

Информация для клиентов В России принят закон о синдицированном кредите

1 февраля 2018 г. вступает в силу Федеральный закон от 31 декабря 2017 г. № 486-ФЗ «О синдицированном кредите (займе) и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее – «Закон»)¹.

Закон устанавливает общие положения о договоре синдицированного кредита (займа) (далее – «Договор») и уточняет особенности регистрации залогов в качестве обеспечения по Договору. Таким образом, Закон, наряду со стандартной документацией для синдицированного кредита² (далее – «Российский LMA») и блоком изменений в Гражданский кодекс РФ (далее – «ГК РФ»), включая поправки в отношении финансовых сделок, вступающие в силу с 1 июня 2018 г.³, призван повысить интерес кредиторов и российских заемщиков к заключению договоров синдицированного кредитования по российскому праву.

Вместе с тем Закон устанавливает лишь базовые положения, регулирующие отношения сторон Договора, и потребует доработки на практике, в том числе путем гармонизации с Российским LMA.

Ниже приводится краткий обзор основных положений Закона.

¹ Положения Закона в отношении синдицированного кредита (займа) применяются к отношениям, возникшим после дня вступления в силу Закона, однако стороны договоров, заключенных ранее, вправе договориться о ретроспективном применении Закона.

² Стандартная документация была подготовлена Ассоциацией банков России в 2015 г.

³ Федеральный закон от 26 июля 2017 г. № 212-ФЗ «О внесении изменений в части первую и вторую Гражданского кодекса Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации». С нашим кратким анализом данного акта можно ознакомиться по ссылке: https://www.debevoise.com/~media/files/insights/publications/2017/08/20170831_amendments_to_russian_civil_code_will_change_regulation_of_financial_contracts_russian.pdf.

ПРЕДМЕТ ДОГОВОРА

В соответствии с Договором не менее двух⁴ кредиторов (далее – «синдикат») предоставляют заемщику денежные средства, а заемщик обязуется возвратить их кредиторам, уплатить проценты за пользование денежными средствами и, если применимо, совершить иные платежи в пользу участников синдиката. В отличие от международной практики, Закон не предусматривает возможности образования синдиката с единственным кредитором, одновременно выступающим в роли кредитного управляющего (индивидуально инициированный синдикат). По смыслу Закона ранее заключенные заемщиком и различными кредиторами договоры кредита (займа) могут быть новированы в единый Договор при условии включения в синдикат всех кредиторов по новимуемым договорам.

В части, не урегулированной Законом, к отношениям участников синдицированного кредитования применяются положения ГК РФ (в том числе положения о договоре займа и кредита). Следует отметить, что законодатель отказался от идеи прямого применения к отношениям участников синдиката правил о простом товариществе.

ПРАВА И ОБЯЗАННОСТИ СТОРОН ДОГОВОРА

Заемщик и кредиторы

Заемщиками по Договору могут выступать юридические лица и индивидуальные предприниматели. Закон устанавливает закрытый перечень кредиторов, включающий, среди прочих:

- кредитные организации, Внешэкономбанк и иные российские юридические лица (например, специализированные общества проектного финансирования), если это предусмотрено федеральным законом;
- иностранные банки, международные финансовые организации, иностранные юридические лица, которые вправе заключать кредитные договоры по своему личному закону.

По общему правилу ни один участник синдиката не отвечает за неисполнение иными участниками синдиката их обязательств по предоставлению заемщику денежных средств⁵. Права требования каждого участника синдиката к заемщику носят самостоятельный характер. Закон, уделяя значительное внимание правам участников

⁴ По смыслу Закона Договор прекращается, если в синдикате остается один участник. При этом неясно, происходит ли автоматическая новация такого договора в двусторонний кредитный договор.

⁵ Размер денежных средств, предоставляемых заемщику каждым участником синдиката, устанавливается Договором в твердой сумме либо в виде доли денежных средств, подлежащих передаче заемщику в очередном периоде действия Договора.

синдиката, не регулирует некоторые основные права заемщика, в том числе право требовать выдачи кредита посредством подачи запроса на выборку.

Организатор

Закон предусматривает возможность заключения потенциальным заемщиком и лицом, которое вправе участвовать в синдикате (далее – «организатор»), возмездного договора об организации синдицированного кредита. Такой договор может содержать оговорку об эксклюзивности, запрещающую вести параллельные переговоры о заключении Договора на сходных условиях:

- заемщику – с иными потенциальными кредиторами;
- каждому из организаторов – с иными потенциальными кредиторами, не входящими в синдикат.

Кредитный управляющий

Кредитный управляющий – участник синдиката, на которого Договором возложены обязанности по ведению реестра участников синдиката, учету денежных средств, предоставленных заемщику, осуществлению прав участников синдиката (в том числе по истребованию и получению от заемщика или третьих лиц исполнения по Договору). Кредитным управляющим может быть кредитная организация, Внешэкономбанк, иностранный банк или международная финансовая организация. По смыслу Закона кредитным управляющим может быть только один из участников синдиката, который не вправе передавать свои права и (или) обязанности по Договору без одновременного прекращения полномочий в качестве кредитного управляющего, что расходится с международной практикой.

Иные участники синдиката не вправе самостоятельно реализовывать права, осуществление которых поручено кредитному управляющему.

Участники синдиката (но не заемщик, как в международной практике) выплачивают кредитному управляющему вознаграждение, а также компенсируют понесенные им расходы пропорционально размеру предоставленных заемщику денежных средств. Участник синдиката вправе взыскать с кредитного управляющего, действовавшего в отсутствие или с превышением своих полномочий, убытки и неустойку не позднее трех месяцев со дня, когда участнику синдиката стало известно о таких действиях.

К обязанностям кредитного управляющего применяются правила о договоре поручения⁶.

⁶ Российский LMA использует для этих целей агентирование по модели поручения.

Управляющий залогом

Договор может предоставлять кредитному управляющему права и обязанности управляющего залогом, что соответствует международной практике. Также участники синдиката могут осуществлять свои права залогодержателей самостоятельно либо поручить их осуществление управляющему залогом – третьему лицу, что на практике затруднительно.

ПРИНЯТИЕ РЕШЕНИЙ УЧАСТНИКАМИ СИНДИКАТА

Закон обязывает участников синдиката включить в Договор условие о порядке принятия кредиторами решений и исполнения ими обязанностей в отношении заемщика и иных лиц в связи с предоставлением заемщику синдицированного кредита, его обслуживанием и возвратом (межкредиторское соглашение).

К порядку принятия решений участниками синдиката (в том числе в отношении кандидатуры, объема полномочий и направления указаний кредитному управляющему) применяются правила ГК РФ о решениях собраний, если иное не предусмотрено Договором. Так, ожидаемо, что стороны будут исключать требования ГК РФ об очной форме голосования, определении кворума и составлении протокола собрания. Количество голосов каждого участника синдиката зависит от того, началась ли выдача денежных средств заемщику:

- **до** начала выдачи денежных средств указанное количество голосов определяется пропорционально размеру средств, предоставляемых заемщику каждым из участников синдиката;
- **после** начала выдачи денежных средств голоса распределяются пропорционально размеру средств, фактически предоставленных заемщику каждым из участников синдиката.

В международной практике, как правило, используется первый способ подсчета голосов независимо от того, началась ли выборка кредита.

ПЕРЕМЕНА ЛИЦ В ОБЯЗАТЕЛЬСТВЕ ПО ДОГОВОРУ

Законом предусмотрены следующие особенности перемены лиц в обязательстве по Договору:

- права (требования) по денежному обязательству, принадлежащие участнику синдиката на основании Договора, могут перейти к другому лицу только вместе с правом участвовать в принятии решений синдиката и иными правами, предусмотренными Законом и Договором;

- участник синдиката вправе передавать свои права, принадлежащие ему на основании Договора, без согласия иных участников синдиката, если иное не предусмотрено Договором; при этом неясно, может ли Договор предусматривать в этом случае необходимость получения согласия заемщика, что распространено в международной практике;
- перевод участником синдиката обязанности по предоставлению кредита и одновременная передача участником синдиката всех его прав и обязанностей по Договору допускается только в пользу лица, которое в соответствии с Законом может быть участником синдиката; Договор может содержать предварительное согласие заемщика на перевод участником синдиката своей обязанности по предоставлению кредита;
- при наличии обеспечения по Договору замена участника синдиката допускается лишь одновременно с его заменой в качестве стороны обеспечительных договоров;
- переход прав и (или) перевод долга участниками синдиката не влияет на действительность ранее установленных Договором полномочий кредитного управляющего, управляющего залогом и иных лиц, уполномоченных выступать от имени участников синдиката.

ИЗМЕНЕНИЯ В ОТДЕЛЬНЫЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬНЫЕ АКТЫ

Закон предусматривает особый порядок регистрации залога, обеспечивающего обязательства заемщика по Договору, при наличии управляющего залогом:

- при регистрации залога движимого имущества в нотариальном реестре уведомлений о залоге движимого имущества и регистрации держателем реестра или депозитарием залога бездокументарных ценных бумаг вместо сведений о залогодержателе (лице, в пользу которого устанавливается обременение) указываются сведения об управляющем залогом;
- при регистрации залога доли в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью в Едином государственном реестре юридических лиц указываются сведения о залогодержателях, договорах залога и договоре управления залогом;
- при регистрации ипотеки в Единый государственный реестр недвижимости наряду со сведениями о залогодержателях вносятся сведения об управляющем залогом и договоре управления залогом.

Как видно, в отношении отдельных видов залогов законодатель не отказался от указания сведений о залогодержателях, от имени которых действует управляющий залогом, что оставляет актуальным вопрос об обновлении регистрации залогов в случае изменения состава участников синдиката – залогодержателей.

* * *

Мы будем рады ответить на ваши вопросы по данной тематике.

МОСКВА

Алан Карташкин
akartashkin@debevoise.com

Дарья Сереброва
daserebrova@debevoise.com

Дмитрий Карамыслов
dakaramyslov@debevoise.com

Ольга Панфилова
ospanfilova@debevoise.com