

ЦЕНТРАЛЬНЫЙ БАНК
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
(Банк России)

Департамент коллективных
инвестиций и доверительного
управления
107016, Москва, ул. Неглинная, 12

Личный кабинет
Без досылки бумажного экземпляра

Саморегулируемая организация
Национальная ассоциация
негосударственных пенсионных
фондов

ИНН: 5035019523

Ассоциация негосударственных
пенсионных фондов «Альянс
пенсионных фондов»

ИНН: 7702401831

от 10.10.2018 № 54-5-1-2/2169

О возможности учета оферт в стресс-
тестах аналогично поручительствам и
гарантиям

Департамент коллективных инвестиций и доверительного управления Банка России в связи с поступающими вопросами о возможности учета оферт при проведении стресс-тестирования в соответствии с Указанием Банка России №4060-У¹ аналогично поручительствам и гарантиям просит довести до сведения членов саморегулируемых организаций следующую информацию.

Обеспечение ценных бумаг офертой на заключение договора поручительства содержит риски признания данного договора поручительства недействительным вследствие нарушения требований Закона № 39-ФЗ². Возникновение у оферента обязательств на заключение договора поручительства перед владельцем облигаций часто происходит уже после нарушения эмитентом условий исполнения обязательств по облигациям в момент акцепта оферты, что не соотносится с требованиями к моменту заключения договора поручительства³.

Оферта о приобретении облигаций оферентом в случае нарушения эмитентом условий исполнения обязательств фактически может быть признана опционом на заключение договора купли-продажи облигаций⁴.

¹ Указание Банка России от 04.07.2016 N 4060-У "О требованиях к организации системы управления рисками негосударственного пенсионного фонда".

² Федеральный закон от 22.04.1996 N 39-ФЗ "О рынке ценных бумаг"

³ Согласно пункту 1 статьи 27.4 ФЗ от 22.04.1996 N 39-ФЗ "О рынке ценных бумаг"

⁴ Согласно пункту 1 статьи 429.2 ГК РФ

ВХМ 490

10.10.2018

Закрытый перечень правовых конструкций⁵, представляющих собой обеспечение исполнения обязательств эмитента по облигациям, не содержит указания на опцион на заключение договора купли-продажи облигаций. После акцепта оферты владельцем облигаций обязанность по приобретению облигаций несет оферент, а солидарной ответственности указанного лица и эмитента не возникает. Кроме того, обязанность по приобретению облигаций оферентом возникает один раз, в то время как поручитель по облигациям либо лицо, предоставившее гарантию, отвечает по обязательствам эмитента в течение срока, превышающего срок погашения облигаций⁶. Таким образом, юридические последствия для владельца облигаций, а также характер обязательств оферента не эквивалентны таковым в случае поручителя или гаранта.

Дополнительным риском для владельцев облигаций является наличие у оферента возможности отзыва оферты до момента ненадлежащего исполнения эмитентом облигаций своих обязательств в связи с тем, что правило о безотзывности оферты действует только в течение срока, установленного для ее акцепта⁷.

Оферты по выпускам облигаций могут содержать указания на применения норм права иностранного государства при рассмотрении возможных споров по указанным офертам, что противоречит особенностям эмиссии обеспеченных ценных бумаг⁸. Кроме того, оферентом может являться иностранное юридическое лицо. В таких условиях у владельцев облигаций могут возникнуть дополнительные расходы на разрешение споров и трудности с признанием и исполнением в иностранном государстве судебных решений, вынесенных российским судом.

Кроме того, обращаем внимание на возможность возникновения общих рисков, связанных с возможностью признания оферт недействительными сделками в силу подписания оферт неуполномоченным лицом или отсутствия их одобрения органами управления как крупных сделок или сделок, в совершении которых имеется заинтересованность, в случае если такое одобрение предусмотрено личным законом оферентов.

⁵ Согласно абзацу первому пункта 1 статьи 27.2 ФЗ от 22.04.1996 N 39-ФЗ "О рынке ценных бумаг"

⁶ Согласно подпункту 2 пункта 3 статьи 274 и абзацу второму статьи 275 ФЗ от 22.04.1996 N 39-ФЗ "О рынке ценных бумаг"

⁷ Согласно статье 436 ГК РФ (безотзывность оферт) полученная адресатом оферта не может быть отозвана в течение срока, установленного для ее акцепта, если иное не оговорено в самой оферте либо не вытекает из существа предложения или обстановки, в которой оно было сделано.

⁸ Согласно абзацу второму пункта 1 и пункту 4 статьи 27.2 ФЗ от 22.04.1996 N 39-ФЗ "О рынке ценных бумаг"

Таким образом полагаем, что учет оферт в качестве поручительства (гарантии) по ценным бумагам в рамках проведения стресс-тестирования является некорректным.

Директор Департамента коллективных
инвестиций и доверительного
управления



К.В. Пронин