

Работа российского рынка ценных бумаг с иностранными эмитентами



Автор:

Богданов Илья,
Старший юрист
Tensor Consulting Group



Начало 2010 г. в сфере регулирования рынка ценных бумаг было отмечено появлением целого блока документов, регламентирующих деятельность иностранных эмитентов на российском фондовом рынке.

В частности, Федеральной службой по финансовым рынкам России в начале 2010 г. были изданы Приказы № 10-12/пз-н от 25 февраля и № 10-20/пз-н от 23 марта.

В связи с этим процедуры регулирования деятельности иностранных эмитентов и оборота иностранных ценных бумаг настолько изменились, что возникла необходимость подробного и систематического изучения всего блока нормативных актов по соответствующим видам деятельности.

Среди таких документов в первую очередь необходимо указать ст. 51.1 Федерального закона от 22.04.1996 г. № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг», введенную Федеральным законом от 28.12.2002 г. № 185-ФЗ и дополненную Федеральным законом от 28.04.2009 г. № 74-ФЗ.

На данный момент этим актом урегулированы несколько общих вопросов.

Прежде всего, устанавливаются случаи и условия допуска к обращению иностранных ценных бумаг и к выпускающим их иностранным эмитентам. Помимо перечня возможных иностранных эмитентов (иностранные государства, международные финансовые организации и зарубежные организации в определенных государствах) законодателем закреплены и требования, действующие с 1 февраля 2008 г., которым должны соответствовать иностранные финансовые инструменты, чтобы квалифицироваться в качестве ценных бумаг. Ценными бумагами признаются только те иностранные финансовые инструменты, которым по Международным стандартам ISO 6166 и ISO 10962 присвоены коды ISIN и CFI. (Приказ ФСФР РФ от 23.10.2007 г. № 07-105/пз-н.) Исключением являются векселя, чеки, нососаменты и аналогичные ценные бумаги, выданные согласно иностранному праву.

В приказе также достаточно подробно прописаны документы, подтверждающие квалификацию иностранного финансового инструмента в качестве ценной бумаги:

- 1) документ организации, являющейся членом Ассоциации национальных нумерующих агентств, который свидетельствует о присвоении (наличии присвоенных) иностранному финансовому инструменту в соответствии с международными стандартами ISO 6166 и ISO 10962 кодов ISIN и CFI;
- 2) документ профессионального участника рынка ценных бумаг, ведущего депозитарную деятельность, или иностранной организации, осуществляющей учет прав на иностранные финансовые инструменты;
- 3) уведомление федерального органа исполнительной власти по рынку ценных бумаг о квалификации иностранного финансового инструмента в качестве ценной бумаги.

Также Приказ от 23.10.2007 г. № 07-105/пз-н определяет и порядок совершения участниками финансового рынка операций с иностранными ценными бумагами, в частности:

- профессиональные участники рынка ценных бумаг при осуществлении профессиональной деятельности и проведении операций с иностранными ценными бумагами должны соблюдать требования, установленные федеральными законами и

иными нормативными правовыми актами Российской Федерации;

- управляющие компании акционерных инвестиционных фондов, паевых инвестиционных фондов и негосударственных пенсионных фондов, а также негосударственные пенсионные фонды при инвестировании в иностранные ценные бумаги должны соблюдать требования к инвестированию в ценные бумаги, установленные федеральными законами и иными нормативными актами;

- профессиональные участники рынка ценных бумаг вправе осуществлять профессиональную деятельность и проводить операции с иностранными ценными бумагами, а управляющие компании акционерных инвестиционных фондов, паевых инвестиционных фондов и негосударственных пенсионных фондов, а также негосударственные пенсионные фонды вправе инвестировать в иностранные ценные бумаги при наличии у них документа, указанного в п. 4 Положения, или его копии, заверенной в установленном порядке;

- учет и переход прав на иностранные ценные бумаги осуществляется в Российской Федерации путем занесения соответствующих записей по счетам депо в соответствии с правилами депозитарного учета, установленными федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации.

Также в Приказе от 23.10.2007 г. № 07-105/пз-н оговорено, что профессиональные участники рынка ценных бумаг не вправе осуществлять профессиональную деятельность и проводить операции с иностранными финансовыми инструментами, которые квалифицированы в качестве ценных бумаг согласно нормам Положения о квалификации.

В качестве условий допуска фигурируют:

- регистрация федеральным органом исполнительной власти по рынку ценных бумаг проспекта таких ценных бумаг;

- принятие российской фондовой биржей решения об их допуске к торгам;

- при отсутствии в условиях выпуска ценных бумаг ограничений на их обращение среди неограниченного круга лиц и (или) предложение таких ценных бумаг неограниченному кругу лиц.

Законом предусмотрено, что помимо решения российской фондовой биржи о допуске ценных бумаг к публичному обращению в Российской Федерации допуск ценных бумаг к обращению возможен и на основании решения федерального органа исполнительной власти по рынку ценных бумаг. При этом ценные бумаги должны соответствовать условиям ликвидности, инвестиционного риска и возможности их предложения неограниченному кругу лиц в связи с личным законом иностранного эмитента.

В случае публичного размещения и (или) публичного обращения ценных бумаг иностранных эмитентов в Российской Федерации закон предусматривает учет прав на такие ценные бумаги у депозитариев, соответствующих требованиям нормативных правовых актов Российской Федерации и федерального органа исполнительной власти по рынку ценных бумаг к таким депозитариям.

Результатом такой усложненной процедуры обращения ценных бумаг иностранных эмитентов стали многочисленные судебные разбирательства. Например, спор о взыскании задолженности по договору купли-продажи акций иностранного эмитента, рассмотренный ФАС Уральского округа в марте 2010 г. (Постановление ФАС Уральского округа № Ф09-995/10-С4 от 24.03.2010 г.)

По мнению истца, ответчик должен был оплатить покупку пакета акций иностранной организации. По мнению суда первой инстанции, договор купли-продажи акций не соответствует требованиям российского законодательства, регулирующего обращение ценных бумаг иностранных эмитентов, в связи с чем у ответчика «Валентина» не возникло обязанности оплатить акции, являвшиеся предметом спорного договора.

Федеральный арбитражный суд Уральского округа поддержал это решение, поскольку отсутствуют доказательства того, что акции, являющиеся предметом спорного договора, допущены к обращению на территории Российской Федерации в установленном законом порядке, следовательно, договор в отношении акций

иностранной организации на территории Российской Федерации заключен с нарушением российского законодательства.

По мнению суда, в ст. 2 Федерального закона «О рынке ценных бумаг» определено, что под обращением ценных бумаг понимается заключение гражданско-правовых сделок, влекущих переход прав собственности на ценные бумаги.

«В соответствии с п. 1 ст. 27.6 названного Закона обращение ценных бумаг, выпуск (дополнительный выпуск) которых подлежит государственной регистрации, запрещается до их полной оплаты и государственной регистрации отчета (представления в регистрирующий орган уведомления) об итогах выпуска (дополнительного выпуска) указанных ценных бумаг, за исключением случаев, установленных федеральным законом».

Согласно п. 1 ст. 51.1 Федерального закона «О рынке ценных бумаг» в редакции, действовавшей на момент заключения спорного договора, ценные бумаги иностранных эмитентов, за исключением ценных бумаг международных финансовых организаций, допускаются к размещению и публичному обращению в Российской Федерации на основании международного договора Российской Федерации или при наличии соглашения между федеральным органом исполнительной власти по рынку ценных бумаг и соответствующим органом (организацией) страны иностранного эмитента, предусматривающего порядок их взаимодействия.

«Таким образом, обращение в Российской Федерации незарегистрированных ценных бумаг иностранного эмитента допускается лишь на организованном рынке ценных бумаг при соблюдении предусмотренных указанной нормой условий».

Теперь рассмотрим специальные положения, установленные ФСФР РФ для допуска к обращению иностранных эмиссионных ценных бумаг.

ФСФР был составлен перечень иностранных фондовых бирж, листинг на которых обязателен для допуска иностранных ценных бумаг к торгам или размещению в России. Кроме того, установлен перечень иностранных организаций, учитывающих права на ценные бумаги, в которых российские депозитарии могут открывать счета для учета прав на ценные бумаги иностранных эмитентов. В список бирж вошли 22 зарубежные торговые площадки, в частности Лондонская, Нью-Йоркская, Гонконгская, Немецкая фондовые биржи. В перечень же иностранных депозитариев включены 62 иностранные организации.

Также были утверждены требования к депозитариям, осуществляющим учет прав на иностранные ценные бумаги, и к брокерам, подписывающим проспект ценных бумаг иностранного эмитента.

В качестве депозитария может выступать лицо, признанное на общих основаниях в качестве депозитария в соответствии с установленными российским законодательством требованиями, с опытом осуществления данного вида деятельности не менее одного года.

Перечень требований к брокерам несколько шире. Помимо определения размера уставного капитала приняты требования к опыту осуществления данного вида деятельности, причем в течение указанного периода (3 последних года) брокер должен разместить не менее десяти выпусков эмиссионных ценных бумаг.

По закону допуск бумаг иностранных эмитентов на российский рынок осуществляется решением биржи, но по критериям ликвидности, разработанным ФСФР. Однако ценные бумаги международных финансовых организаций допускаются к обращению решением ФСФР. В начале 2010 г. ФСФР был утвержден порядок определения ликвидности и уровня инвестиционного риска ценных бумаг, допускаемых к обращению решением ФСФР (Приказ ФСФР от 9 февраля 2010 г. № 10-5/пз-н). В числе таких требований – обязательство эмитента выкупить ценные бумаги по цене, отклоняющейся от расчетной стоимости не более чем на 5%, а также наличие российского брокера, подписавшего проспект ценных бумаг в числе лиц, выкупающих данные ценные бумаги на торгах российской фондовой биржи. Причем реализация большинства требований должна производиться на основании личного закона государства данного иностранного эмитента.

И самым масштабным руководством ФСФР является Порядок регистрации проспектов ценных бумаг иностранных эмитентов и допуска ценных бумаг иностранных эмитентов к размещению, утвержденный Приказом ФСФР от 23 марта 2010 г. № 10-20/пз-н. Однако он не распространяется на процедуру допуска ценных

бумаг на основании решения Российской фондовой биржи. Соответственно, регулированию подлежит только процедура допуска к обращению на основании решения ФСФР.

Как и в Приказе от 23.10.2007 г. № 07-105/пз-н, ФСФР устанавливает аналогичные требования к ценным бумагам и иностранным эмитентам: соответствие ценных бумаг конкретному коду классификации и членство государства эмитента в определенных международных организациях.

Также предусмотрены случаи размещения ценных бумаг, не прошедших процедуру листинга в указанных ФСФР иностранных фондовых биржах – они согласно личному закону эмитента должны предлагаться неограниченному кругу лиц и отвечать требованиям к ликвидности и инвестиционным рискам в соответствии с Приказом ФСФР от 9 февраля 2010 г. № 10-5/пз-н.

Помимо этого прописаны условия обязательной регистрации проспекта иностранных ценных бумаг и обязательного учета прав на основании депозитарного договора на иностранные ценные бумаги, допущенные к обращению у депозитариев, получивших данный статус по российскому законодательству.

Особо стоит отметить необходимость предоставления иностранным эмитентом заключения о соответствии размещения и (или) публичного обращения ценных бумаг иностранного эмитента в Российской Федерации требованиям личного закона иностранного эмитента. В документе должны быть заявлены: перечни решений, которые уполномоченный орган эмитента и орган власти государства эмитента должны принять в связи с размещением ценных бумаг в РФ, и порядок рассмотрения споров, связанных с нарушением прав и (или) законных интересов владельцев ценных бумаг иностранного эмитента.

И в заключение следует подчеркнуть, что особое внимание законодатель уделил процедурам допуска иностранных ценных бумаг на российский рынок на основе решения ФСФР. Таким образом, сделан акцент на привлечении средств международных финансовых организаций в надежде на посткризисную активизацию зарубежных инвестиционных организаций.

Впрочем, по словам председателя Комитета Госдумы по финрынку Владислава Резника, среди целей законодателя фигурирует и допуск на внутренний рынок российских компаний, зарегистрированных за рубежом, таких как «РУСАЛ», EVRAZ, X5 Retail Group (дайджест газеты «Коммерсантъ» от 26 января 2010 г., ч. II).

Tenzor Consulting Group

mail@tencon.ru

www.tencon.ru