

### **Клиринговая деятельность**

Опубликован федеральный закон от 7 февраля 2011 г. N 7-ФЗ «О клиринге и клиринговой деятельности», который, в частности, устанавливает, основные требования к порядку осуществления клиринговой деятельности, требования, которым должны соответствовать клиринговые организации, правовые основы государственного регулирования клиринга.

Законом определяется понятие клиринга – это определение подлежащих исполнению обязательств, возникших из договоров, в том числе в результате осуществления неттинга обязательств (т.е. полного или частичного прекращения допущенных к клирингу обязательств зачетом и (или) иным способом, установленным правилами клиринга), и подготовка документов (информации), являющихся основанием прекращения и (или) исполнения таких обязательств;

Установлены требования к структуре, органам управления клиринговой организации, к квалификации ее работников и утверждаемым ею «правилам клиринга» - основному документу, регулирующему взаимоотношения участников клиринга. При этом договор об оказании клиринговых услуг заключается путем присоединения на условиях договора предусмотренных правилами клиринга.

В Законе определен запрет на совмещение клиринговой деятельности с производственной, торговой и страховой. Также клиринговые компании не могут вести реестр владельцев ценных бумаг и осуществлять доверительное управление акционерными и паевыми инвестиционными, и негосударственными пенсионными фондами, не вправе передавать полномочия единоличного исполнительного органа управляющему, управляющей организации. Предусмотрен ряд иных ограничений в видах деятельности клиринговых организаций, а также специальных требований к ним (в т.ч. обязанность сдавать консолидированную финансовую отчетность, обязательный внутренний контроль, обязанность раскрывать и защищать информацию и пр.). Установлены требования к осуществлению функций центрального контрагента, а также к организациям, которые такие функции выполняют. Установлены требования к собственным средствам и обязательные нормативы для клиринговых компаний.

Предусмотрены последствия недействительности договора, обязательство по которому допущено к клирингу, регулируется порядок открытия и использования торгового счета, клирингового счета. Регулируются вопросы гарантий завершения

расчетов по обязательствам, допущенным к клирингу, управления рисками при осуществлении клиринга.

Органом, осуществляющим государственное регулирование клиринговой деятельности и контроль за ее осуществлением, является федеральный орган исполнительной власти в области финансовых рынков. Закон вступает в силу с 1 января 2012 г.

## **Банкротство**

Опубликовано Постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 23 декабря 2010 г. N 63 «О некоторых вопросах, связанных с применением главы III Федерального закона «О несостоятельности (банкротстве)». Главой III предусмотрена возможность оспаривания ряда сделок, в том числе действий, направленных на исполнение обязательств и обязанностей, возникающих в соответствии с гражданским, трудовым, семейным, налоговым, таможенным, процессуальным законодательством, а также действий, совершенных во исполнение судебных актов или правовых актов иных органов государственной власти. В частности, в Постановлении определен примерный перечень сделок и действий должника (других лиц за счет должника), которые могут оспариваться в рамках данной процедуры. Указаны стадии процедуры банкротства, в рамках которых могут подаваться заявления об оспаривании сделок должника (процедуры внешнего управления и конкурсного производства), и разъяснена возможность учета признаков оснований недействительности сделок, установленных указанной главой закона, на других стадиях процедуры банкротства.

Разъясняются вопросы процессуального характера: порядок определения суда, правомочного рассматривать заявление об оспаривании сделок должника; содержание и форма такого заявления; возможность инициативы собрания или комитета кредиторов в подаче заявления; возможность участия в деле третьих лиц; предмет доказывания, порядок возмещения судебных расходов.

Также подробно разъясняются последствия признания сделки недействительной: определяется момент восстановления обязательства должника перед соответствующим кредитором и права требования кредитора к должнику (восстановленное требование); порядок возврата в конкурсную массу соответствующего имущества; обязанность включения восстановленного требования в реестр требований кредиторов.

## **Корпоративные отношения. Судебная и правоприменительная практика**

1. Опубликовано Информационное письмо Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 18 января 2011 г. N 144 «О некоторых вопросах практики рассмотрения арбитражными судами споров о предоставлении информации участникам хозяйственных обществ», в котором разъяснены вопросы предоставления информации по требованию участников ООО и акционеров АО.

В частности, разъяснено, что участники хозяйственных обществ не должны раскрывать цели и мотивы, которыми они руководствуются, требуя предоставления

информации об обществе, а также иным образом обосновывать наличие интереса в получении соответствующей информации.

Однако суд может отказать в удовлетворении требования участника, если будет доказано, что его право на информацию обществом не нарушено (например, многократные запросы предоставления одних и тех же документов, если первый запрос надлежащим образом удовлетворен; запрос документов «явно не представляющих ценности с точки зрения их анализа»; если будет доказано наличие в действиях обращающегося за информацией лица признаков злоупотребления правом (статья 10 ГК РФ), например, обратившийся участник является фактическим конкурентом общества (либо его аффилированным лицом), а запрашиваемая информация носит конфиденциальный характер, относится к конкурентной сфере и ее распространение может причинить вред коммерческим интересам общества. Приведен пример «правомерного интереса» в получении информации (планируемая продажа акций/долей, планируемое обращение в суд, подготовка к собранию).

Разъясняются вопросы процессуального характера, связанные, в том числе, с исполнением требования участника обществом уже в ходе судебного спора, а также с распределением судебных расходов между сторонами по такого рода спорам. Не должны применяться при разрешении споров положения уставов обществ, ограничивающих (по сравнению с законодательством РФ) права на получение информации.

Также даны разъяснения: по степени конкретизации запросов (требований) участников к обществам, по периоду, на который могут распространяться запросы (требования); уточняются различия в предоставлении копий (в т.ч. их заверения) и ознакомлении с документами; затрагиваются вопросы компенсации расходов на изготовление копий, согласования даты ознакомления с документами, подтверждения прав акционера (участника) общества при обращении за информацией. Разъясняются вопросы доступа к документам бухгалтерского учета, а также обязанности не разглашать полученную конфиденциальную информацию.

2. Опубликовано Определение Конституционного Суда РФ от 18 января 2011 г. N 8-О-П «По жалобе открытого акционерного общества «Нефтяная компания «Роснефть» на нарушение конституционных прав и свобод положением абзаца первого пункта 1 статьи 91 Федерального закона «Об акционерных обществах».

В данном Определении подробно изложена правовая позиция КС РФ относительно предоставления акционерными обществами информации акционерам (в том числе с учетом опубликованных ранее позиций КС РФ); изложены подходы к оценке права акционера на получение информации, в совокупности с соблюдением при этом прав самого акционерного общества (баланс интересов); приводится правовой анализ норм законодательства РФ применительно к получению информации о решениях совета директоров (наблюдательного совета) акционерного общества с учетом его функций и целей «управленческой прозрачности» компании. При этом указано, что акционерное общество вправе установить «адекватный режим доступности информации» по вопросам, отнесенным законом и корпоративными нормативными актами к компетенции совета директоров и исполнительного органа акционерного общества (с

точки зрения наличия в них конфиденциальной информации, касающейся текущей хозяйственной деятельности).

Конституционный Суд РФ считает допустимым выдвижение органами управления акционерного общества возражений против выполнения требований акционера на предоставление информации, если, с точки зрения акционерного общества, характер и объем запрашиваемой информации свидетельствуют о наличии признаков злоупотребления со стороны акционера правом на доступ к информации акционерного общества, в том числе в связи с отсутствием у него законного интереса в получении соответствующей информации, или если имеют место иные фактические обстоятельства, свидетельствующие о недобросовестности акционера. Такие возражения не могут носить произвольный и пристрастный характер, а спор между акционером и органами управления акционерного общества, выдвинувшими возражения, в любом случае подлежит разрешению в судебном порядке.

## **Приватизация**

Опубликовано Постановление Правительства РФ от 12 февраля 2011 г. N 71 «Об изменении и признании утратившими силу некоторых актов Правительства Российской Федерации по вопросам приватизации государственного и муниципального имущества». В связи с внесением изменений в Федеральный Закон от 21 декабря 2001 г. N 178-ФЗ «О приватизации государственного и муниципального имущества», уточнены акты Правительства РФ, принятые до внесения изменений.

В частности, в Правила подготовки и принятия решений об условиях приватизации федерального имущества, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 9 июля 2002 г. N 512, внесены изменения, предусматривающие, что решения об условиях приватизации федерального имущества принимаются Правительством РФ, Федеральным агентством по управлению государственным имуществом либо по поручению Агентства - его территориальными органами в соответствии с прогнозным планом (программой) приватизации федерального имущества или в случае, установленном законом, в соответствии с решениями Президента РФ и Правительства РФ о внесении находящихся в федеральной собственности акций ОАО, созданных в результате преобразования федеральных государственных унитарных предприятий, в качестве вклада в уставные капиталы открытых акционерных обществ.

Изложено в новой редакции Положение об организации продажи государственного или муниципального имущества посредством публичного предложения (утв. постановлением Правительства РФ от 22 июля 2002 г. N 549). При этом закреплено, что по решению Правительства РФ организацию продажи приватизируемого федерального имущества и (или) осуществление функций продавца от имени Российской Федерации в установленном порядке выполняют юридические лица, действующие в соответствии с агентским договором (агенты). Предусмотрены функции, осуществляемые продавцом, условия участия в продаже имущества (в т.ч. о задатке, вносимом претендентом), порядок подачи заявок, порядок проведения продажи и оформления ее результатов, оплаты приобретаемого имущества, информационного обеспечения.

Предусмотрено понятие цены первоначального предложения, устанавливаемой в размере начальной цены, указанной в информационном сообщении о продаже имущества.

Признано утратившим силу постановление Правительства РФ от 14 февраля 2006 г. N 87 «Об утверждении Правил определения нормативной цены подлежащего приватизации государственного или муниципального имущества».

## **Товарные биржи**

Опубликовано Постановление Правительства РФ от 10 февраля 2011 г. N 65 «Об утверждении Положения о регистрации товарной биржей внебиржевых сделок с биржевым товаром, в том числе долгосрочных договоров поставки, а также о ведении реестра указанных сделок и предоставлении информации из реестра».

Установлено, что регистрацию таких сделок и ведение их реестра осуществляют товарные биржи, перечень которых публикует на своем официальном сайте в сети Интернет федеральный орган исполнительной власти в области финансовых рынков. Установлен порядок такой регистрации, перечень, срок и форма предоставляемых сведений, порядок сроки и форма предоставления уведомления о регистрации. Предусмотрен порядок предоставления информации из реестра. В частности, установлено, что товарная биржа может по мотивированному запросу государственных органов на условиях конфиденциальности предоставлять сведения из реестра. Также товарная биржа обеспечивает свободный доступ к обобщенным (обезличенным) сведениям из реестра на своем официальном сайте в сети Интернет. Предусмотрена возможность выдачи выписок из реестра.

Обязанность регистрации товарными биржами внебиржевых сделок с биржевым товаром и перечень таких биржевых товаров установлены Законом РФ от 20 февраля 1992г. N 2383-I «О товарных биржах и биржевой торговле» (в редакции Федерального закона от 27.07.2011) и Распоряжением Правительства РФ от 10.02.2011 N 167-р.

\* \* \*

Настоящий обзор не является консультацией и/или иной формой правовой помощи адвоката клиенту и составлен исключительно для целей информирования получателя о некоторых актуальных изменениях законодательства РФ и развитии правоприменительной практики. Использование содержащихся в настоящем обзоре сведений применительно к конкретным ситуациям может потребовать разъяснений с учетом соответствующих целей и обстоятельств. За дополнительной информацией просьба обращаться по телефону +7 (495) 933 75 67 или по электронной почте [office@agp.ru](mailto:office@agp.ru)



119019, Россия, г. Москва, ул. Знаменка, д. 13, стр. 3, этаж 3.  
Тел.: +7 (495) 933-75-67, 691-98-13, 697-48-31, 697-63-94.  
Факс: +7 (495) 697-92-26. E-mail: [office@agp.ru](mailto:office@agp.ru).  
Internet: <http://www.agp.ru>