

8. Gavrilov E., Gavrilov K. Contracts for making works of authorship // Economics and law. 2013. No. 3. P. 28–45.
9. The decree of the Presidium of the Russian Federation dated June 27, 2006 No. 2039/06 in the case no. A56-10018/2005 // Bulletin of the RF SAC. 2006. No. 9.
10. Ruzakova O. A. System of agreements on establishing the results of intellectual activity and the use of exclusive rights : abstract of dissertation of the doctor of law. Sciences. M., 2007. 41 p.
11. Gavrilov E. P. Copyright contracts in Russia [Electronic resource]. Access from RLS «ConsultantPlus».
12. Resolution of FAS of Moscow District on May 27, 2009 No. KG-A40/4540-09 [Electronic resource]. Access from RLS «ConsultantPlus». The document has not been published.
13. Khokhlov V. A. Contract of the author's order in the civil law of Russia // Journal of the Russian law. 2011. No. 4 (172). P. 26–35.
14. Resolution of FAS of Moscow District on May 27, 2009 No. KG-A40/4540-09 on the case No. A40-45577/08-67-390 [Electronic resource]. Access from RLS «ConsultantPlus». The document has not been published.
15. Determination of the Supreme Court on April 1, 2015 No. 305-ES14-8121 the case No. A40-140516/2013 [Electronic resource]. Access from RLS «ConsultantPlus». The document has not been published.
16. Sweet Y. P. The contract of the author's order // Laws of Russia: experience, analysis, and practice. 2009. No. 5. P. 3–11.
17. Rubtsova N. V. To the issue of price of the contract in the business // Business. Education. Law. Bulletin of Volgograd Business Institute. 2016. No. 3 (36). P. 209–214.
18. Determination of the Supreme Court on October 31, 2014 No. 305-ES14-2859 the case No. A40-138710/13 [Electronic resource]. Access from RLS «ConsultantPlus». The document has not been published.

Как цитировать статью: Белькова Е. Г., Белоусов В. Н. Существенные условия договора авторского заказа // Бизнес. Образование. Право. Вестник Волгоградского института бизнеса. 2017. № 1 (38). С. 214–218.

For citation: Belkova E. G., Belousov V. N. The essential terms of the contract of the author's order // Business. Education. Law. Bulletin of Volgograd Business Institute. 2017. No. 1 (38). P. 214–218.

УДК 347.735
ББК 67.402.25

Kazachenok Olesya Pavlovna,
candidate of law,
assistant professor of the department
of civil and international private law
of Volgograd state University,
Volgograd,
e-mail: gimchp@volsu.ru, o.kazachenok@yandex.ru

Казачёнок Олеся Павловна,
канд. юрид. наук,
доцент кафедры гражданского
и международного частного права
Волгоградского государственного университета,
г. Волгоград,
e-mail: gimchp@volsu.ru, o.kazachenok@yandex.ru

ПРАВОВАЯ ПРИРОДА И ПОРЯДОК ЗАКЛЮЧЕНИЯ СИНДИЦИРОВАННОГО КРЕДИТНОГО СОГЛАШЕНИЯ

THE LEGAL NATURE AND THE PROCEDURE OF CONCLUDING A SYNDICATED LOAN AGREEMENT

12.00.03 – Гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право
12.00.03 – Civil law; entrepreneurial law; family law; international private law

Статья посвящена исследованию сущности, правовой природы, структуры и порядка заключения договора синдицированного кредитования. Исследованы и проанализированы различные теоретические подходы к определению правовой природы договора синдицированного кредитования. Аргументирована принадлежность синдицированного кредитования к разновидности смешанного типа договоров. Установлено отсутствие единой точки зрения по вопросу о составных частях смешанного договора синдицированного кредитования. Изучаются группы отношений, возникающих в результате заключения договора синдицированного кредитования. На основе проведенного анализа ГК РФ, а также судебной практики называются составные части синдицированного соглашения как договора смешанного типа.

The article is devoted to the study of the nature, legal nature, structure and procedure of concluding the contract of syndicated loans. Various theoretical approaches to the definition of the

legal nature of contract of syndicated loan are examined and analyzed. Attribution of syndicated lending to the variety of the mixed type contract is justified. The absence of a single point of view on the issue of the components of the mixed type contract of syndicated lending is identified. The groups of relations arising from the contract of syndicated loans are studied. The main parts of syndicated agreement as the mixed-type contract are stated based on the RF CC analysis, as well as on the court practice.

Ключевые слова: софинансирование, синдикат, синдицированное кредитование, кредитный договор, кредитор, заемщик, синдицированное соглашение (договор синдицированного кредитования), множественность лиц в обязательстве, смешанные типы договоров, агентский договор, договор поручительства, договор простого товарищества.

Keywords: co-financing, syndicate, syndicated lending, credit agreement, lender, borrower, syndicated agreement

(syndicated loan agreement), plurality of persons in the obligation, mixed types of contracts, agency agreement, guarantee agreement, simple partnership agreement.

Актуальность проблематики исследования обусловлена тем, что в условиях формирования устойчивых тенденций глобализации мировой экономики особое значение для ее развития приобретают крупные инвестиционные проекты, финансирование которых, как правило, осуществляется за счет привлечения кредитных средств. Однако лишь немногие кредитные организации имеют возможность самостоятельного кредитования в необходимых объемах, что влечет необходимость привлечения к кредитованию группы банков и заключения синдицированных кредитных соглашений.

Степень разработанности проблемы. Отдельные аспекты теории и практики правового регулирования синдицированного кредитования исследовались А. С. Агаджанян, Д. И. Гравиным, Ю. М. Скларовой, А. Е. Михайловым, Е. В. Тихомировой, Н. А. Урванцевой и другими, однако многие вопросы, в частности, касающиеся правовой природы договора синдицированного кредитования, особенностей его структуры и заключения, остаются спорными и не получили однозначной оценки в доктрине.

Целью исследования является анализ формирования и выявления тенденций развития института синдицированного кредитования в Российской Федерации с учетом последних изменений действующего законодательства и судебной практики. На основе сформулированной темы были поставлены следующие **задачи** исследования: определить правовую природу синдицированного кредитования; проанализировать особенности заключения договора синдицированного кредита; выделить этапы организации синдицированного кредитования.

Развитие синдицированных кредитов как разновидности софинансирования в сфере кредитования инвестиционных проектов

В настоящее время в сфере кредитования внешнеэкономической деятельности широко распространенным явлением стало софинансирование, которое в экономической литературе определяется как совместное участие нескольких организаций в финансировании какой-либо деятельности или мероприятия. Софинансирование представляет собой способ получения кредита, при котором банк принимает участие своими ресурсами вместе с третьими сторонами в конкретном проекте или дает совместные гарантии для его реализации [1, с. 226], а не только предоставляет возможности для развития банковского сектора, особенно в условиях экономического кризиса, существенно ограничивающего возможности каждого отдельного банка [2], и может оказать положительное влияние на предлагаемые инвесторам ставки банковского процента [3].

Как правило, софинансирование является необходимым для кредитования особо крупных проектов, в особенности в отраслях инфраструктуры.

Одной из основных форм софинансирования являются синдицированные кредиты — кредиты, предоставляемые консорциумами (синдикатами) банков [4; 5; 6].

Исследование правовой природы синдицированного кредитования имеет большое теоретико-практическое значение, учитывая необходимость объединения капитала для реализации крупных долгосрочных инвестиционных проектов, осуществление которых может способствовать выполнению задач инновационной модернизации российского государства.

Для кредитования подобного рода проектов коммерческие банки объединяются в группу, именуемую в финансовой сфере

синдикат [7; 8], реже — консорциум. Когда банки совместно группой предоставляют заемщику требующуюся сумму, сам кредит принято называть синдицированным (консорциумным). Таким образом, основным признаком синдицированного кредитования является совместное предоставление кредита несколькими банками под единый проект.

Правовая природа синдицированного кредитования

В условиях отсутствия достаточной правовой регламентации синдицированного кредитования в России особый интерес представляет и исследование сущности, правовой природы и, исходя из этого, структуры и порядка заключения договора синдицированного кредитования.

В литературе существует несколько позиций по вопросу определения правовой природы договора синдицированного кредитования. Проанализируем основные из них.

Это, прежде всего, позиция, отстаивающая отнесение договора синдицированного кредитования к разновидности договора о совместной деятельности [9, с. 64].

Такой подход, на наш взгляд, является неверным по нескольким причинам:

— во-первых, различен субъектный состав: в договоре синдицированного кредитования его участниками могут являться только банки, в отличие от договора простого товарищества, где допускается участие и физических лиц тоже;

— во-вторых, исходя из содержания ст. 1041 ГК РФ, средства, передаваемые по договору синдицированного кредитования заемщику, не превращаются в общее имущество кредитора и заемщика, как это имеет место при заключении договора простого товарищества;

— в-третьих, в договоре простого товарищества каждый из его участников является одновременно кредитором и должником по отношению друг к другу ввиду возможности требовать надлежащего исполнения обязательств по договору. Подобный тезис в корне противоречит существу отношений, вытекающих из договора синдицированного кредитования. И последнее, что стоит отметить в обоснование несостоятельности данной позиции, так это вопрос об ответственности по данным договорам: на участников договора простого товарищества налагается солидарная ответственность (ст. 1047 ГК РФ), на участников договора синдицированного кредитования подобная ответственность не может быть наложена в принципе.

Полагаем, правильной следует считать позицию, согласно которой договор синдицированного кредитования следует относить к смешанному типу договоров [10].

Структура смешанного договора синдицированного кредитования

При этом в науке отсутствует единая точка зрения по вопросу о составных частях смешанного договора синдицированного кредитования. Выделяют различные модели:

- 1) кредитный договор + агентский договор;
- 2) кредитный договор + агентский договор + договор поручительства;
- 3) кредитный договор + договор простого товарищества и др. [11, с. 70].

Действительно, в результате заключения договора синдицированного кредитования возникают следующие группы отношений:

— между кредиторами — участниками синдиката и заемщиком (кредитные отношения);

— между кредиторами в синдикате (соглашение между кредиторами, как правило, заключается на основании ст. 309.1 ГК РФ) [12];

— между кредиторами — участниками синдиката и кредитным агентом (агентские отношения).

Подобная структура подтверждает точку зрения об отнесении договора синдицированного кредитования к смешанному, составными частями которого являются: кредитный договор, агентский договор, а также соглашение между банками, в котором определяется порядок и объемы финансирования заемщика (ст. 309.1 ГК РФ). Данный вывод также подтверждается судебной практикой [13].

Следует отметить, что своеобразную точку в данных дискуссиях поставил Комитет по синдицированному кредитованию Ассоциации региональных банков России, разработав типовую форму кредитного договора, который включает в себя договор поручительства, договор управления залогом и положение об организации синдицированного кредита, о чем говорилось выше.

Участие нескольких банков, объединенных в синдикат, в предоставлении синдицированного кредита заемщику породило в науке дискуссию о наличии множественности лиц в обязательстве на стороне кредитора [14, с. 692].

Так, существует точка зрения, согласно которой синдицированный кредит рассматривается как сложное обязательство, состоящее из элементов кредитного и агентского обязательства. Множественность лиц имеет место как в кредитном (носит долевого характер), так и агентском (только на стороне принципала) обязательстве [15, с. 11].

На наш взгляд, множественность лиц на стороне кредитора отсутствует. Все кредиторы при заключении вышеуказанного соглашения обладают равными правами, при этом объем финансирования заемщика каждым из банков может быть различным. Каждый из участников синдиката возлагает на себя отдельное обязательство, которое не носит солидарного характера, как это имеет место при множественности лиц в обязательстве. Следовательно, в рассматриваемом случае на стороне кредитора выступают несколько банков — участников синдиката с самостоятельными кредитными обязательствами.

Проанализировав основные точки зрения по вопросу о правовой природе договора синдицированного кредитования, обратимся далее к общей процедуре — порядку заключения рассматриваемого договора.

Инициатором создания синдиката (консорциума) может выступить как сам заемщик, так и банк, который является постоянным партнером заемщика.

В первом случае для заемщика на начальном этапе особенно важным является выбор банка-организатора, кандидатура которого, как правило, определяется путем открытого конкурса (тендера).

Однако независимо от того, кто был субъектом инициирования синдикации, основные функции по организации синдицированного кредита будет выполнять банк-организатор, который на законных основаниях взимает комиссию за оказанные услуги [16].

Банк-организатор отвечает за составление информационного меморандума (содержит основные условия кредитования), который затем направляется потенциальным участникам

синдиката, обсуждает кредитную документацию, разрабатывает оптимальную структуру сделки и основные условия предоставления кредита, проводит согласование с заемщиком состава потенциальных банков-участников, подготовку и согласование финансово-аналитической и юридической документации, формирование синдиката кредиторов и закрытие сделки [17, с. 106].

После согласования документации заемщик подписывает кредитный договор. Сторонами этого договора являются заемщик и все банки, предоставляющие средства. Для целей администрирования долга один из членов назначается банком-агентом.

Выводы

Соответственно, возможно выделить несколько этапов [18] организации синдицированного кредитования:

- предварительный этап, который сопряжен с принятием решения заемщиком, выбором банка-организатора, разработкой мандата, определением базовых условий сделки;
- этап синдикации — согласования списка банков-участников, документации и направления ее заемщику;
- и, наконец, подписание самого договора, которое сопровождается открытием счетов и использованием кредита.

В качестве основных проблем процедуры заключения договора синдицированного кредитования, не урегулированных российским законодателем являются следующие:

- не регламентируется вопрос реализации прав группы кредиторов по кредитному договору. В международной практике предусмотрена возможность осуществления кредитором отдельных своих прав в отношении заемщика только с учётом мнения большинства кредиторов. Например, осуществление права требовать досрочного исполнения обязательств по кредиту или принятие решения об обращении взыскания на предмет залога при обеспеченном кредите. Реализация этих прав, как и отказ от обязательств или расторжение кредитного договора, в одностороннем порядке недопустима. Остальные вопросы решаются квалифицированным большинством голосов всех кредиторов. Такое решение становится обязательным для всех кредиторов. Тем не менее действующий ГК РФ не предусматривает собрания кредиторов и принятия совместных решений, что может быть исправлено путем внесения соответствующих изменений.

- в залог может передаваться лишь конкретное имущество. В зарубежных странах в качестве обеспечения по кредиту заемщик нередко предоставляет денежные средства на банковском счёте, требования к должникам, будущее недвижимое имущество. Помимо этого, нормы международного законодательства о залоге позволяют сторонам договора достаточно гибко определить предмет залога, закрепив только идентификационные признаки, без указания конкретного имущества. Такой законодательный подход также видится вполне приемлемым для российского правового регулирования синдицированного кредитования и способен обеспечить тем самым его гибкость, необходимую для регламентации исследуемой конструкции.

БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК

1. Внешнеэкономическая деятельность: учеб. для студ. сред. проф. учеб. заведений / под ред. Б. М. Смитиенко, В. К. Поспелова. 6-е изд., стер. М. : Академия, 2009. 304 с.
2. Чернявская Е. Ю., Кислова Д. А. Развитие банковского сектора на ближайшую перспективу в условиях экономического кризиса в современной России // Бизнес. Образование. Право. Вестник Волгоградского института бизнеса. 2016. № 4 (37). С. 98–101.
3. Гончарова М. В., Гончаров А. И. Население и банки: процент за кредит (разновидности ставок) // Бизнес. Образование. Право. Вестник Волгоградского института бизнеса. 2013. № 2 (23). С. 285–292.
4. Трофимова В. А., Чижик В. П. Сравнительная характеристика синдицированного кредитования // Экономика сферы сервиса: проблемы и перспективы : сборник материалов науч.-практ. конф. (03–04 декабря 2014 г.). Омск : ОГИС, 2015. С. 15–22.

5. Уткин В. С. Концептуальные основы развития синдицированного кредитования в России : монография. М. : Дашков и К, 2011. 179 с.
6. Семенова А. В. Формирование и развитие эффективного механизма организации синдицированного кредитования в Российской Федерации : дис. ... канд. экон. наук. М., 2009
7. Митрохин В. В., Грибанов А. В. Синдицированное кредитование как способ банковского фондирования // Современные проблемы науки и образования. 2014. № 4. С. 414.
8. Пантелеев И. А. Совершенствование управления рисками синдицированного кредитования : дис. ... канд. экон. наук. М., 2009.
9. Качалова А. В. Правовые особенности заключения договоров о предоставлении синдицированных кредитов // Законодательство. 2006. № 2. С. 57–64.
10. Бычков А. И. Смешанный договор синдицированного кредита // Банковское дело. 2015. № 11. С. 78–81.
11. Попкова Л. А. Договор синдицированного кредита: правовая природа и содержание // Законы России. Опыт. Анализ. Практика. 2016. № 2. С. 69–74.
12. Буркова А. Ю. Некоторые изменения Гражданского кодекса Российской Федерации с точки зрения мировоззрения российского банковского юриста // Банковское право. 2015. № 6. С. 7–14.
13. Решение Арбитражного суда г. Москвы от 26.01.2015 по делу № А40-85130/14 [Электронный ресурс] // Карто-тека арбитражных дел [сайт]. URL: http://kad.arbitr.ru/PdfDocument/b115e21b-fdb7-4045-a24f-13f69e3e257d/A40-85130-2014_20150126_Reshenija%20i%20postanovlenija.pdf (дата обращения: 30.08.2016).
14. Белов В. А. Гражданское право. Общая и Особенная части: Учебник. М. : Центр ЮрИнфоР, 2008. 767 с.
15. Сапункова А. И. Правовое регулирование синдицированного кредитования в международном коммерческом обороте : автореф. дис. ... канд. юр. наук. М., 2008.
16. Росиков А. Какие из банковских комиссий являются незаконными? // Арсенал предпринимателя. 2016. № 1. С. 65–73.
17. Михайлов А. Е. Механизм синдицированного кредитования в крупных частных российских банках и направления его совершенствования : дис. ... канд. эконом. наук. М., 2014.
18. Тарасов А. А. Привлечение банком синдицированного кредита // Банковское дело. 2015. № 11. С. 66–70.

REFERENCES

1. Foreign economic activity: textbook for students of secondary professional educational institutions / edited by B. M. Smitienko, V. K. Pospelov. 6th ed., stereotype. M. : Academy, 2009. 304 p.
2. Chernyavskaya E. Yu., Kislova D. A. Development of the banking sector in the near future in the conditions of economic crisis of modern Russia // Business. Education. Law. Bulletin of Volgograd Business Institute. 2016. No. 4 (37). P. 98–101.
3. Goncharova M. V., Goncharov A. Population and banks: rate of interest (types of bets) // Business. Education. Law. Bulletin of Volgograd Business Institute. 2013. No. 2 (23). P. 285–292.
4. Trofimov V. A., Chizhik V. P. Comparative characteristics of syndicated loans // Economy: problems and prospects: collection of materials of the scientific-practical conference (03-04 December 2014). Omsk: Omsk State Institute of service, 2015. P. 15–22.
5. Utkin V. S. Conceptual basis for development of syndicated crediting in Russia : monograph. M. : Dashkov and Ko, 2011. 179 p.
6. Semenov A.V. Formation and development of an effective mechanism of syndicated lending in the Russian Federation : dissertation of the candidate of economics. M., 2009
7. Mitrokhin V. V., Griбанov A. V. Syndicated lending as a means of Bank funding // Modern problems of science and education. 2014. No. 4. P. 414.
8. Panteleev I. A. Improvement of risk management of syndicated lending: dissertation of the candidate of economics. M., 2009.
9. Kachalova A. V. Legal aspects of concluding contracts on granting of syndicated credits // the Law. 2006. No. 2. P. 57–64.
10. Bychkov A. I. Mixed agreement of syndicated loan // Banking. 2015. No. 11. P. 78–81.
11. Popkova L. A. the syndicated loan Agreement: the legal nature and content of the // Laws of Russia. Experience. Analysis. Practice. 2016. No. 2. P. 69–74.
12. Burkova A. Y. Some changes of the Civil code of the Russian Federation from the point of view of world Outlook of the Russian banking lawyer // Banking law. 2015. No. 6. P. 7–14.
13. The decision of the Arbitration court of Moscow dated 26.01.2015 for case No. А40-85130/14 [Electronic resource] // Arbitration proceedings [site]. URL: http://kad.arbitr.ru/PdfDocument/b115e21b-fdb7-4045-a24f-13f69e3e257d/A40-85130-2014_20150126_Reshenija%20i%20postanovlenija.pdf (date of viewing: 30.08.2016).
14. Belov V. A. Civil law. General and Special parts: textbook. M. : Center JurInfor, 2008. 767 p.
15. Sapunkova I. A. Legal regulation of syndicated lending in international commercial turnover : abstract o dissertation of the candidate of law. M., 2008.
16. Rostov A. What Bank charges are illegal? // Arsenal of the entrepreneur. 2016. No. 1. P. 65–73.
17. Mikhailov A. E. Mechanism of syndicated crediting of large private Russian banks and directions of its improvement : dissertation of the candidate of economics. M., 2014.
18. Tarasov A. A. Attraction of syndicated loan // Banking. 2015. No. 11. P. 66–70.

Как цитировать статью: Казачёнок О. П. Правовая природа и порядок заключения синдицированного кредитного соглашения // Бизнес. Образование. Право. Вестник Волгоградского института бизнеса. 2017. № 1 (38). С. 218–221.

For citation: Kazachenok O. P. The legal nature and the procedure of concluding a syndicated loan agreement // Business. Education. Law. Bulletin of Volgograd Business Institute. 2017. No. 1 (38). P. 218–221.