

# КАК ПРИОБРЕСТИ ИНОСТРАННЫЕ ЦЕННЫЕ БУМАГИ

**?** Можно ли гражданину РФ покупать акции компаний, торгующих акциями на Нью-Йоркской фондовой бирже? Если да, то как это сделать?

Е. Маслова, г. Москва

Гражданин РФ вправе приобрести иностранные ценные бумаги, в том числе акции компаний, торгующихся на Нью-Йоркской фондовой бирже. Но сделать это необходимо с соблюдением требований российского законодательства, а также применимых норм и правил Нью-Йоркской фондовой биржи (далее – NYSE).

Из вопроса ясно, что ценные бумаги не допущены к публичному размещению или публичному обращению в Российской Федерации. В связи с этим обращаем внимание на тот факт, что такие иностранные ценные бумаги не могут предлагаться неограниченному кругу лиц, а также лицам, не являющимся квалифицированными инвесторами. Для физических лиц – граждан РФ это означает, что для приобретения ценных бумаг на NYSE получение статуса квалифицированного инвестора является необходимым условием, за исключением закрытого перечня случаев (переход по наследству, на основании трудового договора, в результате конвертации на указанные ценные бумаги других ценных бумаг того же эмитента и т. д.) (п. 1.2 Приказа ФСФР России от 05.04.2011 № 11-8/пз-н). Расскажем подробнее, как получить этот статус и каков процесс приобретения ценных бумаг на NYSE гражданином РФ.

Согласно российскому законодательству физическое лицо может приобрести ценные бумаги иностранных эмитентов, которые не допущены к публичному размещению или публичному обращению в РФ (далее – иностранные ценные бумаги, ограниченные в обороте), только при наличии статуса квалифицированного инвестора. Чтобы получить этот статус, частному инвестору необходимо соответствовать хотя бы двум из трех требований:

1) владение отвечающими требованиям законодательства ценными бумагами/иными финансо-

выми инструментами, общая стоимость которых составляет не менее 3 млн руб. (учитываются также финансовые инструменты, переданные в доверительное управление);

2) опыт работы в российской или иностранной организации, осуществляющей сделки с ценными бумагами/иными финансовыми инструментами (от 1 года, если организация является квалифицированным инвестором, либо от 3 месяцев, если такая

организация является квалифицированным инвестором и лицо трудоустроено в данной организации на момент признания лица квалифицированным инвестором, либо от 2 лет в других случаях);

3) совершение ежеквартально от 10 сделок с ценными бумагами/иными финансовыми инструментами (совокупная цена от 300 тыс. руб.) в течение последних 4 кварталов или совершение от 5

российскими брокерскими компаниями, то физическое лицо вправе продать или купить иностранные ценные бумаги, ограниченные в обороте, с участием такого брокера при наличии статуса квалифицированного инвестора.

Таким образом, следующим необходимым этапом является выбор брокера – профессионального участника рынка, заключающего сделки с ценными бумага-

российские брокерские компании готовы предоставить брокерское обслуживание по приобретению ценных бумаг на иностранной фондовой бирже по поручению физических лиц. В процессе поиска брокерской компании помимо прочих факторов следует учитывать размер брокерского вознаграждения, которое уплачивается по договору брокерского обслуживания. Эту сумму необходимо в ходе планирования расходов на приобретение ценных бумаг на NYSE добавить к той сумме, которую физическое лицо планирует потратить на покупку ценных бумаг.

По итогам выбора брокера частный инвестор заключает с брокером договор о брокерском обслуживании, а также перечисляет денежные средства на приобретение ценных бумаг на специальный брокерский счет. После завершения указанных выше этапов и выполнения соответствующих требований частный инвестор наконец получает возможность приобрести иностранные ценные бумаги, ограниченные в обороте.

Когда частный инвестор определится с выбором ценных бумаг (самостоятельно или с помощью инвестиционных консультантов), он дает поручение брокерской компании на приобретение конкретных ценных бумаг в определенном количестве. Поручение может быть дано различными способами, в том числе по телефону. Денежная сумма, необходимая для покупки ценных бумаг, а также оплаты сопутствующих сборов, перечисляется с брокерского счета.

Так как непосредственно осуществлять торговлю ценными бумагами на NYSE уполномочены зарегистрированные на NYSE в надлежащем порядке дилеры и брокеры, российский брокер выполняет поручения частного инвестора на покупку ценных бумаг на NYSE через соответствующего уполномоченного осуществлять торговлю ценными бумагами на NYSE брокера или дилера.

После приобретения иностранных ценных бумаг права на них подлежат учету согласно установленному российским законодательством порядку (разд. II и III Приказа ФСФР России от 05.04.2011 № 11-8/пз-н). Одно из условий в отношении такого учета – это открытие счета лицу, которое является квалифицированным инвестором.



2) опыт работы в российской или иностранной организации, осуществляющей сделки с ценными бумагами/иными финансовыми инструментами (от 1 года, если организация является квалифицированным инвестором, либо от 3 месяцев, если такая

таких сделок (совокупная цена от 3 млн руб.) в течение последних 3 лет.

Некоторые частные инвесторы обходят эти правила, обращаясь непосредственно в зарубежные брокерские компании. Если же прибегать к сотрудничеству с

ми или договоры – производные финансовые инструменты по поручению, от имени и за счет клиента или от своего имени и за счет клиента на основании возмездных договоров с ним.

Поиск брокера может занять некоторое время, поскольку не все

На вопрос читателя ответила Наталья Абцешно, старший юрист, Группа международных проектов юридической фирмы VEGAS LEX, г. Москва

# СНИЖЕНИЕ РАЗМЕРА НЕУСТОЙКИ

**?** Договор поставки содержит следующее условие: «В случае нарушения сроков оплаты товара покупатель уплачивает неустойку в размере 0,04% от суммы задолженности за каждый день просрочки». Поставщик обратился в суд с иском о взыскании задолженности и суммы неустойки, рассчитанной исходя из указанного процента. При этом поставщик не представил доказательств, подтверждающих, что просрочка исполнения обязательства причинила ущерб, который соответствует взыскиваемой сумме неустойки. Ответчик признал иски требования в части основного долга, но заявил ходатайство об уменьшении размера неустойки. Есть ли шанс снизить размер неустойки?

М. Москаленко, г. Липецк

Стороны договора поставки вполне могли на основании п. 1 ст. 330 ГК РФ заключить соглашение о таком размере неустойки. Сложно обсуждать разумность и соразмерность неустойки последствиям неисполнения обязательства, ведь неизвестен срок, в течение которого начисляет-

ся неустойка, сумма неисполненного обязательства, размер неустойки в стоимостном цифровом выражении.

Что касается представления доказательств ущерба и его соотношения с размером взыскиваемой неустойки, то по данному вопросу ВАС РФ в

Постановлении от 22.12.2011 № 81 высказался следующим образом. Исходя из принципа осуществления гражданских прав своей волей и в своем интересе (ст. 1 ГК РФ) неустойка может быть снижена судом на основании ст. 333 ГК РФ только при наличии соответствующего заявления со стороны ответчика. При этом ответчик должен представить доказательства явной несоразмерности неустойки последствиям нарушения обязательства, в частности, что возможный размер убытков кредитора, которые могли возникнуть вследствие нарушения обязательства, значительно ниже начисленной неустойки. Кредитор для опровержения такого заявления вправе представить доводы, подтверждающие соразмерность неустойки последствиям нарушения обязательства.

Поскольку в силу п. 1 ст. 330 ГК РФ по требованию об уплате неустойки кредитор не обязан доказывать причинение ему убытков, он может в опровержение заявления ответчика о снижении неустойки представить доказательства, свидетельствующие о том, какие последствия имеют подобные нарушения обязательства для кредитора, действующего в гражданском обороте разумно и осмотрительно при сравнимых обстоятельствах, в том числе основанные на средних показателях по рынку (изменение процентных ставок по кредитам или рыночных цен на определенные виды товаров в соответствующий период, колебания валютных курсов и т. д.).

Как видно из фактических обстоятельств ситуации, ответчик хода-

тайствовал о снижении размера неустойки. Но размер ущерба истец в целях доказывания соразмерности и не обязан доказывать. Это ответчик, ходатайствующий о снижении, должен представить доказательства соразмерности размера неустойки причиненному ущербу. К сожалению, информации слишком мало, чтобы наверняка предположить исход дела. Он зависит от того, будут ли суду представлены доказательства соразмерности (или соразмерности) неустойки причиненному ущербу.

Если ответчик докажет несоразмерность, то суд вполне может снизить неустойку. Если же доказательства соразмерности неустойки в размере, предусмотренном в договоре,

# СРОКИ В ДОГОВОРЕ ПОДРЯДА

**?** Мы заключаем договор подряда, подрядчик прислал нам свой вариант договора. В нем содержится условие о сроках, которое нас смущает: «Работы должны быть выполнены в течение шести календарных месяцев с момента получения подрядчиком авансового платежа». Обычно мы всегда указываем конкретную дату начала и окончания работ. Нет ли здесь какого-то подвоха? Не сможет ли подрядчик потом признать договор незаключенным, ведь сроки для договора подряда – существенное условие?

Ю. Заславская, г. Тула

Мы полагаем, что нет оснований считать данный договор незаключенным. Объясним подробнее.

В соответствии с п. 1 ст. 708 ГК РФ в договоре подряда указываются начальный и конечный сроки выполнения работы. Установленный законом, иными правовыми актами, сделкой или назначаемый судом срок опре-

деляется календарной датой или истечением периода времени, который исчисляется годами, месяцами, неделями, днями или часами. Срок может определяться также указанием на событие, которое должно неизбежно наступить (ст. 190 ГК РФ). Как следует из вопроса, условие, вызывающее сомнение, ставит начало течения срока в зависимость

от выполнения действий сторонами договора.

По этому вопросу существуют разные мнения. Так, некоторые суды формально подходят к решению вопроса о том, можно ли считать договор заключенным, если начало или окончание срока выполнения работ обусловлено действиями сторон договора по исполнению обязательства договора. И в описанной ситуации признают условие о сроках несогласованным (Определение ВАС РФ от 07.06.2010 № ВАС-7051/10 по делу № А76-9817/2009-25-131; Постановление ФАС ВВО от 19.10.2009 по делу № А43-4645/2009-28-146 и др.).

А вот Президиум ВАС РФ считает по-другому. В Постановле-

нии от 18.05.2010 № 1404/10 он указал: «Требования гражданского законодательства об определении периода выполнения работ по договору подряда как существенного условия этого договора установлены с целью недопущения неопределенности в правоотношениях сторон. Если начальный момент периода определен указанием на действие стороны или иных лиц, в том числе на момент уплаты аванса, и такие действия совершены в разумный срок, неопределенность в определении срока производства работ устраняется. Следовательно, в этом случае условие о периоде выполнения работ должно считаться согласованным, а договор – заключенным». В Определении ВАС РФ от 29.03.2010 № ВАС-3760/10 вы-

сказана такая же позиция. Мы тоже являемся ее сторонниками.

Конечно, обязанность уплатить аванс нельзя признать событием, которое неизбежно должно наступить. Но, как видим, в последнее время в судебной практике намечается тенденция отхода от формального подхода в разрешении споров, суды чаще ориентируются на действительную волю сторон, заложенную в договоре.

Таким образом, описанное в вопросе условие договора закону не противоречит, не означает недействительности договора, а риск его оспаривания подрядчиком минимален. Маловероятно, что в случае такого оспаривания суд признает условие о сроках несогласованным, а договор недействительным.

На вопросы читателей ответила Надежда Лазарева, юрист, г. Москва