

Глава 2

Введение в банковское право России

1. Понятие банковского права

Банковское право, как российское, так и развитых стран, является одной из самых молодых отраслей права. Однако, если в других странах банковское право появилось как результат естественной эволюции договорного права и банковских технологий, то в России оно появилось в результате революционных социально-экономических изменений и практически без какой-либо основы на ранее существовавшее законодательство.

В экономически развитых странах в течение периода после Второй мировой войны банковское право трансформировалось из одной из специализированных категорий контрактного (договорного) права в самостоятельную дисциплину. Этому эволюционному процессу способствовало появление новых технологий и международных банков¹.

А.М. Поллард отмечает, что «банковское право в лучшем случае является аморфным термином», охватывающим не только создание и деятельность банков как корпораций и их операции, но и регулирование финансовых и иных услуг, оказываемых банками². Другие

¹ См.: *Ellinger E.P.* Fifty Years of Banking Law (2007–2008) 23 Business and Financial L.R. 420.

² См.: *Pollard A.M. et al.* Banking Law in the United State. USA: Butterworth Legal Publishers, 1988. С. 3.

исследователи также отмечают объединение под одним термином институтов договорного (контрактного) и публичного права¹.

Российское банковское право также объединяет в себе нормы и институты не только гражданского права (придавая им определенную специфику благодаря особому субъектному составу участников правоотношений), но и административного права (в части полномочий Банка России по формированию и контролю за деятельностью банковской системы и изданию нормативных актов, обязательных как для банков, так и для клиентов).

В части международных расчетов можно говорить и о вхождении в банковское право норм международного права (Правила международной торговой палаты (МТП) и т.д.).

Существование гражданско-правовой и административно-правовой составляющей банковского права можно оспорить в теории, но вряд ли это возможно сделать на практике. Наиболее ярко это проявляется в расчетных отношениях (одной из основных функций банковской системы). Являясь институтом гражданского права, расчетные отношения тем не менее осуществляются по правилам, устанавливаемых Банком России в рамках своих властных полномочий. При этом Банк России обладает возможностью не только изменять правила и формы расчетов, но и осуществлять контрольную функцию (путем возврата неправильно оформленных платежных документов, например).

Административные полномочия Банка России по сравнению с полномочиями Госбанка СССР претерпели, естественно, значительные изменения, но они по-прежнему существуют и оказывают значительное влияние на деятельность банковской системы.

Можно предложить следующее определение банковского права.

Банковское право — совокупность норм права, регулирующих общественные отношения в сфере организации и деятельности банков и иных кредитных организаций, а также

¹ См.: *Ogilvie M.H.* Canadian Banking Law. 2-nd ed. Toronto: Carswell, 1998; *Ellinger E.P., Lomnichka E.* Modern Banking Law. 2-nd ed. Oxford: Clarendon Press, 1994; *Cranston R.* Principles of Banking Law. 2-nd ed. Oxford: Oxford University Press, 2003.

в сфере финансовых и связанных с ними услуг с участием банков и иных кредитных организаций.

В соответствии со ст. 2 Закона о банках и банковской деятельности правовое регулирование банковской деятельности осуществляется Конституцией РФ, Законом о банках и банковской деятельности, Законом о Банке России, другими федеральными законами, нормативными актами Банка России.

Конституция РФ содержит ряд важных для банковского права норм.

Во-первых, она устанавливает, что правовое регулирование банковской деятельности должно осуществляться только федеральными законами, принятыми федеральными органами государственной власти. Регулирование банковской деятельности на уровне субъектов Федерации не допускается, поскольку согласно п. «ж» ст. 71 Конституции РФ установление правовых основ единого рынка; финансовое, валютное, кредитное, таможенное регулирование, денежная эмиссия, основы ценовой политики; федеральные экономические службы, включая федеральные банки, находятся в исключительном ведении Российской Федерации.

Во-вторых, Конституция РФ содержит нормы, регулирующие денежно-кредитную систему России в целом. Она устанавливает, что денежной единицей в Российской Федерации является рубль, введение и эмиссия других денег в Российской Федерации не допускаются. Денежная эмиссия осуществляется исключительно Банком России, при этом Конституция РФ закрепляет принцип независимости Банка России от других органов государственной власти при осуществлении им своей основной функции — защите и обеспечении устойчивости рубля. Статья 103 Конституции РФ устанавливает основы назначения на должность и освобождения от должности Председателя Банка России.

В-третьих, на конституционных нормах основано право граждан на предпринимательскую деятельность, в том числе путем предоставления банковских услуг. В Российской Федерации гарантируется единство экономического пространства; свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств; поддержка конкуренции; свобода экономической деятельности. В Российской Федерации признаются и защищаются равным образом частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности.

В системе банковского законодательства важнейшее место занимают нормы ГК РФ, Закон о банкротстве кредитных организаций, а также Федеральный закон от 10 декабря 2003 г. № 173-ФЗ «О валютном регулировании и валютном контроле»¹ и др.

На формирование банковского законодательства оказывают влияние следующие обстоятельства:

- 1) формирование законодательства «с нуля» для регулирования беспрецедентно быстро формирующейся банковской системы в условиях смены общественно-экономического строя и становления рыночных отношений;
- 2) комплексный характер банковского законодательства, обусловливающий включение в него, нередко без соблюдения принципа системности, норм различных отраслей законодательства (гражданского, административного и др.) в условиях, когда сами эти отрасли претерпевают качественные изменения в условиях общей реформы российского права;
- 3) отсутствие концепции развития банковской системы России;
- 4) принятие актов по инициативе различных субъектов, групп в условиях нестабильности социально-политической системы, что приводит к нарушению связей между актами или их противоречию.

Вместе с тем формирование законодательства «с нуля» предоставляет возможность, учтя опыт США и стран Западной Европы, создать отрасль законодательства, наиболее полно отражающую современные реалии. Например, очевидно, что платежи с помощью чеков, занимающие столь значительное место в общем объеме платежей в США, являются «вчерашним днем». Классические формы как денег, так и ценных бумаг сокращают свое присутствие в обороте. Все это предполагает использование принципиально иных правовых инструментов.

2. Краткая история банковского дела и права

Первым юридическим документом, регулирующим банковское дело, можно считать сборник Законов Хаммурапи (1704–1662 гг. до н.э.),

¹ СЗ РФ. 2003. № 50. Ст. 4859.

в котором упоминаются предшественники современных векселей и чеков, отмечается, что способы хранения денежных средств и осуществления ссудных операций регулируются законом¹.

Первой акционерной компанией был именно банк — Генуэзский (*banca di San Giorgio*). В основании Генуэзского банка, учрежденного в 1345 г. (по другим источникам — в 1371 г.), были положены следующие начала: лица, у которых Генуя получила заем, обеспечив погашение его частью своих доходов, образовали из себя компанию, капитал этой компании, т.е. ссуда, выданная Генуе, разделен был на равные 20 400 долей, которые были отчуждаемы. Компании этой было предоставлено право взимать доходы, предназначенные государством в уплату своим кредиторам, и вместе с тем ей было предоставлено право заниматься банковскими операциями: принимать вклады, учитывать векселя, выпускать билеты. Управление было выборное, и органами его были общее собрание и правление. По образцу Генуэзского банка был учрежден английский банк Патерсона в 1694 г. и Лауевский банк во Франции².

Развитие банковского дела в России до Октябрьской революции 1917 г.

Русь, принявшая основные положения византийского государственного права, приняла и византийскую организацию денежных операций (государственная монополия, регламентация операций и размера допустимых процентов). Право на занятие подобным промыслом отдавалось на откуп. В денежный оборот вводились долговые обязательства — простые векселя. По основному правовому документу того времени — Русской Правде — регламентировались охрана и порядок обеспечения имущественных интересов кредитора, порядок взимания долга, виды несостоятельности.

На протяжении XIII–XVI вв. развитие денежного рынка сдерживалось сокращением международной торговли, попытками привить традиции мусульманского кредитного дела (запрет на взимание процентов по ссуде). Так, в 1665 г. псковским воеводой А. Ордин-Нашекиным была предпринята попытка создания ссудного банка, функции которого должна была выполнять городская

¹ См.: *Миллер Р.Л., Ван-Хуз Д.Д.* Современные деньги и банковское дело. С. 353.

² См.: *Тарасов И.Т.* Учение об акционерных компаниях. М., 2000. С. 84.

управа. Однако просуществовал такой банк весьма непродолжительное время¹.

В России государственные банки (Медный, Вспомогательный для дворянства, Ассигнационный и др.) на протяжении длительного времени занимались долгосрочным кредитованием (с 30-х гг. XVIII в.). Появление коммерческих банков в России началось с 60-х гг. XIX в. К 1914 г. было создано более 50 банков с числом отделений более 800.

Небольшое количество банков объясняется политикой государства (финансовая поддержка крупных банков, жесткое регулирование акционерного учредительства) и конкуренцией со стороны других кредитных учреждений (общества взаимного кредита, городские банки, кредитная кооперация). Получили развитие промышленный кредит и ссуды под залог ценных бумаг. Активную кредитную деятельность вел и Государственный банк.

В целом развитие кредитно-банковской системы России до 1917 г. можно разделить на два этапа:

- 1) 1773–1860 гг. (государственная монополия в банковской сфере в форме казенных банков — Государственный заемный, Дворянский, Купеческий и другие банки);
- 2) 1860–1917 гг. (31 мая 1860 г. создан Государственный банк Российской империи, 4 июля 1861 г. создано первое частное кредитное учреждение — Санкт-Петербургское городское кредитное общество).

Основная особенность банковской системы дореволюционной России заключалась в том, что сначала была создана система государственных банков, а затем под эгидой Госбанка Российской империи были созданы первые частные коммерческие банки.

Двухуровневая банковская система сложилась в России в начале XX в. В 1917 г. в России было 47 коммерческих банков, имевших 744 филиала, дочерние банки за рубежом, 300 городских банков, 10 земельных, 26 городских и губернских ипотечных банков, а также 1108 обществ взаимного кредита².

¹ Подробнее см.: *Деньги, кредит, банки*. 2-е изд., перераб. и доп. / под ред. О.И. Лаврушина. М., 1999.

² См.: *Голикова Ю.С., Хохленкова М.А.* Банк России: организация деятельности: в 2 кн. Кн. 1. М., 2000. С. 30–39.

Банковское дело в России 1917–1990 гг.

После Октябрьской революции 1917 г. в соответствии с ленинской идеей единого государственного банка была произведена национализация банковской системы на основе полной конфискации. Существовавшая кредитная система была полностью уничтожена. Переход к политике нэпа привел к появлению коммерческих по своей сути новых кредитных учреждений: акционерных, кооперативных, коммунальных, сельскохозяйственных банков и обществ сельскохозяйственного и взаимного кредита.

Во второй половине 20-х гг. в связи с отказом от нэпа и переходом к формированию командно-административной системы управления экономикой вновь была реанимирована идея «единого банка». Начало было положено постановлением ЦИК и СНК СССР от 15 июня 1927 г. «О принципах построения кредитной системы»¹, которым предусматривалось ограничение круга деятельности специальных банков и централизованное руководство ими со стороны Госбанка СССР. В 1930–1932 гг. была проведена кредитная реформа, принципиально изменившая характер кредитных отношений в стране и создавшая систему банков, не имевшую аналогов в мире: коммерческий кредит был запрещен и заменен прямым банковским кредитованием, специальные банки превратились в банки долгосрочного кредитования и финансирования капитальных вложений. Госбанк выступал как эмиссионный и расчетный центр, а также центр краткосрочного кредитования народного хозяйства.

Банки страны были превращены в один из обязательных и важнейших элементов административно-командной системы управления экономикой. «В СССР банки являются аппаратом, при помощи денег осуществляющим контроль планового производства и распределения материальных благ: контроль рублем деятельности социалистических хозяйственных организаций»².

К концу 50-х гг. в стране осталось три банка: Госбанк СССР, Стройбанк СССР (Всесоюзный банк финансирования капитальных вложений) и Внешторгбанк СССР.

¹ Сборник законов СССР. 1927. № 35. Ст. 364.

² Флейшиц Е.А. Расчетные и кредитные правоотношения. М., 1956. С. 15.

В середине 80-х гг. реорганизация банковской системы стала частью экономической реформы, попыткой внедрения полного хозрасчета и самофинансирования. Эмиссионная деятельность Госбанка и деятельность по кредитованию хозяйства разделялись с передачей последней системе специализированных банков, действовавших на основе полного хозрасчета. Была создана система банков в следующем составе: Госбанк СССР, Агропромбанк, Промстройбанк, Жилсоцбанк, Внешэкономбанк, Сбербанк. Создание системы специализированных банков принципиально не изменило административно-командного характера кредитных отношений, существовавших в экономике.

Объективно был необходим второй этап банковской реформы, направленный на комплексную реконструкцию системы экономических отношений в области кредита. Он был начат в 1988 г. созданием первых коммерческих банков (первый кооперативный банк в России был зарегистрирован 26 августа 1988 г. в Ленинграде — банк «Патент» (сейчас — «Викинг»)). В середине 90-х гг. общее число кредитных организаций в России превысило 2500.

Мировая банковская история не знает аналога тому, что произошло в России. За несколько лет в стране возникло более 2500 самостоятельных банков и кредитных организаций, осуществляющих отдельные банковские функции. Для сравнения: США, чтобы создать 1000 банков, потребовалось около 80 лет (с 1781 по 1860 гг.).

Современные банковская система и банковское право

История развития современной банковской системы в России приводит к несколько парадоксальному на первый взгляд выводу: до финансового кризиса 1998 г. российские банки по своей сути не были банками. Они назывались банками и действовали как банки, но могут быть охарактеризованы в лучшем случае как квазibanки. И хотя российская банковская система проделала значительный путь к реальному банкингу с 1998 г., все еще немного оснований расценивать национальную банковскую систему как действительно рыночную экономическую систему.

Развитие банкинга в России может быть условно разделено на три этапа.

Первый этап был периодом быстрого роста в условиях квазилиберального регулирования, который завершился кризисом 1998 г.

Этот этап характеризуется принятием новых редакций Закона о Банке России (1995) и Закона о банках и банковской деятельности (1996), а также ряда других, важных для банковской деятельности законов, включая часть первую ГК РФ (1995), Федеральный закон от 22 апреля 1996 г. № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг»¹ и Закон РФ от 9 октября 1992 г. № 3615-1 «О валютном регулировании и валютном контроле»².

Второй этап (1998–2008 гг.) был периодом относительно успешных попыток построить реальную банковскую систему.

Финансовый кризис 2008 г. положил начало новому, третьему, этапу развития российской банковской системы.

Российская банковская система претерпела значительные изменения за последние два десятилетия. До 1990 г. банковская система России являлась механизмом перераспределения денег между государственными предприятиями в соответствии с государственным планом. Все предприятия и организации имели счета в местном отделении Государственного банка СССР (Госбанк СССР) и были обязаны вносить туда все наличные поступления и осуществлять платежи только с этих счетов.

Все финансовые ресурсы накапливались в Госбанке для последующего перераспределения. Такая система государственного контроля за государственными предприятиями была подчинена главной цели — выполнению государственного плана.

Население могло осуществлять только наличные платежи и иметь только сберегательные счета. Социалистическая банковская система была монобанковской в отличие от современной двухуровневой системы: Банк России и коммерческие банки.

Коммерческие банки, пришедшие на смену банкам государственным, не были банками в классическом понимании этого института. Существует два основания для определения российских банков в течение первого периода как квазибанков.

Во-первых, они играли минимальную роль в предоставлении кредита для экономики страны, будучи более вовлеченными в финансовые спекуляции с ГКО (Государственные казначейские обязательства) и приватизационные аукционы (так называемые деньги за акции).

¹ СЗ РФ. 1996. № 17. Ст. 1918.

² Ведомости СНД и ВС РФ. 1992. № 45. Ст. 2542. Документ утратил силу.

Во-вторых, банкиры были излишне вовлечены в политические игры. В 1996 г. Б. Березовский, один из первых российских олигархов, даже ввел в обращение термин «семибанкирщина», который довольно точно отображал политические и экономические реалии того времени¹.

Кризис 1998 г.: причины и последствия

В попытке сократить дефицит бюджета Правительство РФ создало финансовую пирамиду, используя ГКО с доходностью, превышающей 200% годовых.

В основе финансового кризиса 1998 г. лежали комбинация макроэкономического дисбаланса (сырьевая экономика при низкой цене на нефть), слабых финансовых институтов (как банков, так и Банка России), широко распространенная коррупция, неадекватное правовое регулирование (отсутствие системы страхования вкладов и законодательства о банкротстве банков), отсутствие морали в политике и бизнесе, ошибочное применение либеральных экономических теорий и политическая нестабильность.

Но не только чрезмерная вовлеченность российских банков в спекулятивные операции (по разным оценкам до 15% активов) и государственный дефолт являлись причинами кризиса августа 1998 г. Среди других причин можно назвать недостаточную капитализацию банковской системы (совокупный капитал банковской системы России по состоянию на 1 августа 1988 г. был 119,2 млрд руб., что меньше объема «замороженных» ГКО — 119,6 млрд руб.), высокую зависимость банковского сектора от волатильности² финансового рынка (доля доходов от операций с ГКО в структуре доходов банков в I квартале 1998 г. составила 31,6%), отсутствие системы страхования депозитов и законодательства о банкротстве банков, слабость системы надзора³.

¹ См.: <<http://ru.wikipedia.org/wiki/Семибанкирщина>>.

² Волатильность (от англ. *volatile* — изменчивый, непостоянный) — неустойчивость, нестабильность, высокая степень изменчивости рыночной конъюнктуры, спроса, цен.

³ О более частных причинах кризиса см.: *Тосунян Г.А., Викулин А.Ю.* Реструктуризация кредитных организаций. М., 2002. С. 31–44.

Азиатский и российский финансовые кризисы 1998 г. принесли международным инвесторам более 300 млрд долл. потерь¹.

Капитал российской банковской системы в результате кризиса сократился более чем на 35% в рублевом измерении или в 5,2 раза в долларовом эквиваленте, фондовый рынок сократился в 14 раз — с 70 млрд до 5 млрд долл.

С юридической точки зрения кризис 1998 г. интересен принятием Федерального закона от 8 июля 1999 г. № 144-ФЗ «О реструктуризации кредитных организаций»² (утратил силу 28 июля 2004 г.) и созданием Агентства по реструктуризации кредитных организаций (АРКО, ликвидировано в 2004 г.). Уникальность данного Закона заключалась в том, что он предоставлял Правительству РФ право принимать нормативные акты, регулирующие банковскую деятельность (во всех других банковских законах только Банк России имел и имеет такое право).

Уникальность самого АРКО, созданного Правительством РФ и Банком России сначала в форме закрытого акционерного общества, небанковской кредитной организации с капиталом в 10 млрд руб., а затем преобразованного в государственную корпорацию, заключалась в наделении коммерческой по форме и кругу операций структуры широкими властными полномочиями.

Всего АРКО приняло участие в реструктуризации 21 банка из 12 регионов России. За короткий период существования АРКО Конституционный Суд РФ дважды рассматривал конституционность отдельных положений Федерального закона «О реструктуризации кредитных организаций», признав отдельные из них неконституционными³.

На этом примере ясно видны высокая степень политической зависимости и неустойчивость российского банковского права.

Достаточно неожиданно, но общие итоги кризиса 1998 г. для банковской системы России были скорее позитивными.

¹ См.: *Willet T.D.* «The IMF and Capital Account Crises» в *Ranis, Gustav, Vreeland, James Raymond and Kosack, Stephen, eds. Globalization and the Nation State.* London; New York: Routledge, Taylor and Francis Group, 2006. P. 358.

² СЗ РФ. 1999. № 28. Ст. 3477.

³ См.: Бюллетень Конституционного Суда РФ. 2001. № 6; 2002. № 6.

Во-первых, кризис августа 1998 г. развернул российские банки от валютных спекуляций и приватизационных игр к реальному банкингу, кредитованию реального сектора экономики и населения.

Во-вторых, были приняты новые федеральные законы: Закон о банкротстве кредитных организаций, от 23 декабря 2003 г. № 177-ФЗ «О страховании вкладов физических лиц в банках Российской Федерации»¹, от 30 декабря 2004 г. № 218-ФЗ «О кредитных историях»² и др.

В-третьих, значительно увеличились иностранные инвестиции в банковский сектор.

Текущая ситуация и тренды

По состоянию на 1 марта 2010 г. в России было зарегистрировано 1228 кредитных организаций: 1172 банка и 56 небанковских кредитных организаций, в том числе 221 банк с иностранными инвестициями (76 из них со 100%-ми иностранными инвестициями)³.

Банковский сектор становится все более комплексным, как внутренне, за счет новых продуктов, технологий и стратегий, так и внешне, за счет внутренней и международной конкуренции, поэтому, несмотря на юридические ограничения, нестабильный и меняющийся рынок, коммерческие банки остаются наиболее значимыми участниками.

С учетом того, что Россия не имеет долгосрочной программы развития банковского сектора⁴ ни в виде отдельного документа, ни в качестве политики, «встроенной» в законодательство, любые прогнозы развития сектора будут скорее пожеланиями автора, чем реальным сценарием.

Принимая во внимание, что российская банковская система все же является составной частью мировой финансовой системы, глобальные тренды (консолидация и концентрация капитала, рост гло-

¹ СЗ РФ. 2003. № 52 (ч. I). Ст. 5029.

² СЗ РФ. 2005. № 1 (ч. I). Ст. 44.

³ См. официальный сайт Банка России: <www.cbr.ru>.

⁴ На официальном сайте Банка России (<www.cbr.ru>) по состоянию на октябрь 2009 г. можно было найти Стратегию развития банковского сектора РФ на период до 2008 г. и Основные направления единой государственной денежно-кредитной политики на 2009 г. и на период 2010 и 2011 гг.

бальных финансовых конгломератов и интернационализация банков) будут проявляться в той или иной степени и в России.

Дерегуляция банковской деятельности — еще один глобальный тренд начала века, по итогам кризиса 2008 г. скорее всего сменится противоположным трендом: вмешательство государства в банковскую деятельность даже в самых либеральных в этом плане странах (США и Великобритании) значительно возрастет.

Последний финансовый кризис убедительно продемонстрировал, что теории разумного поведения участников рынка и «рынок — лучший регулятор» так же далеки от действительности, как и идея социалистической, тотально плановой государственной экономики.

Теоретически свободный рынок лучше для прогресса: конкуренция стимулирует инновации. Однако, когда инновации заходят слишком далеко, рыночные отношения нуждаются в регулировании. Излишне либеральное регулирование финансовых инноваций, деривативов, является одной из причин кризиса 2008 г.

Ответ на вопрос, какое количество банков нужно России, отнюдь не очевиден. Важно качество, а не количество финансовых институтов. В США более 8000 институтов являются членами Федеральной корпорации по страхованию вкладов, в Канаде всего 22 местных банка и менее 60 дочерних банков и филиалов иностранных банков.

Проблема российской банковской системы в том, что более 30% банков имеют капитал менее 5 млн евро. С учетом такого количества мелких банков можно с высокой степенью вероятности предположить, что число банков в России будет сокращаться преимущественно за счет исчезновения мелких, недокапитализированных банков.

На первый взгляд такая тенденция выглядит исключительно положительно (на рынке остаются более финансово мощные институты), но с учетом уже имеющейся концентрации капитала это может привести к утрате возможности выбора банка для клиентов многих регионов России.

Необходимыми условиями для развития финансового рынка являются:

- 1) ясное определение и эффективная защита права собственности, в том числе на деньги;
- 2) создание режима, обеспечивающего соблюдение и исполнение контрактов;
- 3) адекватное акционерное право, содержащее принципы корпоративного управления;

- 4) адекватная структура кредитования, включая транзакционное право¹;
- 5) ясные правила относительно иностранных инвестиций и особенно публичного партнерства (концессионное право);
- 6) эффективное законодательство о банкротстве, в том числе банков;
- 7) честное и предсказуемое налоговое право.

Очевидно, что по большинству указанных позиций российское законодательство находится только в начале пути.

Рассматривая проблемы, которые будут влиять на формирование рынков развивающихся стран (к таким странам относится и Россия), можно назвать: слабость финансовых институтов, коррупция и клановый капитализм, неэффективность правоприменения, недостаточная квалификация судей и отсутствие судебных механизмов разрешения финансовых споров, неопытность участников финансовых рынков, недостаточность национальных сбережений.

Тем не менее, финансовый кризис 2008 г. начался в США, стране с прямо противоположными характеристиками (сильные финансовые институты, развитое право и т.д.), что свидетельствует об отсутствии эффективных механизмов по предотвращению кризисов. Более того, наиболее развитый финансовый рынок мира, американский, в настоящее время ассоциируется с самой крупной аферой² и самыми крупными корпоративными потерями³. Эти примеры пока-

¹ Транзакционное право (*transactional law*) — совокупность норм материального права, регулирующих финансовые и другие транзакции между участниками рынка (как физическими, так и юридическими лицами). Включает в себя создание юридических лиц, контрактное право, слияние и поглощение, корпоративное управление, регулирование бизнеса со стороны государства и другие вопросы.

Автор не является сторонником строгой классификации отраслей и дискуссий о предмете, методе, принципах и т.п. конкретной комплексной отрасли (базовой отрасли, подотрасли) права, и поэтому заранее согласен с критиками термина «транзакционное право». Впрочем, критика не мешает транзакционному праву успешно существовать и преподаваться в ведущих юридических школах за рубежом.

² Финансовая пирамида Бернарда МадOFFа (*Bernard L. Madoff*) стоила инвесторам 65 млрд долл. (в английском языке используется термин схема Понци (*Ponzi scheme*) по имени «изобретателя» финансовых пирамид).

³ По оценкам правительства США, потери 19 крупнейших американских банков к концу 2010 г. могут составить до 600 млрд долл. См.: *The Wall Street Journal* (8 May, 2009) online at: <<http://online.wsj.com/article/SB124172137962697121.html>>.

зывают опасность слепого копирования зарубежных норм и институтов.

Для России еще один фактор имеет существенное значение — демографический. Старение и сокращение численности населения, его миграция из сельских районов, нелегальная иммиграция должны приниматься во внимание при обсуждении и принятии стратегии развития финансового сектора, если и когда такая стратегия будет предметом рассмотрения.

Необходимо также учитывать, что развитие банковского сектора зависит от направления развития экономики в целом; поэтому нельзя рассчитывать на создание действительно рыночных финансовых механизмов, если вся экономика развивается в направлении государственного капитализма.