

Обзор положений Указа Президента РФ от 3 марта 2023 года № 138 «О дополнительных временных мерах экономического характера, связанных с обращением ценных бумаг»

kept

Обзор юридической практики | Март 2023 г.



Предмет регулирования

Ограничение на совершение сделок с ценными бумагами

Указом Президента РФ от 3 марта 2023 года № 138 «О дополнительных временных мерах экономического характера, связанных с обращением ценных бумаг» (далее – «Указ №138») начиная с 03.03.2023 предусмотрен особый порядок совершения сделок (операций) с ценными бумагами российских эмитентов, которые были приобретены у лиц недружественных иностранных государств и зачислены на лицевые счета владельца ценных бумаг в российской юрисдикции.

Правила Указа №138 сформулированы на основе нескольких групп критериев, при наличии которых применяются ограничения.

Условно их можно разделить на 3 вида:

- 1) «история приобретения» - особая совокупность факторов, при которых ценные бумаги были приобретены;
- 2) «тип сделки» – разновидности сделок (операций) с ценными бумагами, попадающих в периметр ограничений;
- 3) «механика сделки» - требования к элементам сделки (операции), а именно к субъектному составу и предмету/основанию сделки.

Критерий 1. «История приобретения» ценных бумаг, дальнейший оборот которых подчиняется правилам Указа № 138

По нашему мнению, ограничения на последующие сделки затрагивают ценные бумаги, одновременно соответствующие нижеуказанным критериям в совокупности¹:

1. Вид ценных бумаг («ЦБ»):
 - акции российского АО;
 - облигации федерального займа (ОФЗ);
 - облигации российского эмитента, централизованный учет прав на которые (обязательное централизованное хранение которых) осуществляется российским депозитарием;
 - инвестиционные паи российского паевого инвестиционного фонда (ПИФ).
2. ЦБ (в т.ч. депозитарные расписки²) были ранее приобретены у лиц недружественных³ иностранных государств после 01.03.2022.
3. ЦБ после приобретения у лиц недружественных иностранных государств (кроме КИК) после 01.03.2022 были «локализованы» в РФ (зачислены на открытый в депозитарии или реестре владельцев ценных бумаг счет депо (лицевой счет) владельца) в РФ с открытого:
 - в реестре владельцев ценных бумаг лицевого счета иностранного регистратора, являющегося регистратором по его личному (иностранному) закону;

¹ П. 1 Указа №138.

² Ценные бумаги иностранных эмитентов, удостоверяющие права в отношении акций российского АО.

³ Под лицами недружественных иностранных государств понимаются иностранные лица, связанные с иностранными государствами, которые совершают в отношении Российской Федерации, российских юридических и физических лиц недружественные действия (в том числе, если такие иностранные лица имеют гражданство этих государств, местом их регистрации, местом преимущественного ведения ими хозяйственной деятельности или местом преимущественного извлечения ими прибыли от деятельности являются эти государства),

и лица, которые находятся под контролем указанных иностранных лиц, независимо от места их регистрации (за исключением случаев, если местом их регистрации является Российская Федерация) или места преимущественного ведения ими хозяйственной деятельности (п. 12 Указа № 138).

Перечень «недружественных» государств определен Распоряжением Правительства РФ от 05.03.2022 № 430-р «Об утверждении перечня иностранных государств и территорий, совершающих недружественные действия в отношении Российской Федерации, российских юридических и физических лиц». В частности, все государства-члены ЕС относятся к недружественным государствам.

- в российском депозитарии или реестре владельцев российского счета иностранного номинального держателя;
- в российском депозитарии счета депо депозитарных программ;
- в российском депозитарии счета депо иностранного уполномоченного держателя;
- иностранной организации в российском депозитарии или реестре владельцев ценных бумаг счета депо (лицевого счета) владельца (счета депо иностранного уполномоченного держателя), - в отношении ценных бумаг, владение которыми или любые юридические и фактические действия с которыми осуществляются иностранной организацией в интересах иного лица на основании заключенного (в том числе по иностранному праву) между ними договора.

Критерий 2. Тип регулируемой сделки (операции)

Разрешительный порядок распространяются на сделки (операции), влекущие:

- переход права собственности на ЦБ,
- передачу ЦБ в доверительное управление; или
- передачу ЦБ в залог.

Критерий 3. «Механика» регулируемой сделки (операции)

1. **Приобретателем** (управляющим/залогодержателем) в отношении ЦБ будут являться:
 - резиденты РФ;
 - нерезиденты РФ, являющиеся раскрытыми контролируруемыми иностранными компаниями российских бенефициаров (т.н. «КИК»)⁴;
 - нерезиденты РФ из т.н. «дружественных»⁵ государств.
2. **Предметом сделки** являются:
 - ЦБ (в т.ч. приобретенные (полученные) на основании договора, заключенного до 01.03.2022 включительно) либо
 - акции российского акционерного общества, полученные в рамках конвертации ценных бумаг иностранных эмитентов (депозитарных расписок), при условии, что указанные депозитарные расписки были приобретены в рамках погашения иностранного финансового инструмента, приобретенного до 01.03.2022 включительно.
3. **Сделка с ЦБ совершается после 03.03.2023 (отсутствует указание, что новый режим сделок распространяется на сделки / операции, совершенные до его вступления в силу).**

Порядок согласования сделок

Сделка, соответствующая указанным выше критериям, требует получения разрешения (одобрения)⁶:

- **Правительственной комиссии по контролю за осуществлением иностранных инвестиций в РФ** (далее - «ПравКом») – для заявителей, не являющихся кредитными организациями и некредитными финансовыми организациями; или
- **Центрального Банка России** (далее - «Банк России») – для заявителей, являющихся кредитными организациями и некредитными финансовыми организациями.

При этом Правительство РФ в 10-дневный срок обязано утвердить порядок выдачи ПравКомом разрешений. На данный момент в открытом доступе отсутствует проект нормативного акта об утверждении данной процедуры. Однако мы предполагаем, что алгоритм согласования сделок/операций в рамках Указа №138 может быть синхронизирован с общим регламентом выдачи разрешений ПравКом, установленных Постановлением Правительства от 06.03.2022 №295.

⁴ Нерезиденты, отвечающие одновременно требованиям подпунктов "а" и "б" пункта 12 Указа Президента Российской Федерации от 5 марта 2022 г. № 95 «О временном порядке исполнения обязательств перед некоторыми иностранными кредиторами» (п. 2 Указа № 138).

⁵ Под лицами дружественных иностранных государств понимаются иностранные лица из государств, не включенных в перечень,

утвержденный Распоряжением Правительства РФ от 05.03.2022 № 430-р «Об утверждении перечня иностранных государств и территорий, совершающих недружественные действия в отношении Российской Федерации, российских юридических и физических лиц».

⁶ п. 3 Указа № 138.

Исключения

Предусмотренный Указом № 138 порядок совершения сделок с ЦБ **не распространяется на сделки (операции)⁷:**

- 1) совершаемые с акциями российских АО, конвертируемыми в депозитарные расписки, при условии, что ЦБ были куплены до 01.03.2022 года включительно;
- 2) с ЦБ, эмитенты которых сами погашают или выкупают их в зависимости от типа бумаг;
- 3) по выкупу акций и конвертируемых в акции ценных бумаг ПАО в случаях, предусмотренных Законом об АО;
- 4) с паями ПИФов, которые погашаются по решению управляющей компании или в связи с прекращением деятельности ПИФа;
- 5) связанные с возвратом ЦБ по договорам займа или обязательствам по второй части договора репо – при условии, что договоры заключены до 01.03.2022 года включительно;
- 6) с бумагами, которые были принудительно переведены из иностранной инфраструктуры в российскую в соответствии с ФЗ № 319⁸;
- 7) по переводу ЦБ в связи с универсальным правопреемством.

NB! Указ № 138 не имеет ретроспективного характера (подлежит применению только

к сделкам, совершаемым с 03.03.2023), а сделки, совершенные до 03.03.2023 без необходимого согласования, не должны считаться ничтожными.

NB! Исходя из буквального толкования Указа № 138, под обязательное согласование подпадают все сделки по приобретению ЦБ, если в цепочке сделок после 01.03.2022 года есть лицо из недружественной страны.

NB! Указом № 138 не устанавливается минимального порога объема ЦБ, участвующих в сделках. Иными словами, ограничено приобретение даже минимального пакета ЦБ.

NB! Ограничению подлежат также и все последующие сделки с ЦБ, совершенные после 03.03.2023. При этом решением Совета директоров Банка России могут быть определены максимальные количество и объем сделок (операций), предусмотренных пунктом 4 настоящего Указа⁹.

Правила о согласовании последующих сделок не применяются к сделкам/операциям, совершаемым «подсанкционными» российскими кредитными организациями с российскими ЦБ (кроме ОФЗ), приобретенными ими при погашении обязательств по кредитному договору, обеспеченному залогом таких ЦБ (при условии заключения кредитного договора и регистрации обременения в российском депозитарии до 03.03.2023).

Дополнительное регулирование

Кроме того, п. 9-11 Указа № 138 предусматривает некоторые уточнения в ранее принятое контрсанкционное регулирование:

1. Ограничения, установленные Указом Президента РФ от 01.03.2022¹⁰ № 81, распространяются также на сделки с российскими ценными бумагами и еврооблигациями между резидентом (в том числе лицом, находящимся под его контролем) и лицом из «недружественного» государства, если:

- ценные бумаги учитываются/хранятся в специализированной иностранной организации (например, депозитарии) и
- расчеты по указанной сделке будут проводиться через иностранную финансовую организацию.

NB! При этом Указ № 138 не проводит различие между иностранными счетами в дружественных и недружественных странах.

⁷ п. 8 Указа № 138.

⁸ В соответствии со статьями 5.3 и 5.5 Федерального закона от 14 июля 2022 № 319-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации».

⁹ Такое решение Совета директоров Центрального банка Российской Федерации подлежит официальному опубликованию в соответствии со статьей 7 Федерального закона от 10.07.2002 г. № 86-ФЗ

«О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)» (п. 4-6 Указа № 138).

¹⁰ Положения подпункта "б" пункта 1 Указа Президента Российской Федерации от 01.03.2022 № 81 «О дополнительных временных мерах экономического характера по обеспечению финансовой стабильности Российской Федерации».

2. Разрешены ранее ограниченные¹¹ выплаты по ОФЗ, переведенным в рамках процедуры принудительного перевода в соответствии с ФЗ № 319 в российскую инфраструктуру, в пользу КИК, резидентов и лиц, не являющихся недружественными нерезидентами без использования счета типа «С».
3. Российским кредитным организациям, в отношении которых введены иностранные санкции, разрешено без разрешения Банка России приобретать у российских резидентов ОФЗ, локализованные в РФ до 03.03.2023.
4. Регистраторы и депозитарии должны обеспечивать обособленный учет ЦБ¹².

Выводы

Принятие Указа № 138 расширило ограничения, ранее введенные указами № 81, 95, 520, 618 и 737, которые препятствуют неконтролируемому (до получения специального разрешения) прямому или косвенному «выходу» иностранных инвесторов из российских активов.

Теперь начиная с 03.03.2023 оборот отдельных российских ценных бумаг попадает под специальный разрешительный режим в случае, если такие ценные бумаги:

- 1) после 01.03.2022 были отчуждены лицом из «недружественного» государства в пользу любого приобретателя (в пользу резидента РФ/КИКа/дружественного нерезидента);
- 2) были «локализованы» в российском депозитарии или регистраторе.

Учитывая неоднозначные формулировки Указа № 138, а также сложившуюся практику можно ожидать, что в скором времени будут изданы разъяснения Банка России, конкретизирующие лимиты по операциям с ЦБ, вопросам выплат по таким ЦБ, а также иного использования таких ценных бумаг.

,
.
(
10
138.)

¹¹ Ограниченные ранее положениями п. 8 Указа Президента РФ от 05.03.2022 № 95 «О временном порядке исполнения обязательств перед некоторыми иностранными кредиторами».

¹² п. 7 Указа № 138.

Контакты



Антон Руднев
Директор,
Руководитель практики
валютного и AML комплаенса
Юридическая практика
Т: +7 812 313 73 00
+7 911 989 11 57
E: ARudnev@kept.ru



Игорь Саврыга
Старший консультант,
Юридическая практика
Т: +7 495 937 44 77
+7 968 958 78 76
E: isavryga@kept.ru

Данная информация подготовлена Кэпт, носит общий характер и не должна рассматриваться как применимая к конкретным обстоятельствам какого-либо лица или организации. Хотя мы неизменно стремимся представлять своевременную и точную информацию, мы не можем гарантировать того, что данная информация окажется столь же точной на момент получения или будет оставаться столь же точной в будущем. Предпринимать какие-либо действия на основании такой информации можно только после консультаций с соответствующими специалистами и тщательного анализа конкретной ситуации.

Аудиторским клиентам и их аффилированным или связанным лицам может быть запрещено оказание некоторых или всех описанных в настоящем документе услуг.