Таблица предложений и замечаний организаций - членов СРО НФА

к проекту указания «О внесении изменений в Положение Банка России от 13 ноября 2015 года № 503-П «О порядке открытия и ведения депозитариями счетов депо и иных счетов» (далее – проект Указания).

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| **№ п/п** | **Структурная единица проекта Указания** | **Содержание замечания или предложения** | **Пояснение** |
| 1. | Общие замечания к проекту Указания | **Предложения.**   1. Полагаем необходимым внести дополнения в Положение, прямо указав требования, которые распространяются на счета депо владельцев цифровых прав. 2. Полагаем необходимым внести в Положение дополнения, конкретизирующие порядок открытия и проведения операций по счетам депо, используемым для учёта цифровых свидетельств, в особенности, с учётом возможности неоднозначного толкования п. 11 ст. 9 Закона 259-ФЗ, — основания и порядок списания цифровых свидетельств с соответствующих счетов.   **3.** В пояснительной записке Банка России к проекту Указания содержится утверждение о том, что «поскольку Закон о рынке ценных бумаг в редакции Федерального закона № 514ФЗ (далее - Закон 39-ФЗ) не предусматривает условий списания ценных бумаг со счета депо эскроу-агента, отличных от общего порядка, установление таких условий в Проекте не требуется», Под «общим порядком» понимаются основания, предусмотренные п. 7.2. Положения. При этом механизм договора эскроу предполагает совершение операций списания ценных бумаг со счета эскроу-агента (счета депо владельца депонируемых по договору эскроу ценных бумаг) и зачисление ценных бумаг на счет депо — бенефициара по договору эскроу без поручения на основании полученной депозитарием информации о возникновении указанных в договоре эскроу оснований для передачи депонированных ценных бумаг бенефициару по договору эскроу.  В связи с этим считаем необходимым установить в Порядке 503-П следующие основания для совершения операций по договорам эскроу:  - основанием для списания ценных бумаг со счета эскроу агента (счета депо владельца, депонируемые по договору эскроу ценные бумаги) является получение депозитарием информации о возникновении указанных в договоре эскроу оснований для передачи депонированных ценных бумаг бенефициару по договору эскроу;  - основанием для зачисления ценных бумаг на счет депо бенефициара по договору эскроу является получение депозитарием информации о возникновении указанных в договоре эскроу оснований для передачи депонированных ценных бумаг бенефициару по договору эскроу.  **Замечание.**  Федеральный закон от 27.12.2018 № 514-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О рынке ценных бумаг» и отдельные законодательные акты Российской Федерации в части совершенствования правового регулирования осуществления эмиссии ценных бумаг» заменяет фразу «обязательное централизованное хранение ценных бумаг» фразой «централизованный учёт прав на ценные бумаги». А в проекте Указания первая фраза дополняется второй фразой. Существование обеих фраз вызывает недопонимание их назначения. | 1. Несмотря на указание в пояснительной записке на то, что Проект подготовлен в связи с вступлением в силу с 1 января 2020 года новой редакции Федерального закона от 22.04.1996 №39-ФЗ «О рынке ценных бумаг» (далее — «Закон»), проект Указания не учитывает внесённые в Закон дополнения, касающиеся депозитарного учёта цифровых прав (см. п. 14—18 ст. 7 Закона в новой редакции), что означает сохранение противоречий между Законом и Положением Банка России от 13 ноября 2015 года № 503-П «О порядке открытия и ведения депозитариями счетов депо и иных счетов» (далее – Положение) даже в редакции проекта Указания.   Так, пункт 1.1 ст. 8.2 Закона предусматривает открытие депозитарием для учёта цифровых прав счетов депо владельца. Однако в Положении упоминается только счёт депо владельца, предназначенный для учёта прав на ценные бумаги.  Более того, в то время как пункт 1.1 ст. 8.2 Закона закрепляет ограниченный режим счёта депо владельца, предназначенного для учёта цифровых прав — в частности, невозможность фиксации обременения на этом счёте, — Положение прямо предусматривает фиксацию обременения путём внесения соответствующей записи по счёту депо (пункт 8.1 Положения).  Таким образом, на настоящий момент Положение в принципе не применимо к счетам депо владельца, используемым для учёта цифровых прав. В связи с этим все вопросы, урегулированные в нём применительно к счетам депо для учёта ценных бумаг, на настоящий момент необходимо будет урегулировать в депозитарном договоре, что означает отсутствие единого подхода как к учёту депонированных цифровых прав, так и к порядку взаимодействия между депонентом, депозитарием и эмитентом цифрового права (к примеру, в части порядка выполнения депозитарием указаний депонента или передачи последнему информации, касающейся депонированных цифровых прав).   1. Проект не предполагает конкретизации требований Положения и в связи с вступлением в силу Федерального закона от 02.08.2019 №259-ФЗ «О привлечении инвестиций с использованием инвестиционных платформ и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее — «Закон 259-ФЗ»). Между тем ст. 9 Закона 259-ФЗ, по сути, закрепляет ещё одну разновидность счёта депо — счёт депо «приобретателя цифрового свидетельства» (см. п. 2 ст. 9 Закона 259-ФЗ»), устанавливая специальные требования к корреспонденции (пп. 2, 10) и режиму этого счёта (пп. 2, 3, 11 ст. 9 Закона 259-ФЗ). 2. **Вопрос**   Проект Указания устанавливает порядок открытия и особенности ведения нового пассивного счета – счета депо эскроу-агента, с учетом требований пункта 8 статьи 516 Закона о рынке ценных бумаг.  Правильно ли понимать, что одна и так же организация не сможет выступать одновременно и как депозитарий и как эскроу агент в отношении одних и тех же ценных бумаг? Предполагается, что эскроу агент, это всегда некое третье лицо, открывающее счет в депозитарии и депозитарий, никогда не сможет быть эскроу агентом и выполнять обе роли одновременно.  Если такое понимание верно, то в проекте Указания допущено критическое отклонение от международной практики, искажающее сам смысл эскроу счетов и привносящее значительно более высокие риски в осуществление операций с применением эскроу счетов как для владельцев имущества участников находящегося на эскроу счетах, так и исполнителей операций. |
| 2. | Пункт 1.5 проекта Указания | **Предложение.**  Пункт 2.2. Положения целесообразно изложить в следующей редакции: «Депозитарий может открывать следующие счета, не предназначенные для учета прав на ценные бумаги:  счет неустановленных лиц;  эмиссионный счет;  счет брокера, предназначенный для учета эмиссионных ценных бумаг при их размещении (далее - счет брокера);  счет клиентов номинальных держателей;  специальный технический счет;  счет ценных бумаг депонентов;  обеспечительный счет ценных бумаг депонентов;  счет документарных ценных бумаг;  счет хранения бездокументарных ценных бумаг, предназначенный для учета электронных документов, хранение которых осуществляет депозитарий, закрепляющих права по бездокументарным ценным бумагам (далее - счет хранения бездокументарных ценных бумаг)». | Специальный технический счет, не предназначенный для учета прав на ценные бумаги, предусмотрен Приказом ФСФР от 15.03.2012 г. № 12-12/пз-н и может использоваться для исполнения обязательств по итогам клиринга по ценным бумагам без участия центрального контрагента. Операции по указанному счету осуществляются на основании поручений клиринговой организации. |
| 3. | Пункт 1.11 проекта Указания | **Предложение.**  Пункт 4.13. Положения изложить в следующей редакции:  «Счет брокера открывается депозитарием на основании договора с брокером при соблюдении одного из следующих условий:  депозитарию должен быть открыт лицевой счет номинального держателя в реестре владельцев ценных бумаг, на который будут зачислены ценные бумаги при их размещении брокером, ‒ при учете прав на ценные бумаги, в отношении которых осуществляется ведение реестра владельцев ценных бумаг;  депозитарию должен быть открыт счет депо номинального держателя в депозитарии, осуществляющем обязательное централизованное хранение ценных бумаг (централизованный учет прав на ценные бумаги), на который указанные ценные бумаги будут зачислены при их размещении брокером, ‒ при учете прав на ценные бумаги, в отношении которых обязательное централизованное хранение (централизованный учет прав на которые) осуществляется иным депозитарием.  Счет брокера открывается депозитарием без соблюдения условия, предусмотренного абзацем третьим настоящего пункта, в случае, когда указанный депозитарий осуществляет обязательное централизованное хранение ценных бумаг (централизованный учет прав на ценные бумаги), которые будут зачислены на указанный счет.  **Счет брокера открывается брокером в депозитарии для учета эмиссионных ценных бумаг, в отношении которых такой брокер оказывает услуги по их размещению.**  Депозитарий должен уведомить брокера об открытии ему счета брокера путем направления регистрируемого почтового отправления, если иной способ взаимодействия с брокером не установлен условиями договора депозитария с указанным брокером». | Возможно неоднозначное толкование формулировки в проекте Указания. |
| 4. | Пункт 1.12 проекта Указания | **Предложение.**  Главу 4 дополнить пунктом 4.14 следующего содержания: «4.14. Счет депо эскроу-агента открывается эскроу-агенту, указанному в договоре эскроу, **в том числе если эскроу агентом является сам депозитарий открывший данный счет**, если помимо документов, предусмотренных пунктом 4.2 настоящего Положения, депозитарию представлен договор эскроу, подтверждающий полномочия эскроу-агента. При этом в отношении каждого договора эскроу открывается отдельный счет депо эскроу-агента». | Данная формулировка соответствует международной практике, когда депозитарий, открывающий счет эскроу одновременно является эскроу-агентом. |
| 5. | Пункт 1.13 проекта Указания | **Предложения.**   1. В связи с вносимым проектом Указания пунктом 5.6, устанавливающим специальные правила о корреспонденции для некоторых активных счетов, соответствующие положения следует либо перенести в пункт 5.3. либо указать в пункте 5.2 Положения, что исключения из общего правила о точной корреспонденции активных и пассивных счетов устанавливаются не только пунктом 5.3, но и пунктом 5.6. 2. Изложить пункт 5.6. Положения в следующей редакции:   «В случае если депозитарий является депозитарием, осуществляющим учет ценных бумаг на счете документарных ценных бумаг и/или счете хранения бездокументарных ценных бумаг и/или счете централизованного учета ценных бумаг, учет ценных бумаг на указанных счетах должен осуществляться депозитарием с соблюдением следующих условий:  количество ценных бумаг, учтенных депозитарием на счете документарных ценных бумаг, **должно быть равно количеству таких же обездвиженных документарных ценных бумаг, находящихся на хранении в депозитарии, - в случае, если депозитарий является депозитарием, получившим от депонента документарную ценную бумагу (документарные ценные бумаги) для ее (их) обездвижения;**  количество ценных бумаг, учтенных депозитарием на счете централизованного учета ценных бумаг, должно быть равно количеству таких же эмиссионных ценных бумаг, учитываемых на счетах депо и пассивных счетах, не предназначенных для учета прав на ценные бумаги (выданных клиринговой организацией, сформировавшей имущественный пул, и не являющихся погашенными клиринговых сертификатов участия), - в случае, если депозитарий является депозитарием, осуществляющим обязательное централизованное хранение ценных бумаг и (или) централизованный учет прав на ценные бумаги;  количество ценных бумаг, учтенных депозитарием на счете хранения бездокументарных ценных бумаг, должно быть равно количеству электронных закладных, хранение которых осуществляет указанный депозитарий, - в случае, если депозитарий является депозитарием, осуществляющим хранение электронной закладной, учет и переход прав на нее, или депозитарием, осуществляющим только хранение электронной закладной». | **2**. Предложенная формулировка позволяет выполнить требования пункта 5.2 Положения, согласно которому количество ценных бумаг, отраженное на активных счетах, должно быть равно их количеству, отраженному на пассивных счетах, за исключением случая, когда депозитарий является эмитентом российских депозитарных расписок.  Основанием для зачисления ценных бумаг на счет централизованного учета ценных бумаг является внесение записи о зачислении ценных бумаг по эмиссионному счету и передача депозитарию документарных ценных бумаг с обязательным централизованным хранением или принятие депозитарием решения о выпуске (дополнительном выпуске), при этом в течение срока размещения, который может быть продолжительностью до года, возможно размещение меньшего количества ценных бумаг, чем предусмотрено решением об их выпуске (дополнительном выпуске), а в течение срока обращения возможно досрочное погашение облигаций по требованию их владельцев. |
| 6. | Пункт 1.14 проекта Указания | **Предложение.**  Изложить пункт 6.8. Положения в следующей редакции:  «Основанием для зачисления ценных бумаг на счет документарных ценных бумаг является передача депозитарию документарной ценной бумаги (документарных ценных бумаг) для ее (их) обездвижения.  Основанием для зачисления электронной закладной на счет хранения бездокументарных ценных бумаг является получение электронной закладной на хранение и внесение записи о ее зачислении по счету депо залогодержателя, первоначально указанного в электронной закладной (далее - первоначальный владелец электронной закладной), или иного лица, которое в соответствии с абзацем вторым пункта 3 статьи 13 Федерального закона "Об ипотеке (залоге недвижимости)" осуществляет права по электронной закладной (далее - иное лицо, осуществляющее права по электронной закладной), или внесение записи по счету депо номинального держателя, открытому депозитарию, осуществляющему учет и переход прав на электронную закладную.  Основанием для зачисления ценных бумаг на счет централизованного учета ценных бумаг является:  внесение записи о зачислении указанных ценных бумаг по эмиссионному счету и передача депозитарию документарной ценной бумаги (документарных ценных бумаг) с обязательным централизованным хранением – в случае размещения документарных эмиссионных ценных бумаг;  внесение записи о зачислении указанных ценных бумаг по эмиссионному счету **и принятие депозитарием решения о выпуске (дополнительном выпуске) указанных ценных бумаг после регистрации указанного выпуска (дополнительного выпуска),** содержащего указание на него как на лицо, осуществляющее обязательное централизованное хранение указанных ценных бумаг (централизованный учет прав на указанные ценные бумаги), **или иного документа, закрепляющего совокупность прав по ценным бумагам**, и иных документов, если их представление предусмотрено договором депозитария с эмитентом указанных ценных бумаг, – в случае размещения бездокументарных эмиссионных ценных бумаг;  внесение записи о зачислении указанных ценных бумаг по счету депо и принятие депозитарием поручения клиринговой организации, сформировавшей имущественный пул, на выдачу клиринговых сертификатов участия, – в случае выдачи клиринговых сертификатов участия;  внесение записи о зачислении указанных ценных бумаг по счету депо номинального держателя, открытому депозитарию, ранее осуществлявшему обязательное централизованное хранение указанных ценных бумаг, и передача депозитарию документарной ценной бумаги (документарных ценных бумаг) с обязательным централизованным хранением – в случае смены депозитария, осуществляющего обязательное централизованное хранение документарных эмиссионных ценных бумаг;  внесение записи о зачислении указанных ценных бумаг по счету депо номинального держателя, открытому депозитарию, ранее осуществлявшему обязательное централизованное хранение указанных ценных бумаг (централизованный учет прав на указанные ценные бумаги), и принятие депозитарием решения о выпуске (дополнительном выпуске) указанных ценных бумаг после регистрации указанного выпуска (дополнительного выпуска), содержащего указание на него как на лицо, осуществляющее обязательное централизованное хранение указанных ценных бумаг (централизованный учет прав на указанные ценные бумаги), и иных документов, если их представление предусмотрено договором депозитария с эмитентом указанных ценных бумаг, – в случае смены депозитария, осуществляющего централизованный учет прав на ценные бумаги». | Формулировка в проекте Указания не учитывает случаи зачисления на счет централизованного учета ценных бумаг иностранного эмитента, у которого в соответствии с законодательством страны его регистрации может отсутствовать документ «решение о выпуске ценных бумаг». |
| 7. | Пункт 1.21 проекта Указания | **Предложение.**   1. Пункт 7.9. Положения изложить в следующей редакции: «Основанием для списания ценных бумаг со счета документарных ценных бумаг является передача депозитарием документарной ценной бумаги (документарных ценных бумаг) в связи с прекращением ее (их) хранения по указанию лица, по договору с которым осуществлено обездвижение, или привлечением депозитарием к исполнению своих обязанностей по хранению и учету прав на документарную закладную другого депозитария, в случае если возможность такого привлечения предусмотрена депозитарным договором с депонентом, передавшим документарную закладную для ее хранения и учета прав на нее.   Основанием для списания электронной закладной со счета хранения бездокументарных ценных бумаг является одно из следующих событий:  передача электронной закладной на хранение в другой депозитарий в случае смены депозитария, осуществляющего хранение электронной закладной;  получение от депозитария, осуществляющего учет и переход прав на электронную закладную, сведений о невозможности внесения записи по счету депо первоначального владельца электронной закладной или иного лица, осуществляющего права по электронной закладной;  получение депозитарием от органа регистрации прав уведомления о погашении регистрационной записи об ипотеке.  Основанием для списания ценных бумаг со счета централизованного учета ценных бумаг является:  списание указанных ценных бумаг с эмиссионного счета **в связи с погашением выпуска эмиссионных ценных бумаг** или расторжение договора с эмитентом об оказании услуг об обязательном централизованном хранении указанных ценных бумаг (об оказании услуг по централизованному учету прав на указанные ценные бумаги) – при списании эмиссионных ценных бумаг;  списание указанных ценных бумаг со счетов депо в связи с их погашением по поручению клиринговой организации, сформировавшей имущественный пул, – при списании клиринговых сертификатов участия». | 1. **1.** В течение срока обращения облигации могут быть погашены досрочно по требованию их владельцев, при этом изменения в решение о выпуске (условия размещения ценных бумаг) не вносятся. 2. **2.** В п.1.21 Указания предлагается п.7.9 Положения №503-П дополнить абзацами следующего содержания:   «Основанием для списания ценных бумаг со счета централизованного учета ценных бумаг является:  списание указанных ценных бумаг с эмиссионного счета в связи с их погашением или расторжение договора с эмитентом…».  **Вопрос:**  Правильно понимать, что на активный счёт централизованного учёта ценных бумаг зачисляются ценные бумаги только в случае зачисления их на пассивный эмиссионный счёт? Аналогично происходит и при списании ценных бумаг. Но ценные бумаги списываются с эмиссионного счёта и при их размещении. Тогда в предлагаемых абзацах отсутствует это основание для списания ценных бумаг с упомянутых здесь счетов. Верно ли предположение, что необходимо учитывать один и тот же выпуск размещённых ценных бумаг дважды:  - и на счетах депо владельцев,  - и на эмиссионном счёте до момента погашения или расторжения договора с эмитентом? |
| 8. | Пункт 1.23 проекта Указания | **Предложение.**  Пункт 7.15 Положения изложить в следующей редакции:  «Списание эмиссионных ценных бумаг с эмиссионного счета при их размещении осуществляется не позднее рабочего дня, следующего за днем наступления более позднего из следующих событий:  возникновения основания для списания эмиссионных ценных бумаг с эмиссионного счета;  возникновения основания для зачисления эмиссионных ценных бумаг на счет депо.  Списание ценных бумаг с эмиссионного счета **при погашении выпуска эмиссионных ценных бумаг** осуществляется не позднее рабочего дня, следующего за днем возникновения основания для списания указанных ценных бумаг | В течение срока обращения облигации могут быть погашены досрочно по требованию их владельцев, при этом изменения в решение о выпуске (условия размещения ценных бумаг) не вносятся. |
| 9. | Пункт 1.26 проекта Указания | **Предложение.**  Пункт 11.2. Положения изложить в следующей редакции: «При наличии положительного остатка ценных бумаг **на счете депо владельца, счете депо доверительного управляющего, счете депо номинального держателя**, открытого ликвидированному депоненту - юридическому лицу, депозитарий, если это предусмотрено условиями осуществления депозитарной деятельности, вправе совершить действия, направленные на зачисление указанных ценных бумаг на счет неустановленных лиц, открытый соответственно держателем реестра или депозитарием, осуществляющим обязательное централизованное хранение ценных бумаг (централизованный учет прав на ценные бумаги)». | В связи с отсутствием правового регулирования в пункте 11.2 Положения в отношении счетов депо доверительного управляющего и номинального держателя. |
| 10. | Пункт 1.27 проекта Указания | **Предложения.**   1. **1.** Предлагаем формулировку пункта 12.1:   «Депозитарий должен предоставить депоненту отчет о проведенной операции (операциях) по открытому указанному депоненту счету депо номинального держателя не позднее окончания операционного дня совершения указанной операции (операций), а отчет о проведенной операции (операциях) по иному счету депо – не позднее рабочего дня, следующего за днем совершения указанной операции».  **Вариант предложения**   1. **2**. Предлагаем не вносить изменения в пункт 12.1. Порядка 503-П согласно Проекту, т.к. данные изменения не исключают возможность возникновения расхождений на конец операционного дня одной календарной даты количества ценных бумаг, учитываемых депозитариями на счетах депо депонентов, и счете неустановленных лиц и количества таких же ценных бумаг, учитываемых на счетах депозитария, открытых этому депозитарию. Как следствие, данные изменения могут повлечь за собой:   - сокращение продолжительности операционного дня депозитария с целью исключения проведения операций по счету номинального держателя в рабочий день, следующий за календарной датой, за которую в этот операционный день совершаются операции по счетам депо номинального держателя;  - учащение случаев отражения операций рабочим днем, следующим за днем получения депозитарием документа, подтверждающего проведение операции по счету депозитария. | 1. Пункт 1.27 проекта Указания предлагает новую редакцию пункта 12.1 Положения Банка России от 13.11.2015 № 503-П «О порядке открытия и ведения депозитариями счетов депо и иных счетов». Изменение связано с тем, что депозитарий обязывают предоставить депоненту - номинальному держателю отчет о проведенной операции по открытому указанному депоненту счету депо номинального держателя в календарный день совершения указанной операции. Данное условие может оказаться невыполнимым и вступать в противоречие с требованиями Указания Банка России от 14.03.2016 № 3980-У по причине разницы в длительности операционного/рабочего дня в различных депозитариях, а также потенциальной разницы в часовых поясах, в которых находятся депозитарий-место расчетов и российский депозитарий, у которого есть депоненты-номинальные держатели. Например, если операция была проведена в конце рабочего дня в иностранном расчетном депозитарии, который успел ее отразить днем Т и в этот же календарный день отправить отчет о проведенной операции депоненту – российскому депозитарию, то последний зачастую получает этот отчет в автоматическом режиме уже после окончания рабочего дня и фактически обрабатывает его в календарную дату Т+1. В соответствии с порядком закрытия операционного дня депозитария и согласно Указанию для обеспечения корректной сверки с вышестоящим депозитарием за операционный день Т, российский депозитарий физически отражает данную операцию по счетам депо своих депонентов утром календарной даты Т+1, но в операционном дне Т. В этом случае российский депозитарий не может предоставить отчет своему депоненту - номинальному держателю по данной операции в календарный день T (день свершения операции) с учетом содержания проекта Указания. |