

СПЕЦИФИКА ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ БАНКОВСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

Р.Р. Томкович, БГУ

Национальная банковская система является двухуровневой – включает Национальный банк и банки второго уровня [1]. Функции по координации и надзору за банковской системой возложены законодательством на Национальный банк. Банки второго уровня являются субъектами частного права, но в то же время, выполняют ряд функций, свойственных государственным органам.

В таких условиях особую сложность представляет полноценное комплексное правовое регулирование банковской деятельности, основанной на частноправовых началах.

Определенная публицизация частного права неизбежна, поскольку государство не может безмолвно взирать на стихию рынка. Для банковской сферы это особенно актуально, поскольку банковская система является основой экономики.

Исходя из положений ст.ст. 132, 136 Конституции Республики Беларусь банковская система является составной частью финансово-кредитной системы Республики Беларусь [2]. Соответственно банки, являясь субъектами данных систем, выполняют в них определенные функции.

На протяжении значительного исторического периода банки являлись контролирующими органами, выполнявшими ряд административных функций, в сфере которых их распоряжения были обязательны для клиентов [3, с. 675].

Современное право изменило данный подход. В соответствии со ст.19 БК не допускается возложение на банки и небанковские кредитно-финансовые организации, если иное не предусмотрено Президентом Республики Беларусь, функции контроля за своевременностью и правильностью уплаты клиентами налогов, сборов (пошлин) и иных платежей в бюджет, государственные целевые бюджетные и внебюджетные фонды, а также ряда других контрольных функций.

Тем не менее, в настоящее время банки в ряде случаев также выступают от имени государства [4, с. 130]. Так, законодательство предусматривает, что на банк могут быть возложена, например, следующая публично-правовая функция: контроль за ведением клиентами кассовых и валютных операций [5; 6].

Таким образом, банки не могут рассматриваться в качестве абсолютно равноправных со своими клиентами субъектов, поскольку они выполняют по отношению к последним публичные функции, и подобные правоотношения в определенной степени являются иерархическими.

Подобная специфика ярко проявляется при реализации наиболее распространенного договора, заключаемого банками – договора банковского счета. Указанному договору характерно тесное переплетение гражданско-правовых и административно-правовых отношений, которое, по мнению О.С.Иоффе, «составляет одну из решающих особенностей правового регулирования связанных с банковским счетом действий, сказываясь на самом порядке осуществления прав и обязанностей, принадлежащих договорным контрагентам» [3, 675].

Некоторые современные исследователи обосновывают свою позицию о самостоятельности рассматриваемого договора тем, что «с этим договорным типом законодательством и практикой связывается ряд специфических публично-правовых элементов, нехарактерных для других договоров» [7, 299].

Одним из проявлений публично-правового влияния на регулируемые частным правом отношения являются определенные ограничения договорной свободы сторон, которые применительно к договору банковского счета состоят в следующем.

Определенные категории субъектов не свободны в решении вопроса о том, вступать ли им в данные правоотношения, поскольку на юридических лиц, а при наличии предусмотренных нормативными правовыми актами условий также и на индивидуальных предпринимателей, законодательством Республики Беларусь возложена обязанность хранить денежные средства на счетах в банках, то есть они несут публично-правовую обязанность (обязанность перед государством) открыть счет. Подобное влияние публичных норм на свободу договора известно не только государствам с переходной экономикой но и, например, Французскому праву [8, 122].

Прекращение рассматриваемого правоотношения (расторжение договора и закрытие счета), как правило, невозможно без согласия определенных законодательством государственных органов.

Специфика банковской деятельности порождает необходимость особой регламентации порядка заключения договоров в данной сфере.

Законодательство Республики Беларусь презюмирует публичность договоров, заключаемых банками с клиентами, устанавливая при этом, что иное может быть установлено правилами, действующими в банках.

Публичный договор выделяется из иных договоров по характеру деятельности организации, обязанной заключить такой договор, и выполняемых ею функций.

Литература:

1. Банковский кодекс Республики Беларусь: Кодекс Респ. Беларусь, 25 окт. 2000 г., N 441-3: В ред. Закона Респ. Беларусь от 17 июля 2006 г., N 148-3 // Консультант Плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр». – Минск. 2007.
2. Конституция Республики Беларусь: Принята на респ. референдуме, 15 марта 1994 г. (с изм. и доп. от 24.11.1996 г.; 17.10.2004 г.) // Консультант Плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр». – Минск. 2007.
3. Иоффе, О.С. Избранные труды: в 4 т. Т III. Обязательственное право / О.С.Иоффе. - СПб.: Юридический центр Пресс, 2004. – 837 с.
4. Довнар, Ю.П. Банковское право. Общая часть / Ю.П.Довнар. - Минск: Амалфея, 2006. – 310 с.
5. Правила организации наличного денежного обращения в Республике Беларусь: утв. пост. Правления Нац. банка Респ. Беларусь, 24 августа 2007 г., № 166 // Консультант Плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр». – Минск. 2007.

6. О валютном регулировании и валютном контроле: Закон Респ. Беларусь, 22 июля 2003 г., № 226-З // Консультант Плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр». – Минск. 2007.

7. Белов В.А. Банковское право России: теория, законодательство, практика: Юридические очерки. М. ЮрИнфоР, 2000.

8. Гавалда К., Стуфле Ж. Банковское право. Учреждения – Счета – Операции – Услуги. М.: Финстатинформ, 1996.