

ОБЗОР ОБЯЗАТЕЛЬСТВ РОССИИ КАК БУДУЩЕГО ЧЛЕНА ВТО В ОТНОШЕНИИ СЕКТОРА БАНКОВСКИХ УСЛУГ, УСЛУГ НА РЫНКЕ ЦЕННЫХ БУМАГ И ИНЫХ ФИНАНСОВЫХ УСЛУГ (КРОМЕ СТРАХОВЫХ)



Юридические последствия вступления России в ВТО

Вступление России во Всемирную торговую организацию (ВТО) во второй половине 2012 г. — давно ожидаемое и обсуждаемое событие, которое, несомненно, изменит правила игры как для большинства представителей российского бизнеса, работающих на отечественном и глобальных рынках, так и для международных инвесторов, осуществляющих свою деятельность в России.

Однако, несмотря на то, что переговоры по присоединению России к ВТО длились более 15 лет, до недавнего времени была, к сожалению, доступна лишь самая общая и туманная информация об обязательствах России при вступлении в эту организацию, слабо изучены правовые последствия вступления в нее нашей страны.

Создание информационного ресурса www.Russia-WTO.ru о юридических последствиях вступления России в ВТО обусловлено необходимостью устранить информационный вакуум по данному вопросу среди российского бизнес-сообщества и иностранных инвесторов, необходимостью экспертной оценки при разработке стратегий адаптации бизнеса к правилам ВТО.

За дополнительной информацией, пожалуйста, обращайтесь:

Коллегия адвокатов «Муранов, Черняков и партнеры»

Москва, 105005 Денисовский переулок, д. 23, стр. 6

Тел. +7 495 783 7450

press@rospravo.ru // www.rospravo.ru

Обзоры с полным юридическим анализом обязательств России как будущего члена ВТО по остальным секторам услуг Вы можете найти на www.russia-wto.ru.

ОБЗОР ОБЯЗАТЕЛЬСТВ РОССИИ КАК БУДУЩЕГО ЧЛЕНА ВТО В ОТНОШЕНИИ СЕКТОРА БАНКОВСКИХ УСЛУГ, УСЛУГ НА РЫНКЕ ЦЕННЫХ БУМАГ И ИНЫХ ФИНАНСОВЫХ УСЛУГ (КРОМЕ СТРАХОВЫХ)

ОГЛАВЛЕНИЕ

1. ОБЩИЕ ПОЯСНЕНИЯ И ОГОВОРКИ	2
2. ТЕКСТ СПЕЦИФИЧЕСКИХ (СЕКТОРАЛЬНЫХ) ОБЯЗАТЕЛЬСТВ, КОТОРЫЕ РОССИЯ ГОТОВА ПРИНЯТЬ НА СЕБЯ ПРИМЕНИТЕЛЬНО К СФЕРЕ (СЕКТОРУ) ФИНАНСОВЫХ УСЛУГ	7
3. ПОЯСНЕНИЯ К ТАКОМУ ТЕКСТУ СПЕЦИФИЧЕСКИХ (СЕКТОРАЛЬНЫХ) ОБЯЗАТЕЛЬСТВ	13
4. ПРЕДШЕСТВУЮЩИЕ РЕДАКЦИИ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ РОССИИ ПРИМЕНИТЕЛЬНО К ФИНАНСОВЫМ УСЛУГАМ	39
5. ГОРИЗОНТАЛЬНЫЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВА РОССИИ, ИМЕЮЩИЕ ЗНАЧЕНИЕ ДЛЯ СФЕРЫ ФИНАНСОВЫХ УСЛУГ	43
6. ИЗЪЯТИЯ ИЗ ПРИНЦИПА «НАИБОЛЕЕ БЛАГОПРИЯТСТВУЕМОЙ НАЦИИ», ИМЕЮЩИЕ ЗНАЧЕНИЕ ДЛЯ СФЕРЫ ФИНАНСОВЫХ УСЛУГ	46
7. ВОЗМОЖНОСТЬ / НЕОБХОДИМОСТЬ ВНЕСЕНИЯ ИЗМЕНЕНИЙ В РОССИЙСКОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ОКАЗАНИЯ ФИНАНСОВЫХ УСЛУГ ПОСЛЕ ВСТУПЛЕНИЯ РОССИИ В ВТО	47
8. НЕКОТОРЫЕ НЕСООТВЕТСТВИЯ МЕЖДУ АНГЛИЙСКИМ И РУССКИМ ТЕКСТОМ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ РОССИИ. ГРАММАТИЧЕСКИЕ НЕСУРАЗНОСТИ В РУССКОМ ТЕКСТЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ	48
9. НЕТОЧНОСТИ ЮРИДИЧЕСКОГО СВОЙСТВА В АНГЛИЙСКОМ ТЕКСТЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ РОССИИ	50
10. ОШИБКИ И НЕТОЧНОСТИ ЮРИДИЧЕСКОГО СВОЙСТВА В ТЕКСТЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ РОССИИ	50
11. СРАВНЕНИЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ РОССИИ ПРИМЕНИТЕЛЬНО К ФИНАНСОВЫМ УСЛУГАМ С ОБЯЗАТЕЛЬСТВАМИ СТРАН БРИКС. ОБЩАЯ ОЦЕНКА ТАКИХ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ РОССИИ	52

1. ОБЩИЕ ПОЯСНЕНИЯ И ОГОВОРКИ

1.1. Ниже кратко описываются, объясняются и анализируются итоги переговоров России в отношении банковских услуг, услуг на рынке ценных бумаг и иных финансовых услуг (исключая услуги в сфере страхования, т.к. в их отношении Россия взяла отдельные развернутые обязательства), которые велись в процессе вступления нашей страны в ВТО.

Иными словами, в настоящем обзоре содержится информация о тех специфических (секторальных) и горизонтальных обязательствах, которые Россия готова принять на себя применительно к сфере (сектору) банковских и некоторых иных указываемых ниже финансовых услуг (далее — финансовые услуги)¹.

¹ Настоящая работа написана весной 2012 г., когда процесс присоединения России к ВТО вступил в завершающую стадию. 11 ноября 2011 г. Министерство экономического развития РФ (МЭР РФ) сообщило, что 10 ноября 2011 г. в Женеве завершены переговоры по такому присоединению. Рабочая группа, состоящая из 62 членов ВТО (ЕС как один член), предварительно одобрила пакет документов в отношении этого присоединения. Именно о них говорится в Распоряжении Правительства РФ от 13 декабря 2011 г. № 2231-р «О подписании Протокола о присоединении Российской Федерации к Всемирной торговой организации»:

доклад Рабочей группы о присоединении Российской Федерации к ВТО (документ WT/ACC/RUS/70 от 17 ноября 2011 г.);

двусторонние договоренности по доступу на рынки товаров и услуг, включая договоренности в отношении права пользования системой тарифных преференций. В их состав входит перечень специфических обязательств по услугам и список изъятий из режима наибольшего благоприятствования по статье II Генерального соглашения по торговле услугами (Schedule of Specific Commitments on Services, List of Article II MFN Exemptions (документ WT/ACC/RUS/70/Add.2)), а

Под специфическими (секторальными) обязательствами по терминологии ВТО понимаются те обязательства, которые относятся в данном случае исключительно к финансовым услугам.

Под горизонтальными обязательствами по терминологии ВТО понимаются относящиеся вообще к любым сферам услуг, в которые Россия готова открыть доступ для иностранных лиц из членов ВТО, включая рассматриваемые финансовые услуги.

1.2. При изучении обязательств, которые Россия готова принять на себя применительно к сфере финансовых услуг, необходимо запастись терпением: это весьма сложная и специфическая область, которую можно и нужно очень кропотливо исследовать как с юридической, так и с экономической точек зрения, и в которой очень много деталей. Каждая из таких деталей может заслуживать рассмотрения в отдельной статье.

При этом нижеприведенный анализ обязательств России в отношении финансовых услуг касается, в первую очередь, юридической составляющей таких обязательств, значения и последствий принятия их на себя Россией именно с правовой точки зрения.

1.3. Для начала еще несколько слов об используемой терминологии и значении отдельных употребляемых далее понятий. Говоря самыми общим словами, под обязательствами, которые Россия принимает на себя как член ВТО в отношении того или иного вида услуг, понимаются ее обязательства по допуску иностранных юридических или физических лиц (само собой, из членов ВТО) к оказанию таких услуг либо внутри России либо за границей, но получателям из России. Именно поэтому противники ВТО образно сравнивают эту организацию с консервным ножом, при помощи которого иностранные лица «вскрывают» национальные экономики.

1.4. Под иностранным физическим лицом по праву ВТО понимается: физическое лицо, которое проживает на территории другого члена ВТО и которое согласно закону такого другого члена:

- (I) является его гражданином; или
- (II) имеет право постоянного проживания на его территории.

Под иностранным юридическим лицом по праву ВТО понимается юридическое лицо, которое:

- (I) учреждено или иным образом организовано в соответствии с законодательством другого члена ВТО и вовлечено в существенные деловые операции на территории любого члена ВТО; или
- (II) принадлежит или контролируется в случае его коммерческого присутствия в России (в виде представительства, филиала или через учрежденное им в России юридическое лицо):
 1. физическим(-и) лицам(-и) такого члена ВТО; или
 2. юридическим(-и) лицам(-и) такого члена ВТО.

При этом юридическое лицо является:

(I) «принадлежащим» лицам из члена ВТО, если более чем 50 % доли участия в нем реально обладают лица этого члена ВТО;

(II) «контролируемым» лицами из члена ВТО, если такие лица имеют полномочия назначать большинство его директоров или иным образом законно направлять его деятельность.

Соответственно, юридическое лицо, даже и учрежденное в России, все равно может оказаться, с точки зрения права ВТО, иностранным юридическим лицом.

1.5. Все лица, которые оказывают те или иные услуги, право ВТО именует «поставщиками услуг», а лиц, которым они оказываются — «получателями услуг», тогда как само оказание услуг — «торговлей услугами» (в том числе оказание услуг, связанных с осуществлением публичных функций, например, услуг нотариусов). Более того, по терминологии права ВТО государственные органы также оказывают те или иные услуги обществу (хотя и не «торгуют» ими, если оказывают их не на коммерческой основе и не на условиях конкуренции. Если же они оказывают их иначе, то они по терминологии права ВТО именно «торгуют» ими).

также Перечень уступок и обязательств по товарам (Перечень CLXV — Российская Федерация (Schedule CLXV — the Russian Federation (документ WT/ACC/RUS/70/Add.1))).

Затем данные документы, отражающие результаты двусторонних переговоров, проведенных Россией с 57 членами ВТО (по товарам) и 30 членами ВТО (по услугам), а также многосторонних переговоров по системным обязательствам, были одобрены Восьмой министерской конференцией ВТО 16 декабря 2011 г.

Предполагается, что Россия должна ратифицировать Протокол о присоединении к ВТО до конца июля 2012 г.

Соответственно, финансовые услуги будут подпадать под обязательства России и правила ВТО, если они будут оказываться только **на коммерческой основе или же на условиях конкуренции** с одним или несколькими поставщиками услуг. **«Коммерческая основа»** не обязательно означает получение прибыли в данный момент: прибыль может быть получена и в будущем, важнее расчет на ее получение. Поэтому если оказание услуг в определенный период приносит убытки, то это не значит, что на эти услуги обязательства России и правила ВТО не распространяются.

Более того, даже если та или иная услуга оказывается бесплатно (в качестве благотворительности), но имеются лица, которые также оказывают аналогичную услугу, т.е. конкуренты (что означает их намерение получить ту или иную выгоду от таких услуг, при этом не обязательно денежную), то и в данном случае на оказание такой услуги обязательства России и правила ВТО будут распространяться.

1.6. Приведенные ниже тексты должны будут иметь статус международных договоров и подлежат ратификации в России отдельным федеральным законом в составе всего комплекта документов по присоединению России в ВТО. Как уже говорилось, ратификация должна состояться не позднее июля 2012 г.

После ратификации эти тексты станут частью международных соглашений России, которые, как известно, имеют большую силу, нежели любые внутренние российские законы. В случае противоречия между этими текстами и внутренними российскими законами в силу ч. 4 ст. 15 Конституции РФ применяться должны будут первые.

Вопрос о соотношении таких текстов с другими международными договорами РФ является весьма сложным, но, по общему правилу, преимуществом должны обладать обязательства России как члена ВТО (если иное не сказано в самих таких обязательствах).

1.7. Крайне важно понимать, что любые ограничения для иностранных лиц, право ввести которые Россия для себя оговорила в приведенных ниже обязательствах, будут иметь силу, только если на момент приобретения Россией статуса члена ВТО они уже установлены в российском праве либо если они будут специально введены в него позднее.

Если специально они введены не будут, то тогда согласно правилам ВТО должны будут действовать два принципа:

1) **принцип «национального режима»**, т.е. для иностранных лиц будут действовать те же правила (часто-правовые, налоговые, процессуальные и т.д.), что и для российских лиц (если иное не будет следовать из российского федерального закона, который не противоречит правилам ВТО и обязательствам России как ее члена);

2) **принцип «наиболее благоприятствуемой нации»**, означающий, что если Россия предоставит какой-то благоприятный правовой режим для иностранных лиц из одного члена ВТО (но не для российских лиц), то он должен **автоматически** действовать и для иностранных лиц из любого другого члена ВТО.

1.8. Не менее важно и то, что у России есть право в любой момент после вступления в ВТО снять в одностороннем порядке любые ограничения для иностранных лиц, которые указаны в ее обязательствах применительно к сфере оказания финансовых услуг (или же просто не вводить те ограничения, на которое у России есть право (см. предыдущий пункт)). Право ВТО поощряет государства к такой либерализации.

1.9. Кроме того, согласно правилам ВТО ее члены обязаны регулярно проводить консультации и договариваться о дальнейшей либерализации международной торговли услугами, т.е. постепенно снимать все те ограничения, которые они изначально установили для иностранных лиц в перечнях своих обязательств.

Ввиду этого приведенные ниже тексты обязательств, которые Россия готова принять на себя применительно к отечественной сфере финансовых услуг — только начало длительного процесса открытия этой сферы для иностранных лиц.

1.10. Само собой разумеется, что все сказанное ниже не имеет исчерпывающего характера: это не более чем общий и предварительный обзор. Более того, он составлен юристами, которые, по сравнению с профессиональными поставщиками финансовых услуг, могут не обладать достаточной информацией об особенностях рыночной ситуации в России в сфере таких услуг, о желательности / нежелательности присутствия иностранных лиц в ней.

По этим причинам в последующем может потребоваться дополнительный тщательный анализ обязательств России в отношении данной сферы.

1.11. Полный перевод всех обязательств России как будущего члена ВТО на русский язык имеется в Министерстве экономического развития РФ. Скорее всего, именно он был размещен в конце 2011 г. на русском языке на сайте www.wto.ru/documents.asp?f=docs&t=14.

После ратификации соответствующие русские тексты станут официальными внутри России, но не внутри ВТО, где официальными языками являются только английский, французский и испанский.

Ввиду этого нельзя забывать о необходимости использовать в первую очередь тексты обязательств России на английском языке, которые единственно являются аутентичными².

Следует отдельно отметить, что корректность перевода документов ВТО и обязательств России на русский язык — отдельная большая проблема, которая в будущем может породить немало юридических сложностей, в том числе из-за несовпадения терминологии права ВТО и российского права.

Далее приводятся русскоязычные тексты обязательств России в отношении финансовых услуг, размещенные на сайте www.wto.ru/documents.asp?f=docs&t=14. Насколько данный перевод является корректным — отдельный вопрос, заслуживающий особого и тщательного внимания вне рамок настоящей статьи (в ней же он будет затронут только попутно).

1.12. До тех пор, пока Россия не стала членом ВТО, приведенные ниже тексты применительно к финансовым услугам формально являются только проектами, однако вероятность того, что в них будут внесены изменения, крайне невелика: внесение таких изменений предполагало бы проведение дополнительных переговоров с соответствующими членами ВТО на протяжении достаточно длительного времени, причем именно по инициативе России. Это было бы воспринято ВТО и ее членами очень негативно и могло бы быть использовано как предлог для пересмотра итогов переговоров в отношении иных сфер услуг или каких-либо товаров. Российские власти опасаются таких осложнений.

1.13. К сожалению, Министерство экономического развития РФ (далее — МЭР РФ) не снабдило детальными пояснениями сведения об обязательствах России ни по одной из сфер оказания услуг, включая финансовые услуги (по меньшей мере, обнаружить их нам не удалось).

Впрочем, определенные пояснения в отношении этой сферы имеются в Докладе Рабочей группы по присоединению Российской Федерации к ВТО (документ WT/ACC/RUS/70 от 17 ноября 2011 г.), являющемуся частью пакета документов по присоединению России к ВТО³.

1.14. Насколько ожидаемой или неожиданной для лиц, оказывающих финансовые услуги, окажется информация о тех специфических и горизонтальных обязательствах, которые Россия готова принять на себя применительно к сфере их оказания, зависит, в том числе, от предшествующей информационной политики МЭР РФ в отношении такой сферы и интенсивности общения этого органа власти с представителями данной сферы.

Нельзя не отметить, что общим информационным шаблоном, который, как правило, использовался МЭР РФ, являлся, по нашим наблюдениям, следующий (конечно же, определенные исключения из него место иметь могли):

1) пропаганда через конференции и семинары общих сведений о ВТО, которые и так легко найти через Интернет (в том числе пропаганда за счет грантов ЕС и США, получателями которых являлось ООО, организованное сотрудниками Департамента торговых переговоров МЭР РФ (<http://ru.wto-legalservices.ru/grants.html>));

2) «Все хорошо, прекрасная маркиза», беспокоиться Вам не о чем;

3) намеренный отказ от тщательных консультаций с представителями различных сфер оказания услуг: «Мы за Вас уже обо всем подумали»;

4) якобы «от вступления России в ВТО ни вреда, ни пользы» (это неверно ни с макроэкономической точки зрения, ни уж тем более применительно к отдельным сферам услуг);

² На это указывается и в Распоряжении Правительства РФ от 13 декабря 2011 г. № 2231-р «О подписании Протокола о присоединении Российской Федерации к Всемирной торговой организации». См. текст этого Протокола также на: www.economy.gov.ru/minrec/activity/sections/foreigneconomicactivity/wto/doc20111216_036. Ниже ввиду ограниченного объема настоящей статьи тексты обязательств России на английском языке в отношении финансовых услуг не приводятся.

³ См. текст на английском языке: www.economy.gov.ru/minrec/press/news/doc20111111_5. См. его неофициальный перевод на русский язык: www.wto.ru/documents.asp?f=docs&t=14.

5) грубости в ответ на вопросы особо любопытных субъектов («Ответить по-хамски» — именно так предписал отреагировать один из сотрудников Департамента торговых переговоров МЭР РФ в своей резолюции на документе — одном из запросов в МЭР РФ по поводу хода переговоров и сути обязательств, принимаемых на себя Россией (<http://ru.wto-legalservices.ru/vacuum.html>);

б) двусмысленности и избегание уточнений.

1.15. Насколько благоприятной или неблагоприятной для российских лиц, оказывающих финансовые услуги, окажется информация о тех специфических и горизонтальных обязательствах, которые Россия готова принять на себя применительно к сфере таких услуг, зависит от особенностей рыночной ситуации, складывающейся в сфере таких услуг, особенностей их оказания иностранными лицами в России и за рубежом, конкуренции между ними и российскими лицами, желательности / нежелательности присутствия иностранных лиц в сфере финансовых услуг.

1.16. Нельзя не упомянуть и о том, что после получения Россией статуса члена ВТО для нее начнут действовать десятки документов ВТО (как международные соглашения, образующие основу права ВТО, так и локальные документы органов ВТО), ввиду чего оценивать приведенные ниже сведения будет необходимо также и в свете многих из таких документов.

Важнейший из них — Генеральное соглашение о торговле услугами (General Agreement on Trade in Services), GATS (ГАТС).

1.17. Важно понимать, что далее речь пойдет только о тех правилах, которые будут действовать после вступления России в ВТО именно в отношении оказания иностранными лицами из членов ВТО финансовых услуг в России / применительно к получателям в России / из России. Нельзя забывать, что в процессе оказания этих услуг одновременно в Россию / из России могут ввозиться / вывозиться различные товары. Очевидно, что применительно к такому ввозу / вывозу будут действовать уже иные правила и обязательства России как члена ВТО: режим международной торговли услугами в праве ВТО отличается от режима международной торговли товарами (в частности, для торговли услугами не имеют значения вопросы таможенных тарифов и преференций, досмотра грузов перед отправкой, происхождения товаров, процедур лицензирования импорта и экспорта, применения санитарных и фитосанитарных мер).

А право ВТО регламентирует еще и вопросы технических барьеров в международной торговле, вопросы инвестиций и интеллектуальной собственности, связанных с такой торговлей и т.д.

1.18. После вступления России в ВТО все без исключения российские государственные и муниципальные органы власти будут обязаны публиковать все без исключения документы (и их проекты), которые любым образом могут затронуть оказание лицами из членов ВТО финансовых услуг. Речь идет как о внутрироссийских документах, так и о международных договорах, причем любого характера, как частноправового, так и публично-правового.

1.19. Нельзя не отметить и то, что согласно праву ВТО обязательства России в отношении финансовых услуг не будут автоматически действовать в сфере государственных закупок. Из этого правила есть исключение: если государственные закупки производятся с целью коммерческой перепродажи или с целью использования закупаемых услуг в последующих коммерческих целях, то тогда на такие закупки обязательства России будут распространяться.

В рамках ВТО действует также Соглашение о правительственных закупках (Agreement on Government Procurement), нацеленное на либерализацию допуска иностранных лиц в сферу таких закупок. Россия взяла на себя обязательство начать переговоры по присоединению к нему после того, как она станет членом ВТО.

1.19. Само собой разумеется, что после получения Россией статуса члена ВТО российские субъекты получают право входить на иностранные рынки финансовых услуг, причем с учетом тех обязательств, которые взяли на себя соответствующие члены ВТО. И такие обязательства могут быть для российских субъектов более благоприятными, нежели тот режим, который распространялся на российских лиц до вступления России в ВТО. Каково содержание этих обязательств и действительно ли они будут благоприятны для российских лиц — отдельный сложный вопрос юридического и экономического характера. Ознакомиться с обязательствами иных членов ВТО можно на сайте ВТО: <http://tsdb.wto.org/default.aspx>.

2. ТЕКСТ СПЕЦИФИЧЕСКИХ (СЕКТОРАЛЬНЫХ) ОБЯЗАТЕЛЬСТВ, КОТОРЫЕ РОССИЯ ГОТОВА ПРИНЯТЬ НА СЕБЯ ПРИМЕНИТЕЛЬНО К СФЕРЕ (СЕКТОРУ) ФИНАНСОВЫХ УСЛУГ

Слова в квадратных скобках добавлены в текст автором.

Способы поставки: 1) Трансграничная поставка, 2) Потребление за рубежом, 3) Коммерческое присутствие, 4) Присутствие физических лиц

Секторы или под-секторы	Ограничения доступа на рынок	Ограничения национального режима	Дополнительные обязательства
7. ФИНАНСОВЫЕ УСЛУГИ			
<p>Меры, применимые ко всем секторам финансовых услуг.</p> <p>Обязательства в отношении мер, затрагивающих торговлю финансовыми услугами, принимаются в соответствии с Генеральным соглашением о торговле услугами (ГАТС) и Приложением по финансовым услугам.</p> <p>Как общее правило и недискриминационным образом юридические лица Российской Федерации, оказывающие финансовые услуги, должны быть учреждены в организационно-правовой форме, требуемой законодательством Российской Федерации.</p> <p>Во избежание конфликта интересов и для достижения целей, предусмотренных статьей 2(a) Приложения по финансовым услугам, в отношении организаций, оказывающих финансовые услуги, перечень разрешенных операций и видов услуг в соответствующей их комбинации определяется на недискриминационной основе.</p> <p>Условия или сфера деятельности, указанные в лицензии или ином виде разрешения, выданном принадлежащему иностранному лицу или аффилированному поставщику финансовых услуг до даты присоединения [России к ВТО], не должны являться более ограничительными, чем действующие на дату присоединения [России к ВТО], без ущерба для пруденциального регулирования [в России].</p> <p>Ограничения иностранного участия, вытекающие из применения квоты иностранного участия в финансовом секторе (за исключением ограничений иностранного участия в капитале специализированных депозитариев, паевых инвестиционных фондов и негосударственных пенсионных фондов, профессиональных участников рынка ценных бумаг, осуществляющих ведение реестров, или профессиональных участников рынка ценных бумаг, осуществляющих депозитарные операции по сделкам, осуществляемым через организатора торговли), не должны применяться к созданию или приобретению в Российской Федерации поставщиков финансовых услуг российскими юридическими лицами, принадлежащими иностранным лицам.</p>			
В. Банковские и другие финансовые услуги			
(кроме страхования), только в отношении следующих услуг:			
(v) Принятие вкладов и прочих возвратных денежных средств от населения; (vi) Кредитование всех видов, включая потребительский кредит, ипотеку, факторинг и финансирование коммерческих операций; (vii) Финансовый лизинг;	(1) Нет только в отношении: (vii) Финансового лизинга; (xv) Предоставления и передачи финансовой информации, и обработка финансовых данных и связанное программное обеспечение поставщиков иных финансовых услуг; (xvi*) Консультационных, посреднических и других	(1) Нет только в отношении: (vii) Финансового лизинга; (xv) Предоставления и передачи финансовой информации, и обработка финансовых данных и связанное программное обеспечение поставщиков иных финансовых услуг; (xvi*) Консультационных,	Для целей гарантирования равных конкурентных возможностей, российские органы обеспечат для иностранных банков, учрежденных в России, такой же уровень гарантий по вкладам, что и

<p>(viii) Все виды услуг по платежам и денежным переводам, включая кредитование, платежные и дебетовые карточки, дорожные чеки и банковские векселя;</p> <p>(ix) Гарантии и обязательства;</p> <p>(x) Торговля за свой счет и за счет клиентов на бирже, на внебиржевом рынке или иным образом следующими объектами:</p> <p>(A) инструментами денежного рынка (включая, чеками, векселями, депозитными сертификатами);</p> <p>(B) иностранной валютой;</p> <p>(C) производными продуктами, включая, но не исключительно, фьючерсными контрактами и опционами;</p> <p>(D) инструментами, связанными с изменениями валютного курса и процентной ставки, включая такие продукты, как соглашения о свопах и форвардные соглашения о процентной ставке;</p> <p>(E) переводными ценными бумагами;</p> <p>(F) прочими инструментами и финансовыми активами, включая золото в слитках.</p> <p>(xi) Участие в выпуске всех видов ценных бумаг, включая организацию подписки и размещение ценных бумаг в качестве агента (через публичную или закрытую подписку) и оказание услуг, имеющих отношение к такому выпуску;</p>	<p>вспомогательных финансовых услуг по всем видам деятельности, перечисленным в подпунктах (v) — (xv), включая исследования и рекомендации по прямым и портфельным инвестициям, рекомендации по вопросам приобретения, реорганизации и стратегии корпораций (за исключением деятельности финансовых консультантов (брокеров в области спонсорства) оказывающих услуги по вопросам организации эмиссии ценных бумаг).</p> <p>Обязательства не принимаются в отношении услуг, приведенных в параграфах (v), (vi), (viii), (ix), (x), (xi), (xii), (xiii), (xiv) и части (xvi), исключенной выше.</p> <p>(2) Нет в отношении подсекторов с (v) по (xv) и консультационных, посреднических и других вспомогательных финансовых услуг по всем видам деятельности, перечисленным в подпунктах (v) — (xv), включая исследования и рекомендации по прямым и портфельным инвестициям, рекомендации по вопросам приобретения, реорганизации и стратегии корпораций.</p>	<p>посреднических и других вспомогательных финансовых услуг по всем видам деятельности, перечисленным в подпунктах (v) — (xv), включая исследования и рекомендации по прямым и портфельным инвестициям, рекомендации по вопросам приобретения, реорганизации и стратегии корпораций (за исключением деятельности финансовых консультантов (брокеров в области спонсорства) оказывающих услуги по вопросам организации эмиссии ценных бумаг).</p> <p>Обязательства не принимаются в отношении услуг, приведенных в параграфах (v), (vi), (viii), (ix), (x), (xi), (xii), (xiii), (xiv) и части (xvi), исключенной выше.</p> <p>(2) Нет в отношении подсекторов с (v) по (xv) и консультационных, посреднических и других вспомогательных финансовых услуг по всем видам деятельности, перечисленным в подпунктах (v) — (xv), включая исследования и рекомендации по прямым и портфельным инвестициям, рекомендации по вопросам приобретения, реорганизации и стратегии корпораций.</p>	<p>для всех иных банков (включая банки с государственным участием) и одинаковые обязательства в отношении участия в возможном механизме страхования вкладов.</p>
--	---	---	--

<p>(xii) Брокерские услуги на денежном рынке;</p> <p>(xiii) Управление активами, такое как управление наличными денежными средствами или портфелем ценных бумаг, все формы управления коллективными инвестициями, управление пенсионными фондами, услуги по ответственному хранению, депозитарные и трастовые услуги;</p> <p>(xiv) Осуществление взаиморасчетов и клиринговые услуги по финансовым активам, включая ценные бумаги, производные продукты и другие оборотные документы;</p> <p>(xv) Предоставление и передача финансовой информации, и обработка финансовых данных и связанное программное обеспечение поставщиков иных финансовых услуг.</p> <p>(xvi) Консультационные, посреднические и другие вспомогательные финансовые услуги по всем видам деятельности, перечисленным в подпунктах (v) — (xv), включая кредитные отчеты и анализ, исследования и рекомендации по прямым и портфельным инвестициям, рекомендации по вопросам приобретения, реорганизации и стратегии корпораций.</p>	<p>(3) В отношении банковских услуг: Коммерческое присутствие допускается только в форме юридического лица Российской Федерации, а также в форме представительства иностранного банка.</p> <p>Основным учредителем и участником дочерней кредитной организации с иностранными инвестициями должен быть только иностранный банк, являющийся таковым по законодательству страны нахождения (регистрации).</p> <p>Участие иностранного капитала в банковской системе Российской Федерации ограничено 50 %³².</p> <p>Для целей контроля за квотой иностранного участия в банковской системе Российской Федерации предварительное разрешение Центрального Банка требуется на:</p> <ul style="list-style-type: none"> — создание кредитной организации с иностранным участием, включая дочерние и зависимые общества; — увеличение уставного капитала кредитной организации за счет средств нерезидента (нерезидентов); — отчуждение акций (долей) кредитной организации в пользу нерезидентов. <p>В отношении финансовых услуг иных, чем банковские</p>	<p>(3) Нет, за исключением указанного в колонке «Ограничения доступа на рынок».</p>	
--	--	---	--

³² Иностраный капитал, в случае инвестирования в потенциально приватизируемый банк, не учитывается при подсчете этой квоты (показателя).

	<p>услуги:</p> <p>Коммерческое присутствие допускается только в форме юридического лица, созданного в Российской Федерации, а также представительства.</p> <p>Торговля новыми оборотными документами и финансовыми активами (охваченными подпунктом (х)(F)) допускается только после получения разрешения и в соответствии с соответствующими условиями, установленными государственными органами Российской Федерации. Это ограничение применяется на недискриминационной основе.</p> <p>Доля голосов нерезидентов и их аффилированных лиц, участвующих в капитале профессионального участника рынка ценных бумаг, осуществляющего деятельность по ведению реестра владельцев именных ценных бумаг, не должна превышать 25 %.</p> <p>Условием осуществления юридическими лицами деятельности по ведению реестра владельцев именных ценных бумаг является ведение реестров владельцев именных ценных бумаг не менее 50 эмитентов с числом участников более 500 не позднее 6 месяцев после получения лицензии. Данная мера является недискриминационной и применяется как к резидентам, так и к нерезидентам.</p> <p>Доля голосов одного лица, участвующего в капитале фондовой биржи, не должна превышать 20 %. Данная мера является недискриминационной и применяется как к резидентам, так и к нерезидентам.</p>		
--	--	--	--

	<p>Доля голосов нерезидентов и их аффилированных лиц, участвующих в капитале специализированных депозитариев акционерных инвестиционных фондов, паевых инвестиционных фондов и негосударственных пенсионных фондов, не должна превышать 25 %. Данное ограничение вводится на 3 года.</p> <p>Доля голосов нерезидентов и их аффилированных лиц, участвующих в капитале профессионального участника рынка ценных бумаг, осуществляющего депозитарные операции при исполнении сделок, совершенных через организатора торговли, не должна превышать 25 %.</p> <p>Только юридические лица Российской Федерации могут участвовать в клиринге на рынке ценных бумаг.</p> <p>Для целей контроля за квотой общего иностранного участия в отдельных сферах деятельности на рынке ценных бумаг, а также соблюдения норм иностранного участия в отношении отдельных видов профессиональных участников рынка ценных бумаг на все действия, ведущие к увеличению доли нерезидентов и их аффилированных лиц или увеличению совокупной доли нерезидентов и их аффилированных лиц в уставном капитале профессиональных участников рынка ценных бумаг, осуществляющих деятельность по ведению реестра, депозитарные операции при исполнении сделок, совершенных через организатора торговли, а также в уставном капитале специализированных</p>		
--	---	--	--

	<p>депозитариев, требуется предварительное разрешение уполномоченного федерального органа Российской Федерации.</p> <p>Доля голосов нерезидентов и их аффилированных лиц, участвующих в капитале профессионального участника рынка ценных бумаг, осуществляющих:</p> <ul style="list-style-type: none"> — ведение реестра владельцев именных ценных бумаг; — деятельность специализированных депозитариев инвестиционных фондов, паевых инвестиционных фондов и негосударственных пенсионных фондов, — депозитарных операций при исполнении сделок, совершенных через организатора торговли, превышающих (на момент введения ограничения) установленные в данном Перечне специфических обязательств размеры, не может рассматриваться в качестве основания для прекращения (отзыва лицензии или отказа в возобновлении лицензии) деятельности профессиональных участников рынка ценных бумаг, получивших лицензий, выданных на указанную деятельность до присоединения России к ВТО. <p>Операции на фондовой бирже не могут совершаться иначе, как посредством брокеров. Данная мера является недискриминационной и применяется как к резидентам, так и к нерезидентам.</p> <p>Операции с производными финансовыми инструментами не могут совершаться иначе, как посредством брокеров. Данная мера является</p>		
--	--	--	--

	недискриминационной и применяется как к резидентам, так и к нерезидентам. (4) Обязательства не принимаются, кроме указанного в части I «Горизонтальные обязательства» и при следующих условиях: — главный бухгалтер, руководитель единоличного исполнительного органа или один из руководителей коллегиального исполнительного органа кредитной организации, являющейся дочерней компанией иностранного банка или зависимой от него, не являющийся гражданином Российской Федерации, должен представить документ, подтверждающий знание им русского языка.	(4) Обязательства не принимаются, кроме указанного в части I «Горизонтальные обязательства».	
--	--	--	--

Содержание данной таблицы порождает массу вопросов.

Похожие таблицы (несколько десятков) составлены в отношении и иных видов услуг.

3. ПОЯСНЕНИЯ К ТАКОМУ ТЕКСТУ СПЕЦИФИЧЕСКИХ (СЕКТОРАЛЬНЫХ) ОБЯЗАТЕЛЬСТВ

3.1. Слова над таблицей

«Способы поставки: 1) Трансграничная поставка, 2) Потребление за рубежом, 3) Коммерческое присутствие, 4) Присутствие физических лиц»

3.1.1. Эти слова указывают на различные способы поставки (оказания) финансовых услуг.

Пункт 2 ст. I «Сфера применения и определения» ГАТС предусматривает: «Для целей настоящего Соглашения торговля услугами понимается как поставка услуг:

- (a) с территории одного Члена на территорию любого другого Члена;
- (b) на территории одного Члена потребителю услуг любого другого Члена;
- (c) поставщиком услуг одного Члена путем коммерческого присутствия на территории любого другого Члена;
- (d) поставщиком услуг одного Члена путем присутствия физических лиц Члена на территории любого другого Члена».

Как видно, ГАТС охватывает все способы международного оказания услуг, все те варианты, которые могут иметь место в ходе оказания услуг лицами из одного члена ВТО лицам из другого члена ВТО.

Далее более подробно разъясняется (в том числе на примерах из различных секторов услуг), что именно понимается под указанными четырьмя способами поставки, отмечаются особенности отдельных способов поставки с точки зрения ГАТС.

«Первая категория услуг охватывает трансграничные акции поставки услуг почтой или электронной связью [включая телефон, электронную почту, Skype, телевизионную связь (телемедицина) и т.д.], то есть информации для потенциального иностранного потребителя... По терминологии права [Европейского] Сообщества имеет место свободная активная поставка услуги.

Вторая категория охватывает предложение услуг иностранным потребителям, которые сами перемещаются, чтобы воспользоваться услугой [например, туристы]. По праву [Европейского] Сообщества, это — свободная пассивная поставка услуг.

Третья категория охватывает предложение услуг потребителю путем постоянного присутствия и получения статуса юридического лица или определенной самостоятельности, если этого достаточно. Услуга предлагается посредством коммерческого присутствия. В данном случае поставщик услуг может создать предприятие по праву страны пребывания...; он может просто открыть отделение своего предприятия или даже ограничиться заключением соответствующего договора с торговым агентом, посредниками или представителями в стране поставки услуги.

Последняя категория охватывает случаи поставки услуг путем личного перемещения поставщика услуг за пределы страны гражданства. Такое перемещение может быть временным (мастера по ремонту, бухгалтеры, юристы) либо постоянным (штатные представители). В этом случае услуга предоставляется при личном присутствии физического лица—иностранца»⁴.

3.1.2. Применительно к третьему способу оказания услуг очень важно указать также на то, что ст. XXVIII «Определения» ГАТС, приводя дефиницию понятия «коммерческое присутствие», не содержит закрытого перечня форм, которые можно считать такими присутствиями: «(d) „коммерческое присутствие“ означает любую форму делового или профессионального учреждения, включая посредством

(I) учреждения, приобретения или использования юридического лица, или

(II) создания или использования филиала или представительства на территории члена с целью поставки услуги;».

Соответственно, с точки зрения ГАТС, регистрация физического лица в России в качестве индивидуального предпринимателя или приобретение им того статуса, который необходим для ведения профессиональной деятельности, также будет необходимо считать созданием этим лицом коммерческого присутствия в России. Это может иметь определенное значение для различных видов услуг, но вряд ли значимо для рассматриваемых здесь финансовых услуг.

3.1.3. Заслуживает серьезного внимания возможность создания коммерческого присутствия посредством заключения соответствующего договора, как указывалось выше, с торговым агентом, посредником или представителем в стране оказания услуги, который будет действовать от имени поставщика услуги (если такая возможность прямо не исключена в обязательствах члена ВТО).

Признается такая возможность и российскими специалистами: «Коммерческое присутствие юридического лица на территории иностранного государства... может быть непосредственным — через обособленные подразделения данного юридического лица, образованные на территории соответствующего государства, или опосредованным — через дочерние общества и физических и юридических лиц, действующих в качестве коммерческих агентов.

<...>

Коммерческим агентом признается... лицо, которое от собственного имени или от имени представляемого в интересах представляемого осуществляет деятельность по заключению гражданско-правовых договоров на выполнение работ (оказание услуг). Примером коммерческого агентирования может служить деятельность страховых агентов»⁵.

Здесь можно провести аналогию с той концепцией «постоянного представительства», которая используется в международных договорах об избежании двойного налогообложения: если лицо в одном государстве не является агентом с независимым статусом и осуществляет деятельность от имени лица другого государства, и имеет, и обычно использует полномочия

⁴ Карро Д., Жюйар П. Международное экономическое право: Учебник / Пер. с франц. В.П. Серебренникова, В.М. Шумилова. — М.: Междунар. отношения, 2001. С. 270—271.

⁵ Постатейный комментарий к Федеральному закону «Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности». Под ред. А.Н. Козырина. — Подготовлен в 2005 г. для электронной справочной правовой системы «КонсультантПлюс» (содержится в ней же).

заключать контракты от имени второго лица, то считается, как правило, что это второе лицо, с налоговой точки зрения, имеет постоянное представительство в первом государстве с возможностью обложения его налогами в этом первом государстве.

Однако этот момент в сфере финансовых услуг ввиду ее специфики и серьезного публично-правового элемента в ее регулировании особой роли не играет.

Кроме того, в случае с обязательствами России он вообще не важен, т.к. в них четко сказано, что коммерческое присутствие допускается только в форме юридического лица Российской Федерации, а также в форме представительства иностранного банка» (см. пояснения далее в разделе 3.4).

3.1.4. Существует точка зрения, согласно которой при третьем способе оказания услуг (посредством коммерческого присутствия) следует говорить не о международном оказании услуг, а об оказании услуг во внутреннем национальном обороте⁶.

Об этом можно спорить сколько угодно, но важно другое: ГАТС объявляет такой способ оказания услуг подпадающим под ее действие, т.е. фактически признает его одним из видов международной торговли услугами. Учитывая задачу и предназначение ВТО и ГАТС, а также значение в современном обороте третьего способа оказания услуг, такой подход не удивителен.

3.1.5. Следует также обратить внимание на возможность пересечения способов оказания услуг, например, третьего способа оказания услуг с четвертым: оказание услуг при помощи коммерческого присутствия в каком-либо государстве может потребовать одновременного присутствия на его территории физических лиц-иностранцев, а постоянное присутствие таких лиц на территории члена ВТО может приводить к тому, что субъект, от имени которого эти лица оказывают услуги, будет считаться имеющим в таком члене ВТО коммерческое присутствие.

Отмеченное пересечение имеет значение, например, для иностранного адвоката, решившего создать в России адвокатский кабинет: в таком случае одновременно может иметь место и создание коммерческого присутствия в России для оказания юридических услуг и присутствие иностранного лица для оказания юридических услуг в том случае, когда такой адвокат будет оказывать их на территории России.

Однако опять-таки этот аспект для сферы финансовых услуг, ввиду ее специфики (значимости в ней юридических, а не физических лиц) и серьезного публично-правового элемента в ее регулировании, какого-то большого значения не имеет.

3.1.6. Соответственно, во 2 и в 3 столбцах приведенной выше таблицы цифры «(1)», «(2)», «(3)» и «(4)» означают соответствующий способ поставки финансовых услуг.

3.1.7. Любопытно, кстати, взглянуть на следующие цифры, иллюстрирующие распределение мировой торговли услугами в абсолютных и относительных величинах (к сожалению, по состоянию только на 1997 г.)⁷:

Способ оказания	Млрд. долларов США	Доля в процентах
Способ 1	890	41 %
Способ 2	430	19,8 %
Способ 3	820	37,8 %
Способ 4	30	1,4 %
Всего	2 170	100 %

Как видно, в международной торговле услугами преобладают первый и третий способы поставки.

3.1.8. Ниже также приводятся некоторые данные за 2008—2010 гг. о международной торговле России финансовыми услугами со странами СНГ и с 10 государствами — крупнейшими

⁶ Philip Raworth Trade in Services. Global Regulation and the Impact on Key Service Sectors. — New York: Oceana Publications, Inc., Dobbs Ferry, 2005. P. 5.

⁷ Karsenty Guy Assessing Trade in Services by Mode of Supply / GATS 2000: New Directions in Services Trade Liberalization. — Washington D.C.: Brookings Institution Press, 2000. Приводится по: Leo A. Grünfeld, Andreas Moxnes The Intangible Globalization. Explaining the Patterns of International Trade in Services. — Norwegian Institute of International Affairs, Paper № 657. 2003. P. 5.

партнерами России по такой торговле с точки зрения ее оборота за 2010 г. (с одновременным приведением соответствующих данных за 2008 и 2009 гг.)⁸.

«Экспорт» финансовых услуг означает, что поставщики таких услуг находятся в России, а их потребители — за рубежом. «Импорт» финансовых услуг означает, что поставщики таких услуг находятся за рубежом, а их потребители — в России. Иными словами, речь идет о первом способе поставки финансовых услуг.

Очень любопытно, что в число крупнейших партнеров России по торговле финансовыми услугами входят Кипр, Британские Виргинские острова, Белиз, Багамы и Гибралтар.

⁸ Внешняя торговля Российской Федерации услугами. External Trade in Services of the Russian Federation. 2010. Статистический сборник. Statistical Publication / Центральный Банк Российской Федерации (Банк России). — Москва, 2011. С. 148—149.

тыс. долларов США

	оборот-turnover			экспорт-exports			импорт-imports			сальдо-balance		
	2008	2009	2010	2008	2009	2010	2008	2009	2010	2008	2009	2010
Всего	3 399 394	2 517 639	2 773 732	1 319 584	1 032 064	1 053 451	2 079 810	1 485 575	1 720 281	-760 226	-453 512	-666 830
в том числе:												
СТРАНЫ СНГ	82 835	59 688	65 991	44 195	41 502	56 621	38 640	18 186	9 371	5 555	23 316	47 250
СОЕДИНЕННОЕ КОРОЛЕВСТВО	874 591	787 716	584 335	356 408	488 320	299 637	518 184	299 397	284 698	-161 776	188 923	14 938
КИПР	497 797	239 931	229 971	454 612	143 395	173 759	43 185	96 536	56 212	411 427	46 859	117 546
США	387 172	241 390	261 685	127 624	105 013	79 095	259 547	136 377	182 590	-131 923	-31 364	-103 494
ГЕРМАНИЯ	277 817	295 633	386 208	44 280	30 056	29 988	233 538	265 577	356 221	-189 258	-235 522	-326 233
ФРАНЦИЯ	186 007	135 201	222 234	15 699	12 334	23 431	170 308	122 866	198 804	-154 609	-110 532	-175 373
НИДЕРЛАНДЫ	164 565	146 916	72 120	15 612	25 848	22 626	148 953	121 069	49 495	-133 341	-95 221	-26 869
ШВЕЙЦАРИЯ	67 366	62 723	73 944	30 287	24 042	34 007	37 079	38 680	39 937	-6 792	-14 638	-5 931
АВСТРИЯ	55 877	44 161	62 693	17 157	9 952	20 870	38 721	34 209	41 823	-21 564	-24 257	-20 953
ВИРГИНСКИЕ ОСТРОВА, БРИТАНСКИЕ	47 301	29 014	101 250	40 297	17 178	10 452	7 004	11 836	90 797	33 294	5 342	-80 345
БЕЛИЗ	3 352	4 362	3 425	1 911	1 562	1 386	1 441	2 799	2 038	470	-1 237	-652
БАГАМЫ	1 956	637	1 878	1 905	635	1 878	51	2	0	1 855	633	1 878
ГИБРАЛТАР	1 016	2 702	762	856	2 689	762	160	12	0	696	2 677	762

3.2. Раздел «Меры, применимые ко всем секторам финансовых услуг»

Меры, применимые ко всем секторам финансовых услуг.

Обязательства в отношении мер, затрагивающих торговлю финансовыми услугами, принимаются в соответствии с Генеральным соглашением о торговле услугами (ГАТС) и Приложением по финансовым услугам.

Как общее правило и недискриминационным образом юридические лица Российской Федерации, оказывающие финансовые услуги, должны быть учреждены в организационно-правовой форме, требуемой законодательством Российской Федерации.

Во избежание конфликта интересов и для достижения целей, предусмотренных статьей 2(а) Приложения по финансовым услугам, в отношении организаций, оказывающих финансовые услуги, перечень разрешенных операций и видов услуг в соответствующей их комбинации определяется на недискриминационной основе.

Условия или сфера деятельности, указанные в лицензии или ином виде разрешения, выданном принадлежащему иностранному лицу или аффилированному поставщику финансовых услуг до даты присоединения [России к ВТО], не должны являться более ограничительными, чем действующие на дату присоединения [России к ВТО], без ущерба для пруденциального регулирования [в России].

Ограничения иностранного участия, вытекающие из применения квоты иностранного участия в финансовом секторе (за исключением ограничений иностранного участия в капитале специализированных депозитариев, паевых инвестиционных фондов и негосударственных пенсионных фондов, профессиональных участников рынка ценных бумаг, осуществляющих ведение реестров, или профессиональных участников рынка ценных бумаг, осуществляющих депозитарные операции по сделкам, осуществляемым через организатора торговли), не должны применяться к созданию или приобретению в Российской Федерации поставщиков финансовых услуг российскими юридическими лицами, принадлежащими иностранным лицам.

3.2.1. В данном разделе говорится о мерах, применимых не только к банковским, но и к страховым, а также к прочим финансовым услугам, о которых идет речь в специфических (секторальных обязательствах) России. Какие именно это услуги, объясняется в следующем подразделе 3.3.

3.2.2. При этом под «мерами» согласно праву ВТО понимаются любые меры в России (как на государственном уровне (Федерация и субъекты Федерации), так и муниципальном уровне) в форме закона, постановления, правила, процедуры, решения (в том числе судебного), административного действия или в любой другой форме. Более того, не имеет значения, какого характера эти меры: гражданско-правовые, налоговые, уголовные, технические и т.д.

3.2.3. Под «Приложением по финансовым услугам» в первом абзаце данного раздела понимается отдельное приложение к ГАТС следующего содержания (крайне непростого для понимания без знания ГАТС, которое далее также именуется «Соглашение»):

«1. Сфера действия и определение»

(а) Настоящее Приложение применяется к мерам, затрагивающим поставку финансовых услуг. Ссылки на поставку финансовых услуг в настоящем Приложении означают поставку услуги, как это определено в пункте 2 статьи I Соглашения.

(b) Для целей подпункта 3(b) статьи I Соглашения „услуги, поставленные при исполнении функций правительственной власти“ означают следующее:

(I) виды деятельности, осуществляемые центральным банком или валютно-финансовым органом или другой государственной структурой при проведении кредитно-денежной или валютно-курсовой политики;

(II) виды деятельности, составляющие часть установленной законом системы социального обеспечения или государственных пенсионных программ; и

(III) Другие виды деятельности, осуществляемые государственной структурой за счет или при гарантии или использовании финансовых ресурсов правительства.

(c) Для целей подпункта 3(b) статьи I Соглашения, если страна-член разрешит осуществлять какие-либо виды деятельности, названные в подпунктах (b) (II) или (b) (III) этого пункта, его поставщикам финансовых услуг на условиях конкуренции с государственной структурой или поставщиком финансовой услуги, термин „услуга“ включает такие виды деятельности.

(d) Подпункт 3(c) статьи I Соглашения не применяется к услугам, охватываемым настоящим Приложением.

2. Внутреннее регулирование

(a) Несмотря на какие-либо другие положения Соглашения, члену не препятствуется принимать меры предосторожности, включая защиту инвесторов, вкладчиков, держателей полисов или доверенных лиц поставщиков финансовых услуг, или меры для обеспечения целостности и стабильности финансовой системы. Если такие меры не соответствуют положениям Соглашения, они не должны использоваться в качестве средства уклонения члена от обязательств в соответствии с Соглашением.

(b) Ничто в настоящем Соглашении не должно толковаться как требование от члена раскрыть информацию, относящуюся к делам и счетам индивидуальных клиентов, или другую какую-либо конфиденциальную или собственную информацию, имеющуюся у государственных учреждений.

3. Признание

(a) Член может признавать меры предосторожности любой другой страны при определении применения им мер, относящихся к финансовым услугам. Такое признание, которое может быть достигнуто посредством гармонизации или иным образом, может основываться на соглашении или договоренности с заинтересованной страной или может быть предоставлено в одностороннем порядке.

(b) Член, являющийся стороной такого соглашения или договоренности, упомянутых в подпункте (a), как будущих, так и действующих, предоставляет другим заинтересованным членам соответствующую возможность вести переговоры об их присоединении к таким соглашениям или договоренностям или вести переговоры о заключении с ней схожих соглашений или договоренностей, которые, в зависимости от обстоятельств, могли бы содержать эквивалентные правила, контроль, механизм осуществления таких правил и, если возможно, процедуры, касающиеся обмена информацией между сторонами таких соглашений и договоренностей. Если член предоставляет признание в одностороннем порядке, то он предоставляет соответствующую возможность любому другому члену продемонстрировать, что такие обстоятельства существуют.

(c) В случае, если член предполагает предоставить признание мер предосторожности любой другой страны, пункт 4 (b) статьи VII не применяется.

4. Урегулирование споров

Третьейская группа по спорам относительно мер предосторожности и другим финансовым вопросам должна обладать необходимой компетенцией, соответствующей специфике финансовой услуги, по которой ведется спор.

5. Определения

Для целей настоящего Приложения:

(a) Финансовой услугой является любая услуга финансового характера, предлагаемая поставщиком финансовых услуг члена. Финансовые услуги включают все страховые и относящиеся к страховым услуги, а также все банковские и другие финансовые услуги (помимо страхования). Финансовые услуги включают следующие виды услуг:

Страховые и относящиеся к страховым услуги

(I) Прямое страхование (включая совместное страхование)

(А) жизни

(Б) кроме страхования жизни

(II) Перестрахование и ретроцессия;

(III) Страховое посредничество, такое как брокерское и агентское;

(IV) Вспомогательные услуги по страхованию, такие как консультационные, актуарные услуги, оценка риска и услуги по урегулированию претензий;

Банковские и другие финансовые услуги (исключая страхование)

(V) Прием от населения депозитов и других подлежащих выплате денежных средств;

(VI) Выдача ссуд всех видов, включая потребительский кредит, залоговый кредит, факторинг и финансирование коммерческих операций;

(VII) Финансовый лизинг;

(VIII) Все виды услуг по платежам и денежным переводам, включая кредитование, платежные и дебетовые карточки, дорожные чеки и банковские векселя;

(IX) Гарантии и обязательства;

(X) Торговля за свой счет и за счет клиентов, на валютной бирже и вне биржи, либо иным образом:

(А) инструментами денежного рынка (включая чеки, переводные векселя, депозитные сертификаты);

(В) иностранной валютой;

(С) производными продуктами, в том числе, но не исключительно, фьючерсами и опционами;

(D) инструментами, касающимися валютных курсов и процентных ставок, включая такие, как сделки „своп“ и форвардные сделки;

(E) переводными ценными бумагами;

(F) прочими оборотными инструментами и финансовыми активами, включая золото и серебро в слитках.

(XI) Участие в выпусках всех видов ценных бумаг, включая гарантирование и размещение, в качестве агента (государственного или частного), и предоставление услуг, относящихся к таким эмиссиям;

(XII) Брокерские операции на денежном рынке;

(XIII) Управление активами, такими как наличность или ценные бумаги, все виды управления коллективными инвестициями, управление пенсионным фондом, попечительство, услуги по хранению и трастовые услуги;

(XIV) Услуги по осуществлению платежей и клиринговые услуги по финансовым активам, включая ценные бумаги, производные продукты и другие оборотные инструменты;

(XV) Предоставление и передача финансовой информации и обработка финансовых данных и соответствующего программного обеспечения поставщиками других финансовых услуг;

(XVI) Консультативные, посреднические и другие вспомогательные финансовые услуги по всем видам деятельности, перечисленным в подпунктах (V)—(XV), включая справочные и аналитические материалы по кредитным вопросам, исследования и рекомендации по прямым и портфельным инвестициям, рекомендации по вопросам приобретения, реорганизации и стратегии корпораций.

(b) „Поставщик финансовых услуг“ означает любое физическое или юридическое лицо члена, заинтересованное поставлять или поставляющее финансовые услуги, но понятие „поставщик финансовых услуг“ не включает государственное учреждение.

(c) „Государственное учреждение“ означает:

(I) правительство, центральный банк или валютное учреждение члена или структура, принадлежащая или контролируемая членом, которая главным образом занимается выполнением правительственных функций или видами деятельности в интересах правительства, не включая структуру, которая, главным образом, занимается предоставлением финансовых услуг на коммерческих условиях; или

(II) частную структуру, осуществляющую функции, которые обычно выполняет центральный банк или валютное учреждение при осуществлении этих функций»⁹.

3.2.4. Очень важно отметить, что у ГАТС имеется еще и Второе приложение по финансовым услугам, которое позволяет государству после присоединения к ВТО в течение 60 дней установить изъятия из действия принципа «наиболее благоприятствуемой нации» либо изменить или отозвать все свои специфические обязательства по допуску иностранных лиц в сферу финансовым услугам или же часть таких обязательств. Само собой разумеется, что такое Второе приложение преследует протекционистские цели, и его задействование для других членов ВТО с развитой сферой финансовых услуг не является выгодным.

Однако в современном праве ВТО такое Второе приложение практическую применимость утратило.

Кроме того, в обязательствах России имеется ссылка только на Приложение по финансовым услугам, но не на Второе приложение по финансовым услугам, что означает, что Россия не будет иметь возможности после присоединения к ВТО изменить свои обязательства в отношении сферы финансовых услуг.

3.2.5. Во втором абзаце данного раздела под «юридическими лицами Российской Федерации» следует понимать также и те лица, которые контролируются иностранными лицами из иных членов ВТО.

3.2.6. В третьем абзаце данного раздела имеется ссылка на пункт 2 (а) Приложения по финансовым услугам, согласно которому Россия имеет право принимать различные меры предосторожности, включая защиту инвесторов, вкладчиков, держателей полисов или доверенных лиц поставщиков финансовых услуг, или меры для обеспечения целостности и стабильности финансовой системы. При этом оговаривается и подразумевается, что при определении перечня разрешенных операций и видов услуг в финансовой сфере в соответствующей их комбинации российским властям необходимо будет действовать в отношении организаций, оказывающих финансовые услуги, на недискриминационной основе.

Для лучшего уяснения того, что в российском праве понимается под дискриминацией, сошлемся на мнение Конституционного Суда РФ: *«из принципа юридического равенства применительно к реализации конституционного права на судебную защиту вытекает требование, в силу которого однородные по своей юридической природе отношения должны регулироваться одинаковым образом; соблюдение конституционного принципа равенства, гарантирующего защиту от всех форм дискриминации при осуществлении прав и свобод, означает, помимо прочего, запрет вводить такие ограничения в правах лиц, принадлежащих к одной категории, которые не имеют объективного и разумного оправдания (запрет различного обращения с лицами, находящимися в одинаковых или сходных ситуациях); любая дифференциация, приводящая к различиям в правах граждан в той или иной сфере правового регулирования, должна отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, в соответствии с которыми такие различия допустимы, если они объективно оправданы, обоснованы и преследуют конституционно значимые цели, а для достижения этих целей используются соразмерные правовые средства...»¹⁰.*

Важно отметить, правда, что понятие «дискриминация» будет определяться в рамках ВТО не на основании российских правил, а согласно подходам права ВТО, которые являются еще более широкими и либеральными, нежели российские подходы.

3.2.7. Четвертый и пятый абзацы данного раздела являются более чем понятными и в особых комментариях не нуждаются.

⁹ Текст приводится по следующему изданию: Всемирная торговая организация: документы и комментарии / Сост.: Н.М. Васильев, Ю.Л. Васянин, А.А. Давыдов. Под ред. чл.-корр. РАН С.А. Смирнова. — М., АНО «Издательский дом НП», 2001. С. 189—193. К сожалению, в этой книге не указано, кем был выполнен перевод содержащихся в ней текстов ВТО.

¹⁰ Постановление Конституционного Суда РФ от 14 июля 2011 г. № 16-П (Вестник Конституционного Суда Российской Федерации. 2011. № 5).

3.3. Первый столбец «Секторы или подсекторы»

Секторы или под-секторы
(v) Принятие вкладов и прочих возвратных денежных средств от населения;
(vi) Кредитование всех видов, включая потребительский кредит, ипотеку, факторинг и финансирование коммерческих операций;
(vii) Финансовый лизинг;
(viii) Все виды услуг по платежам и денежным переводам, включая кредитование, платежные и дебетовые карточки, дорожные чеки и банковские векселя;
(ix) Гарантии и обязательства;
(x) Торговля за свой счет и за счет клиентов на бирже, на внебиржевом рынке или иным образом следующими объектами: (A) инструментами денежного рынка (включая, чеками, векселями, депозитными сертификатами); (B) иностранной валютой; (C) производными продуктами, включая, но не исключительно, фьючерсными контрактами и опционами; (D) инструментами, связанными с изменениями валютного курса и процентной ставки, включая такие продукты, как соглашения о свопах и форвардные соглашения о процентной ставке; (E) переводными ценными бумагами; (F) прочими инструментами и финансовыми активами, включая золото в слитках.
(xi) Участие в выпуске всех видов ценных бумаг, включая организацию подписки и размещение ценных бумаг в качестве агента (через публичную или закрытую подписку) и оказание услуг, имеющих отношение к такому выпуску;
(xii) Брокерские услуги на денежном рынке;
(xiii) Управление активами, такое как управление наличными денежными средствами или портфелем ценных бумаг, все формы управления коллективными инвестициями, управление пенсионными фондами, услуги по ответственному хранению, депозитарные и трастовые услуги;
(xiv) Осуществление взаиморасчетов и клиринговые услуги по финансовым активам, включая ценные бумаги, производные продукты и другие оборотные документы;
(xv) Предоставление и передача финансовой информации, и обработка финансовых данных и связанное программное обеспечение поставщиков иных финансовых услуг.
(xvi) Консультационные, посреднические и другие вспомогательные финансовые услуги по всем видам деятельности, перечисленным в подпунктах (v) — (xv), включая кредитные отчеты и анализ, исследования и рекомендации по прямым и портфельным инвестициям, рекомендации по вопросам приобретения, реорганизации и стратегии корпораций.

3.3.1. В первом столбце содержится указание на вид услуг, а именно на рассматриваемые здесь финансовые услуги, к оказанию которых Россия обязалась допускать лиц из членов ВТО.

Как известно, дать такое универсальное определение понятия «услуги» для целей определения пределов применимости правил ВТО, которое было бы не образным¹¹ или экономическим¹², а юридически корректным и которое устроило бы всех членов ВТО и всех лиц,

¹¹ Можно, например, сослаться на «опубликованное в журнале „Economist“ и широко цитируемое в экономической литературе определение: „Услуга — это все, чем торгуют, но что не может упасть вам на ногу“» (Данилова Е.В. ВТО: регулирование торговли услугами. — М.: ИКЦ «Академкнига», 2003. С. 9).

¹² А. Смит говорил о работе, которая «состоит в услугах, следы которых исчезают в самый момент выполнения их; она не овеществляется или не реализуется в каком-либо могущем быть проданном товаре, который мог бы

оказывающих различные виды услуг, на современном этапе развития права и международной торговли вряд ли возможно: этим понятием охватываются слишком разнообразные и разноплановые виды деятельности, и, исходя из специфики многих из них, можно предлагать различные трактовки данного понятия.

«...в последнее время отличить услуги от других товаров становится все более сложно, т.к. наряду с традиционными для международной торговли услугами (финансовыми, транспортными, страховыми) все большее значение приобретают такие специализированные услуги, как проектно-конструкторские, строительные и монтажные работы, подготовка программного обеспечения и технического обслуживания вычислительной техники, маркетинг и т.п.

Одним из критериев для определения услуг принимается то, что торговля услугами отличается от торговли другими товарами тем, что последние могут быть физически перемещены через границу и проходят таможенную обработку. Таким образом, услуги являются товаром, который в силу своей специфики не проходит через таможенный контроль и не может быть оформлен грузовой таможенной декларацией»¹³. Само собой разумеется, что такой подход к услугам носит скорее экономический и описательный характер, нежели строго юридический.

Далее, можно ли считать надлежащим с юридической точки зрения следующее, например, определение, которое дается в официальном издании ЦБ РФ: «Услуги — результат разнородной деятельности, осуществляемой производителями по заказу потребителей и обычно ведущей к изменению состояния единицы, потребляющих эти услуги, при этом момент завершения производства услуг совпадает с моментом предоставления этих услуг потребителям»¹⁴? Думается, что нет: оно слишком невнятно и уязвимо для критики.

Впрочем, универсальное определение понятия «услуги» совсем не является необходимым для решения практических задач регулирования и учета международной торговли услугами. **Для решения таких задач гораздо важнее перечень конкретных услуг и их описание: без последнего возникали бы постоянные споры по поводу определения того, к каким видам услуг следует относить ту или иную деятельность.**

Именно поэтому сегодня в ВТО используется классификатор различных конкретных видов услуг, который описывается чуть ниже. При этом есть и еще одна причина того, почему в ГАТС не используется универсальное определение понятия «услуги»: благодаря этому ГАТС обретает свойство потенциальной тотальной применимости в отношении самых разных видов человеческой деятельности. Сегодня же применимость ГАТС ограничивается положениями такого перечня.

3.3.2. Именно поэтому в первом столбце содержится перечень конкретных видов финансовых услуг, к оказанию которых Россия обязалась допускать лиц из членов ВТО.

Несложно заметить, что этот перечень повторяет, включая нумерацию, перечень услуг из подраздела «Банковские и другие финансовые услуги (исключая страхование)» раздела 5 «Определения» Приложения по финансовым услугам, которое было приведено выше.

возместить стоимость ее заработной платы и содержания» (Смит А. Исследование о природе и причинах богатства народов. Том II. — М.—Л.: Государственное социально-экономическое издательство. 1935. С. 221); «Услуга может быть определена как изменение материальных условий лица или товара, принадлежащего какой-либо экономической единице, с предварительного согласия первого лица или экономической единицы» (Hill T.P. On goods and services // Review of Income and Wealth. 1977, December, vol. 23. P. 316 (цитируется по: Данилова Е.В. ВТО: регулирование торговли услугами. — М.: ИКЦ «Академкнига», 2003. С. 10); в России для целей внутринационального федерального статистического наблюдения используется следующее определение понятия «услуги»: «Под услугами понимаются полезные результаты производственной деятельности, удовлетворяющие определенные потребности граждан, но не воплощающиеся в материально-вещественной форме, на которую могли бы распространяться права собственности. Оказание платных услуг — это производимая по заказу потребителей деятельность на возмездной основе, приводящая к изменению местоположения или состояния принадлежащих потребителю предметов, либо к изменению состояния самого потребителя» (ч. 1 п. 3 Указаний по заполнению в формах федерального статистического наблюдения показателя «Объем платных услуг населению» (утв. приказом Федеральной службы государственной статистики от 23 июля 2009 г. № 147).

¹³ Классификатор услуг во внешнеэкономической деятельности, утв. Госкомстатом СССР в 1991 г. Содержится в электронной справочной правовой системе «Гарант».

¹⁴ Внешняя торговля Российской Федерации услугами. External Trade in Services of the Russian Federation. 2010. Статистический сборник. Statistical Publication / Центральный Банк Российской Федерации (Банк России). — Москва, 2011. С. 11.

Также несложно заметить различия в формулировках в этих перечнях, что объясняется просто: один и тот же текст переводили различные лица. Очевидно, что предпочтение следует отдать переводу, изложенному в таблице обязательств России.

3.3.3. Далее важно отметить и то, что перечень финансовых услуг в первом столбце таблицы обязательств России, равно как и их перечень в Приложении по финансовым услугам, воспроизводит перечень этих услуг из «Классификационного перечня секторов услуг»¹⁵ (далее для удобства — «Классификатор ГАТС»), который широко используется в ВТО для перечисления и описания различных конкретных видов услуг. Иными словами, перечень финансовых услуг в первом столбце таблицы обязательств России и в указанном Приложении основывается на их описании в Классификаторе ГАТС.

В Классификаторе ГАТС услуги сгруппированы по следующим 12 последовательно пронумерованным секторам:

1. Деловые услуги.
2. Услуги в области связи и передачи информации.
3. Строительные и связанные с ними инжиниринговые услуги.
4. Дистрибьюторские услуги.
5. Образовательные услуги.
6. Услуги, связанные с защитой окружающей среды.
7. Финансовые услуги.
8. Услуги, связанные со здравоохранением и социальным обеспечением (кроме перечисленных в секторе 1.A.h—j).
9. Туризм и услуги, связанные с путешествиями.
10. Услуги по организации досуга, культурных и спортивных мероприятий (кроме аудиовизуальных услуг).
11. Транспортные услуги.
12. Прочие услуги, не включенные в иные сектора.

Эти сектора подразделяются на подсектора, обозначаемые **заглавными латинскими буквами** в их алфавитном порядке. Наконец, и сами эти подсектора делятся на свои подсектора, обозначаемые **строчными латинскими буквами** в их алфавитном порядке. Количество последних подсекторов составляет 155.

В секторе 7 «Финансовые услуги» имеется два подсектора: «А. Все услуги по страхованию и связанные со страхованием» и «В. Банковские и другие финансовые услуги (исключая страхование)».

Большинство членов ВТО для описания финансовых услуг, по которым они берут на себя обязательства, использовали именно сектор 7 «Финансовые услуги» Классификатора ГАТС.

Далее приводится текст подсектора «В. Банковские и другие финансовые услуги (исключая страхование)» (необходимо понимать, что фигурирующие в нем виды финансовых услуг воспроизведены на русском языке в первом столбце приведенной выше секторальной таблицы России (при этом буква «а» в Классификаторе ГАТС соответствует римской цифре «v» в таком столбце, буква «b» — римской цифре «vi» и т.д.). Такой текст приводится на английском языке с одновременным его переводом на русский язык, выполненном автором настоящей работы (с учетом, во избежание путаницы, формулировок в первом столбце приведенной выше секторальной таблицы России).

<u>B. Banking and other financial services</u>	
a. Acceptance of deposits and other repayable funds from the public <i>Принятие вкладов и других возвратных денежных средств от населения</i>	81115— 81119
b. Lending of all types, incl., inter alia, consumer credit, mortgage credit, factoring and financing of commercial transaction <i>Кредитование всех видов, включая, в частности, потребительский кредит, ипотеку, факторинг и финансирование коммерческих операций</i>	8113

¹⁵ Services Sectoral Classification List. World Trade Organization. Note by the Secretariat. MTN.GNS/W/120, 10 July 1991 (www.wto.org/english/tratop_e/serv_e/serv_e.htm). Официального перевода данного классификатора на русский язык пока не существует. Неофициальный перевод приводится, в частности, в следующей работе: Данилова Е.В. ВТО: регулирование торговли услугами. — М.: ИКЦ «Академкнига», 2003. С. 87—95.

c. Financial leasing <i>Финансовый лизинг</i>	8112
d. All payment and money transmission services <i>Все услуги по платежам и денежным переводам</i>	81339**
e. Guarantees and commitments <i>Гарантии и обязательства</i>	81199**
f. Trading for own account or for account of customers, whether on an exchange, in an over-the-counter market or otherwise, the following:	
- money market instruments (cheques, bills, certificate of deposits, etc.)	81339**
- foreign exchange	81333
- derivative products incl., but not limited to futures and options	81339**
- exchange rate and interest rate instruments, incl. products such as swaps, forward rate agreements, etc.	81339**
- transferable securities	81321*
- other negotiable instruments and financial assets, incl. bullion <i>Торговля за свой счет и за счет клиентов, на бирже ли либо на внебиржевом рынке или другим образом следующими объектами:</i> - инструментами денежного рынка (чеками, векселями, депозитными сертификатами и т.д.); - иностранной валютой; - производными продуктами, включая, но не исключительно, фьючерсными контрактами и опционами; - инструментами, связанными с изменениями валютного курса и процентной ставки, включая такие продукты, как свопы и форвардные соглашения о процентной ставке и т.д.; - переводными ценными бумагами; - прочими оборотными инструментами и финансовыми активами, включая золото и серебро в слитках.	81339**
g. Participation in issues of all kinds of securities, incl. under-writing and placement as agent (whether publicly or privately) and provision of service related to such issues <i>Участие в выпуске всех видов ценных бумаг, включая организацию подписки и размещение в качестве агента (публичным ли либо закрытым образом) и оказание услуг, относящихся к такому выпуску</i>	8132
h. Money broking <i>Брокерские услуги на денежном рынке</i>	81339**
i. Asset management, such as cash or portfolio management, all forms of collective investment management, pension fund management, custodial, depository and trust services <i>Управление активами, такое как управление наличными денежными средствами или портфельное управление, все формы управления коллективными инвестициями, управление пенсионными фондами, услуги по ответственному хранению, депозитарные и трастовые услуги</i>	8119** + 81323*
j. Settlement and clearing services for financial assets, incl. securities, derivative products, and other negotiable instruments <i>Осуществление взаиморасчетов и клиринговые услуги по финансовым активам, включая ценные бумаги, производные продукты и другие оборотные инструменты</i>	81339** or 81319**
k. Advisory and other auxiliary financial services on all the activities listed in Article 1B of MTN.TNC/W/50, incl. credit reference and analysis, investment and portfolio research and advice, advice on acquisitions and on corporate restructuring and strategy <i>Консультационные и другие вспомогательные финансовые услуги по всем видам деятельности, перечисленным в статье 1В документа MTN.TNC/W/50, включая кредитные отчеты и анализ, исследования и консультации в отношении инвестиций и портфельных вложений, консультации по приобретениям и по корпоративной реструктуризации и стратегии</i>	8131 or 8133
l. Provision and transfer of financial information, and financial data processing and related software by providers of other financial services <i>Предоставление и передача финансовой информации, а также обработка финансовых данных и относящееся к этому программное обеспечение со стороны поставщиков других финансовых услуг</i>	8131

3.3.4. Но и это еще не все. Сам Классификатор ГАТС очень небольшой — всего несколько страниц. Его основная задача — краткое перечисление видов услуг, но не их описание.

Задача же более подробного их описания решается за счет того, что в Классификаторе ГАТС содержатся ссылки на группы (коды) «Предварительной классификации основных продуктов» (Provisional Central Product Classification), утвержденной Статистической комиссией ООН на ее 25-ой сессии в феврале 1989 г.¹⁶ (далее — «СРС»). Да и сам Классификатор ГАТС, кстати, также составлен на основе «Предварительной классификации основных продуктов».

Цифры во втором столбце из приведенной выдержки из Классификатора ГАТС как раз и являются указанием на соответствующие группы (коды) в СРС. Описание в соответствующей группе (коде) СРС может использоваться для толкования того, что понимается под той или иной услугой в таблице обязательств члена ВТО.

Соответственно, без обращения к Классификатору ГАТС и СРС до конца понять обязательства любой страны по ГАТС и сам механизм действия ГАТС невозможно.

Ниже приводятся выдержки из раздела 81 «Услуги по финансовому посредничеству и связанные с ними вспомогательные услуги» СРС¹⁷. Несложно заметить, что формулировки в нем отличаются от формулировок в секторе 7 «Финансовые услуги» Классификатора ГАТС. Коды, на которые есть прямые ссылки в Классификаторе ГАТС **выделены жирным шрифтом**.

Группа	Класс	Подкласс	Наименование
РАЗДЕЛ 81			УСЛУГИ ПО ФИНАНСОВОМУ ПОСРЕДНИЧЕСТВУ И СВЯЗАННЫЕ С НИМ ВСПОМОГАТЕЛЬНЫЕ УСЛУГИ
811			Услуги по финансовому посредничеству, кроме услуг по страхованию и пенсионному обеспечению Услуги, относящиеся к получению и перераспределению финансовых средств, кроме средств для страхования или пенсионного обеспечения.
	8111		Услуги по денежному посредничеству Услуги, относящиеся к получению финансовых средств в виде вкладов (т.е. средств в денежном выражении).
		81111	Услуги центрального банка по вкладам Услуги, предоставляемые центральным банком по использованию вкладов для расчетов между финансовыми учреждениями и действующим в качестве банкира для правительства.
		81112	Услуги центрального банка по контролю за операциями Услуги, предоставляемые центральным банком по контролю за банковскими операциями.
		81113	Услуги центрального банка по управлению резервом Услуги, предоставляемые центральным банком по хранению валютных резервов страны.
		81114	Услуги центрального банка, связанные с эмиссией денег Услуги, предоставляемые центральным банком по выпуску

¹⁶ Предварительная классификация основных продуктов // Статистические документы. Серия М, № 77. Департамент международных экономических и социальных вопросов. Статистическое управление Организация Объединенных Наций. — Нью-Йорк: Организация Объединенных Наций, 1991. — 257 с. (документ ST/ESA/STAT/SER.M/77, в продаже под номером R.91.XVII.7). Текст этой классификации на английском языке см.: <http://unstats.un.org/unsd/cr/registry/regcst.asp?Cl=9&Lg=1>.

¹⁷ Предварительная классификация основных продуктов // Статистические документы. Серия М, № 77. Департамент международных экономических и социальных вопросов. Статистическое управление Организация Объединенных Наций. — Нью-Йорк: Организация Объединенных Наций, 1991. С. 104—105, 186—191.

			денежных средств страны и управлению ими.
		81115	Услуги по оптовым вкладам Услуги, касающиеся крупных вкладов, особенно других финансовых учреждений.
		81116	Услуги по вкладам в других банках Услуги для отдельных лиц, компаний и т.п. по вкладам в других банках.
		81117	Услуги, связанные с эмиссией денег нецентральными банками Услуги по выпуску денег, кроме услуг центрального банка.
		81119	Прочие услуги по вкладам Услуги по внебанковским вкладам для отдельных лиц, компаний и т.п.
	8112	81120	Услуги по финансовому лизингу Услуги по лизингу, где сроки приблизительно охватывают ожидаемый срок действия активов и заемщик пользуется по существу всеми выгодами их использования и берет на себя весь риск, связанный с их владением. <u>Исключение:</u> Услуги по использованию лизинг отнесены к разделу 83 в соответствии с видами арендуемых товаров.
	8113		Прочие услуги по предоставлению кредита Услуги по предоставлению кредитов учреждениями, не связанными с денежным посредничеством.
		81131	Услуги по ссудам под недвижимость Услуги по предоставлению ссуд, обеспечиваемых специфическими видами активов в виде земельных участков и строений.
		81132	Услуги по ссудам частным лицам с погашением в рассрочку Услуги по предоставлению потребительского кредита, особенно для финансирования текущих расходов по товарам и услугам.
		81133	Услуги по обеспечению кредитных карточек Услуги по финансированию покупок продуктов путем предоставления кредита для мест продажи с использованием пластмассовых карточек и жетонов.
		81139	Прочие услуги в области кредита Услуги по предоставлению кредитов учреждениями, не связанными с денежным посредничеством.
	8119		Прочие услуги по финансовому посредничеству, кроме услуг по страхованию и пенсионному обеспечению Прочие услуги по финансовому посредничеству, связанные главным образом с распределением финансовых средств, кроме предоставления займов.
		81191	Услуги организации закрытых инвестиционных трестов Услуги компаний, капитал которых размещен среди владельцев акций и которые занимаются вложением инвестиций главным образом в акции и государственные

			ценные бумаги по организации инвестиционных трестов.
		81192	Услуги по организации общих инвестиционных траст-фондов мелких владельцев Услуги по инвестированию головной компанией объединенного капитала мелких владельцев в собственность.
		81193	Услуги по организации открытых инвестиционных и прочих траст-фондов Услуги по инвестированию головной компанией объединенного капитала в финансовые активы. Владелец своего капитала в траст-фонде не является обладателем акций головной компании.
		81199	Услуги по посредничеству, не включенные в другие категории Услуги финансовых холдинг-компаний и услуги дилеров по операциям с ценными бумагами, заключающими сделки за собственный счет.
813			Услуги, вспомогательные по отношению к финансовому посредничеству, кроме страхования и пенсионного обеспечения. Услуги, тесно связанные (вспомогательные) с финансовым посредничеством, но которые сами не образуют услуг по финансовому посредничеству.
	8131		Услуги по организации финансовых рынков Операции финансовых рынков и контроль над ними (рынки ценных бумаг, фондовые биржи, товарные биржи и т.п.), кроме осуществляемых органами государственной власти.
		81311	Услуги, связанные с операциями финансовых рынков Организационные услуги, состоящие в обеспечении территории и других сооружений, необходимых для операций рынков ценных бумаг и товарных рынков.
		81312	Услуги, связанные с регулированием деятельности финансовых рынков Услуги по контролю за выполнением правил и регулирующих условий на финансовых рынках, относящихся к услугам, связанным с вкладами и кредитами и соответствующими учреждениями, а также к рынкам ценных бумаг и участникам этих рынков.
		81319	Прочие услуги по организации финансовых рынков Организационные услуги, оказываемые владельцам товаров, брокерам или дилерам, т.е. услуги по хранению ценных бумаг, услуги по финансовой отчетности и прочие услуги по организации рынков, не включенные в другие категории.
	8132		Услуги, связанные с деятельностью фондовых бирж. Услуги, связанные с коммерческими сделками на фондовых биржах, но не связанные с их организацией.
		81321	Услуги по брокерским операциям с ценными бумагами Посреднические услуги для двух или более сторон, участвующих в купле-продаже ценных бумаг.
		81322	Услуги по выпуску и регистрации ценных бумаг

			<p>Организационные услуги, связанные с выпуском и регистрацией ценных бумаг, т.е. предоставляемые для выпуска акций или облигаций.</p>
		81323	<p>Услуги по контролю и регулированию портфеля активов Услуги, связанные с контролем и регулированием портфеля активов от имени клиентов, включая принятие решений о содержании портфелей. Исключение: Консультативные услуги в области личного финансового планирования, не связанные с принятием решений от имени клиентов, отнесены к подклассу 81332 (Услуги по финансовым консультациям).</p>
		81329	<p>Прочие услуги, связанные с фондовыми биржами Информационные услуги по котировке акций и услуги по распространению информации посредством документов или средствами электронной аппаратуры. Прочие виды услуг, связанные с фондовыми биржами, не включенные в другие категории.</p>
	8133		<p>Прочие услуги, вспомогательные по отношению к финансовому посредничеству</p>
		81331	<p>Услуги по посредничеству в кредите Посреднические услуги для двух или более сторон, участвующих в предложении и принятии кредитов.</p>
		81332	<p>Услуги по финансовым консультациям Услуги по финансовым консультациям, предоставляемые финансовыми консультантами, консультантами по вопросам заклада, обменными бюро и т.п. клиентам по финансовым вопросам, т.е. по инвестициям Фондовой биржи и по вопросам личного финансового планирования. Исключения: Услуги по контролю и регулированию портфеля активов классифицированы в подклассе 81323. Консультативные услуги по вопросам страхования и пенсионного обеспечения классифицированы в подклассе 81402 (Услуги по консультациям в областях страхования и пенсионного обеспечения). Консультативные услуги по вопросам налогообложения классифицированы в классе 8630 (Услуги в области налогообложения). Консультативные услуги по вопросам финансового управления (кроме корпоративного налога) классифицированы в подклассе 86502.</p>
		81333	<p>Услуги, связанные с иностранной валютой Услуги, связанные с иностранной валютой, предоставляются обменными бюро и т.п.</p>
		81334	<p>Услуги по упаковке кредитных билетов и разменной монеты Услуги по упаковке кредитных билетов и разменной монеты для их транспортировки из монетного двора и между финансовыми посредниками и для их последующего обращения. Исключение: Услуги по упаковке разменной монеты, предназначенной для их розничной продажи, классифицированы в подклассе 63292 (Розничная торговля наручными и другими часами и ювелирными изделиями).</p>

		81339	<p>Прочие услуги, вспомогательные по отношению к финансовому посредничеству, не включенные в другие категории</p> <p>Прочие услуги, вспомогательные по отношению к финансовому посредничеству, не включенные в другие категории, т.е. услуги, касающиеся выполнения денежной политики.</p>
--	--	-------	--

Как видно, Россия не приняла на себя обязательства в отношении услуг Центрального банка (коды 81111—81114, а также в отношении услуги по упаковке кредитных билетов и разменной монеты (код 81334).

3.3.5. Нельзя не отметить, что некоторые формулировки в СРС могут показаться с точки зрения российской действительности неточными. И это легко объяснить: во-первых, СРС является общим для всех членов ООН унифицированным актом, который не может не быть самым общим, чтобы оказаться подходящим для всех (национальная специфика в нем неприемлема); во-вторых, некоторые неточности могли в него закрасться в ходе перевода с английского языка на русский (так в русском переводе название услуг в части второй СРС может отличаться от их названия в части третьей СРС).

3.3.6. Кстати, знак «*» в Классификаторе ГАТС указывает на то, что обязательствами в отношении конкретного вида услуг охватывается только какая-то часть той или иной услуги (или соответствующей группы (кода) СРС), а не вся она целиком. Отсутствие знака «*» означает, что обязательства распространяются на всю такую услугу (всю группу (код) СРС).

Что касается знака «**», то он указывает на то, что определенная услуга сама по себе составляет только часть общего ряда видов деятельности, охватываемых соответствующей группой (кодом) СРС. Иными словами, знак «*» обозначает часть той или иной услуги либо частичную применимость самой группы (кода) СРС в целом, а знак «**» — специальное вычленение той или иной услуги из соответствующей группы (кода) СРС, его изолирование от других услуг по такой группе (коду).

3.3.7. Соответственно, Россия обязуется допустить иностранных лиц из членов ВТО к оказанию всех видов услуг, указанных в первом столбце своей секторальной таблицы в отношении финансовых услуг, любым из четырех указанных выше способов на условиях, которые будут объяснены ниже.

3.3.8. Крайне важно подчеркнуть, что финансовые услуги, не указанные в первом столбце секторальной таблицы России, не подпадают под ее обязательства. Это означает, что Россия может установить любые ограничения в отношении их оказания иностранными лицами.

3.4. Второй столбец «Ограничения доступа на рынок»

Ограничения доступа на рынок
<p>(1) Нет только в отношении:</p> <p>(vii) Финансового лизинга;</p> <p>(xv) Предоставления и передачи финансовой информации, и обработка финансовых данных и связанное программное обеспечение поставщиков иных финансовых услуг;</p> <p>(xvi*) Консультационных, посреднических и других вспомогательных финансовых услуг по всем видам деятельности, перечисленным в подпунктах (v) — (xv), включая исследования и рекомендации по прямым и портфельным инвестициям, рекомендации по вопросам приобретения, реорганизации и стратегии корпораций (за исключением деятельности финансовых консультантов (брокеров в области спонсорства) оказывающих услуги по вопросам организации эмиссии ценных бумаг).</p> <p>Обязательства не принимаются в отношении услуг, приведенных в параграфах (v), (vi), (viii), (ix), (x), (xi), (xii), (xiii), (xiv) и части (xvi), исключенной выше.</p>

(2) Нет в отношении подсекторов с (v) по (xv) и консультационных, посреднических и других вспомогательных финансовых услуг по всем видам деятельности, перечисленным в подпунктах (v) — (xv), включая исследования и рекомендации по прямым и портфельным инвестициям, рекомендации по вопросам приобретения, реорганизации и стратегии корпораций.

(3) В отношении банковских услуг:

Коммерческое присутствие допускается только в форме юридического лица Российской Федерации, а также в форме представительства иностранного банка.

Основным учредителем и участником дочерней кредитной организации с иностранными инвестициями должен быть только иностранный банк, являющийся таковым по законодательству страны места нахождения (регистрации).

Участие иностранного капитала в банковской системе Российской Федерации ограничено 50 %³².

Для целей контроля за квотой иностранного участия в банковской системе Российской Федерации предварительное разрешение Центрального Банка требуется на:

- создание кредитной организации с иностранным участием, включая дочерние и зависимые общества;
- увеличение уставного капитала кредитной организации за счет средств нерезидента (нерезидентов);
- отчуждение акций (долей) кредитной организации в пользу нерезидентов.

В отношении финансовых услуг иных, чем банковские услуги:

Коммерческое присутствие допускается только в форме юридического лица, созданного в Российской Федерации, а также представительства.

Торговля новыми оборотными документами и финансовыми активами (охваченными подпунктом (x)(F)) допускается только после получения разрешения и в соответствии с соответствующими условиями, установленными государственными органами Российской Федерации. Это ограничение применяется на недискриминационной основе.

Доля голосов нерезидентов и их аффилированных лиц, участвующих в капитале профессионального участника рынка ценных бумаг, осуществляющего деятельность по ведению реестра владельцев именных ценных бумаг, не должна превышать 25 %.

Условием осуществления юридическими лицами деятельности по ведению реестра владельцев именных ценных бумаг является ведение реестров владельцев именных ценных бумаг не менее 50 эмитентов с числом участников более 500 не позднее 6 месяцев после получения лицензии. Данная мера является недискриминационной и применяется как к резидентам, так и к нерезидентам.

Доля голосов одного лица, участвующего в капитале фондовой биржи, не должна превышать 20 %. Данная мера является недискриминационной и применяется как к резидентам, так и к нерезидентам.

Доля голосов нерезидентов и их аффилированных лиц, участвующих в капитале специализированных депозитариев акционерных инвестиционных фондов, паевых инвестиционных фондов и негосударственных пенсионных фондов, не должна превышать 25 %. Данное ограничение вводится на 3 года.

Доля голосов нерезидентов и их аффилированных лиц, участвующих в капитале профессионального участника рынка ценных бумаг, осуществляющего депозитарные операции при исполнении сделок, совершенных через организатора торговли, не должна превышать 25 %.

³² Иностраный капитал, в случае инвестирования в потенциально приватизируемый банк, не учитывается при подсчете этой квоты (показателя).

Только юридические лица Российской Федерации могут участвовать в клиринге на рынке ценных бумаг.

Для целей контроля за квотой общего иностранного участия в отдельных сферах деятельности на рынке ценных бумаг, а также соблюдения норм иностранного участия в отношении отдельных видов профессиональных участников рынка ценных бумаг на все действия, ведущие к увеличению доли нерезидентов и их аффилированных лиц или увеличению совокупной доли нерезидентов и их аффилированных лиц в уставном капитале профессиональных участников рынка ценных бумаг, осуществляющих деятельность по ведению реестра, депозитарные операции при исполнении сделок, совершенных через организатора торговли, а также в уставном капитале специализированных депозитариев, требуется предварительное разрешение уполномоченного федерального органа Российской Федерации.

Доля голосов нерезидентов и их аффилированных лиц, участвующих в капитале профессионального участника рынка ценных бумаг, осуществляющих:

- ведение реестра владельцев именных ценных бумаг;
- деятельность специализированных депозитариев инвестиционных фондов, паевых инвестиционных фондов и негосударственных пенсионных фондов,
- депозитарных операций при исполнении сделок, совершенных через организатора торговли, превышающих (на момент введения ограничения) установленные в данном Перечне специфических обязательств размеры, не может рассматриваться в качестве основания для прекращения (отзыва лицензии или отказа в возобновлении лицензии) деятельности профессиональных участников рынка ценных бумаг, получивших лицензий, выданных на указанную деятельность до присоединения России к ВТО.

Операции на фондовой бирже не могут совершаться иначе, как посредством брокеров. Данная мера является недискриминационной и применяется как к резидентам, так и к нерезидентам.

Операции с производными финансовыми инструментами не могут совершаться иначе, как посредством брокеров. Данная мера является недискриминационной и применяется как к резидентам, так и к нерезидентам.

(4) Обязательства не принимаются, кроме указанного в части I «Горизонтальные обязательства» и при следующих условиях:

- главный бухгалтер, руководитель единоличного исполнительного органа или один из руководителей коллегиального исполнительного органа кредитной организации, являющейся дочерней компанией иностранного банка или зависимой от него, не являющийся гражданином Российской Федерации, должен представить документ, подтверждающий знание им русского языка.

3.4.1. В данном столбце указывается последовательным образом, разрешает ли Россия лицам из членов ВТО оказание в России / применительно к получателям в России / из России финансовых услуг, указанных в первом столбце приведенной выше таблицы, каждым из четырех указанных выше способов. **Иными словами, речь идет о решении вопроса о принципиальной возможности доступа иностранных лиц в сферу (на рынок) финансовых услуг.**

Итак, далее соответствующие обязательства России в связи с доступом на российский рынок финансовых услуг будут рассмотрены применительно к каждому из четырех способов поставки: 1) Трансграничная поставка; 2) Потребление за рубежом; 3) Коммерческое присутствие; 4) Присутствие физических лиц.

3.4.2. Слово «Нет» («None») означает, что Россия берет на себя обязательства **не устанавливать** какие-либо ограничения в отношении соответствующего способа оказания финансовых услуг иностранными лицами из членов ВТО, т.е. означает невозможность установления Россией ограничений для их оказания иностранными лицами из членов ВТО в

будущем. «Сектор услуг полностью либерализован, если в колонках, посвященных ограничениям, имеется указание „Ограничений нет“»¹⁸.

Однако тут важно понимать, что «Нет» («None») не означает, что вводить ограничения для иностранных лиц из других членов ВТО вообще будет нельзя: их установление вполне допустимо, но только с учетом принципа «национального режима», т.е. для иностранных лиц можно будет устанавливать любые ограничения, однако лишь при условии, что точно такие же ограничения будут действовать и для российских лиц (с учетом сказанного ниже в п. 3.4.10).

1) Трансграничная поставка

3.4.3. Поэтому «(1) Нет...» означает, что иностранные лица будут иметь право без ограничений быть допущенными к оказанию финансовых услуг любым лицам в России трансграничным образом (потребитель в одной стране, а поставщик услуги — в другой), т.е. по почте, телефону, электронной почте, Skype и т.д. При этом получателями таких услуг в России могут быть как российские, так и иностранные лица, как физические лица, так и юридические, в том числе государственные учреждения. Никакие ограничительные меры на допуск к оказанию этих услуг первым способом Россия в свете указания «(1) Нет» будет вводить не вправе, включая ограничения на использование Интернета (с учетом сказанного ниже в п. 3.4.10).

При этом под «мерами» понимаются любые меры в России (как на государственном уровне (Федерация и субъекты Федерации), так и на муниципальном уровне) в форме закона, постановления, правила, процедуры, решения (в том числе судебного), административного действия или в любой другой форме. Более того, не имеет значения, какого характера эти меры: гражданско-правовые, налоговые, уголовные, технические и т.д.

Само собой разумеется, что указанная невозможность введения ограничений для иностранных лиц из других членов ВТО касается только тех видов услуг, которые перечислены во втором столбце после «(1) Нет» и которые уже были описаны в первом столбце в параграфах (vii), (xv) и (xvi*). Напомним, что знак «*» означает указание на часть той или иной услуги.

Далее, «Обязательства не принимаются [Unbound]...» означает, что Россия не берет на себя обязательства не устанавливать какие-либо ограничения в отношении первого способа оказания финансовых услуг, т.е. означает возможность установления Россией любых ограничений для иностранных лиц из членов ВТО по их допуску к оказанию таких услуг первым способом в будущем. Само собой разумеется, что такая дискреция России может касаться только тех видов финансовых услуг, которые указаны после слов «Обязательства не принимаются [Unbound]...» и которые описаны в первом столбце в параграфах (v), (vi), (viii), (ix), (x), (xi), (xii), (xiii), (xiv) и частично в параграфе (xvi).

«Отсутствие обязательств означает, что после присоединения к ВТО в этих секторах могут применяться любые ограничения для иностранных услуг и поставщиков услуг, вплоть до полного закрытия рынка» (из пояснений переговорщиков относительно хода переговорного процесса по вступлению России в ВТО (февраль 2007 г.))¹⁹.

2) Потребление за рубежом

3.4.4. «(2) Нет...» означает, что иностранные лица будут иметь право без каких-либо ограничений быть допущенными к оказанию финансовых услуг любым лицам из России, которые сами будут перемещаться в государство поставщика услуг, чтобы воспользоваться услугой. Соответственно, Россия не будет вправе вводить какие-либо ограничения на выезд лиц из России в иностранное государство для получения таких услуг (с учетом сказанного ниже в п. 3.4.10).

И опять-таки речь идет не обо всех финансовых услугах, а только о тех, которые указаны вслед за «(2) Нет». Как видно из сопоставления последних с первым столбцом таблицы, Россия оставила за собой право вводить ограничения только в отношении следующих услуг: кредитные отчеты и анализ по всем видам деятельности, перечисленным в подпунктах (v) — (xv).

¹⁸ Шумилов В.М. Всемирная торговая организация: право и система. — М.: ТК Велби, Изд-во Проспект, 2006. С. 163.

¹⁹ http://rgwto.com/wto.asp?id=3672&doc_id=52027.

3) *Коммерческое присутствие*

3.4.5. Далее, во втором столбце указывается на то, какими будут правила допуска иностранных лиц из членов ВТО к оказанию финансовых услуг **на территории России** при помощи коммерческого присутствия.

Эти многочисленные правила вполне понятны и в особых пояснениях не нуждаются (см. также раздел 2 настоящей статьи).

Тем не менее, приведем такие правила еще раз:

Коммерческое присутствие допускается только в форме юридического лица Российской Федерации, а также в форме представительства иностранного банка.

Основным учредителем и участником дочерней кредитной организации с иностранными инвестициями должен быть только иностранный банк, являющийся таковым по законодательству страны места нахождения (регистрации).

Участие иностранного капитала в банковской системе Российской Федерации ограничено 50 %³².

Для целей контроля за квотой иностранного участия в банковской системе Российской Федерации предварительное разрешение Центрального Банка требуется на:

- создание кредитной организации с иностранным участием, включая дочерние и зависимые общества;
- увеличение уставного капитала кредитной организации за счет средств нерезидента (нерезидентов);
- отчуждение акций (долей) кредитной организации в пользу нерезидентов.

В отношении финансовых услуг иных, чем банковские услуги:

Коммерческое присутствие допускается только в форме юридического лица, созданного в Российской Федерации, а также представительства.

Торговля новыми оборотными документами и финансовыми активами (охваченными подпунктом (х)(F)) допускается только после получения разрешения и в соответствии с соответствующими условиями, установленными государственными органами Российской Федерации. Это ограничение применяется на недискриминационной основе.

Доля голосов нерезидентов и их аффилированных лиц, участвующих в капитале профессионального участника рынка ценных бумаг, осуществляющего деятельность по ведению реестра владельцев именных ценных бумаг, не должна превышать 25 %.

Условием осуществления юридическими лицами деятельности по ведению реестра владельцев именных ценных бумаг является ведение реестров владельцев именных ценных бумаг не менее 50 эмитентов с числом участников более 500 не позднее 6 месяцев после получения лицензии. Данная мера является недискриминационной и применяется как к резидентам, так и к нерезидентам.

Доля голосов одного лица, участвующего в капитале фондовой биржи, не должна превышать 20 %. Данная мера является недискриминационной и применяется как к резидентам, так и к нерезидентам.

Доля голосов нерезидентов и их аффилированных лиц, участвующих в капитале специализированных депозитариев акционерных инвестиционных фондов, паевых инвестиционных фондов и негосударственных пенсионных фондов, не должна превышать 25 %. Данное ограничение вводится на 3 года.

Доля голосов нерезидентов и их аффилированных лиц, участвующих в капитале профессионального участника рынка ценных бумаг, осуществляющего депозитарные операции при исполнении сделок, совершенных через организатора торговли, не должна превышать 25 %.

³² Иностраный капитал, в случае инвестирования в потенциально приватизируемый банк, не учитывается при подсчете этой квоты (показателя).

Только юридические лица Российской Федерации могут участвовать в клиринге на рынке ценных бумаг.

Для целей контроля за квотой общего иностранного участия в отдельных сферах деятельности на рынке ценных бумаг, а также соблюдения норм иностранного участия в отношении отдельных видов профессиональных участников рынка ценных бумаг на все действия, ведущие к увеличению доли нерезидентов и их аффилированных лиц или увеличению совокупной доли нерезидентов и их аффилированных лиц в уставном капитале профессиональных участников рынка ценных бумаг, осуществляющих деятельность по ведению реестра, депозитарные операции при исполнении сделок, совершенных через организатора торговли, а также в уставном капитале специализированных депозитариев, требуется предварительное разрешение уполномоченного федерального органа Российской Федерации.

Доля голосов нерезидентов и их аффилированных лиц, участвующих в капитале профессионального участника рынка ценных бумаг, осуществляющих:

- ведение реестра владельцев именных ценных бумаг;
- деятельность специализированных депозитариев инвестиционных фондов, паевых инвестиционных фондов и негосударственных пенсионных фондов,
- депозитарных операций при исполнении сделок, совершенных через организатора торговли, превышающих (на момент введения ограничения) установленные в данном Перечне специфических обязательств размеры, не может рассматриваться в качестве основания для прекращения (отзыва лицензии или отказа в возобновлении лицензии) деятельности профессиональных участников рынка ценных бумаг, получивших лицензий, выданных на указанную деятельность до присоединения России к ВТО.

Операции на фондовой бирже не могут совершаться иначе, как посредством брокеров. Данная мера является недискриминационной и применяется как к резидентам, так и к нерезидентам.

Операции с производными финансовыми инструментами не могут совершаться иначе, как посредством брокеров. Данная мера является недискриминационной и применяется как к резидентам, так и к нерезидентам.

3.4.6. Следует специально подчеркнуть, что слова «*Коммерческое присутствие допускается только в форме юридического лица Российской Федерации, а также в форме представительства иностранного банка*», «*Коммерческое присутствие допускается только в форме юридического лица, созданного в Российской Федерации, а также представительства*» означают, что иностранные лица из членов ВТО будут вправе оказывать финансовые услуги на территории России только через учреждаемое ими в России юридическое лицо или представительство (если российские власти решат сохранить такое ограничение в российском внутреннем регулировании).

Создание филиалов или использование таких форм коммерческого присутствия как заключение соответствующего договора с агентом, посредником или представителем в России в таком случае исключено.

Если иностранное лицо из члена ВТО решит учредить в России юридическое лицо или представительство для оказания финансовых услуг на территории России, то никакие ограничения в отношении такого учреждения вводиться не должны, включая ограничения визового характера для прибытия иностранных лиц в Россию для осуществления регистрационных процедур (с учетом сказанного ниже в п. 3.4.10).

3.4.7. В п. 1398 Доклада Рабочей группы по присоединению Российской Федерации к ВТО (документ WT/ACC/RUS/70 от 17 ноября 2011 г.), являющемуся частью пакета документов по присоединению России к ВТО²⁰, специально отмечается, что представитель России подтвердил, что ограничение по поводу 20 % на долевую собственность «*фондовых бирж*» не будут применяться к другим видам торговли. Так, компании, являвшиеся организаторами торгов, а не фондовыми биржами, и использующие такие средства организации торговли ценными бумагами, как, например,

²⁰ См. текст на английском языке: www.economy.gov.ru/minec/press/news/doc20111111_5. См. его неофициальный перевод на русский язык: www.wto.ru/documents.asp?f=docs&t=14.

альтернативные торговые системы, включая электронные сети коммуникации, пересекающиеся сети, или такие средства как внутренние торги (то есть торги между клиентами и (или) между клиентами и собственными позициями), смогут на 100 процентов принадлежать одному лицу, российскому или иностранному.

3.4.8. В п.п. 1391 и 1392 того же самого Доклада поясняется, каким образом будет рассчитываться квота в 50 % на участие иностранного капитала в банковской системе России.

В данном Докладе имеются также некоторые иные моменты, связанные с обязательствами России в отношении сферы финансовых услуг, однако их подробное рассмотрение выходило бы за рамки настоящей работы.

4) Присутствие физических лиц

3.4.9. «(4) Обязательства не принимаются [Unbound], кроме указанных в части I «Горизонтальные обязательства...» означает, что Россия не берет на себя обязательства не устанавливать какие-либо ограничения в отношении четвертого способа оказания финансовых услуг, т.е. означает возможность установления Россией любых ограничений для иностранных лиц из членов ВТО по их допуску к оказанию таких услуг четвертым способом в будущем. Исключения из этого, т.е. ограничители для дискреции России содержатся в части «Горизонтальные обязательства», приводятся и объясняются ниже в разделе 5.

Является очевидным, что такой подход в современном мире продиктован весьма жесткой визовой и миграционной политикой государств.

Еще одно указанное в таблице обязательств ограничение: *«главный бухгалтер, руководитель единоличного исполнительного органа или один из руководителей коллегиального исполнительного органа кредитной организации, являющейся дочерней компанией иностранного банка или зависимой от него, не являющийся гражданином Российской Федерации, должен представить документ, подтверждающий знание им русского языка».*

Полномочия России ограничивать иным образом права лиц из членов ВТО

3.4.10. Впрочем, надо понимать, что согласно, например, ст. XIV «Общие исключения» ГАТС, Россия в любом случае будет иметь право ограничить оказание финансовых услуг иностранными лицами из членов ВТО, если это будет необходимо:

- (а) для защиты общественной морали или поддержания общественного порядка;
- (б) для защиты жизни или здоровья людей, животных или растений;
- (с) для соблюдения законов или правил, которые соответствуют положениям ГАТС, включая законы и правила, имеющие отношение к:
 - (I) предотвращению вводящей в заблуждение или недобросовестной практики или последствий несоблюдения контрактов в области услуг;
 - (II) защите от вмешательства в частную жизнь отдельных лиц при обработке и распространении сведений личного характера и защите конфиденциальности сведений о личной жизни и счетов;
 - (III) безопасности;
- (d) для справедливого или эффективного обложения или сбора прямых налогов в отношении услуг или поставщиков услуг из других членов ВТО;
- (е) для соблюдения соглашения о предотвращении двойного налогообложения или положений о предотвращении двойного налогообложения в каком-либо другом международном соглашении или договоренности, которыми связана Россия.

Далее, согласно ст. XII «Ограничения в целях защиты платежного баланса» ГАТС в случае серьезных затруднений с платежным балансом и внешними финансовыми трудностями или угрозы этого, Россия сможет установить или сохранить ограничения на торговлю финансовыми услугами, по которым она приняла специфические обязательства, включая платежи и переводы по операциям, относящимся к таким обязательствам.

Кроме того, на основании ст. XIV-bis «Исключения по соображениям безопасности» ГАТС ничто не может воспрепятствовать России предпринимать любые действия в связи со сферой финансовых услуг, которые она считает необходимыми для защиты важнейших интересов своей безопасности:

(I) относящиеся к поставке услуг, осуществляемых прямо или косвенно с целью снабжения военного учреждения;

(II) относящиеся к расщепляющимся или термоядерным материалам или к материалам, из которых они получены;

(III) принятые во время войны или в других чрезвычайных обстоятельствах в международных отношениях; или

связанные с выполнением обязательств России в соответствии с Уставом ООН в целях сохранения международной безопасности и мира.

Наконец, нельзя не напомнить и о пункте 2 (а) приведенного выше Приложения по финансовым услугам: *«Несмотря на какие-либо другие положения Соглашения, члену не препятствуется принимать меры предосторожности, включая защиту инвесторов, вкладчиков, держателей полисов или доверенных лиц поставщиков финансовых услуг, или меры для обеспечения целостности и стабильности финансовой системы. Если такие меры не соответствуют положениям Соглашения, они не должны использоваться в качестве средства уклонения члена от обязательств в соответствии с Соглашением».*

Однако возможности применять такие ограничения в праве ВТО толкуются достаточно узко и всегда исходя из презумпции желательности либерализации допуска иностранных лиц в те или иные сектора услуг.

3.5. Третий столбец «Ограничения национального режима»

Ограничения национального режима
<p>(1) Нет только в отношении: (vii) Финансового лизинга;</p> <p>(xv) Предоставления и передачи финансовой информации, и обработка финансовых данных и связанное программное обеспечение поставщиков иных финансовых услуг;</p> <p>(xvi*) Консультационных, посреднических и других вспомогательных финансовых услуг по всем видам деятельности, перечисленным в подпунктах (v) — (xv), включая исследования и рекомендации по прямым и портфельным инвестициям, рекомендации по вопросам приобретения, реорганизации и стратегии корпораций (за исключением деятельности финансовых консультантов (брокеров в области спонсорства) оказывающих услуги по вопросам организации эмиссии ценных бумаг).</p> <p>Обязательства не принимаются в отношении услуг, приведенных в параграфах (v), (vi), (viii), (ix), (x), (xi), (xii), (xiii), (xiv) и части (xvi), исключенной выше.</p>
<p>(2) Нет в отношении подсекторов с (v) по (xv) и консультационных, посреднических и других вспомогательных финансовых услуг по всем видам деятельности, перечисленным в подпунктах (v) — (xv), включая исследования и рекомендации по прямым и портфельным инвестициям, рекомендации по вопросам приобретения, реорганизации и стратегии корпораций.</p>
<p>(3) Нет, за исключением указанного в колонке «Ограничения доступа на рынок».</p>
<p>(4) Обязательства не принимаются, кроме указанного в части I «Горизонтальные обязательства».</p>

3.5.1. В данном столбце речь идет уже об обязательствах России **в отношении обращения с иностранными лицами из членом ВТО, правового режима для них после того, как они уже допущены** в сферу финансовых услуг.

Образно говоря, второй столбец имеет дело с вопросом, открывать ли дверь, а третий — как обращаться с гостем, когда дверь уже открыта и он впущен в дом.

3.5.2. Слово «Нет» означает, что Россия берет на себя обязательства **не устанавливать** какие-либо ограничения в отношении правового статуса или порядка деятельности иностранных лиц из членом ВТО в ходе оказания ими финансовых услуг.

Следует подчеркнуть, что речь идет не только о тех положениях (ограничениях), которые регламентируют сам процесс оказания финансовых услуг, но и о различных относящихся к такому процессу налоговых, процедурных правилах и т.д.

Важно отметить, что речь здесь идет о действии в России принципа национального режима. Это означает, что если Россия решит как-то ограничить правовой статус или ужесточить правила, относящиеся к деятельности российских лиц в ходе оказания ими финансовых услуг (ввести, например, квалификационные требования: стаж сотрудников, получение ими образования и т.д.), то аналогичные ограничения / ужесточения она будет вправе применять и в отношении иностранных лиц.

1) Трансграничная поставка

3.5.3. Поэтому «(1) Нет...» означает, что правовой статус иностранных лиц или правила, относящиеся к оказанию ими финансовых услуг любым лицам в России трансграничным образом (потребитель в одной стране, а поставщик услуги — в другой), т.е. по почте, телефону, электронной почте, Skype и т.д., не могут быть определены Россией хуже, нежели статус / правила, установленные в России в отношении оказания финансовых услуг российскими лицами точно таким же первым способом (с учетом сказанного ниже в п. 3.5.7).

Само собой разумеется, что это ограничение для России действует только в отношении тех видов услуг, которые перечислены после «(1) Нет».

«Обязательства не принимаются [Unbound] в отношении услуг, приведенных в параграфах (v), (vi), (viii), (ix), (x), (xi), (xii), (xiii), (xiv) и части (xvi), исключенной выше» означает, что Россия не берет на себя обязательства не устанавливать какие-либо ограничения в отношении первого способа оказания финансовых услуг применительно к правовому статусу иностранных лиц или порядку оказания ими перечисленных финансовых услуг, т.е. означает возможность установления Россией любых ограничений для иностранных лиц из членов ВТО в отношении их статуса и порядка оказания ими таких финансовых услуг первым способом.

2) Потребление за рубежом

3.5.4. «(2) Нет...» означает, что правовой статус иностранных лиц или правила, относящиеся к оказанию ими перечисляемых после «(2) Нет...» финансовых услуг любым лицам из России, которые сами будут перемещаться в государство поставщика услуг, чтобы воспользоваться услугой, не могут быть определены Россией хуже, нежели статус / правила, установленные в России в отношении оказания аналогичных финансовых услуг российскими лицами точно таким же вторым способом (с учетом сказанного ниже в п. 3.5.7).

3) Коммерческое присутствие

3.5.5. «(3) Нет, за исключением указанного в колонке «Ограничения доступа на рынок» означает, что после того, как иностранные лица из членов ВТО будут допущены к оказанию финансовых услуг на территории России с учетом всех указанных во втором столбце применительно к коммерческому присутствию правил и ограничений (только через учреждаемое ими в России юридическое лицо (но не через филиал, представительство и т.д.), если так решат российские власти), то правовой статус этих лиц и правила, относящиеся к оказанию ими финансовых услуг через коммерческое присутствие, не могут быть определены Россией хуже, нежели статус / правила, установленные в России в отношении оказания финансовых услуг российскими юридическими лицами (с учетом сказанного ниже в п. 3.5.7).

4) Присутствие физических лиц

3.5.6. «(4) Обязательства не принимаются [Unbound], кроме указанных в части I «Горизонтальные обязательства» означает, что Россия не берет на себя обязательства не устанавливать какие-либо ограничения в отношении четвертого способа оказания финансовых услуг применительно к правовому статусу иностранных лиц или порядку оказания ими финансовых услуг, т.е. означает возможность установления Россией любых ограничений для иностранных лиц из членов ВТО в отношении их статуса или порядка оказания ими финансовых услуг четвертым способом. Исключения из этого, т.е. ограничители для дискреции России содержатся в части «Горизонтальные обязательства», приводятся и объясняются ниже в разделе 5.

Также является очевидным, что такой подход в современном мире продиктован весьма жесткой визовой и миграционной политикой государств.

3.5.7. Сказанное выше в п. 3.4.10, является применимым *mutatis mutandis* и в данном случае.

3.6. Четвертый столбец «Дополнительные обязательства»

Дополнительные обязательства
Для целей гарантирования равных конкурентных возможностей, российские органы обеспечат для иностранных банков, учрежденных в России, такой же уровень гарантий по вкладам, что и для всех иных банков (включая банки с государственным участием) и одинаковые обязательства в отношении участия в возможном механизме страхования вкладов.

Содержание этого столбца вполне понятно и в особых пояснениях не нуждается.

Следует лишь еще раз обратить внимание на то, что согласно правилам ГАТС и для целей ГАТС банки, учрежденные в России, все равно могут считаться иностранными.

4. ПРЕДШЕСТВУЮЩИЕ РЕДАКЦИИ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ РОССИИ ПРИМЕНИТЕЛЬНО К ФИНАНСОВЫМ УСЛУГАМ

4.1. Вот как выглядел проект обязательств в отношении сферы финансовых услуг, предложенный Россией к обсуждению другим членам ВТО в 1999 г. и существенно отличающийся от того, который был окончательно согласован.

Секторы или под-секторы	Ограничения доступа на рынок	Ограничения национального режима	Дополнительные обязательства
<u>В. Банковские и другие финансовые услуги (кроме страхования), только в отношении следующих услуг:</u>			
(v) принятие вкладов и прочих возвратных средств (СРС 8115-8119); (vi) кредитование всех видов, включая потребительский кредит, залоговый кредит, факторинг и финансирование коммерческих операций (СРС 8113, за исключением операций с государственными и ценными бумагами и ценными бумагами, принадлежащими органам государственной власти и управления Российской Федерации, а также	1) Обязательства не принимаются. 2) Обязательства не принимаются. 3) Коммерческое присутствие допускается только в форме юридического лица. Институты коллективных инвестиций (ПИФы и любые другие формы коллективных инвестиций) могут приобретать ценные бумаги только через финансовых посредников. Все виды коллективных инвестиций осуществляются с обязательной передачей активов на хранение в	1) Обязательства не принимаются. 2) Обязательства не принимаются. 3) Нет, за исключением мер, указанных в колонке «Ограничения доступа на рынок», а также: Коллегиальный исполнительный орган кредитной организации, являющейся дочерним или зависимым обществом нерезидента	

<p>операций с драгоценными металлами);</p> <p>(viii) все виды услуг по платежам и денежным переводам, включая кредитование, платежные и дебетовые карточки, дорожные чеки и банковские векселя;</p>	<p>специализированные депозитарии, являющиеся юридическими лицами Российской Федерации.</p> <p>Кредитной организации запрещено заниматься производственной и торговой деятельностью, а также оказывать услуги в области страхования.</p> <p>Размер (квота) участия иностранного капитала в банковской системе Российской Федерации ограничен 12 %.</p> <p>Штат кредитной организации с иностранным участием должен состоять не менее, чем на 75 % из граждан Российской Федерации.</p>	<p>Российской Федерации, должен быть не менее, чем на 50 % сформирован из граждан Российской Федерации.</p> <p>Доля граждан Российской Федерации в руководстве (Совете директоров) российских юридических лиц, осуществляющих операции на рынке ценных бумаг, должна составлять не менее 70 %.</p> <p>В отношении кредитных организаций с иностранным участием и филиалов иностранных банков могут устанавливаться дополнительные требования, в том числе относительно: обязательных нормативов, порядка представления отчетности, утверждения состава руководства, перечня осуществляемых банковских операций, минимального размера уставного капитала вновь регистрируемых кредитных организаций и филиалов.</p>	
<p>(ix) гарантии и обязательства (СРС 81199**, за исключением операций с драгоценными металлами в слитках);</p> <p>(x) торговля за свой счет и за счет клиентов на валютной бирже, на внебиржевом рынке ценных бумаг или иным образом, за исключением торговли за свой счет и за счет клиентов на валютной</p>	<p>Только те кредитные организации, которые являются банками, имеют исключительное право осуществлять в совокупности как минимум следующие банковские операции: привлечение во вклады денежных средств физических и юридических лиц, размещение указанных денежных средств от своего имени и за свой счет на условиях возвратности, платности, срочности, открытие и ведение банковских счетов</p>	<p>Требуется предварительное разрешение на открытие филиалов кредитных организаций, являющихся дочерними или зависимыми от нерезидентов обществами.</p>	

<p>бирже, на внебиржевом рынке ценных бумаг или иным образом драгоценными металлами в слитках и прочими переуступаемыми документами и финансовыми активами, кроме тех, которые указаны ниже:</p> <p>А) инструментами денежного рынка (чеками, векселями, депозитными сертификатами и т.п.), (СРС 81339)</p> <p>В) иностранной валютой, (СРС 81333)</p> <p>С) производными продуктами, включая, но не исключительно, фьючерсными контрактами и опционами (СРС 81339*)</p> <p>Д) инструментами, связанными с изменениями валютного курса и процентной ставки, включая такие продукты, как соглашения о свопах и форвардные соглашения о процентной ставке (СРС 81339**)</p> <p>Е) предъявительскими ценными бумагами, (СРС 81321*)</p> <p>(xi) Участие в выпуске всех видов ценных бумаг, включая организацию подписки и размещение ценных бумаг в качестве агента (через публичную или закрытую подписку) и оказание услуг, имеющих отношение к такому выпуску, (СРС 8132*, исключая участие в выпуске всех видов государственных ценных бумаг, организацию подписки и размещения государственных ценных бумаг в качестве агента (через открытую или закрытую подписку) и оказание услуг, имеющих отношение к такому выпуску)</p>	<p>физических и юридических лиц.</p> <p>Участие иностранного капитала допускается только в кредитных организациях, созданных в форме акционерных обществ.</p> <p>Иностранный учредитель кредитной организации, являющейся его дочерним или зависимым обществом, должен быть банком, признанным таковым по законодательству иностранного государства, на территории которого упомянутый учредитель зарегистрирован.</p> <p>Требуется разрешение:</p> <ul style="list-style-type: none"> - на создание кредитных организаций с иностранным участием, включая дочерние и зависимые общества; - на увеличение уставного капитала кредитной организации за счет средств нерезидентов; - на отчуждение акций (долей) кредитной организации в пользу нерезидентов. <p>Совокупная доля капитала нерезидентов в уставном капитале управляющей российской компании любой из форм коллективных инвестиций не должна превышать 49 %.</p> <p>Централизованный клиринг могут осуществлять только резиденты, являющиеся юридическими лицами Российской Федерации, имеющими специальное разрешение.</p> <p>В уставном капитале юридического лица-резидента, осуществляющего централизованные расчеты, не допускается участие капитала нерезидента, а также капитала резидента, являющегося дочерним или зависимым обществом нерезидента.</p> <p>Совокупная доля капитала нерезидентов в уставном капитале клиринговой организации не должны превышать 49 %.</p>		
--	--	--	--

<p>(xii) Брокерские услуги на денежном рынке (СРС 81339**, за исключением брокерских по операциям с государственным и ценными бумагами и ценными бумагами, принадлежащими органам государственной власти и управления Российской Федерации)</p> <p>(xiii) управление активами клиента, как то: управление наличными денежными средствами или портфелем ценных бумаг, все формы управления коллективными инвестициями, управление пенсионными фондами, услуги по ответственному хранению, депозитарные и трастовые услуги (СРС 8119*, 81323*, за исключением депозитарных услуг, услуг по ответственному хранению и управлению государственным и ценными бумагами и ценными бумагами, принадлежащими органам государственной власти и управления Российской Федерации)</p> <p>(xiv) осуществление взаиморасчетов и клиринговые услуги по финансовым активам, включая ценные бумаги, производные продукты и другие переуступаемые документы (СРС 81339**)</p>	<p>Нерезиденты и/или лица, связанные с ними имущественными отношениями, не могут владеть в совокупности более 20 % уставного капитала расчетного депозитария. Совокупная доля нерезидентов и/или лиц, связанных с ними имущественными отношениями, в совокупном капитале всех российских расчетных депозитариев не может превышать 20 %.</p> <p>На уполномоченной бирже нерезиденты могут осуществлять операции только в качестве торгового члена или клиента участника клиринга.</p> <p>Участником клиринга может быть только российское юридическое лицо.</p> <p>Клиентом торгового члена – нерезидента могут быть только нерезиденты Российской Федерации.</p> <p>4) Обязательства не принимаются, кроме указанного в разделе I «Горизонтальные обязательства».</p>	<p>4) Обязательства не принимаются, кроме указанного в разделе I «Горизонтальные обязательства».</p>	
---	--	--	--

Проект 2001 г. не приводится, т.к. он имеется у автора только на английском языке.

4.2. Из проектов обязательств, предложенных Россией к обсуждению другим членам ВТО в 1999 г. и позже в 2001 г., следует, что обязательства, которые Россия предлагала принять на себя изначально в сфере финансовых услуг, и, в частности, планируемые ограничения доступа на российский рынок иностранных лиц, существенно отличались от того, что было согласовано по итогам всех переговоров и зафиксировано в рассмотренной выше таблице обязательств России.

Во-первых, в проектах 1999 г. и 2001 г. Россия не принимала на себя каких-либо обязательств не ограничивать финансовые услуги в отношении в случае их оказания путем (1) трансграничной поставки и (2) потребления за рубежом.

Во-вторых — и это самое главное — и для проекта 1999 г., и для проекта 2001 г. (хоть и уже в несколько меньшей степени по сравнению с предыдущим проектом) характерно то, что обязательства носили гораздо более ограничительный характер по отношению к доступу

иностранцев на рынок финансовых услуг. С каждым проектом Россия соглашалась взять на себя все большее и большее количество обязательств в отношении сферы таких услуг и снять или уменьшить ограничения.

Квота участия иностранного капитала в банковской системе России была ограничена 12 % в проекте 1999 г. и в 25 % в проекте 2001 г. При этом, как известно, в отечественном законодательстве до 2002 г. была установлена квота в 12 %, но затем она была отменена. Возможность установления квоты сохранилась (ст. 18 Федерального закона от 2 декабря 1990 г. № 395-1 «О банках и банковской деятельности»), но фактически она не вводится. Как видно, через 10 лет переговоров Россия согласилась на 50 % квоту.

Кроме того, в проектах 1999 г. и 2001 г. предлагалось ввести требования к участию граждан РФ в штате кредитных организаций с иностранным участием, ограничить иностранное участие в управляющих компаниях, установить более низкие квоты для участия нерезидентов в юридических лицах, оказывающих услуги на рынке ценных бумаг (10—20 %). Также предусматривалось и другие существенные специфические ограничения.

Таким образом, изначально Россия стояла на весьма протекционистских позициях, исходя из идеи ограничения экспансии зарубежных финансовых институтов на российский рынок.

Однако в ходе переговоров эти позиции были «пересмотрены» в пользу гораздо большей степени открытости сферы финансовых услуг для иностранных поставщиков. Это отчасти объясняется:

- 1) изменениями в национальном законодательстве, введенном опять-таки по настоянию членов ВТО;
- 2) тем, что переговорный процесс с ВТО по финансовым услугам начался позднее, чем по другим вопросам (осенью 2001 г.), поэтому переговорщики с учетом поставленных задач скорейшего вступления РФ в ВТО торопились и шли на значимые уступки;
- 3) мощным давлением со стороны развитых членов ВТО, настаивавших на более широких уступках России в отношении сферы финансовых услуг.

5. ГОРИЗОНТАЛЬНЫЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВА РОССИИ, ИМЕЮЩИЕ ЗНАЧЕНИЕ ДЛЯ СФЕРЫ ФИНАНСОВЫХ УСЛУГ

В обязательствах России под горизонтальными обязательствами понимаются те, которые относятся вообще к любым видам услуг, включая финансовые услуги.

Эти горизонтальные обязательства касаются следующих вопросов:

- субсидии и иные формы государственной поддержки;
- сделки с землей;
- участие в приватизации и компаниях, подлежащих приватизации;
- типы коммерческого присутствия в России;
- услуги общего пользования (например, предприятий коммунального хозяйства, общественного транспорта);
- коренные малочисленные народы и малочисленные этнические группы;
- соглашения о разделе продукции в отношении добычи, разработки и производства минерального сырья;
- присутствие в России физических лиц.

Из всего перечисленного для финансовых услуг наибольшее значение имеют четыре обязательства: в отношении субсидий и иных форм государственной поддержки; в отношении участия в приватизации и компаниях, подлежащих приватизации; по поводу типов коммерческого присутствия в России (т.е. речь идет о третьем способе поставки в отношении любых видов услуг); а также применительно к присутствию в России физических лиц (т.е. речь идет о четвертом способе поставки в отношении любых видов услуг).

Понять содержание таких обязательств в свете объясненной выше методики чтения таблиц с обязательствами России совсем несложно.

Секторы или под-секторы	Ограничения доступа на рынок	Ограничения национального режима	Дополнительные обязательства
— Субсидии и иные формы государственной поддержки		<p>3) Доступ к субсидиям и иным формам государственной поддержки, включая доступ к финансовым и иным материальным ресурсам государства, может быть предоставлен только юридическим лицам Российской Федерации, учрежденным в пределах территории Российской Федерации или учрежденным в пределах отдельного региона Российской Федерации.</p> <p>В качестве критериев доступа этих юридических лиц к субсидиям и иным формам государственной поддержки, включая доступ к финансовым и иным материальным ресурсам государства, могут приниматься во внимание различные условия, такие как, <i>inter alia</i>, принадлежность к предприятиям малого бизнеса, предприятиям социальной значимости и услугам общего пользования, а также занятость категорий лиц, находящихся в невыгодном социальном и экономическом положении.</p> <p>Обязательства не принимаются в отношении субсидий и иных форм государственной поддержки, относящихся к исследованиям и разработкам, а также к поставке услуг в государственном секторе²¹.</p>	
— Участие в приватизации и компаниях, подлежащих приватизации	(3) Коммерческое присутствие, реализуемое через участие ²² в приватизации и/или через участие в юридических лицах Российской Федерации, подлежащих приватизации, может быть ограничено.	(3) Коммерческое присутствие, реализуемое через участие ²³ в приватизации и/или через участие в юридических лицах Российской Федерации, подлежащих приватизации, может быть ограничено.	

²¹ Для целей настоящего ограничения под этими услугами понимаются такие типы услуг, в отношении которых предоставляются субсидии по состоянию на 19 ноября 2006 г.

²² Ограничение на участие не распространяется на иностранное финансирование приватизации, не имеющее своим результатом приобретение контроля и/или прав собственности.

²³ В соответствии с существующим федеральным законодательством.

— Типы коммерческого присутствия	(3) Представительствам не разрешается осуществлять любую коммерческую деятельность, включая оказание услуг. Обязательства не принимаются в отношении коммерческого присутствия через учреждение, приобретение или поддержание деятельности некоммерческой организации (если иное не предусмотрено в обязательствах настоящего Перечня, относящихся к специфическим секторам).	(3) Обязательства не принимаются в отношении коммерческого присутствия через учреждение, приобретение или поддержание деятельности некоммерческой организации (если иное не предусмотрено в обязательствах настоящего Перечня, относящихся к специфическим секторам).	
--	--	---	--

Как видно, Россия будет иметь право запретить иностранным лицам из членов ВТО осуществлять коммерческую деятельность в России по оказанию финансовых услуг через некоммерческие организации (использовать представительства банкам, как указывалось выше, может быть разрешено).

Что же касается присутствия в России физических лиц, то Россия, по соображениям иммиграционной и визовой политики, сохранила за собой право вводить для иностранных физических лиц любые ограничения, за исключением следующих:

А. Внутрифирменный перевод. В отношении внутрифирменного перевода срок временного въезда и пребывания физических лиц, не являющихся гражданами России и въезжающих с целью:

а) поставки услуг посредством коммерческого присутствия на территории России, установлен максимум в 3 года (с возможным продлением) при условии, что указанные физические лица:

— рассматриваются в качестве ключевого персонала;

— временно переведены в коммерческое присутствие, созданное на территории России в форме дочерней, зависимой компании или филиала юридического лица другого члена ВТО, осуществляющего данный внутрифирменный перевод, которые эффективно вовлечены в предоставление соответствующих услуг на территории России;

— были наняты юридическим лицом другого члена ВТО, осуществляющего данный внутрифирменный перевод, не менее чем за 1 год до такого перевода;

б) представления интересов юридического лица другого члена ВТО, осуществляющего данный внутрифирменный перевод, посредством представительства на территории России, установлен максимум в 3 года (с возможным продлением) при условии, что такие физические лица:

— занимают должность руководителя представительства или работают в качестве старших менеджеров представительства юридического лица другого члена ВТО, осуществляющего данный внутрифирменный перевод;

— временно переводятся в представительство в России;

— были наняты юридическим лицом другого члена ВТО, осуществляющего данный внутрифирменный перевод, не менее чем за 1 год до такого перевода.

В отношении внутрифирменного перевода в представительство общее число физических лиц (включая руководителя представительства) не должно превышать 5-ти, а в отношении банковской деятельности — не должно превышать 2-х.

В этом контексте под ключевым персоналом понимаются следующие категории физических лиц:

— лица, работающие на старших позициях в указанном коммерческом присутствии (дочерняя, зависимая компания или филиал), которые главным образом осуществляют управление

таким коммерческим присутствием под общим наблюдением или руководством преимущественно совета директоров, акционеров или их эквивалента;

— лица, работающие в указанном коммерческом присутствии (дочерняя, зависимая компания или филиал) и обладающие высоким уровнем квалификации и/или незаурядными знаниями, необходимыми для оказания услуг таким коммерческим присутствием.

Главным бухгалтером или лицом, осуществляющим его функции, может быть только физическое лицо, постоянно проживающее на территории России и имеющее российский квалификационный аттестат профессионального бухгалтера.

В. Деловые посетители. Срок максимум 90 дней включительно установлен в отношении временного въезда и пребывания на территории России физических лиц, не являющихся российскими гражданами, с целью:

- представления иностранного поставщика услуг на переговорах по поставке услуг;
 - учреждения коммерческого присутствия поставщика услуг другого члена ВТО;
- при условии, что указанные лица не будут заняты в прямых поставках упомянутых услуг или поставлять эти услуги сами.

6. ИЗЪЯТИЯ ИЗ ПРИНЦИПА «НАИБОЛЕЕ БЛАГОПРИЯТСТВУЕМОЙ НАЦИИ», ИМЕЮЩИЕ ЗНАЧЕНИЕ ДЛЯ СФЕРЫ ФИНАНСОВЫХ УСЛУГ

6.1. Принцип «наиболее благоприятствуемой нации» означает в данном случае, что если Россия предоставит какой-то благоприятный правовой режим для лиц из одного члена ВТО (именно для иностранных лиц, а не для своих физических и юридических лиц), то он должен **автоматически** действовать и для иностранных лиц из любого другого члена ВТО. Как правило, такой правовой режим предоставляется заключаемым Россией международным договором.

6.2. Однако любое государство в ходе переговоров по вступлению в ВТО вправе составить список услуг, на которые этот принцип распространяться не будет. Имеется такой список и у России. В нем изъятия касаются только услуг в области связи и передачи информации, услуг в области образования, а также транспортных услуг.

При этом еще два изъятия относятся ко всем без исключения видам услуг. Понять их содержание несложно: сначала описывается благоприятная мера, которую Россия может ввести для лиц из какого-то члена ВТО, затем указывается, что это за страна-член ВТО, потом приводится срок, в течение которого такая мера будет действовать и, наконец, объясняется, чем обуславливается необходимость в такой мере. Соответственно, лица из стран, с которыми упомянутые соглашения Россией не будут заключены, не будут вправе претендовать на применение к ним таких благоприятных мер.

Сектора или подсектора	Описание меры, указывающее ее несоответствие со статьей II [ГАТС]	Страна или страны, к которым мера применяется	Предполагаемая продолжительность	Условия, создающие необходимость для изъятия из принципа «наиболее благоприятствуемой нации»
Все сектора.	Меры, касающиеся инвестиционной деятельности и доступной их защиты.	Все стороны по существующим и будущим соответствующим соглашениям, которые могут быть заключены.	Неопределенная.	Меры нацелены на формирование правовых рамок для взаимной защиты инвестиций и содействия им.

Сектора или подсектора	Описание меры, указывающее ее несоответствие со статьей II [ГАТС]	Страна или страны, к которым мера применяется	Предполагаемая продолжительность	Условия, создающие необходимость для изъятия из принципа «наиболее благоприятствуемой нации»
Все сектора / присутствие физических лиц.	Меры, основанные на существующих и будущих соглашениях с целью обеспечения перемещения физических лиц, поставляющих услуги.	Стороны по Соглашению о партнерстве и сотрудничестве между Российской Федерацией и Европейскими Сообществами и их государствами-участниками, подписанном 24 июня 1994 г., с будущими дополнениями; страны СНГ.	Неопределенная.	Меры нацелены на прогрессивную либерализацию [торговли услугами] между Российской Федерацией и ее региональными торговыми партнерами.

7. ВОЗМОЖНОСТЬ / НЕОБХОДИМОСТЬ ВНЕСЕНИЯ ИЗМЕНЕНИЙ В РОССИЙСКОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ОКАЗАНИЯ ФИНАНСОВЫХ УСЛУГ ПОСЛЕ ВСТУПЛЕНИЯ РОССИИ В ВТО

7.1. После вступления России в ВТО может потребоваться определенная корректировка российского регулирования оказания финансовых услуг (и/или корректировка его применения / неприменения в свете обязательств России как члена ВТО).

В частности, речь идет о Федеральном законе от 2 декабря 1990 г. № 395-1 «О банках и банковской деятельности».

7.1.1. Так, его ст. 1 предусматривает, что «Иностранный банк — банк, признанный таковым по законодательству иностранного государства, на территории которого он зарегистрирован».

Однако ст. XXVIII ГАТС предусматривает, что для того, чтобы считаться иностранным, юридическое лицо должно быть не только учреждено в соответствии с законодательством другого члена ВТО, но и должно быть вовлечено в существенные деловые операции на территории этого члена или любого другого члена ВТО.

Кроме того, не следует забывать и о том, что для целей ГАТС созданный в России дочерний банк иностранного банка также может считаться иностранным банком.

7.1.2. Потребуется изменение и следующего положения ст. 18 «Дополнительные требования к созданию и деятельности кредитных организаций с иностранными инвестициями и филиалов иностранных банков» указанного закона: «Размер (квота) участия иностранного капитала в банковской системе Российской Федерации устанавливается федеральным законом по предложению Правительства Российской Федерации, согласованному с Банком России».

Как известно, пока такой закон принят не был, а согласно п. 4.3.3 Стратегии развития банковского сектора Российской Федерации (приложение к письму Правительства РФ и ЦБР от 30 декабря 2001 г.) «Банк России совместно с Правительством Российской Федерации разработают меры, содействующие расширению деятельности банков с участием иностранного капитала. Правительство Российской Федерации и Банк России не будут вводить количественные ограничения на участие иностранного капитала в банковском секторе».

Согласно обязательствам России «Участие иностранного капитала в банковской системе Российской Федерации ограничено 50 %» и уменьшить эту цифру никаким федеральным законом будет невозможно.

7.1.3. В свете обязательств России как члена ВТО будет сомнительной возможность применения следующего положения ст. 18 указанного закона: «Банк России вправе по согласованию

с Правительством Российской Федерации устанавливать для кредитных организаций с иностранными инвестициями и филиалов иностранных банков ограничения на осуществление банковских операций, если в соответствующих иностранных государствах в отношении банков с российскими инвестициями и филиалов российских банков применяются ограничения в их создании и деятельности». Впрочем, введение в России ограничений все же будет возможно на основании принципа взаимности, если в соответствующих членах ВТО ограничения в отношении банков с российскими инвестициями и филиалов российских банков будут иметь дискриминационный характер.

7.1.4. Применение правила в ст. 18 указанного закона о том, что «Банк России имеет право устанавливать в порядке, установленном Федеральным законом „О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)“, дополнительные требования к кредитным организациям с иностранными инвестициями и филиалам иностранных банков относительно порядка представления отчетности, утверждения состава руководства и перечня осуществляемых банковских операций» потребует максимального внимания для того, чтобы введение таких дополнительных требований не нарушали обязательства России как члена ВТО.

7.1.5. В принципе, из указанного закона в свете обязательств России могут быть исключены упоминания о филиалах тех иностранных банков, которые происходят из членов ВТО (если только Россия быстро не согласится в ходе дальнейших переговоров с членами ВТО допустить открытие таких филиалов).

7.2. Далее, потребует корректировки применение и правила в п. 5 Положения ЦБР от 23 апреля 1997 г. № 437 «Об особенностях регистрации кредитных организаций с иностранными инвестициями» о том, что при рассмотрении вопроса о выдаче разрешения на создание кредитных организаций с иностранными инвестициями Банк России «может принимать во внимание размер иностранных инвестиций в банковской системе Российской Федерации из государств места нахождения учредителей, а также характер двусторонних отношений между Российской Федерацией и государством места нахождения каждого из учредителей».

Кроме того, Банком России могут приниматься меры особого контроля в отношении иностранных инвестиций в банковскую систему Российской Федерации от учредителей-нерезидентов с местом регистрации в одном из государств с льготным налоговым режимом и отсутствием тарифных методов таможенного регулирования или в отношении инвестиций от резидента, в котором доля такого нерезидента превышает пятьдесят процентов».

7.3. Думается, что примеры того, какие еще правила российского регулирования оказания финансовых услуг потребуют исправления, можно приводить еще долго, но это уже выходит за рамки настоящего исследования.

Однако важно понимать, что изменения в российском регулировании / правоприменении, вытекающие из обязательств России как члена ВТО, потребуются только для отношений с иностранными лицами из членов ВТО: российские власти, будучи не связанными каким-либо обязательствами с теми странами, которые членами ВТО не являются, будут вправе установить для происходящих из них лиц те правила, которые они посчитают нужными.

7.4. Еще раз напомним: для того, чтобы ограничения для лиц из членов ВТО, зафиксированные в обязательствах России, начали действовать, необходимо, чтобы они уже были отражены в российском внутреннем регулировании или же были введены в него в будущем.

7.5. Важно отметить и то, что право ВТО не препятствует России вводить в будущем какие-либо квалификационные требования к иностранным лицам, оказывающим рассматриваемые услуги (образование, стаж работы их сотрудников и т.д.). Однако введение таких требований должно иметь место только одновременно как для иностранных лиц из членов ВТО, так и российских лиц.

8. НЕКОТОРЫЕ НЕСООТВЕТСТВИЯ МЕЖДУ АНГЛИЙСКИМ И РУССКИМ ТЕКСТОМ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ РОССИИ. ГРАММАТИЧЕСКИЕ НЕСУРАЗНОСТИ В РУССКОМ ТЕКСТЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ

8.1. Перечислим самые грубые неточности, заслуживающие только сожаления:

1. «*sponsor broker*» переведено как «*брокер в области спонсорства*», хотя корректный перевод: «*финансирующий брокер*».
 2. «*bullion*» переведено как «*золото в слитках*», тогда как речь может идти и о слитках серебра и иных драгоценных металлов.
 3. «*not renewal*» переведено как «*отказ*», а нужно было как «*невозобновление*».
 4. «*It is not permitted to conduct operations on the securities market otherwise than through brokers*» переведено как «*Операции на фондовой бирже не могут совершаться иначе, как посредством брокеров*». Почему рынок ценных бумаг приравнивается к фондовой бирже?
 5. «*advice on corporate restructuring and strategy*» переведено как «*рекомендации по вопросам реорганизации и стратегии корпораций*», хотя очевидно, что правильный перевод: «*консультации по корпоративной реструктуризации и стратегии*».
 6. «*portfolio management*» переведено как «*управление портфелем ценных бумаг*», в то время как под «*portfolio*» в английском финансовом языке может пониматься и иное, например, кредитный портфель.
 7. «*related software by suppliers of other financial services*» переведено как «*связанное программное обеспечение поставщиков иных финансовых услуг*», хотя очевидно, что правильный перевод: «*относящееся к этому программное обеспечение со стороны поставщиков других финансовых услуг*».
 8. «*investment and portfolio advice*» переведено как «*рекомендации по прямым и портфельным инвестициям*», тогда как верный перевод: «*консультации в отношении инвестиций и портфельных вложений*».
 9. «*specialized depositories of investment funds*» переведено в одном случае как «*специализированные депозитарии*», а в другом – уже как «*специализированные депозитарии акционерных инвестиционных фондов*».
 10. «*operations with derivatives on the securities market*» переведено как «*операции с производными финансовыми инструментами*».
 11. «*shall not be made more restrictive*» переведено как «*не должны являться более ограничительными*», что смысл несколько искажает.
 12. «*must be a foreign bank*» переведено как «*должен быть только иностранный банк*».
 13. «*the Russian authorities*» переведено как «*государственные органы Российской Федерации*».
 14. «*this measure*» в одном случае переведено как «*это ограничение*» вместо «*эта мера*».
 15. «*share of votes*» переводится в одном случае как «*доля голосов*», а в другом как «*доля*».
- 8.2.** О таких прочих мелочах как перевод глагола «*shall*» то через долженствование, то иначе, или же как перевод слова во множественном числе словом в единственном и наоборот, можно даже и не вспоминать.
- 8.3.** А вот некоторые примеры грамматических несуразностей (подчеркнуто мною):
1. «*участников рынка ценных бумаг, получивших лицензий, выданных на указанную деятельность*».
 2. «*(1) Нет только в отношении: ...(ху) Предоставления и передачи финансовой информации, и обработка финансовых данных и связанное программное обеспечение поставщиков иных финансовых услуг;*».
 3. «*Торговля за свой счет и за счет клиентов на бирже, на внебиржевом рынке или иным образом следующими объектами: (А) инструментами денежного рынка (включая, чеками, векселями, депозитными сертификатами);*».
 4. «*в соответствии с соответствующими условиями*».
- 8.4.** Кстати, даже расположение частей текста в русскоязычной версии не соответствует английской: все части имеются, но идут в иной последовательности.

9. НЕТОЧНОСТИ ЮРИДИЧЕСКОГО СВОЙСТВА В АНГЛИЙСКОМ ТЕКСТЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ РОССИИ

Пока удалось найти только 1 неточность. Речь идет о предложении *«The juridical persons engaged in keeping holders of inscribed securities are entitled to carry out such activities provided that not later than 6 months after receipt of the licence the number of issuers with over 500 shareholders whose share registers are kept by such person shall be no less than 50»*.

Как видно, перед *«holders of inscribed securities»* пропущено слово *«registers»*.

10. ОШИБКИ И НЕТОЧНОСТИ ЮРИДИЧЕСКОГО СВОЙСТВА В ТЕКСТЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ РОССИИ

10.1. В обязательствах России в отношении сферы финансовых услуг говорится: *«Для целей контроля за квотой общего иностранного участия в отдельных сферах деятельности на рынке ценных бумаг...»*.

Несуразность заключается в том, что в тексте обязательств России говорится о квоте участия иностранного капитала в банковской системе России (50 %), но нет ни слова о квоте общего иностранного участия в отдельных сферах деятельности на рынке ценных бумаг!

По точно такому же основанию является некорректным с юридической точки зрения и указание в самом начале таблицы на *«Ограничения иностранного участия, вытекающие из применения квоты иностранного участия в финансовом секторе»*: квота иностранного участия в финансовом секторе в обязательствах России не предусмотрена, ведь в них говорится только о квоте участия иностранного капитала в банковской системе России.

Вероятно, эта несуразность является «наследием» предшествующих проектов обязательств России.

10.2. В чем был смысл вводить следующее ограничение *«It is not permitted to conduct operations on the securities market otherwise than through brokers»* (*«Операции на рынке ценных бумаг не могут совершаться иначе, как посредством брокеров»*)? Очевидно, что это ошибка, т.к. в русском тексте обязательств вместо рынка ценных бумаг говорится о фондовой бирже.

10.3. В обязательствах России также указывается: *«Доля голосов одного лица, участвующего в капитале фондовой биржи, не должна превышать 20 %. Данная мера является недискриминационной и применяется как к резидентам, так и нерезидентам»*.

Однако эта формулировка не в полной мере соответствует тому, о чем говорит российское регулирование. Ст. 11 Федерального закона от 22 апреля 1996 г. № 39-ФЗ *«О рынке ценных бумаг»* предусматривает: *«2. Юридическое лицо может осуществлять деятельность фондовой биржи, если оно является некоммерческим партнерством или акционерным обществом.*

3. Одному акционеру фондовой биржи и его аффилированным лицам не может принадлежать 20 процентов и более акций каждой категории (типа), а одному члену фондовой биржи некоммерческого партнерства не может принадлежать 20 процентов и более голосов на общем собрании членов такой биржи.

Указанные в абзаце первом настоящего пункта ограничения не применяются к акционерам (членам) фондовой биржи, которые являются фондовыми биржами или валютными биржами, имеющими разрешение Банка России на организацию проведения операций по покупке и продаже иностранной валюты, а также к фондовым биржам, совмещающим свою деятельность с деятельностью валютной биржи.

Членами фондовой биржи, являющейся некоммерческим партнерством, могут быть только профессиональные участники рынка ценных бумаг. При этом порядок вступления в члены такой фондовой биржи, выхода и исключения из членов фондовой биржи определяется такой фондовой биржей самостоятельно на основании ее внутренних документов».

Как видно, существуют фондовые биржи без уставного капитала, а ограничение по поводу 20 % знает исключения.

10.4. Равным образом не в полной мере соответствует российскому регулированию и следующее указание в обязательствах России: *«Операции с производными финансовыми инструментами не могут совершаться иначе, как посредством брокеров. Данная мера является недискриминационной и применяется как к резидентам, так и к нерезидентам»*.

Согласно п. 7 ст. 51.4 Федерального закона от 22 апреля 1996 г. № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг» квалифицированные инвесторы не обязаны заключать договоры, являющиеся производными финансовыми инструментами, именно через брокеров. Кроме того, п. 6 этой же статьи допускает случаи, когда операции с производными финансовыми инструментами могут осуществляться не на торгах фондовой биржи, т.е. без помощи брокеров.

10.5. Расходится с действующими российскими правилами и следующее положение в обязательствах России: *«Условием осуществления юридическими лицами деятельности по ведению реестра владельцев именных ценных бумаг является ведение реестров владельцев именных ценных бумаг не менее 50 эмитентов с числом участников более 500 не позднее 6 месяцев после получения лицензии. Данная мера является недискриминационной и применяется как к резидентам, так и к нерезидентам».*

Требование о 6-месячном сроке содержалось в Приказе ФСФР РФ от 6 марта 2007 г. № 07-21/пз-н «Об утверждении Порядка лицензирования видов профессиональной деятельности на рынке ценных бумаг», который утратил силу в связи с изданием Приказа ФСФР от 20 июля 2010 г. № 10/49пз-н.

Кроме того, цифры «50» и «500» также не вполне являются корректными, если вспомнить о Положении о лицензировании деятельности по ведению реестра владельцев именных ценных бумаг (утв. постановлением Федеральной комиссии по рынку ценных бумаг от 19 июля 1998 г. № 24). В нем говорится: *«2.3. Наличие у заявителя, осуществляющего ведение реестров, в течение всего периода его деятельности, начиная с момента подачи первой заявки на продление лицензии, не менее 25 реестров эмитентов с числом владельцев именных ценных бумаг по каждому эмитенту более 500, а у заявителей, местом нахождения которых являются Москва, Московская область, Санкт-Петербург, Ленинградская, Нижегородская, Самарская и Свердловская области, — не менее 50 реестров эмитентов с числом владельцев именных ценных бумаг по каждому эмитенту более 500. ...*

2.4. Наличие у заявителя, не осуществляющего ведение реестров на момент подачи заявки на получение лицензии, не менее 15 договоров на ведение реестров, заключенных с эмитентами, с числом владельцев именных ценных бумаг более 500 у каждого, возникновение прав и обязанностей по которым поставлено в зависимость от получения заявителем лицензии».

Наконец, количество требований, которые российское право выдвигает к реестродержателям, является очень большим и не ограничивается тем единственным, которое содержится в обязательствах России.

10.6. Кроме того, в российском регулировании требование касается числа владельцев именных ценных бумаг по каждому эмитенту более 500, тогда как в обязательствах России говорится иначе: об *«эмитентах с числом участников более 500».*

10.7. Впрочем, неточное отражение в обязательствах России нюансов, указанных выше в п.п. 3, 4 и 5, не означает невозможности их применения в отношении лиц из других членов ВТО: в силу принципа национального режима указанные ограничения будут на этих лиц распространяться (о чем могут свидетельствовать слова *«Данная мера является недискриминационной и применяется как к резидентам, так и к нерезидентам».*)

В связи с этим возникает вопрос: а в чем был смысл указания на все эти ограничения в обязательствах России, учитывая, что они и так должны распространяться на лиц из других членов ВТО, а указание/неуказание на такие ограничения ничего в данном отношении не меняет?

Не исключено, что смысл мог быть только одним: «раздуть» обязательства России за счет таких указаний и создать ложное впечатление, что для иностранных лиц введено много ограничений, защищающих российские финансовые рынки.

10.8. А вот еще один пример, показывающий, что с русским текстом обязательств России в отношении сферы финансовых услуг что-то не так. Как уже говорилось, частью пакета документов по присоединению России к ВТО является Доклад Рабочей группы (документ WT/ACC/RUS/70 от 17 ноября 2011 г.)²⁴.

В его п. 1396 сказано: *«Several Members of the Working Party noted that, the Schedule of Specific Commitments in Services of the Russian Federation did not include any commitment for branching*

²⁴ См. текст на английском языке: www.economy.gov.ru/minec/press/news/doc20111111_5. См. его неофициальный перевод на русский язык: www.wto.ru/documents.asp?f=docs&t=14.

in non-insurance financial services, and inquired when the Russian Federation planned to allow this common form of establishment».

А вот каков перевод этого пассажа на русский язык в тексте, размещенном на близком к МЭР РФ сайте www.wto.ru (телефоны на этом сайте являются телефонами кафедры торговой политики ВШЭ, которую возглавляет главный переговорщик от России Максим Медведков): «Отдельные члены отметили, что в перечень специфических обязательств в сфере услуг Российской Федерации не включены какие-либо обязательства для дочерних предприятий в области незастрахованных финансовых услуг, и поинтересовался, когда Российская Федерация планировала ввести это общее правило».

Итак, «branching» — это, оказывается «дочерние предприятия».

«non-insurance financial services» — «незастрахованные финансовые услуги».

«planned to allow this common form of establishment» — «планировала ввести это общее правило».

В МЭР РФ и на кафедре торговой политики ВШЭ не умеют переводить с английского языка? Или не понимают, о чем идет речь? Или понимают, но непосвященным не готовы сообщить?

11. СРАВНЕНИЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ РОССИИ ПРИМЕНИТЕЛЬНО К ФИНАНСОВЫМ УСЛУГАМ С ОБЯЗАТЕЛЬСТВАМИ СТРАН БРИКС. ОБЩАЯ ОЦЕНКА ТАКИХ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ РОССИИ

11.1. Текст обязательств России с юридической точки зрения составлен далеко не идеально, с ошибками, неточностями и ненужными указаниями.

Очень многие вопросы вызывает корректность перевода такого текста на русский язык.

11.2. Субъективный вывод может быть только один: профессиональный уровень работы МЭР РФ в ходе переговоров по вступлению России в ВТО оставлял и оставляет желать лучшего. В очередной раз надо, видимо, чиновников понять и простить. А заплатит за все эти ошибки и несуразности после вступления России в ВТО, наверное, бизнес.

11.3. Содержание таких обязательств для иностранных поставщиков финансовых услуг является весьма благоприятным, хотя Россия и предусмотрела в своих обязательствах в отношении таких услуг определенные ограничения.

Так, России удалось отстоять ограничения для иностранных банков.

Во-первых, на их долю не должно приходиться более 50 % от совокупного капитала российской банковской системы (в настоящее время эта доля менее 30 %). Правда, как следует из п. 1394 Доклада Рабочей группы по присоединению Российской Федерации к ВТО (документ WT/ACC/RUS/70 от 17 ноября 2011 г.), являющемуся частью пакета документов в отношении присоединения России к ВТО²⁵, Россия обязалась в течение 5 лет после вступления в ВТО рассмотреть вопрос о необходимости сохранения такой квоты.

Во-вторых, иностранным банкам может быть запрещено открывать на территории России свои филиалы (в этой связи см. также ниже п. 10.5). Подобный подход представляется правильным с учетом опыта кризисов 1998 и 2008 гг., в ходе которых иностранный капитал бежал из России и других стран для спасения своих головных офисов. В связи с этим, нецелесообразно допустить такую же зависимость банковской системы России от иностранного капитала как, например, в Венгрии, Чехии, и других стран Восточной Европы и Прибалтики, где рынок банковских услуг на 80—90 % принадлежит иностранному капиталу. Россия не одинока в стремлениях защитить свою банковскую систему. Согласно одному из исследований ВТО, из проанализированных обязательств 123 членов ВТО следует, что:

обязательства в отношении банковских услуг взяли 95;

из них 30 сохранили высокую степень дискреции в определении правил допуска иностранных банков на свои рынки и определения правил их деятельности;

полностью предоставили иностранным банкам национальный режим 44;

²⁵ См. текст на английском языке: www.economy.gov.ru/minec/press/news/doc20111111_5. См. его неофициальный перевод на русский язык: www.wto.ru/documents.asp?f=docs&t=14.

42 сохранили за собой право ограничивать количество иностранных банков и вводить запрет на создание ими новых коммерческих присутствий;

41 зарезервировал право вводить ограничения на долю иностранных банков в уставных капиталах своих национальных банков;

34 оговорили право установить квоту на участие иностранного банковского капитала в своих банковских системах;

разрешили доступ иностранным банкам на свои рынки через приобретение своих национальных банков — 90, через создание дочерних обществ — 79, через открытие филиалов — 81²⁶.

С другой стороны, все же обязательства России для иностранных поставщиков весьма благоприятны, особенно если сравнивать их с теми предложениями, из которых изначально исходила Россия.

11.4. Любопытно отметить, что из других стран БРИКС, с которыми часто сравнивают Россию, ЮАР, Бразилия и Индия отказались брать на себя в отношении финансовых услуг какие-то серьезные обязательства по допуску к их оказанию иностранных лиц из членов ВТО (и речь не только о четвертом способе поставки).

Так, ЮАР вообще отказалась брать на себя обязательства в отношении их доступа на свой рынок финансовых услуг рынок и предоставления им национального режима по первому способу поставки. В отношении второго способа ЮАР не взяла на себя никаких обязательств по предоставлению им национального режима и в отношении их доступа на рынок (за исключением доступа на рынок применительно к услугам по передаче финансовой информации и обработке финансовых данных). В отношении предоставления национального режима по третьему способу поставки ЮАР указала: *«Филиалы банков, учрежденных не в Южной Африке, должны поддерживать минимальный баланс в 1 миллиона рандов на депозитных счетах физических лиц»*. Что же касается доступа на рынок по третьему способу поставки, то ЮАР сделала следующую оговорку: *«Осуществление сделок с иностранной валютой в Южной Африке должны осуществляться через дилера, уполномоченного Резервным банком Южной Африки. Только банки, зарегистрированные для выполнения операций в Южной Африке с требуемым минимальным капиталом, допускаются к испрашиванию разрешения на получение статуса дилера с иностранной валютой. Компаниям, вовлеченным в управление активами, схемы коллективных инвестиций и оказание услуг по ответственному хранению ценных бумаг и финансовых инструментов (включая акции и облигации), требуется быть учрежденным в качестве публичных компаний в Южной Африке и быть зарегистрированы надзорным органом, чтобы заниматься бизнесом в Южной Африке. Торговля от имени клиентов на лицензированной бирже требует учреждение публичной или частной компании с отдельной капитализацией и регистрации в соответствующем надзорном органе»*. Никакие иные обязательства ЮАР брать на себя не стала.

Бразилия отказалась брать на себя обязательства в отношении доступа поставщиков из других членов ВТО на свой рынок финансовых услуг рынок и предоставления им национального режима по первому и второму способу поставки, а также в отношении предоставления им национального режима по третьему способу. Что же касается доступа на рынок по третьему способу, то Бразилия указала: *«Учреждение новых филиалов и дочерних компаний иностранных финансовых учреждений, а также увеличения процентной доли участия иностранных граждан и учреждений в акционерном капитале бразильских финансовых учреждений не разрешается, за исключением случаев, связанных с программой приватизации публичного сектора финансовых учреждений. Количество филиалов в Бразилии всех иностранных банков и банков, контролируемых иностранными гражданами и учреждениями, в настоящее время ограничивается количеством, существующим на 5 октября 1988 г., за исключением филиалов приватизированных банков, которые не подпадают под это ограничение»*. Более того, Бразилия сделала еще следующую оговорку: *«Бразилия внесет в свой перечень обязательства, относящиеся к участию иностранного капитала в бразильских финансовых учреждениях, в течение двух лет после принятия Национальным конгрессом законодательства, разрешающего такое участие. Национальный*

²⁶ Foreign Banking: Do Countries' WTO Commitments Match Actual Practices? / R. Barth, A. Marchetti, E. Nolle, W. Sawanggoenyuang / WTO Economic Research and Statistics Division — Staff Working Paper ERSD-2006-11. 20 October 2006. P. 20.

режим будет предоставлен учрежденным в Бразилии поставщикам, осуществляющим деятельность в виде услуг, перечисленным в Приложении по финансовым услугам, которые не оказываются финансовыми учреждениями и не признаются финансовыми услугами согласно внутреннему регулированию, тогда, когда деятельность в виде таких услуг будет регулироваться особым законодательством, принятым Национальным конгрессом, в котором она будет классифицирована как финансовые услуги».

Особенностью обязательств Индии и Китая является то, что они являются очень детальными: в них описываются правила доступа на рынок и предоставления национального режима в отношении каждого отдельного вида финансовых услуг (см. <http://tsdb.wto.org/default.aspx>). Однако несомненно то, что эти обязательства являются для иностранных поставщиков финансовых услуг более ограничительными и менее благоприятными, чем широкие обязательства России.

Как известно, Россия из всех стран БРИКС с точки зрения критериев динамики развития и уже тем более защиты национальных экономических интересов в большинстве случаев оказывается «в хвосте». Известно и то, что иные члены БРИКС, в отличие от России, уделяют вопросам защиты сфер таких услуг, как финансовые и юридические, повышенное внимание, справедливо полагая, что без развития отечественных поставщиков в таких секторах конкурентоспособность их экономик и их самих как национальных государств снизится.

Ввиду этого неудивительно то, что Россия оказалась единственной из стран БРИКС, которая заняла иную позицию и взяла на себя «повышенные» обязательства по сектору финансовых услуг.

11.5. У России имеется определенный, хотя и не очень большой, «запас прочности» применительно к дальнейшим переговорам в рамках ВТО в отношении российской сферы финансовых услуг (как известно, каждый член ВТО обязан вести такие переговоры с целью все большего допуска иностранных лиц на свои рынки (см. выше п. 1.9)).

В связи с этим вопросом интерес представляет информация **по поводу перспектив открытия в России филиалов иностранных банков** из упомянутого Доклада Рабочей группы по присоединению Российской Федерации к ВТО: «1396. *Отдельные члены отметили, что в перечень специфических обязательств в сфере услуг Российской Федерации не включены какие-либо обязательства для филиалов в области нестраховых финансовых услуг, и поинтересовался, когда Российская Федерация планировала разрешить эту обычную форму присутствия. Кроме того, отдельные члены, являющиеся также членами Организации экономического сотрудничества и развития (ОЭСР) отметили, что обязательства по прямому размещению филиалов в сфере финансовых услуг являются стандартными в этой организации, и что они будут ожидать от Российской Федерации принятия обязательств в полном объеме по разрешению прямого размещения филиалов в сфере финансовых услуг в рамках своего присоединения к ОЭСР.*

1397. *Однако представитель Российской Федерации подтвердил, что Российская Федерация вернется к рассмотрению вопроса о предоставлении доступа на рынок прямым филиалам иностранных банков и компаний, являющихся профессиональными участниками рынка ценных бумаг, в контексте будущих переговоров о вступлении Российской Федерации в ОЭСР или в рамках следующего раунда многосторонних торговых переговоров ВТО, в зависимости от того, что произойдет раньше. Рабочая группа приняла к сведению данное обязательство».*

Нет сомнений в том, что в ходе дальнейших переговоров в рамках ВТО в отношении российской сферы финансовых услуг другие члены ВТО будут продолжать настаивать на серьезных изменениях в данной сфере, а также ставить вопросы, описанные, например, в пп. 1370—1374 упомянутого Доклада Рабочей группы: «1370. *Что касается банковского сектора, отдельные члены выразили озабоченность тем, что один из крупнейших коммерческих банков Российской Федерации (Сбербанк) в настоящее время принадлежит Банку России. Данный банк занимал доминирующее положение на российском рынке, и тот факт, что он находится в собственности Банка России, создал открытый потенциальный конфликт интересов в отношении функций надзора и других обязанностей Банка России. Несмотря на то, что члены выступили в поддержку планов лишить Банк России холдингов в коммерческих банках, они предложили Российской Федерации указать точную дату, когда Банк России будет юридически и практически лишен права собственности на данные банки и их коммерческую деятельность. Кроме того, данные члены выразили озабоченность по поводу дальнейшего нарушения баланса конкуренции в результате неограниченных (то есть 100 процентных) государственных гарантий, предоставляемых счетам,*

открытым в Сбербанке. Государство не предоставляет подобные гарантии счетам, открытым в других российских или иностранных банках. С целью создания одинаковых условий конкуренции в банковском секторе Российской Федерации, повышения стабильности и функционирования финансового сектора в целом, члены ожидали, что Российская Федерация возьмет на себя обязательство в оговоренные сроки разделить или передать коммерческую деятельность Банка России другим государственным органам. Кроме того, Российская Федерация должна гарантировать отсутствие какой-либо дискриминации между банками относительно обеспечения вкладов государственными гарантиями.

1371. Отдельные члены выразили озабоченность в связи с возможным конфликтом интересов в результате контролирующей роли Банка России и его долевого участия в некоторых коммерческих банках, а также по поводу возможных нарушения конкурентного баланса, созданию которых способствовали неограниченные гарантии государства, предоставляемые счетам в Сбербанке.

1372. В ответ представитель Российской Федерации отметил, что доля Центрального Банка Российской Федерации в Сбербанке составляет 58 процентов. Остальные акции находятся в собственности неправительственных инвесторов, включая иностранных.

1373. В Центральном Банке Российской Федерации функции контроля Сбербанки строго разделены. Управление Сбербанком как объектом собственности осуществляют подразделения Банка России, не исполняющие функцию банковского надзора. В то же время, контролирующие подразделения применяют к Сбербанку те же правила и нормы, которыми применяются к любому другому банку.

1374. На протяжении долгих лет Сбербанк играл ведущую роль на рынке вкладов физических лиц (в настоящее время доля вкладчиков составляет около 51,5 процентов), хотя она постепенно снижается (в начале 2002 года, например, она составила почти 75 процентов). Сбербанк оставался социально значимым банком, так как большинство его вкладчиков составляли люди с низким уровнем доходов, в первую очередь, пенсионеры. Было невозможно указать точную дату, когда Банк России перестанет выступать в качестве инвестора в Сбербанке».

11.6. Учитывая то, что сфера финансовых услуг является для лиц из некоторых развитых членов ВТО крайне интересной / прибыльной, можно сделать вывод о том, что после получения Россией статуса члена ВТО не исключен достаточно постепенный приход в Россию новых «игроков» в такую сферу (привлечение ими клиентов из России), что усилит в ней конкуренцию. Скорее всего, такие игроки придут в Россию вслед за своими иностранными клиентами, хотя не исключено, что они будут искать клиентов в России заново.

11.7. Основной же вывод в отношении обязательств России как члена ВТО в отношении сферы финансовых услуг состоит в следующем: такие обязательства оставляют желать лучшего и заставляют задавать слишком много вопросов, как с точки зрения юридической техники, так и с точки зрения необходимости защиты российских национальных интересов.

Настоящий обзор подготовлен А.И. Мурановым,
Коллегия адвокатов «Муранов, Черняков и партнеры»²⁷

Спасибо за внимание к этому обзору!

По любым обозначенным в нем вопросам обращайтесь в коллегия адвокатов «Муранов, Черняков и партнеры» (www.rospravo.ru)

Москва, 105005 Денисовский переулок, д. 23, стр. 6

Тел. +7 495 783 7450 // press@rospravo.ru

Обзоры с полным юридическим анализом обязательств России как будущего члена ВТО по остальным секторам услуг Вы можете найти на www.russia-wto.ru.

²⁷ В подготовке настоящего обзора участвовал и оказал помощь Д.Л. Смирнов, Коллегия адвокатов «Муранов, Черняков и партнеры»