



ЯНВАРЬ 2018

Синдицированное кредитование в России: установлены правовые основы для нового инструмента проектного финансирования

31 декабря 2017 года Президентом РФ был подписан Федеральный закон № 486-ФЗ «О синдицированном кредите (займе) и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее – «Закон о синдицированном кредите»), вступающий в силу 1 февраля 2018 года.

Закон о синдицированном кредите устанавливает правовые основы синдицированного кредитования в Российской Федерации и направлен на регламентацию отношений, возникающих в связи с предоставлением заёмщику займа или кредита несколькими займодавцами (кредиторами), действующими совместно, а также отношений между указанными займодавцами (кредиторами). Помимо прочего, законом вносятся изменения, направленные на расширение возможностей по выпуску проектных облигаций специализированными обществами, в том числе для целей привлечения средств, необходимых для предоставления синдицированных займов.

Принятие указанного закона является одним из наиболее востребованных современной банковской практикой изменений законодательства Российской Федерации, поскольку синдицированные кредиты уже активно используются на практике в России, однако действующие правовые нормы и инструменты не позволяли в полной мере учитывать интересы заемщика и участников синдиката кредиторов при заключении и исполнении договора синдицированного кредита (займа) (далее – «ДСК»), а также особенности синдицированного кредитования.

КЛЮЧЕВЫЕ ПОЛОЖЕНИЯ СПЕЦИАЛЬНОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ НОВОГО ИНСТРУМЕНТА ПРОЕКТНОГО ФИНАНСИРОВАНИЯ

ДСК и его участники

Закон о синдицированном кредите регламентирует отношения между участниками только одного вида синдицированного кредита (займа) - совместно инициированного синдицированного кредита. При этом используемое на практике синдицированное кредитование на условиях участия в кредите, имеющего две основные разновидности: участие в фондировании (funded sub-participation)¹ и участие в риске (risk sub-participation)² в Законе о синдицированном кредите не отражено.

¹ В России под таким кредитом понимается индивидуально инициированный синдицированный кредит.

² В России под таким кредитом понимается синдицированный кредит без определения долевых условий.





По ДСК несколько кредиторов обязуются согласованно друг с другом предоставить или предоставлять в собственность заемщика денежные средства в размере и сроки, предусмотренные ДСК для каждого кредитора, а заемщик обязуется возратить кредиторам полученные от них денежные средства, уплатить проценты за пользование денежными средствами, а также иные платежи, если обязанность их уплаты предусмотрена ДСК.

Заемщиком по ДСК может быть юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, а кредитором – кредитные организации, Внешэкономбанк, иностранные банки, международные финансовые организации, иностранные юридические лица, которые в соответствии со своим личным законом вправе заключать кредитные договоры, негосударственные пенсионные фонды, управляющие компании инвестиционного фонда, паевого инвестиционного фонда и негосударственного пенсионного фонда, специализированные депозитарии инвестиционного фонда, паевого инвестиционного фонда и негосударственного пенсионного фонда, иные российские юридические лица в случаях, предусмотренных федеральным законом (включая специализированные общества проектного финансирования (далее – «СОПФ»).

Порядок осуществления прав кредиторов по ДСК и принятие решений участниками синдиката кредиторов

Закон о синдицированном кредите предусматривает возможность взаимодействия участников синдиката кредиторов с заемщиком через одного из участников синдиката кредиторов (кредитного управляющего), который, в частности, ведет реестр участников синдиката кредиторов, осуществляет учет всех предоставленных заемщику каждым из участников синдиката кредиторов денежных средств, а также от имени и в интересах всех участников синдиката кредиторов осуществляет их права, перечень которых приведен в ДСК, в отношениях с заемщиком или третьими лицами. При этом иные участники синдиката кредиторов не вправе осуществлять предусмотренные ДСК права до момента прекращения ДСК или до отмены предусмотренного ДСК условия об осуществлении прав участников синдиката кредиторов кредитным управляющим, если иное не предусмотрено ДСК.

Определение кредитного управляющего и перечня его полномочий может осуществляться ДСК, решением участников синдиката кредиторов или в ином порядке, предусмотренном ДСК. При этом кредитным управляющим может быть только кредитная организация, Внешэкономбанк, иностранный банк или международная финансовая организация.

Законом о синдицированном кредите определены особенности процедуры принятия решений участниками синдиката кредиторов. Так, установлено, что порядок принятия решений по вопросам осуществления прав и обязанностей всеми участниками синдиката кредиторов, а также по другим вопросам устанавливается ДСК либо к нему применяются правила ГК РФ.

Законодательным актом предусмотрены особенности взаимоотношений каждого участника синдиката кредиторов с заемщиком и иными лицами в рамках действия ДСК. В частности, определено, что размер предоставляемых каждым участником синдиката кредиторов заемщику денежных средств может быть установлен в твердой денежной сумме или в виде определенной доли подлежащих передаче заемщику денежных средств от их общего объема. Каждый участник синдиката кредиторов имеет самостоятельные права (требования) к заемщику в размере, пропорциональном размеру предоставленных заемщику этим участником синдиката кредиторов и не возвращенных заемщиком денежных средств, которые не зависят от прав (требований) иных участников синдиката кредиторов, если иное не предусмотрено ДСК.

Перемена лиц в обязательстве по ДСК

Законом о синдицированном кредите регламентированы вопросы, касающиеся перемены лиц в обязательстве по ДСК. Так, переход *прав (требований)* участников синдиката кредиторов к другому лицу



возможен только вместе с правами, связанными с действием ДСК (в том числе правами по участию в принятии решений участников синдиката кредиторов). При переходе прав (требований) участника синдиката кредиторов на третье лицо сохраняют свою силу ранее установленные в соответствии с ДСК или договором управления залогом полномочия кредитного управляющего, управляющего залогом, не являющегося кредитным управляющим, а также иных лиц, уполномоченных выступать от имени участников синдиката кредиторов.

В то же время, законодателем ограничивается круг тех лиц, на кого могут переходить *обязанности* участника синдиката кредиторов по ДСК. В частности, при переводе участником синдиката кредиторов своей обязанности по предоставлению кредита (займа) на третье лицо, либо при одновременной передаче участником синдиката кредиторов всех его прав и обязанностей по ДСК другому лицу, такое лицо должно быть субъектом, которое в соответствии с Законом о синдицированном кредите вправе выступать участником синдиката кредиторов (см. выше).

Особенности регистрации залога при наличии управляющего залогом по ДСК

Законом о синдицированном кредите установлены особенности регистрации обременений имущества в виде залога, обеспечивающего обязательства по ДСК, в различных реестрах при наличии договора управления залогом. В частности:

- 1 при регистрации уведомления о залоге в реестре уведомлений о залоге движимого имущества вместо сведений о залогодержателе указываются сведения об управляющем залогом; при этом сведения о залогодержателях в указанное уведомление не включаются;
- 1 при регистрации залога бездокументарных ценных бумаг в качестве сведений о лице, в пользу которого устанавливается обременение, указываются сведения об управляющем залогом с отметкой о том, что залог установлен при наличии договора управления залогом;
- 1 при регистрации залога доли в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью в заявлении о внесении изменений в единый государственный реестр юридических лиц указываются сведения о залогодержателе (залогодержателях), о договоре или договорах залога, в отношении которых заключен договор управления залогом, а также сведения о договоре управления залогом;
- 1 при регистрации ипотеки в единый государственный реестр недвижимости наряду со сведениями о залогодержателях также вносятся сведения об управляющем залогом и о договоре управления залогом, включая дату заключения и номер такого договора.

Изменение правоспособности специализированных обществ проектного финансирования

Законом о синдицированном кредите в Федеральный закон от 22.04.1996 г. № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг» внесены изменения в части расширения правоспособности специализированных обществ проектного финансирования.

Прежде всего, закон закрепляет возможность СОПФ выпускать программы облигаций, обеспеченных залогом денежных требований, что, по общему правилу, запрещается. Кроме того, как было отмечено выше, СОПФ предоставлено право выступать участником синдиката кредиторов.

Помимо этого, установлен новый подвид специализированного общества проектного финансирования - СОПФ, единственным участником (акционером) которого является Российская Федерация или Внешэкономбанк. Такой СОПФ вправе финансировать долгосрочные инвестиционные проекты путем предоставления займов и (или) приобретения денежных требований по договорам займа и кредитным



договорам с условием целевого использования предоставленных денежных средств, если целью использования суммы займа (кредита) является осуществление таких инвестиционных проектов, а также вправе осуществлять эмиссию облигаций, обеспеченных залогом денежных требований по указанным договорам займа и кредитным договорам.

Действие Закона о синдицированном кредите во времени

Закон о синдицированном кредите вступает в силу с 1 февраля 2018 года. Положения указанного закона в части синдицированного кредита (займа) применяются к отношениям, возникшим после дня его вступления в силу. При этом стороны ДСК, заключенных до его вступления в силу, вправе предусмотреть возможность его применения после дня вступления Закона о синдицированном кредите в силу к правам и обязанностям, возникшим из таких договоров.

ОТКРЫТЫЕ ВОПРОСЫ К РЕГУЛИРОВАНИЮ СИНДИЦИРОВАННОГО КРЕДИТА

Принятие Закона о синдицированном кредите отвечает современным потребностям участников финансового рынка России, поскольку синдицированному кредиту присущ ряд преимуществ по сравнению с двусторонними кредитными договорами:

- 1 с точки зрения заемщика, использование синдицированного кредита позволяет увеличить размер и сроки заимствования, снизить транзакционные расходы, оптимизировать использование обеспечения (предметов залога), а также в ходе одной сделки выстроить взаимодействие с несколькими кредиторами;
- 1 с точки зрения кредиторов, синдицированный кредит обеспечивает распределение кредитных рисков между несколькими кредиторами и диверсификацию портфеля отдельного кредитора, повышает ликвидность активов, расширяет круг потенциальных заемщиков, упрощает управление задолженностью в случае просрочки заемщика, повышает финансовые возможности кредитных организаций, в частности, путем преодоления нормативного ограничения кредитного риска на одного заемщика (обязательный норматив Н6) за счет распределения кредитных рисков.

Между тем, Закон о синдицированном кредите не лишен ряда недостатков и противоречий. Так, в частности,

- 1 существует неопределенность касательно последствий присоединения к ДСК новых кредиторов – неясно, должен ли в этом случае увеличиваться размер кредита или только перераспределяться доли в кредите;
- 1 возможность установления эксклюзивности организатора синдицированного кредита, предусмотренная законом, ограничена, а расширение ее договором может повлечь неблагоприятные, с точки зрения антимонопольного законодательства, последствия;
- 1 недостаточно урегулирован вопрос о полномочиях кредитного управляющего (в частности, его право обращаться в суд и представлять интересы кредиторов, представлять интересы в ходе банкротства заемщика и др.);
- 1 сохраняется неопределенность относительно возможности и последствий уступки прав (требований) по ДСК третьему лицу, в частности, возможности уступки в пользу «обычной» коммерческой организации (не относящейся к числу возможных участников синдиката), а также относительно возможности продолжения осуществления функций кредитным управляющим после передачи им как участником синдиката принадлежащих ему прав требования в пользу третьего лица;



- не в достаточной мере урегулированы последствия расторжения ДСК;
- необходимость заключения при уступке участником синдиката кредиторов своих прав (требований) по ДСК третьему лицу дополнительных соглашений к договору залога доли в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью и договору ипотеки, обеспечивающих исполнение заемщиком своих обязательств по ДСК, а также регистрация соответствующих изменений в едином государственном реестре юридических лиц и едином государственном реестре недвижимости в части сведений о залогодержателях существенно ограничивает на вторичном рынке оборот синдицированного кредита как базового актива для производных финансовых инструментов.

Резюмируя вышеизложенное, полагаем, что закон дает новые возможности участникам гражданского оборота; тем не менее, оставшиеся пробелы в регулировании и риски неоднозначного толкования отдельных положений законодательства необходимо учитывать при подготовке кредитной документации по синдицированным кредитам, в том числе привлекая профессиональных консультантов, имеющих необходимый опыт.

*Авторы: советник Роман Маловицкий, старший юрист Олег Ушаков,
юристы Максим Барышев и Надежда Моргунова*

Контакты



Дмитрий ГЛАЗУНОВ

Партнер, руководитель практики банковского и финансового права, рынков капитала

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**.