**С. КИРИЛЛОВ**

**АКЦИИ: ОРГАНИЗАЦИОННО-ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ**

**Введение**

Реформирование экономики Украины направлено на развитие рыночных отношений во всех отраслях народного хозяйства. Причем одной из составляющих рынка как целостной системы является рынок ценных бумаг, эффективное функционирование которого позволяет достичь высоких темпов развития экономики за счет привлечения инвестиций в наиболее перспективные и быстроразвивающиеся отрасли.

Фондовый рынок обеспечивает аккумулирование и перераспределение капитала путем выпуска, приобретения и свободного обращения ценных бумаг, одним из видов которых и являются акции.

Становление фондового рынка Украины связано с началом приватизации государственных предприятий. Именно приватизационные процессы вызвали массовую эмиссию акций украинских предприятий. И сегодня акции составляют один из основных сегментов рынка ценных бумаг Украины.

Сложная правовая природа акций, соединяющая в себе широкий спектр прав в корпоративных отношениях и специфику ценных бумаг, связана с множеством направлений регулирования: от создания акционерного общества и прав акционеров до обращения акций на фондовом рынке. Данные сферы отличает обилие нормативно-правовых документов органов законодательной и исполнительной власти Украины, рассмотрению и анализу которых и посвящено данное издание.

Правовое регулирование операций с акциями нельзя рассматривать вне системы рынка ценных бумаг. Исходя из этого принципа и построено издание, начинающееся с общих вопросов организации и функционирования рынка ценных бумаг Украины (глава 1) и заканчивающееся правовым регулированием торговых операций (глава 4) и ответственностью за правонарушения на рынке ценных бумаг (глава 5).

Освещены законодательные требования и официальные разъяснения относительно операций эмитента акций (глава 2), а также инвестора и акционера (глава 3).

Объектом отдельного рассмотрения стали особенности операций с акциями в процессе корпоратизации и приватизации государственных предприятий.

При работе с данным изданием в качестве справочника рекомендуется использовать сборник нормативно-правовых актов, вышедший в рамках отдельного издания «Акции: нормативно-правовая база».

Но прежде чем приступить к детальному рассмотрению операций по выпуску и обращению акций, выясним, какой же смысл отечественное законодательство вкладывает в само понятие акции.

Определение акции содержит ст. 4 Закона Украины «О ценных бумагах и фондовой бирже»:

Акция - ценная бумага без установленного срока обращения, которая удостоверяет долевое участие в уставном фонде акционерного общества, подтверждает членство в акционерном обществе и право на участие в управлении им, дает право его владельцу на получение части прибыли в виде дивиденда, а также на участие в распределении имущества при ликвидации акционерного общества.

Как следует из данного определения, акция является одним из видов ценных бумаг, правовое содержание которых раскрывает Закон Украины «О ценных бумаг и фондовой бирже»:

Ценные бумаги - денежные документы, которые удостоверяют право владения или отношения займа, определяют взаимоотношения между лицом, которое их выпустило, и их собственником и предусматривают, как правило, выплату дохода в виде дивидендов или процентов, а также возможность передачи денежных и других прав, которые вытекают из этих документов, другим лицам.

Акции могут существовать в двух формах - документарной и бездокументарной.

В соответствии со ст. 1 Закона Украины «О Национальной депозитарной системе», документарная форма ценной бумаги - это сертификат ценных бумаг, который содержит реквизиты соответствующего вида ценных бумаг определенной эмиссии, данные о количестве ценных бумаг и удостоверяет совокупность прав, предоставленных этими ценными бумагами.

При этом сертификат определен как бланк ценной бумаги, который выдается собственнику ценной бумаги (ценных бумаг) и содержит определенные законодательством реквизиты и название вида ценной бумаги (акция, облигация и т. д.) или наименования «сертификат акций (облигаций и т. д.)» и удостоверяет право собственности на ценную бумагу (ценные бумаги).

Бездокументарная форма ценной бумаги - осуществленная хранителем учетная запись, являющаяся подтверждением права собственности на ценную бумагу.

Опираясь на приведенные нормы, можно сделать вывод, что акция, - это прежде всего обеспечиваемые ею права. А формы ее выпуска - документарная и бездокументарная - это всего лишь способы фиксации и подтверждения права собственности на такие акции-права.

Данный вывод подтверждается и положениями Закона Украины «О налогообложении прибыли предприятий», в соответствии с п.п. 1.8 ст. 1 которого, в целях налогообложения акции соответствуют определению корпоративных прав - «...право собственности на уставный фонд (капитал) юридического лица или его часть (пай), включая права на управление, получение соответствующей части прибыли такого юридического лица, а также активов в случае ее ликвидации в соответствии с действующим законодательством...»

Согласно ст. 4 Закона Украины «О ценных бумагах и фондовой бирже» акции делятся:

1. По типам:

Именные - акции, обращение которых фиксируется в реестре собственников именных ценных бумаг. Согласно положениям Закона граждане вправе быть собственниками, как правило, именных акций. Однако эту норму нельзя рассматривать как ограничение. Она указывает на преимущественный, но никак не единственный тип акций, которыми могут владеть физические лица.

На предъявителя - акции, по которым обществом регистрируется только их общее количество и номинальная стоимость. Их обращение не фиксируется в реестре (необходимом лишь для именных акций), и акционерное общество фактически не может отследить переход права собственности на такие ценные бумаги.

2. По категориям:

Привилегированные - акции, дающие собственнику преимущественное право на получение дивидендов, а также приоритетное участие в распределении имущества акционерного общества в случае его ликвидации. Собственники привилегированных акций не имеют права участвовать в управлении акционерным обществом, если иное не предусмотрено его уставом.

Простые - акции, дающие право на участие в управлении обществом. Размер дохода (дивидендов) по ним зависит от решения общего собрания акционеров о распределении прибыли общества.

**Глава 1. Общие вопросы**

**1.1 Государственная комиссия по ценным бумагам и фондовому рынку**

Органом, осуществляющим государственное регулирование рынка ценных бумаг в Украине, является Государственная комиссия по ценным бумагам и фондовому рынку (далее - ГКЦБФР). В соответствии со ст. 6 Закона Украины «О регулировании рынка ценных бумаг» она является государственным органом, подчиненным Президенту Украины и подотчетным Верховной Раде Украины. К системе этого органа принадлежат:

- Государственная комиссия по ценным бумагам и фондовому рынку;

- ее центральный аппарат и территориальные органы (управления и отделения).

Согласно ст. 6 Закона Украины «О регулировании рынка ценных бумаг», в обязанности ГКЦБФР входит:

1. Разработка и утверждение актов законодательства по вопросам, которые входят в ее компетенцию. Такие акты являются обязательными для выполнения центральными и местными органами исполнительной власти, органами местного самоуправления, участниками рынка ценных бумаг и их объединениями;

2. Контроль за выполнением изданных актов. Полномочия ГКЦБФР, определенные статьей 8 Закона Украины «О регулировании рынка ценных бумаг» и ст. 39 Закона Украины «О ценных бумагах и фондовой бирже», конкретизированы и дополнены Положением о Государственной комиссии по ценным бумагам и фондовому рынку, в соответствии с п. 5 которого ГКЦБФР имеет право:

1) делать заключения об отнесении ценных бумаг к тому или другому виду, определенному действующим законодательством;

2) устанавливать обязательные нормативы достаточности собственных средств, другие показатели и требования, которые ограничивают риски по операциям с ценными бумагами в ходе осуществления деятельности по выпуску и обращению ценных бумаг; других видов профессиональной деятельности на рынке ценных бумаг (за исключением банковских операций);

3) устанавливать по согласованию с Кабинетом Министров Украины плату за выдачу специальных разрешений (лицензий), регистрацию документов, предоставление информации по запросам юридических и физических лиц с направлением полученных средств в Государственный бюджет Украины;

4) устанавливать ограничения относительно совмещения видов профессиональной деятельности на рынке ценных бумаг.

5) в случае нарушения законодательства о ценных бумагах, нормативных актов ГКЦБФР выносить предупреждения, останавливать на срок до одного года размещение (продажу) и обращение ценных бумаг того или иного эмитента, действие специальных разрешений (лицензий), выданных ГКЦБФР, аннулировать действие таких разрешений (лицензий);

К сведению. Из п.п. 1.1 обзорного письма ВАСУ от 04.12.2000 г. № 01-8/719:

Аннулирование выданного Государственной комиссией по ценным бумагам и фондовому рынку разрешения (лицензии) на осуществление профессиональной деятельности на рынке ценных бумаг принадлежит к исключительной компетенции Государственной комиссии по ценным бумагам и фондовому рынку. Другие органы, осуществляющие государственное регулирование рынка ценных бумаг, такими полномочиями не наделены.

В связи с этим было признано недействительным постановление территориального отделения ГКЦБФР, которым было аннулировано выданное ГКЦБФР разрешение на осуществление деятельности по ведению реестра собственников именных ценных бумаг, а также решение ГКЦБФР, которым данное постановление территориального отделения было оставлено без изменения.

6) обращаться в суд и хозяйственный суд с исками (заявлениями) в связи с нарушением законодательства Украины о ценных бумагах;

7) в случае выявления признаков правонарушения в виде выпуска в обращение или размещения не зарегистрированных в соответствии с действующим законодательством ценных бумаг или деятельности на рынке ценных бумаг без специального разрешения (лицензии) - останавливать все операции по банковским счетам соответствующего юридического лица до выполнения или отмены в судебном порядке решения о наложении штрафа, за исключением уплаты государственной пошлины с заявлений и жалоб, которые направляются в суд;

8) в случае нарушения фондовой биржей законодательства о ценных бумагах, устава и правил фондовой биржи останавливать торговлю на фондовой бирже до устранения таких нарушений;

9) осуществлять контроль за достоверностью информации, которая предоставляется эмитентами и лицами, которые осуществляют профессиональную деятельность на рынке ценных бумаг, и ее соответствием установленным стандартам;

10) проводить самостоятельно или вместе с другими соответствующими органами проверки и ревизии финансово-хозяйственной деятельности эмитентов, лиц, которые осуществляют профессиональную деятельность на рынке ценных бумаг, фондовых бирж и саморегулирующих организаций;

Справка. Из ст.1 Закона Украины «О государственном регулировании рынка ценных бумаг в Украине»:

Саморегулирующая организация - добровольное объединение профессиональных участников рынка ценных бумаг, которое не преследует получения прибыли, создано с целью защиты интересов своих членов, интересов собственников ценных бумаг и других участников рынка ценных бумаг и зарегистрированное ГКЦБФР.

К сведению. Этапы организации проверок деятельности участников фондового рынка и функции Контрольно-правового управления определены Основными принципами контрольно-ревизионной деятельности ГКЦБФР.

В соответствии с данным документом, контрольно-ревизионная деятельность на фондовом рынке обеспечивается за счет плановых и внеплановых проверок. Плановые проверки осуществляются в соответствии с утвержденными председателем ГКЦБФР планами-графиками. Включение участника рынка в план-график проверок должно отвечать Цели обеспечения систематического контроля за деятельностью крупных участников фондового рынка (не меньше одной проверки за 2 года) и периодического контроля за деятельностью других участников фондового рынка (не меньше одной проверки в 2 - 3 года) с постепенным доведением периодичности плановых проверок профессиональных участников фондового рынка до одного раза в год.

Поручения на осуществление внеплановых проверок выдаются исключительно председателем ГКЦБФР по согласованию с членом ГКЦБФР, который согласно распределению обязанностей отвечает за контрольно-ревизионную работу, по представлению Контрольно-правового управления. Проведение внеплановых проверок по представлению других государственных органов и учреждений, по письменным жалобам граждан и юридических лиц в территориальные органы ГКЦБФР, кроме случаев в соответствии с действующим законодательством, осуществляется исключительно на основании поручений председателя ГКЦБФР.

Порядок проведения проверок и ревизий финансово-хозяйственной деятельности эмитентов, лиц, осуществляющих профессиональную деятельность на рынке ценных бумаг, фондовых бирж и саморегулирующих организаций относительно соблюдения требований законодательства о ценных бумагах определен Правилами проверок и ревизий. Причем, как отмечает ГКЦБФР в своем разъяснении № 9, требования относительно порядка, сроков и координации проведения проверок субъектов предпринимательской деятельности в соответствии с Указом Президента Украины «О некоторых мерах по дерегулированию предпринимательской деятельности» и Порядком координации проведения плановых выездных проверок субъектов предпринимательской деятельности, на ГКЦБФР не распространяются.

11) направлять эмитентам, лицам, которые осуществляют профессиональную деятельность на рынке ценных бумаг, фондовым биржам и саморегулирующим организациям обязательные для выполнения распоряжения об устранении нарушений законодательства о ценных бумагах и требовать предоставления необходимых документов в соответствии с действующим законодательством;

12) направлять в правоохранительные органы материалы относительно фактов правонарушений, за которые предусмотрена административная и уголовная ответственность, если в компетенцию ГКЦБФР не входит наложение административных взысканий за соответствующие правонарушения;

13) направлять материалы в органы Антимонопольного комитета Украины в случае выявления нарушений антимонопольного законодательства;

14) разрабатывать и утверждать по вопросам, которые принадлежат к ее компетенции, обязательные для выполнения нормативные акты;

15) накладывать на лиц, виновных в нарушении законодательства о ценных бумагах и фондовом рынке, административные взыскания, а также штрафные и другие санкции вплоть до аннулирования разрешений на осуществление профессиональной деятельности на рынке ценных бумаг (см. главу 5 издания);

16) ставить вопрос об освобождении с должностей руководителей фондовых бирж и других учреждений инфраструктуры фондового рынка в случаях несоблюдения ими действующего законодательства Украины, с целью защиты интересов инвесторов и граждан;

17) назначать временно (на срок до двух месяцев) руководителей фондовых бирж, депозитариев и других учреждений инфраструктуры фондового рынка, останавливать или прекращать допуск ценных бумаг на фондовые биржи или торговлю ими на любой фондовой бирже, останавливать клиринг, и заключение договоров покупки-продажи на определенный срок для защиты интересов государства, инвесторов;

Справка. Из ст. 1 Закона Украины «О Национальной депозитарной системе …»:

Клиринг - получение, сверка и текущее обновление информации, подготовка бухгалтерских и учетных документов, необходимых для выполнения соглашений относительно ценных бумаг, определения взаимных обязательств, что предусматривает взаимозачет, обеспечение и гарантирование расчетов по соглашениям относительно ценных бумаг.

18) осуществлять совместно с исполнительными органами контроль за полиграфической базой по выпуску ценных бумаг;

19) осуществлять мониторинг движения инвестиций в Украину и за ее границы, которые осуществляются через фондовый рынок;

20) разрабатывать и. внедрять модели инфраструктуры фондового рынка;

21) осуществлять сертификацию программного обеспечения и устанавливать требования к программным продуктам на фондовом рынке;

22) изымать во время проведения проверок на срок до трех суток документы, которые подтверждают факты нарушения актов законодательства о ценных бумагах;

23) создавать в соответствии с законодательством специальные фонды;

24) привлекать специалистов центральных органов исполнительной власти, учреждений, организаций (по согласованию с их руководителями) для рассмотрения вопросов, которые принадлежат к ее компетенции;

25) получать в установленном законодательством порядке от органов исполнительной власти информацию, документы и материалы, необходимые для выполнения возложенных на нее заданий;

26) созывать в установленном порядке совещания по вопросам, которые принадлежат к ее компетенции;

27) утверждать форму выпуска ценных бумаг, определенную решением эмитента о выпуске ценных бумаг;

28) определять максимальное количество собственников именных ценных бумаг для организации самостоятельного ведения реестра эмитентом;

29) устанавливать по согласованию с Антимонопольным комитетом Украины максимальный размер тарифов для оплаты услуг депозитариев, хранителей и регистраторов;

30) издавать по согласованию со Службой безопасности Украины нормативно-правовые акты относительно технической защиты информации в Национальной депозитарной системе;

31) устанавливать отдельный порядок регистрации соглашений относительно ценных бумаг, одной из сторон которых являются работники прямых участников Национальной депозитарной системы и государственных органов, которые осуществляют контроль за деятельностью Национальной депозитарной системы, или члены их семей;

Справка. Из ст. 1 Закона Украины «О Национальной депозитарной системе»:

Прямые участники Национальной депозитарной системы - депозитарии, хранители, регистраторы собственников именных ценных бумаг.

Из ст. 18 Закона Украины «О Национальной депозитарной системе»:

Контроль за деятельностью Национальной депозитарной системы осуществляет Государственная комиссия по ценным бумагам и фондовому рынку, а также в рамках полномочий, определенных законодательством Украины, - Национальный банк Украины, Министерство финансов Украины и другие государственные органы.

Перечень должностей и работ, выполняемых работниками прямых участников Национальной депозитарной системы и государственных органов, которые осуществляют контроль за деятельностью Национальной депозитарной системы и которые обязаны ежегодно подавать сведения в Государственную комиссию по ценным бумагам и фондовому рынку о принадлежащих им и членам их семей ценных бумагах установлен решением ГКЦБФР №352

32) назначать своих представителей для контроля за регистрацией акционеров для участия в общих собраниях акционеров акционерных обществ.

Также необходимо отметить право ГКЦБФР и ее территориальных органов требовать от акционерного общества как эмитента приведения его устава в соответствие требованиям действующего законодательства при условии, что эти нарушения связаны со сферой обращения ценных бумаг и их производных. Данное право ГКЦБФР и ее территориальных органов было подтверждено ВАСУ в письме № 01-8/612 [29]. В соответствии со ст. 9 Закона Украины «О регулировании рынка ценных бумаг» уполномоченные лица ГКЦБФР имеют право:

1) беспрепятственно входить на предприятия, в учреждения, организации по служебному удостоверению и иметь доступ к документам и другим материалам, необходимым для проведения проверки;

2) требовать для проверки необходимые документы и другую информацию в связи с реализацией своих полномочий;

3) привлекать по согласованию с соответствующими центральными и местными органами исполнительной власти, органами местной власти и самоуправления, предприятиями и объединениями их специалистов, депутатов местных советов (по их согласию) для проведения проверок и ревизий;

4) в соответствии с распределением обязанностей или письменным поручением осуществлять в пределах предоставленных полномочий рассмотрение дел о нарушении действующего законодательства относительно выпуска и обращения ценных бумаг, в том числе стандартов, норм и правил, определенных нормативными актами ГКЦБФР, ставить вопрос перед органами Прокуратуры Украины и Министерством внутренних дел Украины о проведении расследований или других мер в соответствии с действующим законодательством. При этом уполномоченными лицами ГКЦБФР являются:

- председатель и члены ГКЦБФР;

- начальники территориальных управлений (отделений) ГКЦБФР;

- работники центрального аппарата - по письменному поручению председателя или членов ГКЦБФР;

- работники территориальных управлений (отделений) ГКЦБФР - по письменному поручению начальника соответствующего территориального органа ГКЦБФР.

В соответствии со ст. 10 Закона Украины «О регулировании рынка ценных бумаг», уполномоченным лицам ГКЦБФР в выполнении ими своих служебных обязанностей содействуют работники правоохранительных органов.

По просьбе уполномоченных лиц ГКЦБФР правоохранительные органы предоставляют информацию, которая находится в их распоряжении и необходима для обеспечения надлежащего контроля за рынком ценных бумаг.

В случае недопуска работников ГКЦБФР к проведению проверки, применения к ним насилия, органы внутренних дел по просьбе уполномоченных лиц ГКЦБФР обязаны немедленно принять меры относительно обеспечения проведения проверки в принудительном порядке. Необходимые документы и информацию ГКЦБФР обязаны предоставлять также и органы исполнительной власти.

Кроме того, от имени государства контроль за деятельностью фондовых бирж, депозитариев и торгово-информационных систем осуществляют государственные представители, которые назначаются соответствующим решением ГКЦБФР, а также представители ГКЦБФР. В соответствии с п. 3 Положения о государственных представителях на фондовых биржах, в депозитариях и торгово-информационных системах, государственные представители на фондовых биржах, в депозитариях и торгово-информационных системах имеют право:

1) присутствовать на общих собраниях (конференциях и т. п.) акционеров (участников) организатора торговли и депозитария, биржевых аукционах (торговых сессиях), принимать участие в работе совета и других органов управления организатора торговли и депозитария;

2) получать в установленном действующим законодательством порядке и в пределах компетенции информацию для осуществления контроля за соблюдением положений устава и правил организатора торговли и депозитария. В частности информацию:

- которая имеет прямое отношение к деятельности членов и/или участников организатора торговли и депозитария, брокеров (трейдеров, уполномоченных лиц), работников комитетов (комиссий, секций);

- о деятельности инфраструктурных учреждений, которые обслуживают торговлю ценными бумагами;

- о деятельности по предоставлению услуг по хранению ценных бумаг и/или учету прав собственности на ценные бумаги, а также по обслуживанию соглашений с ценными бумагами;

- об эмитентах, ценные бумаги которых введены в продажу и обслуживаются организатором торговли, а также хранятся, учитываются в депозитарии.

Государственный представитель имеет право требовать систематического предоставления:

- информации об ежедневных операциях, выполненных организатором торговли и депозитарием;

- сообщений о курсах ценных бумаг;

- итоговых ежеквартальных данных о деятельности организатора торговли и депозитария в соответствии с нормативно-правовыми актами ГКЦБФР;

- а также в соответствии с п. 63 Положения о регистрации фондовых бирж и торгово-информационных систем биржевых бюллетеней аукционов (торговля «с голоса») не позже чем за 1 день до проведения аукциона. По требованию государственного представителя, кроме регулярной информации, организатор торговли и депозитарий должны предоставлять другую информацию, раскрытие которой не противоречит действующему законодательству Украины.

Действия государственного представителя могут быть обжалованы в ГКЦБФР и в судебном порядке.

В соответствии с решением ГКЦБФР № 119-1 на каждом организаторе торговли на рынке ценных бумаг (фондовой бирже и торгово-информационной системе) создается представительство ГКЦБФР. Его представители выполняют следующие основные функции:

а) контроль за соблюдением организаторами торговли требований действующего законодательства Украины, нормативных актов Комиссии и внутренних документов бирж, торгово-информационных систем, регламентирующих деятельность организатора торговли;

б) контроль за общим состоянием показателей финансовой активности (индекса, курса цен и других показателей) организатора торговли;

и имеют право:

- привлекать сотрудников организатора торговли по их согласию для предоставления объяснений или помощи в получении необходимой информации;

- требовать предоставления контрольного Журнала организатора торговли ценными бумагами и осуществлять соответствующие записи в Журнале.

Такой Журнал заводится организатором торговли в соответствии с требованиями Положения о представительстве ГКЦБФР и проведения им контроля на организаторах торговли.

Представители вносят в контрольный Журнал обнаруженные недостатки и рекомендации относительно их устранения. В случае выявления ими правонарушения, за которое законодательством о ценных бумагах предусмотрено наложение санкций, оно заносится в Журнал, представитель обращается к государственному представителю или члену ГКЦБФР относительно составления акта о правонарушении.

Действия и решения представителей могут быть обжалованы в ГКЦБФР.

Необходимо отметить, что в соответствии со ст. 15 Закона Украины «О регулировании рынка ценных бумаг» ущерб, причиненный участникам рынка ценных бумаг неправомерными действиями ГКЦБФР при осуществлении контрольных и распорядительных полномочий, подлежит возмещению в полном объеме за счет государства в соответствии с действующим законодательством.

В соответствии со ст. 40 Закона Украины «О ценных бумагах и фондовой бирже» жалобы на действия территориальных отделений ГКЦБФР в связи с осуществлением ими контроля за выпуском и обращением ценных бумаг рассматриваются ГКЦБФР. Решение ГКЦБФР может быть обжаловано в суде или хозяйственном суде.

**1.2 Национальная депозитарная система**

Рынок акций в Украине можно разделить на организованный и неорганизованный.

Операции с акциями на неорганизованном рынке связаны минимальным контролем за их проведением. На неорганизованном рынке обращаются акции в документарной форме, как правило, на предъявителя, что вызвано минимальным количеством процедур и функциональных посредников, необходимых для их купли-продажи. В то же время неорганизованный рынок имеет множество недостатков, основным из которых является отсутствие гарантии расчетов и достаточного объема информации об эмитенте ценных бумаг.

Избежать недостатков неорганизованного рынка ценных бумаг можно путем проведения операций с акциями на организованном рынке, построению и функционированию которого в Украине уделяется исключительное внимание.

Именно для обслуживания обращения ценных бумаг на организованном рынке и координации его работы и создана Национальная депозитарная система, представляющая собой единый комплекс, призванный обеспечить максимально эффективное взаимодействие всех участников рынка ценных бумаг. Причем исключительно в рамках Национальной депозитарной системы возможно существование и обращение бездокументарных акций как формы, обеспечивающей наиболее быстрые и открытые расчеты.

В соответствии с п. 2 ст. 2 Закона Украины «О национальной депозитарной системе» сферой деятельности Национальной депозитарной системы является:

- стандартизация учета ценных бумаг в соответствии с международным стандартами;

- унификация документооборота относительно операций с ценными бумагами и нумерация ценных бумаг, выпущенных в Украине, согласно международным стандартам;

- ответственное хранение всех видов ценных бумаг, как в документарной, так и в бездокументарной формах;

- реальная поставка или перемещение со счета в ценных бумагах с одновременной оплатой денежных средств в соответствии с распоряжениями клиентов;

- аккумулирование доходов (дивидендов, процентных выплат и выплат по погашению и т. п.) относительно ценных бумаг, взятых на обслуживание системой, и их распределение по счетам;

- регламентация и обслуживание механизмов ссуды и залога для ценных бумаг, которые берутся на обслуживание системой;

- предоставление услуг относительно выполнения обязанностей номинального держателя именных ценных бумаг, которые берутся на обслуживание системой;

- разработка, внедрение, обслуживание и поддержка компьютеризованных систем обслуживания оборота счетов в ценных бумагах и осуществление денежных выплат, связанных с банковскими и/или с другими системами денежного клиринга, на ежедневной или другой регулярной основе. Согласно ст. 1 Закона «О Национальной депозитарной системе» участниками Национальной депозитарной системы являются:

1. Депозитарии ценных бумаг - юридические лица, которые осуществляют исключительно депозитарную деятельность и могут осуществлять клиринг и расчеты по соглашениям относительно ценных бумаг.

Справка. Из ст. 1 Закона Украины «О Национальной депозитарной системе»:

Депозитарная деятельность - предоставление услуг относительно хранения ценных бумаг независимо от формы их выпуска, открытие и ведение счетов в ценных бумагах, обслуживание операций на этих счетах (включая клиринг и расчеты по соглашениям относительно ценных бумаг) и обслуживание операций эмитента относительно выпущенных им ценных бумаг.

Из ст. 4 Закона Украины «О регулировании рынка ценных бумаг» Типовой депозитарный договор утвержден решением ГКЦБФР № 87:

Депозитарная деятельность - деятельность по предоставлению услуг относительно хранения ценных бумаг и/или учета прав собственности на ценные бумаги, а также обслуживание соглашений с ценными бумагами.

2. Хранители - коммерческие банки или торговцы ценными бумагами, которые имеют разрешение на хранение и обслуживание обращения ценных бумаг и операций эмитента с ценными бумагами на счетах в ценных бумагах. Хранитель может работать как с собственными ценными бумагами, так и с теми, которые он хранит согласно договору об открытии счета в ценных бумагах.

Справка. Из ст. 1 Закона Украины «О национальной депозитарной системе»:

Счета в ценных бумагах - счета, которые ведутся хранителями для собственников ценных бумаг и депозитариями для хранителей относительно обслуживания операций с ценными бумагами.

Договор об открытии счета в ценных бумагах - договор между собственником ценных бумаг и избранным им хранителем о передаче собственником принадлежащих ему ценных бумаг хранителю для осуществления депозитарной деятельности.

Типовой договор об открытии счета в ценных бумагах утвержден решением ГКЦБФР № 87

3. Регистраторы - юридические лица - субъекты предпринимательской деятельности, которые получили в установленном порядке разрешение на ведение реестров собственников именных ценных бумаг.

Справка. Из ст. 1 Закона Украины «О национальной депозитарной системе»:

Реестр собственников именных ценных бумаг - составленный регистратором на определенную дату список собственников именных ценных бумаг и номинальных держателей.

Номинальный держатель - депозитарий или хранитель ценных бумаг, зарегистрированный в реестре собственников именных ценных бумаг как юридическое лицо, которому эти ценные бумаги переданы по поручению и в интересах собственников ценных бумаг для осуществления операций в Национальной депозитарной системе.

Из ст. 4 Закона Украины «О регулировании рынка ценных бумаг»:

Деятельность по ведению реестра собственников именных ценных бумаг - сбор, фиксация, обработка, хранение и предоставление данных, которые составляют систему реестра собственников именных ценных бумаг, относительно именных ценных бумаг, их эмитентов и собственников.

4. Организаторы торговли ценными бумагами - согласно п. 2.1 Положения о депозитарной деятельности юридические лица, исключительным видом деятельности которых является предоставление услуг, непосредственно содействующих заключению гражданско-правовых соглашений с ценными бумагами на биржевом и организационно оформленном внебиржевом рынке ценных бумаг. К организаторам торговли относятся фондовые биржи и торгово-информационные системы, которые получили соответствующие свидетельства о регистрации в ГКЦБФР.

5. Банки - согласно ст. 2 Закона Украины «О банках» юридические лица, имеющие исключительное право на основании лицензии Национального банка Украины осуществлять в совокупности следующие операции: привлечение во вклады денежных средств физических и юридических лиц и размещение данных средств от своего имени, на собственных условиях и на собственный риск, открытие и ведение банковских счетов физических и юридических лиц.

6. Торговцы ценными бумагами - юридические лица, осуществляющие профессиональную деятельность на рынке ценных бумаг по торговле ценными бумагами (см. п. 4.1 главы 4 издания).

Справка. Из ст. 4 Закона Украины «О регулировании рынка ценных бумаг»:

Торговля ценными бумагами - осуществление гражданско-правовых соглашений с ценными бумагами, предусматривающих оплату ценных бумаг против их поставки новому собственнику на основании договоров поручения или комиссии за счет своих клиентов (брокерская деятельность) или от своего имени и за свой счет с целью перепродажи третьим лицам (дилерская деятельность), кроме случаев, предусмотренных законодательством.

7. Эмитенты - государство в лице уполномоченного органа, юридическое лицо и в случаях, предусмотренных законодательством, физическое лицо, которые от своего имени выпускают ценные бумаги и исполняют обязательства, вытекающие из условий их выпуска (см. главу 2 издания).

В соответствии со ст. 6 Закона Украины «О национальной депозитарной системе» юридические лица - участники Национальной депозитарной системы, осуществляют следующие виды деятельности:

- хранение и обслуживание обращения ценных бумаг на счетах в ценных бумагах и операций эмитента относительно выпущенных им ценных бумаг;

- клиринг и расчеты по соглашениям относительно ценных бумаг;

- ведение реестров собственников именных ценных бумаг. Для обеспечения данных видов деятельности согласно п.п. 3.6 Положения о депозитарной деятельности депозитарии и хранители ценных бумаг предоставляют такие виды услуг:

- по составлению учетного реестра счетов владельцев ценных бумаг;

- по обездвижению ценных бумаг;

- по переводу всего выпуска ценных бумаг, выпущенных в документарной форме, в бездокументарную форму;

- по регистрации депозитарного учреждения как номинального держателя в реестре собственников именных ценных бумаг;

- по обслуживанию инвестиционных фондов;

- по внедрению, обслуживанию и поддержке компьютеризованных систем обслуживания счетов в ценных бумагах.

В соответствии с п. 2 ст. 4 Закона Украины «О Национальной депозитарной системе», а также п.п. 2.1 - 2.2 Положения о депозитарной деятельности Национальной депозитарной системой обслуживаются следующие виды акций:

- акции, выпущенные в бездокументарной форме;

- именные акции, выпущенные в документарной форме;

- акции на предъявителя, выпущенные в документарной форме.

Данный перечень требует пояснений. Акции на предъявителя, выпущенные в документарной (наличной) форме, обращаются свободно. Реестр собственников по таким акциям не ведется, а право собственности на них согласно п. 2 ст. 5 Закона Украины «О национальной депозитарной системе» переходит с момента их передачи (поставки). Следовательно, не депонированные (не обездвиженные) акции на предъявителя, не обслуживаются Национальной депозитарной системой.

Данная неточность, допущенная в Законе «О национальной депозитарной системе» и продублированная в Положении о депозитарной деятельности [35], была исправлена в Разъяснении ГКЦБФР № 4: «Ценные бумаги, выпущенные на предъявителя, обслуживаются Национальной депозитарной системой только в случае обездвижения соответствующих сертификатов такого выпуска».

Справка. Из ст. 1 Закона Украины «О национальной депозитарной системе»:

Обездвижение ценных бумаг - перевод ценных бумаг, выпущенных в документарной форме, в бездокументарную форму путем депонирования сертификатов в хранилищах хранителя ценных бумаг и/или депозитария с целью обеспечения дальнейшего их обращения в виде учетных записей на счетах хранителя ценных бумаг и/или депозитария.

Обслуживание соглашений относительно ценных бумаг в бездокументарной форме осуществляется исключительно участниками Национальной депозитарной системы. В соответствии с п. 2 ст. 13 Закона Украины «О национальной депозитарной системе» для заключения на фондовой бирже или на организационно оформленном внебиржевом рынке соглашений относительно ценных бумаг, выпущенные в документарной форме, ценные бумаги должны быть обездвижены (переведены в бездокументарную форму) в депозитарии, который их обслуживает.

Национальная депозитарная система состоит из двух уровней (рис. 1.1):

**Верхний уровень**

Национальный депозитарий Украины и депозитарии, ведущие счета для хранителей и осуществляющие клиринг и расчеты по соглашениям относительно ценных бумаг

**Нижний уровень**

Хранители, ведущие счета собственников ценных бумаг, и регистраторы собственников именных ценных бумаг

Рис. 1.1. Структура Национальной депозитарной системы

В соответствии со ст. 2 Закона Украины «О национальной депозитарной системе» объединяющим институтом депозитарной системы Украины является Национальный депозитарий, который создан в форме открытого акционерного общества. Данным Законом установлено, что уполномоченным органом управления частью государства в уставном фонде Национального депозитария является ГКЦБФР. В то же время постановлением КМУ№ 847 функция управления частью государства в размере 86% уставного фонда Национального депозитария передана Министерству финансов Украины.

В соответствии с Общими принципами функционирования Национального депозитария Национальный депозитарий является центральным элементом Национальной депозитарной системы и обеспечивает:

- формирование и развитие Национальной депозитарной системы;

- функционирование единой системы депозитарного учета;

- обслуживание обращения ценных бумаг;

- интеграцию Национальной депозитарной системы в международную систему депозитарных учреждений, которые обеспечивают функционирование мировых рынков капитала.

Акционерами Национального депозитария могут быть исключительно государство и юридические лица, являющиеся участниками Национальной депозитарной системы. Доля одного акционера в уставном фонде Национального депозитария не может превышать десяти процентов. Впрочем, это правило не относится к такому акционеру Национального депозитария, как государство. Его доля в уставном фонде данного учреждения не ограничена.

Согласно разъяснению ГКЦБФР № 8 Национальный депозитарий Украины создается как центральный элемент Национальной депозитарной системы Украины с целью обеспечения функционирования единой системы депозитарного учета и интеграции Национальной депозитарной системы в мировые фондовые рынки. В связи с этим Национальный депозитарий Украины является специализированным учреждением с особым статусом, деятельность которого связана с удовлетворением общественных интересов.

Виды деятельности, относящиеся к компетенции Национального депозитария, определены Законом Украины «О национальной депозитарной системе» и Общими принципами функционирования Национального депозитария (рис. 1.2).

Общими принципами функционирования Национального депозитария определено, что источниками формирования имущества Национального депозитария являются:

- взносы учредителей и акционеров;

- доходы от осуществления функций, предусмотренных Общими принципами (см. рис. 1.2);

- доходы от ценных бумаг, находящиеся в собственности Национального депозитария и банковских депозитов;

- средства и/или имущество, предоставляемые как международная техническая помощь;

- благотворительные взносы и пожертвования;

- бюджетные ассигнования, средства внебюджетного Государственного фонда приватизации, предусмотренные Государственной программой приватизации на содержание Национальной депозитарной системы.

Таким образом, Общими принципами функционирования Национального депозитария в значительной степени ограничены функции Национального депозитария Украины, определенные ст. 2 Закона Украины «О национальной депозитарной системе», и сведены исключительно к нормативно-регулирующим.

К сведению. Нормативно-правовые акты Национального депозитария, в частности стандарты депозитарного учета и стандарты документооборота относительно операций с ценными бумагами, согласованные с ГКЦБФР, являются обязательными к исполнению всеми участниками Национальной депозитарной системы. Документы Национального депозитария Украины после их согласования с ГКЦБФР в Порядке, утвержденном решением ГКЦБФР № 4, подлежат государственной регистрации в Министерстве юстиции Украины.

Виды деятельности, относящиеся к компетенции Национального депозитария согласно ст. 2 Закона Украины «О национальной депозитарной системе»

**Виды деятельности участников Национальной депозитарной системы**

- хранение и обслу­живание обращения Ценных бумаг на счетах в ценных бумагах и операций эмитента относительно выпущенных им ценных бумаг;

- клиринг и расчеты по соглашениям от­носительно ценных бумаг;

- ведение реестров собственников име­нных ценных бумаг

**Виды деятельности, относящиеся к исключительной компетенции Национального депозитария**

- стандартизация депозитарного учета в соот­ветствии с международными нормами;

- стандартизация документооборота относи­тельно операций с ценными бумагами и нумерация (кодификация) ценных бумаг, выпу­щенных в Украине, в соответствии с между­народными нормами;

- установление отношений и налаживание постоянного взаимодействия с депозитарными учреждениями других стран, заключение как двухсторонних, так и многосторонних согла­шений о прямом членстве или корреспондентских отношениях для обслуживания международных операций с ценными бумагами участников Национальной депозитарной систе­мы, контроль за их корреспондентскими от­ношениями с депозитарными учреждениями других стран

Виды деятельности, согласно ст. 5 Общих принципов функционирования Национального депозитария [38] относящееся к компетенции Национально­го депозитария до того момента как доля государства в уставном фонде Национального депозитария будет уменьшена и составит 25 % и менее

Рис. 1.2. Виды деятельности, относящиеся к компетенции Национального депозитария Украины

Следовательно, можно утверждать, что. Национальный депозитарий Украины исходя из его функций, установленных Общими принципами функционирования Национального депозитария, лишен возможности осуществлять коммерческую депозитарную деятельность и является своего рода подразделением ГКЦБФР, осуществляющим регулирование отдельной составляющей фондового рынка - Национальной депозитарной системы.

В то же время осуществление Национальным депозитарием коммерческой деятельности (хранение и обслуживание обращения ценных бумаг на счетах в ценных бумагах и операций эмитента относительно выпущенных им ценных бумаг; клиринг и расчеты по соглашениям относительно ценных бумаг) рассматривается как возможное в Порядке осуществления денежных расчетов в Национальном депозитарии.

Подытоживая изложенное выше, можно сделать вывод, что на сегодняшний день законодательство не содержит однозначного определения функций Национального депозитария Украины.

**ДЕПОЗИТАРИИ**

Вторым институтом Национальной депозитарной системы, составляющим наравне с Национальным депозитарием Украины ее верхний уровень, являются депозитарии.

В соответствии со ст. 10 Закона Украины «О национальной депозитарной системе» депозитарий - юридическое лицо, создаваемое в форме открытого акционерного общества, участниками которого являются не менее десяти хранителей, и осуществляющее исключительно депозитарную деятельность.

Согласно п. 1.4 Положения о депозитарной деятельности в уставе депозитария должно быть отмечено, что чистая прибыль депозитария, полученная после установленных действующим законодательством расчетов и остающаяся в полном его распоряжении, не распределяется между его участниками. В случае выполнения данного требования все акционеры депозитария фактически будут лишены возможности получения дивидендов.

В соответствии с п. 1 ст. 8 Закона Украины «О национальной депозитарной системе» только депозитарии имеют право на осуществление клиринга и расчетов по соглашениям относительно ценных бумаг.

Депозитарная деятельность как один из видов профессиональной деятельности на рынке ценных бумаг согласно п.п. 56 ст. 9 Закона Украины «О лицензировании» подлежит лицензированию.

Основанием для осуществления депозитарием депозитарной деятельности (профессиональной деятельности по хранению и обслуживанию обращения ценных бумаг, операций эмитента с ценными бумагами на счетах в ценных бумагах), деятельности по ведению реестров собственников именных ценных бумаг, а также расчетно-клиринговой деятельности по соглашениям относительно ценных бумаг, является лицензия, выдаваемая ГКЦБФР.

Порядок и условия ее выдачи, а также требования к осуществлению такой деятельности определены Лицензионными условиями осуществления профессиональной деятельности на рынке ценных бумаг.

Порядок и правила осуществления депозитарной деятельности, а также функции и операции депозитария ценных бумаг определены Положением о депозитарной деятельности.

Клиентами депозитария могут быть:

- хранители, которым депозитарные услуги предоставляются на основе депозитарного договора.

Справка. Из ст.1 Закона Украины «О национальной депозитарной системе»:

Депозитарный договор – договор между хранителем и избранным им депозитарием, в соответствии с которым депозитарий ведет для хранителя счета в ценных бумагах, на которых отражаются операции с ценными бумагами, переданными хранителем.

Типовой депозитарный договор утвержден решением ГКЦБФР № 87.

Для учета ценных бумаг, переданных хранителем депозитарию на основании депозитарного договора, депозитарий открывает на имя хранителя счет в ценных бумагах, на котором осуществляет учет депонируемых ценных бумаг;

- эмитенты, которым депозитарные услуги предоставляются на основании договора об обслуживании эмиссии ценных бумаг (см. п.п. 2.1.5 главы 2 издания);

- другие депозитарии, которым депозитарные услуги предоставляются на основании договора о корреспондентских отношениях.

Справка. Из ст. 1 Закона Украины «О национальной депозитарной системе»:

Корреспондентские отношения относительно ценных бумаг - оформленные договором отношения между депозитариями, согласно которому один депозитарий ведет учет ценных бумаг, хранящихся в другом депозитарии.

Для ценных бумаг, депонируемых другими депозитариями через корреспондентские отношения относительно ценных бумаг, оформленные на основании соответствующего договора, каждый депозитарий открывает специальные счета в, ценных бумагах.

В соответствии со ст. 1 Закона Украины «О национальной депозитарной системе» соглашение между фондовой биржей или участниками организационно оформленного внебиржевого рынка и выбранным ими депозитарием об осуществлении клиринга и расчетов по соглашениям относительно ценных бумаг оформляется договором о клиринге и расчетах по соглашениям относительно ценных бумаг.

Торговцы ценными бумагами, которые не имеют разрешения (лицензии) на осуществление профессиональной депозитарной деятельности в качестве хранителя ценных бумаг, не имеют права заключать с депозитарием договор о клиринге и расчетах по соглашениям относительно ценных бумаг.

Фондовая биржа заключает договор о клиринге и расчетах по соглашениям относительно ценных бумаг только с одним избранным ею депозитарием. Кроме того, фондовая биржа может заключать договор о клиринге и расчетах по соглашениям относительно государственных ценных бумаг с депозитарием, который обслуживает обращение государственных ценных бумаг. Таким депозитарием в соответствии с Положением об особенностях осуществления депозитарной деятельности с государственными ценными бумагами является депозитарий Национального банка Украины.

Участники торгово-информационной системы, имеющие разрешение (лицензию) хранителя ценных бумаг, заключают договор о клиринге и расчетах по соглашениям относительно ценных бумаг с депозитарием, который обслуживает этот организационно оформленный рынок, или с депозитарием, который заключил соглашение о корреспондентских отношениях с таким депозитарием. Каждый договор о клиринге и расчетах по соглашениям относительно ценных бумаг депозитарий согласовывает и регистрирует в ГКЦБФР.

Порядок и требования к осуществлению депозитариями расчетно-клиринговой деятельности по операциям относительно ценных бумаг, а также осуществлению клиринга и расчетов в Национальной депозитарной системе Украины определены Положением о расчетно-клиринговой деятельности.

Депозитарий осуществляет клиринг по соглашениям относительно ценных бумаг, заключенным исключительно на организационно оформленном рынке.

Для осуществления депозитарием клиринга и расчетов по соглашениям относительно ценных бумаг эти ценные бумаги должны быть депонированы в этом депозитарии.

Справка. Из п. 1.2 Положения о депозитарной деятельности:

Депонирование ценных бумаг - передача собственником принадлежащих ему ценных бумаг хранителю или передача ценных бумаг хранителем депозитарию, или передача эмитентом глобального сертификата собственного выпуска ценных бумаг депозитарию для осуществления депозитарной деятельности.

Для осуществления клиринговых операций по соглашениям относительно ценных бумаг, выпущенных в документарной форме, они предварительно должны быть переданы депозитарию, обеспечивающему их коллективное хранение.

Справка. Из ст. 1 Закона Украины «О национальной депозитарной системе»:

 Коллективный способ хранения ценных бумаг – способ, согласно которому депозитарий или хранитель ведет депозитарный учет ценных бумаг без указания их номеров или других индивидуальных признаков.

Для проведения клиринга и расчетов по соглашениям относительно обездвиженных документарных именных ценных бумаг депозитарий должен быть зарегистрирован в реестре владельцев именных ценных бумаг как номинальный держатель.

В случае если соглашение относительно ценных бумаг заключено между клиентами различных депозитариев, расчетно-клиринговые операции осуществляет тот депозитарий, который заключил с эмитентом договор об обслуживании эмиссии ценных бумаг, отмеченных в соглашении, или тот депозитарий, в котором депонированы обездвиженные документарные ценные бумаги, отмеченные в соглашении.

К сведению. Операция хранителя по перечислению ценных бумаг со счета в ценных бумагах одного своего депонента на счет другого своего депонента не относится к расчетно-клиринговой деятельности и осуществляется хранителем в соответствии с Положением о депозитарной деятельности.

Каждая операция с ценными бумагами, депонированными в депозитарии, должна осуществляться на соответствующих счетах и/или отражаться в этом депозитарии. При этом не допускается:

1) взаимная компенсация заявок депонентов по обслуживанию соглашений о купле-продаже ценных бумаг, депонированных в депозитарии, между депонентами одного хранителя;

2) клиринг и расчеты по таким соглашениям без проведения на соответствующих счетах и/или отражения каждого из этих соглашений в депозитарии.

Для осуществления денежных расчетов по операциям относительно ценных бумаг депозитарий обязан пользоваться услугами расчетного банка, с которым заключается договор о денежных расчетах по операциям относительно ценных бумаг.

В соответствии с распоряжениями депозитария расчетный банк производит денежные расчеты по соглашениям относительно ценных бумаг и денежные расчеты по операциям эмитента относительно выпущенных им ценных бумаг.

Депозитарий должен разработать и использовать внутренний Порядок проведения расчетно-клиринговых операций относительно соглашений с ценными бумагами и внутреннее Положение о расчетно-клиринговой деятельности, которые он согласовывает с ГКЦБФР при предоставлении ею разрешения (лицензии) на осуществление профессиональной расчетно-клиринговой деятельности.

Клиринг и расчеты по операциям с ценными бумагами осуществляются в соответствии с распоряжениями, которые предоставляются депозитарию клиентами, или расчетными документами, которые предоставляются организаторами торговли.

Каждая расчетно-клиринговая операция проводится на основе распоряжения и соответствующих документов и заканчивается составлением отчета и/или информационного сообщения о выполнении операции.

Клиент (депонент) депозитарного учреждения (депозитария или хранителя), который поставляет ценные бумаги, предоставляет депозитарному учреждению распоряжение на перечисление (поставку) ценных бумаг. Клиент (депонент) депозитарного учреждения, получающий ценные бумаги, предоставляет депозитарному учреждению распоряжение на получение ценных бумаг.

По соглашениям относительно ценных бумаг, заключенным на организаторе торговли, депозитарий получает либо распоряжение на получение/перечисление (поставку) ценных бумаг от своих клиентов, или ведомость сквитированных распоряжений от организатора торговли.

Справка. Из п. 1.2 Положения о расчетно-клиринговой деятельности:

Квитирование - операция депозитария или организатора торговли относительно установления соответствия реквизитов распоряжения на перечисление (поставку) ценных бумаг и распоряжения на получение ценных бумаг.

Такая ведомость составляется организатором торговли на основании заключенных на нем соглашений.

Депозитарное учреждение (депозитарий или хранитель), получив распоряжение, предоставляет своему депоненту (клиенту) подтверждение о получении распоряжения.

Депозитарное учреждение (депозитарий или хранитель) должно осуществить проверку распоряжения на правильность составления, другие проверки, предусмотренные действующим законодательством и внутренними документами депозитарного учреждения, а также проверку соответствующих документов, являющихся основанием для осуществления депозитарной и/или расчетно-клиринговой операции.

Депозитарное учреждение (депозитарий или хранитель) отказывает своему депоненту (клиенту) в приеме к исполнению распоряжения на получение/перечисление (поставку) ценных бумаг в случае, если:

- распоряжение на получение/перечисление (поставку) ценных бумаг не соответствует требованиям Положения о расчетно-клиринговой деятельности и Положения о депозитарной деятельности;

- отсутствуют и/или неправильно заполнены обязательные реквизиты в этом распоряжении; - информация, предоставленная в распоряжении на получение/перечисление (поставку) ценных бумаг, недостоверная или поддельная;

- в распоряжении на перечисление (поставку) ценных бумаг количество ценных бумаг, предназначенное для перечисления (поставки), превышает остаток на счете в ценных бумагах депонента хранителя или клиента депозитария, скорректированный на количество ценных бумаг, предназначенных для перечисления (поставки) в соответствии с принятыми, но еще не выполненными распоряжениями;

- в распоряжении на перечисление (поставку) ценных бумаг ценные бумаги, предназначенные для перечисления (поставки), отягощены обязательствами и/или ограничены в обращении, и операция относительно перехода прав собственности в связи с этим не может быть выполнена;

- отмеченные в распоряжении депонента на получение ценных бумаг денежные средства, которые предназначены для оплаты за ценные бумаги, отсутствуют на счете для проведения денежных расчетов по операциям с ценными бумагами.

Отказ в приеме к исполнению распоряжения сопровождается предоставлением депоненту (клиенту) сообщения об отказе в приеме распоряжения с обязательным обоснованием причин. При этом Депозитарное учреждение (депозитарий или хранитель) должно получить подтверждение от своего депонента (клиента) о поступлении сообщения об отказе приема распоряжения к исполнению.

После проверки распоряжения от своего депонента хранитель направляет это распоряжение депозитарию, который обслуживает этого хранителя согласно дёпозитарному договору.

После проверки распоряжения от своих клиентов депозитарий составляет ведомость распоряжений на перечисление (поставку) ценных бумаг и ведомость распоряжений на получение ценных бумаг.

Сроки получения и выполнения распоряжений определяются в Регламенте депозитария, который согласовывается с ГКЦБФР. При этом депозитарий не имеет права изменить очередность выполнения, а также без соответствующего распоряжения своего клиента отменить и/или остановить выполнение проверенных распоряжений.

Отправитель распоряжения до сверки полученных депозитарием распоряжений относительно соглашений с ценными бумагами и в срок, определенный в Регламенте депозитария, может отменить распоряжение, если пошлет депозитарию соответствующее распоряжение отмены (аннулирования).

В срок, который определяется Регламентом депозитария, он осуществляет сверку полученных распоряжений.

Справка. Из п. 1.2 Положения о расчетно-клиринговой деятельности:

Сверка - операция депозитария относительно сравнения реквизитов распоряжений на перечисление (поставку) ценных бумаг и распоряжений на получение ценных бумаг с целью выявления сквитированных и несквитированных распоряжений.

Депозитарий квитирует распоряжения из ведомости на перечисление (поставку) ценных бумаг с распоряжениями из ведомости на получение ценных бумаг и выявляет встречные распоряжения методом сравнения реквизитов:

1) реквизитов договора с ценными бумагами и дат заключения договора;

2) кода счета в ценных бумагах, с которого списываются (перечисляются) ценные бумаги;

3) кода счета в ценных бумагах, на который зачисляются (перечисляются) ценные бумаги;

4) наименования депозитария, в котором (с которого) на счет в ценных бумагах следует списать/зачислить/перечислить ценные бумаги;

5) кода выпуска ценных бумаг;

6) количества ценных бумаг;

7) номера и серии ценных бумаг, которые перечисляются (для ценных бумаг, которые хранятся раздельным способом);

Справка. Из ст. 1 Закона Украины «О национальной депозитарной системе»:

Раздельный способ хранения ценных бумаг - способ, согласно которому хранитель ценных бумаг обязан хранить и вести учет сертификатов ценных бумаг с указанием их номеров или других индивидуальных признаков.

8) размера платежа в обмен на ценные бумаги с указание» информации о счетах с которых (на которые) осуществляется оплата (в случае перевода (поставки) ценных бумаг без оплаты реквизит не заполняется);

9) даты осуществления списания/зачисления/перечисления по счету в ценных бумагах, которые отмечены в распоряжениях на перевод (поставку) и получение ценных бумаг должны полностью совпадать.

По результатам сверки депозитарий составляет ведомость сквитированных распоряжений на перевод (поставку) ценных бумаг и ведомость несквитированных распоряжений.

Справка. Из л. 1.2 Положения о расчетно-клиринговой деятельности:

Сквитированные распоряжения - распоряжение на перечисление (поставку) ценных бумаг и распоряжения на получение ценных бумаг, относительно которых установлено совпадение реквизитов по результатам сверки.

По требованию клиента депозитарий должен предоставить ему сообщение о сквитированных и несквитированных распоряжениях, которые касаются операций с его счетами в ценных бумагах. При этом клиент депозитария имеет право получать сообщение о сквитированных и несквитированных распоряжениях, которые касаются операций с ценными бумагами только на его счетах.

На данном этапе для отправителей распоряжений на получение и перечисление (поставку) ценных бумаг остается возможность отмены (аннулирования) сквитированных распоряжений путем предоставления депозитарию распоряжения отмены (аннулирования). Такая отмена может быть осуществлена в срок, определенный регламентом депозитария. При этом отменить (аннулировать) сквитированные распоряжения можно только при условии поступления распоряжений отмены (аннулирование) от обеих сторон соглашения с ценными бумагами, а именно клиента-поставщика и клиента-получателя.

По соглашениям относительно ценных бумаг, заключенным на организаторе торговли, квитирование распоряжений может осуществлять организатор торговли, что должно быть определено в договоре, который заключается между организатором торговли и депозитарием. Квитирование распоряжений осуществляется организатором торговли в порядке, который устанавливается Правилами организатора торговли и договором между организатором торговли и депозитарием.

Депозитарий получает от организатора торговли ведомость сквитированных распоряжений.

Организатор торговли посылает депозитарию ведомость сквитированных распоряжений, если:

- правилами организатора торговли определен порядок составления и предоставления депозитарию ведомости сквитированных распоряжений;

- в договоре между депозитарием и организатором торговли определено право депозитария получать от организатора торговли ведомость сквитированных распоряжений и право организатора торговли предоставлять депозитарию такую ведомость для выполнения расчетов по соглашениям, которые заключены на организаторе торговли;

- в депозитарном договоре между депозитарием и хранителем (участником организатора торговли) предусмотрено право депозитария принимать от организатора торговли ведомость сквитированных распоряжений для выполнения расчетов по соглашениям, которые заключены на организаторе торговли.

В зависимости от вида соглашения относительно ценных бумаг, расчетно-клиринговые операции осуществляются двумя основными способами.

Первый из них, по операциям поставки ценных бумаг против платежа или без оплаты, предполагает проведение одиночных расчетов по распоряжениям, принятым к исполнению.

Второй предполагает урегулирование взаимных обязательств, которые предполагают взаимозачет.

Для осуществления одиночных расчетов депозитарий в соответствии с ведомостью сквитированных и утвержденных распоряжений перечисляет ценные бумаги, которые отмечены в распоряжении клиента-поставщика, с его открытого счета в ценных бумагах на его же счет в ценных бумагах, которые выставлены на торги (заблокированы до выполнения соглашения).

Если соглашением относительно ценных бумаг предусмотрена поставка ценных бумаг без оплаты, то операция перевода ценных бумаг со счета в ценных бумагах, которые выставлены на торги, клиента-поставщика, на счет в ценных бумагах клиента-получателя осуществляется депозитарием по его же распоряжению в соответствии с ведомостью сквитированных и утвержденных распоряжений.

Если соглашением относительно ценных бумаг предусмотрена поставка ценных бумагах против платежа, то операция перевода ценных бумаг со счета в ценных бумагах которые выставлены на торги клиента-поставщика, на счет в ценных бумагах клиента-получателя осуществляется по распоряжению депозитария в соответствии с ведомостью сквитированных и утвержденных распоряжений при условии перечисления денежных средств, предусмотренных по данному соглашению.

Клиентам-получателям ценных бумаг против платежа (установленным согласно распоряжениям на получение ценных бумаг) депозитарий и/или расчетный банк по распоряжению депозитария направляет сообщение о необходимости перечисления денежных средств через расчетный банк депозитария. Для выполнения поставки ценных бумаг против платежа денежные средства от клиентов-получателей зачисляются на счет депозитария в расчетном банке, о чем депозитарий получает от расчетного банка соответствующее уведомление.

Депозитарий сверяет сообщение о перечислении денежных средств с ведомостью сквитированных и утвержденных распоряжений и совпадение соответствующих реквизитов. Распоряжения, которые прошли эту сверку, выполняются. Распоряжения, которые не прошли эту сверку, переносятся в ведомость сквитированных и утвержденных распоряжений следующего операционного дня депозитария. Предельный срок перенесения сквитированных и утвержденных распоряжений, по которым не осуществлено перечисление денежных средств, определяется Регламентом депозитария.

Для осуществления одиночных расчетов специалист депозитария по каждому из распоряжений, прошедших сверку, и с учетом очередности их поступлений составляет соответствующие распоряжения на перевод ценных бумаг со счета в ценных бумагах, выставленных на торги клиента-поставщика, на счет в ценных бумагах клиента-получателя; и одновременно в случае зачисления денежных средств на счет депозитария составляет и предоставляет распоряжение расчетному банку о перечислении денежных средств на счета клиента-поставщика.

Если в срок, определенный регламентом депозитария или соглашением относительно ценных бумаг, от клиента-получателя не поступила оплата, предусмотренная соглашением и подлежащая перечислению на счет клиента-поставщика, то депозитарий осуществляет обратную операцию - перечисляет ценные бумаги со счета в ценных бумагах, выставленных на торги клиента-поставщика, на его же счет в ценных бумагах.

Для выполнения расчетов по соглашениям относительно ценных бумаг с использованием метода урегулирования взаимных обязательств, что предполагает взаимозачет, депозитарий открывает своему клиенту технический счет, который имеет технический субсчет учета обязательств относительно ценных бумаг и технический субсчет для учета денежных обязательств относительно соглашений с ценными бумагами.

Справка. Из п. 1.2 Положения о расчетно-клиринговой деятельности:

Технический счет - счет, который открывает депозитарий своему клиенту, для которого он осуществляет клиринг и расчеты по соглашениям относительно ценных бумаг, для учета, определенного депозитарием при осуществлении клиринга установленного обязательства и/или установленного права своих клиентов относительно ценных бумаг и/или денежных средств по соглашениям относительно ценных бумаг.

Открытие технических счетов учета обязательств по ценным бумагам и по денежным средствам осуществляется депозитарием на основании депозитарного договора и договора о клиринге и расчетах по соглашениям относительно ценных бумаг.

В случае приобретения ценных бумаг клиентом депозитария его технический субсчет учета денежных обязательств относительно соглашений с ценными бумагами уменьшается, а субсчет его контрагента увеличивается на общую стоимость заключенного соглашения относительно ценных бумаг. Одновременно в случае приобретения ценных бумаг клиентом депозитария его технический субсчет учета обязательств относительно ценных бумаг в соответствии с соглашением по ценным бумагам увеличивается, а субсчет его контрагента уменьшается на общее количество ценных бумаг.

Технический субсчет учета денежных обязательств относительно соглашений с ценными бумагами ведется по каждому клиенту депозитария. По данным этого субсчета депозитарий на конец проведения клиринга выводит, используя урегулирование взаимных обязательств, которое предусматривает взаимозачет, итоговый остаток клиента депозитария (он может быть как отрицательным, так и положительным). По окончании клиринга сумма итоговых остатков всех клиентов депозитария по техническим субсчетам учета денежных обязательств должна равняться нулю.

Технический субсчет учета обязательств относительно ценных бумаг ведется по каждому клиенту депозитария в разрезе выпусков ценных бумаг. По данным этого субсчета депозитарий на конец проведения клиринга выводит, используя урегулирование взаимных обязательств, которое предусматривает взаимозачет, итоговый остаток клиента депозитария (он может быть как отрицательном, так и положительным). По окончании клиринга сумма итоговых остатков всех клиентов депозитария по техническим субсчетам учета обязательств относительно ценных бумаг в разрезе выпусков ценных бумаг должна равняться нулю.

Справка. Из п. 1.2 Положения о расчетно-клиринговой деятельности:

Отрицательный остаток по техническому счету - определенное депозитарием при осуществлении клиринга установленное обязательство клиента депозитария перечислить ценные бумаги и/ или перечислить денежные средства в соответствии с распоряжением депозитария, который осуществляет клиринг и расчеты.

Положительной остаток по техническому счету - определенное депозитарием при осуществлении клиринга установленное право клиента депозитария получить ценные бумаги и/или денежные средства в соответствии с распоряжением депозитария, который осуществляет клиринг и расчеты.

По окончании клиринга депозитарий составляет и передает расчетному банку соответствующие платежные документы для погашения отрицательных остатков по техническим субсчетам учета денежных обязательств относительно соглашений с ценными бумагами, который в свою очередь передает их обслуживающим банкам клиентов депозитария. Одновременно, по окончании клиринга депозитарий составляет и передает клиентам депозитария сообщения о перечислении (поставке) ценных бумаг для погашения отрицательных остатков по техническим субсчетам учета обязательств относительно ценных бумаг.

После погашения клиентами депозитария отрицательных остатков по техническим субсчетам учета денежных обязательств депозитарий осуществляет погашение положительных остатков по техническим субсчетам учета денежных обязательств клиентов депозитария путем составления и предоставления соответствующих распоряжений расчетному банку. Одновременно после погашения клиентами депозитария отрицательных остатков по техническим субсчетам учета обязательств относительно ценных бумаг депозитарий осуществляет погашение положительных остатков по техническим субсчетам учета обязательств относительно ценных бумаг клиентов депозитария.

После выполнения одиночных расчетов и методов, предполагающих взаимозачет, клиенты депозитария получают соответствующие справки о состоянии счетов в ценных бумагах.

По соглашениям относительно ценных бумаг, заключенных на фондовых биржах и в торгово-информационных системах, депозитарий предоставляет таким организаторам торговли информацию относительно невыполнения и/или несвоевременного выполнения их членами и участниками расчетов по этим соглашениям. Порядок предоставления такой информации депозитарием организатору торговли определяются в соответствующем договоре, заключенном между ними.

Необходимо отметить, что уполномоченное лицо ГКЦБФР имеет право на принудительное проведение депозитарием расчетно-клиринговых операций. Данные действия осуществляются на основании соответствующего решения ГКЦБФР, утвержденного по представлению государственного представителя на фондовой бирже и/или в депозитарии.

В соответствии с п. 4 ст. 10 Закона Украины «О национальной депозитарной системе» максимальный размер тарифов на услуги депозитария устанавливается ГКЦБФР по согласованию с Антимонопольным комитетом Украины.

**ХРАНИТЕЛИ**

Хранителем ценных бумаг в соответствии со ст. 11 Закона Украины «О национальной депозитарной системе» при наличии соответствующего разрешения (лицензии. - Примеч. авт.) могут быть коммерческие банки и торговцы ценными бумагами (см. п. 4.1 главы 4 издания).

Депозитарная деятельность хранителя ценных бумаг как один из видов профессиональной деятельности на рынке ценных бумаг согласно п.п. 56 ст. 9 Закона Украины «О лицензировании» подлежит лицензированию. Такая лицензия, выдаваемая ГКЦБФР, является основанием для осуществления профессиональной деятельности по хранению и обслуживанию обращения ценных бумаг на счетах в ценных бумагах и операций эмитента относительно выпущенных им ценных бумаг.

Порядок и условия ее выдачи, а также требования к осуществлению такой деятельности определены Лицензионными условиями осуществления профессиональной деятельности на рынке ценных бумаг.

В уставном фонде хранителя часть другого хранителя или торговца ценными бумагами, инвестиционной компании, страховой компании и другого институционного инвестора не может превышать пяти процентов.

Хранители имеют право осуществлять по поручению собственника операции с депонированными ценными бумагами и осуществлять другую депозитарную деятельность, связанную с обращением ценных бумаг, за исключением клиринга и расчетов по соглашениям относительно ценных бумаг. При этом в соответствии с п. 6 ст. 7 Закона Украины «О национальной депозитарной системе» хранитель не имеет права пользоваться услугами другого хранителя для выполнения своих обязательств относительно хранения сертификатов и учета прав собственности на ценные бумаги своих депонентов.

Справка. Из ст. 1 Закона Украины «О национальной депозитарной системе»:

Депонент - юридическое или физическое лицо, которое пользуется услугами хранителя на основании договора об открытии счета в ценных бумагах.

Основными функциями хранителя является хранение ценных бумаг (перечень операций и правила хранения ценных бумаг определены соответственно п. 3.2 и разделом 4 Положения о депозитарной деятельности), открытие и ведение счетов в ценных бумагах, а также обслуживание оборота ценных бумаг на данных счетах.

При этом хранитель ценных бумаг может совмещать свою деятельность с ведением реестров собственников именных ценных бумаг (регистраторской деятельностью), что требует переоформления лицензии. В таком случае в соответствии со ст. 11 Закона Украины «О национальной депозитарной системе» хранителю запрещается осуществлять любые операции с ценными бумагами, реестр собственников которых он ведет.

К сведению. Из п.п. 4.2 Положения о депозитарной деятельности:

Хранение ценных бумаг, которое не сопровождается их учетом на счетах в ценных бумагах, не относится к депозитарной деятельности.

Хранитель должен быть непосредственно клиентом хотя бы одного депозитария.

**РЕГИСТРАТОРЫ**

Регистратором собственников именных ценных бумаг в соответствии со ст. 12 Закона Украины «О национальной депозитарной системе» может быть юридическое лицо, уставом которого предусмотрено осуществление регистраторской деятельности.

Что касается коммерческих банков, то в соответствии со ст. 11 Закона Украины «О национальной депозитарной системе» депозитарную деятельность по ведению реестра собственников именных ценных бумаг могут осуществлять лишь те из них, которые имеют разрешение (лицензию. - Примеч. авт.} на осуществление деятельности по выпуску и обращению ценных бумаг. Причем банк свою депозитарную деятельность по ведению реестра собственников именных ценных бумаг должен организовывать в составе организационно обособленных внутренних подразделений или дочерних структур.

Лицензию на осуществление профессиональной деятельности на рынке ценных бумаг по ведению реестра собственников именных ценных бумаг может получить:

- юридическое лицо, для которого ведение реестра собственников именных ценных бумаг является исключительным видом деятельности и не может совмещаться с другими видами деятельности кроме депозитарной (приобретающее в результате статус регистратора);

- эмитент относительно ведения собственного реестра собственников именных ценных бумаг. При этом условия выдачи лицензии эмитенту (см. п.п. 2.3 главы 2 издания) и регистратору, так же как и требования к условиям осуществления такой деятельности, закрепленные в Лицензионных условиях осуществления профессиональной деятельности на рынке ценных бумаг, существенно отличаются.

Согласно п. 1 ст. 2 Закона Украины «О национальной депозитарной системе» деятельность по ведению реестра собственников именных ценных бумаг может осуществляться не только регистраторами и эмитентами, но и хранителями и депозитариями в случае получения соответствующего разрешения (переоформления лицензии. - Примеч. авт.). Деятельность депозитариев и хранителей по ведению реестра собственников именных ценных бумаг осуществляется в организационно и функционально обособленном подразделении.

В соответствии с п. 3 ст. 12 Закона Украины «О национальной депозитарной системе» максимальный размер тарифов на услуги регистратора устанавливается ГКЦБФР по согласованию с Антимонопольным комитетом Украины (см. табл. 1.1). Кроме того, с целью определения затрат регистратора решением ГКЦБФР одобрены Методические рекомендации по калькулированию себестоимости услуг регистраторов.

Таблица 1.1 Максимальный размер тарифов на услуги регистраторов

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| Документ | Вид операции | База для определения максимального размера тарифа | Максимальный размер тарифа |
| Решение ГКЦБФР № 121 | Внесение в систему реестра изменений в связи с переходом прав собственности на именные ценные бумаги (кроме операций по продаже в процессе приватизации, первичного размещения) | Номинальная стоимость пакета ценных бумаг или стоимость пакета по соглашению, согласно которому осуществляется передача | 0,5 % от суммы соглашения, но не менее 5 грн. и не более 10000 грн. |
| Внесение в систему реестра номинального держателя и между номинальными держателями | Номинальная стоимость пакета ценных бумаг | 0,5 % от стоимости пакета акций, но не менее 1 грн. и не более 100 грн. |

Примечание. В стоимость этих тарифов не включается стоимость бланков сертификатов, стоимость кассовых и других операций, осуществляемых регистраторами с сертификатами ценных бумаг, стоимость услуг сторонних организаций при передаче зарегистрированным лицам соответствующей информации и документов. Названные услуги могут предоставляться регистратором для своих зарегистрированных лиц бесплатно или по более низким тарифам. Услуги, предоставленные бесплатно или по указанным тарифам не могут определяться как предоставленные по цене, ниже обычной.

При прекращении действия договора на ведение реестра стоимость услуги регистратора на одно зарегистрированное лицо относительно подготовки и передачи (другому регистратору или эмитенту) бумажной копии реестра не должна превышать стоимости подготовки и передачи такой копии эмитенту на последнюю дату учета для подготовки общих собраний или начисления доходов по ценным бумагам.

При прекращении действия договора на ведение реестра отдельным эмитентом стоимость услуги регистратора в расчете на одно зарегистрированное лицо относительно подготовки и передачи (другому регистратору или эмитенту) бумажной и электронной копии системы реестра не должна превышать стоимости создания этим регистратором системы реестра вышеуказанного эмитента по результатам принятия реестра.

Продолжение таблицы 1.1 Максимальный размер тарифов на услуги регистраторов

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| Документ | Вид операции | База для определения максимального размера тарифа | Максимальный размер тарифа |
| Решение ГКЦБФР № 132  | Услуги регистраторов относительно внесения изменений в реестр в связи с обездвиживанием ценных бумаг:Открытие личного счета и/или внесение записей о движении ценных бумаг относительно счета номинального держателя (со счета собственника, со счета другого номинального держателя, на счет собственника, на счет другого номинального держателя) с оформлением и выдачей сертификата (свидетельства об обездвиживании ценных бумаг, временного свидетельства) с выдачей выписки о состоянии личного счета по результатам операции непосредственно у реестродержателя, с проведением всех других действий при осуществлении такой операции, в соответствии с требованиями Положения о ведении реестров (кроме почтовых расходов) | - | 10 грн. |

Требования, порядок и обязанности регистратора по ведению реестра собственников именных ценных бумаг, а также порядок доступа к информации реестра определены Положением о ведении реестров.

Необходимо отметить, что в соответствии с п.п. 12.4 данного Положения доступ государственных органов к системе реестра осуществляется в соответствии с действующим законодательством на основании письменного запроса, подписанного руководителем или лицом, которому данное право предоставлено действующим законодательством, и подтвержденного печатью этого органа. Ответственные должностные лица государственных органов имеют право на получение информации системы реестра в пределах их полномочий, определенных действующим законодательством.

К сведению. Что касается правомерности доступа налоговых органов к информации системы реестра, то в соответствии с п. 2 ст. 11 Закона «О налоговой службе» органы Государственной налоговой службы в установленном законом порядке имеют право получать бесплатно от предприятий, учреждений и организаций... справки, копии документов о финансово-хозяйственной деятельности... и другую информацию, связанную с исчислением и уплатой налогов, других платежей в порядке, определенном законодательством, входить в любые информационные системы, в частности, компьютерные, для определения объекта налогообложения.

Следовательно, доступ налоговых органов к системе реестра должен осуществляться в пределах их деятельности по контролю за правильностью исчисления и уплаты налогов.

Такого же мнения придерживается и ПАРД, изложившая свою позицию по данному вопросу в письме № 01-03/416.

Общим условием для получения юридическими лицами лицензии на осуществление профессиональной депозитарной деятельности депозитария (в том числе на осуществление расчетно-клиринговой деятельности), хранителя и регистратора является наличие сертифицированных руководящих должностных лиц и работников, непосредственно осуществляющих соответствующий вид деятельности.

К сведению. Что касается руководящих должностных лиц, которые подлежат сертификации, то решением ГКЦБФР № 1 установлено, что к руководящим должностным лицам юридических лиц, осуществляющих профессиональную деятельность на рынке ценных бумаг, относятся руководитель юридического лица, заместитель руководителя юридического лица, который согласно распределению обязанностей отвечает за осуществление юридическим лицом профессиональной деятельности с ценными бумагами (в случае наличия такого заместителя), и руководитель соответствующего структурного подразделения юридического лица, осуществляющего операции с ценными бумагами (в случае наличия такого подразделения).

В случае наличия у юридического лица, осуществляющего профессиональную деятельность на рынке ценных бумаг, дочернего предприятия, филиала, представительства, отделения и других обособленных подразделений к руководящим должностным лицам принадлежат также руководитель обособленного подразделения, заместитель руководителя обособленного подразделения, который согласно распределению обязанностей отвечает за осуществление подразделением профессиональной деятельности с ценными бумагами (в случае наличия такого заместителя), и руководитель соответствующего структурного подразделения этого обособленного подразделения, осуществляющего операции с ценными бумагами (в случае наличия такого структурного подразделения).

Если юридическое лицо выполняет несколько видов профессиональной деятельности с ценными бумагами, то руководитель и соответствующий заместитель руководителя юридического лица (в случае его наличия) должны пройти сертификацию в установленном порядке по тем видам профессиональной деятельности с ценными бумагами, которые это юридическое лицо осуществляет согласно полученным разрешениям (лицензиям. - Примеч. авт.).

В свою очередь, обязательным условием сертификации является наличие квалификации специалиста по депозитарной деятельности с ценными бумагами. Наличие квалификации подтверждается квалификационным удостоверением установленного образца.

Аттестация (получение соответствующего квалификационного удостоверения) руководителя и специалистов по депозитарной деятельности осуществляется в порядке, определенном Положением о порядке обучения и аттестации специалистов.

Сертификация (взятие на учет) лиц, которые непосредственно осуществляют или имеют намерение осуществлять операции на рынке ценных бумаг, а также руководящих должностных лиц юридических лиц, которые осуществляют профессиональную деятельность на рынке ценных бумаг, осуществляется в порядке, установленном Положением о сертификации лиц. За регистрацию документов для сертификации лица, осуществляющего профессиональную деятельность с ценными бумагами в Украине, Распоряжением КМУ№ 152-р установлена плата в размере 5 ннмдг.

Требования к руководителям и работникам хранителей и депозитариев, а также их полномочия определены нормами раздела 11 Положения о депозитарной деятельности.

**ФОНДОВАЯ БИРЖА**

Фондовая биржа предоставляет услуги в заключении соглашений относительно ценных бумаг и традиционно рассматривается как наивысшая форма организации фондового рынка.

В соответствии со ст. 32 Закона Украины «О ценных бумагах и фондовой бирже» фондовой биржей является организационно оформленный, постоянно действующий рынок, на котором осуществляется торговля ценными бумагами и их производными. Создание фондовой биржи не преследует получения прибыли от ее функционирования. Основные принципы создания, функционирования и ликвидации фондовой биржи определены главой 8 Закона Украины «О ценных бумагах и фондовой бирже».

Фондовая биржа может быть создана в форме акционерного общества не менее чем 20 учредителями - торговцами ценными бумагами, которые имеют разрешение (лицензию) на осуществление коммерческой и комиссионной деятельности с ценными бумагами при условии внесения ими в уставный фонд не менее чем 10000 ннмдг.

Часть уставного фонда, принадлежащая одному акционеру, не может превышать 5 %.

Формирование уставного фонда негосударственными ценными бумагами для фондовой биржи не допускается. В случае формирования уставного фонда долгосрочными (не меньше года) государственными ценными бумагами, их часть не должна превышать 30 %.

Права юридического лица фондовая биржа приобретает со дня ее регистрации ГКЦБФР. Плата за регистрацию фондовой биржи согласно Распоряжению КМУ № 152-р установлена в размере 100 ннмдг. Зарегистрированной фондовой бирже ГКЦБФР выдается Свидетельство о регистрации сроком на 2 года, действующее на всей территории Украины.

Условия и порядок выдачи такого Свидетельства, а также порядок подачи документов на регистрацию фондовой биржи определены Положением о регистрации фондовых бирж и торгово-информационных систем.

Юридические лица, созданные на условиях, определенных законодательством как организационно оформленные централизованные рынки и электронные торгово-информационные сети, на которых постоянно осуществляется торговля ценными бумагами или производными ценными бумагами, могут получить статус фондовой биржи, если они отвечают следующим требованиям:

а) заключение биржевых соглашений только между учредителями и членами биржи и/или электронной торгово-информационной сети;

б) наличие процедуры отбора ценных бумаг или других финансовых инструментов, которая отвечает определенным требованиям относительно условий их выпуска и обращения;

в) наличие высокого уровня концентрации спроса и предложения на ценные бумаги или производные ценные бумаги;

г) определение рыночных цен на ценные бумаги как базового показателя для индикации состояния фондового рынка и рынка производных ценных бумаг Украины;

д) предоставление других, кроме торговых, услуг клиентам только через посредничество членов биржи;

е) наличие процедуры отбора брокеров/дилеров и требований относительно их профессиональной квалификации;

ж) наличие правил (регламента) торговли и стандартных торговых процедур;

з) централизация регистрации соглашений и расчетов по ним, установление официального биржевого курса;

и) наличие систем надзора за деятельностью членов биржи и брокеров/дилеров и соблюдения ими норм профессиональной и деловой этики, а также дисциплинарных норм и санкций на уровне, не ниже установленного законодательством для сегмента рынка, организатором торговли на котором является данная биржа;

к) наличие у руководителей и ведущих специалистов фондовой биржи, непосредственно привлеченных к биржевой деятельности, квалификации специалиста соответствующего профиля согласно перечню видов профессиональной деятельности на рынке ценных бумаг, подтверждаемой квалификационными удостоверениями установленного образца. Запрещается деятельность по организации торговли фондовыми биржами или их филиалами без наличия квалификационных удостоверений, выданных ГКЦБФР;

л) обеспечение стабильного и эффективного функционирования системы информации о ценных бумагах и других финансовых инструментах, их ценах и условиях обращения на территории Украины.

Деятельность фондовой биржи по организации торговли на рынке ценных бумаг как один из видов профессиональной деятельности на рынке ценных бумаг, согласно п.п. 56 ст. 9 Закона Украины «О лицензировании», подлежит лицензированию. Порядок и условия ее выдачи, а также требования к осуществлению такой деятельности определены Лицензионными условиями осуществления профессиональной деятельности на рынке ценных бумаг.

Фондовая биржа не может осуществлять операции с ценными бумагами от своего имени и по поручению клиентов, а также выполнять функции депозитария.

**ТОРГОВО-ИНФОРМАЦИОННАЯ СИСТЕМА**

Кроме фондовых бирж, услуги в заключении соглашений относительно ценных бумаг может предоставлять организация, созданная торговцами ценными бумагами. Такая организация, определенная ст. 1 Закона Украины «О национальной депозитарной системе» как организационно оформленный внебиржевой рынок, для обеспечения заключения соглашений относительно ценных бумаг использует электронную торгово-информационную сеть.

Справка. Из ст. 1 Закона Украины «О национальной депозитарной системе»:

Организационно оформленный внебиржевой рынок - организация, которая объединяет торговцев ценными бумагами для предоставления услуг в заключении соглашений относительно ценных бумаг и при этом не преследует получения прибыли.

Электронная торгово-информационная сеть - совокупность программно-технических средств, используемых фондовой биржей или организационно оформленным внебиржевым рынком для обеспечения заключения соглашений относительно ценных бумаг.

Из п. 1 Положения о регистрации фондовых бирж и торгово-информационных систем:

Электронная торгово-информационная сеть - электронная система, связывающая торговцев ценными бумагами в различных местах и предоставляющая им возможность обмениваться котировками и заключать соглашения без каких-либо задержек во времени.

Нормативными документами организационно оформленный внебиржевой рынок определен как торгово-информационная система.

Справка. Из п. 1 Положения о регистрации фондовых бирж и торгово-информационных систем:

Торгово-информационная система - юридическое лицо, которое осуществляет деятельность по организации торговли на внебиржевом рынке и владеет или управляет электронной торгово-информационной сетью или другой системой средств, предоставляющей возможность обмена предложениями покупки и продажи ценных бумаг.

Основные принципы создания, а также задачи, цели и функции торгово-информационной системы определены Положением о внебиржевых торгово-информационных системах.

Деятельность по организации торговли на внебиржевом рынке ценных бумаг могут осуществлять юридические лица, созданные как акционерные общества или общества с ограниченной ответственностью не менее чем 20 торговцами ценными бумагами. Часть уставного фонда, принадлежащая одному учредителю, не может превышать 5 %.

Прибыль от деятельности торгово-информационной системы направляется только на развитие ее уставной деятельности.

Статус и возможность осуществления деятельности торгово-информационной системы юридические лица приобретают после регистрации в ГКЦБФР, плата за которую в соответствии с Распоряжением КМУ № 152-р установлена в размере 100 ннмдг. При этом торгово-информационной системе ГКЦБФР выдает Свидетельство о регистрации сроком на 2 года, которое действует на всей территории Украины. Условия и порядок выдачи такого Свидетельства, а также порядок подачи документов на регистрацию торгово-информационной системы определены Положением о регистрации фондовых бирж и торгово-информационных систем.

Оплаченная доля уставного фонда торгово-информационной системы на момент предоставления заявления на получение Свидетельства должна составлять гривневый эквивалент суммы не менее 75000 евро. При этом формирование уставного фонда торгово-информационной системы негосударственными ценными бумагами не допускается. Часть уставного фонда, принадлежащая одному участнику торгово-информационной системы, не может превышать 5 %.

Активы торгово-информационной системы на момент предоставления заявления должны составлять гривневый эквивалент суммы, не менее 75000 евро.

Участниками торгово-информационной системы являются ее учредители и торговцы ценными бумагами, получившие соответствующее разрешение (лицензию) на деятельность по выпуску и обращению ценных бумаг, зарегистрированные в установленном торгово-информационной системой порядке и имеющие право на заключение соглашений с ценными бумагами в соответствии с этими правилами системы. Участники торгово-информационной системы должны соблюдать правила и требования относительно проведения операций с ценными бумагами в ее электронной сети и в других средствах, используемых для обеспечения ее уставной деятельности.

Торгово-информационная система создается с целью:

- обеспечения условий для осуществления купли-продажи ценных бумаг через электронную торгово-информационную сеть;

- информирования участников торгово-информационной системы о конъюнктуре, сложившейся на внебиржевом рынке ценных бумаг;

- обеспечения быстрого, точного, надежного и достоверного сбора, обработки, распространения и публикации информации о котировках и операциях с ценными бумагами, обеспечение достоверности такой информации;

Справка. Из п. 1 Положения о регистрации фондовых бирж и торгово-информационных систем:

Котировка - механизм определения и/или фиксации рыночной цены ценной бумаги;

Из п. 2 Положения о порядке расчета резерва на возмещение возможных убытков банков от операций с ценными бумагами:

Котировка - цена, сложившаяся на организационно оформленном рынке ценных бумаг под воздействием спроса и предложения и по которой заключаются гражданско-правовые соглашения о ценных бумагах на биржевом или организационно оформленном внебиржевом рынке ценных бумаг.

- обеспечения возможности получения заинтересованными лицами на приемлемых условиях информации о котировках и операциях с ценными бумагами;

- предотвращения использования, распространения или публикации недостоверной или мошеннической информации о котировках и операциях с ценными бумагами;

- защиты участников торгово-информационной системы от возможных злоупотреблений.

Основными задачами торгово-информационной системы являются:

- разработка и внедрение единых правил осуществления операций купли-продажи ценных бумаг, требований к участникам торгово-информационной системы и лицам, уполномоченным участниками торгово-информационной системы на заключение соглашений;

- разработка и внедрение механизма разрешения спорных вопросов между участниками и участниками и клиентами;

- разработка и осуществление мер относительно защиты клиентов и участников торгово-информационной системы от злоупотреблений и правонарушений во время осуществления соглашений с ценными бумагами;

- контроль за соблюдением участниками торгово-информационной системы требований законодательства и установленных торгово-информационной системой правил и требований.

Торгово-информационная система осуществляет:

- учет собственных участников;

- учет заключенных соглашений по купле-продаже ценных бумаг и контроль за их исполнением;

- обмен информацией с депозитарными и расчетно-клиринговыми учреждениями относительно заключенных соглашений;

- хранение информации относительно заключенных соглашений в течение пятилетнего срока;

- предоставление информационных услуг в сфере организации торговли ценными бумагами.

Следует отметить, что к учредительным документам и правилам торгово-информационной системы установлены особые требования. Так, учредительные документы, кроме положений, предусмотренных законодательством, должны содержать основные принципы создания и деятельности торгово-информационной системы и предусматривать:

- условия участия в торгово-информационной системе, выхода и исключения с нее;

- положения об органах управления торгово-информационной системой;

- права участников торгово-информационной системы и их обязанности, в том числе обязанность выполнять установленные торгово-информационной системой правила и требования, включая предостережения относительно добровольного выполнения участниками торгово-информационной системы взысканий, которые накладываются торгово-информационной системой, и возможности исключения участника из торгово-информационной системы в случае их невыполнения;

- положения о компетенции общих собраний участников торгово-информационной системы;

- положения о коллегиальных органах управления торгово-информационной системой;

- положения о руководителе торгово-информационной системы (назначение, обязанности, вознаграждение и увольнение); положения о специалистах торгово-информационной системы, которые непосредственно привлечены к организации торговли ценными бумагами, которое должно содержать требования к квалификации специалиста в соответствии с видами профессиональной деятельности на рынке ценных бумаг (подтверждаются квалификационными удостоверениями установленного образца, выдаваемые аттестационной комиссией, состав и порядок работы которой определяется Комиссией);

- порядок допуска участников рынка ценных бумаг к пользованию электронной торгово-информационной сетью;

- ответственность участников торгово-информационной системы за нарушение установленных правил и требований торгово-информационной системы.

Правила торгово-информационной системы должны предусматривать:

- процедуру допуска (листинга) и котировки ценных бумаг в торгово-информационной системе;

- требования к участникам отчитываться перед торгово-информационной системой относительно всех соглашений с допущенными к котировке в торгово-информационной системе ценными бумагами;

- предоставления статуса участников, которые осуществляют в торгово-информационной системе операции с ценными бумагами, их права и обязанности, в том числе обязанность каждого участника предоставлять перечень физических лиц, уполномоченных осуществлять операции с ценными бумагами, а также изменений в перечни в срок не позднее, чем одни сутки с момента возникновения необходимости таких изменений;

- права пользователей торгово-информационной системы;

- осуществление контроля за соответствием квалификации физических лиц, уполномоченных участниками осуществлять операции в системе;

- правила применения электронно-технических средств торговли, доступа участников к пользованию этими средствами;

- требования к заключению соглашений по купле-продаже ценных бумаг, их регистрации и выполнению;

- обязательное выполнение участниками соглашений по купле-продаже ценных бумаг в заявленном объеме, по заявленной цене и в определенное время;

- порядок оформления и учета документов, которые используются при осуществлении соглашений по купле-продаже ценных бумаг;

- требования к участникам относительно хранения документации, необходимой для подтверждения выполненных соглашений между участниками, а также между участниками и их клиентами в течение пяти лет;

- порядок предоставления информационных и других услуг участникам торгово-информационной системы;

- процедуру разрешения споров между участниками, участниками и клиентами, торгово-информационной системой и участниками;

- механизм осуществления контроля за соблюдением участниками торгово-информационной системы ее требований и правил, а также ответственность за их нарушение;

- предварительное, не менее чем за 10 рабочих дней, предупреждение участника торгово-информационной системы о намерении наложить на него взыскание относительно

обнаруженных нарушений и предоставления ему возможности дать соответствующие объяснения и привести оправдательные доказательства;

- в случае применения к участнику торгово-информационной системы взысканий отправление ему письменного сообщения с обоснованием, а ГКЦБФР копии этого сообщения;

- предостережение относительно мероприятий, которые могут применяться торгово-информационной системой в случае возникновения форс-мажорных обстоятельств;

- положения о финансировании уставной деятельности торгово-информационной системы.

Торгово-информационная система имеет право:

- осуществлять контроль за деятельностью своих участников в порядке, установленном уставом, правилами и требованиями торгово-информационной системы;

- применять санкции к нарушителям правил и других требований торгово-информационной системы, в том числе выносить предупреждения, налагать штраф, если это предусмотрено договором, или временные ограничения на осуществление определенных видов операций на участников или физических лиц, уполномоченных участниками осуществлять операции в торгово-информационной системе, исключение из состава участников торгово-информационной системы;

- ставить вопрос о приостановлении действия или аннулировании разрешений (лицензий) своих участников перед ГКЦБФР;

- представлять интересы своих участников в ГКЦБФР и других государственных органах;

- разрабатывать и внедрять требования к участникам торгово-информационной системы и лицам, уполномоченным участниками осуществлять операции с ценными бумагами;

- разрабатывать и внедрять отчетность для участников торгово-информационной системы, вести учет и отчетность относительно операций с ценными бумагами.

Торгово-информационная система не имеет права:

- применять ограничение к отдельным участникам торгово-информационной системы в осуществлении ими других,

кроме торговых, видов деятельности, которые не запрещены законодательством;

- устанавливать минимальные размеры вознаграждения за услуги;

- осуществлять другие организационные и координирующие мероприятия, направленные на нарушение антимонопольного законодательства;

- устанавливать различные размеры платы за предоставление информационных услуг пользователям;

- вмешиваться в хозяйственную деятельность участников торгово-информационной системы;

- торгово-информационная система не может вести реестры владельцев именных ценных бумаг и предоставлять участникам депозитарные и расчетно-клиринговые услуги;

- осуществлять деятельность по выпуску и обращению ценных бумаг, а также деятельность, которая не связана с целью создания торгово-информационной системы.

Деятельность торгово-информационной системы по организации торговли на рынке ценных бумаг как один из видов профессиональной деятельности на рынке ценных бумаг согласно п.п. 56 ст. 9 Закона Украины «О лицензировании» подлежит лицензированию. Порядок и условия ее выдачи, а также требования к осуществлению такой деятельности определены Лицензионными условиями осуществления профессиональной деятельности на рынке ценных бумаг.

Биржевой и организационно оформленный внебиржевое рынки не противоречат целям Национальной депозитарной системы и не дублируют ее функций. Наоборот, существование депозитарной системы позволяет участникам организованного рынка ценных бумаг в своей работе использовать общий механизм взаимодействия и гарантий, благодаря которому достигается высокая эффективность и снижаются риски. Однако для того, чтобы в полном объеме воспользоваться преимуществами организованного фондового рынка, собственникам документарных акций, необходимо соблюсти обязательное условие обездвижения принадлежащих им ценных бумаг.

**УЧЕТ ЦЕННЫХ БУМАГ В НАЦИОНАЛЬНОЙ ДЕПОЗИТАРНОЙ СИСТЕМЕ**

В соответствии со ст. 16 Закона Украины «О Национальной депозитарной системе» учет ценных бумаг в Национальной депозитарной системе осуществляется в соответствии с нормами и правилами учета ценных бумаг, утвержденных ГКЦБФР по согласованию с Национальным банком Украины, а для коммерческих банков - ГКЦБФР совместно с Национальным банком Украины, зарегистрированных в Министерстве юстиции Украины.

Справка. Из ст. 1 Закона Украины «О Национальной депозитарной системе»:

Депозитарный учет - учет ценных бумаг на счетах собственников ценных бумаг у хранителей или учет на счетах в ценных бумагах, который осуществляет депозитарий для хранителей и эмитентов.

Общие принципы депозитарного учета определены Положением о депозитарной деятельности, а также Нормами и правилами учета ценных бумаг в Национальной депозитарной системе.

Депозитарный учет ценных бумаг осуществляется депозитариями и хранителями в соответствии с едиными правилами депозитарного учета, определенными нормативно-правовыми актами Украины и соответствующими стандартами депозитарного учета.

Стандарты депозитарного учета и стандарты документооборота относительно операций с ценными бумагами устанавливаются Национальным депозитарием Украины и согласовываются ГКЦБФР. На сегодняшний день действует Стандарт депозитарного учета № 1 «Общие принципы осуществления депозитарного учета. Балансовые счета депозитарного учета», который является обязательным для исполнения всеми прямыми участниками Национальной депозитарной системы, которые осуществляют деятельность как хранители или депозитарии.

Депозитарный учет осуществляется только относительно тех ценных бумаг, которые допущены к обслуживанию в Национальной депозитарной системе.

Для обслуживания обращения ценных бумаг хранители открывают счета в ценных бумагах собственникам - юридическим и физическим лицам, резидентам и нерезидентам, которые после открытия счета приобретают статус депонентов.

Депозитарий открывает счета в ценных бумагах хранителям (на основании депозитарного договора), эмитентам (на основании договора об обслуживании эмиссии ценных бумаг) и депозитариям-корреспондентам (через корреспондентские отношения, оформленные на основании соответствующего договора), которые приобретают статус клиентов депозитария.

Счетам учета ценных бумаг присваиваются соответствующие депозитарные коды в соответствии с правилами, установленными указанным Стандартом.

Депозитарный учет предполагает аналитический и синтетический учет ценных бумаг на счетах в ценных бумагах и осуществляется в количественном выражении. При этом всеми учреждениями на территории Украины, осуществляющими депозитарную деятельность относительно ценных бумаг, должен примениться единый план балансовых счетов депозитарного учета.

С открытым счетом в ценных бумагах депозитарным учреждением осуществляются депозитарные операции по ведению счетов в ценных бумагах и отражению операций с ценными бумагами, следствием которых является изменение количества ценных бумаг на счетах в ценных бумагах, установление или снятие ограничений относительно их обращения, а также изменение режима и места хранения (пребывания) депозитарных активов.

Систему депозитарного учета ценных бумаг составляют:

* первичные документы;
* учетные реестры;
* депозитарная отчетность.

К первичным документам относятся документы, являющиеся основанием для осуществления депозитарных учетных операций:

* акты приема-передачи сертификатов ценных бумаг;
* свидетельства об обездвижении именных ценных бумаг;
* распоряжения (приказы) и подтверждения о получении или передаче ценных бумаг;
* распоряжения (приказы) относительно отягощения обязательствами ценных бумаг;
* документы, извещающие и подтверждающие осуществление операций эмитента относительно выпущенных им ценных бумаг;
* документы, извещающие и подтверждающие осуществление безусловных операций с ценными бумагами;
* документы, являющиеся основанием для осуществления операций с ценными бумагами (договоры купли-продажи, залога, дарения, мены и т. д.);
* другие первичные документы, установленные нормативно-правовыми актами Украины.

Исправления в первичных документах не допускаются.

Реквизитный состав первичных документов в Национальной депозитарной системе определяется стандартами документооборота относительно операций с ценными бумагами, которые устанавливаются Национальным депозитарием и согласовываются ГКЦБФР.

Учетные реестры - вторичные документы как результат хронологической, систематизированной группировки и обобщения информации первичных документов. К учетным реестрам оперативного учета относятся:

* журнал распоряжений;
* журнал депозитарных операций;
* ведомости оборотов по счетам в ценных бумагах;
* баланс в ценных бумагах.

Учетные реестры оперативного учета должны вестись в хронологическом порядке и отражать все депозитарные операции.

По результатам проведения депозитарных операций на конец каждого операционного дня депозитарным учреждением составляется баланс (по каждому выпуску ценных бумаг и консолидированный) в ценных бумагах между объемом размещенных в депозитарных учреждениях ценных бумаг и их распределением между клиентами (депонентами). Консолидированный баланс - это баланс учреждения по всем выпускам ценных бумаг.

Депозитарии и хранители должны организовать и обеспечить постоянный контроль за проведением депозитарных операций на всех этапах выполнения депозитарной деятельности.

**1.3 Саморегулирующие организации**

Рассматривая особенности создания и функционирования участников Национальной депозитарной системы, осуществляющих профессиональную деятельность на рынке ценных бумаг, нельзя не отметить установленное законодательством обязательное условие ее осуществления. В соответствии со ст. 4 Закона Украины «О регулировании рынка ценных бумаг» профессиональная деятельность на рынке ценных бумаг может осуществляться лишь при условии вступления как минимум в одну саморегулирующую организацию. При этом профессиональная деятельность на рынке ценных бумаг разделена на следующие виды:

1. Торговля ценными бумагами.

2. Депозитарная деятельность.

3. Расчетно-клиринговая деятельность.

Справка. Из ст. 4 Закона Украины «О регулировании рынка ценных бумаг»:

Расчетно-клиринговая деятельность - деятельность по определению взаимных обязательств относительно соглашений с ценными бумагами и расчетам по ним.

4. Деятельность по управлению ценными бумагами.

Справка. Из ст. 4 Закона Украины «О регулировании рынка ценных бумаг»:

Деятельность по управлению ценными бумагами - деятельность, осуществляемая от своего имени за вознаграждение в течение определенного срока на основании соответствующего договора относительно управления переданными во владение ценными бумагами, принадлежащими на правах собственности другому лицу, в интересах этого лица или определенных этим лицом третьих лиц.

5. Деятельность по ведению реестра собственников именных ценных бумаг.

6. Деятельность по организации торговли на рынке ценных бумаг.

Справка. Из ст. 4 Закона Украины «О регулировании рынка ценных бумаг»:

Деятельность по организации торговли на рынке ценных бумаг - предоставление услуг, которые непосредственно содействуют заключению гражданско-правовых соглашений относительно ценных бумаг на биржевом и организационно оформленном внебиржевом рынке ценных бумаг.

7. Деятельность по управлению активами.

Справка. Из ст. 4 Закона Украины «О регулировании рынка ценных бумаг»:

Деятельность по управлению активами -деятельность, которая осуществляется за вознаграждение компанией по управлению активами на основании соответствующего договора об управлении активами, принадлежащими инвесторам на праве собственности.

Саморегулирующей организацией является добровольное объединение профессиональных участников рынка ценных бумаг. Она является юридическим лицом и приобретает соответствующий статус с момента регистрации ГКЦБФР, что подтверждается Свидетельством о регистрации объединения как саморегулирующей организации. В соответствии с Распоряжением КМУ № 152-р плата за регистрацию саморегулирующей организации установлена в размере 100 ннмдг.

Статус саморегулирующей организации могут получить:

а) общественные организации физических лиц - профессиональных участников рынка ценных бумаг;

б) объединения юридических лиц - профессиональных участников рынка ценных бумаг;

в) фондовые биржи.

Порядок создания и аннулирования, а также осуществления деятельности саморегулирующих организации на рынке ценных бумаг определен Положением о саморегулирующей организации.

**1.4 Переход права собственности на акции**

Ценные бумаги имеют двуединую правовую сущность, в связи с чем различают права на акцию как объект права собственности и права, предоставляемые акцией. Причем эти две стороны правовой природы акций находятся в тесной взаимосвязи: все права, предоставляемые ценной бумагой переходят к новому собственнику с момента перехода к нему права собственности на саму ценную бумагу. Рассмотрим положения украинского законодательства, регулирующие переход права собственности на ценные бумаги.

Основополагающие правовые нормы, регламентирующие данный вопрос, определены статьей 5 Закона Украины «О Национальной депозитарной системе». При этом в зависимости от вида акций переход права собственности на них связан с различными событиями (рис. 1.4).

# ИМЕННЫЕ ДОКУМЕНТАРНЫЕ АКЦИИ

Особых комментариев требует порядок передачи права собственности на именные акции, выпущенные в документарной (наличной) форме. Так, они передаются новому собственнику путем полного индоссамента.

При этом в соответствии со ст. 1 Закона Украины «О ценных бумагах и фондовой бирже» полным индоссаментом является передаточная запись, которая удостоверяет переход прав по ценной бумаге к другому лицу.

Следовательно, полный индоссамент связывается с переходом прав, предоставляемых акцией. В то же время, как следует из норм абзаца третьего п. 1 ст. 5 Закона Украины «О Национальной депозитарной системе», права, предоставляемые акцией (участие в управлении, получение дивидендов и т. д.) могут быть реализованы с момента внесения изменений в реестр собственников именных ценных бумаг.

Таким образом, можно утверждать, что переход права собственности на документарные именные акции, так же как и права, предоставляемые ими, непосредственно связаны с изменениями в системе реестра собственников именных ценных бумаг, а индоссамент можно определить как запись, вносимую в реестр в связи с изменением собственника именных ценных бумаг.

Как отмечается в разъяснении ГКЦБФР № 16 и в п.п. 1.6 Положения о требованиях к сертификатам ценных бумаг, такой индоссамент совершается через заполнение передаточного распоряжения прежним собственником, а для сертификатов с напечатанным полем для индоссамента - осуществляется с заполнением этого поля вместе с оформлением передаточного распоряжения.

## Именные

## На предъявителя

Выпущенные в докумен­тарной форме

Выпущенные в докумен­тарной форме

Обездви-женные

Выпущенные в бездокумен­тарной форме

Обездви-женные

Передача (поставка)

Зачисление на счет собственника у хранителя

Полный индоссамент

Основания для перехода права собственности на ценные бумаги в соответствии со ст. 5 Закона Украины «О национальной депозитарной системе»

Рис. 1.4. Основания для перехода права собственности на ценные бумаги, определенные Законом Украины «О национальной депозитарной системе»

Справка. Из п. 1.1 Положения о ведении реестров:

Передаточное распоряжение - письменное распоряжение собственника, номинального держателя, который дает распоряжение реестродержателю внести изменения в реестр собственников именных ценных бумаг в связи с передачей именных ценных бумаг другому лицу.

На принципе непосредственной связи между переходом права собственности на документарные именные акции и изменениями в системе реестра основаны нормы Положения о ведении реестров, в соответствии с которым право собственности на именные документарные ценные бумаги, а также бездокументарные ценные бумаги до момента размещения эмитентом глобального сертификата в депозитарии, учитывается в системе реестра собственников именных ценных бумаг. Исключение здесь составляют обездвиженные (переведенные в бездокументарную форму) именные ценные бумаги - учет права собственности на такие ценные бумаги осуществляется не в системе реестра, а на счетах собственников у хранителей.

При осуществлении выпуска документарных именных акций до изготовления бланков сертификатов (которые в дальнейшем являются подтверждением права собственности на данные акции) и передачи их собственникам, право собственности на акции подтверждается договорами на приобретение ценных бумаг и временными свидетельствами, выданными лицам, которые подписались на ценные бумаги. Необходимые реквизиты временного свидетельства определены п. п. 7.12.1 Положения о ведении реестров.

При дальнейшем переходе прав собственности на документарные именные акции в результате гражданско-правовых соглашений, передачи в уставный фонд юридического лица, наследования и по решению суда их сертификаты должны быть переданы реестродержателю в составе комплекта необходимых документов, перечни которых определены соответственно п.п. 7.16, 7.16-1, 7.17 и 7.18 Положения о ведении реестров.

Регистратор производит погашение данных сертификатов. При этом переход права собственности на документарные именные ценные бумаги новому лицу является основанием для выдачи ему новых, оформленных на него, сертификатов. Такая выдача также производиться регистратором.

Рассматривая переход права собственности на акции, необходимо остановиться на нормах статьи 8 Закона Украины «О ценных бумагах и фондовой бирже», частью третьей которой установлено, что акции могут быть выданы получателю (покупателю) только после полной оплаты их стоимости. Разъясняя порядок применения данной нормы, ПАРД в письме от 03.09.2001 г. № 01-03/228 приходит к выводу, что ее необходимо понимать как запрет на выдачу учредителю или участнику акционерного общества документа, который удостоверяет право собственности на акцию (сертификат акций), до полного внесения им взносов в уставный фонд акционерного общества. Причем такой запрет должен применяться только при первичном размещении акций в акционерном обществе. В качестве обоснования такой трактовки авторы письма приводят следующие доводы:

- под понятием «акция» в Законе Украины «О ценных бумагах и фондовой бирже», в том числе и в его ст. 8, понимается документ, который удостоверяет право собственности на ценные бумаги, т. е. сертификат акций (одинарный или суммарный);

- Закон Украины «О ценных бумагах и фондовой бирже» и Закон Украины «О хозяйственных обществах» разграничивают понятие «стоимость» и «цена» акции, понимая при этом под стоимостью акции определенную уставом акционерного общества номинальную стоимость акции, а под ценой - определенную собственником акции и ее покупателем (сторонами договора купли-продажи акции) сумму, которую покупатель акции обязывается оплатить продавцу в обмен на передачу прав собственности на акцию.

С такой позицией можно согласиться лишь с той поправкой, что указанный запрет распространяется и на операции первичного размещения акций, выпуск которых зарегистрирован в бездокументарной форме. Это напрямую следует из п. 6.11 Положения о депозитарной деятельности.

Возвращаясь к функциям регистратора, отметим, что регистрация перехода права собственности является основанием для выдачи выписки из реестра о состоянии личного счета новому зарегистрированному лицу, а также бывшему собственнику или номинальному держателю в случаях, предусмотренных п. 7.24 Положения о ведении реестров.

**ИМЕННЫЕ БЕЗДОКУМЕНТАРНЫЕ АКЦИИ (ОБЕЗДВИЖЕННЫЕ ИЛИ ВЫПУЩЕННЫЕ В БЕЗДОКУМЕНТАРНОЙ ФОРМЕ)**

Порядок обездвижения (перевода в бездокументарную форму) именных документарных ценных бумаг определен Разделом 9 Положения о депозитарной деятельности.

Во время процедуры обездвижения ценных бумаг право собственности на них не переходит к хранителю или депозитарию, осуществляющим такую процедуру. При этом на счет в ценных бумагах собственника ценных бумаг зачисляется их общее количество, определенное в сертификатах, поданных для обездвижения. После зачисления ценных бумаг на счет в ценных бумагах их собственнику выдается выписка со счета в ценных бумагах, которая в соответствии с п. 4 ст. 5 Закона Украины «О Национальной депозитарной системе» является подтверждением права собственности на ценные бумаги.

Обездвиженные именные ценные бумаги, находящиеся в коллективном хранении на счетах собственников в депозитарии или у хранителя, согласно п. 3 ст. 7 Закона Украины «О Национальной депозитарной системе» подлежат обязательному занесению в реестр собственников именных ценных бумаг на имя депозитария или хранителя как номинальною держателя. При этом, как установлено п. 6 ст. 9 этого Закона, перерегистрация ценных бумаг на номинального держателя не означает, что право собственности на такие ценные бумаги переходит к нему. Право собственности на такие ценные бумаги учитывается не в системе реестра, а на счетах собственников у хранителей.

Право собственности на обездвиженные или выпущенные в бездокументарной форме именные ценные бумаги переходит к новому собственнику с момента их зачисления на счет собственника у хранителя, о чем последний в обязательном порядке уведомляет собственника выпиской со счета в ценных бумагах. Данное правило действует и в случае приобретения акций путем предварительной оплаты - право собственности на них возникнет лишь с момента зачисления на счет собственника у хранителя. В свою очередь, в соответствии с уже упомянутыми положениями ст. 8 Закона Украины «О ценных бумагах и фондовой бирже», при первичном размещении акции могут быть зачислены на счет получателя (покупателя) только после полной оплаты их стоимости.

**АКЦИИ НА ПРЕДЪЯВИТЕЛЯ ОБЕЗДВИЖЕННЫЕ**

Прежде всего, необходимо отметить, что обездвижение всего выпуска акций на предъявителя, рассматриваемое Законом Украины «О Национальной депозитарной системе» как возможное, опровергается ГКЦБФР в Пояснительной записке к Положению о порядке перевода выпусков именных ценных бумаг в бездокументарную форму.

По мнению ГКЦБФР, «перевод документарных ценных бумаг на предъявителя в бездокументарную форму невозможен, так как процесс сбора эмитентом 100 % выпуска является нереальным. Акции находятся в обращении и обеспечить 100 % обездвижение является невозможным. Игнорирование собственников ценных бумаг, которые «не нашлись», является нарушением прав акционеров, что является недопустимым».

Однако собственник документарных акций на предъявителя имеет полное право на перевод принадлежащих ему ценных бумаг в бездокументарную форму (обездвижение), что позволит обеспечить их обслуживание Национальной депозитарной системой.

Право собственности на обездвиженные акции на предъявителя переходит к новому собственнику с момента их зачисления на его счет у хранителя.

**АКЦИИ НА ПРЕДЪЯВИТЕЛЯ ДОКУМЕНТАРНЫЕ**

Механизм передачи права собственности на документарные акции на предъявителя является, пожалуй, самым простым, поскольку не предполагает наличия для этого каких-либо посредников (каким, например, для документарных именных акций является регистратор).

Именно для данного вида ценных бумаг возможно применение общих норм Гражданского кодекса Украины, часть 1 статьи 128 которого устанавливает, что право собственности (право оперативного управления) у приобретателя имущества по договору возникает с момента передачи вещи, если иное не предусмотрено законом или договором. При этом передачей признается вручение вещей приобретателю, а так же сдача транспортной организации для отправления приобретателю и сдача на почту для пересылки приобретателю вещей, отчуждаемых без обязательства доставки.

Специальные нормы ст. 5 Закона Украины «О Национальной депозитарной системе» для данного вида акций, по сути, дублируют указанные нормы Гражданского кодекса Украины: «Право собственности на ценные бумаги на предъявителя, выпущенные в документарной форме, переходит к новому собственнику с момента передачи (поставки) ценных бумаг».

В письме ПАРД № 01-03/628 отмечается, что «переход права собственности на акции на предъявителя, которые выпущены в документарной форме, осуществляется путем их простого вручения без предоставления каких-либо особых дополнительных документов или осуществления материальных расходов, без необходимости повседневного ведения реестра».

На документарные акции на предъявителя также распространяются нормы ст. 8 Закона Украины «О ценных бумагах и фондовой бирже», устанавливающие, что при первичном размещении акции могут быть выданы получателю (покупателю) только после полной оплаты их стоимости.