

Заместителю Министра финансов
Российской Федерации

А.В. Моисееву

Исх. № СРО НФА 2138 от 23.10.2020

Исх. № НАУФОР 610 от 23.10.2020

Уважаемый Алексей Владимирович!

В связи с опубликованием проекта федерального закона «О внесении изменений в Федеральный закон «О несостоятельности (банкротстве)» и другие законодательные акты (в части уточнения особенностей банкротства финансовых организаций, осуществляющих брокерскую или депозитарную деятельность)» на официальном сайте regulation.gov.ru (ID:02/04/04-20/00101072, далее - Законопроект) Национальная ассоциация участников фондового рынка (НАУФОР) и Саморегулируемая организация «Национальная финансовая ассоциация» (СРО НФА) по итогам обсуждения Законопроекта с представителями профессионального сообщества просят учесть следующие замечания при дальнейшей доработке Законопроекта.

Законопроект предусматривает обязанность кредитных организаций открывать отдельные корреспондентские счета для учета на них денежных средств клиентов, полученных в рамках брокерского и депозитарного обслуживания (доверительного управления), аналогичную обязанности открывать специальные брокерские счета в кредитных организациях некредитными финансовыми организациями. При этом в пояснительной записке указывается, что пунктом 3 статьи 189.88 Федерального закона от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (далее – Закон о банкротстве) защищаются от включения в конкурсную массу только денежные средства, находящиеся именно на счетах, открытых в связи с осуществлением профессиональной деятельности на рынке ценных бумаг. Однако данная статья предусматривает закрытие в ходе конкурсного производства всех счетов, кроме специально указанных, и не дает ответа относительно того, включается ли в конкурсную массу имущество клиентов, не учтенное на специальных счетах. Данный вопрос решается пунктом 2 статьи 189.91 Закона о банкротстве, в соответствии с которым из имущества кредитной организации, которое составляет конкурсную массу, исключаются ценные бумаги и иное имущество клиентов кредитной организации, принятые и (или) приобретенные кредитной организацией за их счет по договорам доверительного управления, депозитарным договорам, договорам о брокерском обслуживании. Таким образом, имущество клиентов кредитных организаций как брокеров и депозитариев (доверительных управляющих) должно исключаться из конкурсной массы независимо от того, хранится ли оно на отдельном счете, указанном в статье 189.88 Закона о банкротстве, на отдельном корреспондентском счете, который предлагается открывать в соответствии с Законопроектом, или нет. В этой связи нет противоречия в подходах в действиях временной администрации и конкурсного управляющего, на которое указывает пояснительная записка. И в том, и в другом случае

имущество, находящееся у кредитной организации в связи с осуществлением брокерской и депозитарной деятельности, передается ее клиентам преимущественно перед прочими кредиторами. Очевидно, при этом, что разграничение имущества клиентов кредитных организаций и имущества самой кредитной организации как в одном, так и в другом случае должно осуществляться на основе данных бухгалтерского учета кредитной организации.

Мы разделяем обозначенную обеспокоенность в отношении защиты интересов инвесторов в случае банкротства кредитной организации-профессионального участника рынка ценных бумаг и судебной практикой, которая в ряде случаев игнорирует бухгалтерский учет как способ определения имущества, входящего и не входящего в конкурсную массу в случае несостоятельности кредитной организации, однако считаем, что введение требования об учете денежных средств клиентов на специально открываемых отдельных корреспондентских счетах представляется необоснованной и чрезмерной мерой по следующим причинам.

1. Хранение денежных средств клиентов кредитных организаций по брокерской и депозитарной деятельности на корреспондентских счетах не исключает неправомерного зачисления на такие счета или списания денежных средств с таких счетов. С учетом этого временная администрация должна исследовать все обстоятельства и может обращаться от имени кредитной организации в суд или арбитражный суд с требованием о признании сделок, совершенных кредитной организацией или иными лицами за счет кредитной организации, недействительными по основаниям и в порядке, которые предусмотрены статьями 61.1 - 61.9 Закона о банкротстве с учетом особенностей, установленных статьей 189.40 указанного Федерального закона. Таким образом, корреспондентские счета не дают полной защиты от включения в конкурсную массу средств клиентов, как не дают ее и специальные брокерские счета (депозитарные счета, счета доверительного управления) брокеров (депозитариев, доверительных управляющих), не являющихся кредитными организациями.

2. Открытие кредитной организацией отдельного корреспондентского счета для учета денежных средств клиентов, полученных в рамках брокерского и депозитарного обслуживания увеличивает кредитный риск, который будет нести инвестор, поскольку к риску несостоятельности самого банка - брокера (депозитария) добавится риск несостоятельности банка-корреспондента, в котором открыт указанный специальный счет. Предусмотренная Законопроектом возможность открытия корреспондентских счетов непосредственно в Банке России также не решает указанной проблемы, поскольку Банк России не открывает корреспондентские счета в иностранной валюте, а по открытым в нем корреспондентским счетам не проводит операции в круглосуточном режиме, что необходимо для осуществления расчетов в рамках брокерского и депозитарного обслуживания (доверительного управления).

3. Учет клиентских денежных средств на отдельном корреспондентском счете в другом банке повлечет увеличение сроков проведения неторговых операций (зачисление и перечисление денежных средств) и существенно повысит стоимость услуг кредитных финансовых организаций для их клиентов на брокерском и депозитарном обслуживании, а также при осуществлении доверительного управления.

4. Предлагаемые изменения на практике приведут к необходимости перестройки учетной системы банков – профессиональных участников рынка ценных бумаг, созданию

новых операционных циклов, что также повлечет увеличение тарифов на услуги (поскольку необходимо покрывать значительно возросшие расходы на расчетно-кассовое обслуживание, расходы на резервирование, операционное обслуживание нового процесса, доработку программного обеспечения, дополнительный персонал), а также увеличение сроков заключения сделок, ухудшение качества сервисов.

С учетом изложенного, полагаем, что повышение защищенности интересов инвесторов при несостоятельности кредитной организации, исключение неясности, ставшей причиной противоречивой судебной практики, могут быть сделаны иным способом. В связи с этим предлагаем внести в Законопроект следующие изменения:

1) Исключить обязанность кредитных организаций открывать отдельные корреспондентские счета для учета на них денежных средств клиентов, полученных в рамках брокерского и депозитарного обслуживания (доверительного управления);

2) Внести в Закон о банкротстве уточнение, в соответствии с которым размер денежных средств по договорам доверительного управления, депозитарным договорам, договорам о брокерском обслуживании и их принадлежность конкретным инвесторам определяется по данным бухгалтерского учета кредитной организации.

С уважением,

