

Информационное письмо ФСФР России от 28.12.2011 № 11-ДП-10/37974 "О разъяснении отдельных вопросов практики применения Федерального закона от 27.07.2010 № 224-ФЗ «О противодействии неправомерному использованию инсайдерской информации и манипулированию рынком и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации»

30 декабря 2011 года

Субъектам Федерального закона
от 27.07.2010 № 224-ФЗ
«О противодействии неправомерному
использованию инсайдерской
информации и манипулированию
рынком и о внесении изменений в
отдельные законодательные акты
Российской Федерации»

ИНФОРМАЦИОННОЕ ПИСЬМО
о разъяснении отдельных вопросов практики применения
Федерального закона от 27.07.2010 № 224-ФЗ
«О противодействии неправомерному использованию инсайдерской
информации и манипулированию рынком и о внесении изменений
в отдельные законодательные акты Российской Федерации»

В связи с многочисленными обращениями субъектов Федерального закона от 27.07.2010 № 224-ФЗ «О противодействии неправомерному использованию инсайдерской информации и манипулированию рынком и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее – Федеральный закон), на основании пункта 10 части 1 статьи 14 Федерального закона ФСФР России разъясняет следующие вопросы практики его применения.

1. В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 9 Федерального закона юридические лица, указанные в пунктах 1–8, 11 и 12 статьи 4 Федерального закона, обязаны вести список инсайдеров.

Согласно частям 2 и 3 статьи 9 Федерального закона в список инсайдеров юридических лиц, указанных в пунктах 1–4 статьи 4 Федерального закона, включаются лица, указанные в пунктах 5, 7 и 11–13 статьи 4 Федерального

закона, а в список инсайдеров юридических лиц, указанных в пунктах 5–8, 11 и 12 статьи 4 Федерального закона, – лица, указанные в пунктах 7 и 13 статьи 4 Федерального закона.

Состав лиц, подлежащих включению в список инсайдеров в соответствии с частями 2 и 3 статьи 9 Федерального закона, является исчерпывающим (закрытым).

2. В список инсайдеров юридических лиц, указанных в пунктах 1–8, 11 и 12 статьи 4 Федерального закона, включаются организации и физические лица, которые имеют доступ к инсайдерской информации (которым передается инсайдерская информация).

При этом организации подлежат включению в список инсайдеров указанных юридических лиц без включения в такой список их работников, а также членов их органов управления и органов контроля за финансово-хозяйственной деятельностью, за исключением управляющей организации, осуществляющей функции единоличного исполнительного органа указанных юридических лиц, которая подлежит включению в список инсайдеров вместе с членами ее органов управления и органов контроля за финансово-хозяйственной деятельностью.

Следует учитывать, что необходимым условием для включения физических лиц в список инсайдеров юридического лица является наличие заключенного между соответствующими физическим и юридическим лицами гражданско-правового или трудового договора, в котором предусматривается доступ к инсайдерской информации (за исключением случая, когда физические лица входят в органы управления или ревизионную комиссию такого юридического лица).

3. В соответствии с частью 2 статьи 9 Федерального закона в список инсайдеров профессиональных участников рынка ценных бумаг и иных лиц, осуществляющих в интересах клиентов операции с финансовыми инструментами, иностранной валютой и (или) товарами (далее – также посредники), получивших инсайдерскую информацию от клиентов (пункт 4 статьи 4 Федерального закона), подлежат включению в том числе лица, имеющие доступ к инсайдерской информации таких лиц, на основании договоров, заключенных с соответствующими лицами (пункт 5 статьи 4 Федерального закона).

Следует учитывать, что, по смыслу указанных норм, к лицам, имеющим доступ к инсайдерской информации лиц, указанных в пункте 4 статьи 4 Федерального закона, на основании договоров, заключенных с соответствующими лицами, не относятся клиенты лиц, указанных в пункте 4 статьи 4 Федерального закона, от которых последние получили инсайдерскую информацию, поскольку такие клиенты не могут рассматриваться в качестве лиц, имеющих доступ к инсайдерской информации, источником которой для лиц, указанных в пункте 4 статьи 4 Федерального закона, они сами же и являются.

Следует также учитывать, что посредник, который совершает операции с финансовыми инструментами, иностранной валютой и (или) товарами в интересах другого посредника (посредника – клиента), не относится к лицам, имеющим доступ к инсайдерской информации посредника – клиента, если только на основании заключенного между указанными посредниками договора посредник – клиент не передает другому посреднику инсайдерскую информацию, полученную от своих клиентов. При этом, по смыслу Федерального закона, выставление посредником – клиентом заявки (дача посредником – клиентом поручения) для совершения операции с финансовыми инструментами, иностранной валютой и (или) товарами само по себе не может рассматриваться как предоставление посреднику, совершающему в интересах посредника – клиента соответствующую операцию, доступа к инсайдерской информации посредника – клиента, полученной от его клиентов.

Кроме того, следует также учитывать, что организаторы торговли, через которых посредник совершает операции с финансовыми инструментами, иностранной валютой и (или) товарами, а также соответствующие клиринговые организации, депозитарии и (или) кредитные организации, указанные в пункте 3 статьи 4 Федерального закона, не относятся к лицам, имеющим доступ к инсайдерской информации посредника, если только на основании договора посредник не передает инсайдерскую информацию, полученную от своих клиентов, организаторам торговли, клиринговым организациям, депозитариям и (или) кредитным организациям, указанным в пункте 3 статьи 4 Федерального закона. При этом, по смыслу Федерального закона, выставление посредником заявки (дача посредником поручения) для совершения на торгах организатора торговли сделки с финансовыми инструментами, иностранной валютой и (или) товарами само по себе не может рассматриваться как предоставление организаторам торговли, клиринговым организациям, депозитариям и (или) кредитным организациям, указанным в пункте 3 статьи 4 Федерального закона, инсайдерской информации, полученной посредником от своих клиентов.

4. В соответствии с подпунктом 4 пункта 3.1 Перечня информации, относящейся к инсайдерской информации лиц, указанных в пунктах 1 – 4, 11 и 12 статьи 4 Федерального закона «О противодействии неправомерному использованию инсайдерской информации и манипулированию рынком и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации», утвержденного приказом ФСФР России от 12.05.2011 № 11-18/пз-н (далее – Перечень), к инсайдерской информации управляющей компании паевого инвестиционного фонда, инвестиционные паи которого допущены к торгам на организаторе торговли на рынке ценных бумаг или в отношении инвестиционных паев которого подана заявка об их допуске к торгам на организаторе торговли на рынке ценных бумаг (далее – управляющая компания) относится информация о принятии работниками управляющей компании решений, связанных с совершением сделок за счет имущества, составляющего паевой инвестиционный фонд.

По смыслу Федерального закона, выставление управляющей компанией заявки (подача управляющей компанией поручения) посреднику для осуществления операций с финансовыми

инструментами, иностранной валютой и (или) товарами само по себе не может рассматриваться как предоставление посреднику доступа к инсайдерской информации управляющей компании, предусмотренной подпунктом 4 пункта 3.1 Перечня.

5. При определении лиц, являющихся инсайдерами, в соответствии с пунктом 3 статьи 4 Федерального закона следует учитывать, что под депозитариями и кредитными организациями, осуществляющими расчеты по результатам сделок, совершенных через организаторов торговли, относятся только депозитарии и кредитные организации, которые на основании договоров (соглашений), заключенных с организаторами торговли и (или) с клиринговыми организациями, оказывают таким организаторам торговли и (или) клиринговым организациям услуги по осуществлению расчетов по результатам сделок, совершенных на организованных торгах.

6. В соответствии с пунктом 1.2 Перечня профессиональными участниками рынка ценных бумаг, указанными в пункте 4 статьи 4 Федерального закона, являются в том числе доверительные управляющие:

осуществляющие в интересах клиентов операции с ценными бумагами, допущенными к торгам на организаторе торговли на рынке ценных бумаг или в отношении которых подана заявка об их допуске к торгам на организаторе торговли на рынке ценных бумаг;

закрывающие в интересах клиентов на организованных торгах договоры, являющиеся производными финансовыми инструментами.

Согласно подпункту 3 пункта 7.1 Перечня к инсайдерской информации доверительных управляющих, осуществляющих в интересах клиентов операции с финансовыми инструментами, относится полученная от клиентов информация, составляющая существенные условия договоров доверительного управления, связанные с совершением сделок с ценными бумагами и (или) заключением договоров, являющихся производными финансовыми инструментами, в случае, когда осуществление доверительного управления в соответствии с указанными условиями может оказать существенное влияние на цены соответствующих ценных бумаг.

Отнесение существенных условий договоров доверительного управления к случаям, когда осуществление доверительного управления в соответствии с указанными условиями может оказать существенное влияние на цены соответствующих ценных бумаг, осуществляется доверительными управляющими самостоятельно.

7. В соответствии с пунктами 7.1 – 7.3 Перечня к инсайдерской информации профессиональных участников рынка ценных бумаг, участников биржевой торговли, биржевых посредников, биржевых брокеров, кредитных организаций, осуществляющих в интересах клиентов операции с финансовыми инструментами, иностранной валютой и (или) товарами, относится полученная от

клиентов информация, содержащаяся в подлежащих исполнению поручениях клиентов на совершение сделок с финансовыми инструментами, иностранной валютой и (или) товарами в случае, когда исполнение таких поручений может оказать существенное влияние на цены соответствующих финансовых инструментов, иностранной валюты и (или) товаров.

В соответствии с пунктом 7.4 Перечня инсайдерской информацией, содержащейся в полученных от клиентов и подлежащих исполнению поручениях, указанных в пунктах 7.1 – 7.3 Перечня, является информация о цене и объеме (количестве) ценных бумаг, иностранной валюты, биржевого товара, договоров, являющихся производными финансовыми инструментами, действиях, которые должны быть осуществлены во исполнение таких поручений (приобретение (покупка) или отчуждение (продажа), заключение договора (договоров), являющегося производным финансовым инструментом).

Отнесение поручений клиентов, указанных в пунктах 7.1 – 7.3 Перечня, к числу поручений, которые могут оказать существенное влияние на цену соответствующих финансовых инструментов, иностранной валютой и (или) товаров, осуществляется профессиональными участниками рынка ценных бумаг, участниками биржевой торговли, биржевыми посредниками, биржевыми брокерами, кредитными организациями самостоятельно.

8. В соответствии с частями 1 – 3 статьи 10 Федерального закона обязанность уведомлять о совершенных инсайдерами операциях возлагается на:

инсайдеров, включенных в список инсайдеров эмитента или управляющей компании, – в отношении операций с ценными бумагами этого эмитента или управляющей компании и заключении договоров, являющихся производными финансовыми инструментами, цена которых зависит от таких ценных бумаг;

инсайдеров, включенных в список инсайдеров хозяйствующего субъекта, указанного в пункте 2 статьи 4 Федерального закона, – в отношении операций с товарами этого хозяйствующего субъекта и заключении договоров, являющихся производными финансовыми инструментами, цена которых зависит от таких товаров;

инсайдеров, включенных в список инсайдеров организаторов торговли, клиринговых организаций, а также депозитариев и кредитных организаций, осуществляющих расчеты по результатам операций, совершенных через организаторов торговли, – в отношении операций с финансовыми инструментами, допущенными к торговле на организованных торгах этих организаторов торговли.

Частью 4 статьи 10 Федерального закона, в развитие указанных положений, обязанность уведомлять о совершенных инсайдерами операциях возлагается также на инсайдеров,

включенных в список инсайдеров юридических лиц, указанных в пункте 5 статьи 4 Федерального закона, – в отношении операций с финансовыми инструментами, иностранной валютой и (или) товарами, которых касается инсайдерская информация, к которой они имеют доступ.

С учетом изложенного, по смыслу статьи 10 Федерального закона и в целях применения части 4 указанной статьи под юридическими лицами, указанными в пункте 5 статьи 4 Федерального закона, следует понимать юридических лиц, которые на основании договоров, заключенных с соответствующими лицами, имеют доступ к инсайдерской информации эмитентов, управляющих компаний, хозяйствующих субъектов, указанных в

пункте 2 статьи 4 Федерального закона, организаторов торговли, клиринговых организаций, а также депозитариев и кредитных организаций, осуществляющих расчеты по результатам сделок, совершенных через организаторов торговли.

9. В целях применения частей 1, 2 и 4 статьи 10 Федерального закона следует исходить из того, что цены производных финансовых инструментов, базисным (базовым) активом которых являются фондовые и иные индексы, зависят от цен нескольких финансовых инструментов (товаров) или курсов нескольких иностранных валют.

Таким образом, по смыслу Федерального закона, производные финансовые инструменты, базисным (базовым) активом которых являются фондовые и иные индексы, не могут рассматриваться как зависящие от цены ценных бумаг или товаров, а также касающиеся инсайдерской информации, к которой инсайдеры имеют доступ в соответствии с пунктом 5 статьи 4 Федерального закона.

10. В целях применения частей 1 – 4 статьи 10 Федерального закона под осуществленными инсайдерами операциями, о которых они обязаны уведомлять, по смыслу Федерального закона, следует понимать операции, осуществленные инсайдерами от своего имени и за свой счет.

С учетом изложенного, к операциям, обязанность уведомления о совершении которых установлена частями 1 – 4 статьи 10 Федерального закона, не относятся операции, осуществляемые посредниками в интересах их клиентов. При этом если операция осуществляется посредником, в том числе на основании поданного поручения, в интересах клиента, являющегося инсайдером, включенным в список инсайдеров юридических лиц, указанных в частях 1 – 4 статьи 10 Федерального закона, такой инсайдер обязан уведомить о соответствующей операции самостоятельно.

11. В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 6 Федерального закона запрещается использование инсайдерской информации путем передачи ее другому лицу, за исключением случаев передачи

этой информации лицу, включенному в список инсайдеров, в связи с исполнением обязанностей, установленных федеральными законами, либо в связи с исполнением трудовых обязанностей или исполнением договора.

Следует учитывать, что каждый из случаев, предусмотренных пунктом 2 части 1 статьи 6 Федерального закона, представляет собой самостоятельное основание для передачи инсайдерской информации.

Так, например, лицо, указанное в пункте 5 статьи 4 Федерального закона, вправе передать полученную от лиц, указанных в пунктах 1 – 4 статьи 4 Федерального закона, инсайдерскую информацию в связи с исполнением обязанностей, установленных федеральными законами, либо в связи с исполнением договора. При этом если третье лицо, которому инсайдерская информация передается в связи с исполнением обязанностей, установленных федеральными законами, либо в связи с исполнением договора, не относится к лицам, указанным в пунктах 7 и 13 статьи 4 Федерального закона, оно не подлежит включению в список инсайдеров лица, указанного в пункте 5 статьи 4 Федерального закона.

12. Включение лица в список инсайдеров без достаточных на то оснований, в том числе включение в список инсайдеров лиц, не предусмотренных частями 2 и 3 статьи 9 Федерального закона, (далее – неправомерное включение в список инсайдеров) может быть обжаловано посредством соответствующего письменного обращения в организацию, допустившую неправомерное включение лица в список инсайдеров, и (или) в судебном порядке.

13. В соответствии с частью 4 статьи 3 Федерального закона перечни инсайдерской информации лиц, указанных в пунктах 1 – 4, 11 и 12 статьи 4 Федерального закона, подлежат раскрытию в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (далее – сеть Интернет) на их официальных сайтах.

В соответствии с пунктом 4 Положения о порядке и сроках раскрытия инсайдерской информации лиц, указанных в пунктах 1 – 4, 11 и 12 статьи 4 Федерального закона «О противодействии неправомерному использованию инсайдерской информации и манипулированию рынком и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации», утвержденного приказом ФСФР России от 15.05.2011 № 11-18/пз-н (далее – Положение), под официальным сайтом в сети Интернет лица, указанного в пунктах 1 – 4, 11 и 12 статьи 4 Федерального закона, следует понимать сайт в сети Интернет, электронный адрес которого включает доменное имя, права на которое принадлежат указанному лицу. При этом ссылку на раздел, содержащий перечень инсайдерской информации лица, указанного в пунктах 1 – 4, 11 и 12 статьи 4 Федерального закона, либо ссылку на указанную ссылку рекомендуется размещать на главной (начальной) странице официального сайта указанного лица в сети Интернет.

14. Согласно пункту 2 Положения в случае если иное не установлено Положением или иными нормативными правовыми актами федерального органа исполнительной власти по рынку ценных бумаг, инсайдерская информация лиц, являющихся инсайдерами, подлежит раскрытию в порядке и сроки, предусмотренные нормативными правовыми актами федерального органа исполнительной власти по рынку ценных бумаг для раскрытия сообщений о существенных фактах эмитентов эмиссионных ценных бумаг.

В случае если информация не была раскрыта в форме сообщения о существенном факте, в соответствии с пунктом 3 Положения опубликование сообщений об инсайдерской информации лиц, являющихся инсайдерами, должно осуществляться в ленте новостей хотя бы одного из информационных агентств, которые в установленном порядке уполномочены на проведение действий по раскрытию информации на рынке ценных бумаг в срок до 10.00 часов последнего дня, в течение которого должно быть осуществлено такое опубликование.

Согласно пункту 6 Положения сообщение об инсайдерской информации лиц, являющихся инсайдерами, должно быть опубликовано в следующие сроки с даты наступления соответствующего факта (события, действия) или даты, в которую лицо, являющееся инсайдером, узнало или должно было узнать о его наступлении:

в ленте новостей – не позднее 1 дня;

на странице в сети Интернет – не позднее 2 дней.

Вместе с тем законодательством Российской Федерации не предусмотрена форма раскрытия инсайдерской информации, а также отдельный порядок раскрытия инсайдерской информации, в случае если она по названию совпадает с сообщениями о существенных фактах. Кроме того, отсутствует требование на указание в заголовке раскрываемого сообщения информации о том, что раскрываемая информация является инсайдерской.

В случае раскрытия сообщения о существенном факте, повторное раскрытие указанного сообщения в качестве сообщения об инсайдерской информации не требуется.

В случае если требования к содержанию сообщения о сведениях, относящихся к инсайдерской информации, нормативными правовыми актами не установлены, объем информации, подлежащей раскрытию в этом сообщении, определяется организацией - инсайдером самостоятельно.

Д.В. Панкин