



МАРТ 2015

## Секьюритизация в условиях закона о банкротстве физических лиц

1 июля 2015 года вступает в силу Закон о банкротстве физических лиц<sup>1</sup>, который окажет влияние как на потребительское кредитование в целом, так и на рынок секьюритизации.

В данном обзоре представлены основные новеллы законодательства о банкротстве физических лиц в разрезе их влияния на реализацию секьюритизационных сделок<sup>2</sup>.

### ОСНОВАНИЯ ДЛЯ ВОЗБУЖДЕНИЯ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ О БАНКРОТСТВЕ

С указанной даты гражданин, который не способен удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей, может быть признан банкротом по решению суда. Такое решение принимается, если требования к гражданину составляют не менее 500 тыс. рублей и указанные требования не исполнены в течение 3 месяцев с даты, когда они должны быть исполнены. Решение о банкротстве гражданина может быть принято и при отсутствии неисполненных обязательств в размере 500 тыс. рублей, если указанное банкротство инициировано самим гражданином в случае предвидения банкротства при наличии обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что он не в состоянии исполнить денежные обязательства и (или) обязанность по уплате обязательных платежей в установленный срок, при этом гражданин отвечает признакам неплатежеспособности и (или) признакам недостаточности имущества.

Принятие Закона о банкротстве физических лиц порождает ряд рисков для сделок секьюритизации, на которые представляется необходимым обратить Ваше внимание.

### РИСК ОСВОБОЖДЕНИЯ ГРАЖДАНИНА ОТ ИСПОЛНЕНИЯ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ ПО КРЕДИТНОМУ ДОГОВОРУ

Закон о банкротстве физических лиц предусматривает освобождение гражданина, признанного банкротом, от дальнейшего исполнения требований кредиторов (включая требования ипотечного агента) после завершения всех расчетов с ними. Как следствие, нельзя исключить риски осуществления должниками-физическими лицами действий, направленных на признание их банкротами.

Данные риски минимизируются нижеследующим. Прежде всего, новые редакции Уголовного кодекса РФ и Кодекса РФ об административных правонарушениях, вступающие в силу 1

<sup>1</sup> Федеральный закон от 29.12.2014 г. № 476-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О несостоятельности (банкротстве)» и отдельные законодательные акты Российской Федерации в части регулирования реабилитационных процедур, применяемых в отношении гражданина-должника» (далее – «Закон о банкротстве физических лиц»).

<sup>2</sup> По [ссылке](#) вы также можете ознакомиться с обзором АБ «Егоров, Пугинский, Афанасьев и партнеры», в котором рассматриваются общие правовые последствия введения института банкротства физических лиц.



июля 2015 года, предусматривают возможность применения в отношении граждан мер уголовного и административного наказания, соответственно, за преднамеренное<sup>3</sup> и фиктивное банкротство<sup>4</sup>. Также, в случае вступления в законную силу судебного акта о привлечении гражданина к уголовной или административной ответственности за неправомерные действия при банкротстве, преднамеренное или фиктивное банкротство при условии, что такие правонарушения совершены в данном деле о банкротстве, гражданин не освобождается от обязательств перед кредиторами. Еще одной мерой, направленной на предотвращение вышеуказанного риска, является применение к гражданину, признанному банкротом, неблагоприятных правовых последствий в виде запрета на определенный срок занимать ему должности в органах управления юридического лица, иным образом участвовать в управлении юридическим лицом, запрета на возбуждение в течение определенного срока процедуры банкротства гражданина-должника по его собственной инициативе, запрета на определенный срок принимать гражданином-должником на себя обязательства по кредитным договорам и (или) договорам займа. Помимо этого, выводу активов со стороны гражданина (что было довольно распространено до последнего времени) будет препятствовать новелла Закона о банкротстве физических лиц, позволяющая оспаривать конкурсными кредиторами сделок такого гражданина в качестве подозрительных сделок и (или) сделок с предпочтением, как данные понятия определены в главе III.1 Федерального закона от 26.10.2002 г. № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)».

## **РИСК БАНКРОТСТВА ГРАЖДАНИНА В СВЯЗИ С НЕИСПОЛНЕНИЕМ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ ПЕРЕД ТРЕТЬИМИ ЛИЦАМИ**

Ипотечный агент может быть не единственным кредитором гражданина. Дело о банкротстве физического лица может быть возбуждено вследствие неисполнения обязательств перед третьим лицом на основании заявления последнего. Таким образом, данный процесс может быть непрогнозируемым как для ипотечного агента, перед которым гражданин исполняет свои обязательства надлежащим образом, так и для сервисного агента, обслуживающего соответствующие требования.

## **РИСК ФИНАНСОВЫХ ПОТЕРЬ ИПОТЕЧНОГО АГЕНТА ПРИ ВВЕДЕНИИ ПРОЦЕДУР БАНКРОТСТВА ГРАЖДАНИНА**

### **Реструктуризация долгов**

С даты введения судом реструктуризации долгов гражданина срок исполнения денежных обязательств по кредитному договору считается наступившим, а начисление договорных процентов по кредиту прекращается. В соответствии с Законом о банкротстве физических лиц, проценты на сумму требований конкурсного кредитора, включенных в план реструктуризации долгов гражданина, начисляются в размере ставки рефинансирования, установленной Центральным банком РФ на дату утверждения плана реструктуризации долгов гражданина.

Учитывая, что ставка рефинансирования Банка России обычно ниже процентной ставки, закрепленной в кредитном договоре с физическим лицом, применение данных положений будет приводить к убыткам ипотечного агента.

Удовлетворение требований о выплате процентов осуществляется после удовлетворения в полном объеме требований кредиторов в соответствии с реестром требований кредиторов и при условии достаточности у гражданина денежных средств для уплаты процентов.

Таким образом, риск ипотечного агента заключается также в том, что требования по процентам удовлетворяются в последнюю очередь, после удовлетворения включенных в соответствующий реестр требований кредиторов, что может привести к неполучению данных сумм.

<sup>3</sup> Статья 196 УК РФ, пункт 2 статьи 14.12 КоАП РФ.

<sup>4</sup> Статья 197 УК РФ, пункт 1 статьи 14.12 КоАП РФ.



Требования по процентам не учитываются при определении количества голосов, принадлежащих конкурсному кредитору на собраниях кредиторов.

### Способы минимизации рисков

Вышеуказанные риски несколько минимизируются возможностями, предоставленными залоговым кредитором статьей 213.10 ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» в новой редакции, в соответствии с которой:

- условия, касающиеся погашения требований конкурсных кредиторов, обеспеченных залогом имущества гражданина, должны содержаться в плане реструктуризации долгов гражданина и должны быть одобрены залоговым кредитором (в рассматриваемом случае – ипотечным агентом)<sup>5</sup>;
- после утверждения судом плана реструктуризации долгов гражданина, не голосовавший за этот план конкурсный кредитор по обязательствам, обеспеченным залогом имущества гражданина (в рассматриваемом случае – ипотечный агент), вправе обратиться в суд с ходатайством об обращении взыскания на заложенное имущество гражданина, которое может быть удовлетворено судом, за исключением случая, если будет доказано, что обращение взыскания на указанное имущество препятствует исполнению плана реструктуризации долгов гражданина.

### Влияние процедуры реструктуризации долгов на структуру секьюритизационной сделки

Важно отметить, что сделка по секьюритизации обычно предусматривает следующий механизм защиты интересов инвесторов по амортизируемым облигациям. Поступления по обеспеченным ипотекой требованиям разбиваются на два потока: поступления по процентам и поступления по основному долгу. Частичное погашение облигаций синхронизировано с поступлениями по основному долгу, а поступления по процентам распределяются среди контрагентов ипотечного агента, в том числе в пользу владельца младшего класса облигаций, в качестве которого обычно выступает банк-инициатор сделки.

Кроме того, структура сделки обычно предусматривает понятие «дефолтной закладной» или «дефолтного права требования». Во избежание дефолтов ипотечного агента по обязательствам, связанным с погашением облигаций, облигации погашаются только за счет поступлений по основному долгу по закладным (правам требования), которые не относятся к дефолтным, а также за счет своего рода «заимствований» из потока платежей по процентам в пользу потока платежей по основному долгу на сумму основного долга по каждой дефолтной закладной (праву требования). После такого «заимствования» все платежи (включая поступления по основному долгу) по дефолтным закладным (правам требования) распределяются в поток процентных поступлений.

До последнего времени условия большинства сделок по ипотечной секьюритизации предусматривали, что одним из оснований для признания закладной (права требования) дефолтной (-ым) является банкротство должника. Тем не менее, учитывая, что уже после введения процедуры реструктуризации задолженности гражданина погашение им задолженности в полном объеме является сомнительным, целесообразно изменить подход в определении соответствующих условий сделок.

### Реализация имущества

После введения процедуры реализации имущества гражданина, залоговый кредитор, по общему правилу, может получить от продажи предмета ипотеки не более 80% вырученной суммы. Остальные денежные средства идут на погашение требований кредиторов первой и второй очереди, судебных расходов, расходов на выплату вознаграждения финансовому управляющему, расходов на оплату услуг лиц, привлеченных финансовым управляющим в целях обеспечения исполнения возложенных на него обязанностей, и расходов, связанных с реализацией предмета залога, в установленной законом пропорции.

<sup>5</sup> При этом, однако, несколько неоднозначными являются последствия несогласия ипотечного агента с планом реструктуризации.



Тем не менее, в соответствии с пунктом 2 статьи 3 Федерального закона от 11.11.2003 № 152-ФЗ «Об ипотечных ценных бумагах», в состав ипотечного покрытия могут входить только такие обеспеченные ипотекой требования, основная сумма долга по которым не превышает 80% определенной независимым оценщиком рыночной стоимости (денежной оценки) недвижимого имущества, являющегося предметом ипотеки. Таким образом, в зависимости от состояния рынка недвижимости, имеется вероятность, что даже 80% от вырученной за продажу предмета ипотеки суммы будет достаточно для погашения основного долга по обеспеченному ипотекой требованию.

Еще одним фактором, способствующим минимизации потерь ипотечного агента, является закрепление в Законе о банкротстве физических лиц права залогового конкурсного кредитора (ипотечного агента) самостоятельно определять начальную продажную цену предмета ипотеки, подлежащего реализации.

## РИСК ОСПАРИВАНИЯ ДОГОВОРОВ ПО ОБРАТНОМУ ВЫКУПУ ЗАКЛАДНЫХ

Как правило, в процессе реализации любой сделки секьюритизации закладные, не отвечающие требованиям Закона об ИЦБ, подлежат обратному выкупу банком-сервисным агентом у ипотечного агента по цене, равной сумме остатка основного долга по кредиту и начисленных, но не выплаченных процентов.

Необходимо отметить, что согласно Закону о банкротстве физических лиц, с даты введения реструктуризации долгов гражданина его задолженность перед кредитором-кредитной организацией будет признаваться безнадежной задолженностью. Это будет означать, что банк по договору обратного выкупа закладных будет приобретать заведомо некачественный актив, что влечет за собой риски по оспариванию указанных сделок арбитражным управляющим в случае банкротства банка. Способы минимизации данных рисков будут определяться в зависимости от условий конкретных сделок.

## РЕКОМЕНДАЦИИ

Вступление в силу Закона о банкротстве физических лиц окажет серьезное влияние на структурирование сделок секьюритизации, а также подготовку договорной и эмиссионной документации по таким сделкам, в связи с чем при реализации указанных сделок рекомендуем учитывать вышеуказанные риски и особенности.

*Авторы: старший юрист Олег Ушаков и юрист Максим Барышев*

## Ключевой контакт



### Дмитрий ГЛАЗУНОВ

Партнер, руководитель практики банковского и  
финансового права, рынков капитала

[dmitriy\\_glazounov@epam.ru](mailto: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**.