

ФЕДЕРАЛЬНОЕ ГОСУДАРСТВЕННОЕ АВТОНОМНОЕ
ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ
«НАЦИОНАЛЬНЫЙ ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИЙ
ТОМСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ»

**ПРАВОВЫЕ ПРОБЛЕМЫ
УКРЕПЛЕНИЯ
РОССИЙСКОЙ
ГОСУДАРСТВЕННОСТИ**

Часть 81

Сборник статей

Томск
Издательский Дом Томского государственного университета
2019

ФЕДЕРАЛЬНОЕ ГОСУДАРСТВЕННОЕ АВТОНОМНОЕ
ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ
«НАЦИОНАЛЬНЫЙ ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИЙ
ТОМСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ»

**ПРАВОВЫЕ ПРОБЛЕМЫ
УКРЕПЛЕНИЯ
РОССИЙСКОЙ
ГОСУДАРСТВЕННОСТИ**

Часть 81

Сборник статей

Томск
Издательский Дом Томского государственного университета
2019

ствии с действующим законодательством (ст. 98 Закона № 323-ФЗ, ст. 24 Закона № 152-ФЗ).

Врачебная тайна, как часть личной и семейной тайны, является нематериальным благом гражданина, находящимся под защитой Гражданского кодекса РФ. Способами защиты являются признание нарушения права (ст. 150 ГК РФ) и компенсация морального вреда (ст. 151 ГК РФ).

Таким образом, у пациента возникает право требования гражданско-правовой защиты, обращенное непосредственно к медицинской организации как к оператору персональных данных, допустившему нарушение нематериального блага гражданина в виде разглашения врачебной тайны, доверенной ему пациентом. Существенным основанием для возникновения такого права является установление факта разглашения сведений, которые были переданы пациентом (анамнез жизни и заболевания) или были получены при осуществлении медицинской деятельности этой организацией.

О.С. Груздев

ОСОБЕННОСТИ ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВОЙ КВАЛИФИКАЦИИ РАСЧЕТНЫХ СВОП-ДОГОВОРОВ

В объем понятия «производный финансовый инструмент» входят и своп-договоры. Как и другие виды деривативов (фьючерсы, форварды и опционы), свопы могут быть классифицированы на поставочные, расчетные и расчетно-поставочные. Каждой из указанных классификационных групп соответствует перечень гражданско-правовых договоров определенной направленности.

Расчетные своп-договоры выделяются по виду обязательств. В отличие от поставочных, из анализируемых свопов возникают обязательства по уплате денежных средств в зависимости от изменения показателей базисного актива или наступления кредитного события. В свою очередь, указанные свопы могут быть также классифицированы по содержанию правовой связи на имущественные (направленные на передачу имущества) и организационные (направленные на заключение гражданско-правового договора).

К имущественным расчетным свопам относятся: кредитно-дефолтный своп, процентный, товарный, индексный своп, своп ак-

тивов, а также иные свопы, из которых в зависимости от изменения показателей базисных активов возникают денежные обязательства.

По условиям кредитно-дефолтного свопа первая сторона («получатель защиты») обязуется до наступления кредитного события уплачивать периодические платежи второй стороне («продавцу защиты»), а при наступлении кредитного события вторая сторона обязуется уплатить определенную сумму денежных средств. С экономической точки зрения такой своп может способствовать хеджированию рисков наступления определенных в договоре обстоятельств либо извлечению прибыли от спекуляции.

С точки зрения достигаемого правового результата кредитно-дефолтный своп может быть направлен: а) на перераспределение (страхование) рисков неблагоприятных имущественных последствий в связи с наступлением кредитного события – в этом случае денежные средства, уплачиваемые второй стороной, компенсируют имущественные потери, понесенные первой стороной от наступления кредитного события; б) получение денежных средств в зависимости от наступления кредитного события – в этом случае денежные средства, уплачиваемые второй стороной, составляют прибыль первой стороны и не составляют компенсацию имущественных потерь.

Кредитно-дефолтный своп, направленный на страхование рисков, заключаемый с кредитной организацией, не является договором страхования, поскольку не отвечает одному из его квалифицирующих признаков – субъектному составу сторон договора (наличие профессионального страховщика). Такой договор является непоименованным договором (ст. 421 ГК РФ). Кредитно-дефолтный своп, направленный на получение прибыли, является договором пари (ст. 1062 ГК РФ), поскольку «выигрыш» каждой из его сторон зависит от наступления согласованного в договоре обстоятельства – кредитного события.

Имущественные процентные, товарные, индексные свопы и свопы активов являются договорами, по которым каждая из сторон обязуется уплачивать другой стороне денежные средства в зависимости от изменения показателей базисных активов. Такие договоры относятся к числу договоров, направленных на получение денежных средств от изменения показателей базисных активов, тогда как с экономической точки зрения они также позволяют хеджировать изменение рыночных показателей (например, процентных ставок) или извлекать прибыль от колебаний таких показателей. Поскольку при-

быль («выигрыш») каждой из его сторон зависит от изменения согласованного в договоре показателя, наступление которого не гарантировано, иных правовых последствий не влечется, такой договор также является договором пари (ст. 1062 ГК РФ).

Организационные расчетные свопы могут порождать либо обязанность сторон по заключению в будущем другого гражданско-правового договора, либо отношения связанности до реализации управомоченной стороной секундарного права (права на односторонние действия) посредством акцепта безотзывной оферты на заключение другого гражданско-правового договора – расчетного свопа (в зависимости от вида обязательства). Соответственно, указанные договоры являются либо предварительными договорами (ст. 429 ГК РФ), либо опционами на заключение договора (ст. 429.2 ГК РФ).

Таким образом, с точки зрения норм ГК РФ категорией «расчетный своп-договор» охватываются поименованные гражданско-правовые договоры, за исключением кредитно-дефолтного свопа, заключаемого с кредитной организацией.

М.П. Имекова

ПРИЗНАНИЕ ПРАВА ИЛИ ОБРЕМЕНЕНИЯ ОТСУТСТВУЮЩИМ В СИСТЕМЕ ВЕЩНО- ПРАВОВЫХ СПОСОБОВ ЗАЩИТЫ ПРАВ

Впервые такой способ защиты прав, как признание права или обременения отсутствующим, был назван в Постановлении Пленума ВС РФ № 10 и Пленума ВАС РФ № 22 от 29.04.2010 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при разрешении споров, связанных с защитой права собственности и других вещных прав»¹. Его появление было вызвано потребностями гражданского оборота, когда нарушенные права не могли быть защищены с помощью традиционных вещно-правовых исков (виндикационного и негаторного). В частности, речь идет о следующих случаях: право собственности на один и тот же объект недвижимости зарегистрировано за разными лицами, право собственности на движимое имущество зарегистрировано как на недвижимое имущество, ипотека или

¹ Далее – Постановление № 10/22.