

Қазақстан Республикасы
Қаржы парығын және қаржы
ұйымдарын реттеу мен
қадағалау агенттігі



Агентство Республики Казахстан
по регулированию и надзору
финансового рынка и
финансовых организаций

050000, Алматы қаласы, Әйтеке би, 67
тел.: (727) 278 80 24, (727) 272 52 67,
факс: (727) 272 52 97

050000, г. Алматы, Әйтеке би, 67
тел.: (727) 278 80 24, (727) 272 52 67,
факс: (727) 272 52 97

26.03.09 № 05-03-25/1400

АО «Сентрас Секьюритиз»

050008, город Алматы,
SAT Бизнес Центр, 2 этаж

Копия: АО «Казахстанская
фондовая биржа»
050020, г. Алматы,
пр. Достык 291/3а

Относительно ответственности брокеров

Агентство Республики Казахстан по регулированию и надзору финансового рынка и финансовых организаций (далее - Агентство), рассмотрев письмо АО «Сентрас Секьюритиз» по вопросам ответственности брокера по сделкам, совершаемым в торговой системе фондовой биржи, сообщает следующее.

В соответствии с подпунктом 15) статьи 1 Закона Республики Казахстан «О рынке ценных бумаг» (далее - Закон) брокером является профессиональный участник рынка ценных бумаг, совершающий сделки с эмиссионными ценными бумагами и иными финансовыми инструментами по поручению, за счет и в интересах клиента.

Отношения между брокером и его клиентами возникают на основании договора об оказании брокерских услуг, к которому применяются нормы договора поручения или комиссии, установленные Гражданским кодексом Республики Казахстан.

Кроме того, в случае, если брокер обладает лицензией на осуществление брокерской и дилерской деятельности с правом ведения счетов в качестве номинального держания (брокер-дилер I категории), правоотношения между ним и его клиентом регулируются заключенным между ними договором о номинальном держании, к которому применяются нормы договора поручения в соответствии с гражданским законодательством Республики Казахстан.

В большинстве случаев брокеры-дилеры I категории заключают со своими клиентами один договор, который одновременно является и брокерским договором и договором об оказании услуг по номинальному держанию.



№ 0019837

В соответствии с пунктом 1 статьи 865 Гражданского Кодекса Республики Казахстан (Особенная часть) по договору комиссии одна сторона (комиссионер) обязуется по поручению другой стороны (комитента) за вознаграждение совершить одну или несколько сделок от своего имени за счет комитента. Поскольку, комиссионер выступает в гражданском обороте от своего имени, по совершенным им сделкам права и обязанности принадлежат комиссионеру и реализуются его действиями. Не оказывают влияния на положение комиссионера как самостоятельного участника совершаемой им сделки и такие обстоятельства, когда контрагенту становится известным имя комитента либо последний вступает в посредственные контакты с ним. Основную обязанность комиссионера составляет участие от своего имени в совершении одной или нескольких сделок. При этом комиссионер должен учитывать, что интерес комитента не исчерпывается лишь оформлением сделки, для него не менее важно реальное исполнение сделки, когда по условиям предоставления предмета сделки должно быть осуществлено непосредственно комитенту. В таких случаях неисполнение сделки третьим лицом (контрагентом) влечет ответственность комиссионера перед комитентом не только тогда, когда он принял на себя особое ручательство, но и в случае, когда комиссионер не проявил необходимой осмотрительности в выборе контрагента.¹

В соответствии с пунктом 1 статьи 846 Гражданского Кодекса Республики Казахстан (Особенная часть) по договору поручения одна сторона (поверенный) обязуется совершить от имени и за счет другой стороны (доверителя) определенные юридические действия. По сделке, совершенной поверенным, права и обязанности возникают непосредственно у доверителя. Предметом договора поручения является оказание посреднических услуг, суть которых определяется указаниями доверителя. Эти указания могут касаться характера поручаемых поверенному юридических действий, способов их совершения, определения круга возможных участников сделок и ряда других условий поручения. Единственным требованием является лишь то, чтобы указания доверителя были конкретными, правомерными и осуществимыми.²

В соответствии с подпунктом 14) пункта 1 Правил осуществления деятельности организаторов торгов с ценными бумагами и иными финансовыми инструментами, утвержденных постановлением Правления Агентства от 29 октября 2008 года № 170, участником торгов признается член фондовой биржи, допущенный к заключению сделок с использованием торговой системы данной фондовой биржи и принимающий участие в организованных ею торгах, т.е. профессиональный участник рынка ценных бумаг, обладающий соответствующей лицензией на осуществление брокерской и дилерской деятельности.

С учетом вышеприведенных норм гражданского законодательства Республики Казахстан полагаем, что при заключении сделок в торговой системе фондовой биржи (в особенности, при заключении сделок методом открытых торгов), действуя по поручению и за счет средств своего клиента, брокер, являясь участником торгов, должен действовать от своего имени, т.е. по договору комиссии. Поскольку в данном случае права и обязанности

¹ Ссылка приведена из Комментария к главе 43 «Комиссия» Гражданского Кодекса Республики Казахстан (Особенная часть).

² Ссылка приведена из Комментария к главе 41 «Поручение» Гражданского Кодекса Республики Казахстан (Особенная часть).

по заключаемым сделкам реализуются его действиями, неисполнение сделки третьим лицом влечет ответственность брокера перед его клиентом, поскольку именно брокер идентифицируется в качестве участника торгов.

Таким образом, полагаем, что в случае неисполнения какой-либо из сторон сделки, заключенной в торговой системе фондовой биржи, своих обязательств, претензии по сделке должны предъявляться брокерами друг к другу.

На основании вышеизложенного полагаем, что, по сути, к договору, заключенному между брокером и его клиентом на оказание брокерских услуг и услуг по номинальному держанию, применяются нормы договора поручения при оказании:

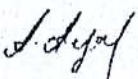
- брокерских услуг на неорганизованном рынке в случаях, установленных пунктом 38 Правил осуществления брокерской и дилерской деятельности на рынке ценных бумаг Республики Казахстан, утвержденных постановлением Правления Агентства от 27 августа 2005 года № 317 (далее - Правила);
- услуг по номинальному держанию.

Однако, до 25 декабря 2008 года, когда вступило в действие постановление Правления Агентства от 29 октября 2008 года № 168 «О внесении дополнений в постановление Правления Агентства Республики Казахстан по регулированию и надзору финансового рынка и финансовых организаций от 27 августа 2005 года № 317 «Об утверждении Правил осуществления брокерской и дилерской деятельности на рынке ценных бумаг Республики Казахстан», действующее законодательство Республики Казахстан фактически не содержало прямого указания на то, что в отношении сделок, заключенных брокером на организованном рынке, должны применяться нормы договора комиссии.

Учитывая текущую ситуацию на отечественном фондовом рынке и участвовавшие случаи неисполнения участниками торгов своих обязательств по заключаемым сделкам, в дальнейшем нормотворческая деятельность Агентства будет направлена на повышение ответственности брокеров по заключаемым в торговой системе сделкам, создание адекватной системы управления рисками в организациях, осуществляющих брокерскую и дилерскую деятельность на рынке ценных бумаг, позволяющей оценить подверженность деятельности брокеров различного рода рискам и обеспечить на раннем этапе оповещение о вероятности возникновения риска неисполнения обязательств самими брокерами или их клиентами.

Обращаем Ваше внимание на то, что в соответствии со статьей 45 Закона Республики Казахстан «О нормативных правовых актах» данное разъяснение не является официальным толкованием норм законодательных актов.

Заместитель Председателя



Алдамберген А.У.

Исполнитель: Е. Никифорова, тел.: 2788-079.