

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о наложении административного взыскания

«14» апреля 2013 года

г. Алматы

Заместитель Председателя Комитета по контролю и надзору финансового рынка и финансовых организаций Национального Банка Республики Казахстан (далее – Комитет) Хаджиева М.Ж., рассмотрев представленные материалы по делу об административном правонарушении в отношении Акционерного общества «ДО «Народного Банка Казахстана» АО «Halyk Finance» (далее – Организация) (свидетельство о государственной перерегистрации от 20.11.2008г., №66715-1910-АО, местонахождение: г. Алматы, 050059, пр. Аль-Фараби, 19/1 бизнес центр «Нурлы Тау», блок 3 «Б», 6 этаж, РНН 600 400 539 107, БИН 041 140 004 401, БИК HSBKKZKX, ИИК KZ89 6010 1310 0016 8967, первый руководитель – Председатель Правления Тулибергенов Еркебулан Муратович),

УСТАНОВИЛ:

Согласно Протоколу об административном правонарушении №58, составленному 02 апреля 2013 года ведущим специалистом Управления инспектирования №3 Департамента инспектирования финансовых организаций Комитета Сырлыбаевой О.Ж. (далее – Протокол), были выявлены неправомерные действия Организации, выразившиеся в нарушении порядка совершения сделок с ценными бумагами, а также условий заключения сделок, установленных законодательством Республики Казахстан.

Указанные обстоятельства были выявлены в ходе плановой проверки Организации на предмет соблюдения действующего законодательства Республики Казахстан, регулирующего брокерскую и дилерскую деятельность на рынке ценных бумаг, а также деятельность по управлению инвестиционным портфелем в соответствии с Актом о назначении проверки №665/301/11 от 19.02.2013г.

Пунктом 2 статьи 63 Закона Республики Казахстан «О рынке ценных бумаг» (далее – Закон) установлено, что брокер и (или) дилер обязан соблюдать требования, установленные данным Законом, иными законодательными актами Республики Казахстан, нормативными правовыми актами уполномоченного органа, внутренними документами саморегулируемой организации, к порядку и условиям совершения сделок с эмиссионными ценными бумагами и иными финансовыми инструментами.

Согласно пункту 1 статьи 72 Закона за исключением случаев, установленных законодательными актами Республики Казахстан, принятие инвестиционных решений в отношении собственных активов профессионального участника рынка ценных бумаг осуществляется инвестиционным комитетом, в составе которого должно быть не менее трех человек. Не менее половины членов инвестиционного комитета должны являться руководящими работниками профессионального участника рынка ценных бумаг, получившими согласие уполномоченного органа на их назначение (избрание) руководящими работниками профессионального участника.



Handwritten signature

Согласно пункту 42-1 Правил № 317¹ и пункту 40 Правил №209² при совмещении брокерской и дилерской деятельности с деятельностью по управлению инвестиционным портфелем и (или) инвестиционному управлению пенсионными активами, а также при заключении сделок с финансовыми инструментами за счет активов клиентов, принятых в инвестиционное управление, и собственных средств Управляющего или Брокера и (или) дилера, являющегося Управляющим, решения о заключении сделок с финансовыми инструментами, принимаются инвестиционным комитетом.

1. В ходе проверки Организацией в ответ на запрос проверяющей группы от 18.03.2013г. №17 было представлено письмо от 18.03.2013г. с приложением Журнала заключенных сделок с финансовыми инструментами и их исполнения (неисполнения) по собственным активам Организации, согласно которым в период с 01.02.2012г. по 01.02.2013г. Организацией за счет собственных активов, помимо прочих сделок, было заключено 525 сделок, определяемых Организацией как арбитражные сделки и сделки, заключенные в рамках лимита Казначейства, перечень которых был приведен в данном Журнале.

При этом, как следует из представленных данных, указанные сделки были заключены Организацией без соответствующих решений Инвестиционного комитета, что также подтверждается отсутствием соответствующих регистрационных записей в Журнале инвестиционных решений Организации за период с 01.02.2012г. по 01.02.2013г.

Вместе с тем, согласно письменным пояснениям Организации от 01.04.2013г. сделки в рамках лимитов Казначейства заключаются на основании инвестиционного решения об одобрении Инвестиционной политики. Инвестиционная политика Организации предусматривает наличие лимитов на трейдеров, в рамках которых трейдерам разрешается совершать сделки за счет собственных активов без соответствующего согласования с инвестиционным комитетом. Таким образом, Организация поясняет, что данные сделки совершались с учетом лимитов, указанных в приложении №2 Инвестиционной Политики Организации, и соответственно, были одобрены решениями Инвестиционного комитета №530 от 24.12.2010г., №838 от 18.11.2011г., №1098 от 21.01.2012г., №1013 от 27.07.2012г., №1033 от 12.09.2012г.

Кроме того, Организация в своих пояснениях ссылается на подпункт 2) пункта 39 Правил №209, согласно которому инвестиционный комитет Управляющего или Брокера и (или) дилера, являющегося Управляющим, устанавливает и пересматривает не реже одного раза в год, помимо прочего, лимит открытой позиции на трейдера в случае предоставления трейдеру возможности осуществлять торговые операции в пределах установленной суммы. В связи с чем, Организация считает, что при пересмотре Инвестиционной политики происходит переутверждение лимитов на трейдеров для совершения сделок без дополнительного одобрения инвестиционного комитета.

¹ Правила осуществления брокерской и дилерской деятельности на рынке ценных бумаг Республики Казахстан, утвержденных постановлением Правления Агентства Республики Казахстан по регулированию и надзору финансового рынка и финансовых организаций от 27.08.2005г. № 317

² Правила формирования системы управления рисками и внутреннего контроля для организаций, осуществляющих брокерскую и дилерскую деятельность на рынке ценных бумаг, деятельность по управлению инвестиционным портфелем, утвержденной постановлением Правления Агентства Республики Казахстан по регулированию и надзору финансового рынка и финансовых организаций от 26.09.2009г. № 209

гас

Аналогичные комментарии были приведены Организацией также в объяснениях к Протоколу.

Однако, доводы Организации не могут быть приняты в связи со следующим.

Согласно пункту 45 Правил №209 инвестиционное решение для совершения сделки с финансовыми инструментами, помимо прочего, должно содержать идентификатор финансового инструмента, по которому должна быть совершена сделка; объем, цену и сумму (диапазон объема, цены и суммы) сделки, подлежащей совершению.

Как следует из представленных Организацией документов, вышеперечисленными решениями Инвестиционного комитета Организации были приняты/одобрены следующие внутренние документы Организации:

- Инвестиционная политика Организации, утвержденная решением Совета директоров от 11.03.2011г. (протокол заседания Инвестиционного комитета от 24.12.2010г. №530);

- Лимитная политика Организации, утвержденная решением Совета директоров от 10.01.2012г. (протокол заседания Инвестиционного комитета от 18.11.2011г. №838);

- изменения в Лимитную политику Организации, утвержденную решением Совета директоров от 10.01.2012г. (протокол заседания Инвестиционного комитета от 21.01.2013г. №1098);

- изменения в Инвестиционную политику Организации от 01.03.2012г., утвержденные решением Совета директоров от 26.07.2012г. (протокол заседания Инвестиционного комитета от 27.07.2012г. №1013);

- Инвестиционная политика Организации, утвержденная решением Совета директоров от 23.10.2012г. (протокол заседания Инвестиционного комитета от 12.09.2012г. №1033).

Абзацем 1 пункта 9 вышеуказанных Инвестиционных политик Организации установлено, что инвестиционные решения относительно собственного портфеля принимаются Инвестиционным комитетом Организации, за исключением рамочных лимитов инвестирования по видам инструментов согласно Приложению 2 к Политике, решения по которым принимаются руководителем Казначейства Организации.

При этом, Приложение №2 к указанным Инвестиционным политикам Организации устанавливает рамочные лимиты инвестирования для руководителей Казначейства, которые в свою очередь содержат только лимит в отношении суммарного объема сделок, и общие требования к эмитентам, с финансовыми инструментами которых могут заключаться сделки в рамках данного лимита.

Также, вышеуказанная Лимитная политика Организации определяет принципы и основные элементы лимитной системы Организации, в том числе перечень лимитов, направленных на ограничение рисков, общие принципы и требования к системе по контролю лимитов.

При этом, в указанных внутренних документах Организации отсутствуют сведения, которые должны содержаться в инвестиционном решении для совершения сделок с финансовыми инструментами, в соответствии с требованиями пункта 45 Правил №209, в частности сведения об идентификаторе финансового инструмента, по которому должна быть совершена сделка, объеме, цене и сумме (диапазон объема, цены и суммы) сделки.

Таким образом, приведенные Организацией инвестиционные решения о принятии/одобрении Лимитной и Инвестиционных политик не могут рассматриваться как решения инвестиционного комитета Организации о заключении сделок за счет собственных активов Организации, поскольку не соответствуют по содержанию требованиям пункта 45 Правил № 209.

Более того, положения абзаца 1 пункта 9 Инвестиционных политик Организации не соответствуют требованиям пункта 1 статьи 72 Закона, пункта 42-1 Правил №317 и пункта 40 Правил № 209, согласно которым принятие решений о заключении сделок с финансовыми инструментами за счет собственных средств управляющего или брокера и (или) дилера, являющегося управляющим, должно осуществляться инвестиционным комитетом, в связи с тем, что Приложение №2 к данным Инвестиционным политикам, в свою очередь, не соответствует по содержанию требованиям пункта 45 Правил № 209.

Кроме того, положения подпункта 2) пункта 39 Правил №209, регламентирующие порядок и периодичность установления и пересмотра инвестиционным комитетом лимита открытой позиции на трейдера, в случае предоставления трейдеру возможности осуществлять торговые операции в пределах установленной суммы, не исключают требования по принятию инвестиционным комитетом Организации решений в отношении сделок за счет собственных активов.

Учитывая вышеизложенное, Организацией заключались сделки за счет собственных активов без соответствующих решений Инвестиционного комитета, что является нарушением пункта 2 статьи 63, пункта 1 статьи 72 Закона, пункта 42-1 Правил №317, пункта 40 Правил № 209.

2. Согласно подпункту 1) пункта 44 Правил №170³ маркет-мейкеры постоянно (с начала торговой сессии) объявляют и поддерживают твердые двусторонние (в течение торгового дня до исчерпания лимита сделок) и индикативные двусторонние (по исчерпании лимита сделок до, окончания торгового дня) котировки по финансовым инструментам, по которым присвоен статус маркет-мейкера. Указанные котировки могут объявляться и поддерживаться как за собственный счет маркет-мейкеров, так и за счет их клиентов (в соответствии с поручениями клиентов).

Пунктом 5 статьи 2 Положения о методах проведения торгов, утвержденных решением Биржевого совета АО «Казахстанская фондовая биржа» от 29.12.2004 года № 49 (далее – Положение о торгах), установлено, что подача лимитированной заявки означает согласие подавшего ее участника торгов на заключение сделки на

³ Правила осуществления деятельности организатора торгов с ценными бумагами и иными финансовыми инструментами, утвержденных постановлением Правления Агентства Республики Казахстан по регулированию и надзору финансового рынка и финансовых организаций от 29.10.2008г. № 170

основе данной заявки по указанной в ней цене или по цене, являющейся более выгодной для этого участника.

Кроме того, согласно пункту 3 статьи 2 Положения о торгах подача заявки, за исключениями, установленными пунктом 4 указанной статьи Положения о торгах, означает безоговорочное согласие подавшего ее участника торгов на заключение сделки на основе данной заявки.

Согласно данным АО «Казахстанская фондовая биржа» в период с 01.02.2012г. по 01.02.2013г. Организацией в рамках заключенных договоров на оказание услуг маркет - мейкера объявлялись с собственного счета двусторонние котировки на покупку и продажу следующих ценных бумаг: АО "Народный сберегательный банк Казахстана" (HSBK, HSBKp1, HSBKp, HSBKb7, HSBKb8, HSBKb9, HSBKb10, HSBKb11, HSBKb13, HSBKe2, HSBKe3, HSBKe4, HSBKe5), ТОО "Экибастузская ГРЭС-1" (EKGSb1), Евразийский банк развития (EABRK280414, EABRK281217), АО "Национальная атомная компания "Казатомпром" (KZAPe1), JPMorgan Chase Bank, National Association (US_JPM_e1), ТОО "Жаикмунай" (ZHMNe1), ТОО "Каспий Лимитед" (KASPb1), АО «Национальная компания «КазМунайГаз» (KMGZb4, KMGZe1, KMGZe2, KMGZe3, KMGZe4, KMGZe5), АО «НГСК КазСтройСервис» (KASSb2), АО «Банк Развития Казахстана» (BRKZs1), АО «Самрук-Энерго» (SNRGe1), АО "Национальная компания "Продовольственная контрактная корпорация" (PRKRb3).

При этом, согласно письму Организации от 18.03.2013г. и приложенному к нему Журналу заключенных сделок с финансовыми инструментами и их исполнения (неисполнения) по собственным активам Организации в период с 01.02.2012г. по 01.02.2013г. Организацией за счет собственных активов было заключено 164 сделки в рамках оказания услуг маркет-мейкера, перечень которых приведен в данном Журнале.

Вместе с тем, как следует из представленных документов ценовые параметры данных котировок определялись сотрудниками Департамента казначейства Организации самостоятельно, а не коллегиальным решением Инвестиционного комитета Организации.

В соответствии с письменными пояснениями Организации от 01.04.2013г. объявление двухсторонних котировок, а также заключение сделок в рамках оказания услуг маркет - мейкера осуществлялось согласно абзацу второму пункта 9 Инвестиционной политики. Лимит на трейдеров в данном случае не ограничен, условия и порядок выставления котировок регламентируется соответствующими договорами на предоставление услуг маркет-мейкера, а также внутренними документами Организатора торгов. Таким образом, Организация считает, что заключение сделок в рамках оказания услуг маркет-мейкера было одобрено вышеупомянутыми решениями Инвестиционного комитета №530 от 24.12.2010г., №838 от 18.11.2011г., №1098 от 21.01.2012г., №1013 от 27.07.2012г., №1033 от 12.09.2012г.

Аналогичные доводы были приведены Организацией также в письменных пояснениях к Протоколу.

Однако, указанные доводы Организации не могут быть приняты по следующим обстоятельствам.

Абзацем 2 пункта 9 Инвестиционных политик Организации установлено, что инвестиционные решения в части сделок, связанных с выставлением и поддержанием котировок в рамках маркет-мейкерской деятельности Организации, не оформляются. Указанные сделки совершаются на основании договоров об оказании маркет-мейкерских услуг, заключенных Организацией с эмитентами.

Вместе с тем, данное положение Инвестиционных политик Организации не соответствует требованиям действующего законодательства, а именно пункта 1 статьи 72 Закона, пункта 42-1 Правил №317, пункта 40 Правил № 209, согласно которым принятие решений о заключении сделок с финансовыми инструментами за счет собственных средств управляющего или брокера и (или) дилера, являющегося управляющим, должно осуществляться инвестиционным комитетом.

Кроме того, как следует из представленных в ходе проверки документов, договоры, на основании которых Организация оказывала услуги маркет-мейкера и которые были заключены в период с 01.02.2012г. по 01.02.2013г., не одобрялись/согласовывались инвестиционным комитетом Организации, а также не содержат параметров, предусмотренных пунктом 45 Правил №209, в том числе объем, цену и сумму (диапазон объема, цены и суммы) объявляемых Организацией с собственного счета двусторонних котировок. Вместе с тем, внутренними документами Организатора торгов, а именно Правилами деятельности маркет-мейкеров, утвержденными решением Биржевого совета АО «Казахстанская фондовая биржа» от 25.06.2010г. № 14, также не установлены параметры объявляемых в торговую систему котировок, за исключением требований к минимальному объему данных котировок.

Исходя из вышеизложенного, Организацией в рамках оказания услуг маркет-мейкера объявлялись двусторонние котировки по ценным бумагам с собственного счета и заключались сделки за счет собственных активов без соответствующих решений Инвестиционного комитета, что является нарушением пункта 2 статьи 63, пункта 1 статьи 72 Закона, пункта 42-1 Правил №317, пункта 40 Правил № 209.

Вместе с тем, Организацией 17.04.2013г. в ходе рассмотрения дела об административном правонарушении был представлен протокол заседания Инвестиционного комитета от 31.12.2008г. №19, в соответствии с которым Инвестиционным комитетом Организации были приняты следующие решения:

1) представить работникам Казначейства полномочия на заключение и совершение сделок в рамках лимитов, установленных Инвестиционной политикой Организации, без необходимости их вынесения на дополнительное рассмотрение инвестиционным комитетом Организации, при выполнении, в том числе, следующих ограничений (условий):

в качестве финансовых инструментов должны выступать ценные бумаги, включенные в официальный список АО «Казахстанская фондовая биржа», а также глобальные депозитарные расписки, базовым активом которых являются ценные бумаги, включенные в официальный список АО «Казахстанская фондовая биржа»;

сумма сделки должна составлять эквивалент до 100 000 долларов США;

2) представить полномочия сотрудникам Казначейства Организации самостоятельно устанавливать и поддерживать котировки и заключать сделки по ценным бумагам, в отношении которых заключены договора на оказание маркет-мейкерских услуг, с соблюдением условий, установленных в данном протоколе.

Следует отметить то, что указанный протокол заседания Инвестиционного комитета от 31.12.2008г. №19 ранее не представлялся Организацией в ходе проведения проверки, а также в рамках объяснений к Протоколу и предыдущего рассмотрения дела.

Однако, данный документ не может рассматриваться в качестве факта, исключающего состав правонарушения, по следующим основаниям.

Предусмотренное в протоколе Инвестиционного комитета описание финансовых инструментов, с которыми работники Казначейства могут заключать сделки в рамках установленных лимитов без необходимости их вынесения на дополнительное рассмотрение инвестиционным комитетом Организации, не позволяет идентифицировать данные ценные бумаги и, соответственно, отличить их от других ценных бумаг, включенных в официальный список АО «Казахстанская фондовая биржа».

Кроме того, в ходе проверки было установлено, что в отношении ряда сделок, заключенных Организацией за счет собственных активов, удовлетворяющих условиям, установленным протоколом заседания Инвестиционного комитета от 31.12.2008г. №19, решения Инвестиционным комитетом все же принимались, что опровергает доводы Организации.

В соответствии с пунктом 8 статьи 6 Закона Республики Казахстан «О частном предпринимательстве» Организация относится к субъектам крупного предпринимательства по критериям общей стоимости активов за год, что подтверждается финансовой отчетностью Организации по состоянию на 01.02.2013г. общая стоимость активов составляла 23 201 812 тыс.тенге.

На основании изложенного, Организацией совершено административное правонарушение, выразившееся в нарушении порядка совершения сделок с ценными бумагами, а также условий заключения сделок, установленных законодательством Республики Казахстан, ответственность за которое предусмотрена статьей 195 Кодекса Республики Казахстан об административных правонарушениях (далее – КоАП).

Факт совершения административного правонарушения удостоверяется:

- 1) копиями договоров об оказании маркет-мейкерских услуг;
- 2) Журналом инвестиционных решений Организации за период с 01.02.12г. по 01.02.13г.;
- 3) электронными данными KASE за период с 01.02.2012г. по 01.02.2013г.;
- 4) письмами Организации от 18.03.2013г., от 01.04.2013г., представленными в ответ на запросы проверяющей группы от 18.03.2013г. №17, от 01.04.2013г. №25;
- 5) Протоколом.

На основании вышеизложенного, руководствуясь частями 1 и 2 статьи 21, статьей 195, статьей 573, подпунктом 1) части 1 статьи 650, статьей 651 и частями 1 и 2 статьи 652 КоАП,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Языком производства по данному делу об административном правонарушении с учетом согласия правонарушителя определить русский язык.

2. Привлечь Организацию к административной ответственности по статье 195 КоАП и наложить на нее административное взыскание в виде штрафа в размере 500 месячных расчетных показателей, что составляет сумму 865.500 (восемьсот шестьдесят пять тысяч пятьсот) тенге.

3. Департаменту инспектирования финансовых организаций Комитета (Ескараев Н.О.):

1) вручить (направить) копию настоящего постановления представителю Организации в установленном порядке;

2) уведомить руководство Организации о необходимости принятия мер по устранению причин и условий, способствующих совершению административного правонарушения;

3) проконтролировать уплату Организацией штрафа в установленные сроки и представление копии документа об уплате штрафа в Комитет.

4. Организации не позднее тридцати дней со дня вступления настоящего постановления в законную силу уплатить штраф в доход республиканского бюджета по соответствующему коду бюджетной классификации территориального органа Комитета казначейства Министерства финансов Республики Казахстан, на территории которого находится правонарушитель.

5. Настоящее постановление может быть обжаловано в порядке и в сроки, предусмотренные статьями 655-657 КоАП.

6. Контроль за исполнением настоящего постановления возложить на директора Департамента инспектирования финансовых организаций Комитета Ескараева Н.О.

Заместитель
Председателя Комитета



М. Хаджиева