

□ Обсудить?

ОЛЕГ ПАПАХИН  
Президент IMAC GROUP  
[+7 \(495\) 249-05-15](tel:+74952490515)  
[info@imac.ru](mailto:info@imac.ru)

## Публикации

### Новая функция спецдепозитария: хранение художественных ценностей

В 2010 г. у российских управляющих компаний появилась возможность предлагать своим клиентам новый продукт □ □ □ инвестиционные фонды художественных ценностей. По прошествии полутора лет этой возможностью воспользовались только две управляющие компании, одна из которых собрала в одном фонде имущество на сумму более 14 млрд руб.

В 2010 г. у российских управляющих компаний появилась возможность предлагать своим клиентам новый продукт □ □ □ инвестиционные фонды художественных ценностей. По прошествии полутора лет этой возможностью воспользовались только две управляющие компании, одна из которых собрала в одном фонде имущество на сумму более 14 млрд руб.

### Объект учета: определение и оценка

Появлению инвестиционных фондов художественных ценностей предшествовало вступление в силу изменений в некоторые нормативные правовые акты ФСФР России, которыми вводилась новая категория фондов, предусматривались расходы управляющей компании и определялся порядок передачи художественных ценностей в оплату инвестиционных паев. И, как обычно, □ с появлением новой разновидности фонда у управляющих компаний и спецдепозитариев возникают вопросы по тем или иным аспектам работы такого фонда.

Согласно действующему законодательству об инвестиционных фондах базовый актив фонда художественных ценностей □ □ □ это движимое имущество, являющееся художественной ценностью, как это трактуется в ст. 7 Закона Российской Федерации от 15.04.1993 № 4804-1.

Для принятия решения о том, является ли то или иное имущество художественной ценностью, управляющая компания и спецдепозитарий должны располагать объективными сведениями о художественной ценности имущества. Источником таких сведений может являться заключение эксперта, имеющего знания и опыт проведения экспертиз в отношении конкретного вида художественных ценностей. Как правило, для определения художественной ценности имущества проводится искусствоведческая (или историко-культурологическая) □ экспертиза, в задачи которой входят в том числе ответы на важнейшие для управляющей компании и спецдепозитария вопросы:

представляет ли исследуемый объект историческую и (или) культурную ценность, является ли предметом искусства и имеет ли какое-либо художественное назначение. Выбор эксперта (определение экспертной группы) относится к компетенции управляющей компании, которая может либо в индивидуальном порядке подобрать эксперта, либо в рамках договора со специализированной организацией (оценочной компанией, экспертным бюро и т. п.) привлечь необходимых экспертов. В последнем случае определение конкретного эксперта (формирование экспертной группы) осуществляется специализированной организацией.

Если художественные ценности передаются инвесторами (пайщиками) в оплату инвестиционных паев, то эксперт (специализированная экспертная организация), скорее всего, уже был выбран инвестором (пайщиком) и последний, возможно, уже провел необходимую искусствоведческую экспертизу. В связи с этим следует отметить, что прямых ограничений для использования результатов экспертизы, проведенной экспертом, определенным третьим лицом, законодательством не установлено; равно как и не предусмотрена необходимость привлечения при приобретении (отчуждении) художественных ценностей только экспертов из пула, заранее определенного управляющей компанией.

В случае если фонд еще не сформирован, а инвесторы не озаботились проведением необходимых экспертиз передаваемых художественных ценностей, управляющая компания (в том числе по соглашению с инвестором) вправе обратиться к тем экспертам, которые рассматриваются ей в качестве кандидатов в пул экспертов фонда. Как и при проведении независимой оценки имущества, передаваемого в оплату инвестиционных паев фонда при формировании, указанные услуги будут оплачиваться либо инвесторами, либо управляющей компанией (за собственный счет).

Помимо получения объективных сведений о том, что тот или иной объект движимого имущества является художественной ценностью определенного вида, с соответствующими свойствами и характеристиками, а также имеет уникальные атрибуты (характеристики), управляющая компания и специализированный депозитарий должны обладать сведениями о рыночной стоимости этого имущества. Источником этих сведений может являться заключение независимого оценщика, удовлетворяющее требованиям действующего законодательства об оценочной деятельности. При этом провести независимую рыночную оценку художественных ценностей и изложить заключение о проведенной оценке в отчете могут как эксперты, привлекаемые к проведению искусствоведческой экспертизы, так и иное лицо, являющееся независимым оценщиком. В большинстве случаев функции эксперта и оценщика соединяются в одном лице, поскольку неперенным условием как для формирования экспертной оценки, так и для определения рыночной стоимости являются знания и навыки в одной области. Однако для возложения функций оценщика на эксперта последний должен отвечать установленным законодательством требованиям, предъявляемым к субъектам оценочной деятельности. Если же в качестве оценщика рассматривается иное лицо, то следует удостовериться в компетентности сотрудников (экспертов) этого оценщика в отношении определенного вида (группы) художественных ценностей.

## Хранение художественных ценностей

Согласно подп. 1 п. 2 ст. 45 Федерального закона от 29.11.2001 № 156-ФЗ «Об инвестиционных фондах» специализированный депозитарий фонда обязан хранить имущество, составляющее фонд, если для отдельных видов имущества нормативными правовыми актами Российской Федерации не предусмотрено иное. Поскольку подобных требований о хранении художественных ценностей действующим законодательством не установлено, мы можем исходить из того, что хранение художественных ценностей вменено в обязанность специализированному депозитарию фонда. В связи с тем что техническая база российских спецдепозитариев никогда не была ориентирована на хранение какого бы то ни было иного имущества, кроме ценных бумаг и документов на бумажных носителях, целесообразно организовать фактическое хранение художественных ценностей на базе специализированной структуры, технические и организационные возможности которой позволят обеспечить сохранность определенных видов художественных ценностей, обусловленную специальными условиями хранения.

Крайне важный аспект в вопросе организации хранения имущества фонда художественных ценностей  оплата (или компенсация) расходов, связанных с организацией специального хранения активов фонда.  В соответствии с Перечнем расходов, связанных с доверительным управлением имуществом, составляющим активы акционерного инвестиционного фонда, или имуществом, составляющим паевой инвестиционный фонд, утвержденным Приказом ФСФР России от 28.02.2008 № 08-7/пз-н (далее  Перечень расходов), если хранение художественных ценностей, составляющих фонд,  осуществляет специализированный депозитарий, то его расходы на оплату услуг привлекаемых им хранителей не подлежат оплате за счет имущества фонда (как это предусмотрено для оплаты услуг сторонних депозитариев, привлеченных спецдепозитарием для хранения и учета ценных бумаг фонда).

Однако в п. 32 Перечня расходов предусмотрена возможность оплаты за счет имущества фонда такого вида расходов, связанных с доверительным управлением фондом художественных ценностей, как оплата  услуг по хранению (охране) художественных ценностей.  Ввиду изложенного общего подхода к распределению между спецдепозитарием и третьими лицами функции по хранению имущества фонда и оплате расходов возникает необходимость в надлежащем толковании указанного положения.

Первый подход. Специализированный депозитарий обязан осуществлять хранение имущества, составляющего фонд художественных ценностей. При этом он вправе привлекать к исполнению данных обязанностей третьих лиц (специализированные организации и т. п.). Однако привлечение спецдепозитарием третьих лиц не обуславливает возможности оплачивать за счет имущества фонда расходы на услуги стороннего хранителя. Оплата расходов по хранению (охране) имущества, составляющего фонд художественных ценностей, осуществляется управляющей компанией только в определенных случаях, сопряженных с фактической приостановкой хранения спецдепозитарием художественных ценностей

(при выбытии этого имущества из хранения спецдепозитария или нанятой им организации), а именно: при экспонировании объектов, их реставрации, транспортировке или экспертном исследовании. Полагаем, что в данном случае (в зависимости от субъекта, которому передается имущество во временное пользование и владение) в качестве дополнительного соглашения к основному соглашению (об экспонировании, реставрации и т. п.) между управляющей компанией, спецдепозитарием и контрагентом (музеем, лабораторией, перевозчиком) должно заключаться соглашение об условиях хранения и (или) обеспечения сохранности художественных ценностей, передаваемых этому лицу.

Второй подход. Полагаем, что может иметь место и более широкое толкование положений п. 32 Перечня расходов. Так, указанное правило можно квалифицировать как специальное по отношению к общему

правилу (п. 4 Перечня расходов), в соответствии с которым из средств фонда оплачиваются только расходы на хранение имущества фонда, не связанные с хранением, осуществляемым спецдепозитарием. То есть при закреплении за спецдепозитарием обязанности хранить художественные ценности (поскольку законодательством не установлено, что их хранение должно осуществляться специальными субъектами) расходы на услуги сторонних хранителей в общем случае могут быть оплачены за счет имущества фонда художественных ценностей. При этом, учитывая тот факт, что возможность исполнения управляющей компанией обязанности по оплате таких услуг за счет имущества фонда предусмотрена действующим законодательством, действия специализированного депозитария, связанные с передачей имущества фонда на хранение специальному хранителю, не следует рассматривать как распоряжение имуществом фонда.

Опираясь на действующие нормы законодательства об инвестиционных фондах, оба подхода можно признать имеющими право на существование. □ Тем не менее в целях минимизации рисков, обусловленных расширенным толкованием действующих норм, мы рекомендуем следовать первому из предложенных подходов. Тем более что такой выбор не исключает для спецдепозитария возможности компенсировать указанные расходы. Одним из вариантов решения этой задачи может быть включение в соглашение с управляющей компанией порядка пересмотра вознаграждения специализированного депозитария в зависимости от того, в каком объеме и кем специализированному депозитарию оказываются услуги по хранению имущества фонда. На иных условиях осуществляется хранение художественных ценностей, передаваемых инвесторами в оплату инвестиционных паев фонда. Так, в отношении художественных ценностей, переданных управляющей компании в оплату инвестиционных паев, обязанность по хранению прямо не закреплена ни за управляющей компанией фонда, ни за его специализированным депозитарием, а обязанность по специальному учету такого имущества вменена только управляющей компании. Однако полагаем, что в связи с необходимостью согласования со специализированным депозитарием действий по распоряжению имуществом, переданным в оплату инвестиционных паев и не включенным в фонд, управляющей компании следует передавать такое имущество (в том числе художественные ценности) на хранение специализированному депозитарию. В данном случае целесообразно закрепить в соглашении между управляющей компанией и специализированным депозитарием условия оплаты услуг спецдепозитария по хранению

художественных ценностей до момента их включения в состав имущества фонда.

Контрольная функция спецдепозитария фонда художественных ценностей

Контроль специализированного депозитария за действиями управляющей компании фонда художественных ценностей призван обеспечить соблюдение такой управляющей компанией следующих ключевых требований:

- 1) наличие художественной ценности (как свойства объекта) у движимого имущества, составляющего фонд художественных ценностей (в противном случае, если в составе фонда окажется имущество, не являющееся художественной ценностью, будет иметь место факт грубого нарушения требований законодательства к составу активов данной категории фондов);
- 2) подлинность (достоверность) объекта, являющегося художественной ценностью, установление и последующая актуализация которой выступает условием сохранности имущества в целом (через сохранение его стоимостной ценности);
- 3) обеспечение физической сохранности объектов, являющихся художественными ценностями;
- 4) обеспечение справедливой стоимостной оценки имущества фонда.

Соблюдению первого и второго требования способствует реализация управляющей компанией фонда мероприятий, направленных на проведение экспертиз и исследований. Важнейшим условием для надлежащего решения этих задач является тщательный отбор экспертов, привлекаемых для проведения исследований и оценок. Полагаем, что в этих целях управляющему следует согласовывать (в том или ином порядке) кандидатуры в экспертный пул, привлекаемый для работы с активами фонда.

Ключевые мероприятия, направленные на обеспечение физической сохранности имущества фонда, а также формирование справедливой оценки стоимости имущества уже установлены законодательством и сводятся:

- к страхованию имущества от всех рисков (с условием перестрахования у определенных страховщиков), как в период постоянного хранения художественных ценностей, так и при их транспортировке, экспонировании и в процессе прочих подобных мероприятий;
- к привлечению специализированных организаций, оказывающих услуги по хранению и охране определенных видов имущества, упаковке и транспортировке художественных ценностей;
- к проведению профилактических, восстановительных и реставрационных работ в отношении тех или иных видов художественных ценностей с привлечением специализированных учреждений и специалистов;
- к привлечению профильных экспертов и оценщиков для подготовки заключений.

Что касается указанных мероприятий, спецдепозитарию следует акцентировать внимание как на соответствии поставщиков таких услуг формальным требованиям, так и на наличии у них необходимой (или возможной) сертификации услуг и оборудования, опыта работы на рынке и т. д.

## **Выводы**

Развитию российского рынка коллективных инвестиций зачастую мешает не столько несовершенство нормативно-правовой базы, дефицит инструментария или большое количество рисков, сколько низкая

скорость внедрения новых решений и процессов в работу его инфраструктуры. Освоение нового, потенциально интересного и доходного происходит, как правило, только под давлением инвестиционной массы, а не по инициативе управляющих компаний и других обслуживающих структур, которые должны работать в этом направлении на опережение.

Полагаем, что накапливаемый нашими коллегами опыт работы с новой категорией фондов, а также наше стремление максимально развернуто для управляющей компании и инвестора представить платформу для работы с этими активами будут способствовать появлению новых и не менее интересных проектов на базе фондов художественных ценностей.