

ОБЗОР ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА



02.07.2013

Федеральным законом от 2 июля 2013 г. № 142-ФЗ вносятся существенные изменения в положения ГК РФ о документарных и бездокументарных ценных бумагах, а также в общие положения об объектах гражданских прав

Обзор подготовлен юристами
практики партнера

Михаила Малиновского

Email:

mihael.malinovskiy@lecap.ru

02.07.2013

2 июля 2013 г. Государственной Думой принят в третьем чтении проект Федерального закона, который вводит в российское законодательство институты представителя владельцев облигаций и общего собрания владельцев облигаций

Обзор подготовлен юристами
практики партнера

Михаила Малиновского

Email:

mihael.malinovskiy@lecap.ru

Федеральный закон от 2 июля 2013 г. № 142-ФЗ «О внесении изменений в подраздел 3 раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации»

Указанным Федеральным законом вносятся изменения в общие положения ГК РФ об объектах гражданских прав, а также в положения ГК РФ о ценных бумагах.

«если бездокументарные ценные бумаги, которые правообладатель вправе истребовать, были конвертированы в другие ценные бумаги, правообладатель вправе истребовать те ценные бумаги, в которые были конвертированы ценные бумаги, списанные с его счета»

В общих положениях об объектах гражданских прав вносятся некоторые уточняющие изменения касательно режима неделимых вещей, сложных вещей, плодов, продукции и доходов. Вносится понятие единого комплекса недвижимости. Глава 7 ГК РФ, посвященная ценным бумагам, в соответствии с изменениями будет содержать отдельное регулирование для документарных (§ 2 главы 7) и бездокументарных ценных бумаг (§ 3 главы 7). В ГК РФ впервые вносится определение бездокументарных ценных бумаг.

Положения о документарных ценных бумагах стали значительно более подробными. В частности, в ст. 145 ГК РФ теперь будут содержаться детальные правила об ограничении возражений по документарным ценным бумагам, которые имеют фундаментальную важность для этих инструментов.

Среди изменений в регулирование отношений по бездокументарным ценным бумагам следует отметить появление правил о принудительном осуществлении операций по переводу бездокументарных ценных бумаг или внесению записи об их обременении. Указанные принудительные операции могут быть осуществлены в случае, если лицо, обязанное произвести отчуждение или обременение таких бумаг в соответствии с договором, уклоняется от таких действий (п. 4 ст. 149.2 ГК РФ).

Внесены положения о порядке истребования неправомерно списанных бездокументарных ценных бумаг у новых владельцев (статьи 149.3 и 149.4). Появление данных

положений приведет к прекращению известного в цивилистической доктрине спора о возможности применения истребования бездокументарных ценных бумаг по виндикационному иску.

В соответствии с изменениями:

- правообладатель, со счета которого были неправомерно списаны бездокументарные ценные бумаги, вправе требовать от лица, на счет которого ценные бумаги были зачислены, возврата такого же количества соответствующих ценных бумаг;
- бездокументарные ценные бумаги, удостоверяющие только денежное право требования, а также бездокументарные ценные бумаги, приобретенные на организованных торгах, независимо от вида удостоверяемого права не могут быть истребованы от добросовестного приобретателя;
- если бездокументарные ценные бумаги, которые правообладатель вправе истребовать, были конвертированы в другие ценные бумаги, правообладатель вправе истребовать те ценные бумаги, в которые были конвертированы ценные бумаги, списанные с его счета;
- решение общего собрания, право на участие в котором предоставлялось утраченными бездокументарными ценными бумагой, может быть признано недействительным, если голосование правообладателя могло повлиять на принятие решения, а также при соблюдении ряда дополнительных условий.

«Следует также отметить, что теперь учет на бездокументарные ценные бумаги может осуществляться только лицом, обладающим лицензией»

Данное регулирование решает большое количество назревших в практике проблем, но все же вызывает некоторые вопросы. В частности, новое регулирование ГК РФ не затрагивает вопросов, возникающих при смешении утраченных ценных бумаг правообладателя с такими же ценными бумагами, принадлежащими другим лицам, например, при их перепродаже лицом, незаконно приобретшим такие бумаги. Следует также отметить, что теперь учет на бездокументарные ценные бумаги может осуществляться только лицом, обладающим лицензией. В этой связи все акционерные общества (в том числе закрытого типа) до 1 октября 2014 обязаны передать ведение реестра обладающему лицензией регистратору.

Предусматривается возможность обездвиживания документарных ценных бумаг (ст. 148.1 ГК РФ) – передачи бумаг на хранение лицу, которое вправе осуществлять такое хранение в соответствии с законом. К переходу и осуществлению прав на обездвиженные бумаги будут применяться положения о бездокументарных ценных бумагах, если

иное не предусмотрено законом. Среди известных рынку инструментов к обездвиженным ценным бумагам будут отнесены корпоративные облигации, традиционно выпускаемые в документарной форме с обязательным централизованным хранением, и закладные, в отношении которых осуществляется депозитарный учет.

Изменения, вносимые Федеральным законом от 02.07.2013 № 142-ФЗ вступят в силу с 1 октября 2013 г.

2 июля 2013 г. Государственной Думой принят в третьем чтении проект Федерального закона «О внесении изменений в Федеральный закон «О рынке ценных бумаг» и отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее - «Закон»), который вносит значительные изменения в законодательство о финансовых рынках.

В Федеральный закон «О рынке ценных бумаг» вводятся отдельные статьи, касающиеся досрочного погашения облигаций, приобретения облигаций их эмитентом, представительства владельцев облигаций и др.

1. Досрочное погашение и приобретение облигаций эмитентом.

В соответствии с Законом условия выпуска облигаций, предусматривающие досрочное погашение облигаций по требованию их владельцев, могут содержать условие о досрочном погашении всех облигаций выпуска при предъявлении к досрочному погашению определенной доли облигаций указанного выпуска, которая не может быть больше 25 процентов общего количества находящихся в обращении облигаций этого выпуска.

Закон изменяет нормы о дефолте, которые предусмотрены действующими Стандартами эмиссии ценных бумаг и регистрации проспектов ценных бумаг. Термин «дефолт» в законе не используется, вместо него фигурирует термин «существенное нарушение условий исполнения обязательств по облигациям». К числу таких существенных нарушений согласно Закону отнесены:

- просрочка исполнения обязательства по выплате очередного процентного дохода по облигациям на срок более десяти рабочих дней, если меньший срок не предусмотрен условиями выпуска облигаций (в Стандартах эмиссии – 7 дней);

- просрочка исполнения обязательства по выплате части номинальной стоимости облигаций на срок более десяти рабочих дней, если меньший срок не предусмотрен условиями выпуска облигаций, в случае, если выплата номинальной стоимости облигаций осуществляется по частям (в Стандартах эмиссии – 30 дней);
- просрочка исполнения обязательства по приобретению облигаций на срок более десяти рабочих дней, если меньший срок не предусмотрен условиями выпуска облигаций, в случае, если обязательство эмитента по приобретению облигаций предусмотрено условиями их выпуска (в Стандартах эмиссии отсутствует);
- утрата обеспечения по облигациям или существенное ухудшение условий такого обеспечения.

Предусмотрено, что в случае принятия общим собранием владельцев облигаций решения об отказе от права требовать досрочного погашения облигаций досрочное погашение облигаций по требованию их владельцев не осуществляется. Также согласно Закону эмитент вправе, а в случаях, предусмотренных условиями выпуска облигаций, обязан приобретать размещенные им облигации. Приобретение эмитентом облигаций одного выпуска должно осуществляться на одинаковых условиях. Оплата облигаций при таком приобретении осуществляется только денежными средствами.

«Закон изменяет нормы о дефолте, которые предусмотрены действующими Стандартами эмиссии ценных бумаг и регистрации проспектов ценных бумаг»

«Владельцы облигаций не вправе в индивидуальном порядке осуществлять действия, которые отнесены к полномочиям их представителя, если иное не предусмотрено Законом, условиями выпуска облигаций или решением общего собрания владельцев облигаций.»

2. Представитель владельцев облигаций

Закон вводит новую для российского законодательства фигуру - представителя владельцев облигаций. Устанавливаются два случая, когда эмитент облигаций обязан определить представителя владельцев облигаций:

- в случае размещения облигаций путем открытой подписки или путем закрытой подписки среди лиц, число которых без учета лиц, являющихся квалифицированными инвесторами, превышает 500;
- в случае допуска облигаций к организованному торгам, за исключением облигаций, предназначенных для квалифицированных инвесторов.

Если такой представитель не был определен при размещении облигаций, его определение осуществляется при условии одобрения такого представителя решением общего собрания владельцев облигаций. Представитель владельцев облигаций уполномочен представлять интересы владельцев облигаций перед эмитентом, лицом, предоставившим обеспечение по облигациям эмитента, иными лицами, а также в государственных и муниципальных органах.

Владельцы облигаций не вправе в индивидуальном порядке осуществлять действия, которые отнесены к полномочиям их представителя, если иное не предусмотрено Законом, условиями выпуска облигаций или решением общего собрания владельцев облигаций.

3. Общее собрание владельцев облигаций.

Законом вводится новая форма для российского законодательства выражения волеизъявления в отношениях между эмитентом и владельцами облигаций – общее собрание владельцев облигаций. Закон определяет компетенцию такого собрания, обозначая круг вопросов, по

которым могут приниматься решения собрания. Голосование на общем собрании владельцев облигаций осуществляется по принципу "одна облигация - один голос". Владелец облигаций вправе обжаловать в арбитражный суд решение, принятое общим собранием владельцев облигаций с нарушением требований действующего законодательства, в случае, если он не принимал участия в общем собрании владельцев облигаций или голосовал против принятия такого решения и указанным решением нарушены его права и законные интересы. Такое заявление может быть подано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня, когда владелец облигаций узнал или должен был узнать о принятом решении.

4. Недостатки вводимого регулирования.

Несмотря на реализацию давно сформировавшейся потребности российского рынка в институтах общего собрания облигационеров и фигуры представителя облигационеров, вводимое регулирование не лишено недостатков.

- Закон вводит слишком императивное регулирование оснований для досрочного погашения облигаций по требованию владельцев облигаций. В частности, (а) не предусматривается возможность установления в решении о выпуске *cure period* (периода времени для устранения нарушения); (б) неопределенно написана норма о существенном ухудшении условий обеспечения, которое является основанием для досрочного погашения облигаций.
- Закон предусматривает «жесткую» компетенцию общего собрания владельцев облигаций, то есть такую компетенцию, которая не может быть изменена в решении о выпуске облигаций.

«Предусматривается необходимость заключения отдельного договора между эмитентом и представителем владельцев облигаций. Обязательность заключения такого договора является излишней, его функции должно выполнять решение о выпуске облигаций»

Между тем, в компетенции общего собрания владельцев облигаций могут быть вопросы об изменении эмиссионной документации, иных соглашений с эмитентом, которые в соответствии с Законом отнесены к компетенции представителя владельцев облигаций.

- Закон не предусматривает возможности отказаться от привлечения представителя владельцев облигаций для выпусков, размещаемых по открытой подписке. В то же время, в ряде случаев привлечение представителя владельцев облигаций, размещаемых по открытой подписке, излишне – например, при размещении облигаций с коротким сроком обращения или при размещении облигаций на внебиржевом рынке.
- Не предусматривается возможность привлечения представителем владельцев облигаций третьих лиц, необходимость привлечения которых может появиться, например, для участия в судебных спорах, оценки финансовой документации эмитента.
- Нечетко ограничивается возможность индивидуальных требований (исков) владельцев облигаций. В соответствии с Законом владельцы облигаций вправе в индивидуальном порядке обратиться в суд с любым иском по истечении одного месяца с момента возникновения оснований для такого обращения в случае, если в указанный срок представитель владельцев не обратился в суд с соответствующим требованием. В то же время, в соответствии со сложившимися международными стандартами возможность индивидуального обращения в суд ограничивается, за исключением требований о выплате денежных средств по облигациям, срок платежа которых наступил.
- Закрепляется абсолютная

обязательность для представителя владельцев облигаций решений общего собрания владельцев облигаций. Однако в соответствии со сложившейся международной практикой решения владельцев облигаций не носят для представителя абсолютно обязательного характера. Например, может устанавливаться, что решение имеет обязательную силу лишь при условии предварительного авансирования расходов представителя на выполнение решения владельцев облигаций.

- Предусматривается необходимость заключения отдельного договора между эмитентом и представителем владельцев облигаций. Обязательность заключения такого договора является излишней, его функции должно выполнять решение о выпуске облигаций.
- Нечетко определена процедура контроля деятельности представителя владельцев облигаций федеральным органом исполнительной власти по рынку ценных бумаг. Прописанная в Законе процедура включения представителя в список лиц, осуществляющих деятельность представителя, по сути, аналогична процедуре лицензирования, однако при этом не устанавливаются четкие «лицензионные» требования. Возможно, что такие требования будут установлены актами федерального органа исполнительной власти по рынку ценных бумаг, хотя Закон предоставляет данному органу право устанавливать лишь процедуру включения представителя в список.

Закон вступит в силу с 1 июля 2014 г., за исключением отдельных положений.