

СИНДИЦИРОВАННЫЙ КРЕДИТ: ТЕОРЕТИЧЕСКИЕ, НОРМАТИВНЫЕ И ПРАКТИЧЕСКИЕ АСПЕКТЫ

Статья посвящена развивающемуся в российской банковской практике институту синдицированного кредита. Автором раскрываются содержание и характерные черты понятия, а также исследуются применимые нормы гражданского права. Особое внимание уделено анализу установленных Банком России схем организации кредита с правовой точки зрения.

Ключевые слова: банковское кредитование; синдицированный кредит; кредитный договор; группа банков; заемщик; банк-агент.

E.S. Bolychevskaya

SYNDICATED CREDIT: THEORETICAL, LEGAL AND PRACTICAL ASPECTS

The article is devoted to the developing practice in the Russian banking institution syndicated loan. The author has disclosed the content and features of the concept, and examines the applicable rules of civil law. Particular attention is paid to analysis of the Bank of Russia loan organization schemes from a legal point of view.

Keywords: bank lending; syndicated loans; loan agreement; a group of banks; the borrower; the agent-bank.

Синдицированный кредит (далее – СК) в зарубежной литературе определяют как ссуду, предоставляемую группой банков, которые не в состоянии или не желают производить полное кредитование заемщика индивидуально. Нередко его относят к одной из форм международного межбанковского кредитования, но современная практика показывает, что СК встречается также и на других рынках [7]. Главная черта – предоставление кредита одному заемщику группой банков-кредиторов, то есть синдикатом, консорциумом или клубом (которые нередко в литературе выступают как идентичные, но при глубоком исследовании их сущности становится понятным, что данные термины не взаимозаменяемы [13]).

Необходимость предоставления СК обусловлена ограниченностью собственных средств кредитных организаций [6]. Другими словами, в условиях несоответствия структуры реального и банковского секторов российской экономики, когда активы

крупнейших предприятий превосходят активы многих банков, надежным способом кредитования становится именно СК [12]. Более того, в России необходимость продиктована также нормативно установленными требованиями к достаточности собственных средств (капитала) банка, к максимальному размеру риска на одного заемщика (группу связанных заемщиков), крупных кредитных рисков, кредитов участникам (акционерам) банка, к ликвидности банков [1].

В России рынок СК начал развиваться с конца 1995 года, но кредиторами выступали только зарубежные банки; первый российский банк, организовавший СК в 1998 году, был «Еврофинанс». До 1997 года основными заемщиками были только крупные российские банки, и лишь затем – компании топливно-энергетического комплекса и других секторов. Из-за кризиса 1998 года и дела ОАО «НК «ЮКОС»» черты национального рынка СК в полной мере оформились лишь в 2004 году,

* Болычевская Елена Сергеевна, студентка Московской государственной юридической академии им. О.Е. Кутафина.
E-mail: helen-sb@yandex.ru.

© Болычевская Е.С., 2011

однако до сих пор лидирующие позиции принадлежат иностранным инвестиционным банкам, в частности: Calyon, ABN AMRO, Citigroup, Societe Generale, BNP Paribas [10].

Сегодня наблюдается рост объемов СК, что объясняется усилением концентрации производства, тенденциями к банковско-промышленным слияниям, активным участием в сделках небанковских финансовых институтов, усилением экономической активности, повышением кредитного рейтинга страны, стабилизацией банковской системы [7].

Тем не менее, до сих пор прослеживаются следующие закономерности: валютой по договору чаще всего выступает доллар США (хотя начали набирать популярность сделки в евро и рублях); правом, регулирующим отношения сторон, по их соглашению служит английское право (реже используется американское, немецкое или право других европейских стран) [15]. Тенденция организации СК в большинстве случаев иностранными банками продиктована тем, что иностранные финансовые институты имеют намного более высокую капитализацию, чем российские, многолетний опыт проведения операций по СК и отличную репутацию [10].

Как правило, СК предоставляют на цели финансирования оборотного капитала, капитальных затрат, приобретений, торгового, проектного финансирования, рефинансирования кредитного портфеля и т. д. [11]

В целом, в качестве заемщиков могут выступать любые предприятия, организации, а также банки и государство. Объектами таких сделок являются товарные операции, операции на рынке ценных бумаг, на валютном рынке, при внедрении научно-технических разработок и т. д. [6]

Можно говорить преимущественно о двух способах предоставления СК: 1) несколькими участниками синдиката путем зачисления суммы участия каждого на счет заемщика; 2) одним банком путем зачисления на счет заемщика, а остальные участники синдиката перечисляют первому суммы своего участия (ему, помимо процентов, выплачивается вознаграждение) [14]. Выдача средств заемщику может осуществляться путем единовременного предоставления всей суммы кредита, траншами в рамках договора кредитной линии, кредитованием банковского счета, и др. [5].

Порядок погашения СК может быть следующим: 1) платежи поступают от заемщика каждому банку

в соответствии с индивидуальным календарем погашения; 2) каждый платеж заемщика распределяется между банками пропорционально их участию; 3) платежи заемщика идут на полное погашение задолженности перед одним банком-участником [14].

Как правило, СК предоставляются под определенное обеспечение, в качестве которого могут выступать: уступка экспортной выручки; залог основных средств или товаров в обороте; уступка прав по внутренним контрактам; возможность безакцептного списания средств со счетов заемщика; уступка лизинговых или арендных платежей, и др. [8].

СК обладает рядом преимуществ как перед двусторонним кредитом, так и перед облигационными займами. Главные достоинства СК касаются следующих характеристик: 1) гибкость (выбор валюты, использование различных по сроку и структуре траншей, выбор обеспечения, выбор права, выбор срока и графика погашения, право досрочного погашения, различные цели кредита [12]); 2) объем (большие объемы кредита за счет большого состава участников [9]); 3) стоимость (определяется на рынке, ниже, чем у двухстороннего, отсутствие косвенных платежей [12]); 4) репутация (расширение базы кредиторов, увеличение известности на рынке, международная репутация, публичная кредитная история [11]); 5) срок (от одного года до пяти лет, дюрация выше, чем у двухстороннего кредита [10]).

Положение Банка России «О порядке предоставления (размещения) кредитными организациями денежных средств и их возврата (погашения)» [2] предусматривает предоставление банком денежных средств клиентам на синдицированной (консорциальной) основе. В российском законодательстве существует достаточно правовых инструментов для этого, но нормативного регулирования недостаточно [15], и особое значение приобретают обычаи делового оборота [3].

Правовой основой СК можно назвать ст. 308, 321, 322 ГК РФ: в обязательстве в качестве каждой из его сторон могут участвовать одновременно несколько лиц; требования нескольких кредиторов – предпринимателей являются солидарными, если законом, иными правовыми актами или условиями обязательства не предусмотрено иное. В остальных аспектах к СК применяются положения гл. 42 «Заем и кредит» ГК РФ [5].

Приложение № 4 к Инструкции Банка России

«Об обязательных нормативах банков» [1] определяет СК как кредиты, в связи с предоставлением каждого из которых принят риск двумя или более банками в соответствии с заключенными между ними договорами. Указанная Инструкция предусматривает три возможных схемы СК: совместно инициированный, индивидуально инициированный, без определения долевых условий. И хотя имеются мнения, что ни один из этих типов по структуре организации и документообороту не соответствует используемым в международной и российской практике структурам СК [7], тем не менее, рассмотрим их более подробно.

I. Совместно инициированный СК – совокупность отдельных кредитов, предоставленных кредиторами – участниками СК одному заемщику. При организации данного СК заключаются следующие договоры:

(1) двусторонние кредитные договоры между заемщиком и каждым банком – участником синдиката, в каждом из которых оговаривается, что: каждый кредитор обязан предоставить денежные средства заемщику в размере и на условиях, предусмотренных этим договором, и обладает индивидуальным правом требования к заемщику (основной суммы долга и процентов по кредиту) согласно условиям договора; срок погашения обязательств заемщика перед кредиторами и величина процентной ставки идентичны для всех договоров; все расчеты по предоставлению и погашению СК производятся через банк-агент, который действует от лица кредиторов;

(2) многосторонний договор (по типу договора поручения или агентского), заключаемый участниками синдиката и банком-агентом между собой, содержащий общие условия предоставления заемщику СК (общий размер СК, доли участия каждого банка, величину процентной ставки, срок погашения СК), определяющий взаимоотношения между всеми кредиторами.

Банк-агент – это кредитная организация, которая может одновременно являться кредитором (участником синдиката), исполняющая агентские функции. Он должен действовать от имени и за счет участников синдиката.

Его положение аналогично положению поверенного в договоре поручения [4]. В силу п. 1 ст. 971 ГК РФ функции банка-агента аналогичны функциям поверенного по договору поручения, когда поверенный обязуется совершить от имени и за счет

доверителя определенные юридические действия, представляющие интерес для последнего. Права и обязанности по сделкам, совершенным банком-агентом, возникают непосредственно у всех участников синдиката. Это обусловлено именно тем, что поверенный совершает юридические действия не от своего лица, а от лица доверителя.

Возможно также применение агентского договора (п. 1 ст. 1005 ГК РФ) при условии, что агент (банк-агент) обязуется за вознаграждение совершать по поручению принципала (участников синдиката) юридические и иные действия от имени и за счет последнего. В этом случае по совершенным сделкам права и обязанности возникают непосредственно у принципала, а не у агента, т. е. аналогично схеме договора поручения [5].

Договор поручения, возникающий в связи с осуществлением сторонами предпринимательской деятельности, является возмездным (п. 1 ст. 972 ГК РФ), по агентскому договору принципал также обязан уплатить агенту вознаграждение в размере и в порядке, установленным в договоре (ст. 1006 ГК РФ). Если в договоре размер вознаграждения не предусмотрен и не может быть определен исходя из его условий, вознаграждение подлежит уплате в размере, определяемом в соответствии с п. 3 ст. 424 ГК РФ.

II. Индивидуально инициированный СК – предоставляется заемщику банком – первоначальным кредитором от своего имени и за свой счет, но права требования (их часть) впоследствии уступаются другим банкам – участникам синдиката.

По сути, предполагается появление кредитного договора со множественностью лиц на стороне кредитора (ст. 308 ГК РФ) [4]. Инструкцией № 110-И предложен один из механизмов возникновения множественности – совершение первоначальным кредитором частичной уступки требования в пользу других банков – долевых кредиторов [5].

В данном случае заключению подлежат следующие договоры:

(1) двусторонний кредитный договор между первоначальным кредитором и заемщиком, в котором определяются условия кредитования (сумма, срок кредитования, процентная ставка и т. д.);

(2) двусторонние договоры уступки прав требования между первоначальным кредитором и каждым участником синдиката, в каждом из которых определяется доля участника в совокупном объеме

приобретаемых прав к заемщику (основной суммы долга и процентов по кредиту);

(3) многосторонний договор между всеми кредиторами, регламентирующий, в частности, порядок действий участников синдиката в случае банкротства заемщика, в т. ч. обращения взыскания на обеспечение.

В силу ст. 384 ГК РФ право первоначального кредитора переходит к участникам синдиката в том объеме и на тех условиях, которые существовали к моменту перехода права, т. е. условия кредитования должны быть одинаковыми для всех долевых участников синдиката. В частности, к ним переходят права, обеспечивающие исполнение обязательства. На основании ст. 355 ГК РФ залогодержатель вправе передать свои права по договору о залоге участникам синдиката с соблюдением правил ст. 382 – 390 ГК РФ, и такая уступка действительна, если тем же лицам уступлены права требования к заемщику по обязательству, обеспеченному залогом [5].

Первоначальный кредитор, уступивший требование, отвечает перед участниками синдиката за недействительность переданного им требования, но не отвечает за его неисполнение, кроме случая, когда принял на себя поручительство за него перед другими банками (ст. 390 ГК РФ) [5].

III. СК без определения долевых условий. Данный кредит выдается банком – организатором синдиката заемщику от своего имени в соответствии с условиями заключенного с ним кредитного договора, при условии заключения этим банком кредитных договоров с третьими лицами на определенных условиях, описанных ниже. Организация данного СК оформляется следующими договорами:

(1) двусторонний кредитный договор между банком-организатором и заемщиком, в котором определяются условия кредитования;

(2) двусторонние кредитные договоры между банком-организатором и каждым из участников синдиката, в которых определяется, что последние обязуются предоставить банку-организатору денежные средства не позднее окончания операционного дня, в течение которого он обязан предоставить заемщику денежные средства в соответствии с условиями кредитного договора в сумме, равной или меньшей суммы, предоставляемой им в этот день заемщику; кроме того, они вправе требовать платежей по основному долгу, процентам, а также иных выплат в размере, в котором заемщик исполняет соответствующие обязательства перед бан-

ком-организатором, не ранее момента реального осуществления соответствующих платежей;

(3) многосторонний договор между всеми участниками синдиката и банком-организатором по типу агентского договора, либо договора простого товарищества, либо договора комиссии [4].

Правоотношения кредиторов – участников синдиката по типу агентских отношений описаны при рассмотрении первого типа СК. Также они могут регулироваться нормами о договоре простого товарищества (о совместной деятельности), по которому несколько банков обязуются соединить свои вклады и совместно действовать без образования юридического лица для извлечения прибыли или достижения иной не противоречащей закону цели [5] (п. 1 ст. 1041 ГК РФ). В данном случае будет применяться конструкция ведения общих дел отдельным участником – банком-организатором (п. 1 ст. 1044 ГК РФ). При этом участники синдиката как предприниматели будут отвечать солидарно по всем общим обязательствам независимо от оснований их возникновения (п. 2 ст. 1047 ГК РФ).

Если же отношения построены по типу комиссионер – комитент, то тогда банк-организатор обязуется по поручению участников синдиката за вознаграждение совершить одну или несколько сделок от своего имени, но за счет участников, по которым приобретает права и становится обязанным банк-организатор как комиссионер (п. 1 ст. 990 ГК РФ), но участники обязаны принять от организатора все исполненное по договору комиссии (ст. 1000 ГК РФ) в силу того, что вещи, приобретенные комиссионером за счет комитента, являются собственностью последнего (п. 1 ст. 996 ГК РФ). По общему правилу, банк-организатор не отвечает перед участниками синдиката за неисполнение заемщиком обязательства (п. 1 ст. 993 ГК РФ), но при этом принятое на себя поручение банк-организатор обязан исполнить на наиболее выгодных для участников синдиката условиях в соответствии с их указаниями, а при отсутствии последних – в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями (ст. 992 ГК РФ).

Существующая российская и мировая практика свидетельствует о том, что при организации СК подписывается один договор между заемщиком, с одной стороны, и кредиторами (включая банк-агент) – с другой. Данный договор предусматривает: права и обязанности заемщика и кредиторов в рамках кредитного договора; ценовые параметры

кредита; порядок расчетов по предоставлению и погашению кредита; права и обязательства банка-агента и взаимоотношения между кредиторами и банком-агентом, и др. [9]. По структуре это наиболее подходит под определение первого типа СК – совместно инициированного. Различие в том, что заключается один кредитный договор. В то же время один из кредиторов может участвовать в сделке на основе так называемого суб-участия, и возникают признаки третьего типа СК – без определения долевых условий [9].

В заключение необходимо отметить, что в настоящее время в России существуют условия, способствующие дальнейшему развитию рынка СК. При этом налицо нерешенные проблемы экономического и правового характера, в частности: несо-

вершенство законодательной и нормативной базы; отсутствие взаимного доверия между российскими банками [10]; чрезмерная ориентация российских банков на балансовые показатели [12]; различия в финансовом состоянии банков, их ресурсной базы, требований к заемщику; отсутствие стандартной кредитной документации по российскому праву; сложность процедуры осуществления СК [13], и др.

Тем не менее, СК постепенно набирает обороты, и создание эффективной системы его организации в России будет способствовать увеличению возможностей банковской системы в целом и позволит аккумулировать необходимые кредитные ресурсы, снизить риски банковской деятельности в стране [7].

Литература

1. Инструкция Банка России от 16.01.2004 №110-И «Об обязательных нормативах банков» (зарег. в Минюсте России 06.02.2004 №5529) // Вестник Банка России. – 2004. – №11.
2. Положение о порядке предоставления (размещения) кредитными организациями денежных средств и их возврата (погашения) (утв. Банком России 31.08.1998 № 54-П; зарег. в Минюсте России 29.09.1998 № 1619) // Вестник Банка России. – 1998. – № 70–71.
3. Гришаев С.П. Кредитный договор: содержание виды, исполнение [Электронный ресурс]: Доступ из справ.-правовой системы «Консультант плюс» (дата обрац. 12.01.2011).
4. Ефимова Л.Г. Какие существуют способы предоставления синдицированного кредита? URL: <http://www.lawmix.ru> (дата обрац. 12.12.2011).
5. Карицкая О.Г. Синдицированный кредит: правовая основа, оценка кредитного риска, бухгалтерский учет // Бухгалтерский учет в кредитных организациях. – 2006. – № 10. – С. 53–60.
6. Коробова Г.Г. Банковское дело: учебник. – М.: Экономистъ, 2006. – 766 с.
7. Кошпарова Ю.Е. Синдицированный кредит как форма банковского кредитования // Всерос. науч.-практ. конф. студентов: тез. докл. – Новокузнецк, 2011. Т. 2. С. 27–272.
8. Логвинова Н. Банки объединяются ради большого кредита // Банковское обозрение. – 2007. – № 7. – С. 40–43.
9. Российский рынок рублевого синдицированного кредитования. Март 2007. ВТБ //URL: <http://www.tbka.ru> (дата обрац. 12.12.2011).
10. Рыкова И., Фисенко Н. Перспективы развития синдицированного кредитования // Банковское кредитование. – 2008. – № 3. – С. 15–18.
11. Синдицированные кредиты. URL: <http://www.raiffeisen.ru> (дата обрац. 12.12.2011).
12. Синдицированный кредит. Перспективы развития синдицированного кредита в РФ // URL: <http://www.financial-lawyer.ru> (дата обрац. 12.12.2011).
13. Сорокина И.О. Проблемы развития синдицированного кредитования в России // Финансовый менеджмент. – 2007. – № 2. – С. 65–69.
14. Филина Ф.Н. и др. Все виды кредитования: учеб. пособие. М.: ГроссМедиа, РОСБУХ, 2009 [Электронный ресурс]: Доступ из справ.-правовой системы «Консультант плюс» (дата обрац. 12.12.2011).
15. Худяков М.Ю. Участники синдицированного кредита выбирают иностранное право // Банковское право. – 2009. – № 6. – С. 41–42.