



ФЕВРАЛЬ 2015

Изменения в регулировании субординированных инструментов: последние инициативы ЦБ

Опубликованы проекты двух Указаний Банка России, первый из которых предполагает внесение существенных изменений в Положение ЦБ РФ от 28 декабря 2012 года № 395-П «О методике определения величины собственных средств (капитала) кредитных организаций («Базель III»)), а второй – уточнение процедуры эмиссии субординированных облигаций.

Изменения, предусматриваемые первым из указанных выше актов, в основном направлены на приведение Положения № 395-П в соответствие с действующим регулированием субординированных финансовых инструментов, содержащимся в Федеральном законе от 02.12.1990 № 395-1 «О банках и банковской деятельности». Кроме того, проект Указания предполагает закрепление дополнительных требований к содержанию договорной и эмиссионной документации по субординированным инструментам, учитываемым в составе источников добавочного капитала и дополнительного капитала. Проект второго акта Банка России предусматривает ряд уточнений в отношении процедуры эмиссии и содержания эмиссионной документации субординированных облигаций.

Устранение противоречий с действующим законодательством

Действующая редакция Положения № 395-П «О методике определения величины собственных средств (капитала) кредитных организаций («Базель III»)), утвержденного 28 декабря 2012 года Банком России (далее по тексту – «Положение № 395-П»), в настоящий момент не приведена в соответствие с требованиями законодательства, претерпевшего в последнее время существенные изменения. Так, в связи с признанием утратившим силу Федерального закона от 25.02.1999 № 40-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве) кредитных организаций» ряд положений указанного закона, включая нормативно-правовое регулирование субординированных финансовых инструментов, был перенесен в измененном виде в Федеральный закон от 02.12.1990 № 395-1 «О банках и банковской деятельности» (далее по тексту – «Закон о банках»). С подробным описанием изменений, произошедших в законодательном регулировании субординированных финансовых инструментов, вы можете ознакомиться в информационном бюллетене «Банковское и финансовое право, рынки капитала» (Выпуск 7)¹.

¹ Полная версия документа: <http://epam.ru/files/documents/legal-updates/54c0cf08eb18e.pdf>



Проект Указания Банка России предусматривает внесение в Положение № 395-П ряда изменений, направленных на приведение его текста в соответствие с действующим законодательством.

Новые подходы ЦБ РФ в регулировании субординированных инструментов

Проект Указания предусматривает изменение некоторых подходов ЦБ РФ в регулировании субординированных инструментов, учитываемых в составе собственных средств (капитала) кредитных организаций. Далее представлен перечень наиболее важных изменений.

1. Предлагается закрепить возможность осуществлять эмиссию неконвертируемых субординированных облигаций

а) Существующая проблематика

Согласно действующей редакции Положения № 395-П субординированный кредит (депозит, заем, облигационный заем) включается в состав источников дополнительного капитала, если его условиями предусматривается, что при наступлении любого из двух установленных триггеров² наступают нижеследующие последствия:

- 1 невыплаченные проценты не возмещаются и не накапливаются за счет полного либо частичного прекращения обязательства кредитной организации-заемщика по выплате суммы начисленных процентов по инструменту, и обязательство кредитной организации-заемщика по возврату суммы основного долга по инструменту (за исключением облигаций) прекращается полностью либо частично; и (или)
- 1 производится конвертация облигаций или переоформление субординированного инструмента в обыкновенные акции (доли).

Как видно из приведенного выше текста, в отношении первого последствия в скобках установлено исключение для субординированных облигаций, в связи с чем можно сделать вывод о том, что единственным применимым для субординированных облигаций последствием наступления триггера является конвертация облигаций в обыкновенные акции (доли) кредитной организации-эмитента облигаций³. Данный вывод также подтверждается сложившейся на рынке практикой⁴.

² Значение норматива достаточности базового капитала (Н1.1) достигло уровня ниже 2 % или кредитной организацией от Агентства по страхованию вкладов получено уведомление о принятии в отношении нее решения о реализации согласованного Банком России плана мер по предупреждению банкротства банков предусматривающего осуществление установленных мер.

³ Норма Положения № 395-П о таком последствии наступления триггера, как прекращение обязательств, сформулирована не вполне однозначно. Нельзя исключить вариант толкования, согласно которому к облигациям неприменимо лишь такое последствие триггера, как полное или частичное прекращение обязательств по возврату основного долга, а положения о полном или частичном прекращении обязательств по выплате сумм начисленных процентов относятся, в том числе к облигациям. Однако, насколько нам известно, подобное толкование, в основном, не применялось на практике.

⁴ До вступления в силу Положения № 395-П (1 марта 2013 года) субординированные облигации могли быть неконвертируемыми и фактически выпускались как неконвертируемые (облигации серии 11 и 12 - ОАО «МОСКОВСКИЙ КРЕДИТНЫЙ БАНК», облигации серии 02 - ПАО КБ «Восточный», облигации серии 13 - ПАО «Промсвязьбанк», облигации серии 01 - КБ «НЕФТЯНОЙ АЛЬЯНС» (ОАО), облигации серии 03 - ТКБ ОАО). В то же время, все обнаруженные нами решения о выпуске субординированных облигаций, зарегистрированные после 1 марта 2013 года, предусматривают конвертацию таких облигаций в акции (доли) кредитной организации-эмитента облигаций (облигации серии 02 - «Запсибкомбанк» ОАО, облигации серии 02 - КБ «НЕФТЯНОЙ АЛЬЯНС» (ОАО), облигации серии 01 - ПАО АКБ «Балтика», облигации серии 01 - ООО «УралКапиталБанк»).



б) Неконвертируемые субординированные облигации

В соответствии с изменениями регулирования, установленными Законом о банках, проект Указания предусматривает, что в отношении субординированных облигаций, принимаемых к учету в качестве источников дополнительного капитала, возможно прекращение обязательств при наступлении триггера.

Таким образом, проект Указания предполагает возможность выпуска неконвертируемых субординированных облигаций.

в) Субординированные облигации, номинированные в иностранной валюте

Действующая редакция пункта 3.1.8.1.2 Положения № 395-П содержит следующую норму: «При наличии у кредитной организации нескольких субординированных инструментов (в том числе нескольких выпусков субординированных облигационных займов) конвертация (переоформление) субординированных инструментов производится в сумме (количестве выпусков), позволяющей кредитной организации устранить основания, указанные в абзацах десятом или одиннадцатом настоящего подпункта... Номинальная стоимость облигации (облигаций) должна быть равна номинальной стоимости акции (акций), в которую она (они) конвертируются».

Насколько известно, на практике Банк России применял выделенное положение о конвертации в качестве универсальной нормы, т.е. не только к случаям, когда у кредитной организации имеется несколько субординированных инструментов. Таким образом, учитывая, что номинальная стоимость акций кредитной организации выражается в рублях, номинал облигаций также должен быть выражен в российской валюте.

Проектом Указания предполагается изъять норму о том, что «номинальная стоимость облигации (облигаций) должна быть равна номинальной стоимости акции (акций), в которую она (они) конвертируются⁵». Однако и в этом случае останется вопрос о коэффициенте конвертации облигаций, номинированных в иностранной валюте, в акции кредитной организации, номинал которых выражается в рублях.

Тем не менее, неконвертируемые субординированные облигации могут быть номинированы в иностранной валюте.

2. *Предлагается закрепить дополнительные требования к содержанию договорной и эмиссионной документации по субординированным инструментам, учитываемым в составе источников добавочного капитала*

В соответствии с действующей редакцией статьи 25.1 Закона о банках, договор субординированного кредита (депозита, займа) или условия субординированного облигационного займа могут содержать условие о праве кредитной организации отказаться в одностороннем порядке от уплаты процентов по договору субординированного кредита (депозита, займа, облигационного займа). Из содержания приведенной нормы следует, что закрепление подобного положения в документации субординированного инструмента является правом кредитной организации. Проект Указания предусматривает, по сути, дополнительное условие для учета субординированного инструмента в качестве источника добавочного капитала: в договоре субординированного кредита (депозита, займа) или в условиях субординированного

⁵ Аналогичная норма содержится только в предлагаемой редакции пункта 2.3.4 Положения № 395-П, регулирующего источники добавочного капитала.



облигационного займа положения о праве кредитной организации-заемщика отказаться в одностороннем порядке от уплаты процентов должны содержаться в обязательном порядке.

3. Предлагается изменить отдельные критерии для квалификации условий субординированного инструмента в качестве рыночных

Как уже было отмечено выше, Положение № 395-П закрепляет перечень условий для включения субординированного инструмента в состав источников дополнительного капитала. В частности, условия предоставления субординированного кредита (депозита, займа) в момент заключения договора (внесения изменений в договор) не должны существенно отличаться от рыночных условий. Согласно проекту Указания, под существенным отличием от рыночных условий понимается отклонение более чем на 20% в сторону повышения от:

- 1 среднего уровня процентов, установленных по аналогичным субординированным кредитам (депозитам, займам), предоставленным на сопоставимых условиях в течение трех месяцев, предшествующих дате направления кредитной организацией ходатайства о подтверждении соответствия условий договора требованиям Положения № 395-П и о возможности включения привлекаемых денежных средств в состав источников дополнительного капитала кредитной организации, - в отношении субординированных кредитов (депозитов, займов);
- 1 среднего уровня процентов, установленных по аналогичным субординированным облигациям, - в отношении выпуска субординированных облигаций.

Помимо этого, новеллой проекта Указания является положение о том, что при отсутствии обязательств, выданных на сопоставимых условиях, предельная величина процентной ставки по субординированному кредиту (депозиту, займу, облигационному займу) принимается равной 15% - при оформлении обязательства в рублях, и 10 процентов - при оформлении обязательства в иностранной валюте.

Уточнение порядка эмиссии субординированных облигаций

В продолжение общей тенденции, направленной на урегулирование субординированных инструментов, Банком России был разработан проекта Указания «О внесении изменений в Инструкцию Банка России от 27 декабря 2013 года № 148-И «О порядке осуществления процедуры эмиссии ценных бумаг кредитных организаций на территории Российской Федерации» (далее – «Проект изменений инструкции № 148-И»). Проектом изменений инструкции № 148-И закрепляются требования к порядку эмиссии и содержанию эмиссионной документации субординированных облигаций кредитных организаций.

Инвестирование средств НПФ в субординированные финансовые инструменты

В соответствии с п. 1.4 Положения ЦБ РФ № 451-П от 25.12.2014, вступившего в силу 09 февраля 2015 года, негосударственным пенсионным фондам предоставлено право осуществлять инвестирование пенсионных накоплений в субординированные финансовые инструменты⁶. Тем самым Банк России выделяет новую категорию активов, пригодных для инвестирования средств НПФ. Представляется, что подобное нововведение привлечет интерес широкого круга потенциальных инвесторов и эмитентов. В связи с этим необходимо отметить, что опубликованный проект Указания не учитывает появление указанной выше нормы, вследствие чего в предлагаемой редакции Положения № 395-П сохраняются отдельные

⁶ С подробным описанием Положения № 451-П от 25.12.2014 Вы можете ознакомиться в Legal alert, размещенном по следующей ссылке: <http://epam.ru/files/documents/legal-updates/54d9b125976b3.pdf>



положения, вступающие в противоречие с действующим законодательством. Так, в соответствии с п. 3.1.8.3.1. Положения № 395-П (в том числе в редакции проекта Указания), территориальное учреждение Банка России отказывает во включении привлекаемых денежных средств в состав источников дополнительного капитала, если размещаемые средства являются средствами негосударственных пенсионных фондов Российской Федерации. Таким образом, наличие подобной нормы в Положении № 395-П фактически устраняет экономическую целесообразность привлечения средств пенсионных накоплений через субординированные финансовые инструменты, поскольку не допускает использование таких денежных средств в качестве источников дополнительного капитала.

Представляется, что данная проблема требует дополнительного обсуждения в процессе доработки проекта Указания. В связи с этим необходимо отметить, что юристами Бюро в адрес ЦБ РФ и специализированных саморегулируемых организаций уже были направлены предложения по доработке проекта Указания в части описанного противоречия. Мы продолжаем отслеживать данный вопрос и будем информировать вас о его статусе.

Авторы: старший юрист Олег Ушаков и юрист Александр Фильчуков

Контакты



Дмитрий ГЛАЗУНОВ

Партнер, руководитель практики банковского и
финансового права, рынков капитала

АБ «Егоров, Пугинский, Афанасьев и партнеры»

dmitriy_glazounov@epam.ru

+7 (495) 935 8010

Подписка и отказ от подписки

Данный документ подготовлен в информационных и образовательных целях и не является юридической консультацией или заключением. Бюро не несет ответственности за неблагоприятные последствия использования бюллетеня любыми лицами.

Вы получили эту информацию, так как данная тематика может представлять для вас интерес. Если данная информация была направлена вам по ошибке, приносим наши извинения и просим направить отказ от рассылки.

Чтобы отказаться от получения рассылок «Егоров, Пугинский, Афанасьев и партнеры», пожалуйста, ответьте на это письмо с темой [Unsubscribe](#).

Для включения нового адресата в число получателей рассылки необходимо ответить на это письмо с темой [Subscribe](#).