

БАНКОВСКАЯ СИСТЕМА И БАНКОВСКАЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ

DOI: 10.17803/1994-1471.2022.143.10.117-123

Е. Г. Хоменко*

Правовое регулирование клиринговых расчетов в банковской системе России¹

Аннотация. В статье предпринят анализ правового регулирования института клиринга в Российской Федерации и его места в системе безналичных расчетов, сформулированы основные характеристики клиринга; выявлены его отличительные признаки. Отмечено, что клиринг — не договор, а совокупность последовательно совершаемых действий, направленных на выявление и исчисление взаимных обязательств сторон. Заслуживают внимания выделенные автором этапы расчетной операции, в результате прохождения которых осуществляется списание/зачисление платежной клиринговой позиции по банковским счетам участников расчетов. Подчеркивается значимость клиринга в совершении перевода денежных средств между банками — участниками валовых и клиринговых платежных систем. Отмечены преимущества и недостатки клиринговых систем расчетов. Уделено внимание институту центрального контрагента, центрального платежного клирингового контрагента и его функциям в рамках совершения расчетной операции между плательщиками и получателями, роли центрального контрагента, центрального платежного клирингового контрагента в минимизации рисков неплатежей.

Ключевые слова: клиринг; неттинг; клиринговая позиция; нетто-системы; валовые системы; центральный контрагент; центральный платежный клиринговый контрагент; клиринговая организация; расчетный центр; платежная система; участники расчетов.

Для цитирования: Хоменко Е. Г. Правовое регулирование клиринговых расчетов в банковской системе России // Актуальные проблемы российского права. — 2022. — Т. 17. — № 10. — С. 117–123. — DOI: 10.17803/1994-1471.2022.143.10.117-123.

¹ Исследование выполнено в рамках программы стратегического академического лидерства «Приоритет-2030».

© Хоменко Е. Г., 2022

* Хоменко Елена Георгиевна, доктор юридических наук, профессор кафедры банковского права Московского государственного юридического университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)
Садовая-Кудринская ул., д. 9, г. Москва, Россия, 125993
lenahom@mail.ru

Legal Framework for Clearing and Settlement in the Banking System of Russia²

Elena G. Khomenko, Dr. Sci. (Law), Professor, Department of Banking Law, Kutafin Moscow State Law University (MSAL)
ul. Sadovaya-Kudrinskaya, d. 9, Moscow, Russia, 125993
lenahom@mail.ru

Abstract. The paper analyzes the legal framework for the clearing system in the Russian Federation and its place in the system of cashless transactions and formulates the main characteristics of clearing. The distinctive features of the process are identified. It is noted that clearing is not a contract, but a set of consistently performed actions aimed at identifying and calculating the mutual obligations of the parties. It is important to mention the stages of clearing and settlement identified by the author that result in charging/crediting the payment clearing position as to the bank accounts of the settlement participants. The importance of clearing of wire transfers between banks participating in gross and clearing payment systems is emphasized. The advantages and disadvantages of clearing and settlement systems are noted. The author pays attention to the institution of the central counterparty, the central clearing counterparty and their functions in the framework of the settlement transaction between payers and recipients, the role of the central counterparty, the central clearing counterparty in minimizing the risks of defaults in payments.

Keywords: clearing; netting; clearing position; net settlement; gross settlement; central counterparty; central clearing counterparty; clearing house; settlement agent; payment system; settlement participants.

Cite as: Khomenko EG. Pravovoe regulirovanie kliringovykh raschetov v bankovskoy sisteme Rossii [Legal Framework for Clearing and Settlement in the Banking System of Russia]. *Aktual'nye problemy rossijskogo prava*. 2022;17(10):117-123. DOI: 10.17803/1994-1471.2022.143.10.117-123. (In Russ., abstract in Eng.).

Клиринговая система расчетов широко распространена в банковской практике. О значимости клиринговых систем расчетов свидетельствует накопленный в течение многих лет опыт успешного функционирования клиринга. Преимущества клиринга как системы безналичных расчетов отмечает, в частности, Т. П. Иванькова, поскольку, по ее мнению, «клиринг значительно сокращает потребности банков в платежных средствах, поскольку денежные претензии (дебиторская задолженность) участников расчетов погашаются их же денежными обязательствами (кредиторская задолженность) без использования реальных денег»³.

В свете сложившейся практики институт клиринга с учетом его значимости требует более внимательного изучения.

Легальное понятие клиринга установлено в п. 3 ст. 2 Федерального закона от 07.02.2011

№ 7-ФЗ «О клиринге, клиринговой деятельности и центральном контрагенте»⁴ (далее — Закон о клиринге). Клиринг — это определение подлежащих исполнению обязательств, возникших из договоров, в том числе в результате осуществления неттинга обязательств, и подготовка документов (информации), являющихся основанием прекращения и (или) исполнения таких обязательств, а также обеспечение исполнения таких обязательств.

С учетом приведенной нормы можно сформулировать отличительные признаки клиринга.

1. Клиринг сам по себе договором не является. Клиринг — это процесс, направленный на определение подлежащих исполнению обязательств, возникших из договоров. Данный признак позволяет отнести клиринг к одному из способов определения взаимных обязательств, возникших из договоров.

² The reported study was carried out as part of the strategic academic leadership program «Priority-2030».

³ Банковское дело : учебник / под ред. Г. Н. Белоглазовой, Л. П. Кроливецкой. 5-е изд., перераб. и доп. М. : Финансы и статистика, 2008. С. 121–122 (автор параграфа Т. П. Иванькова).

⁴ СЗ РФ. 2011. № 7. Ст. 904.

2. Клиринг реализуется путем применения особого механизма, направленного на проведение взаимозачета встречных однородных требований, при этом указанные требования должны быть допущены к клирингу.

3. Взаимозачет влечет за собой полное или частичное прекращение указанных обязательств — **неттинг** (п. 11 ст. 2 Закона о клиринге).

4. Клиринг осуществляется юридическим лицом, имеющим статус клиринговой организации.

5. Клиринг является своеобразным способом обеспечения исполнения обязательств сторон.

Все расчеты независимо от их способа и формы в конечном итоге приводят к безналичным расчетам между кредитными организациями. Кредитные организации могут осуществлять расчеты непосредственно друг с другом либо на основе межбанковских корреспондентских отношений, либо через инфраструктуру платежной системы, к которой относятся операционный центр, платежный клиринговый центр и расчетный центр.

Расчетную операцию можно рассматривать поэтапно.

На *первом этапе* клиент банка представляет в банк, в котором обслуживается, расчетный документ, составленный по итогам выполнения обязательств по основному договору между клиентом банка и его контрагентом.

Со *второго этапа* расчетные операции реализуются между банками — участниками одной или разных платежных систем. Банки плательщиков и получателей обмениваются информацией, содержащейся в расчетных документах. На данном этапе подключается операционный центр.

Третий этап требует участия платежного клирингового центра. Каждый банк — участник любой платежной системы представляет в платежный клиринговый центр *распоряжение*, которое проверяется на соответствие установленным требованиям. Далее определяется достаточность денежных средств банка-плательщика для осуществления расчетной операции и исчисляется **платежная клиринговая позиция**⁵.

Исчисление платежной клиринговой позиции дает возможность определить, какой банк является плательщиком, и указать сумму к оплате в распоряжениях, которые будут переданы платежным клиринговым центром в расчетный центр.

На *четвертом этапе* происходит списание/зачисление денежных средств в сумме платежной клиринговой позиции с банковского счета / на счет участников платежной системы.

Подсчет взаимных обязательств участников клиринга по итогам клиринга приводит к необходимости осуществить **платежный клиринг** (условно назовем его подвидом клиринга). Принципиальная разница между клирингом и платежным клирингом в том, что клиринг позволяет вычислить сумму итогового платежа по основным договорам между плательщиком и получателем, а платежный клиринг направлен на выявление суммы итогового платежа между банками — участниками платежной системы, которые являются плательщиками и получателями по отношению друг к другу. Поэтому платежный клиринг — обязательный этап расчетной операции во всех платежных системах — является основой клиринговой системы расчетов, направленной на определение суммы к платежу путем взаимозачета встречных требований.

⁵ Платежная клиринговая позиция — это денежная сумма, которая будет списана со счета банка-плательщика. Порядок ее определения зависит от применяемого в платежной системе механизма платежного клиринга, который будет рассмотрен далее.

⁶ Валовой принцип расчетов заключается в том, что платежная клиринговая позиция определяется в размере суммы каждого распоряжения участника платежной системы. Может также применяться расчет общей суммы распоряжений участников платежной системы по отношению друг к другу. В результате определяются и плательщик, и сумма окончательного расчета. После этого расчетный центр осуществляет расчетную операцию. Платежная система, основанная на данном принципе, называется брутто-системой или валовой платежной системой.

Процесс определения суммы итогового платежа зависит от установленного в конкретной платежной системе принципа проведения расчетной операции: валового (брутто-принцип)⁶ или отложенных платежей (нетто-принцип)⁷.

В научной литературе можно встретить мнение, что клиринговая система расчетов имеет значительные преимущества по сравнению с валовой системой расчетов в режиме реального времени.

Например, А. Турбанов и А. Тютюнник полагают, что клиринговые взаимозачеты «имеют чисто экономические плюсы», в частности «снижение уровня оборотных средств организаций и банков, участвовавших в хозяйственной деятельности, и увеличение скорости оборота денежной массы»⁸. В экономической литературе указанная точка зрения весьма распространена. Ее придерживаются С. Довтаев и Х. Манцаев, считая, что к основным преимуществам клиринга, влияющим на макроэкономические процессы, в числе других относятся «снижение уровня оборотных средств организаций и банков, участвовавших в хозяйственной деятельности, и увеличение скорости обращения денежной массы, что является относительно неинфляционным источником развития экономики в целом», а также ускорение платежей⁹. Другим достоинством клиринговых расчетов является тот факт, что «посредством клиринга упрощаются, удешевляются и ускоряются рас-

четы, сохраняется имеющаяся денежная наличность, что в конечном счете способствует повышению уровня стабильности и ликвидности участников расчетов»¹⁰. «Ускорение движения средств для расчетов (нераспыление их по корсчетам)» в качестве преимущества клиринговой системы расчетов называет Н. Н. Мартыненко¹¹.

Среди ученых-правоведов аналогичную позицию занимают И. В. Колесник, В. А. Абасова. По их мнению, «безналичный расчет, который осуществляется без использования наличных средств, путем перечисления денежных средств по счетам, является наиболее удобным вариантом ведения расчетов из-за высокой скорости и практически полного отсутствия ограничений со стороны законодательства в осуществлении указанных платежей»¹².

Из изложенного следует, что значительное и основное преимущество системы взаимозачета встречных требований заключается в возможности избегать нескольких тысяч перемещений денежных средств от одного контрагента к другому и обратно.

Однако клиринговая система имеет и существенные недостатки, поскольку наделена весьма серьезными рисками, в первую очередь рискам неплатежей. Указанной точки зрения придерживается Н. Альмерек, объясняя данный риск тем, что «в конце операционного дня участникам клиринга необходимо иметь достаточную сумму денег на своих счетах для осуще-

⁷ Принцип отложенных платежей: расчет платежной клиринговой позиции производится путем 1) обработки полученных расчетных документов, 2) выявления встречных однородных требований двух или более контрагентов друг к другу и 3) математического расчета с целью взаимозачета. Для выполнения указанных действий требуется некоторое время, поэтому принятие расчетных документов к исполнению и их исполнение не совпадают по времени, то есть исполнение платежей откладывается.

⁸ Турбанов А. В., Тютюнник А. В. Банковское дело : Операции, технологии, управление. М. : Альпина Паблишер, 2010. С. 118.

⁹ Довтаев С.-А. Ш., Манцаев Х.-А. У. Клиринг как форма экономических расчетов // Деловой вестник предпринимателя. 2021. № 5 (3). С. 43–44.

¹⁰ Банковское дело : учебник / О. И. Лаврушин, Н. И. Валенцева [и др.] ; под ред. О. И. Лаврушина. 11-е изд., стер. М. : Кнорус, 2014. С. 346 (автор главы Т. А. Ершова).

¹¹ Мартыненко Н. Н., Маркова О. М., Рудакова О. С., Сергеева Н. В. Банковское дело : учебник для академического бакалавриата : в 2 ч. / под ред. Н. Н. Мартыненко. 2-е изд., испр. и доп. М. : Юрайт, 2018. Ч. 1. С. 128 (автор главы Н. Н. Мартыненко).

¹² Колесник И. В., Абасова В. А. К вопросу о клиринге и клиринговой деятельности // Вестник современных исследований. 2019. № 3.14 (30). С. 42.

ствления переводов денег в соответствии с их чистыми позициями»¹³.

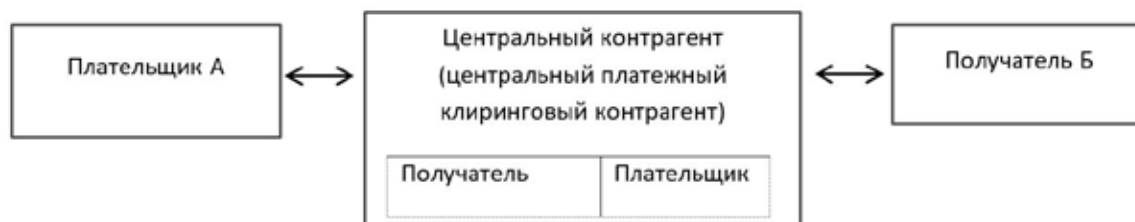
Как подчеркивает В. Ю. Диденко, «автоматизированный клиринговый центр способствует сокращению издержек на поддержание ликвидности за счет эффективного неттинга», однако для достижения обозначенной цели «инфраструктура платежного рынка нуждается в детальной нормотворческой работе со стороны центральных банков»¹⁴. Е. С. Губенко считает, что «применение принципа отложенных расчетов по обязательствам участников, который лежит в основе большинства многосторонних неттинговых систем, может привести к непредвиденному кредитному риску и риску ликвидности со стороны какого-либо из участников»¹⁵. И с этим трудно не согласиться. Поэтому представляется логичным подход банков, использующих межбанковские расчеты.

Проводя анализ преимуществ и недостатков клиринговой системы расчетов, нельзя не упомянуть клиринг с центральным контрагентом.

Центральный контрагент, центральный платежный клиринговый контрагент — это организация, являющаяся одной из сторон всех договоров, обязательства из которых подлежат включению в клиринговый пул¹⁶. Смысл

клиринга с центральным контрагентом состоит в том, что центральный контрагент одновременно является стороной всех обязательств, возникших по всем сделкам участников клиринга. Иными словами, для исполнения расчетной операции между плательщиком А и получателем Б центральный контрагент выступает получателем по отношению к плательщику А и одновременно — плательщиком по отношению к получателю Б, то есть является своеобразным посредником в расчетах между контрагентами (см. схему).

При применении этого вида клиринга платежный клиринговый центр направляет в расчетный центр распоряжения участников платежной системы. Расчетный центр, исполняя указанные распоряжения, производит списание/зачисление денежных средств со счета / на счет участников, открытые в центральном контрагенте (центральном платежном клиринговом контрагенте). В минимизации рисков неплатежей центральный контрагент (центральный платежный клиринговый контрагент) играет большую роль (Закон о клиринге; ст. 3, 25, 29 и др. Федерального закона от 27.06.2011 № 161-ФЗ «О национальной платежной системе»¹⁷). Он оказывает свои услуги, основываясь на прин-



Платежный клиринг с участием центрального контрагента
(платежного клирингового контрагента)

¹³ Альмерекоев Н. А. Клиринг в платежной системе // Вестник Бишкекского гуманитарного университета. 2007. № 9. С. 39.

Чистая позиция — это, в сущности, сумма итогового платежа, выявленная путем взаимозачета встречных однородных требований.

¹⁴ Диденко В. Ю. Проблемы регулирования платежных систем (мировой опыт) // Банковское право. 2017. № 3. С. 44–49.

¹⁵ Губенко Е. С. К вопросу о платежной системе и принципах ее построения // Банковское право. 2017. № 1. С. 32–37.

¹⁶ Клиринговый пул — совокупность обязательств, допущенных к клирингу и подлежащих полностью прекращению зачетом и (или) иным способом в соответствии с правилами клиринга и (или) исполнением.

¹⁷ СПС «КонсультантПлюс».

ципе предварительного депонирования имущества, принадлежащего участникам клиринга, того вида, который необходим для исполнения и (или) обеспечения исполнения обязательств, допущенных к клирингу. Таким образом, центральный контрагент (центральный платежный клиринговый контрагент) гарантирует, что участник клиринга исполнит свои обязательства минимум в пределах депонированного имущества.

Кроме того, участие центрального контрагента (центрального платежного клирингового контрагента) при расчетах посредством клиринга ускоряет определение клиринговых позиций, поскольку все суммы к расчету, а также иные требования и обязательства банка — участника платежной системы исчисляются только по отношению к центральному контрагенту. Клиринговые расчеты без центрального контрагента происходят по отношению к каждому другому участнику. Такой способ взаимозачета представляется самым надежным, так как он позволяет значительно снизить вероятность возникновения риска неплатежей.

О важной роли центрального контрагента говорит и международный опыт. Россия как участник саммита «Группы двадцати» приняла на себя обязательства по реализации обязательств, включенных в принятую на саммите программу по совершенствованию регулирования внебиржевого срочного рынка. Государства — участники саммита пришли к соглашению о необходимости осуществления централизованного клиринга наиболее стандартизированных внебиржевых срочных сделок через центральных контрагентов¹⁸. В развитие этой концепции и в целях минимизации рисков неплатежей Банк

России предпринимал соответствующие шаги, и в настоящее время действует указание Банка России от 16.12.2019 № 5352-У «О случаях, когда договоры, являющиеся производными финансовыми инструментами, заключаются только при условии, что другой стороной по таким договорам является лицо, осуществляющее функции центрального контрагента»¹⁹, то есть международный опыт применения обязательного централизованного клиринга был внедрен в российское законодательство.

Подводя итог проведенному анализу института клиринговых расчетов в банковской деятельности, можно заключить, что клиринг представляет собой особый механизм, состоящий из нескольких взаимосвязанных действий участников клиринга и (или) самой клиринговой организации, в результате которых определяются подлежащие исполнению обязательства, возникшие из договоров, что откроет возможность запустить расчетную операцию.

Этапы расчетной операции с применением клирингового механизма не представлены в действующем законодательстве, однако банковская практика следует им, поскольку без участия клиринговой организации невозможно осуществить безналичные платежи на клиринговой основе. Это будет нарушением условий договора оператора платежной системы с кредитными организациями-участниками.

С учетом значимых преимуществ клиринговой системы расчетов чрезвычайно важно уделять большее внимание этому вопросу, разработать новые и усовершенствовать установленные способы минимизации рисков неплатежей в клиринговых платежных системах.

БИБЛИОГРАФИЯ

1. Альмерекоев Н. А. Клиринг в платежной системе // Вестник Бишкекского гуманитарного университета. — 2007. — № 3 (9). — С. 37–39.
2. Банковское дело : учебник / под ред. Г. Н. Белоглазовой, Л. П. Кроливецкой. — 5-е изд., перераб. и доп. — М. : Финансы и статистика, 2008. — 592 с.

¹⁸ Гарслян Л. А. Реформирование правового регулирования внебиржевого срочного рынка России // Право и экономика. 2018. № 6. С. 42–50.

¹⁹ Вестник Банка России. 2020. № 30.

3. Банковское дело : учебник / О. И. Лаврушин, Н. И. Валенцева [и др.] ; под ред. О. И. Лаврушина. — 11-е изд., стер. — М. : Кнорус, 2014. — 800 с.
4. Гарслян Л. А. Реформирование правового регулирования внебиржевого срочного рынка России // Право и экономика. — 2018. — № 6. — С. 42–50.
5. Губенко Е. С. К вопросу о платежной системе и принципах ее построения // Банковское право. — 2017. — № 1. — С. 32–37.
6. Диденко В. Ю. Проблемы регулирования платежных систем (мировой опыт) // Банковское право. — 2017. — № 3. — С. 44–49.
7. Довтаев С.-А. Ш., Манцаев Х.-А. У. Клиринг как форма экономических расчетов // Деловой вестник предпринимателя. — 2021. — № 5 (3). — С. 43–44.
8. Колесник И. В., Абасова В. А. К вопросу о клиринге и клиринговой деятельности // Вестник современных исследований. — 2019. — № 3.14 (30). — С. 42–45.
9. Мартыненко Н. Н., Маркова О. М., Рудакова О. С., Сергеева Н. В. Банковское дело : учебник для академического бакалавриата : в 2 ч. / под ред. Н. Н. Мартыненко. — 2-е изд., испр. и доп. — Ч. 1. — М. : Юрайт, 2018. — 217 с.
10. Турбанов А. В., Тютюнник А. В. Банковское дело : Операции, технологии, управление. — М. : Альпина Паблишер, 2010. — 682 с.

Материал поступил в редакцию 3 марта 2022 г.

REFERENCES (TRANSLITERATION)

1. Almerikov N. A. Kliring v platezhnoy sisteme // Vestnik Bishkekского humanitarnogo universiteta. — 2007. — № 3 (9). — S. 37–39.
2. Bankovskoe delo: uchebnik / pod red. G. N. Beloglazovoy, L. P. Krolyevskoy. — 5-e izd., pererab. i dop. — M.: Finansy i statistika, 2008. — 592 s.
3. Bankovskoe delo: uchebnik / O. I. Lavrushin, N. I. Valentseva [i dr.]; pod red. O. I. Lavrushina. — 11-e izd., ster. — M.: Knorus, 2014. — 800 s.
4. Garslyan L. A. Reformirovanie pravovogo regulirovaniya vnebirzhevogo srochnogo rynka Rossii // Pravo i ekonomika. — 2018. — № 6. — S. 42–50.
5. Gubenko E. S. K voprosu o platezhnoy sisteme i printsipakh ee postroeniya // Bankovskoe pravo. — 2017. — № 1. — S. 32–37.
6. Didenko V. Yu. Problemy regulirovaniya platezhnykh sistem (mirovoy opyt) // Bankovskoe pravo. — 2017. — № 3. — S. 44–49.
7. Dovtaev S.-A. Sh., Mantsaev Kh.-A. U. Kliring kak forma ekonomicheskikh raschetov // Delovoy vestnik predprinimatel'ya. — 2021. — № 5 (3). — S. 43–44.
8. Kolesnik I. V., Abasova V. A. K voprosu o kliringe i kliringovoy deyatel'nosti // Vestnik sovremennykh issledovaniy. — 2019. — № 3.14 (30). — S. 42–45.
9. Martynenko N. N., Markova O. M., Rudakova O. S., Sergeeva N. V. Bankovskoe delo: uchebnik dlya akademicheskogo bakalavriata: v 2 ch. / pod red. N. N. Martynenko. — 2-e izd., ispr. i dop. — Ch. 1. — M.: Yurayt, 2018. — 217 s.
10. Turbanov A. V., Tyutyunnik A. V. Bankovskoe delo: Operatsii, tekhnologii, upravlenie. — M.: Alpina Publisher, 2010. — 682 s.