



**ЦЕНТРАЛЬНЫЙ БАНК
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
(Банк России)**

**Департамент развития
финансовых рынков**

107016, Москва, ул. Неглинная, 12

от 10.12.2014 № 51-4-4/489
на № _____ от _____

Председателю Правления
Саморегулируемой
(некоммерческой) организации
«Национальная ассоциация
участников фондового рынка»

А.В. Тимофееву

ул. Воронцовская, д. 35Б, корп. 1,
Москва, 109147

О представлении информации
в репозитарий

Уважаемый Алексей Викторович!

Департамент развития финансовых рынков рассмотрел обращение Международной ассоциации свопов и деривативов (ISDA) и Саморегулируемой (некоммерческой) организации «Национальная ассоциация участников фондового рынка» (НАУФОР) от 26.02.2014 в отношении представления информации в репозитарий и сообщает следующее.

На протяжении 2014 года Банком России последовательно проводилась работа по совершенствованию регулирования репозитарной деятельности. С целью повышения эффективности данного процесса и более масштабного вовлечения в него профессионального сообщества весной и летом 2014 года был проведен ряд встреч с экспертами и представителями профессиональных объединений участников финансового рынка, в том числе в рамках рабочей группы по репозитарной деятельности, созданной при Саморегулируемой организации «Национальная фондовая ассоциация».

Со своей стороны выражаем признательность представителям Международной ассоциации свопов и деривативов (ISDA) и «Национальной ассоциации участников фондового рынка» (НАУФОР) за активное участие в состоявшемся обсуждении, позволившем провести анализ сложившейся практики применения нормативного регулирования репозитарной деятельности и определить подходы к ее дальнейшему поступательному развитию.

000323

Первым этапом реализации выработанной стратегии стало издание Указания Банка России от 30.04.2014 № 3253-У «О порядке ведения реестра договоров, заключенных на условиях генерального соглашения (единого договора), сроках предоставления информации, необходимой для ведения указанного реестра, и информации из указанного реестра, а также предоставления реестра договоров, заключенных на условиях генерального соглашения (единого договора), в Центральный банк Российской Федерации (Банк России)» (далее – Указание Банка России № 3253-У), вступившего в силу 15.06.2014, которое заменило ранее действующий приказ ФСФР России от 28.12.2011 № 11-68/пз-н «Об утверждении Порядка ведения реестра договоров, заключенных на условиях генерального соглашения (единого договора), предоставления информации, необходимой для ведения указанного реестра и информации из указанного реестра, а также представления реестра договоров, заключенных на условиях генерального соглашения (единого договора) в федеральный орган исполнительной власти по рынку ценных бумаг».

Указание Банка России № 3253-У предусматривало перенесение сроков обязательного предоставления информации в репозитарий о договорах иных, чем договор репо и валютный своп, с 25.06.2014 на 01.01.2015. Это было связано в том числе с тем, что на тот момент круг договоров, информация о которых подлежала направлению в репозитарий, определялся на уровне федерального законодательства и включал в себя излишне широкий спектр договоров с иностранной валютой и ценными бумагами, заключаемых на условиях генерального соглашения (единого договора). Параллельно велась работа по внесению изменений в федеральное законодательство с целью предоставления Банку России полномочий определять состав договоров, информация о которых подлежит предоставлению в репозитарий, и лиц, обязанных представлять такую информацию. Положения о наделении Банка России соответствующими полномочиями вступили в силу с 01.10.2014 (Федеральный закон от 21.07.2014 № 218-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации»).

Закономерным шагом стало внесение изменений в Указание Банка России № 3253-У с целью реализации предоставленных Банку России полномочий. Изменения вступили в силу с 01.10.2014 и предусматривают:

1) в отношении определения лиц, обязанных представлять информацию в репозитарий: обязанность представлять в репозитарий информацию устанавливается для следующих юридических лиц, созданных в соответствии с законодательством

Российской Федерации: кредитные организации, брокеры, дилеры, управляющие, депозитарии, регистраторы, негосударственные пенсионные фонды, управляющие компании инвестиционного фонда, паевого инвестиционного фонда и негосударственного пенсионного фонда, акционерные инвестиционные фонды, организаторы торговли, клиринговые организации, страховые организации. Иные юридические лица (в том числе иностранные участники финансового рынка), а также физические лица освобождены от обязанности по представлению информации в репозитарий. При этом обязанность брокера по представлению информации в репозитарий распространяется и на клиентские сделки;

2) в отношении видов договоров, информация о которых подлежит представлению в репозитарий: с 01.04.2015 устанавливается обязанность представлять в репозитарий информацию о заключенных не на организованных торгах на основании генерального соглашения (единого договора) договорах, являющихся производными финансовыми инструментами. Полномочия по определению видов производных финансовых инструментов возложены на Банк России в соответствии с пунктом 2 статьи 44 Федерального закона от 22.04.1996 № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг» (далее – Федеральный закон «О рынке ценных бумаг»). Обращаем внимание, что в настоящее время разработан проект указания Банка России «О видах производных финансовых инструментов», которое заменит Положение о видах производных финансовых инструментов, утвержденное Приказом ФСФР России от 04.03.2010 № 10-13/пз-н «Об утверждении Положения о видах производных финансовых инструментов» (далее – Положение о видах производных финансовых инструментов). При этом сохраняется требование о представлении в репозитарий информации о договорах репо и договорах валютный своп. Обязанность представления в репозитарий информации об иных видах договоров не устанавливается.

Представление в репозитарий информации лицами, для которых нормативно не установлена такая обязанность, возможно в добровольном порядке. Иностранные участники финансового рынка, заключившие генеральное соглашение (единый договор) с российским контрагентом, вправе представлять информацию в российский репозитарий на добровольной основе в случае необходимости полного исключения риска непредставления российским контрагентом информации в репозитарий, для целей получения доступа к механизму «ликвидационного неттинга».

Стороны договоров, заключенных на основании генерального соглашения (единого договора), обязанность по представлению информации о которых не предусмотрена Указанием Банка России № 3253-У, вправе представлять информацию

о таких договорах в репозитарий добровольно в целях получения возможности использования механизма «ликвидационного неттинга».

Кроме того, изменения в Указание Банка России № 3253-У предусматривают:

- требование о наличии у сторон генерального соглашения (единого договора) и информирующего лица международного кода идентификации юридического лица (Legal Entity Identifier, LEI) с 01.07.2015, а для вновь заключаемых договоров об оказании репозитарных услуг - с 01.01.2015;

- возможность для лиц, обязанных представлять информацию в репозитарий, начинать представление информации без проведения согласований в отношении информирующего лица со второй стороной договора, если на вторую сторону не возложена обязанность по представлению информации в репозитарий;

- увеличение срока представления ежеквартальной отчетности с 3 до 10 рабочих дней;

- возможность представления информации о прекращении всех обязательств по договорам, заключенным на основании генерального соглашения (единого договора), одним или несколькими сообщениями;

- увеличение срока представления в репозитарий возражений по внесенным в реестр договоров сведениям с 1 до 3 рабочих дней;

- снижение риска, связанного с невключением направленной информации в реестр договоров. Уточняется, что условие о невозможности внесения неполных сведений применимо только к информации, обязательной для представления, а также предусматривается предоставление репозитарием выписки не только из реестра договоров, но и из журнала учета сообщений для подтверждения факта выполнения обязанности по представлению информации в репозитарий при нарушении соответствующей обязанности контрагентом (в случае отказа во внесении сведений в реестр договоров при нарушении процедуры сверки сообщений (мэтчинга)).

Кроме того, в настоящее время продолжается работа по дальнейшему реформированию регулирования репозитарной деятельности:

- на стадии обсуждения с участием профессионального сообщества находятся очередные изменения в Указание Банка России № 3253-У, направленные на оптимизацию представляемой в репозитарий информации, а также на уменьшение количества полей, по которым проводится процедура мэтчинга;

- подготовлен проект федерального закона «О внесении изменений в Федеральный закон «О рынке ценных бумаг» и отдельные законодательные акты Российской Федерации» (в части определения деятельности репозитария)

(далее – законопроект). Целью законопроекта является выделение репозитарной деятельности в отдельный вид аккредитуемой деятельности, установление требований к такой деятельности и системе управления рисками репозитариев, а также уточнение перечня сделок, информация о которых подлежит представлению в репозитарий.

В рамках законопроекта предполагается установить обязанность представлять в репозитарий информацию по всем заключенным не на организованных торгах договорам (заключенным как в соответствии с генеральным соглашением (единым договором), так и в отсутствие такого соглашения). Перечень таких договоров также будет устанавливаться Банком России. При этом расширение круга сделок, информация о которых направляется в репозитарий, по отношению к установленным в настоящее время не планируется.

Указанные изменения направлены на предотвращение негативной тенденции по отказу участников рынка от заключения генеральных соглашений (единых договоров), которая может привести к снижению репрезентативности поступающей в репозитарий информации, а также исключит возможность применения сторонами механизма «ликвидационного неттинга», повысив уровень принимаемых рисков.

Проводимые изменения в регулировании репозитарной деятельности направлены на создание условий для эффективного и надежного сервиса с целью снижения излишних издержек для участников финансового рынка, поддержания финансовой стабильности, повышения конкурентоспособности российских компаний и привлекательности российского финансового рынка для иностранных контрагентов по трансграничным сделкам.

Также сообщаем, что Банком России в настоящее время инициирована процедура признания российского центрального контрагента Европейским управлением по регулированию рынка ценных бумаг (ESMA). Проводимые регуляторные изменения преследуют также цели по обеспечению гармонизации требований российского законодательства к репозитарной деятельности с требованиями ESMA для последующего признания российских репозитариев.

Актуальная информация в отношении деятельности репозитариев размещается на сайте Банка России в информационно-телекоммуникационной сети Интернет в разделе «Репозитарии» (<http://www.cbr.ru/sbrfr/?PrfId=repository>).

В отношении вопросов, содержащихся в обращении, дополнительно сообщаем следующее.

1. Представление информации о договоре как обязательное условие применения «ликвидационного неттинга».

В соответствии с подпунктом 2 пункта 3 статьи 4.1 Федерального закона от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (далее – Федеральный закон «О несостоятельности (банкротстве)») если финансовые договоры заключены на условиях генерального соглашения (единого договора), то для применения правил пункта 1 и 2 статьи 4.1 Федерального закона «О несостоятельности (банкротстве)», в том числе в отношении порядка прекращения обязательств по таким финансовым договорам («ликвидационный неттинг»), необходимо, чтобы запись о заключении финансового договора была внесена в реестр, ведение которого осуществляется саморегулируемой организацией профессиональных участников рынка ценных бумаг, клиринговой организацией или биржей (далее – репозитарий), в порядке, предусмотренном статьей 51.5 Федерального закона «О рынке ценных бумаг». Требования о представлении в репозитарий иной информации для целей применения пункта 1 статьи 4.1 Федерального закона «О несостоятельности (банкротстве)» в действующем законодательстве не предусмотрены.

Соответствующие разъяснения были даны в Информационном письме Банка России от 30.10.2013 № 50-13-СШ-01/6636 «О применении Порядка ведения реестра договоров, заключенных на условиях генерального соглашения (единого договора), представления информации, необходимой для ведения указанного реестра, и информации из указанного реестра, а также представления реестра договоров, заключенных на условиях генерального соглашения (единого договора), в федеральный орган исполнительной власти по рынку ценных бумаг».

2. Использование собственной информации при отсутствии необходимой информации в реестре договоров / право представлять дополнительную информацию репозитарию / допустимость предоставленных репозитарием выписок из реестра договоров в качестве доказательства в суде.

В соответствии с пунктом 34 Указания Банка России № 3253-У в случае несоответствия сведений о договоре в реестре договоров сведениям, содержащимся в договоре и (или) документах по такому договору, находящихся у сторон, определение нетто-обязательства при прекращении обязательств по договорам в связи с введением процедур банкротства осуществляется на основании сведений, содержащихся в реестре договоров. Таким образом, в рамках действующего регулирования сведения,

содержащиеся в реестре договоров, имеют приоритет над сведениями, содержащимися в договоре и (или) документах по такому договору, которыми располагают стороны.

Согласно пункту 32 Указания Банка России № 3253-У в реестр договоров включаются сведения согласно приложениям 1, 2 и 8 к данному Указанию. При этом в реестр договоров включаются сведения, относящиеся к соответствующему виду договора согласно приложениям 3 - 7 к данному Указанию, а также сведения, которые дополнительно представлены для включения в реестр. Таким образом, стороны не ограничены в праве представления дополнительной информации в репозиторий для включения ее в реестр договоров.

В соответствии с пунктом 38 Указания Банка России № 3253-У репозиторий по письменному запросу предоставляет выписку из реестра договоров (журнала учета сообщений) сторонам договора, информирующему лицу, Банку России, а также иным лицам.

Таким образом, в соответствии с подпунктом 2 пункта 3 статьи 4.1 Федерального закона «О несостоятельности (банкротстве)», а также пунктами 34 и 38 Указания Банка России № 3253-У выписка из реестра договоров является надлежащим доказательством для целей подтверждения правильности определения размера нетто-обязательства при прекращении обязательств. Однако согласно статье 71 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации от 24.07.2002 № 95-ФЗ оценка доказательств, в том числе их относимости, допустимости и достаточности, является прерогативой арбитражного суда.

В настоящее время в рамках подготовки законопроекта рассматривается возможность исключения приоритета сведений, содержащихся в реестре договоров, над сведениями, содержащимися в договоре и (или) документах по такому договору, которыми располагают стороны.

3. Виды договоров, информация о которых должна представляться в репозиторий.

В соответствии с пунктами 2 - 4 Указания Банка России № 3253-У с учетом изменений, внесенных Указанием Банка России от 17.09.2014 № 3382-У, в репозиторий представляется информация о следующих видах договоров, заключенных на основании генерального соглашения (единого договора):

- договор репо;

- договор, предусматривающий обязанность одной стороны передать валюту в собственность второй стороне и обязанность второй стороны принять и оплатить

валюту, а также обязанность второй стороны передать валюту в собственность первой стороне и обязанность первой стороны принять и оплатить валюту. При этом такой договор не предусматривает иных обязанностей сторон по уплате или передаче валюты (денежных средств).

Информация о заключенных на основании генерального соглашения (единого договора) договорах, являющихся производными финансовыми инструментами, виды которых определены Банком России в соответствии с пунктом 2 статьи 44 Федерального закона «О рынке ценных бумаг», представляется в репозитарий с 01.04.2015, при этом информация о таких договорах, заключенных после 11.08.2011 и до заключения договора с репозитарием (дополнительного соглашения с репозитарием о предоставлении информации по всем видам договоров), если обязательства по таким договорам не исполнены на дату предоставления информации, предоставляется в репозитарий не позднее 01.04.2015.

Информация о договорах, являющихся производными финансовыми инструментами, виды которых определены Банком России в соответствии с пунктом 2 статьи 44 Федерального закона «О рынке ценных бумаг», заключенных на основании генерального соглашения (единого договора) до 11.08.2011, если обязательства по таким договорам не исполнены на дату представления информации, может быть предоставлена в репозитарий до 01.04.2015 в соответствии с договором с репозитарием (дополнительным соглашением с репозитарием о представлении информации по соответствующим видам договоров).

Информационным письмом ФСФР России от 08.11.2012 № 12-СХ-01/48238 «О предоставлении информации, необходимой для ведения реестра договоров, заключенных на условиях генерального соглашения (единого договора)», руководствуясь положениями статей 51.3 – 51.5 Федерального закона «О рынке ценных бумаг», ФСФР России были даны разъяснения, согласно которым стороны договора репо, договора, являющегося производным финансовым инструментом, заключенного не на организованных торгах, а также стороны договора иного вида, заключенного на условиях генерального соглашения (единого договора), обязаны представлять в репозитарий информацию об этих договорах, если они заключены не на организованных торгах, на условиях, определенных генеральным соглашением (единым договором), которые:

содержат отдельные условия, определенные примерными условиями договоров, утвержденных саморегулируемой организацией профессиональных участников рынка ценных бумаг и согласованных с федеральным органом исполнительной власти по

рынку ценных бумаг или разработанных (утвержденных) иностранными организациями, перечень которых утвержден федеральным органом исполнительной власти по рынку ценных бумаг;

либо

содержат положения о том, что договоры (сделки), заключенные на условиях этого генерального соглашения (единого договора), представляют собой в совокупности единый договор между сторонами, и что нарушение условий хотя бы одного из указанных договоров (сделок) является нарушением условий всех договоров (сделок), заключенных сторонами в рамках генерального соглашения (единого договора). При этом такое генеральное соглашение (единый договор) может быть составлено в любой форме.

Наличие в генеральном соглашении (едином договоре) положений о порядке прекращения обязательств в связи с введением процедуры банкротства одной из сторон генерального соглашения (единого договора) и определения размера нетто-обязательства в соответствии с подпунктом 3 пункта 3 статьи 4.1 Федерального закона «О несостоятельности (банкротстве)» является обязательным условием для применения механизма «ликвидационного неттинга». Однако такие положения не являются квалифицирующими признаками генерального соглашения (единого договора) для целей выполнения обязанностей по представлению информации в репозитарий.

Как уже было указано выше, в перспективе планируется принятие поправок в Федеральный закон «О рынке ценных бумаг», которыми будет закреплена обязанность сторон заключенных не на организованных торгах договоров, определенных Банком России, представлять информацию о них в репозитарий вне зависимости от того, были они заключены на основании генерального соглашения (единого договора) или без него.

4. Сопоставимость параметров сделки.

В соответствии с пунктом 6 Указания Банка России № 3253-У репозитарий осуществляет ведение реестра договоров в соответствии с данным Указанием и договором, заключенным репозитарием со сторонами генерального соглашения (далее - договор об оказании репозитарных услуг).

Согласно пункту 10 Указания Банка России № 3253-У информация о договорах, заключенных на условиях генерального соглашения, предоставляется лицом (лицами) (далее - информирующее лицо), определенным (определенными) сторонами

генерального соглашения, которым (которыми) может быть сторона (стороны) генерального соглашения или третье лицо.

В соответствии с пунктом 24 Указания Банка России № 3253-У, если информирующим лицом являются обе стороны генерального соглашения, внесение записи в реестр договоров осуществляется репозитарием при условии установления совпадения всех данных в сообщениях, полученных от сторон такого соглашения (их мэтчинга).

При этом в указанном случае ненаправление в репозитарий информации одной из сторон генерального соглашения (единого договора) влечет за собой невозможность внесения репозитарием в реестр договоров записи о заключении финансового договора и, соответственно, невозможность применения пункта 1 статьи 4.1 Федерального закона «О несостоятельности (банкротстве)», т.е. механизма «ликвидационного неттинга».

Основной целью мэтчинга является достижение необходимого качества получаемой репозитарием информации при ее направлении двумя сторонами договора. При этом, как было указано выше, в настоящее время рассматривается возможность уменьшения количества полей, по которым проводится процедура мэтчинга.

Кроме того, Указанием Банка России № 3253-У предусмотрена возможность представления в репозитарий информации в одностороннем порядке без проведения процедуры мэтчинга. При этом, если одной из сторон договора, заключенного на условиях генерального соглашения, является лицо, не обязанное представлять информацию в репозитарий и не заключившее с репозитарием договор об оказании репозитарных услуг, а второй стороной договора – лицо, обязанное представлять информацию в репозитарий, то информирующее лицо определяется стороной, обязанной представлять информацию в репозитарий.

Если обязанность по представлению информации в репозитарий возложена на обе стороны генерального соглашения (единого договора), то такие стороны вправе назначить в качестве информирующего лица либо одну из сторон генерального соглашения, либо третье лицо.

Для целей обеспечения финансовой стабильности и своевременного получения Банком России актуальной информации о ситуации на финансовом рынке в рамках внесения изменений в Указание Банка России № 3253-У планируется отмена квартальной отчетности и установление единых сроков представления информации о заключенных договорах по всем видам договоров, информация о которых подлежит представлению в репозитарий, в том числе о сделках со сроком исполнения менее

четыре рабочих дней. Предполагается, что сведения о договорах должны будут представляться в репозиторий не позднее трех рабочих дней с даты заключения, прекращения или исполнения договора.

5. Представление информации об обеспечении.

В настоящее время виды договоров (контрактов), являющихся производными финансовыми инструментами, определены Положением о видах производных финансовых инструментов. Приложение об обмене обеспечительными платежами (Credit Support Annex) и договор об уплате плавающих маржевых сумм согласно указанному Положению не относятся к производным финансовым инструментам. Проект указания Банка России «О видах производных финансовых инструментов», который заменит Положение о видах производных финансовых инструментов, также не квалифицирует указанные договоры в качестве производных финансовых инструментов.

Дополнительно сообщаем, что в рамках проводимой работы по имплементации положений об обеспечительных платежах в российское законодательство планируется внесение изменений в действующее законодательство с целью предоставления возможности применения в отношении обеспечительных сделок, заключенных на основании генерального соглашения (единого договора), механизма «ликвидационного неттинга». При этом обращаем внимание, что после внесения соответствующих изменений в законодательство данные виды договоров также не будут квалифицироваться в качестве производных финансовых инструментов.

Внесение указанных изменений в законодательство повлечет за собой необходимость уточнения Указания Банка России № 3253-У в части включения соответствующих положений о порядке представления в репозиторий информации об обеспечительных сделках.

6. Стороны договора.

Как было указано выше, в пункте 1.1 Указания Банка России № 3253-У, с учетом изменений, внесенных Указанием Банка России от 17.09.2014 № 3382-У, вступивших в силу с 01.10.2014, определен исчерпывающий перечень юридических лиц, созданных в соответствии с законодательством Российской Федерации, обязанных представлять информацию в репозиторий. Физические лица и иностранные участники финансового

рынка не входят в круг лиц, для которых установлена обязанность по представлению информации в репозитарий.

7. Договоры с Банком России.

На сегодняшний день Банком России на внутреннем финансовом рынке заключаются внебиржевые сделки репо в соответствии с генеральными соглашениями, форма которых утверждена письмом Банка России от 29.03.2013 № 55-Т «О форме и порядке заключения генеральных соглашений, устанавливающих общие условия совершения Банком России и кредитной организацией сделок РЕПО не на организованных торгах с использованием информационной системы Bloomberg» (далее - генеральное соглашение репо).

Контрагентами Банка России по таким сделкам выступают российские кредитные организации, для которых установлена обязанность по представлению информации в репозитарий.

При этом в соответствии с пунктом 3.10 генерального соглашения репо в качестве информирующего лица определено НКО ЗАО НРД.

8. Уведомление репозитария об отказе во внесении записи в реестр договоров.

Согласно пункту 21 Указания Банка России № 3253-У репозитарий регистрирует каждый отказ во внесении сведений в реестр договоров в журнале регистрации внесения сведений в реестр. Регистрация отказа во внесении сведений в реестр договоров осуществляется в день принятия репозитарием решения об отказе во внесении сведений в реестр договоров. При этом в соответствии с пунктом 24 Указания Банка России № 3253-У отказ во внесении записи в реестр договоров осуществляется репозитарием не позднее рабочего дня, следующего за днем получения сообщения от информирующего лица, а если информирующим лицом являются обе стороны генерального соглашения - не позднее рабочего дня, следующего за днем получения последнего сообщения. В случае отказа репозитария во внесении записи в реестр договоров информирующее лицо вправе внести изменения в сообщение и представить репозитариям новое сообщение о генеральном соглашении или договоре не позднее трех рабочих дней с даты получения отказа репозитария (пункт 26 Указания Банка России № 3253-У).

Вопрос установления сроков уведомления сторон генерального соглашения и информирующего лица об отказе во внесении сведений в реестр договоров

предположительно будет решен посредством внесения соответствующих изменений в Указание Банка России № 3253-У путем закрепления порядка уведомления об отказе во внесении сведений по аналогии с порядком уведомления о внесении сведений в реестр договоров, предусмотренным пунктом 27 Указания.

9. «Блоковые» сделки.

Представлению в репозиторий подлежит информация обо всех сделках, в отношении которых имел место факт заключения, если такие сделки соответствуют требованиям, установленным Указанием Банка России № 3253-У.

Директор Департамента
развития финансовых рынков

Е.В. Чайковская