



ПРАВОВОЙ СТАТУС ЦЕНТРАЛЬНОГО ДЕПОЗИТАРИЯ УКРАИНЫ

Александра КОЛОГОЙДА,

доцент кафедры хозяйственного права Киевского национального университета имени Тараса Шевченко,
кандидат юридических наук, доцент, г. Киев

SUMMARY

This article deals with the history of the depository system of Ukraine formation. The concept of a central depository as a non profit organization in the form of joint-stock company with a special legal status are determined. The organizational foundation, proprietary, internally-organizational, programmatic, technical and reporting information are identified among the conditions for acquiring the status of the Central Depository. The competence of the Central Depository is investigated, exceptional powers are determined. The rules of the Ukrainian legislation, governing the depository of the Central Depository are analyzed.

Keywords: stock market, depository, custody, depository system, securities.

АННОТАЦИЯ

В данной статье рассматривается история формирования депозитарной системы Украины. Определены понятие центрального депозитария как некоммерческой организации в форме акционерного общества со специальным правовым статусом. Среди условий приобретения статуса Центрального депозитария выделены организационно-учредительные, имущественные, внутренне-организационные, программно-технические и отчетно-информационные. Исследована компетенция Центрального депозитария, выделены его исключительные полномочия. Проанализированы нормы законодательства Украины, регулирующие осуществление депозитарной деятельности Центрального депозитария.

Ключевые слова: фондовый рынок, депозитарий, депозитарная деятельность, депозитарная система, ценные бумаги.

Введение. Приоритетной задачей развития фондового рынка является совершенствование депозитарной системы, которая должна обеспечивать защиту прав собственности на ценные бумаги, учет и надежное хранение ценных бумаг, оперативный доступ и перерегистрацию прав собственности на них с минимальным риском для их владельцев.

Материалы и методы. Вопросы правового регулирования депозитарной деятельности рассматривались в работах украинских и зарубежных ученых К. Р. Адамовой, Г. Аксеновой, Д. Д. Кравченка, З. Я. Лапишко, Р. А. Майданыка, А. Ю. Молодкина, И. Р. Назарчука, И. В. Павлова, В. И. Полюховича, А. В. Поповой, А.А. Ремнева, Б. В. Черкасского, В. Чинчикеева, Н. Швецова и др. В указанных исследованиях рассматривались понятие, виды, лицензионные условия и порядок осуществления депозитарной деятельности, понятие, виды и правовой статус ее участников. Реформирование депозитарной системы Украины в последние годы, ознаменовалось принятием 6.07.2012 г. Верховной Радой Украины Закона «О депозитарной системе Украины» [1], согласно которому в Украине создан единый Центральный депозитарий, упразднен институт регистраторов,

унифицирован депозитарный учет дематериализованных ценных бумаг, выделена и обособлена от депозитарной клиринговая деятельность. Методологической основой исследования является комплекс общенаучных и специальных методов научного познания: формально-логический, системно-структурный, исторический, сравнительно-правовой, анализа и синтеза.

Целью статьи является исследование правового статуса центрального института (участника) депозитарной системы – Центрального депозитария Украины (далее - ЦД). Систематизировав полученную информацию, дать собственное определение понятия ЦД и высказать точку зрения об элементах его правового статуса.

Изложение основного материала исследования. В литературе по способу организации выделяют три вида депозитарных систем: 1. Централизованная депозитарная система; 2. Децентрализованная депозитарная система; 3. Централизованно-распределительная депозитарная система [2, с. 28].

В странах ЕС и большинстве стран с рыночной экономикой преобладает двухуровневая централизованная модель с единственным

ЦД (верхний уровень), клиентами которого являются практически все участники биржевых операций и в которых постоянно хранится основная часть ценных бумаг, допущенных к биржевому обороту, и кастодиальными депозитариями (нижний уровень) [3, с.13].

В постсоветских государствах на первом этапе получила распространение централизованно-распределительная депозитарная система, однако последние годы характеризуются тенденцией перехода к централизованной депозитарной системе с одним ЦД.

Исходя из рекомендаций Группы 30 каждой стране было рекомендовано до 1992 года иметь полностью сформированный и эффективно работающий ЦД (Рекомендация 3) [4]. International Securities Services Association (ISSA) в рекомендациях 1995 определил, что если на одном и том же рынке существует несколько ЦД, то для снижения расчетного риска и использования денежных средств необходимо, чтобы правила и процедуры их работы были совместимыми [5]. То есть наличие нескольких депозитариев на одном рынке допускается при условии технологической совместимости [6, с.74].

Необходимость создания центра-



лизованной депозитарной системы участники украинского фондового рынка осознали в 1995 г. Тогда заканчивался этап массовой приватизации. Сформированная система учета ценных бумаг, основанная на ведении реестров независимыми регистраторами, не отвечала потребностям профессиональных участников фондового рынка [7, с.19].

Указом Президента Украины от 25.05.1994 г. № 247/94 «Про учет прав собственности на именные ценные бумаги и депозитарную деятельность» [8] в Украине впервые было определено, что ценные бумаги могут выпускаться в форме записей на счетах в системе электронного обращения ценных бумаг и предусмотрено создание Национального депозитария (далее – НДУ) для обслуживания их обращения. Создание НДУ было предусмотрено также Концепцией функционирования и развития фондового рынка Украины, одобренной постановлением Верховной Рады Украины от 22.09.1995 г. [9] и ст. 2 Закона Украины от 10.12.1997 г. «О Национальной депозитарной системе и особенностях электронного обращения ценных бумаг» [10]. Уставный капитал НДУ был сформирован в размере 5 млн. грн., Доля государства составила 90,4%.

Особенностью статуса НДУ при его создании был некоммерческий характер. Деятельность НДУ была ограничена функциями формирования, развития, функционирования единой системы депозитарного учета и обслуживания обращения ценных бумаг, интеграции в международную систему депозитарных учреждений, которые были исключительными видами его деятельности. Однако, 19.06.2006 г. после отмены Меморандума о создании в Украине центральной расчетно-клиринговой организации Государственная комиссия по ценным бумагам и фондовому рынку (далее – ГКЦБФР) выдала НДУ лицензию на осуществление депозитарной деятельности депозитария и НДУ начал коммерческую деятельность, а именно хранение и обслуживание обращения ценных бумаг на счетах в ценных бумагах и операций эмитента относительно выпущенных им ценных бумаг.

В марте 1997 г. группой банков, торговцев ценными бумагами и НБУ был создан депозитарий «Межрегиональный фондовый союз» (МФС), который в перспективе должен был получить статус центрального депозитария. В 1999 г. МФС стал членом SWIFT. Однако процесс внедрения системы SWIFT был приостановлен после того, как ГКЦБФР запретила МФС устанавливать корреспондентские отношения с иностранными депозитариями, поскольку такая функция была закреплена исключительно за НДУ.

Деятельность депозитарной системы Украины долгое время была направлена преимущественно на обслуживание послеприватизационных процессов и нужд стратегических инвесторов. Для регистрации прав собственности на выпускаемые в документарной форме акции приватизированных субъектов была введена система независимых регистраторов, которая для государств ЕС не характерна. В итоге в Украине параллельно существовали две автономные учетные системы – система регистраторов, которая обслуживала документарные именные ценные бумаги, и система хранителей и депозитариев, обслуживавшая бездокументарные и бездвижимые ценные бумаги.

Особенность действующей в течение 1999–2012 годов структуры депозитарной системы Украины заключалась также в том, что на высшем уровне действовало сразу несколько депозитариев: НДУ, Всеукраинский депозитарий (правопреемник МФС) и депозитарий НБУ с разными исключительными функциями. Это увеличивало организационные, технологические и денежные затраты участников рынка, усиливало риски в функционировании системы.

6.07.2012 г. был принят Закон «О депозитарной системе Украины» (далее – Закон), который положил начало реформирования депозитарной системы путем создания в Украине на основе НДУ ЦД и системы депозитарных учреждений, которые должны заменить регистраторов, депозитарии и хранителей.

Участниками депозитарной системы определены: профессиональ-

ные участники - ЦД, депозитарные учреждения; НБУ; Расчетный центр по обслуживанию договоров на финансовых рынках.

Решение о передаче ценных бумаг, отнесенных компетенции НБУ, на депозитарное обслуживание в ЦД может быть принято не ранее чем через два года со дня вступления в силу Закона. Таким образом, в ближайшие годы в Украине сохраняется модель депозитарной системы, которая предусматривает наличие двух центральных учреждений и соответственно двух различных систем учета ценных бумаг: 1) ЦД и депозитарными учреждениями по корпоративным ценным бумагам, 2) НБУ относительно государственных ценных бумаг.

ЦД в Украине решено создать на базе НДУ, которому другие депозитарии в течение года должны передать все ценные бумаги, которые находятся у них на обслуживании. Решением НКЦБФР от 16.04.2013р. № 597 утвержден «Порядок и условия предоставления статуса Центрального депозитария ценных бумаг» [11], которым определено, что НДУ приобретает статус ЦД со дня регистрации НКЦБФР Правил ЦД, определен перечень документов, которые должны быть предоставлены для регистрации Правил ЦД и получения статуса ЦД.

Закон предьявляет ряд **требований для получения статуса ЦД:**

а) **Организационно-учредительные:** акционерами ЦД может быть государство, НБУ, участники фондового рынка, центральные депозитарии других стран, международные депозитарно-клиринговые учреждения, а также международные финансовые организации, членами которых является Украина.

Традиционно учредителями и клиентами депозитария могут быть только профессиональные участники рынка ценных бумаг, которые хранят в депозитарии собственные ценные бумаги и ценные бумаги своих клиентов, зарегистрированные на имя номинального держателя (street name: имя депозитария или кастодиана) [12, с. 20].

В уставном капитале ЦД доля: одного акционера вместе со связанными лицами должна составлять не



более 5%; центрального депозитария других стран, международного депозитарно-клирингового учреждения или международной финансовой организации, членом которой является Украина, – не более чем 25%; государства вместе с НБУ – не менее 25% плюс одна акция (ч. 4 ст. 9 Закона). Согласно п. 11 Переходных и заключительных положений Закона на день регистрации Правил ЦД в уставном капитале ЦД доля государства вместе с НБУ должна составлять не менее 50%. Таким образом, ЦД будет подконтрольным правительству и НБУ. В мире есть аналоги такой модели. В частности, в Словакии ЦД полностью принадлежит Министерству финансов, в Болгарии и Хорватии государство выступает мажоритарным акционером, в Польше Центральный банк владеет почти половиной акций депозитария. Однако, есть государства, в которых ЦД созданы самими участниками рынка (Италия, Португалия, Чехия, Германия) и принадлежат биржам.

Согласно рекомендациям Базельского комитета по платежам и расчетным системам Банка международных расчетов (Committee on Payment and Settlement Systems of the Bank of International Settlements, CPSS) и Технического комитета Международной организации комиссий по ценным бумагам (Technical Committee of the International Organization of Securities Commissions, IOSCO), ЦД обязан установить такие критерии доступа к участию в нем, «которые обеспечат справедливый баланс преимуществ открытости и необходимости ограничивать участие экспертизой, юридическими возможностями и финансовыми ресурсами». Одним из основных средств предупреждения злоупотребления ЦД своим монопольным положением рассматривают участие клиентов в корпоративном управлении их деятельностью через владение долями или акциями ЦД. При этом ни один из участников рынка не должен иметь блокирующего пакета акций или долей в ЦД [13, с.13].

В Евросоюзе, США, Канаде, на Дальнем Востоке, СНГ и странах Балтии регулирующие органы, в том числе мегарегуляторы финансо-

вого рынка, не имеют специальных инструментов регулирования профессиональной деятельности ЦД. Особенностью финансовых рынков, созданных на постсоветском пространстве, является присутствие представителей последних среди учредителей ЦД и/или в их органах управления [14, с. 298];

б) **Имущественные:** минимальный размер уставного капитала ЦД установлен в размере 100 миллионов гривен.

в) **Внутри-организационные:** ЦД до начала осуществления депозитарной деятельности должен зарегистрировать в НКЦБФР Правила ЦД, которые определяют общий порядок предоставления услуг, связанных с осуществлением депозитарной деятельности, проведения им операций в системе депозитарного учета, осуществления контроля за депозитарными учреждениями, другие сведения, определенные НКЦБФР, а также порядок заключения депозитарного договора между депозитарием и депозитарными учреждениями (ч. 7 ст. 9 Закона);

г) **Программно-технические (оборудование):** компьютерная техника с соответствующим программным обеспечением, отдельные каналы связи, помещения, отвечающие требованиям, установленным НКЦБФР, в частности, характера и объема осуществляемых операций, а также обеспечивающие бесперебойную деятельность;

д) **Отчетно-информационные** относительно обнародования результатов деятельности и структуры собственности; ежегодной подачи отчетности о результатах своей деятельности на заседании НКЦБФР; предоставления информации о заключенных корреспондентских договорах с депозитариями-корреспондентами, проведения ежегодного аудита своей деятельности в соответствии с международными стандартами аудита.

Депозитарии являются неприбыльными организациями: взимаемые платежи идут на покрытие расходов, связанных с предоставлением депозитарных услуг [12, с. 20, 21]. Однако, в отличие от фондовых бирж, где Закон «О ценных бумагах и фондовом рынке» [15] (ст. 21) прямо

определяет их некоммерческий статус, по депозитариям такая норма в законодательстве не содержится.

В литературе все депозитарные услуги условно разделяют на основные и сопутствующие [16, с. 11; 3, с. 21]. Основными выступают услуги, непосредственно связанные с выполнением депозитарием своих прямых функций: 1) хранение сертификатов документарных ценных бумаг и учет прав по ним; 2) централизованный депозитарный учет ценных бумаг на корреспондентских счетах депо; 3) осуществление расчетов по ценным бумагам в форме «поставка против платежа» [17, с. 10]; 4) выплата доходов, погашение ценных бумаг, 5) корпоративные действия [3, с. 21; 18, с. 19] и др. Наличие центрального депозитария с такими функциями позволяет решить две главные задачи – обеспечить гарантию надежного учета прав инвесторов как владельцев ценных бумаг, придать высокую мобильность рынку [17, с. 10].

Компетенция ЦД Украины:

а) депозитарный учет и обслуживание обращения ценных бумаг, размещенных в Украине и за ее пределами, и корпоративных операций эмитента на счетах в ценных бумагах клиентов (ч. 1 ст. 16 Закона);

б) учредительные полномочия, ограниченные целью обеспечения выполнения возложенных на ЦД функций, необходимостью согласования решения об участии в создании с НКЦБФР и запретом выступать учредителем / участником профессиональных участников фондового рынка и юридических лиц, организационно-правовая форма которых предполагает полную имущественную ответственность учредителя (участника) (ч. 6 ст. 9 Закона);

в) организация и проведение общих собраний акционеров (ч. 9 ст. 9 Закона);

г) банковские операции на основании лицензии НБУ;

д) обеспечение осуществления эмитентом погашения долговых ценных бумаг, выплата доходов по ценным бумагам (ч. 5 ст. 20 Закона);

е) право контроля (ст. 30 Закона).

К исключительной компетенции ЦД относятся (ч. 8 ст. 9 Закона):



1) зачисление ценных бумаг в систему депозитарного учета, их учет и хранение, списание ценных бумаг в связи с их погашением и / или аннулированием;

2) ведение учета обязательств эмитента по ценным бумагам собственных выпусков;

3) хранение глобальных / временных глобальных сертификатов;

4) осуществление нумерации (кодификации) ценных бумаг;

5) составление реестров владельцев именных ценных бумаг;

6) хранение информации о лицах, уполномоченных на предоставление эмитенту реестра владельцев именных ценных бумаг;

7) получение доходов и других выплат по операциям эмитентов на счет ЦД, открытый в Расчетном центре;

8) открытие и ведение счетов в ценных бумагах;

9) ведение счета в ценных бумагах депозитарного учреждения, которое прекратило свою деятельность или у которого аннулирована лицензия, ответственное хранение документов, баз данных, резервных копий и архивов баз данных;

10) установление унифицированных правил (стандартов) отображения и передачи информации, которая вносится в систему депозитарного учета;

11) внедрение международных стандартов депозитарной деятельности;

12) осуществление контроля за клиентами в части осуществления ими депозитарной деятельности.

Выводы. Вышеуказанное обуславливает вывод о том, что в Украине осуществляется переход к централизованной депозитарной системе. ЦД Украины можно определить как субъект хозяйствования – некоммерческая организация в форме акционерного общества, осуществляющий хозяйственную деятельность, реализуя хозяйственную компетенцию, а именно хранение глобальных/временных глобальных сертификатов ценных бумаг, учет прав собственности на ценные бумаги, открытие и ведение корреспондентских счетов депо, кодификацию ценных бумаг,

обслуживает сделки, связанные с их обращением, выплату доходов, погашение ценных бумаг, обеспечивает обслуживание корпоративных действий эмитента, унификацию, стандартизацию и контроль в части осуществления депозитарной деятельности, наделенный обособленным имуществом, принадлежащим ему на праве собственности, и несет ответственность по своим обязательствам в пределах данного имущества, кроме случаев, предусмотренных законодательством.

Использованная литература

1. Закон України від 6.07.2012 р. *Про депозитарну систему України*. В: Голос України, 2012, № 191.

2. Павлов К. В., Ляшенко В. И., Ляшенко С. В. *Депозитарная система как условие устойчивого развития экономики на постсоветском пространстве*. В: Национальные интересы: приоритеты и безопасность, 2011, № 23, с. 21–33.

3. Адамова К. Р. *Депозитарная деятельность коммерческих банков: современные проблемы и пути их решения*. Дисс. к.е.н., М., 2005, 261 с.

4. *Clearance and Settlement System's in the World's Securities Markets* (Group of Thirty), 1989.

5. *ISSA Update of the Original G-30 Recommendations*, 1995.

6. Черкасский Б. В. *Центральный мультидепозитарий*. В: Рынок ценных бумаг, 2004, № 22, с. 74–75.

7. Швецов Н. *Депозитарная система в Украине*. В: Депозитариум, 2005, № 9 (31), с. 19–20.

8. Указ Президента України від 25.05.1994 р. № 247/94 (в редакції Указу Президента № 160/96 від 02.03.96 р.) *Про облік прав власності на іменні цінні папери та депозитарну діяльність*. В: Урядовий кур'єр, 1996, 14 марта.

9. Постанова Верховної Ради України від 22.09.1995 р. *Про Концепцію функціонування та розвитку фондового ринку України*. В: Ведомости Верховной Рады Украины, 1995, № 33, ст. 257.

10. Закон України від 10.12.1997 р. *Про Національну депозитарну систему та особливості електронного обігу*

цінних паперів. В: Ведомости Верховной Рады Украины, 1998, № 15, ст. 67.

11. Рішення НКЦПФР від 16.04.2013 р. № 597 *Про затвердження Порядку та умови надання статусу Центрального депозитарію цінних паперів*. В: Офіційний вестник України, 2013, № 37, ст. 1318.

12. Аксенова Г. *Роль депозитариев и кастодианов в инфраструктуре фондового рынка. Схемы взаимодействия*. В: Депозитариум, 1999, №5, с. 20–26.

13. *Global Clearing and Settlement: A Plan of Action*. The Group of Thirty (G30), 2003.

14. Лансков П. *Направления совершенствования инфраструктуры финансового рынка ценных бумаг*. М., 2005, с. 298–302.

15. Закон України від 23 лютого 2006 р. *Про цінні папери та фондовий ринок*. В: Відомості Верховної Ради України, 2006, № 31, ст. 268.

16. *Рынок ценных бумаг: учебник* (под ред. В. А. Галанова, А. И. Басова), М., 2004.

17. Чинчикеев В. *Украинские кастодианы: желаемое и действительность: Деятельность банков-депозитариев по обеспечению интересов клиентов-владельцев ценных бумаг*. В: Акционер, 2002, № 2, с. 4–11.

18. Кравченко Д. Д. *Экономическое содержание отношений, возникающих в процессе депозитарной деятельности*. В: Вестник Самарского финансово-экономического института, 2011, № 1 (9), с. 16–20.