



АПЕЛЛЯЦИОННОЕ ПОСТАНОВЛЕНИЕ

№ 2а-1118/10

7 апреля 2010 года

гор. Алматы

Алматинский городской суд в составе председательствующего судьи Мусиной Г.М., при секретаре Жумакуловой Э., с участием прокурора Ауталипова Т.В., представителя истца ГУ «Агентство Республики Казахстан по регулированию и надзору финансового рынка и финансовых организаций» Кальпебаева А.М. по доверенности от 20.12.2009 г., представителей ответчика АО «Досжан темир жолы (ДТЖ)» - председателя Правления Кажыбаева А.С., Сыздыковой А.Т., Михайловской Е.В., Ишмухамедовой К.Г. по доверенности №12 от 09.03.2010 г., рассмотрев в открытом судебном заседании в помещении Алматинского городского суда гражданское дело по иску Государственного Учреждения «Агентство Республики Казахстан по регулированию и надзору финансового рынка и финансовых организаций» (далее Агентство) к АО «Досжан темир жолы (ДТЖ)» (далее Общество) о принудительном выкупе инфраструктурных облигаций АО «Досжан темир жолы (ДТЖ)» с последующим блокированием выкупленных ценных бумаг на счете эмитента по учету выкупленных ценных бумаг до даты погашения, поступившее по апелляционной жалобе представителя ответчика на решение специализированного межрайонного экономического суда г. Алматы от 21 января 2010 года,

УСТАНОВИЛ :

ГУ «Агентство Республики Казахстан по регулированию и надзору финансового рынка и финансовых организаций» обратилось в суд с иском к АО «Досжан темир жолы (ДТЖ)» о принудительном выкупе инфраструктурных облигаций Акционерным обществом «Досжан темир жолы (ДТЖ)» с последующим блокированием выкупленных ценных бумаг на счете эмитента по учету выкупленных ценных бумаг до даты погашения, а также блокировании 6 110 облигаций Общества (НИН К22СКУ23В672), находящихся на реэмиссионном счете. Исковые требования мотивированы тем, что объем выпущенных инфраструктурных облигаций АО «Досжан

0000223

темир жолы (ДТЖ)» на сумму 30 000 000 000 тенге (по номинальной стоимости 1 облигации 1 000 тенге) не соответствует сумме поручительства государства в размере 21 427 000 000 тенге. Таким образом, 8 573 000 инфраструктурных облигаций не обеспечены поручительством государства. Согласно представлению Генеральной прокуратуры Республики Казахстан от 24.06.2009 года № 7-3-1610-08 необходимо осуществить мероприятия по устранению всех противоречий при выпуске и размещении инфраструктурных облигаций Общества. Указание Агентства в адрес Общества об устранении вышеперечисленных нарушений путем выкупа на вторичном рынке ценных бумаг инфраструктурных облигаций с последующим блокированием их на счете эмитента по выкупленным ценным бумагам до настоящего времени не выполнено. Согласно реестру ценных бумаг Общества от 17.04.2009 г. на реэмиссионном счете Общества находятся 6 110 инфраструктурных облигаций Общества. Выкуп облигаций означает уменьшение обязательств эмитента перед держателями облигаций. В связи с изложенным в целях защиты прав и законных интересов держателей облигаций истец просит обязать Общество осуществить выкуп 8 566 890 инфраструктурных облигаций (НИН К22СКУ23В672) на вторичном рынке ценных бумаг с последующим блокированием их на счете данного эмитента для учета выкупленных ценных бумаг до даты погашения, а также заблокировать 6 110 инфраструктурных облигаций Общества (НИН К22СКУ23В672), находящихся на реэмиссионном счете Общества.

В судебном разбирательстве представитель истца полностью поддержал иск, представители ответчика иск признали частично.

Решением специализированного межрайонного экономического суда г. Алматы от 21 января 2010 года иск удовлетворен в полном объеме, постановлено: обязать ответчика АО «Досжан темир жолы (ДТЖ)» осуществить выкуп 8 566 890 инфраструктурных облигаций (НИН К22СКУ23В672) на вторичном рынке ценных бумаг с последующим блокированием их на счете данного эмитента для учета выкупленных ценных бумаг до даты погашения.

Блокировать 6 110 инфраструктурных облигаций АО «Досжан темир жолы (ДТЖ)» (НИН К22СКУ23В672), находящихся на реэмиссионном счете АО «Досжан темир жолы (ДТЖ)» (счет для учета выкупленных ценных бумаг).

Взыскать с АО «Досжан темир жолы (ДТЖ)» в пользу государства госпошлину в размере 1413 тенге.

В апелляционной и дополнительной к ней жалобе представитель ответчика АО «Досжан темир жолы (ДТЖ)» просит отменить решение суда в части принудительного выкупа Акционерным обществом 8 566 890 инфраструктурных облигаций на вторичном рынке ценных бумаг с последующим блокированием их на счете данного эмитента до даты погашения. Считает, что суд неправильно определил и выяснил круг обстоятельств, имеющих значение для дела, что повлекло принятие выводов,

не соответствующих обстоятельствам дела. Считает, что выпуск 30 000 000 инфраструктурных облигаций на сумму 30 000 000 000 тенге обеспечено государством и соответствует Закону РК «О ценных бумагах», так как при расчете суммы поручительства государства необходимо учесть не только стоимость объекта в размере 21 427 000 000 тенге, но и сумму вознаграждения (интереса), начисленного на размещенные облигации за период обращения облигаций, выпущенных в период строительства объекта Концессии, до 2028 года. Судом не учтены последствия решения для держателей облигаций. Выкуп облигаций ставит Общество в ситуацию возможного банкротства из-за отсутствия денежных средств, что повлечет срыв реализации концессионного проекта, в котором заинтересовано государство. В настоящее время строительство объекта окончательно не завершено, объект принят во временную эксплуатацию. Учитывая важность проекта и интересы держателей облигаций, с участием Ассоциации финансистов Казахстана, Министра финансов обсуждаются вопросы выделения средств АО «ФНБ Самрук-Казына» из республиканского бюджета для льготного кредитования ДТЖ с целью постепенного выкупа облигаций по графику. На встрече Общества 09.03.2010 г. с держателями облигаций – пенсионными фондами, представителя Министерства финансов, крупные держатели облигаций высказали мнение о том, что исполнение решения суда по выкупу облигаций причинит существенный вред их интересам.

Заслушав представителей ответчика Кажыбаева А.С., Сыздыковой А.Т., Михайловской Е.В., Ишмухамедовой К.Г., пояснения свидетелей от Министерства финансов Республики Казахстан, от АО «АТФ Банк» - представителя держателей облигаций в поддержку апелляционной жалобы, возражения представителя ответчика Кальпебаева А.М., заключение прокурора Ауталипова Т.В., полагавшего решение суда подлежащим оставлению без изменения, апелляционную жалобу – без удовлетворения, проверив доводы апелляционной жалобы с исследованием материалов дела и дополнительно представленных ответчиком документов в полном объеме, суд апелляционной инстанции считает, что решение суда подлежит изменению, апелляционная жалоба – удовлетворению по следующим основаниям.

Решение суда первой инстанции мотивировано тем, что согласно п. 27-1 ст. 1 Закона Республики Казахстан «О рынке ценных бумаг» инфраструктурная облигация - это облигация, по которой исполнение обязательств эмитента обеспечено поручительством государства в рамках концессионного соглашения по реализации инфраструктурного проекта, заключенного между государством и эмитентом, в сумме, соответствующей стоимости передаваемого государству объекта.

28 июля 2005 года Агентство произвело государственную регистрацию выпуска инфраструктурных облигаций Общества за номером В67 в объеме 30 000 000 000 тенге с присвоением национального идентификационного номера К22СКУ23В672.

Согласно пункту 1 раздела 2 Договора поручительства в рамках Концессионного соглашения по строительству и эксплуатации новой железнодорожной линии «Станция Шар-Усть-Каменогорск» от 06 сентября 2005 года, одобренного постановлением Правительства Республики Казахстан от 25 августа 2005 года № 875 Поручитель (Правительство Республики Казахстан) несет субсидиарную ответственность за исполнение обязательства Общества в сумме, соответствующей стоимости передаваемого государству объекта и не превышающей 21.427.000.000 тенге и вознаграждения (интереса), начисленного на размещенные облигации за период обращения инфраструктурных облигаций, выпущенных в период строительства объекта Концессии.

Таким образом, в судебном заседании полностью установлено, что 8.573.000 инфраструктурных облигаций Общества не обеспечены поручительством государства.

На основании изложенного суд пришел к выводу о необходимости принудительного выкупа 8.573.000 инфраструктурных облигаций, не обеспеченных поручительством государства, с последующим их блокированием на счете данного эмитента по учету выкупленных ценных бумаг до даты погашения, а также блокировании 6 110 облигаций, находящихся на реэмиссионном счете эмитента Общества для уменьшения риска интересов держателей облигаций путем уменьшения обязательств эмитента перед держателями облигаций.

Решение суда в части блокирования 6 110 инфраструктурных облигаций Общества, находящихся на реэмиссионном счете эмитента не оспаривается ответчиком, исковое требование в этой части признано ответчиком в суде первой инстанции и принято судом в соответствии ст.49 ГПК, поэтому суд апелляционной инстанции решение суда в этой части считает законным и обоснованным.

Вместе с тем нельзя согласиться с решением суда первой инстанции в части принудительного выкупа 8.573.000 инфраструктурных облигаций с последующим их блокированием на счете данного эмитента по учету выкупленных ценных бумаг до даты погашения.

Согласно ст.218 ГПК и п.5 нормативного постановления Верховного Суда Республики Казахстан от 11 июля 2003 г. № 5 «О судебном решении» решение суда должно быть законным и обоснованным.

Решение суда является законным тогда, когда оно вынесено с соблюдением норм процессуального права и в полном соответствии с нормами материального права, подлежащими применению к данному правоотношению, или основано на применении в необходимых случаях закона, регулирующего сходное отношение, либо исходит из общих начал и смысла гражданского законодательства и требований добросовестности, разумности и справедливости (статья 5 ГК и ст.6 ГПК).

Обоснованным считается решение, в котором отражены имеющие значение для данного дела факты, подтвержденные исследованными судом

доказательствами, удовлетворяющими требованиям закона об их относимости, допустимости и достоверности, или являющиеся общеизвестными обстоятельствами, не нуждающимися в доказывании, и в совокупности достаточными для разрешения спора.

Решение суда первой инстанции в части принудительного выкупа Обществом 8.573.000 инфраструктурных облигаций с последующим их блокированием нельзя считать соответствующим указанным требованиям закона.

Так, согласно материалам дела АО «Досжан темир жолы (ДТЖ)» создано исключительно в целях строительства и эксплуатации железнодорожной линии «Станция Шар-Усть-Каменогорск» по Концессионному Соглашению (далее Проект), заключенному между Обществом и Правительством Республики Казахстан от 06.07.2005г. на основе принципов взаимного сотрудничества частного капитала с государством.

Строительство железнодорожной линии «Станция Шар-Усть-Каменогорск» осуществляется в соответствии со Стратегическим планом развития Республики Казахстан до 2010 года, утвержденным Указом Президента Республики Казахстан от 04.12.2001 г. № 735.

По условиям Концессионного Соглашения Общество осуществляет строительство объекта с августа 2005 года по декабрь 2008 года, эксплуатацию объекта - с января 2009 года до декабря 2028 года, после чего передает объект в собственность государства.

Финансирование объекта производится за счет выпуска акций, облигационных и других займов, при этом, в период строительства объекта - за счет выпуска и размещений акций и облигационных займов.

28.07.2005 г. осуществлена государственная регистрация выпуска инфраструктурных облигаций Общества в количестве 30 000 000 штук по номинальной стоимости 1 000 тенге на сумму 30 000 000 000 тенге.

На основании постановления Правительства Республики Казахстан от 25 августа 2005 года № 875 (с изменениями № 875 от 25.08.2005 г.)

6 сентября 2005 года заключен Договор поручительства №1ДП001 между Правительством Республики Казахстан в лице Министерства финансов Республики Казахстан (Поручитель) и Представителем держателей облигаций в лице АО «АТФ Банк» (договор №2 о предоставлении интересов держателей облигаций от 20.07.2005 г.).

По условиям Договора поручительства Поручитель - Правительство Республики Казахстан несет субсидиарную ответственность за исполнение обязательства Общества в сумме, соответствующей стоимости передаваемого государству объекта и не превышающей 21.427.000.000 тенге и вознаграждения (интереса), начисленного на размещенные облигации за период обращения инфраструктурных облигаций, выпущенных в период строительства объекта Концессии.

Общество выпустило 30 000 000 инфраструктурных облигаций и

разместило их на сумму 28, 51 млрд. тенге.

По состоянию на 09.03.2010 г. держателями данных облигаций являются 32 облигационера, в том числе 89,5% размещенных облигаций находятся в инвестиционных портфелях 13 накопительных пенсионных фондов, таких как: АО «НПФ «ГНПФ» - 23,9% , АО «НПФ Народный Банк Казахстана» - 14,5%, АО «НПФ ГРАНТУМ» ДО АО «Казкоммерцбанк» - 8,2%, АО «ОНПФ «Отан» - 8,3% и другие.

24.06.2009г. Генеральной прокуратурой Республики Казахстан направлено представление в адрес Агентства об устранении всех противоречий, возникших в результате выпуска и размещения инфраструктурных облигаций ДТЖ, в частности, несоответствия количества выпущенных облигаций на сумму 30 000 000 000 тенге с количеством обеспеченных поручительством государства облигаций на сумму 21 427 000 000 тенге, то есть необеспеченных поручительством государства 8 573 000 облигаций на сумму 8 573 000 000 тенге

Во исполнение представления Генеральной прокуратуры Республики Казахстан Агентство обратилось в суд с иском о принудительном выкупе 8 573 000 инфраструктурных облигаций с последующим блокированием выкупленных ценных бумаг до даты погашения с целью приведения в соответствие объема выпущенных инфраструктурных облигаций ДТЖ сумме поручительства государства и уменьшения риска выполнения обязательств по облигациям.

Доводы истца и выводы суда о несоответствии количества выпущенных облигаций на сумму 30 000 000 000 тенге с количеством обеспеченных поручительством государства облигаций на сумму, соответствующей стоимости передаваемого государству объекта и не превышающей 21 427 000 000 тенге и вознаграждения (интереса), начисленного на размещенные облигации за период обращения инфраструктурных облигаций, выпущенных в период строительства объекта Концессии, соответствуют материалам дела, в частности, п.1 ст.2 Договора поручительства, и в целом не оспариваются ответчиком.

Вместе с тем, суд первой инстанции не выяснил обстоятельства, имеющие существенное значение для разрешения данного иска, а именно, возможен ли досрочный принудительный выкуп размещенных инфраструктурных облигаций Общества; если да, то насколько целесообразен такой выкуп облигаций и обеспечит ли он полную защиту интересов держателей облигаций при сложившейся ситуации, как полагает истец; поддерживают ли позицию истца сами держатели облигаций.

Кроме того, суд оставил без внимания письменные доказательства, представленные в суд ответчиком, которые свидетельствуют о мерах, принимаемых ответчиком и Правительством по урегулированию сложившейся ситуации и по недопущению нарушений обязательств Общества по инфраструктурным облигациям, срыва реализации Концессионного Проекта.

С целью выяснения указанных обстоятельств в суде апелляционной инстанции были допрошены в качестве свидетелей от Министерства финансов Республики Казахстан Баймаронова А.О., от АО «АТФ БАНК» - Жусупова Р.Х., Мусин Т.В., исследованы дополнительные документы, представленные стороной ответчика, в виде писем основных держателей инфраструктурных облигаций - накопительных пенсионных фондов, Правительства Республики Казахстан в лице Министерства финансов Республики Казахстан, протоколов по итогам последних совещаний, встреч с участием представителей Правительства, представителей держателей инфраструктурных облигаций Общества, Ассоциации финансистов Казахстана, Общества и другие материалы, касающиеся вопросов деятельности Общества по реализации Проекта, дефолта Общества, защиты прав держателей облигации и путей выхода из сложившейся ситуации.

Так, свидетель Баймаронова А.О. пояснила о том, что Концессионное Соглашение, заключенное между Правительством страны и АО «Досжан темир жолы (ДТЖ)», является первым проектом в Казахстане, а также первым опытом такого соглашения между государством и частным сектором. Данное обстоятельство явилось причиной ошибок, допущенных при выпуске инфраструктурных облигаций Обществом. Правительство не отрицает свои обязательства по Договору поручительства за размещенные инфраструктурные облигации, о чем свидетельствуют действия Правительства по выделению денежных средств на капитализацию Общества в связи с наступившим дефолтом последнего в августе 2008 года с целью выплаты купонных вознаграждений по облигациям. В этом году из Фонда «Самрук-Казына» также выделены 7,6 млрд. тенге на капитализацию с последующей выплатой купонного вознаграждения за 2009 год. Министерству финансов известно, что финансовое положение Общества не позволяет осуществить досрочный выкуп инфраструктурных облигаций в количестве 8 566 890 штук на вторичном рынке ценных бумаг, в настоящее время оказывается значительная финансовая помощь Обществу со стороны государства. Если целевые средства, выделенные Правительством на погашение задолженности перед держателями облигаций в сумме 5,984 млрд. тенге, будут направлены в счет выкупа облигаций по решения суда, то это приведет к невыплате купонного вознаграждения, делистингу инфраструктурных облигаций Общества (временное или постоянное исключение ценных бумаг из списка организатора торгов), соответственно падение рыночной стоимости облигаций, что повлечет причинение убытков держателям таких облигаций. Основную долю держателей облигаций составляют накопительные пенсионные фонды. Министерство финансов как Поручитель по Договору поручительства № 1ДП001 от 06.09.2005 г. заинтересовано в недопущении наступления субсидиарной ответственности государства за исполнение обязательств Общества. Кроме того, срыв реализации Концессионного проекта из-за ухудшения финансового состояния Общества повлечет негативные последствия для развития

государственно-частного партнерства в республике. Министерство финансов не имеет возможности увеличения суммы поручительства по Договору поручительства, так как сумма поручительства включается в бюджет как лимит предоставления поручительства государства и утверждается законом о республиканском бюджете. Правительство оказывает значительную финансовую поддержку Проекта, согласовало меры по частичному выкупу инфраструктурных облигаций согласно Графику.

Из письма вице-министра финансов Республики Казахстан Б. Шолпанкулова от 31.03.2010 г. № ДМГА-1/3773, направленного в адрес апелляционной инстанции Алматинского городского суда, следует, что Правительством велись работы по увеличению размера поручительства по выпущенным инфраструктурным облигациям АО «Досжан темир жолы (ДТЖ)». Однако этот вопрос не был разрешен в связи с поздним получением обновленного технико-экономического обоснования проекта (март 2007 г.) и потерей актуальности увеличения размера поручительства за 1,5 года до окончания срока завершения строительства объекта.

В целях защиты интересов держателей облигаций и недопущения дефолта Концессионера (ответчика) Правительством предприняты меры государственной поддержки окончания строительства проекта и выплаты купонного вознаграждения по размещенным инфраструктурным облигациям 3 и 4 периодов.

В соответствии с протоколом совещания у заместителя Премьер-министра Республики Казахстан Ахметова от 03.07.2009 г. № 17-36/005-1539 Министерством финансов разработана схема, в дальнейшем поддержанная Премьер-министром Республики Казахстан, которой предусматривается капитализация Концессионера со стороны акционеров на сумму, необходимую для завершения строительства объекта и выплаты купона по облигационному займу в период строительства объекта, а также кредитование Концессионера со стороны АО «ИФК» на льготных условиях на покрытие кассовых разрывов в случае нехватки средств у акционеров со стороны государства.

В целях недопущения дефолта Концессионера и возможности дальнейшей реализации проекта Министерством 24.12.2009 г. проведено совещание с участием заинтересованных сторон, по итогам которого принято решение об ускорении процесса капитализации и доведение выделенных 7,6 млрд. тенге из республиканского бюджета до Концессионера.

Также Министерству экономики и бюджетного планирования поручено подготовить предложение и рассмотреть на Республиканской бюджетной комиссии вопрос выделения средств АО «ФБН Самрук-Казына» из республиканского бюджета в размере 13,37 млрд. тенге в целях льготного кредитования АО «Досжан темир жолы (ДТЖ)» в 2010-2012 годах, а также разработан график частичного выкупа облигаций по облигационному займу АО «ДТЖ», данные мероприятия нашли поддержку Премьер-министра

Республики Казахстан.

Однако в случае исполнения решения суда от 21.01.2010 г. о единовременном выкупе 8 566 890 штук инфраструктурных облигаций на вторичном рынке ценных бумаг с последующим блокированием их на счете данного эмитента, схема государственной поддержки Концессионера, финансирование которой уже осуществляется, будет не реализована и неэффективна в дальнейшей реализации. В связи с чем, Министерство придерживается ранее выработанной совместно с заинтересованными сторонами схемы по поэтапному выкупу инфраструктурных облигаций.

Также постановлением Правительства Республики Казахстан от 13.01.2010 г. № 3 внесен на рассмотрение в Мажилис Парламента Республики Казахстан проект Закона «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам совершенствования бюджетного законодательства», которым вносятся изменения и в части процедуры увеличения объема лимита поручительства государства. Законопроект принят Парламентом и направлен на подпись Президенту Республики Казахстан.

Касательно суммы, на которые начисляется вознаграждение (интерес) в случае исполнения поручительства государством, в письме сообщается о том, что кроме конкретной суммы поручительства государства по Договору поручительства № 1ДП001 от 06.09.2005 г. с изменениями от 17.08.2007 г. в размере 21 427 000 000 тенге, Поручитель будет начислять на размещенные облигации за период обращения инфраструктурных облигаций, выпущенных за период строительства объекта концессии, на 29 993 890 штук номинальной стоимостью 1 000 тенге каждая.

Обстоятельства, изложенные в указанном письме, подтверждаются, письмом Министерства финансов Республики Казахстан от 24.10.2009 г. № ДМГА-1/14065 в адрес Премьер-министра Республики Казахстан о капитализации АО «Досжан темир жолы (ДТЖ)» со стороны его акционеров «АО «НК Казахстан Темир Жолы» и АО «Инвестиционный Фонд Казахстана» в размере 7,6 млрд. тенге на погашение обязательств по вознаграждению облигационного займа Общества; долгосрочном льготном кредитовании АО «Досжан темир жолы (ДТЖ)» со стороны фонда в 2019-2011 годах из средств республиканского бюджета в размере 13,37 млрд. тенге; продление срока концессии с вынесением вопросов на заседании Республиканской бюджетной комиссии (л.д.17-18 т.2); поручением Премьер-министра Республики Казахстан от 03.11.2009 г. « 20-22/007-788 об ускорении внесения данного вопроса на заседании РБК (л.д.16 т.2); письмом Ассоциации финансистов Казахстан в адрес Премьер-министра Республики Казахстан от 06.11.2009 г. № 12-2-3/02/3376 относительно деятельности Общества с предложением проведения совместной встречи представителей Правительства, Агентства, акционеров Общества и АО «ДТЖ», АО «Фонд устойчивого развития «Казына» для решения вопросов механизма поручительства (л.д.28-29 т.2); поручением Премьер-министра от 25.11.2009

г. № 20-22/6836 (л.д.27 т.2), протоколом совещания у Министра финансов Республики Казахстан от 24.12.2009 г. по вопросам дальнейшего финансирования концессионного проекта «Строительство и эксплуатация железнодорожной линии «Шар-Усть-Каменогорск» (л.д.40-42 т.2); протоколом Комитета кредиторов по обязательствам АО «Досжан темир жолы (ДТЖ)» от 09.03.2010 г., дополнительно представленным в суд апелляционной инстанции, платежными документами о перечислении средств на капитализацию Общества.

Из пояснений свидетелей Жусуповой Р.Х., Мусина Т.В., а также письма АО «АТФ Банк» от 30.03.2010 г. № 0603/1954 следует, что на основании договора №2 от 20.07.2005 г. о предоставлении интересов держателей облигаций, заключенного между Обществом и Банком, АО «АТФ Банк» является представителем держателей Общества и действует согласно ст.20 гл.3 Закона Республики Казахстан «О ценных бумагах». В связи с рассмотрением данного дела Банк направил всем держателям облигаций письма по поводу способа выкупа облигаций, необеспеченных поручительством государства. Большинство держателей облигаций придерживаются мнения о необходимости постепенного выкупа облигаций согласно графику, предложенному Министерством финансов Республики Казахстан. Осуществление требования Агентства (АФН) по единовременному выкупу может негативно сказаться на инвестиционных портфелях накопительных пенсионных фондов. Выделенный в 2010 году Правительством Республики Казахстан объем денежных средств в размере 7,6 млрд. тенге будет направлен на выкуп инфраструктурных облигаций, а не по целевому назначению – на погашение задолженности по купону, тем самым задолженность по купонному вознаграждению останется неисполненной. Следует отметить, что данный факт является причиной перевода указанных ценных бумаг с 02.10.2009 г. в «буферную категорию». В случае, если данная причина не будет устранена в течение одного года, то будет рассматриваться вопрос о делистинге облигаций Общества. Следовательно, накопительные пенсионные фонды должны будут реализовать указанные облигации, что окончательно подорвет доверие инвесторов к инфраструктурным проектам, а также приведет к потерям для накопительных пенсионных фондов. Банк придерживается мнения недопущения ущемления интересов всех держателей облигаций, вне зависимости от типа инвестора. Держатели облигации заинтересованы в скорейшем погашении задолженности по купонному вознаграждению, исключению дефолтов в будущем и полном погашении облигаций в установленный срок.

Суд апелляционной инстанции, исследовав и оценив материалы дела, а также дополнительно представленные доказательства в их совокупности, пришел к выводу о том, что требование истца о принудительном единовременном выкупе ответчиком 8 566 890 инфраструктурных облигаций в целях защиты интересов держателей облигаций по существу

является законным, однако нельзя считать такое требование обоснованным и целесообразным при сложившейся ситуации, а решение суда в этой части - разумным и справедливым.

Принудительный выкуп указанных облигаций при вышеизложенных обстоятельствах не только не обеспечит защиту прав и законных интересов держателей облигаций, а наоборот приведет их к большим потерям, о чем изложено в письмах основных держателей облигаций - накопительных пенсионных фондов, в портфелях которых находятся около 90% инфраструктурных облигаций Общества.

Более того, указанные действия могут привести к дальнейшему дефолту Общества, необходимости исполнения Правительством Договора поручительства на большую сумму, чем предусмотрено Договором, а также срыву первого концессионного проекта, потери интереса потенциальных инвесторов в виде накопительных пенсионных фондов к аналогичным проектам.

Из представленных суду письменных документов видно, что государство в лице Правительства, осознавая допущенные нарушения при выпуске и размещении инфраструктурных облигаций по реализации концессионного проекта, не отказывается от выполнения своих обязательств по Договору поручительства за все размещенные ценные бумаги. В подтверждение своей позиции Правительство принимает существенные меры по оказанию содействия Концессионеру в реализации проекта путем выделение денежных средств на его капитализацию для погашения задолженности по купонному вознаграждению по облигациям, в том числе и не обеспеченным поручительством. Приняты меры по изменению процедуры увеличения объема лимита поручительства государства на законодательном уровне.

Крупные держатели облигаций высказали мнение о преждевременности единовременного выкупа части облигаций во избежание больших потерь. Министерство финансов совместно с Обществом с учетом мнений держателей облигаций разрабатывается окончательный график постепенного выкупа облигаций.

При таких обстоятельствах суд апелляционной инстанции считает преждевременной и нецелесообразной постановку вопроса о принудительном выкупе Обществом 8 566 890 инфраструктурных облигаций на вторичном рынке ценных бумаг с последующим блокированием их на счете эмитента.

От представителей Министерства финансов Республики Казахстан, представителя держателей облигаций - АО «АТФ Банк», отдельных держателей облигаций в суд апелляционной инстанции поступили заявления о несогласии с требованиями истца и оставлении иска без рассмотрения на основании ст. 56 п.2 ГПК.

Суд апелляционной инстанции не может удовлетворить указанное ходатайство по следующим основаниям.

Агентством предъявлен иск в суд в защиту интересов держателей

облигаций на основании ст.ст. 44, 104, 150 ГПК и ст.3 п.2 пп. 19-1 Закона Республики Казахстан «О рынке ценных бумаг».

Согласно п.2 ст.56 ГПК если, лицо, в интересах которого возбуждено дело, не поддерживает заявленного требования, суд оставляет иск без рассмотрения, если не ущемляются права третьих лиц.

Согласно реестру держателей облигаций АО «Досжан темир жолы (ДТЖ)» держателей облигаций -32.

С вышеуказанными заявлениями в суд обратились не все держатели облигаций Общества, о чем указывал и представитель держателей облигаций – АО «АТФ Банк».

При таких обстоятельствах суд не вправе применить ст.56 п.2 ГПК РК.

Однако, учитывая вышеизложенные обстоятельства, а также требования ст.364 п.1 п.п. 3 ГПК РК, суд апелляционной инстанции считает возможным изменить решение суда первой инстанции, отменить его в части принудительного выкупа инфраструктурных облигаций, не обеспеченных поручительством государства с последующим их блокированием на счете эмитента до даты погашения, с вынесением нового решения об отказе в удовлетворении иска в этой части.

В связи с частичным удовлетворением иска в силу п.п.1,3 ст.110 ГПК размер взысканной суммы государственной пошлины с ответчика подлежит снижению до 707 тенге.

На основании изложенного, руководствуясь ст.ст.357, 358 п.2,3 ГПК РК, суд апелляционной инстанции

ПОСТАНОВИЛ:

Решение специализированного межрайонного экономического суда г. Алматы от 21 января 2010 года изменить, отменить его в части возложения на ответчика АО «Досжан темир жолы (ДТЖ)» обязанности осуществить выкуп 8 566 890 инфраструктурных облигаций (НИН К22СКУ23В672) на вторичном рынке ценных бумаг с последующим блокированием их на счете данного эмитента для учета выкупленных ценных бумаг до даты погашения, с вынесением нового решения.

Отказать в удовлетворении искового заявления Государственного Учреждения «Агентство Республики Казахстан по регулированию и надзору финансового рынка и финансовых организаций» к АО «Досжан темир жолы (ДТЖ)» о принудительном выкупе инфраструктурных облигаций АО «Досжан темир жолы (ДТЖ)» с последующим блокированием выкупленных ценных бумаг на счете эмитента по учету выкупленных ценных бумаг до даты погашения.

Снизить взысканную с АО «Досжан темир жолы (ДТЖ)» в доход государства сумму государственной пошлины до 707 (семьсот семь) тенге.

В остальной части решение суда оставить без изменения.

Апелляционную жалобу представителя ответчика АО «Досжан темир

жолы (ДТЖ)» удовлетворить.

Апелляционное постановление может быть обжаловано, опротестовано в течение 15 дней со дня вручения копии постановления путем подачи кассационных жалобы, протеста непосредственно в кассационную судебную коллегияю Алматинского городского суда.

Председательствующий, судья

Handwritten signature of G. Musina

Г. Мусина



Дүрыс көшіме
Судья: Мусина

Постановление вручено
в законный срок 07.05.2007г.

Судья: *Handwritten signature of G. Musina* Мусина Г. М.



Проліцьовано и

ПРОУМЕРОВАНО И

ПРОУМЕРОВАНО И

Судья М. С. М. М.

