основанием для возобновления производства по делу о банкротстве, можно сделать вывод, что мировое соглашение по делам о банкротстве может быть признано недействительным только в рамках процесса о банкротстве.

Пример:

ОсОО «С-Холдинг Лтд» обратилось в суд с иском к ОсОО «С-н», а также к Агентству «Дебра» о признании недействительным мирового соглашения, утвержденного определением суда первой инстанции от 18 марта 2003 г. по делу о признании ОсОО «С-н» банкротом, по заявлению К-банка. Мировое соглашение было заключено между кредитором, должником, третьим лицом ОсОО «С-н» (новым кредитором), временным администратором и физическим лицом (залогодателем).

По его условиям, Агентство «Дебра», являющееся специальным администратором К-банка, уступило ОсОО «С-н» право требования задолженности должника перед банком в сумме 450396 долларов США. Должник передает в качестве отступного в собственность ОсОО «С-н» имущественный комплекс супермаркета и кафе стоимостью в 207912 долларов США, торговое оборудование и другое имущество, а физическое лицо передает в собственность новому кредитору однокомнатную квартиру стоимостью в 242483 долларов США.

Основанием для расторжения мирового соглашения истец считал кабальность сделки, выраженной в неправильной оценке передаваемого имущества новому кредитору.

Решением суда в иске было отказано. Определением суда апелляционной инстанции решение суда первой инстанции оставлено без изменения.

Верховный суд КР, рассмотрев жалобу истца в надзорном порядке, вышеуказанные судебные акты отменил, а дело направил в суд первой инстанции для рассмотрения в рамках дела о банкротстве ОсОО «С-н».

Верховный суд КР указал на то обстоятельство, что судами неправильно был принят вышеуказанный иск к рассмотрению в качестве самостоятельного судебного дела, пояснив при этом, что статьей 113 Закона «О банкротстве» предусмотрена возможность признания недействительным заключенного и утвержденного судом мирового соглашения, так как по своей природе мировое соглашение является

гражданско-правовой сделкой. Однако последствием признания мирового соглашения недействительным в соответствии со статьей 114 Закона «О банкротстве» является возобновление производства по делу, о чем судом выносится определение в день признания мирового соглашения недействительным, которое может быть обжаловано. В связи с этим вопрос о недействительности мирового соглашения может быть рассмотрен только в рамках дела о банкротстве должника. Вместе с тем данное дело рассмотрено как экономическое дело, то есть без соблюдения требований, предъявляемых статьями 113, 114 Закона «О банкротстве».

Мировое соглашение, заключенное в рамках процесса банкротства, может быть, помимо признания его недействительным, согласно статье 113 Закона «О банкротстве», подвергнуто расторжению в случае неисполнения либо ненадлежащего исполнения условий мирового соглашения.

5. ПРАВОВЫЕ ПОСЛЕДСТВИЯ ВОЗБУЖДЕНИЯ ПРОЦЕССА БАНКРОТСТВА И ПРИЗНАНИЯ ДОЛЖНИКА БАНКРОТОМ

5.1 Последствия возбуждения процесса банкротства

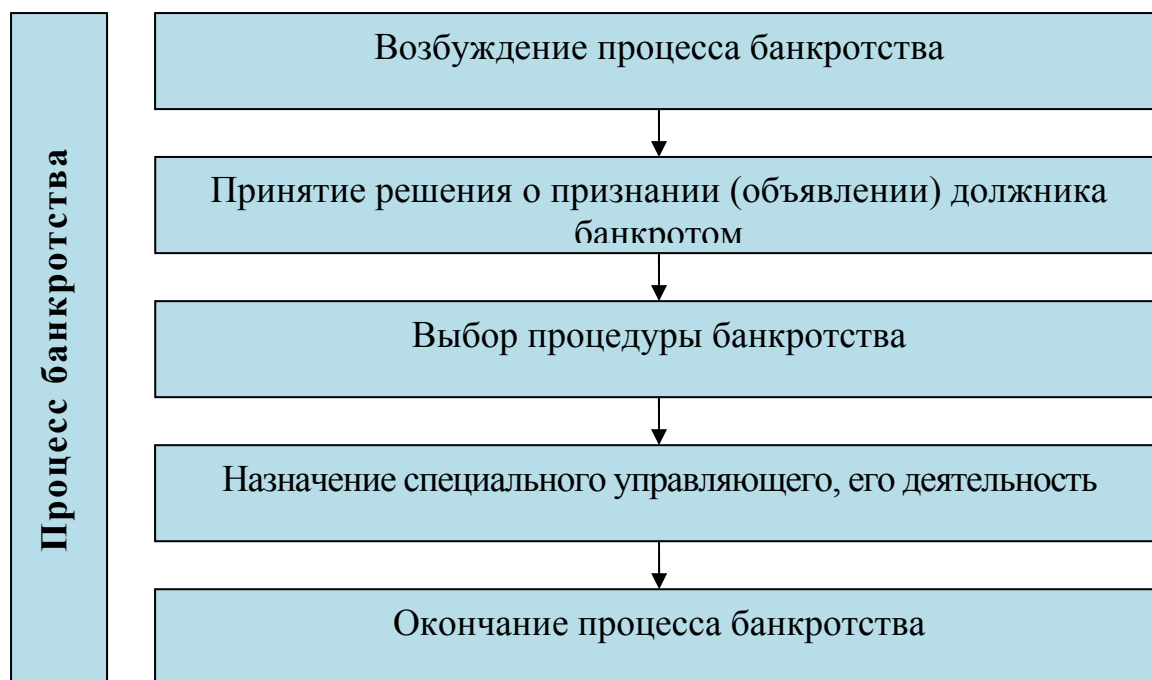
В процессе банкротства имеется два **обстоятельства**, влекущих за собой различные правовые последствия:

- **начало возбуждения процесса банкротства;**
- **начало осуществления процедур банкротства.**

Несмотря на отсутствие в Законе «О банкротстве» 1997 г., и в последующих редакциях достаточной четкости (в отличие от ранее действовавшего закона), анализ норм позволяет выделить вышеуказанные этапы процесса банкротства, которые влекут за собой вполне конкретные последствия.

Процесс банкротства - это система последовательных действий, совершаемых в отношении неплатежеспособного должника в целях удовлетворения требований кредиторов, состоящая из определенных этапов, установленных законом.

Процедура банкротства - это предусмотренные законом конкретные меры (способы) удовлетворения требований кредиторов: специальное администрирование, реабилитация, санация, мировое соглашение, консервация.



То есть, **процедура банкротства** - это часть **процесса банкротства**. Это очень важно, поскольку начало того или иного этапа процесса банкротства влечет свои последствия.

Процесс банкротства возбуждается при наступлении одного из следующих событий:
извещение должником или его участниками любого кредитора о неплатежеспособности;
опубликование в печати первого объявления о созыве собрания кредиторов для решения вопроса о банкротстве;
принятие судом заявления о признании должника банкротом;
начало процесса банкротства в соответствии с Законом «О банкротстве»;
принятие решения об обращении процесса ликвидации платежеспособного юридического лица в процесс банкротства.

Правовые последствия возбуждения процесса банкротства:
Запрещается участнику должника требовать возврата своего вклада или доли имущества, а также изымать его;
Запрещается всем лицам накладывать арест, изымать или завладевать каким-либо имуществом должника, включая контроль за банковскими счетами;
Запрещается руководителям должника распоряжаться всеми активами, исполнять обязательства без согласия суда, администратора (очевидно,

временного), собрания кредиторов (если администратор не назначен).
--

Что **разрешается** должнику? Если нет специального запрета со стороны суда или администратора, должник вправе:

- произвести выплату ежемесячной заработной платы работникам, за исключением тех, кто одновременно является его участником;
- осуществить текущие платежи по коммунальным услугам, а также за газ, телефон, электроэнергию;
- оплатить поставки ранее заказанных материалов, используемых в производстве.

Кроме сказанного, начало процесса банкротства налагает обязательства на кредиторов и иных лиц по возврату незаконно удерживаемого в своем владении имущества должника либо его стоимости. Если кредиторы или третьи лица докажут, что приобретение ими активов должника было добросовестным и по рыночным ценам, то суд может принять решение об оставлении в их владении данного имущества.

5.2 Последствия признания должника банкротом

Правовые последствия осуществления процедур банкротства:
Сроки погашения всех долговых обязательств должника считаются наступившими, если они не наступили ранее.
Прекращается начисление всех неустоек, штрафов, пени, а также процентов по долговым обязательствам.
Сведения о финансовом состоянии должника перестают быть конфиденциальными, за исключением сведений по банковским счетам должника и счетам кредиторов.
Прекращаются все действия, направленные на исполнение судебных и иных решений по погашению долга и арест его активов, а также на принудительное исполнение обязательств должника, а все требования кредиторов, в том числе залоговые, рассматриваются только в рамках процедуры банкротства.
Все действия по совершению сделок с имуществом должника осуществляются специальным управляющим или в отдельных случаях должником (санация, реабилитация, мировое соглашение) с согласия суда или собрания кредиторов.

Кроме того, в зависимости от выбранной процедуры банкротства, могут иметься и иные правовые последствия:

При введении специального администрирования:
- назначение специального администратора с возложением на него всех обязанностей по управлению должником; - отстранение органов управления должника от исполнения своих обязанностей; - закрытие всех, кроме одного сомового и одного валютного, расчетных счетов.
При санации:
- утверждение поручителей или гарантов, либо иных лиц, выбранных на основе конкурса, берущих на себя ответственность по выполнению должником своих долговых обязательств; - применение в отношении должника процедуры специального администрирования в случае неисполнения обязательств перед кредиторами в течение 6 месяцев.
При реабилитации:
- назначение внешнего управляющего; - отстранение органов управления должника, если иное не установлено планом реабилитации.
При мировом соглашении:
- прекращение процесса банкротства; - выполнение законными органами управления своих обязанностей по управлению должником в полном объеме; - прекращение действия всех ограничений, установленных Законом или судом.

После признания должника банкротом прекращаются действия, направленные на исполнение судебных и иных решений по погашению долга, и арест его активов, а также принудительное исполнение обязательств должника.

Пример:

Эшимов О. обратился в межрайонный суд с заявлением на действия судебного исполнителя, который не исполнил решение Ленинского районного суда о взыскании в его пользу 33303 сома со специального администратора АКБ «К-ш». Решением межрайонного суда Эшимову О. в удовлетворении искового заявления было отказано. Апелляционная и надзорная инстанции данное решение оставили без изменений.

Задолженность банка перед истцом возникла вследствие неисполнения срочных договоров денежного вклада. После вынесения решения о банкротстве банка он обратился к специальному администратору с требованием о единовременной выплате остатка по вкладу в сумме 52838

сомов. Получив отрицательный ответ специального администратора, Эшимов О. обратился в Ленинский районный суд с иском о взыскании данной суммы. Суд вынес решение о частичном удовлетворении исковых требований путем взыскания с банка суммы в 33303 сома в пользу Эшимова О. Судебный исполнитель, получив исполнительный лист, передал его на исполнение специальному администратору банка. Требования истца по рассматриваемому делу заключались в понуждении судебного исполнителя исполнить решение суда о взыскании долга с банка, признанного банкротом, в порядке исполнительного производства. По мнению истца, судебный исполнитель был не вправе передавать исполнительный лист для исполнения специальному администратору банка. Межрайонный суд, отказывая истцу в удовлетворении данных требований, обосновал свое решение тем, что в соответствии со статьей 22 Закона «О банкротстве» с момента вынесения решения о признании должника банкротом в судебном или внесудебном порядке действия, направленные на исполнение судебных или иных решений по погашению долгов должника и арест его активов, а также принудительное исполнение обязательств должника, прекращается, а исполнение решений суда осуществляется в порядке, определенном статьей 87 Закона «О банкротстве», то есть в порядке очередности. В связи с этим Ленинский районный суд, удовлетворяя исковые требования Эшимова О. о взыскании с банка суммы долга в мотивировочной части, правильно указал, что в соответствии со статьей 99 Гражданского кодекса и статьей 87 Закона «О банкротстве» требования истца подлежат удовлетворению в качестве кредитора третьей очереди, а в резолютивной части обязал именно специального администратора выплатить Эшимову О. взысканную в его пользу сумму долга.

6. СУДЕБНЫЙ И ВНЕСУДЕБНЫЙ ПОРЯДОК ОСУЩЕСТВЛЕНИЯ ПРОЦЕССА БАНКРОТСТВА

6.1 Процесс банкротства без участия суда

Данная процедура может осуществляться как по **инициативе кредиторов**, так и по **желанию самого должника**.

Процесс банкротства без участия суда, по инициативе кредиторов:
Кредиторы вручают должнику предложение о добровольном банкротстве.
По истечении семи дней, если решение участниками должника не принято, кредиторы принимают решение о возбуждении процесса

банкротства должника.
В республиканской и местной печати дважды с разрывом в 10 дней делается объявление о возбуждении процесса банкротства, с указанием времени и места проведения собрания кредиторов.
Одновременно должнику и всем кредиторам, имеющим претензии к должнику на сумму не менее 100 МЗП, вручаются соответствующие извещения нарочно или заказной почтой.
Через 14 дней проводится собрание кредиторов, где принимается одно из следующих решений: об объявлении должника банкротом с согласия должника, об обращении кредиторов в суд с заявлением о проведении банкротства в судебном порядке или об отказе в объявлении должника банкротом.
Решение собрания в трехдневный срок направляется кредиторам нарочно или заказной почтой; если кредиторов больше 50, этот срок собранием может быть продлен.
Кредитор или должник, не согласный с принятым решением, вправе обжаловать его в судебном порядке.
Специальный администратор, назначенный собранием кредиторов, публикует в печати сообщение о своем назначении в трехдневный срок с момента принятия решения.

В случае, когда должник сам вынужден инициировать процесс своего банкротства, специальное администрирование в основном проводится в аналогичном порядке, как и предыдущее.

Особенность данного метода заключается в том, что в случае неявки на собрание, созванное должником, должник считается объявленным банкротом во внесудебном порядке, а предложенное им лицо считается назначенным специальным администратором. Однако в этом случае специальный администратор обязан в течение 10 дней с момента назначения обратиться в суд для утверждения своей кандидатуры в этом качестве.

Суд не позднее 14 дней с момента поступления заявления выносит решение:

- об утверждении решения собрания об объявлении должника банкротом во внесудебном порядке и назначении специального администратора, если отсутствуют возражения кредиторов;
- об отказе в утверждении решения собрания об объявлении должника банкротом во внесудебном порядке и назначении специального администратора.

6.2 Процесс банкротства с участием суда

Банкротство с участием суда является основным способом применения процедур банкротства, а если иметь в виду **индивидуального предпринимателя, то единственным.**

Рассмотрение дел должно осуществляться:
только судами (то есть их рассмотрение не может быть передано третейским судам);
в порядке, предусмотренном Законом «О банкротстве», и лишь в случае отсутствия регламентации отдельных действий - ГПК КР;
в суде по месту нахождения должника, а если оно не известно, то по месту нахождения его имущества или по последнему известному месту нахождения должника.

Инициировать процесс банкротства могут: должник, кредитор (кредиторы), государственный орган по делам банкротства, Национальный банк в отношении коммерческих банков и иных финансово-кредитных учреждений, государственный орган по страховому надзору в отношении страховых организаций. Помимо общепринятых для исковых заявлений в суд требований, заявление о банкротстве должно содержать в себе доказательства о наличии долга должника, определенного в соответствии со статьями 9 и 11 Закона «О банкротстве», а также требование заявителя о применении конкретной процедуры банкротства.

Участвовать в деле, а, следовательно, пользоваться всеми процессуальными правами, могут акционеры, пайщики и иные участники должника.

Особенности дел о банкротстве:

- невозможность замены сторон по делу,
- невозможность привлечения к делу третьих лиц, **заявляющих или не заявляющих самостоятельные требования,**
- уплата фиксированной государственной пошлины в размере 20 МЗП.

Заявление о банкротстве должно быть принято судом не позднее **пяти дней** со дня его поступления, и в этот же срок суд обязан при наличии ходатайства принять меры по обеспечению требований кредиторов. Помимо установленных ГПК КР, к ним также относятся:

- назначение временного администратора;
- приостановление исполнения всех судебных действий;

- запрет органам управления должника без согласия суда или временного администратора всех действий, относящихся к отчуждению имущества, изменению размера и существа активов и пассивов, изменения формы юридического лица, уставного капитала и состава учредителей.

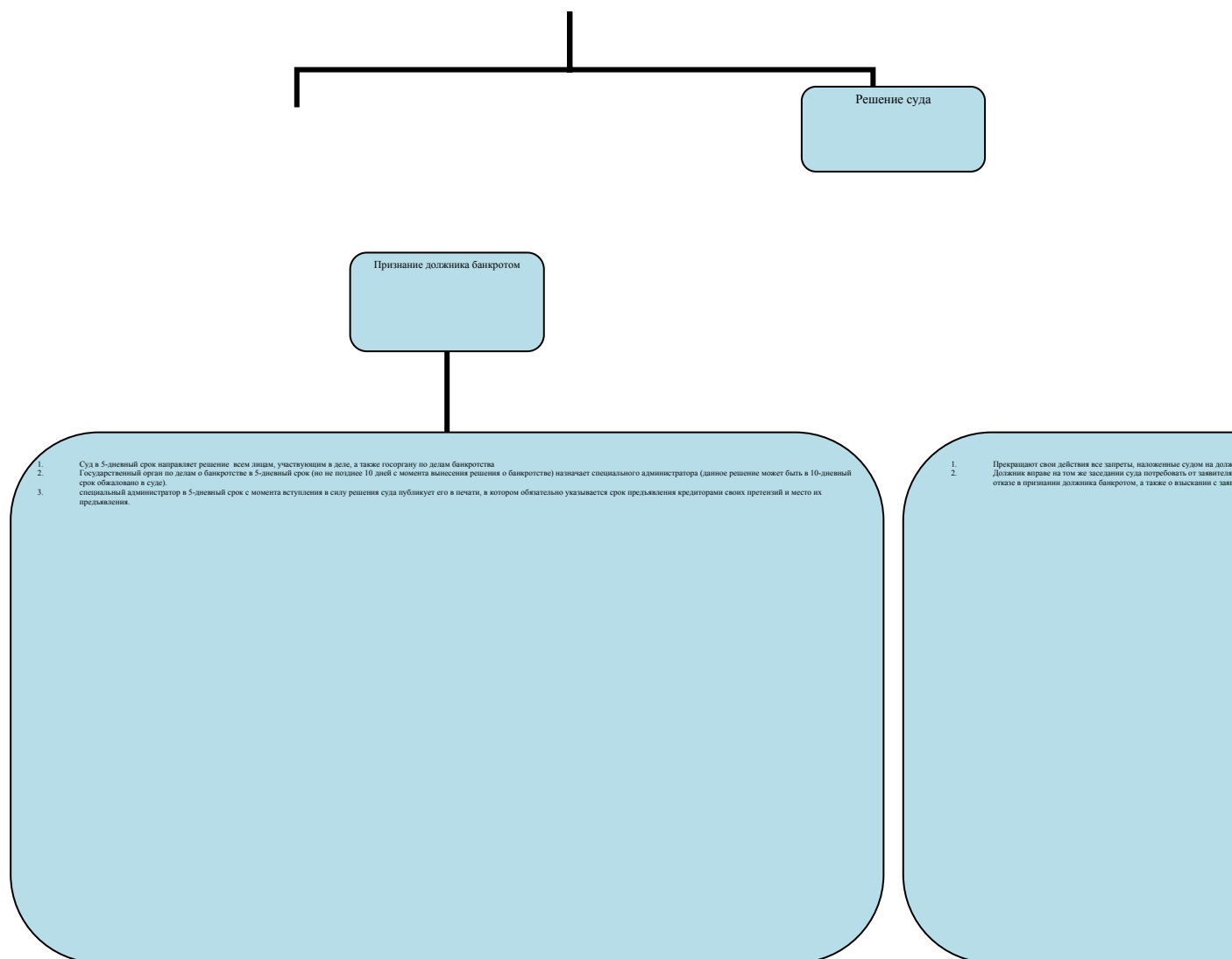
Суд, изучив заявление о банкротстве должника, может отказать в его принятии.

Суд отказывает в принятии заявления, если:
должник не может быть признан банкротом;
должник ранее уже был признан банкротом;
должник ликвидирован и исключен из государственного реестра;
сумма долга не соответствует минимальному размеру;
в суде уже имеется заявление о банкротстве того же самого должника;
заявитель не имеет права обращаться в суд с данным заявлением.

Возбужденное дело о банкротстве должно быть рассмотрено судом в срок, не превышающий **один месяц**, с возможностью продления срока еще на один месяц.

Решение суда вступает в силу по истечении 10 дней с момента принятия.

Решение о банкротстве или об отказе в признании должника банкротом может быть обжаловано в апелляционном, в кассационном, а также в надзорном порядке. По всем другим вопросам суд, согласно ст. 27-19 Закона «О банкротстве», выносит определения, которые вступают в силу немедленно, и могут быть обжалованы в порядке надзора в 10-дневный срок с момента вынесения (в настоящее время решается вопрос о приведении Закона «О банкротстве» в соответствие с ГПК КР). Апелляционная или кассационная инстанция принимает заявление в трехдневный срок и рассматривает дело в 10-дневный срок со дня поступления жалобы в суд, надзорная же инстанция принимает заявление в пятидневный срок и рассматривает дело не дольше одного месяца.



До принятия решения по существу процесс банкротства может быть **приостановлен или прекращен**.

Приостановление производства возможно (ст. 27-25 Закона «О Банкротстве») в следующих случаях:

- невозможность рассмотрения дела до принятия решения по иному делу в порядке конституционного, гражданского, уголовного, административного судопроизводства, а также в третейском или иностранном суде;
- совместное обращение в суд заявителя и должника с просьбой приостановить производство по делу;
- согласие должника удовлетворить все требования кредитора-заявителя.

Данный перечень является исчерпывающим и не может быть расширен.

Основаниями для прекращения дела о банкротстве являются:
отказ заявителя от заявления о признании должника банкротом;
удовлетворение требований кредиторов;
заключение сторонами дела о банкротстве мирового соглашения;
установление факта ложного банкротства;
установление фактов, которые влекут отказ суда в принятии заявления о банкротстве;
смерть должника - индивидуального предпринимателя.

6.3 Иные вопросы, разрешаемые судом в судебном порядке

В ходе осуществления процедур банкротства суду приходится давать согласие или утверждать многие вопросы.

При проведении банкротства в судебном порядке, суд:
утверждает решение собрания кредиторов (пункт 7 статьи 12);
рассматривает жалобы на решение государственного органа о назначении нового специального администратора при выражении недоверия собранием кредиторов ранее назначенному спец.администратору (пункт 9 статьи 15);
принимает заключение госоргана по делам банкротства по отчетам спец.администратора (пункт 12 статьи 17); данный отчет может быть обжалован в суде (пункт 4 статьи 73-2);
обязательно извещается обо всех сделках в отношении имущества должника (пункты 13 и 14 статьи 18);
признает недействительными решения любых лиц или органов, причастных к процессу банкротства, по причине ущемления прав кредиторов или противоречия их законодательству (статья 20); при этом для суда устанавливается 10-дневный срок для вынесения решения (статья 27-31);
дает согласие на совершение любых действий в отношении имущества должника (арест, изъятие, отчуждение и т.д); при этом если подобные действия уже совершены, суд может оставить приобретенное имущество у третьих лиц, если они докажут, что приобретение произошло по рыночной цене и они не знали о вышеуказанном запрете (пункт 3 и 6 статьи 21);
дает разрешение специальному администратору: - при недостаточности активов у должника осуществить специальное администрирование в ускоренном режиме (статья

71); - на реализацию имущества должника по цене ниже оценочной стоимости (пункт 5 статьи 70); - на заключение договоров залога в целях удовлетворения требований кредиторов или восстановления платежеспособности должника (статья 76); - на определенно длительный срок откладывать реализацию имущества должника в целях ожидания более выгодной рыночной конъюнктуры (пункт 10 статьи 70).
--

Независимо от способа проведения процедур банкротства, суд вправе:
обязать специального администратора, в случае наличия убытков, связанных с его неправомерными действиями, возместить причиненный ущерб (пункт 1 статьи 72);
лишить специального администратора, в случае нарушения им действующего законодательства, права осуществлять эту деятельность на определенный срок (пункт 2 статьи 72);
возложить на членов совета директоров или руководителей должника субсидиарную ответственность по долгам должника в случае, если к банкротству привели их действия, а также осуществить их дисквалификацию (пункты 3 и 4 статьи 80, пункт 4 статьи 83);
в течение месяца со дня получения рассмотреть претензии к специальному администратору об отклонении им требований кредиторов, а также об определении очередности удовлетворения (пункт 4 статьи 66, статьи 87, 91);
признать недействительными сделки, совершенные в течение одного года до объявления должника банкротом, если они привели к неплатежеспособности должника (статья 67);
возобновить процесс банкротства, но не позднее 10 лет с момента прекращения, если будут обнаружены активы должника, сокрытые его участниками или руководителями (статья 26).

Должник считается отсутствующим, если он фактически прекратил свою деятельность, и физические лица, без которых должник не может функционировать (индивидуальный предприниматель, руководитель или участник юридического лица), отсутствуют и установить их местонахождение в течение шести месяцев не представляется возможным.

Вместе с тем в случае подачи заявления о признании банкротом отсутствующего должника, в отношении данного лица суд обязан, по

смыслу статей 27-3, 27-8 Закона «О банкротстве» , совершить действия по надлежащему его извещению.

Пример:

Решением суда по заявлению территориального управления по делам банкротства И-е областное объединение «З-снаб» было признано банкротом в качестве отсутствующего должника. Суд принял во внимание наличие неоплаченного долга перед бюджетом в сумме 12818 сомов, мнение заявителя о неизвестном местонахождении руководителей должника, отсутствие расчетного счета в банке, бездействие должника и расхищение его имущества. При этом суд применил статью 125 Закона «О банкротстве» , согласно которой в отношении отсутствующего должника процедура специального администрирования может применяться независимо от суммы долга.

В Верховный суд КР с надзорной жалобой обратился «отсутствующий» должник с просьбой отменить вышеуказанное решение и направить дело на новое рассмотрение.

В своей жалобе он указывал, что дело было рассмотрено без его участия и без надлежащего его извещения о месте и времени слушания по делу, поэтому он был лишен возможности защищать свои права и интересы в установленном законом порядке. Кроме этого, должник заявил, что утверждения заявителя о том, что он является отсутствующим должником являются необоснованными, поскольку областное объединение «З-снаб» зарегистрировано в установленном законом порядке, имеет юридический адрес, осуществляет производственную деятельность. Ссылка заявителя на годовой отчет четырехлетней давности, сданный в налоговую службу с нулевым балансом, не может служить доказательством о фактическом прекращении деятельности объединения. Подтверждением этому служат отчеты за последующие годы с указанием оплаченных им налогов и сборов, а также отсутствие надлежаще оформленного и врученного ему уведомления о необходимости уплаты налоговых недоимок.

Верховный суд КР отменил решение о банкротстве и вернул дело на новое рассмотрение, отметив, что отсутствующим должником может быть признано лицо, фактически прекратившее свою деятельность, когда физические лица, без которых должник не может функционировать (руководитель или участник юридического лица), отсутствуют и установить их местонахождение в течение шести месяцев не представляется возможным. Из представленных же суду материалов следует, что должник имеет руководителя, временно находящегося на стационарном лечении, и осуществляет финансово-хозяйственную

деятельность, доказательствами чему служат налоговые отчеты должника за два года, предшествующих подаче заявления в суд о признании должника банкротом. Верховный суд КР также указал на то, что суд не принял всех предусмотренных законом мер по всестороннему, полному и объективному исследованию доказательств по делу. В частности судом не установлен правовой статус должника, что имеет существенное значение для рассмотрения дела о банкротстве. Из пунктов 1 и 3 Устава должника следует, что он образован в соответствии с приказами Министерства сельского хозяйства и Республиканского объединения «Кыргыз-снаб» и является государственной организацией. Из иных же положений Устава и представленных суду материалов следует, что областное объединение «З-снаб» является государственным предприятием. При новом рассмотрении Верховный суд КР поручил суду дать оценку правовому статусу должника, установить, является ли он действительно отсутствующим, может ли быть признано отсутствующим государственное предприятие или организация, достаточно ли в рассматриваемом случае долга в сумме 12818 сомов для признания должника банкротом, а также присутствует ли в действительности указанная задолженность перед бюджетом.

В случае наличия исполненного решения о взыскании долга в порядке искового производства процесс банкротства не может быть возбужден, а заявление о признании должника банкротом должно быть оставлено без удовлетворения.

Судебные акты по делам о банкротстве в соответствии со статьей 21 Закона «О банкротстве» и статьей 385 ГПК КР могут быть пересмотрены по вновь открывшимся обстоятельствам. Как правило, данный пересмотр возможен, **если процедура банкротства еще не завершена и должник не исключен из реестра юридических лиц.**

Пример:

Решением суда от 30 октября 2004 г. по заявлению управления по делам банкротства в интересах налоговой службы признано банкротом ОсОО «А-и». Должник обратился в данный суд с заявлением о пересмотре дела по вновь открывшимся обстоятельствам. Определением суда от 14 апреля 2004 г. ранее вынесенное решение о банкротстве должника было отменено, а решением от 27 апреля 2004 г. в банкротстве ОсОО «А-и» было отказано. Судебная коллегия суда второй инстанции, рассмотрев 30 июня 2004 г. апелляционную жалобу Управления по делам банкротства,

решение суда от 27 апреля отменила, а производство по рассмотрению дела по вновь открывшимся обстоятельствам прекратила.

Должник обжаловал постановление апелляционной инстанции в надзорном порядке. Верховный суд КР согласился с надзорной жалобой, отменил постановление суда второй инстанции, а решение суда об отказе в признании должника банкротом оставил в силе. Основаниями для вынесения данного решения Верховного суда КР послужили следующие обстоятельства. Отменяя решение суда от 27 апреля 2004 г., апелляционная инстанция указала, что нормами Закона «О банкротстве» не предусмотрен институт пересмотра дела о банкротстве по вновь открывшимся обстоятельствам. Верховный суд КР отметил, что данное утверждение суда не является обоснованным, поскольку пунктом 3 статьи 21 Закона «О банкротстве» установлено, что процессуальные действия, порядок совершения которых не определен в главе Закона «О банкротстве», **осуществляется по правилам, установленным АПК Кыргызской Республики** (в настоящее время - ГПК КР). Кроме того, в статье 385 ГПК КР указано, что дела о банкротстве рассматриваются по правилам гражданского судопроизводства с особенностями, установленными настоящим разделом и законодательством о банкротстве. Далее Верховный суд КР разъяснил, что апелляционная инстанция не вправе была прекращать производство по заявлению о пересмотре дела по вновь открывшимся обстоятельствам, поскольку определение суда об удовлетворении заявления о пересмотре судебного акта по вновь открывшимся обстоятельствам не обжалуется. В связи с этим суд второй инстанции обязан был рассмотреть лишь законность вынесенного судом решения от 27 апреля 2004 г. Проверя законность и обоснованность решения суда от 27 апреля 2004 г., Верховный суд КР оставил его без изменений. При этом он отметил, что, в соответствии со статьей 9 Закона «О банкротстве», должник подлежит признанию банкротом при предоставлении заявителем суду доказательств наличия долга у должника и его неплатежеспособности. Из материалов же дела следует, что заявитель представил в качестве доказательств уведомление ГНИ о начислении налога, в котором отсутствует дата его оформления, нет отметок о его надлежащем вручении налогоплательщику, что свидетельствует о нарушении требований статьей 19, 29 и 37 Налогового кодекса КР, а значит, и о недействительности уведомления о начислении налога. Данные обстоятельства были подтверждены представителем ГНИ, участвовавшим в судебном заседании Верховного суда КР. В связи с этим суд отметил, что не соответствующее требованиям Налогового кодекса уведомление не может быть основанием для признания ОсОО «А-и» банкротом.

7. ПРОБЛЕМЫ ПРИМЕНЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА О БАНКРОТСТВЕ И ПРЕДЛОЖЕНИЯ ПО ЕГО СОВЕРШЕНСТВОВАНИЮ

Сравнительный анализ отдельных элементов Закона «О банкротстве» на основе исследования законодательства о банкротстве стран СНГ, с учетом изучения правоприменительной практики указывает на необходимость дальнейшего совершенствования правового регулирования процесса банкротства. Судебная практика Высшего Арбитражного суда, а затем (после объединения арбитражных судов и судов общей юрисдикции) и Верховного суда КР свидетельствует о том, что внесение поправок в Закон «О банкротстве» в целях более эффективной работы рассматриваемого института является насущной задачей. Причем это касается не только отдельных противоречий, но и важных вопросов системного характера, например, правового статуса администратора, правил применения внесудебных процедур банкротства и др.

В связи с этим в Закон Кыргызской Республики «О банкротстве (несостоятельности)» могут быть предложены следующие поправки:

1. Судебная практика показывает существование возможность использования внесудебного порядка **осуществления процесса банкротства недобросовестными лицами** (как должниками и их руководителями, так и кредиторами), зачастую в сговоре с исполнительными органами должника, вопреки целям, декларированным Законом «О банкротстве». В связи с этим предлагается передать **право окончательного решения о применении внесудебной процедуры банкротства государственному органу по делам о банкротстве**, с последующей возможностью его обжалования в суде. Это позволит избежать немотивированного с точки зрения права и финансовых вопросов банкротства юридических лиц, серьезных нарушений интересов участников должника и кредиторов.

2. Упрощение действующим Законом «О банкротстве» (в отличие от редакции 1994 г.) правил применения к должнику процедур банкротства, выразилось, прежде всего, в несоответствии определения банкротства как действительной несостоятельности должника, неспособного в срок, установленный договором, погасить имеющиеся долги. Иными словами, **платежеспособность юридического лица перестала оцениваться на основании анализа его пассивов и активов**. Это, в конечном итоге, приводит к банкротству предприятия, имеющие ликвидное имущество

(иногда превышающее неоплаченные долги в сотни раз), хорошо известные в государстве товарные знаки, а также неплохие шансы на финансовое оздоровление. Риск объявления банкротом платежеспособного предприятия может быть уменьшен предоставлением должнику определенного срока для урегулирования его долга с кредитором. Неспособность погасить имеющиеся долги в определенный Законом срок является существенным условием неплатежеспособности, и дает право на обращение в суд.

3. Анализ статьи 55 Закона «О банкротстве» с учетом положений Правил «О порядке применения процедур банкротства» позволяет сделать вывод, что новое юридическое лицо в принципе не может быть создано в форме государственного, коммунального предприятия, кооператива, хозяйственного товарищества, поскольку его единственным учредителем может быть только специальный администратор. В связи с этим предлагается в пункте 3 статьи 55 Закона «О банкротстве» уточнить, что **новое юридическое лицо, созданное в целях реструктуризации, может быть учреждено в форме общества с ограниченной ответственностью или в форме акционерного общества.**

4. Учитывая особенности функционирования отдельных предприятий, необходимо внести в Закон «О банкротстве» поправки, касающиеся в отдельных случаях приоритетных прав государства. Например, согласно статье 4 Закона КР «О государственной монополии на производство, хранение и реализацию спирта и алкогольной продукции» производство ликероводочных изделий осуществляется либо государственными предприятиями, либо предприятиями, контрольный пакет акций в которых принадлежит государству. Поэтому в случае реструктуризации субъекта предпринимательства, занимающегося вышеуказанной деятельностью, владельцем контрольного пакета акций нового юридического лица должно быть государство.

5. Анализ пунктов 1 и 6 статьи 55 Закона «О банкротстве» позволяет сделать вывод о том, что новое юридическое лицо не должно осуществлять производственную деятельность. Подтверждением этому является отсутствие в Законе «О банкротстве» указаний о правилах налогообложения нового юридического лица. Поэтому предлагается дополнить статью 55 Закона положением о запрещении новому юридическому лицу осуществлять экономическую деятельность **до его продажи в соответствии с законом.**

6. Судебная практика показывает необходимость урегулирования отдельных вопросов процедурного характера, касающиеся процесса санации несостоятельных должников.

7. При утверждении судом мирового соглашения по делу о банкротстве должен учитываться ряд обязательных условий, установленных статьями 108, 110 и 112 Закона «О банкротстве» . С учетом сказанного выше, мировое соглашение не может быть заключено в процессе рассмотрения судом заявления о признании должника банкротом и возможно лишь после принятия решения о применении определенной процедуры банкротства. Поэтому предлагается предоставить сторонам право заключать мировое соглашение двух видов: мировое соглашение по правилам ГПК КР, если решение по делу о банкротстве еще не вступило в законную силу, или мировое соглашение по особым правилам, установленным Законом «О банкротстве», если решение о банкротстве должника уже вступило в законную силу.

Кроме этого, с учетом равенства всех кредиторов одной очереди, предлагается предоставить органам налоговых служб и органов Социального фонда право участвовать в мировом соглашении.

8. Закон «О банкротстве», устанавливая круг лиц, имеющих право обращаться в суд с заявлением о признании отдельных категорий должников банкротом, обошел стороной государственный орган по регулированию рынка ценных бумаг, предоставив при этом подобное право государственному органу управления страховым надзором, Национальному банку КР, поэтому предлагается восполнить этот пробел, дополнив пункт 1 статьи 133.

9. Статью 27-23 Закона «О банкротстве» следует дополнить еще одним условием для отказа в признании должника банкротом - в случае установления судом ничтожности сделки, из которой возникло требование.

10. Законом «О банкротстве» не урегулирован вопрос о порядке пересмотра судебных актов по делу о банкротстве в силу вновь открывшихся обстоятельств. Поэтому предлагается предусмотреть нормы, регулирующие вышеуказанные вопросы, в частности, обусловить, что не подлежат пересмотру по вновь открывшимся обстоятельствам судебные акты по делам, по которым в отношении должника была применена процедура специального администрирования, в результате чего должник был ликвидирован и исключен из государственного реестра юридических лиц.

11. Судебная практика показывает, что зачастую **расходы на процесс банкротства, убытки, возникающие уже после объявления должника банкротом, превышают размер денежных средств, направляемых на погашение долгов перед кредиторами.** Поэтому не случайно законодательство отдельных стран, например России, устанавливает **необходимый минимум страхового фонда**, которым должен обладать конкурсный управляющий при его назначении. Именно за счет этого фонда впоследствии должны погашаться убытки, возникшие вследствие деятельности управляющего. Эта схема представляется более приемлемой, чем действующая в законодательстве КР возложение ответственности по возмещению убытков, понесенных должником в период специального администрирования, на самого должника, что способствует неправомерному обогащению администратора.

12. Пробелом законодательства является **отсутствие требования о том, что специальный администратор должен быть гражданином Кыргызской Республики.** Кроме того, предлагается внести еще одно условие при назначении администратора для осуществления процесса банкротства - **наличие у него договора страхования в целях обеспечения ответственности на сумму не менее одного миллиона сомов.** Также предлагается дополнить перечень случаев, когда **лицо не может быть назначено на должность администратора**, например, когда лицо ранее, будучи руководителем предприятия, «привело» его к банкротству; или ранее исполняя функции администратора, нанесло ущерб предприятию, в отношении которого оно осуществляло процедуру специального администратора, и не возместившие убытки.

ТАБЛИЦА 1:
ОСОБЕННОСТИ РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛ О БАНКРОТСТВЕ

№	Особенности дел о банкротстве	Нормы права
1	Дела о банкротстве являются делами особого производства и рассматриваются в соответствии с законодательством о банкротстве. В случае отсутствия норм, регулирующих отдельные процессуальные действия при рассмотрении дела о банкротстве, применяются нормы ГПК КР.	Ст. 385 ГПК КР, Ст. ст. 1 и 27 Закона «О банкротстве»
2	Только при наличии четырех основных признаков лицо может быть признано банкротом: - наличие долга должника перед кредитором не ниже размера , установленного законом; - размер долга должен быть установлен либо решением суда , либо письменно признан должником ; - долг должен носить денежный , а не имущественный характер; - должник должен быть неплатежеспособным лицом.	Ст. ст. 3, 9, 9-1, 11, 27-12 Закона «О банкротстве»
3	Субъектами банкротства (то есть лицами, которые могут быть признаны банкротами) могут быть юридические лица , являющиеся коммерческими и некоммерческими организациями, любой формы собственности, а также индивидуальные предприниматели .	Ст. 1 Закона «О банкротстве»
4	Субъектами банкротства не могут быть: - государственные и иные учреждения ; - государственные предприятия , основанные на праве оперативного управления ; - объекты естественной монополии .	Ст. ст. 159, 164 ГК КР, ст. 1 Закона «О банкротстве», Закон «О естественных и разрешенных монополиях в КР»
5	В установленных законом случаях руководители и собственники (участники) должника несут с должником солидарную или полную ответственность .	Ст. ст. 83, 84 Закона «О банкротстве»
6	Кредиторами по делу о банкротстве могут быть любые юридические и физические лица, являющиеся как резидентами, так и нерезидентами КР .	Ст. ст. 2 и 10 Закона «О банкротстве»
	Суд по результатам рассмотрения дела о	Ст. ст. 4 и 27-

7	банкротстве обязан решить вопрос о применимой к должнику, установленной законом, процедуры банкротства , которыми являются: специальное администрирование в виде ликвидации, санация, реабилитация и мировое соглашение.	21 Закона «О банкротстве»
8	Ликвидация, реструктуризация и санация как методы специального администрирования применяются только к юридическому лицу.	Ст. ст. 51, 55, 93 Закона «О банкротстве»
9	Реабилитация применяется как к юридическому лицу, так и к индивидуальному предпринимателю на основе плана, утвержденного судом или собранием кредиторов.	Ст. 98 Закона «О банкротстве»
10	Мировое соглашение как процедура банкротства может применяться на любой стадии процесса банкротства, то есть и до вынесения решения по делу о банкротстве, так и после вынесения решения о признании должника банкротом. Кроме того, мировое соглашение по делу о банкротстве имеет отличия от мирового соглашения по обычному экономическому делу: участие в нем третьих лиц, обязательность для лиц, в нем не участвующим и др.	Ст. ст. 105-111 Закона «О банкротстве»
11	Мировое соглашение , заключенное по делу о банкротстве, может быть признано недействительным или расторгнуто только в рамках этого дела о банкротстве.	Ст. ст. 113 и 114 Закона «О банкротстве»
12	Дело о банкротстве может рассматриваться только межрайонными судами по месту нахождения должника , а если оно неизвестно - по месту нахождения его имущества или по последнему известному адресу должника.	Ст. ст. 27, 27-1 Закона «О банкротстве»
13	Инициаторами дела о банкротстве могут быть кредиторы, должник, государственный орган по делам о банкротстве, Национальный банк, государственный орган по страховому надзору.	Ст. ст. 27-6 и 27-8 Закона «О банкротстве»
14	Управление по делам банкротства является единственным представителем государства в вопросах возбуждения процедур банкротства должников , имеющих долги перед государством.	Ст. 17 Закона «О банкротстве»
15	Заявление в суд о признании должника банкротом помимо общих требований должно содержать в себе доказательства о наличии долга, его размера, требуемой заявителем процедуры	Ст. ст. 9, 11, 27-5, 27-6, 27-7, 27-8 Закона «О

	банкротства.	банкротстве»
16	Особенностями дела о банкротстве являются также следующие обстоятельства: невозможность замены сторон по делу, невозможность привлечения третьих лиц , заявляющих или не заявляющих самостоятельные требования.	Закон «О банкротстве»
17	Срок рассмотрения дел о банкротстве - 1 месяц . Решение вступает в силу по истечении 10 дней с момента принятия. Апелляционная жалоба подается в срок, не превышающий 10 дней с момента принятия решения и рассматривается судом не позднее 10 дней с момента поступления жалобы в суд. Кассационная жалоба подается по истечении 10 дней с момента принятия решения и также рассматривается судом в 10-дневный срок. Надзорная жалоба подается в течении 10 дней с момента вступления в силу судебного акта и рассматривается в срок не позднее 1 месяца с момента поступления дела в суд. Этот срок может быть продлен на один месяц.	Ст. ст. 27-16, 27-32, 27-33 Закона «О банкротстве»
18	Помимо рассмотрения дела о банкротстве по существу, суды в рамках дела о банкротстве (как до вынесения решения о признании должника банкротом, так и после вынесения данного решения) разрешают множество вопросов. Например: утверждение решений собрания кредиторов, дача согласия специальному администратору на совершение сделок с имуществом должника, рассмотрение жалоб на действия должностных лиц, причастных к процессу банкротства и др.	Ст. ст. 12, 15, 17, 18, 20, 21, 26, 66, 67, 70-72, 76, 83, 87, 91 Закона «О банкротстве»
19	Судебное дело о банкротстве заканчивается вынесением судом определения о завершении процесса банкротства.	Ст. 27-24 Закона «О банкротстве»
20	Решение суда о признании должника банкротом может быть пересмотрено по вновь открывшимся обстоятельствам, однако только в том случае, если дело о банкротстве еще не завершено и должник не исключен из государственного реестра юридических лиц.	Ст. 27 (пункт 3) Закона «О банкротстве», ст. ст. 221 (пункт 8) 385 ГПК КР

СХЕМА 1

