

ЭКСПЕРТНОЕ ЗАКЛЮЧЕНИЕ
Совета при Президенте Российской Федерации
по кодификации и совершенствованию гражданского законодательства
по проекту федерального закона № 442970-8 «О внесении изменений
в Федеральный закон «Об инвестиционных фондах»

Проект федерального закона № 442970-8 «О внесении изменений в Федеральный закон «Об инвестиционных фондах» (далее – Проект) рассмотрен по инициативе Совета при Президенте Российской Федерации по кодификации и совершенствованию гражданского законодательства (далее – Совет).

Проект внесен в Государственную Думу группой депутатов Государственной Думы и сенаторов Российской Федерации и находится на стадии рассмотрения в первом чтении.

Согласно пояснительной записке предлагаемые Проектом изменения в Федеральный закон от 29 ноября 2001 г. № 156-ФЗ «Об инвестиционных фондах» (далее – Закон об инвестиционных фондах) направлены на предоставление возможности передачи от управляющей компании акционерного инвестиционного фонда или паевого инвестиционного фонда специализированному депозитарию обязанностей по учету операций с имуществом, составляющим активы инвестиционного фонда, учету денежных средств, ценных бумаг, иного имущества, переданных в оплату инвестиционных паев, с одновременным возложением обязанности по определению стоимости чистых активов инвестиционного фонда, расчетной стоимости инвестиционного пая, стоимости чистых активов акционерного инвестиционного фонда в расчете на одну акцию.

Указанные изменения объясняется разработчиками Проекта необходимостью «разгрузить» деятельность управляющих компаний с тем, чтобы они могли сфокусироваться на управлении фондами и снизить таким образом издержки, которые в конечном итоге ложатся на инвесторов.

Названные идеи в целом не вызывают концептуальных возражений, в то же время предлагаемые изменения не лишены недостатков.

1. Пунктом 2 статьи 1 Проекта вносится изменение в статью 18 Закона об инвестиционных фондах, предусматривающее исключение из компетенции общего собрания владельцев инвестиционных паев закрытого паевого инвестиционного фонда принятие решения по вопросу утверждения изменений и дополнений в правила доверительного управления закрытым паевым инвестиционным фондом, связанных с установлением и исключением возможности выдела имущества, составляющего паевой инвестиционный фонд, в связи с погашением инвестиционных паев биржевого паевого инвестиционного фонда, а также с изменением правил такого выдела, за исключением случаев, если такие изменения обусловлены изменениями нормативных актов Банка России. При этом рассмотрение вопросов выдела имущества или изменения правил выдела имущества, составляющего паевой инвестиционный фонд, в связи с погашением инвестиционных паев, ограниченных в обороте, остается в компетенции общего собрания владельцев инвестиционных паев закрытого паевого инвестиционного фонда.

Однако пояснительная записка к Проекту не позволяет установить причины, которыми объясняется данное предложение. Неясно также, предполагается ли таким образом «заблокировать» возможность изменения правил выдела имущества биржевого инвестиционного фонда или же речь идет вовсе об упразднении возможности выдела имущества в таких фондах в связи с погашением паев. В последнем случае следует учитывать, что пункт 1 статьи 14 Закона об инвестиционных фондах описывает права, удостоверяемые паем биржевого инвестиционного фонда, включая в них право владельца пая требовать выдела имущества в связи с его погашением.

2. Проект также предполагает замену обязанности специализированного депозитария по хранению слитков драгоценных металлов, составляющих активы инвестиционного фонда, на обязанность по

обеспечению сохранности такого имущества (пункты 3, 4, 10, 14, 16, 20 статьи 1). Как указано в пояснительной записке, в этом случае специализированный депозитарий разделяет ответственность управляющей компании за распоряжением данными активами.

Вместе с тем следует отметить, что указанные изменения в случае их реализации приведут к полному освобождению специализированного депозитария от ответственности за хранение слитков драгоценных металлов, принадлежащих акционерному инвестиционному фонду или составляющих паевой инвестиционный фонд, с одновременным возложением ответственности за его сохранность на доверительного управляющего.

Необходимо также обратить внимание на то, что предлагаемое Проектом решение в части хранения не является комплексным и направлено лишь на точечное изменение законодательства в части хранения отдельной разновидности имущества – слитков драгоценных металлов. Однако проблема хранения имущества в специализированном депозитарии актуальна для всех активов, поскольку хранение всех видов имущества вне зависимости от их специфики специализированному депозитарию не свойственно и не в полной мере соответствует правому статусу финансовой организации. Так, например, специализированный депозитарий не может обеспечить надлежащих условий хранения такого имущества, как антиквариат и произведения искусства, изделия из драгоценных металлов и драгоценных камней, а также иных категорий имущества, которое может входить в состав активов инвестиционного фонда.

3. Пункт 9 статьи 1 Проекта предусматривает изменения статьи 39 Закона об инвестиционных фондах, согласно которым управляющая компания обязана обеспечить специализированному депозитарию возможность получать независимо от управляющей компании информацию и подлинные экземпляры первичных документов или их копии в отношении имущества, составляющего активы фонда, и (или) имущества, переданного в оплату инвестиционных паев, от кредитной организации, в которой открыт

отдельный банковский счет в соответствии с пунктом 1 статьи 13¹ и пунктом 2 статьи 15 Закона об инвестиционных фондах, а также от профессионального участника рынка ценных бумаг, имеющего лицензию на осуществление брокерской деятельности, клиринговой организации, с которой управляющей компанией заключен договор в качестве доверительного управляющего указанного паевого инвестиционного фонда и (или) акционерного инвестиционного фонда.

Рассматриваемое положение закрепляет право специализированного депозитария требовать напрямую от кредитной организации, профессионального участника рынка ценных бумаг, клиринговой организации предоставления первичной отчетности в отношении операций с имуществом фонда.

Вместе с тем для профессиональных участников рынка ценных бумаг и клиринговых организаций указанная информация в силу положений Федерального закона от 27 июля 2010 г. № 224-ФЗ «О противодействии неправомерному использованию инсайдерской информации и манипулированию рынком и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» является инсайдерской. В связи с этим наделение специализированного депозитария правом требовать предоставления данной информации должно быть дополнено обязанностью специализированного депозитария по предоставлению документов, необходимых для подтверждения соответствующих полномочий.

4. Следует также отметить, что учет имущества инвестиционного фонда, за счет которого обеспечивается исполнения обязательств, допущенных к клирингу, а также учет таких обязательств осуществляется клиринговой организацией в соответствии с выбором участника клиринга относительно режима такого учета (общий или обособленный учет).

Для случаев общего учета клиринговая организация фактически не сможет предоставить информацию только по конкретному инвестиционному фонду, при этом предоставление информации о других обязательствах и

имуществе не может быть признано допустимым, так как данная информация является конфиденциальной. При этом клиринговая организация не располагает информацией о клиентах участника клиринга либо о фондах, имущество которых находится в доверительном управлении участника или его клиента, за исключением случаев, когда клиент участника клиринга – доверительный управляющий имуществом фонда зарегистрирован самим участником как обособленный клиент.

В связи с этим предлагаемый пунктом 9 статьи 1 Проекта подход представляется целесообразным скорректировать и распространить на его клиринговую организацию только для случаев, когда такая клиринговая организация по требованию участника клиринга ведет обособленный учет в отношении имущества инвестиционного фонда.

х х х

Вывод: проект федерального закона № 442970-8 «О внесении изменений в Федеральный закон «Об инвестиционных фондах» может быть поддержан с учетом высказанных замечаний.

*Проект заключения подготовлен
в Исследовательском центре частного права
имени С.С. Алексеева
при Президенте Российской Федерации*