

РЕГУЛИРОВАНИЕ ИСПОЛЬЗОВАНИЯ ИНСАЙДЕРСКОЙ ИНФОРМАЦИИ

27 января 2011 г. вступает в силу основная часть положений Федерального закона № 224-ФЗ "О противодействии неправомерному использованию инсайдерской информации и манипулированию рынком и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации" (далее – Закон об инсайте), который вносит изменения в существующее регулирование инсайдерской информации в России. Среди многочисленных новелл Закона об инсайте ниже выделены наиболее существенные.

Понятие инсайдерской информации

Согласно ст. 2 Закона об инсайте инсайдерской информацией признается точная и конкретная информация, которая не была распространена или предоставлена, распространение или предоставление которой может оказать существенное влияние на цены финансовых инструментов, иностранной валюты и (или) товаров и которая относится к информации, включенной в соответствующий перечень инсайдерской информации, указанный в статье 3 Закона об инсайте.

В соответствии со сложившейся мировой практикой вопрос о том, относятся ли конкретные сведения к инсайдерской информации должен решаться в каждом случае индивидуально исходя из конкретных обстоятельств дела, в том числе с использованием такого понятия-критерия, как «разумный инвестор»¹. Российский Закон об инсайте, в отличие от его зарубежных аналогов, предусматривает утверждение исчерпывающих перечней инсайдерской информации. В отношении государственных органов и Банка России такой перечень установлен в п. 2 ст. 3 Закона об инсайте, в отношении же эмитентов такой перечень исчерпывающим образом будет определен ФСФР².

Согласно ст. 2 Закона об инсайте инсайдерской информацией признается, в частности, информация, составляющая:

- коммерческую тайну,
- служебную тайну,
- банковскую тайну,
- тайну связи (в части информации о почтовых переводах денежных средств),
- иную охраняемую законом тайну,
- сведения, касающиеся:

¹ См. Рекомендации Комитета Европейских Финансовых Регуляторов по применению Директивы ЕС 2003/6/ЕС о злоупотреблениях на финансовых рынках, напр. пп. 1.5., 1.11. (<http://www.esma.europa.eu/popup2.php?id=4683>).

² В настоящее время можно ознакомиться с проектом постановления ФСФР, которым будет утвержден такой перечень (http://www.fcsr.ru/ru/legislation/documents/projects/index.php?id_3=6889&year_3=2010&month_3=12.) Стоит отметить, что приведенный проектом перечень является не закрытым и допускает возможность расширения по решению эмитента.

- одного или нескольких эмитентов эмиссионных ценных бумаг,
- одной или нескольких управляющих компаний инвестиционных фондов, паевых инвестиционных фондов и негосударственных пенсионных фондов,
- одного или нескольких хозяйствующих субъектов, включенных в предусмотренный статьей 23 Федерального закона "О защите конкуренции" реестр и занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара в географических границах РФ, либо
- одного или нескольких финансовых инструментов, иностранной валюты и (или) товаров.

Инсайдер

Статья 4 Закона об инсайте устанавливает перечень лиц, которые обладают инсайдерской информацией или доступом к ней (инсайдеров). При этом Законом об инсайте выделяются две группы инсайдеров:

- первичные³ (лица, информация о внутренней деятельности и решениях которых является инсайдерской информацией); и
- вторичные⁴ (лица, обладающие доступом к инсайдерской информации первичных инсайдеров в силу того или иного договора, участия в уставном капитале, членства в совете директоров, исполнительном органе или ревизионной комиссии).

³ К указанным лицам можно отнести:

- 1) эмитентов и управляющие компании;
- 2) хозяйствующих субъектов, включенных в предусмотренный статьей 23 Федерального закона "О защите конкуренции" реестр и занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара в географических границах РФ;
- 3) организаторов торговли, клиринговые организации, а также депозитариев и кредитные организации, осуществляющие расчеты по результатам сделок, совершенных через организаторов торговли;
- 4) профессиональных участников рынка ценных бумаг и иных лиц, осуществляющих в интересах клиентов операции с финансовыми инструментами, иностранной валютой и (или) товарами, получивших инсайдерскую информацию от клиентов;
- 5) информационные агентства, осуществляющие раскрытие или предоставление информации первичных инсайдеров;
- 6) лиц, осуществляющих присвоение рейтингов первичным инсайдерам, а также ценным бумагам;
- 7) федеральные органы исполнительной власти, исполнительные органы государственной власти субъектов РФ, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов или организации, органы управления государственных внебюджетных фондов, имеющих в соответствии с федеральными законами и иными нормативными правовыми актами РФ право размещать временно свободные средства в финансовые инструменты, Банк России.

⁴ К указанным лицам можно отнести, в частности:

- 1) лиц, имеющих доступ к инсайдерской информации первичных инсайдеров на основании договоров, заключенных с соответствующими лицами, в том числе аудиторов (аудиторские организации), оценщиков (юридических лиц, с которыми оценщики заключили трудовые договоры), профессиональных участников рынка ценных бумаг, кредитные организации, страховые организации;
- 2) лиц, которые владеют не менее чем 25% голосов в высшем органе управления первичных инсайдеров, а также лиц, которые в силу владения акциями (долями) в уставном капитале указанных лиц имеют доступ к инсайдерской информации на основании федеральных законов или учредительных документов;
- 3) лиц, имеющих доступ к информации о направлении добровольного, обязательного или конкурирующего предложения о приобретении акций в соответствии с законодательством РФ об акционерных обществах, в том числе лиц, направивших в акционерное общество добровольные или конкурирующие предложения, кредитную организацию, предоставившую банковскую гарантию, оценщика (юридических лиц, с которыми оценщик заключил трудовые договоры);
- 4) членов совета директоров, членов коллегиального исполнительного органа, лицо, осуществляющее функции единоличного исполнительного органа (в том числе управляющую организацию, управляющего либо временный единоличный исполнительный орган), членов ревизионной комиссии первичных инсайдеров, а также управляющие организации;
- 5) имеющих доступ к инсайдерской информации руководителей: федеральных органов исполнительной власти; руководителей исполнительных органов государственной власти субъектов РФ; выборных должностных лиц местного самоуправления; государственных служащих и муниципальных служащих, работников органов управления государственных внебюджетных фондов; служащих Банка России, членов Национального банковского совета;
- 6) физических лиц, имеющих доступ к инсайдерской информации первичных инсайдеров на основании трудовых и (или) гражданско-правовых договоров, заключенных с соответствующими лицами.

Вы можете подписать Ваших коллег на обзоры законодательства / новости «Линии права», отправив короткое сообщение на адрес электронной почты review@lp.ru.

Стоит отметить, что в Законе об инсайте в перечне инсайдеров прямо не названы лица, получившие инсайдерскую информацию вне связи со своей служебной или профессиональной деятельностью, в том числе случайно. Между тем, в ст. 7 Закона об инсайте указано, что ответственности подлежит любое лицо, неправомерно использовавшее инсайдерскую информацию. В связи с этим можно ожидать неоднозначного подхода в практике к определению лиц, подлежащих ответственности за злоупотребления на финансовых и товарных рынках.

Обязанности инсайдеров

Закон об инсайте устанавливает комплекс положений, закрепляющих основы системы контроля за действиями инсайдеров, и предусматривает следующие основные обязанности инсайдеров:

1. Утвердить собственные перечни инсайдерской информации⁵ (данная обязанность вступает в силу 31.07.2011 г.);
2. Вести список своих инсайдеров⁶ (данная обязанность вступает в силу 31.07.2011 г.);
3. Разработать и утвердить документ (документы), регулирующий следующие вопросы⁷ (данная обязанность вступает в силу 27.01.2011 г.):
 - порядок доступа к инсайдерской информации;
 - правила охраны конфиденциальности инсайдерской информации;
 - правила контроля за соблюдением требований Закона об инсайте и принятых в соответствии с ним нормативных актов.
4. Создать структурное подразделение / должностное лицо, подконтрольное совету директоров, которое будет осуществлять контроль за соблюдением Закона об инсайте и принятых в соответствии с ним подзаконных актов⁸. Закон об инсайте требует обеспечения условий для независимого и эффективного осуществления данным подразделением / должностным лицом своих функций (данная обязанность вступает в силу 27.01.2011 г.);
5. Уведомлять эмитентов, инсайдерами которых они являются, а также федеральный орган исполнительной власти в области финансовых рынков об осуществленных ими операциях с ценными бумагами этого эмитента.

Ответственность за неправомерное использование инсайдерской информации

Инсайдер, неправомерно использовавший инсайдерскую информацию, может быть привлечен либо к уголовной ответственности (в случае если такое использование причинило ущерб гражданам, организациям или государству в размере свыше 2 500 000 рублей либо сопряжено с извлечением дохода или избежанием убытков в таком же размере), либо к административной ответственности (при отсутствии последствий, указанных выше).

Можно отметить, что санкции за неправомерное использование инсайдерской информации относительно мягкие, а размер штрафов не соотносится с размером выгоды, полученной в результате нарушения Закона об инсайте. Единственным исключением из этого правила является ответственность юридических лиц, размер штрафов для которых равняется сумме полученной выгоды от правонарушения.

⁵ Данная обязанность распространяется на первичных инсайдеров.

⁶ Данная обязанность распространяется на первичных инсайдеров, а также на вторичных инсайдеров, указанных в пунктах 1-4.

⁷ Данная обязанность распространяется на первичных инсайдеров, а также на вторичных инсайдеров, указанных в пунктах 1-4.

⁸ Данная обязанность распространяется на первичных инсайдеров, а также на вторичных инсайдеров, указанных в пунктах 1-4.

Для сравнения отмечаем, что в США штрафы за подобные правонарушения составляют трехкратную сумму полученной выгоды, а во Французской Республике – до десятикратного размера полученной выгоды, но не менее 1 500 000 евро.

История создания Закона об инсайде насчитывает более 10 лет (первый законопроект был внесен в Государственную Думу РФ в конце 2000 г.). Адвокатское бюро «Линия права» принимало активное участие в разработке и комментировании законопроекта, посвященного регулированию инсайдерской информации.

В настоящее время Адвокатское бюро «Линия права» оказывает профессиональные услуги по подготовке необходимых документов, предусмотренных Законом об инсайде. В случае Вашей заинтересованности в получении более подробной информации о новеллах, введенных Законом об инсайде и принимаемых в связи с ним нормативных правовых актах, Вы можете обращаться в АБ «Линия права» в удобное для Вас время.

Адвокатское бюро «Линия права»:

Россия, 121099, Москва, Смоленская пл., д. 3
БЦ «Смоленский Пассаж», эт.13
Тел.: + 7 495 937-80-00, Факс: + 7 495 937-80-01
Moscow@lp.ru, www.lp.ru