

## ЗАКОН О СИНДИЦИРОВАННОМ КРЕДИТЕ: ИЗМЕНЕНИЯ КАК РЕАКЦИЯ НА ЗАПРОСЫ РЫНКА

22 декабря 2020 года были опубликованы принятые российским Парламентом изменения<sup>1</sup> в Закон о синдицированном кредите<sup>2</sup> ("**Изменения**"). Указанные Изменения обсуждались с участием юридического и бизнес-сообществ на протяжении длительного времени с целью выработки компромиссного подхода для устранения существующих пробелов в регулировании синдицированных кредитов (в т.ч. вопросы участия синдиката кредиторов в деле о банкротстве должника), введения новых гражданско-правовых концепций (таких как соглашение о финансировании участия в кредите) и уточнения некоторых действующих положений, необходимых для последующего развития синдицированного кредитования в России. Кроме того, также были внесены некоторые изменения в ГК РФ<sup>3</sup> в части, регулирующей договор управления залогом ("**Изменения в ГК**").

В настоящем брифинге приводится краткий обзор ключевых изменений, в том числе тех, которые могут потребовать включения соответствующих положений в договоры о предоставлении синдицированного кредита, находящиеся в данный момент на этапе обсуждения, с тем, чтобы стороны могли воспользоваться новеллами Изменений после вступления их в силу, а также приводится обзор основных принципов регулирования нового вида соглашения, введенного Изменениями -

### Основные моменты:

- Введены правила преобразования двустороннего кредитного договора в договор синдицированного кредита
- Кредитным управляющим сможет выступать не только участник синдиката
- Бенефициарами по номинальному счету наравне с кредиторами могут выступать кредитный управляющий и управляющий залогом
- Обязанность уплаты вознаграждения кредитного управляющего и управляющего залогом может возлагаться на заемщика
- Введено регулирование соглашения о финансировании участия в кредите (sub-participation)
- Закреплены правила осуществления прав участников синдиката кредиторов в банкротстве должника
- Обеспечение по синдицированному кредиту в отношении любых активов будет регистрироваться на имя управляющего залогом без необходимости внесения сведений обо всех залогодержателях

<sup>1</sup> Федеральный Закон от 22.12.2020 № 447-ФЗ "О внесении изменений в Федеральный закон "О синдицированном кредите (займе) и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации".

<sup>2</sup> Федеральный Закон от 31.12.2017 № 486-ФЗ "О синдицированном кредите (займе) и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации".

<sup>3</sup> Федеральный Закон "О внесении изменений в статью 356 части первой и статью 860<sup>1</sup> части второй Гражданского Кодекса Российской Федерации" был принят Государственной Думой РФ в третьем чтении 16 декабря 2020 г. и на дату настоящего брифинга одобрен Советом Федерации.

соглашения о финансировании участия в кредите (займе), являющегося аналогом прежде знакомого участникам рынка синдицированного кредитования англо-правового инструмента sub-participation.

### **Конвертация двустороннего кредитного договора в договор синдицированного кредита**

В соответствии с Изменениями в Законе о синдицированном кредите теперь прямо предусматриваются условия, при соблюдении которых двусторонний кредитный договор может быть преобразован в договор синдицированного кредита. Согласно Изменениям, преобразование в синдицированный кредит возможно либо (i) путем заключения между первоначальным кредитором, заемщиком и третьим лицом (новым кредитором) соглашения о принятии новым кредитором обязанности о предоставлении денежных средств на условиях, изложенных в таком соглашении; либо (ii) путем уступки первоначальным кредитором новому кредитору части требований из кредитного договора и заключения между ними соглашения о порядке принятия решений и межкредиторского соглашения, **при условии, что** заемщик в любое время дал согласие на применение к отношениям с его участием норм Закона о синдицированном кредите об обязательстве из договора синдицированного кредита. При этом в любом из вышеуказанных случаев преобразования Изменениями прямо предусмотрено, что существующее обеспечение по двустороннему кредиту распространяется на обязательство по синдицированному кредиту.

### **Особенности правового положения кредитного управляющего**

В соответствии с Изменениями роль кредитного управляющего при заключении договора синдицированного кредита теперь может выполнять и лицо, не являющееся участником синдиката (ранее кредитным управляющим мог выступать только один из кредиторов). При этом ограничение круга лиц, которые могут выступать в качестве кредитного управляющего, сохраняется в неизменном виде (в этом качестве по-прежнему могут выступать кредитные организации, государственная корпорация развития ВЭБ.РФ, иностранный банк или международная финансовая организация). Кроме того, установленный Законом запрет на возможность передачи кредитным управляющим своих прав и(или) обязанностей в качестве кредитора до прекращения своих полномочий в качестве кредитного управляющего или ограничения возможности осуществить такую передачу с сохранением полномочий кредитного управляющего только в случаях, когда это предусмотрено договором или решением кредиторов, также были сняты.

### **Номинальный счет для платежей по синдицированному кредиту**

Изменения предусматривают возможность открытия номинального счета кредитным управляющим для зачисления причитающихся сторонам финансирования средств в связи с договором синдицированного кредита, бенефициарами по которому могут выступать не только кредиторы, но и непосредственно кредитный управляющий, являющийся владельцем счета, и управляющий залогом, для зачисления

причитающихся им вознаграждений. Соответствующие изменения были также внесены в ГК о возможности в случаях, предусмотренных законом, владельцу номинального счета выступать в качестве одного из бенефициаров такого счета.

Кроме того, Изменения в ГК предусматривают в качестве общего диспозитивного правила зачисление средств, поступающих в результате исполнения договора управления залогом, на номинальный счет управляющего залогом, бенефициарами по которому являются кредиторы. При этом специально для синдицированного кредита предусмотрено, что управляющий залогом обязан перечислить поступившие на такой счет средства кредитному управляющему, если иной порядок передачи кредиторам денежных средств не предусмотрен договором управления залогом.

### **Уплата вознаграждения кредитного управляющего и управляющего залогом**

Теперь обязанность по выплате вознаграждения кредитному управляющему и управляющему залогом может быть возложена договором на заемщика, тогда как ранее Закон о синдицированном кредите допускал возложение такой обязанности только на участников синдиката кредитора.

### **Осуществление прав кредитора**

Ранее при наличии кредитного управляющего, уполномоченного осуществлять права от имени всех кредиторов, возможность самостоятельного осуществления участником синдиката права требовать возврата заемщиком полученных денежных средств и уплаты иных платежей в размере причитающейся такому кредитору доли в случае просрочки исполнения, даже если такое право кредитора стороны прямо предусматривали в договоре, ставилась под сомнение в силу формулировок Закона о синдицированном кредите. В соответствии с Изменениями Закон о синдицированном кредите, как и прежде, запрещает кредиторам самостоятельно осуществлять права по договору синдицированного кредита при возложении таких полномочий на кредитного управляющего до момента прекращения договора синдицированного кредита, однако теперь прямо предусматривается возможность в договорном порядке предоставить одному или нескольким кредиторам право самостоятельно требовать возврата своей доли кредита и иных платежей в случае просрочки, а также ограничить осуществление прав одним или несколькими кредиторами по документам обеспечения.

### **Соглашение о финансировании участия в кредите (займе)**

Изменения вводят новую концепцию финансирования участия в кредите (займе), являющуюся аналогом известным участникам международного рынка синдицированного кредитования англо-правового инструмента funded sub-participation. Согласно новой концепции, между участником синдиката и внешним участником заключается соглашение о финансировании участия в кредите ("**соглашение**"), в соответствии с которым:

- внешний участник обязуется предоставить или предоставлять определенную сумму денежных средств для исполнения участником синдиката своих обязательств по договору синдицированного кредита (или возмещения уже предоставленных сумм кредита);
- участник синдиката заключает договор синдицированного кредита и осуществляет права и исполняет обязанности по договору синдицированного кредита от своего имени с использованием предоставленных внешним участником средств на условиях, предусмотренных договором синдицированного кредита;
- участник синдиката обязуется после получения исполнения от заемщика по договору синдицированного кредита вернуть внешнему участнику денежные средства в размере и порядке, предусмотренном в соглашении;
- участник синдиката не отвечает перед внешним участником за неисполнение заемщиком своих обязательств по договору синдицированного кредитования;
- внешний участник не приобретает прав и обязанностей кредитора по договору синдицированного кредита, за исключением случаев (i) перехода к нему прав и обязанностей (кроме обязанности по предоставлению кредита), установленных соглашением, или (ii) введения в отношении участника синдиката первой процедуры банкротства, если иное не предусмотрено соглашением;
- если требования не перешли от участника синдиката к внешнему участнику, в случае прекращения обязательств заемщика и лиц, предоставивших обеспечение по синдицированному кредиту, по основаниям, не связанным с удовлетворением требований кредитора по синдицированному кредиту, обязательства кредитора по возврату полученных средств внешнему участнику также считаются прекратившимися.

Таким образом, можно утверждать, что в целом российская концепция финансирования участия в кредите, предусмотренная Изменениями, основана на тех же принципах, что и концепция sub-participation в сделках по английскому праву, и основные проблемы гражданско-правового характера, препятствовавшие применению указанного инструмента в российской практике в отсутствие специального регулирования, с введением новой концепции были решены. При этом, Изменениями (путем закрепления соответствующей нормы в Законе о банках и банковской деятельности<sup>4</sup>) прямо предусмотрено, что соглашение о финансировании участия в кредите также возможно использовать в случае заключения кредитором двустороннего кредитного договора.

Однако, остаются некоторые особенности применения указанной концепции в российском праве. Так, например, хотя кредитор и не отвечает перед внешним участником за неисполнение заемщиком и кредитным управляющим своих обязательств по договору

---

<sup>4</sup> Федеральный закон от 02.12.1990 № 395-1 "О банках и банковской деятельности".

синдицированного кредита, Изменениями прямо предусмотрена обязанность кредитора возместить внешнему участнику убытки, причиненные его недобросовестными или неразумными действиями при осуществлении прав или обязанностей по договору синдицированного кредита, межкредиторскому соглашению и договору управления залогом (и, соответственно, по двустороннему кредитному договору), что, безусловно, значительно снижает для участников синдиката привлекательность такого инструмента. Однако в качестве смягчения указанных последствий Изменениями предоставлена возможность договорно ограничить размер возмещаемых убытков (но не полностью исключить), а также исключить ответственность за совершение неразумных действий.

### **Осуществление прав участников синдиката кредиторов в банкротстве должника**

Применительно к участию в деле о банкротстве должника (заемщика или лица, предоставившего обеспечение) Изменениями предусмотрены следующие подходы к осуществлению прав кредиторов – участников синдиката:

- a) в качестве основного подхода предусматривается осуществление прав кредиторов в деле о банкротстве кредитным управляющим от имени всех кредиторов как при подаче заявления о возбуждении дела о банкротстве от имени всех кредиторов, так и при последующем участии в банкротстве путем предъявления кредитным управляющим единого требования по синдицированному кредиту; и
- b) каждый кредитор также вправе самостоятельно осуществлять свои права в деле о банкротстве, в том числе самостоятельно подавать заявление о возбуждении дела о банкротстве должника, но только если возможность осуществления указанного права была предусмотрена в договоре синдицированного кредита, и при этом была соблюдена процедура заявления (уведомления) об осуществлении такого права, установленная Изменениями.

### **Осуществление прав кредиторов в банкротстве должника кредитным управляющим**

Изменениями предусматриваются следующие основные принципы осуществления прав кредиторов в банкротстве должника кредитным управляющим:

- для подачи заявления о признании должника банкротом требуется решение двух третей от общего числа голосов участников синдиката, если договором не предусмотрено иное; в случае принятия такого решения, кредитный управляющий будет обязан подать заявление о признании должника банкротом в срок, указанный в таком решении, либо направить заявление о включении единого требования кредиторов по синдицированному кредиту в реестр требований кредиторов, если в отношении должника уже возбуждена первая процедура банкротства;
- в реестре требований кредиторов требование, поданное кредитным управляющим, будет отражаться как единое

требование из договора синдицированного кредита, за вычетом той доли, в отношении которой какой-либо кредитор заявил о самостоятельном осуществлении прав в деле о банкротстве;

- кредитный управляющий совершает процессуальные действия по делу о банкротстве и иные действия в интересах всех участников синдиката кредиторов, за исключением кредиторов, которые участвуют в деле о банкротстве самостоятельно; при этом кредитный управляющий принимает участие в собрании кредиторов, выступает по вопросам повестки и голосует в соответствии с решением, принятым двумя третями от общего числа голосов кредиторов (при этом кредиторы, которые осуществляют свои права самостоятельно, не имеют права голоса при принятии решений по вопросам участия в банкротстве), если иное не предусмотрено договором синдицированного кредита;
- при наличии договора управления залогом, управляющим залогом по которому является не кредитный управляющий, все полномочия по осуществлению прав залогодержателей в банкротстве должника будет также осуществлять кредитный управляющий;
- действия кредитного управляющего в банкротстве оспорить нельзя, но при осуществлении кредитным управляющим действий в нарушение предоставленных полномочий, кредиторы вправе потребовать от него возмещения убытков или, если это предусмотрено договором, реального ущерба или уплаты неустойки, предусмотренной договором;
- денежные средства, причитающиеся участникам синдиката кредиторов, зачисляются на счет кредитного управляющего и распределяются в соответствии с Законом о синдицированном кредите.

### ***Самостоятельное осуществление отдельным кредитором прав в банкротстве должника***

Кредитор сможет самостоятельно осуществлять права в деле о банкротстве заемщика или залогодателя в пределах принадлежащей такому кредитору доли в синдицированном кредите в соответствии со следующими принципами:

- кредитор сможет как инициировать банкротство должника путем обращения в суд с заявлением о признании должника банкротом, так и самостоятельно участвовать в деле о банкротстве, возбужденном ранее, если соответствующее право предусмотрено договором синдицированного кредита; при этом кредитный управляющий в качестве кредитора будет не вправе осуществлять такое право, за исключением случая, когда все кредиторы – участники синдиката осуществляют такое право самостоятельно;
- кредитор вправе обратиться с заявлением о признании должника банкротом только после получения кредитным управляющим уведомления от такого кредитора о таком намерении;

- для самостоятельного участия в деле о банкротстве кредитору даны 10 рабочих дней со дня опубликования сообщения о введении первой процедуры банкротства на направление уведомления кредитному управляющему о самостоятельном осуществлении своего права на участие, либо кредитор вправе заявить о самостоятельном осуществлении права на участие в банкротстве должника в ходе собрания кредиторов при рассмотрении вопроса о подаче заявления о признании должника банкротом;
- если в реестр кредиторов ранее уже включено единое требование по синдицированному кредиту, заявленное кредитным управляющим, то кредитор будет уже не вправе самостоятельно участвовать в деле о банкротстве;
- самостоятельно участвующий в банкротстве кредитор не вправе получать исполнение по своему обязательству; средства для удовлетворения его требования должны быть зачислены на счет кредитного управляющего и подлежат распределению между участниками синдиката в соответствии с положениями Закона о синдицированном кредите; при этом Законом о синдицированном кредите предусмотрено, что средства распределяются между кредиторами пропорционально размеру предоставленного кредита, если иной порядок распределения не установлен договором синдицированного кредита;
- если требования синдиката обеспечены залогом, самостоятельно участвующий в банкротстве кредитор со дня включения его самостоятельного требования в реестр кредиторов признается последующим залогодержателем по отношению к кредиторам – участникам синдиката, являющимися залогодержателями по единому требованию, заявленному в банкротстве кредитным управляющим.

## **Регистрация обеспечения по договору синдицированного кредита**

Если до Изменений при наличии управляющего залогом при регистрации ипотеки в Едином государственном реестре недвижимости и залога долей в ООО в Едином государственном реестре юридических лиц необходимо было помимо сведений об управляющем залогом вносить сведения обо всех залогодержателях, то с даты вступления в силу Изменений сведения о залогодержателях вносить не потребуется, а будут указываться только сведения об управляющем залогом. Аналогичный подход будет применим и при регистрации ипотеки воздушных и морских судов. При этом предусмотрено специальное правило, что регистрация ипотеки недвижимости осуществляется на основании нотариально удостоверенной доверенности, выданной залогодержателями.

Несмотря на вступление в силу указанных положений о регистрации обременений через 180 дней после даты опубликования Изменений, переходными положениями специально предусмотрена возможность предусмотреть в договорах, заключенных до вступления в силу Изменений, что нормы, устанавливающие новый порядок регистрации

обременений, после дня их вступления в силу применяются к правам и обязанностям, возникшим из таких договоров.

## **Изменения в регулировании управления залогами**

Среди значимых изменений можно отметить закрепление Изменениями в ГК следующих правил:

- в случае перехода прав кредитора по обеспечиваемому залогом обязательству происходит замена соответствующего лица и по договору управления залогом, при этом управляющий залогом может дать заранее данное согласие на замену стороны в договоре управления залогом в случае уступки прав по обеспеченному обязательству;
- как уже отмечалось выше, по диспозитивному правилу денежные средства, полученные в результате исполнения договора управления залогом, подлежат зачислению на номинальный счет управляющего залогом, бенефициарами по которому являются кредиторы, и в случае заключения договора синдицированного кредита указанные средства подлежат перечислению на счет кредитного управляющего, если иной порядок передачи кредиторам средств на предусмотрен договором управления залогом.

## **Вступление в силу**

В соответствии с переходными положениями, Изменения в ГК и часть Изменений вступают в силу по истечении 180 дней после опубликования, другая часть Изменений, в основном посвященная осуществлению прав синдиката кредиторов и отдельных кредиторов в банкротстве, вступает в силу по истечении 10 дней после опубликования. Для некоторых положений Изменений, вступающих в силу через 180 дней (например, касающихся регистрации ипотеки и залогов, положений о преобразовании двустороннего кредитного договора в договор синдицированного кредита или об использовании номинального счета), предусмотрена возможность включения в договор специальной оговорки о том, что указанные положения Изменений после их вступления в силу будут применяться к договорам, заключенным до вступления в силу соответствующих положений. Если указанная специальная оговорка договором не предусмотрена, к отношениям сторон по договорам, заключенным до вступления в силу таких положений Изменений, применяются положения Закона о синдицированном кредите без учета соответствующих изменений, внесенных Изменениями.

## **Заключение**

В целом можно позитивно оценить принятые Изменения и Изменения в ГК, которые устраняют существовавшие пробелы в регулировании и вводят в оборот новые концепции, которые российский рынок синдицированного кредитования ожидал продолжительное время. В нашем брифинге изложены не все принятые изменения, и приведенный в обзоре анализ не может считаться исчерпывающим для применения его к существующим сделкам и договорам или заменить консультацию по вопросам конкретной сделки. Кроме того, потребуется время, пока будет выработана правоприменительная практика для толкования определенных положений, за которой мы будем следить. В случае



возникновения вопросов по изложенному в настоящем брифинге или по существующим сделкам, просьба обращаться к авторам указанного брифинга или к юристам, которые работают по вашим сделкам.

## КОНТАКТЫ



**Владимир Барболин**  
Партнер

**T** +7 495 258 5071  
**E** Vladimir.Barbolin  
@cliffordchance.com



**Виктория Борткевича**  
Партнер

**T** + 7 495 725 6406  
**E** Victoria.Bortkevicha  
@cliffordchance.com



**Марина Кизенкова**  
Старший юрист

**T** +7 495 725 6401  
**E** Marina.Kizenkova  
@cliffordchance.com



**Ян Галин**  
Старший юрист

**T** +7 495 660 8008  
**E** Jan.Galin  
@cliffordchance.com

В данном обзоре для клиентов рассматриваются не все аспекты и разделы, касающиеся данной темы. Назначением данного обзора для клиентов не является предоставление консультирования юридического или иного характера.

[www.cliffordchance.com](http://www.cliffordchance.com)

Клиффорд Чанс, Ул. Гашека 6, 125047  
Москва, Россия

© Клиффорд Чанс 2020

Клиффорд Чанс СНГ Лимитед

Абу-Даби • Амстердам • Барселона • Пекин  
• Брюссель • Бухарест • Касабланка • Дубай  
• Дюссельдорф • Франкфурт • Гонконг •  
Стамбул • Лондон • Люксембург • Мадрид •  
Милан • Москва • Мюнхен • Ньюкасл • Нью-  
Йорк • Париж • Перт • Прага • Рим • Сан-  
Паулу • Сеул • Шанхай • Сингапур • Сидней  
• Токио • Варшава • Вашингтон, Д.К.

"Клиффорд Чанс" сотрудничает с Abuhimed  
Alsheikh Alhagbani в Эр-Рияде

Клиффорд Чанс сотрудничает с Redcliffe  
Partners (Украина).