



Новые законодательные изменения по синдицированному кредитованию

Михаил Турецкий
Елизавета Бачеева
Игорь Сотников



Основные изменения, внесенные в ФЗ о синдицированном кредите

Изменения ФЗ о синдицированном кредите

Федеральным законом № 447-ФЗ от 22 декабря 2020 года были внесены существенные изменения в ФЗ о синдицированном кредите, вступающие в силу в два этапа:

Этап 1 – с 2 января 2021 года

- порядок участия синдиката в банкротстве должника
- самостоятельное истребование задолженности кредитором

Этап 2 – с 21 июня 2021 года

- концепция соглашения о финансировании участия в кредите
- изменения в правовом положении кредитного управляющего и порядке передачи прав и обязанностей в синдикате
- положения о номинальном счете участников синдиката кредиторов
- изменение порядка уплаты вознаграждения кредитного управляющего и управляющего залогом
- порядок «синдицирования» двухстороннего кредита
- изменение порядка регистрации и учета залога (ипотеки)

Основные изменения, внесенные в ФЗ о синдицированном кредите

Этап 1 – с 2 января 2021 года (вопросы банкротства)



Порядок участия синдиката в банкротстве

- по общему правилу все кредиторы действуют в банкротстве совместно через кредитного управляющего («КУ»)
- договором синдицированного кредита («ДСК») может быть предусмотрена возможность самостоятельного осуществления прав кредиторами

Совместное участие в банкротстве

Вступление синдиката в процедуру банкротства должника происходит при подаче КУ:

- заявления о признании должника банкротом – на основании решения кредиторов, принятого 2/3 голосов (если иное не предусмотрено ДСК)
- заявления о включении единого требования кредиторов по синдикату в реестр требований кредиторов – обязанность КУ направить соответствующее заявление при введении первой процедуры банкротства в отношении должника (если иное не предусмотрено отдельным решением кредиторов)

Основные изменения, внесенные в ФЗ о синдицированном кредите (продолжение)

Условия самостоятельного участия в банкротстве

- соответствующее право должно быть предусмотрено ДСК
- участник синдиката обязан уведомить КУ о намерении самостоятельно действовать в банкротстве
- участник синдиката, являющийся КУ, не вправе самостоятельно участвовать в банкротстве за исключением случая самостоятельного участия всех кредиторов

Ограничения, связанные с самостоятельным участием в банкротстве

Самостоятельные кредиторы:

- | | | |
|---|---|---|
| ◆ не вправе получать исполнение по обязательствам – все средства зачисляются на счет, открытый КУ | ◆ утрачивают право голоса на уровне синдиката по вопросам, связанным с банкротством | ◆ становятся последующими залогодержателям по отношению к кредиторам, участвующим в банкротстве совместно |
|---|---|---|

Основные изменения, внесенные в ФЗ о синдицированном кредите (продолжение)

Особенности участия синдиката в банкротстве

- КУ совершает все процессуальные действия, принимает участие в собраниях кредиторов и голосует по вопросам повестки собрания в интересах участников синдиката кредиторов, действующих совместно
- при участии в собрании кредиторов в банкротстве КУ действует на основании решения большинства участников синдиката в 2/3 (если иное не предусмотрено ДСК)
- денежные средства, полученные в рамках процедуры банкротства, поступают на счет, открытый кредитным управляющим
- полномочия управляющего залогом в банкротстве переходят КУ
- участники синдиката не вправе оспаривать действия КУ, совершаемые в рамках процедур банкротства, но вправе потребовать возмещения убытков

Основные изменения, внесенные в ФЗ о синдицированном кредите (продолжение)

Этап 1 – с 2 января 2021 года (истребование задолженности)

Самостоятельное истребование задолженности

- ДСК может предусматривать право участников синдиката кредиторов на самостоятельное истребование задолженности по ДСК, а также возможность ограничения прав таких участников на обеспечение
- По общему правилу участники синдиката кредиторов не вправе самостоятельно осуществлять права по ДСК

Основные изменения, внесенные в ФЗ о синдицированном кредите (продолжение)

Этап 2 – с 21 июня 2021 года

1. Конкретизирован порядок «синдицирования» двухстороннего кредита/займа:
 - **трехстороннее соглашение** с новым кредитором о синдицировании ранее заключенного двухстороннего кредита/займа
 - **уступка новому кредитору** прав по двухстороннему кредиту/займу с заключением **межкредиторского соглашения** и при условии, что Заемщик в любое время дал согласие на применение к отношениям с его участием положений ФЗ о синдицированном кредите

В случае синдицирования двухстороннего кредита/займа существующее обеспечение по такому договору распространяется на возникший ДСК

2. Функции кредитного управляющего могут осуществляться третьим лицом, не являющимся кредитором по ДСК. При этом был устранен запрет на передачу прав и обязанностей кредитора, являющегося КУ, до прекращения его полномочий в качестве КУ
3. Обязанность по уплате вознаграждения кредитного управляющего и управляющего залогом может быть возложена на заемщика

Основные изменения, внесенные в ФЗ о синдицированном кредите (продолжение)

Этап 2 – с 21 июня 2021 года (продолжение)

4. Предусмотрена возможность открытия КУ номинального счета, бенефициарами по которому могут быть все участники синдиката кредиторов, а также КУ и управляющий залогом
5. Прямо допускается предоставление согласия Заемщика на передачу кредитором прав и обязательств по ДСК как определенному лицу, так и на любое лицо из неопределенного круга лиц
6. При регистрации залога долей в ЕГРЮЛ и ипотеки (в частности, ипотеки воздушных и морских судов) допускается указание в публичном реестре сведений только об управляющем залогом – ранее внесению подлежали также сведения обо всех залогодержателях
7. Закреплена возможность заключения соглашения о финансировании участия в кредите



Рекомендации по учету новых положений
ФЗ о синдицированном кредите в документации

Стандартный договор синдицированного кредита по российскому праву

1. Пакет стандартной документации был разработан инициативной группой юридических консультантов и банков под эгидой АСРОС в 2015 году
2. Договор смешанного типа, включающий в себя элементы:
 - Кредитного договора (договора синдицированного кредита)
 - Договора поручения
 - Договора управления залогом
 - Межкредиторского соглашения
 - Доверенности
3. Форма может быть использована для кредитов:
 - в рублях, долларах и евро
 - с фиксированной или плавающей ставкой
 - выдаваемых в несколько траншей
 - в рамках проектного финансирования

Содержание Стандартного договора синдицированного кредита

1. Определения
2. Предмет Договора
3. Цель
4. Требования к Заемщику для получения Кредита
5. Предоставление Кредита
6. Прекращение Обязательства Кредитора
7. Возврат Кредита
8. Досрочный возврат и отказ от Кредита
9. Проценты
10. Процентные Периоды
11. Изменение порядка расчета процентов
12. Вознаграждение Сторон Финансирования
13. [Налоги]
14. Дополнительные Затраты
15. Возмещение расходов
16. [Поручительство]
17. Заверения об обстоятельствах
18. Обязательства по предоставлению информации
19. Обязательства по соблюдению финансовых показателей
20. Обязательства общего характера
21. Случаи Неисполнения
22. Обеспечение по Кредиту
23. Замена Сторон
24. Стороны финансирования
25. Механизм платежей
26. Уведомления
27. Частичная недействительность
28. Изменение договора
29. Конфиденциальность
30. Применимое право
31. Разрешение споров
32. Подписание

Изменения в стандартную форму ДСК – 2017 год

- ◆ Синдицированный кредит – это кредит с участием нескольких кредиторов
- ◆ Ограниченный круг кредиторов в синдицированном кредите → положения об уступке
- ◆ Ограниченный круг лиц, которые могут быть назначены кредитным управляющим → положения о прекращении полномочий КУ и назначении нового КУ
- ◆ Новый институт «управляющего залогом» в отличии от модели английского агента по обеспечению
- ◆ Особые правила регистрации обеспечения в синдицированных кредитах
- ◆ Обязанность по выплате вознаграждения кредитному управляющему и возмещению его расходов возложена на участников синдиката

Изменения в стандартную форму ДСК – 2021 год

Самостоятельность кредиторов при взыскании задолженности при просрочке заемщика (п. 4 ст. 4 Закона)

Общее правило

взыскание задолженности осуществляется КУ до даты прекращения ДСК

Договором можно предусмотреть

- Право одного или нескольких кредиторов предъявлять самостоятельное требование заемщику
- Ограничение права «самостоятельных» кредиторов предъявлять требования по договорам обеспечения

Каким образом можно ограничить права?

Изменения в стандартную форму ДСК – 2021 год

Банкротство должника/лица предоставившего обеспечение

1. Право на самостоятельное обращение в арбитражный суд с заявлением о признании должника банкротом
 - *На каком этапе?*
2. Порядок вынесения вопроса об банкротстве должника на рассмотрение кредиторов (п. 1 ст. 5.1)
3. Принятие решения о подаче заявления о признании должника банкротом – 2/3 от общего числа голосов участников синдиката, если иное не предусмотрено ДСК
 - *Как быть с порогом для голосования для принятия решения о досрочном истребовании кредита?*
4. Обязательное составление протокола о результатах голосования – необходимо определить требования к данному протоколу и порядок его составления

Изменения в стандартную форму ДСК – 2021 год

Ограничение права голосования «самостоятельных кредиторов»

“

п. 4.1
статьи 5 Закона

*Если иное не предусмотрено договором синдицированного кредита (займа), в случае самостоятельного обращения участника синдиката кредиторов в арбитражный суд с заявлением о признании должника банкротом или самостоятельного участия одного или нескольких участников синдиката кредиторов в деле о банкротстве должника <...> такой участник синдиката кредиторов не имеет права голосовать при принятии участниками синдиката кредиторов решений по всем **или некоторым вопросам**, связанным с разбирательством дела о банкротстве этого должника в арбитражном суде.*

“

при этом п. 5
статьи 5.1 Закона

*Если иное не предусмотрено договором синдицированного кредита (займа), кредитный управляющий участвует в собрании кредиторов, проводимом в соответствии с Федеральным законом от 26 октября 2002 года N 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)", в том числе выступает по вопросам повестки дня и голосует на указанном собрании в соответствии с решением участников синдиката кредиторов, принятым **двумя третями от общего числа голосов участников синдиката кредиторов**.*

- **Обязанность КУ** направить заявление о включении требования синдиката в реестр требований кредиторов, если инициирована первая процедура банкротства (п. 3 статьи 5.1 Закона)
 - *срок направления заявления?*
 - *решение кредиторов?*



Соглашение о финансировании участия в кредите

Участие в кредите (международный опыт)

Участие в кредите

1. Participation или Sub-participation – термины, используемые в контексте международных финансовых сделок
2. Форма совместного кредитования, когда стороной договора с заемщиком является только один кредитор (участник синдиката), а остальные кредиторы (внешние участники) не имеют прямых договорных отношений с заемщиком
3. Передача (разделение) кредитного риска между первоначальным кредитором и внешними участниками
4. Первоначальный кредитор не отвечает перед внешними участниками за дефолт заемщика
5. Внешние участники получают доступ к долговым инструментам заемщиков без необходимости участия в переговорах, подготовке сложной документации, проведении различных проверок заемщика, мониторинге кредитной сделки и т.д.

Участие в кредите (международный опыт)

Виды участия в кредите

Участие в финансировании

внешний участник предоставляет ликвидность первоначальному кредитору для целей исполнения его обязательств перед заемщиком (компенсирует кредитору ранее предоставленное финансирование) в обмен на получение права на возврат соответствующей части кредита и начисленных процентов (передача кредитного риска внешнему участнику от первоначального кредитора)

Участие в кредитном риске

внешний участник (за вознаграждение) обязан будет выплатить первоначальному кредитору стоимость своего участия в кредите только в случае дефолта заемщика (кредитный риск остается на первоначальном кредиторе)

Соглашения о финансировании участия в кредите (продолжение)

По соглашению о финансировании участия в кредите («**Соглашение**»):

- внешний участник обязуется предоставить или предоставлять определенную сумму денежных средств участнику синдиката для исполнения им своих обязанностей по ДСК либо возмещения предоставленных ранее сумм кредита
- участник синдиката обязуется (i) заключить ДСК и/или осуществлять от своего имени права и исполнять обязанности по ДСК, межкредиторскому соглашению и договору управления залогом и (ii) передать денежные средства внешнему участнику после получения исполнения по ДСК
- Соглашением может быть предусмотрено, что участник синдиката действует при заключении и осуществлении прав по ДСК в соответствии с указаниями внешнего участника

Допускается заключение договора между внешним участником и третьими лицами, на который будет распространяться режим, аналогичный Соглашению.

Соглашения о финансировании участия в кредите (продолжение)

Стороны Соглашения

◆ Внешний участник

российское или иностранное физическое лицо, признаваемое квалифицированным инвестором в соответствии с законодательством Российской Федерации, а также любое российское или иностранное юридическое лицо

◆ Участник синдиката кредиторов

фактический кредитор по ДСК или иное лицо, которое соответствует требованиям, предъявляемым к участнику синдиката кредиторов ФЗ о синдицированном кредите

Соглашения о финансировании участия в кредите (продолжение)

Обязательства по возврату средств и ответственность участника синдиката

- участник синдиката не отвечает за возвратность предоставленных заемщику средств
- обязательство по передаче внешнему участнику денежных средств прекращается в соответствующей части при прекращении обязательств заемщика (лиц, предоставивших обеспечение) перед участником по иным основаниям, чем связанным с удовлетворением требований кредитора
- положения о кредите/займе ГК РФ не применяются к Соглашению
- Соглашением может быть предусмотрено исключение ответственности участника синдиката за причинение убытков за неразумные действия и ограничение размера возмещаемых участником синдиката убытков

Соглашения о финансировании участия в кредите (продолжение)

- Внешний участник может приобрести права по ДСК в случаях, предусмотренных в Соглашении, а также в случае банкротства участника синдиката
- Стороны вправе расторгнуть Соглашение в судебном порядке в случае существенного нарушения обязательств другой стороной. В частности, существенным нарушением признаются следующие, если указанные нарушения повлекут уменьшение прав внешнего участника
 - существенное изменение ДСК, которое зависело от участника синдиката
 - уступка прав по ДСК без передачи Соглашения новому кредитору
- Кредитным организациям и ВЭБ.РФ разрешено заключение Соглашений в отношении двухсторонних кредитов

Ключевые контакты — синдицированное кредитование



Михаил Турецкий

Управляющий партнер

T +7.495.644.1910

E mikhail.turetsky@lw.com



Елизавета Бачеева

Советник

T +7.495.644.1930

E elizaveta.bacheyeva@lw.com



Игорь Сотников

Юрист

T +7.495.644.1947

E igor.sotnikov@lw.com