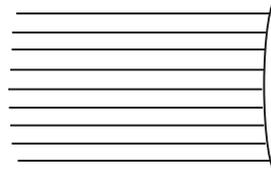


**КРИТИКА. РЕЦЕНЗИИ.
БИБЛИОГРАФИЯ**



УДК 336.221.24

DOI 10.25688/2076-9113.2019.33.1.13

**Рецензия на монографию
«Разрешение финансовых споров
в странах АТР (Австралия, Гонконг,
Индия, Индонезия, Китай, Малайзия,
Новая Зеландия, Сингапур, США,
Таиланд, Япония)», подготовленную
авторским коллективом под редакцией
Е.Е. Фроловой и Е.П. Ермаковой
(М.: Инфотропик Медиа, 2019. 416 с.)**

Разрешение финансовых споров стало одной из основных тенденций международного коммерческого арбитража в 2018 г., что, без сомнения, определяет актуальность рецензируемой монографии. Например, в обзоре, представленном немецкими адвокатами Г. Бюхелером и Г. Флекке-Джаммарко, отмечалось, что хотя арбитраж является преобладающим методом разрешения споров в различных сферах на протяжении многих лет, он становится все более распространенным в двух секторах экономики, которые тяготеют к традиционному разрешению споров в государственных судах — это финансы и страхование [7]. Наличие процедур упрощенного производства в Сингапурском международном арбитражном центре, Арбитражном институте Торгово-промышленной палаты Стокгольма и Арбитражном регламенте Международной торговой палаты сделало арбитраж более привлекательным, поскольку споры с небольшой ценой иска могут быть разрешены на ранней стадии разбирательства. Статистика ИСС подтверждает это: в то время как в 2010 г. только 9 % споров были связаны с сектором финансов и страхования, в 2016 г. этот показатель составлял уже 20 %. Этот же вывод содержится в исследовании 2018 г. адвокатской фирмы Freshfields Bruckhaus Deringer [8].

Следует особо подчеркнуть, что, вне зависимости от наших желаний, надежд, требований и т. д., мы живем в цифровом обществе, которое диктует свои поведенческие нормы. Такие понятия, как «криптовалюта», «биткоин», «блокчейн», «стартап» и др., вошли и прочно обосновались в нашей повседневной жизни. Все эти термины относятся к финансовой активности населения, т. е. отвечают на вопрос о том, как правильно сохранить заработанные денежные средства. Международный финансовый кризис 2008 г. показал неспособность правительств многих стран мира защитить финансовые интересы простых людей. Правительства спасали от банкротства крупные банки и финансовые институты, а не помогали отдельным гражданам. Крах традиционной финансовой системы был налицо. Десять лет назад, 31 октября 2008 г., через полтора месяца после крушения одного из крупнейших инвестиционных банков Lehman Brothers, которое в итоге стало катастрофой мирового масштаба, человек или группа людей под псевдонимом Сатоши Накамото опубликовали белую книгу (white paper) [6] первой в истории децентрализованной платежной системы, о чем и писал Н. Штерингард в своей работе [9]. Появление биткоина стало апогеем многолетних попыток сообщества шифропанков создать альтернативную денежную систему без единой точки отказа, обратимости транзакций и тотальной слежки.

Но даже видным шифропанкам не удалось разглядеть революцию в зародыше. Сейчас, в ноябре 2018 г., общая стоимость рынка цифровых денег выросла на \$ 12 млрд, до \$ 215 млрд. За это время цена биткоина поднялась с \$ 6320 до \$ 6440, эфириум подорожал с \$ 197 до \$ 212 [4]. По сообщениям информационного агентства РБК, в ноябре 2018 г. криптовалюта подорожала на 33 %. Крупные криптовалютные биржи Binance, Coinbase и OKEx сообщили, что поддержат хардфорк [5] в сети Bitcoin Cash, который состоится 15 ноября. За прошедшие шесть дней цена актива выросла на 33 % — с \$ 416 до \$ 560.

В России проблема защиты финансовых интересов населения еще только начинает разрабатываться и исследоваться на законодательном уровне. В январе 2018 г. Министерство финансов РФ представило законопроект о регулировании цифровых активов в России (криптовалюта — это вид цифрового финансового актива) [2]. До настоящего времени такой закон не принят. В июне 2018 г. был принят Закон № 123-ФЗ «Об уполномоченном по правам потребителей финансовых услуг». Большинство положений указанного закона вступило в силу с 3 сентября 2018 г. Институт финуполномоченного будет заниматься урегулированием споров физических лиц до суда с имущественными претензиями до 500 тыс. руб., споры по ОСАГО подлежат рассмотрению вне зависимости от суммы. Это первый в России институт досудебного урегулирования споров на финансовом рынке. Сейчас гражданам России приходится по таким вопросам обращаться в суд, что влечет за собой дополнительные издержки, а само рассмотрение спора может затянуться на месяцы. Функции финансового уполномоченного на добровольных началах выполняет экс-депутат Павел Медведев, работающий финансовым омбудсменом при Ассоциации

российских банков (АРБ). Он рассматривает споры только в отношении финансовых организаций, согласившихся на это добровольно [1].

Все сказанное выше подчеркивает актуальность и востребованность рецензируемой монографии «Разрешение финансовых споров в странах АТР (Австралия, Гонконг, Индия, Индонезия, Китай, Малайзия, Новая Зеландия, Сингапур, США, Таиланд, Япония)».

В странах, перечисленных в названии монографии, уже длительное время действуют законы и иные нормативные акты (правила, регламенты, инструкции), в той или иной мере регулирующие порядок разрешения споров между потребителями финансовых продуктов (пакетов взаимосвязанных финансовых услуг, финансовых инструментов и технологий, предлагаемых финансовыми институтами на финансовом рынке в качестве товара).

Финансовые продукты классифицируются по отраслям финансовой деятельности: банковский продукт, страховой, пенсионный, инвестиционный. Одними из наиболее популярных финансовых продуктов являются акции, облигации, инвестиционные фонды, варранты и опционы. Особый интерес вызывает исследование правового регулирования разрешения споров, связанных с финансовыми продуктами в США. Авторы монографии отмечают, что в США, согласно положениям закона о равных возможностях кредитования 1974 г. (Equal Credit Opportunity Act), запрещена дискриминация в предоставлении финансовых продуктов и услуг по возрасту, полу, семейному положению, расе, гражданству или этнической принадлежности, вероисповеданию, наличию доходов от программ государственной помощи. В США создан специальный веб-сайт «Исковые заявления на деятельность банков и кредитных учреждений», на котором приведены следующие образцы заявлений: 1) заявления на банковские и кредитные продукты (Bank and Credit Product Complaints); 2) заявления на депозитные счета (Complaints About Deposit Accounts); 3) заявления на деятельность ипотечных компаний (Complaints About Mortgage Companies); 4) заявления на другие финансовые услуги (Complaints About Other Financial Services); 5) заявления о дискриминации (Discrimination); 6) заявления об обязательных арбитражных оговорках (Mandatory Arbitration Clauses). Заявления в отношении финансовых услуг, заявления о дискриминации при получении финансовых услуг, заявления об обязательных арбитражных оговорках рекомендовано направлять в Бюро финансовой защиты потребителей, созданное на основании закона о защите прав потребителей (Закон Додда-Франка) 2010 г. (Consumer Protection Act (Dodd-Frank Act) или в Комиссию по ценным бумагам и биржам США.

В Австралии защита прав потребителей финансовых услуг регулируется Законом об Австралийской комиссии по ценным бумагам и инвестициям 2001 г., который охватывает все финансовые продукты и услуги, включая кредитные. Кроме того, защита прав потребителей финансовых услуг по отдельным отраслям содержится в Национальном законе о защите потребительских кредитов 2009 г., который включает в себя режимы лицензирования, раскрытия

информации, изложенные в Законе о корпорациях 2001 г. В качестве приложения № 1 к Закону 2009 г. был введен Национальный кредитный кодекс.

Авторы монографии отмечают, что в Малайзии понятие «финансовые услуги или финансовые продукты» (*financial services or financial products*) было зафиксировано в законах «О биржевом контроле» 1953 г. (*Exchange Control Act 1953*), «О банковских и финансовых учреждениях» 1989 г. (*Banking and Financial Institutions Act 1989*), «О страховании» 1996 г. (*Insurance Act 1996*), «О платежных системах» 2003 г. (*Payment Systems Act 2003*), а также в законах Малайзии об исламских финансах: законе «Об исламском банковском деле» 1983 г. (*Islamic Banking Act 1983*) и законе «Об исламском страховании» 1984 г. (*Takaful Act 1984*). Все перечисленные выше законы были отменены в июне 2013 г. двумя консолидированными нормативными актами Малайзии: законом «О финансовых услугах» 2013 г. (*Financial Services Act 2013 — FSA*) и законом «Об исламских финансовых услугах» 2013 г. (*Islamic Financial Services Act 2013 — IFSA*). Согласно актам 2013 г. разрешение финансовых споров в первую очередь входит в компетенцию омбудсмана по финансовым услугам (*Ombudsman for Financial Services — OFS*). Ранее этот орган был известен как Бюро финансовой медиации (*Financial Mediation Bureau*), которое было создано в 2004 г. Таким образом, Малайзия уже имеет 14-летний опыт разрешения финансовых споров.

В Новой Зеландии взаимоотношения между поставщиками финансовых услуг (банками, страховыми компаниями, фондами и др.) и потребителями урегулированы законом о поставщиках финансовых услуг (регистрация и разрешение споров) 2008 г. (*FSPA*), который действует в редакции 2011 г. Закон *FSPA* 2008 г. закрепил 4 схемы разрешения споров между поставщиками и потребителями финансовых услуг: 1) банковский омбудсмен (*Banking Ombudsman — BOS*); 2) омбудсмен по страхованию и финансовым услугам (*Insurance and Financial Services Ombudsman — IFSO*); 3) компания *Financial Complaints Ltd (FSCL)*; 4) альтернативное разрешение финансовых споров (*Financial Dispute Resolution — FDR*).

В Сингапуре в настоящее время действуют закон «О защите прав потребителей (справедливой торговле)» 2003 г. в ред. 15.04.2009 (*Consumer Protection (Fair Trading) Act*) и Положение 2009 г. «О защите прав потребителей, регулирующее предоставление финансовых продуктов и услуг» (*Consumer Protection (Fair Trading) (Regulated Financial Products and Services) Regulations 2009*). Ст. 6 указанного выше Положения 2009 г. закрепляет Специальную схему разрешения финансовых споров (*Specified dispute resolution scheme*). Данная схема предоставляется Центром разрешения споров в области финансовой индустрии (*Financial Industry Disputes Resolution Centre Ltd — FIDReC*), который официально осуществляет альтернативное разрешение споров, связанных с финансовыми продуктами или услугами, регулируемые MAS, между членами Центра *FIDReC* и потребителями финансовых услуг. Авторы монографии отмечают, что все лицензированные финансовые учреждения Сингапура должны быть членами *FIDReC*.

В Японии п.1 ст. 156 (38) закона «О финансовых инструментах и фондовых биржах» 1948 г. в редакции 2006 г. определяет, что споры между поставщиками и потребителями финансовых услуг вправе разрешать только «назначенные организации по альтернативному разрешению финансовых споров» (Designated Dispute Resolution Organization), так называемые финансовые DDRO (Financial DDROs). В монографии указано, что в настоящее время в Японии существует восемь организаций по альтернативному разрешению финансовых споров, утвержденных премьер-министром страны: 1) Японская ассоциация по страхованию жизни (Life Insurance Association of Japan — LIAJ); 2) Ассоциация банков Японии (Japan Bankers Association — JBA); 3) Ассоциация трастовых банков Японии (Trust Banks in Japan — TBJ); 4) Японская ассоциация по генеральному страхованию (The General Insurance Association of Japan — GIAJ); 5) Страховой омбудсмен (Hoken Ombudsman (Insurance Ombudsman) — HO); 6) Японская ассоциация краткосрочного страхования на небольшие суммы (Small Amount & Short Term Insurance Association of Japan — SSIAJ); 7) Японская ассоциация финансовых услуг (Japan Financial Services Association — JFSA); 8) Центр помощи в урегулировании споров в сфере финансовых инструментов (Financial Instruments Mediation Assistance Center — FINMAC).

В рецензируемой монографии содержатся также исследования о разрешении финансовых споров в Гонконге, Индии, Индонезии, КНР, Таиланде.

Перечисленные выше примеры законов и организаций по альтернативному разрешению финансовых споров позволяют понять, что в странах АТР накоплен уже многолетний опыт правового регулирования указанных вопросов, который следует учитывать при разработке нового и совершенствовании действующего российского законодательства в сфере разрешения финансовых споров.

Правовое регулирование новых технологий финтех (FinTech) представлено в рецензируемой монографии на примере Австралии, Гонконга, Индии, Японии.

Как писал международный финансовый обозреватель В. Поляков, «после временного экономического “беспредела” с криптовалютами, на возможности блокчейна обратили свое внимание банки, корпорации, и даже правительства. Последние, несмотря на патетику о свободном рынке, финансовых свобод не потерпят, что означает начало эры регулирования блокчейна» [3]. К сожалению, авторами монографии перечисленные вопросы были затронуты лишь отчасти. Исследования в сфере правового регулирования блокчейна, или более широко — регулирования новых технологий FinTech, необходимы для развития и совершенствования российского права.

Авторы монографии указывают, что в Австралии политика правового регулирования в отношении FinTech заключается в том, чтобы стимулировать FinTech к росту, а не к подавлению его через жесткое регулирование. Правительство намерено сделать Австралию центром FinTech (FinTech hub) посредством: а) увеличения инвестиций в исследования STEM (Science, technology, engineering, and mathematics); б) предоставления лицензионных исключений для правомочных субъектов через «регулируемую песочницу»

(regulatory sandbox) Австралийской комиссии по ценным бумагам и инвестициям (ASIC); в) работы с Австралийским управлением пруденциального регулирования (Australian Prudential Regulation Authority — APRA) для снижения барьеров для новых участников FinTech в банковском секторе. Австралийская «регулируемая песочница» (regulatory sandbox) при Австралийской комиссии по ценным бумагам и инвестициям (ASIC) позволяет юридическим лицам FinTech: 1) проверять определенные финансовые и кредитные услуги на срок до 12 месяцев без подачи заявки на получение лицензии на предоставление финансовых услуг или кредитной лицензии; 2) предложить продукты и услуги оптовым клиентам и ограниченному числу розничных клиентов (до 100 розничных клиентов) с соответствующими ограничениями.

Гонконг стремится стать ведущим финтех-центром в азиатском регионе и одним из ведущих центров в мире. В начале 2016 г. созданный при поддержке правительства Гонконга Финансовый комитет финтех (FinTech Steering Committee) представил доклад, в котором обосновал необходимость прогресса и развития в стране финансовых технологий.

Как подчеркивалось в монографии, до 2015 г. новые финансовые технологии были слабо востребованы в Японии. Согласно отчету Accenture, японские инвестиции составили лишь 0,4 процента от 12 млрд долл. США, вложенных в FinTech в глобальном масштабе в 2014 г. Но в последние три года ситуация изменилась. Исследование, проведенное компанией Tech in Asia, показало, что инвестиции в финтех-стартапы в Японии в течение 2015 г. выросли более чем в два раза и достигли 141,73 млн долл. США. Начиная с 2016 г. Банк Японии активно продвигает внедрение технологий FinTech в банковскую систему страны. В апреле 2016 г. Банк создал Центр FinTech в рамках Департамента платежных и расчетных систем. Банк также создал банковскую сеть FinTech Network для обмена опытом и информацией по внедрению FinTech. Кроме того, Банк Японии провел четыре форума по финтех. На этих форумах были обсуждены такие вопросы, как информационная безопасность (information security), открытые инновации (open innovation), Большие данные (big data) и распределенная бухгалтерская технология (distributed ledger technology — DLT). Однако, несмотря на громкие заявления главы Банка Японии, правительство страны не спешит вносить соответствующие коррективы в законы для продвижения новых технологий финтех в сфере предоставления финансовых услуг. Мнение правительства опирается на мнение компетентных японских финансистов, которые утверждают, что внедрение финансовых технологий может оказать негативное влияние на развитие банковского дела в стране.

В качестве заключения хотелось бы подчеркнуть, что современной российской правовой доктрине как раз и не хватает работ, подобных рецензируемой монографии, в которой собран, обобщен и осмыслен опыт стран АТР по разработке нормативных материалов в сфере правового регулирования разрешения финансовых споров.

Литература

1. *Литова Е., Дубов Г.* В России появился финансовый омбудсмен // Подробнее на РБК. URL: <https://www.rbc.ru/rbcfreenews/5b8017119a7947b080904331> (дата обращения: 07.11.2018).

2. Минфин представил законопроект о регулировании цифровых активов. URL: <https://tass.ru/ekonomika/4901634> (дата обращения: 01.11.2018).

3. *Поляков В.* Так развеиваются мечты о финансовой свободе»: что такое RegTech и почему вам нужно с ним работать. URL: <https://rb.ru/opinion/fintech-regtech-i-konsalting/> (дата обращения: 08.11.2018).

4. Что будет с Bitcoin Cash // Подробнее на РБК: URL: <https://www.rbc.ru/crypto/news/5be15a929a794721a6e28e8d> (дата обращения: 07.11.2018).

5. Что такое хардфорк и чем он грозит биткоину и нам. URL: <http://ins-money.net/chto-takoe-hardfork-i-chem-on-grozit-bitkoinu-i-nam/> (дата обращения: 07.11.2018).

6. Bitcoin: A Peer-to-Peer Electronic Cash System. URL: <https://bitcoin.org/bitcoin.pdf> (дата обращения: 07.11.2018).

7. *Bücheler Gebhard, Flecke-Giammarco Gustav.* Arbitration procedures and practice in Germany: Overview. URL: [https://uk.practicallaw.thomsonreuters.com/4-385-8191?transitionType=Default&contextData=\(sc.Default\)&firstPage=true&comp=pluk&bhcp=1](https://uk.practicallaw.thomsonreuters.com/4-385-8191?transitionType=Default&contextData=(sc.Default)&firstPage=true&comp=pluk&bhcp=1) (дата обращения: 16.10.2018).

8. *Lingard Nicholas, Terceño Joaquin.* Summary dismissal gains ground: a welcome development for financial institutions. // International arbitration Illuminating the top trends in 2018. URL: https://communications.freshfields.com/files/uploads/documents/anna%20warkentin/mailling%20attachments/06827_PG_DR_International_arbitration_trends_2018_V9.pdf (дата обращения: 12.11.2018).

9. *Schteringard Nick.* Кризис 2020, гонка вооружений и биткоин: где оказались мир и первая криптовалюта 10 лет спустя. URL: <https://forklog.com/krizis-2020-gonka-vooruzhenij-i-bitkoin-gde-okazalis-mir-i-pervaya-kriptovalyuta-10-let-spustya/> (дата обращения: 07.11.2018).

Literatura

1. *Litova E., Dubov G.* V Rossii poyavilsya finansovy'j ombudsmen // Podrobnее na RBK. URL: <https://www.rbc.ru/rbcfreenews/5b8017119a7947b080904331> (data obrashheniya: 07.11.2018).

2. Minfin predstavil zakonoproekt o regulirovanii cifrovyy'x aktivov. URL: <https://tass.ru/ekonomika/4901634> (data obrashheniya: 01.11.2018).

3. *Polyakov V.* Tak razveivayutsya mechty' o finansovoj svobode»: chto takoe RegTech i pochemu vam nuzhno s nim rabotat'. URL: <https://rb.ru/opinion/fintech-regtech-i-konsalting/> (data obrashheniya: 08.11.2018).

4. Chto budet s Bitcoin Cash // Podrobnее na RBK: URL: <https://www.rbc.ru/crypto/news/5be15a929a794721a6e28e8d> (data obrashheniya: 07.11.2018).

5. Chto takoe hardfork i chem on grozit bitkoinu i nam. URL: <http://ins-money.net/chto-takoe-hardfork-i-chem-on-grozit-bitkoinu-i-nam/> (data obrashheniya: 07.11.2018).

6. Bitcoin: A Peer-to-Peer Electronic Cash System. URL: <https://bitcoin.org/bitcoin.pdf> (data obrashheniya: 07.11.2018).

7. *Bücheler Gebhard, Flecke-Giammarco Gustav.* Arbitration procedures and practice in Germany: Overview. URL: <https://uk.practicallaw.thomsonreuters.com/4-385-8191?tran>

sitionType=Default&contextData=(sc.Default)&firstPage=true&comp=pluk&bhcp=1 (data obrashheniya: 16.10.2018).

8. *Lingard Nicholas, Terceño Joaquin*. Summary dismissal gains ground: a welcome development for financial institutions.//International arbitration Illuminating the top trends in 2018. URL: https://communications.freshfields.com/files/uploads/documents/anna%20warkentin/mailling%20attachments/06827_PG_DR_International_arbitration_trends_2018_V9.pdf (data obrashheniya: 12.11.2018).

9. *Schteringard Nick*. Krizis 2020, gonka vooruzhenij i bitkoin: gde okazalis' mir i pervaya kriptoalyuta 10 let spustya. URL: <https://forklog.com/krizis-2020-gonka-vooruzhenij-i-bitkoin-gde-okazalis-mir-i-pervaya-kriptoalyuta-10-let-spustya/> (data obrashheniya: 07.11.2018).