Попкова Любовь Александровна. Правовая конструкция синдицированного кредита: диссертация ... кандидата Юридических наук: 12.00.03 / Попкова Любовь Александровна;[Место защиты: ФГБОУ ВО «Московский государственный юридический университет имени О.Е. Кутафина (МГЮА)»], 2018

**Введение к работе**

**Актуальность темы научного исследования.** Синдицированное кредитование получило широкое распространение в международной банковской практике1. В Российской Федерации синдицированное кредитование также активно развивается. Несмотря на то, что рынок синдицированного кредитования в нашей стране возник более 20 лет назад, до сих пор его объемы остаются незначительными2. Во многом это обусловлено несовершенством действующего российского законодательства, отсутствием научных исследований в указанной области, устоявшейся судебной практики, а также единых стандартов оформления договорной документации и принципов структурирования сделок. В результате при заключении большинства сделок используется английское, французское, немецкое или швейцарское право3.

Вместе с тем в последние годы в нашей стране начали формироваться экономические, организационные и правовые предпосылки для развития синдицированного кредитования и увеличения числа сделок, заключенных по российскому праву.

Так, одной из приоритетных задач, закрепленных в Стратегии развития банковского сектора Российской Федерации на период до 2015 года, было дальнейшее развитие механизма синдицированного кредитования4.

В Основных направлениях развития финансового рынка Российской  
Федерации на период 2016-2018 годов отмечается, что использование  
механизма синдицированного кредитования позволяет заемщикам

удовлетворять потребность в привлечении крупных кредитов, а кредиторам

1 По данным компании Dealogiс, в 2015 году в мире было предоставлено синдицированных кредитов  
на сумму 4,1 трлн долл. США.

2 По предварительным оценкам доля Российской Федерации на мировом рынке синдицированного  
кредитования, на сегодняшний день, составляет менее 1 %.

3 Так, например, по экспертным оценкам, объем синдицированных кредитов, полученных  
российскими заемщиками в 2013 году, составлял около 50 млрд. долл., при этом по российскому  
праву лишь 8 % сделок от этого объема// Коммерсант. 19.02.2015. № 29. С. 8.

4 Заявление Правительства Российской Федерации № 1472п-П13, Банка России № 01-001/1280 от  
05.04.2011 «О Стратегии развития банковского сектора Российской Федерации на период до 2015  
года» // Вестник Банка России. 2011. № 21.

предоставляет доступ к обслуживанию крупных клиентов, а также способствует диверсификации их кредитных портфелей. Несмотря на указанные преимущества в современной России сегмент синдицированного кредитования развит недостаточно5. В связи с этим одним из приоритетных направлений деятельности Банка России на плановый период является проведение мероприятий по устранению ограничений, сдерживающих развитие синдицированного кредитования, и дальнейшему развитию данного сегмента рынка.

В целях реализации указанного документа Банком России совместно  
с Правительством Российской Федерации разработан План мероприятий  
(«дорожная карта») «Основные направления развития финансового рынка  
Российской Федерации на период 2016-2018 годов», одной из основных задач  
которого является разработка и принятие федерального закона,

направленного на содействие развитию синдицированного кредитования6.

Кроме того, за последнее время произошли глобальные преобразования в отечественном законодательстве, прежде всего, в гражданском законодательстве Российской Федерации. В российском праве получили распространение новые институты, заимствованные из зарубежных правопорядков, которые предоставили участникам коммерческого оборота новые возможности для заключения сложных структурированных сделок. Судебной практикой выработаны принципиально новые подходы и правовые позиции в области обязательственного права.

Указанные изменения общегражданского регулирования общественных  
отношений, а также назревшие потребности банковской практики сделали  
возможным и своевременным проведение комплексных исследований  
в области правовой теории синдицированного кредитования, а также  
разработку конструкции синдицированного кредита, адекватной

российскому правопорядку.

5 См.: Основные направления развития финансового рынка Российской Федерации на период 2016-  
2018 годов. Одобрено Советом директоров Банка России 26.05.2016. С.43-44.

6 См.: Поручение Правительства Российской Федерации от 28.06.2016 № ИШ-П13-3745.

**Степень** **научной** **разработанности** **темы** **диссертационного**

**исследования.** Теория синдицированного кредита в российской доктрине  
начала формироваться недавно, и первоначально основное внимание  
исследователей было сосредоточено на анализе его экономической природы,  
характеристике наиболее существенных свойств, составляющих

качественное отличие данного явления хозяйственного оборота. Во многих  
экономических статьях (М. Алексейчук, В. Ануфриев, И. Дун,  
В. Громковский, М. Грядунова, В.Д. Мехряков, А.И. Ольшаный, Р. Пивков,  
Г. Сухушина, Д. Титов и др.), а также нескольких диссертационных  
исследованиях по экономическим специальностям (А.В. Пигарев,

А.В. Бояренков, О.М. Григорьева, Ю.В. Данилина, А.В. Семенова) проанализированы практика и технология предоставления синдицированных кредитов в России и за рубежом.

Среди недавних экономических исследований проблем

синдицированного кредитования особо следует отметить диссертационную  
работу А.Е. Михайлова «Механизм синдицированного кредитования в  
крупных частных российских банках и направления его совершенствования»  
(2014 г.), в которой рассмотрены специфические особенности

синдицированного кредита как инструмента долгового финансирования и его преимущества по сравнению с другими механизмами привлечения денежных средств.

В отечественной юридической литературе синдицированный кредит долгое время не был предметом комплексных теоретических исследований. С начала 2000-х годов можно назвать лишь несколько научных статей, опубликованных в периодических юридических изданиях, которые посвящены отдельным аспектам синдицированного кредитования. Авторами указанных статей являются Я.С. Акимов, А.Ю. Буркова, А.Л. Заливако, А.В.Качалова, Н.И. Лобанова, Н.А. Ранних, А.Г. Саркисянц, А.В. Шамраев.

Среди немногочисленных работ, посвященных проблемам правового  
регулирования синдицированного кредитования, следует отметить

диссертационное исследование А.И. Сапунковой «Правовое регулирование  
синдицированного кредитования в международном коммерческом обороте»  
(2008 г.). В этой работе впервые в отечественной цивилистической науке  
предложено комплексное исследование правовой природы

синдицированного кредита.

Еще одной работой, внесшей значительный вклад в развитие российской правовой доктрины синдицированного кредита, является монографическое исследование Д.И. Гравина «Кредитный договор по английскому и российскому праву» (2014 г.). В этой работе исследованы особенности кредитного договора в английском и российском праве, а также высказана точка зрения относительно правовой природы и содержания договора синдицированного кредита.

Особое значение для развития представлений о синдицированном  
кредите в российской литературе имеют работы О.М. Иванова, посвященные  
сравнительно-правовому исследованию правовой конструкции

синдицированного кредита.

Теоретической основой диссертационного исследования стали работы  
по общей теории обязательств: М.М. Агаркова, В.А. Белова,

М.И. Брагинского, А.Ю. Викулина, В.В. Витрянского, Ю.С. Гамбарова, Е. Годемэ, Б.М. Гонгало, Л.Г. Ефимовой, О.С. Иоффе, О.А. Красавчикова, П.В. Крашенинникова, Л.А. Лунца, Д.И. Мейера, И.Б. Новицкого, Л.А. Новоселовой, К.П. Победоносцева, С.В. Сарбаша, А.П. Сергеева, Е.А. Суханова, Ю.К. Толстого, П.П. Цитовича, Г.Ф. Шершеневича и др.

Наиболее полно доктрина синдицированного кредита разработана  
в зарубежной литературе. Вопросу организации сделок по

синдицированному кредитованию посвящены работы Godlewski C., Harjoto M., Odianosen E. Сравнением синдицированных кредитов с другими инструментами финансирования занимались Altunbas Y., Hale G., Kara A., Marques D. Юридические аспекты заключения сделок по предоставлению синдицированного кредита, получили отражение в работах Rhodes Т.

«Syndicated Lending», Fight A. «Syndicated lending», Altunbas Y., Gadanecs B., Kara A. «Syndicated loans», Mugasha A. «The law of multibank financing».

Необходимость разработки теоретической модели синдицированного кредита, адаптированной к российскому праву, определяет цели и задачи настоящего исследования.

**Объект и предмет исследования.** Объектом исследования являются  
правоотношения, возникающие при заключении договоров

синдицированного кредита на российском и международном финансовом рынке.

Предметом исследования является совокупность гражданско-правовых договоров, являющихся составными элементами правовой конструкции синдицированного кредита, банковская практика заключения и исполнения сделок по синдицированному кредитованию

**Цель и задачи диссертационного исследования.** Целью настоящего  
исследования является разработка теоретической конструкции

синдицированного кредита на основе анализа российского и зарубежного законодательства и практики использования синдицированного кредита в международном коммерческом обороте, выявление противоречий и недостатков действующего регулирования, а также выработка рекомендаций по совершенствованию российского законодательства в целях повышения эффективности использования синдицированного кредита в экономической деятельности.

Для достижения указанной цели в диссертационном исследовании были поставлены следующие **задачи**:

установить основные этапы и тенденции развития синдицированного кредита в международной и российской банковской практике;

сформулировать определение синдицированного кредита как

инструмента привлечения долгосрочных финансовых ресурсов и определить его правовую природу;

изучить и проанализировать материалы международной и российской

банковской практики в сфере синдицированного кредитования;

определить состав гражданско-правовых договоров, оформляющих общественные отношения по синдицированному кредитованию;

сформулировать понятие договора об организации синдицированного кредита, определить его элементы, правовую природу и место в системе договоров, опосредующих сделку по предоставлению синдицированного кредита;

установить правовую природу договора синдицированного кредита, определить его субъектный состав, содержание и существенные условия;

выявить типичные способы изменения субъектного состава договора синдицированного кредита, обеспечивающие возможность обращения синдицированных кредитов на вторичном рынке.

**Методологическая основа исследования.** Для достижения целей и задач исследования диссертантом применялись такие общенаучные методы познания как исторический, системно-структурный, диалектический, логический. При проведении обработки материала для исследования, а также анализа норм, регулирующих синдицированное кредитование, использовался формально-догматический и формально-юридический метод.

Особое значение для подготовки диссертационного исследования имеет сравнительно-правовой метод познания и результаты проведенной диссертантом работы по переводу с английского и с немецкого языка стандартной рыночной документации по синдицированному кредитованию.

**Нормативную и эмпирическую основу исследования** составили федеральные законы, подзаконные нормативные правовые акты Российской Федерации и практика их применения в сфере кредитных правоотношений, правовые позиции Верховного Суда Российской Федерации и Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, стандартные формы договорной документации для синдицированного кредитования Лондонской ассоциации кредитного рынка, стандартные формы договорной документации, разработанные Ассоциацией региональных банков России для российского

рынка синдицированного кредитования, материалы судебной

и правоприменительной практики.

**Научная новизна диссертационного исследования** состоит в том, что  
в нем предложена новая правовая конструкция синдицированного кредита,  
адаптированная к российскому праву и потребностям российской банковской  
практики. На основе всестороннего анализа международных рыночных  
стандартов синдицированного кредитования, нормативных правовых актов  
Российской Федерации и практики их применения выявлены пробелы и  
недостатки существующей системы нормативного регулирования,

препятствующие развитию синдицированного кредита как одной из наиболее удобных форм мультибанковского финансирования.

В диссертационном исследовании сформулированы и обоснованы новые теоретические и практические выводы и предложения, которые нашли отражение в положениях, выносимых на защиту.

**Положения, выносимые на защиту, содержащие новизну или элементы новизны**:

1. Диссертант доказал, что стандартный договор синдицированного кредита, разработанный Лондонской ассоциацией кредитного рынка (Loan Market Association, LMA) для европейского рынка и Ассоциацией региональных банков России для российского внутреннего рынка, можно квалифицировать в качестве примерных условий (примерного договора).

Стандартный договор синдицированного кредита представляет собой  
примерный договор, содержащий общие условия, которые широко  
применяются участниками финансового рынка при структурировании  
синдицированных сделок. Такой договор не является обязательным для  
применения кредитными организациями в отношениях с заемщиками по  
синдицированному кредиту. Условия стандартного договора

синдицированного кредита могут быть модифицированы с учетом специфики конкретной сделки, а также потребностей ее участников.

2. Диссертантом сформулировано понятие договора об организации  
синдицированного кредита и определены его правовые особенности.

По договору об организации синдицированного кредита

уполномоченное заемщиком лицо (организатор синдиката) обязуется сформировать синдикат кредиторов с целью последующего предоставления заемщику синдицированного кредита, а заемщик обязуется оплачивать услуги организатора синдиката и оказывать необходимое содействие в организации синдицированного кредита.

Договор об организации синдицированного кредита с точки зрении его  
правовой природы является разновидностью агентского договора,

сконструированного по модели договора комиссии.

3. Диссертант доказал, что под термином «договор синдицированного  
кредита» следует понимать не кредитный договор (договор займа), а  
«кредитный продукт» в экономическом смысле, включающий не только  
заемные отношения, но также отношения между кредиторами, между  
кредитным агентом и кредиторами, между управляющим залогом и  
кредиторами.

При указанном подходе «договор синдицированного кредита» представляет собой систему взаимосвязанных разнотипных гражданско-правовых договоров, имеющих общую хозяйственную цель – предоставление денежных средств заемщику в форме кредита (займа) с обязательством их последующего возврата.

Структура договора синдицированного кредита как кредитного продукта включает следующие элементы:

- договор между участниками синдиката кредиторов о координации  
совместной деятельности;

кредитные договоры (договоры займа);

договор с кредитным агентом;

договор с управляющим обеспечением.

4. По договору между участниками синдиката кредиторов о  
координации совместной деятельности несколько кредиторов (синдикат  
кредиторов) обязуются совместно действовать в целях извлечения прибыли,  
получаемой от предоставления заемщику - юридическому лицу денежных  
средств в размере и на условиях, предусмотренных кредитными договорами  
(договорами займа).

Диссертант доказал, что рассматриваемый договор можно

квалифицировать как непоименованный организационный договор sui generis, который нуждается в специальном правовом регулировании.

В отличие от договора простого товарищества, участники синдиката кредиторов не образуют общего имущества, между ними не возникает лично-доверительных отношений, в обязательстве по выдаче кредита они не являются солидарными должниками, механизм принятия решений синдиката кредиторов отличается от порядка ведения общих дел товарищами, выход одного кредитора из синдиката не влияет на дальнейшее существование синдиката кредиторов.

В отличие от соглашения кредиторов о порядке удовлетворения их требований к должнику (ст. 309.1 ГК РФ) договор между участниками синдиката кредиторов о координации совместной деятельности имеет более широкий предмет, поскольку включает не только согласованный сторонами порядок удовлетворения требований к заемщику, но и общие условия предоставления кредита (займа), порядок взаимодействия кредиторов в процессе исполнения ими обязанностей по кредитным договорам (договорам займа), компетенцию синдиката кредиторов и порядок совместного принятия им решений.

5. Правовая конструкция синдицированного кредита может  
предусматривать одну из двух возможных правовых моделей кредитования  
заемщика:

- кредитный договор (договор займа), заключенный между заемщиком и банком-агентом, действующим на основании агентского договора от своего

имени, но в интересах участников синдиката. В дальнейшем банк-агент может передавать свои права и обязанности по заключенному им кредитному договору (договору займа) участникам синдиката (модель долевого обязательства);

- кредитный договор (договор займа), заключаемый между заемщиком и членами синдиката кредиторов, когда каждый из них становится кредитором непосредственно в момент заключения договора (модель самостоятельных кредитных обязательств). В этой модели банк-агент выполняет вспомогательные функции и не заключает кредитного договора (договора займа) с заемщиком.

6. Вопреки преобладающей в юридической литературе точке зрения,  
диссертант доказал, что в результате заключения кредитного договора  
(договора займа) в ходе синдицированного кредитования, на стороне  
кредитора не всегда возникает множественность лиц в обязательстве.

Множественность лиц в кредитном договоре (договоре займа) возникает в рамках модели долевого обязательства в результате частичной передачи прав и обязанностей по кредитному договору (договору займа), либо прав (требований), которая осуществляется банком-агентом в пользу банков-участников синдиката.

7. В рамках модели самостоятельных кредитных обязательств  
возникает несколько (по числу займодавцев) связанных между собой  
однородных простых заемных обязательств между заемщиком и каждым  
участником синдиката в отдельности, имеющих одинаковые условия (за  
исключением суммы денежных средств), одинаковое содержание,  
объединенных общей хозяйственной целью. В этом случае кредитный  
договор (договор займа) лишь формально объединяет эти обязательства в  
едином документе.

8. Диссертант обосновал следующие отличия нескольких связанных  
между собой однородных простых заемных обязательств, возникающих при  
реализации модели самостоятельных кредитных обязательств, от простых

обязательств, возникающих из нескольких независимых кредитных договоров:

- взаимодействие между заемщиком и кредиторами осуществляется  
через банк-агент (кредитный агент);

- некоторые субъективные гражданские права в таких заемных  
обязательствах (решение о досрочном взыскании кредита, об обращении  
взыскания на обеспечение и т.п.), осуществляются не каждым из кредиторов  
в отдельности, а на основании решения большинства участников синдиката.

9. По договору об участии в кредите одна сторона - участник в кредите, обязуется предоставить другой стороне - ведущему банку денежные средства, которые составляют часть суммы кредита, предоставленного заемщику (доля участия в кредите). Ведущий банк обязуется перед участником в кредите передать ему денежные средства, полученные от заемщика по кредитному договору (договору займа) в качестве исполнения его обязанности по возврату кредита, уплате процентов, неустойки, иных платежей, пропорционально его доле участия в кредите.

Договор об участии в кредите (займе) является непоименованным договором. К правоотношениям сторон в рамках договора участия в кредите (займе) неприменимы положения о договоре кредита (займа), договоре комиссии и договоре о совместной деятельности (простом товариществе).

На основе вышеизложенных выводов и предложений диссертант предлагает внести ряд изменений в законодательство Российской Федерации.

1. Внести точечные изменения в гражданское законодательство  
Российской Федерации, отражающие специфику отношений по

синдицированному кредиту в части урегулирования природы

правоотношений при множественности кредиторов, правомерности взимания кредитными организациями вознаграждений за предоставление кредита, установления особенностей уступки прав из взаимосвязанных договоров, особенностей договора управления залогом при наличии нескольких кредиторов и т.д.

2. Дополнить Федеральный закон «О банках и банковской  
деятельности» отдельной главой, посвященной ключевым особенностям  
правового регулирования правоотношений, возникающих при

синдицированном кредитовании. В частности, выделить и кратко описать основные договоры, которые оформляются сторонами при структурировании сделки синдицированного кредита, такие как договор об организации синдицированного кредита, договор между участниками синдиката кредиторов о координации совместной деятельности при синдицированном кредитовании, договор об участии в кредите.

**Теоретическая и практическая значимость диссертационного исследования** определяется тем, что в нем разработана правовая конструкция синдицированного кредита, адаптированная к российскому праву.

Теоретическая значимость исследования заключается в разработанной  
диссертантом концепции синдицированного кредита как системы

взаимосвязанных договоров, объединенных единой целью, установлении признаков синдицированного кредита, выделении договоров, опосредующих синдицированную сделку.

Практическая значимость исследования заключается в сделанных диссертантом предложениях по внесению изменений в российское законодательство с целью урегулирования специфики правоотношений, складывающихся при синдицированном кредитовании.

Теоретические выводы и практические предложения по

совершенствованию российского законодательства могут быть использованы в учебном процессе при изучении проблем правового регулирования синдицированного кредитования в России и за рубежом.

**Апробация** **результатов** **диссертационного** **исследования.**

Диссертационное исследование выполнено и обсуждено на кафедре  
банковского права Московского государственного юридического

университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА).

Основные теоретические и практические результаты диссертационного  
исследования отражены в 8 научных статьях, опубликованных в ведущих  
российских изданиях, в том числе включенных в перечень периодических  
изданий, утвержденных Высшей аттестационной комиссией,

рекомендованных для публикации основных результатов диссертаций, представляемых на соискание ученой степени кандидата юридических наук.

Отдельные положения диссертационного исследования изложены в  
докладах на международных научно-практических конференциях, в том  
числе международных конференциях молодых ученых «Традиции и новации  
в системе современного российского права» (2014 – 2017 гг.),

IX Международной научно-практической конференции «Кутафинские чтения» (ноябрь 2015 г.), конференции «Банковская система и рынок банковских услуг в новых экономических условиях» в рамках III Московского юридического форума «Развитие российского права: новые контексты и поиски решения проблем» (апрель 2016 г.), научно– практической конференции Института государства и права РАН и Ассоциации российских банков «Роль судебной практики в развитии рынка банковских услуг» (апрель 2017 г.), международной научно-практической конференции «Новые банковские технологии – сценарий трансформации банковской системы» (апрель 2017 г.), а также на круглых столах, посвященных актуальным проблемам гражданского и банковского права.

**Структура диссертации** определяется целью исследования, его  
задачами и логикой изложения. Диссертация состоит из введения, четырех  
глав, включающих пятнадцать параграфов, заключения и