

**«Реструктуризация кредиторской
задолженности с участием
поручителя: возможности и угрозы»**

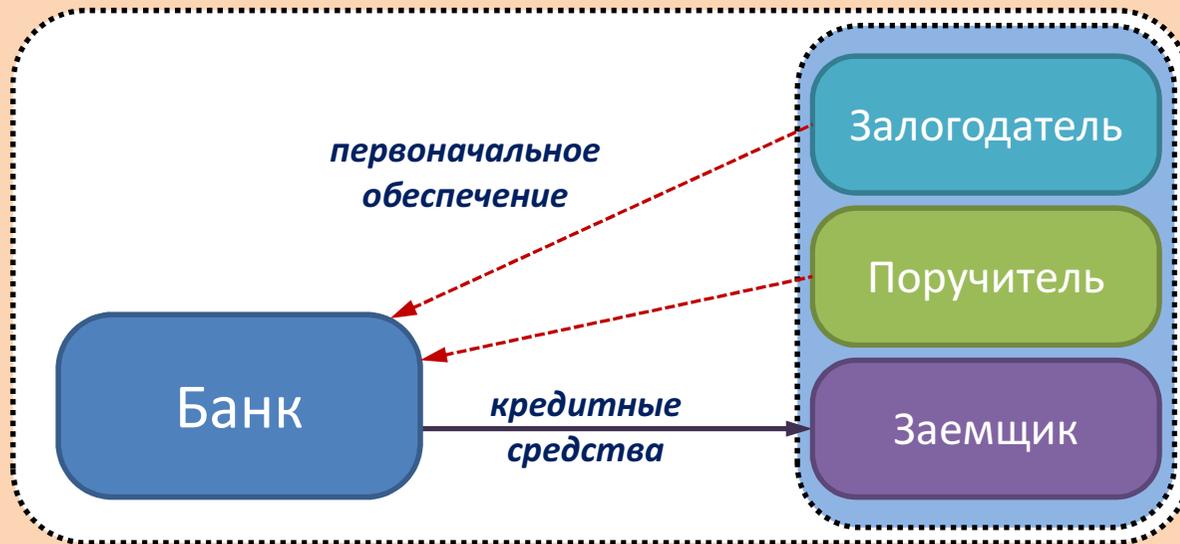
Реструктуризация кредиторской задолженности – получение заемщиком от кредитора различных уступок, направленных на сокращение размера задолженности:

- рассрочка или отсрочка (изменение графика) платежей по кредитному обязательству;
- снижение процентной ставки и неустойки;
- погашение части долга посредством предоставления отступного или продажи части активов, в т.ч. от 3-го лица;
- замена стороны в обязательстве или возникновение нового обязательства.

Замена стороны в обязательстве или возникновение нового обязательства в процессе урегулирования проблемной задолженности:

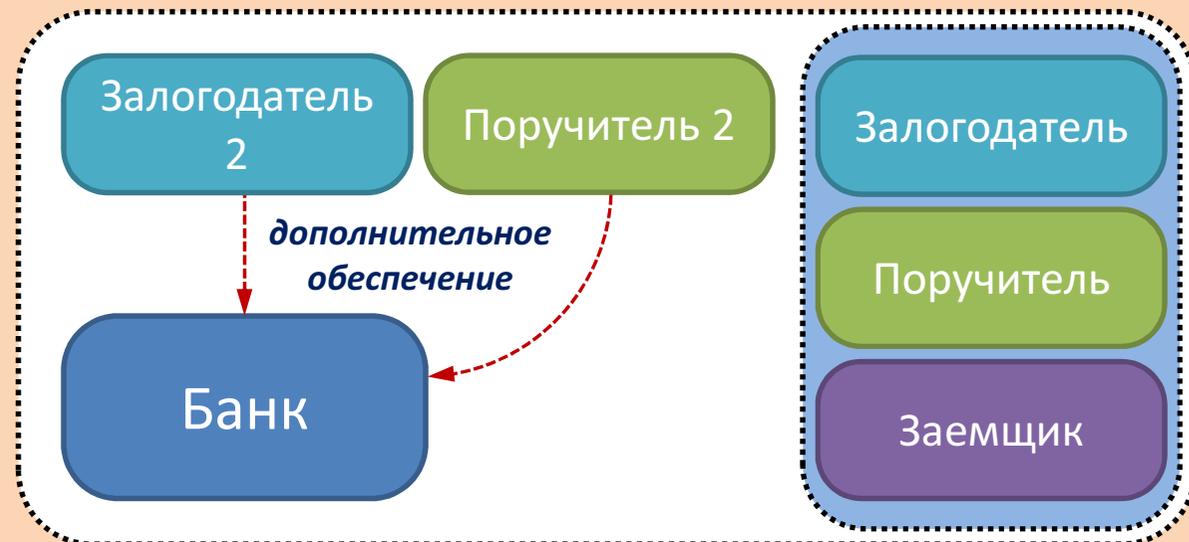
- дополнительное обеспечение – заключение договоров залога (как с основным должником, так и с третьими лицами) и поручительства в дополнение к уже имеющимся;
- погашение первоначальной задолженности поручителем денежными средствами, привлеченными у кредитора.
- вступление в обязательство нового должника, освобождение первоначального должника от обязательства (перевод долга);

Дополнительное обеспечение



Дополнительное обеспечение может предоставлено как третьим лицом, так и участниками первоначальной сделки

Банк может быть заинтересован в дополнительном обеспечении обязательства в случае недостаточности или утраты части первоначального обеспечения



Риски кредитора при заключении договоров дополнительного обеспечения

Договоры поручительства / залога могут быть признаны недействительными, если они были заключены в период, когда поручитель / залогодатель отвечал признакам недостаточности имущества / неплатежеспособности, либо вследствие их заключения начал отвечать данным признакам

Банк обязан проверить бухгалтерскую документацию поручителя / залогодателя с целью обнаружения признаков неплатежеспособности и исключения возможности ущемления прав кредиторов в результате заключения договора поручительства / залога

Ситуация 1

10.06.2011 г. между ООО КБ «Генбанк» и ОАО «Новочеркасский рыбокомбинат» в обеспечение исполнения обязательств 3-го лица по кредитному договору был заключен договор поручительства. Обеспечиваемая поручительством сумма кредита в соответствии с условиями кредитного договора составляла 78 100 000,00 руб.

Определением АС Ростовской обл. от 30.06.2011 г. возбуждено производство по делу о банкротстве ОАО «Новочеркасский рыбокомбинат». Решением суда от 25.04.2012 г. должник признан банкротом.

26.02.2013 г. конкурсный управляющий поручителя подает иск о признании недействительным договора поручительства.

Определение АС Ростовской обл. по делу № А53-10772/2011 от 21.06.2013 г.

Признать договор поручительства от 10.06.2011 г. между ООО КБ «Генбанк» и ОАО «Новочеркасский рыбокомбинат» недействительным:

а) в результате совершения сделки был причинен вред имущественным правам кредиторов:

- на момент совершения сделки поручитель отвечал признаку неплатежеспособности / недостаточности имущества (непокрытый убыток поручителя на дату совершения оспариваемого договора составлял 427 645 000 руб., поручитель не мог обеспечивать исполнение обязательств перед собственными кредиторами имеющимися у него активами);

- встречное исполнение по договору поручительства предоставлено не было (фактически сделка была совершена безвозмездно);

б) банк должен был знать о том, что совершение сделки причинит вред имущественным правам кредиторов:

- при заключении договора поручительства кредитная организация обязан анализировать финансовое положение поручителя аналогично тому, как проводится оценка финансового положения основного заемщика;

- данные бухгалтерской документации поручителя на момент совершения сделки уже содержали признаки банкротства;

в) срок исковой давности по требованию о признании оспоримой сделки недействительной не пропущен:

- требование о признании сделки недействительной заявлено по специальным основаниям, определенным законодательством о банкротстве (в данном случае, по п.2. ст. 61.2);

- требования о признании сделки недействительной по п. 2 ст. 61.2 Закона о банкротстве может быть подано в течение одного года, срок исковой давности исчисляется с момента, когда конкурсный управляющий узнал или должен был узнать о наличии оснований для оспаривания сделки;

- должник признан банкротом 25.04.2012 г., заявление подано 26.02.2013 г., следовательно, годичный срок исковой давности не пропущен.

Погашение задолженности поручителем денежными средствами, привлеченными у кредитора



Риски кредитора при погашении задолженности поручителем средствами, привлеченными у кредитора

Сделка по погашению задолженности по первоначальному кредитному договору поручителем может быть признана недействительной в случае, если она осуществлена в период, когда поручитель уже отвечал признакам недостаточности имущества / неплатежеспособности

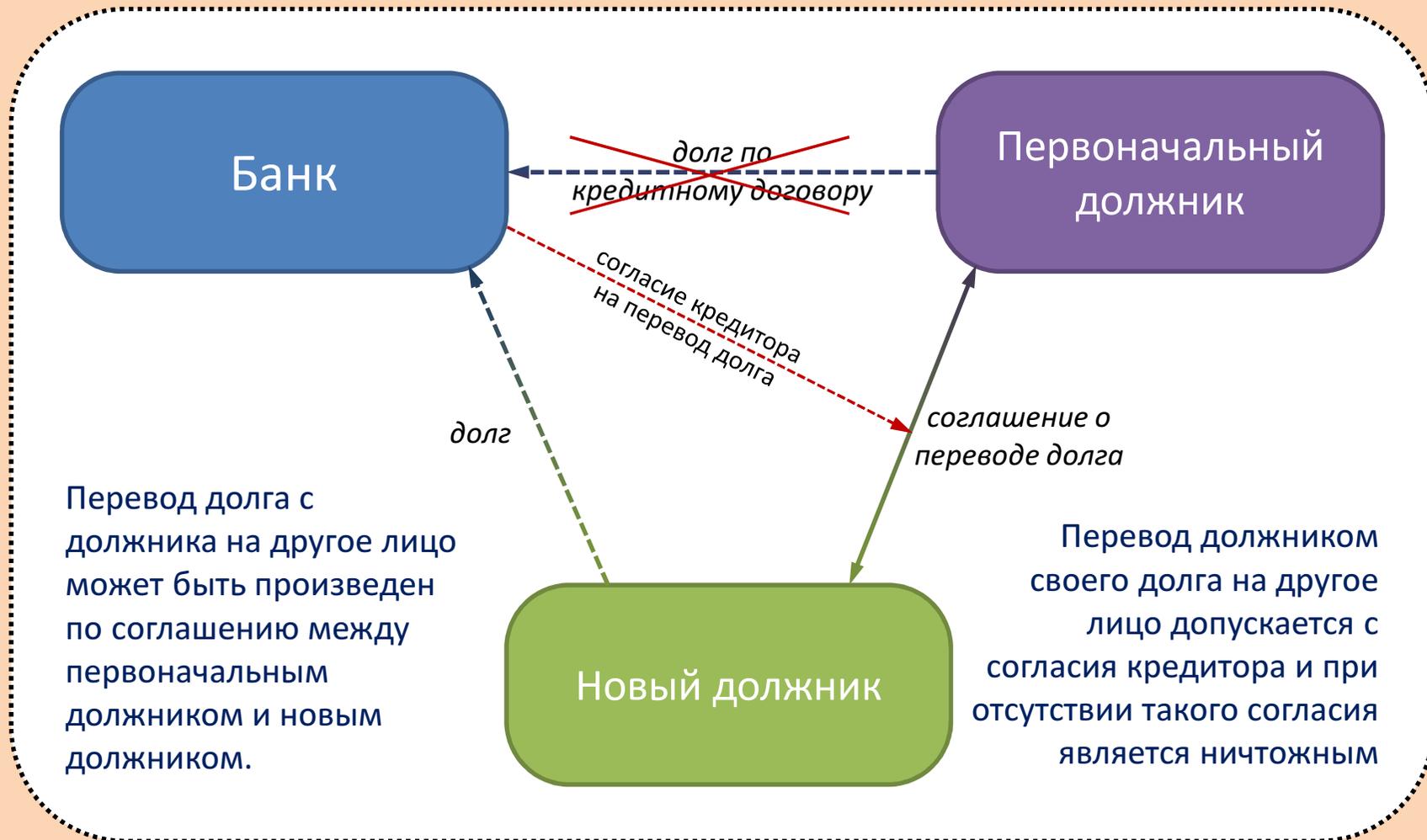
Последствия недействительности сделки

Обязанность Банка вернуть в конкурсную массу поручителя денежные средства, которые тот перечислил в счет погашения задолженности по первоначальному кредитному договору

В соответствии с п.26 Постановления Пленума ВАС РФ от 23.12.2010 г. № 63 требования Банка могут быть включены в реестр требований кредиторов поручителя, но будут удовлетворяться за счет имущества, оставшегося после удовлетворения требований кредиторов третьей очереди

Для минимизации риска в данном случае Банк должен убедиться в текущей финансовой состоятельности поручителя, а также в том, что в результате заключения договора поручительства сумма его обязательств не превысила имеющиеся активы

Перевод долга



Риски кредитора при заключении договора о переводе долга

Возможность невозврата денежных средств новым должником при недостаточности или отсутствии у него имущества, на которое может быть обращено взыскание

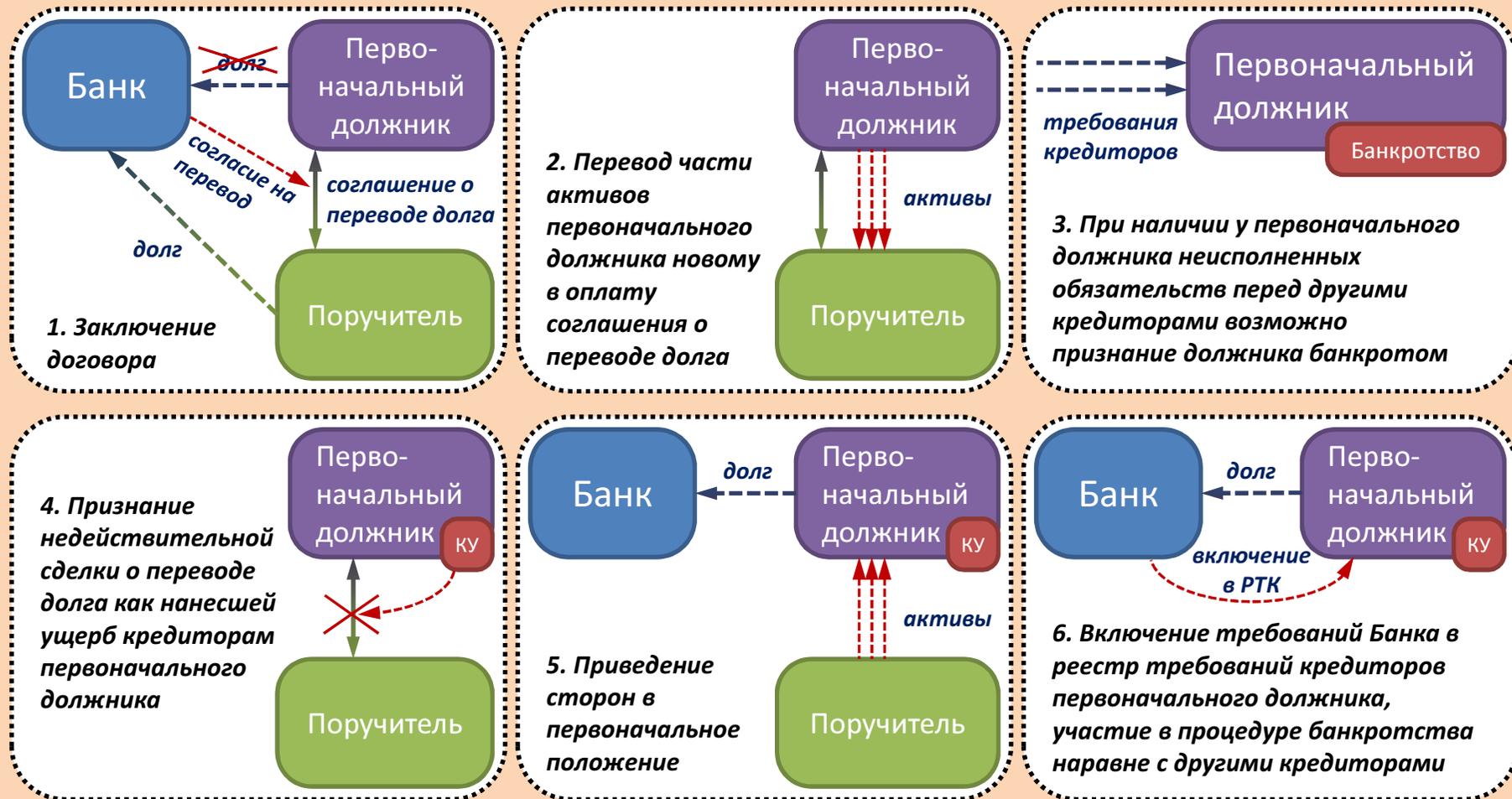
Кредитору необходимо убедиться в платежеспособности должника и достаточном обеспечении нового обязательства

Договор о переводе долга может быть признан недействительным / незаключенным в общем исковом порядке или в процедурах банкротства нового и первоначального должников

Признание соглашения о переводе долга незаключенным



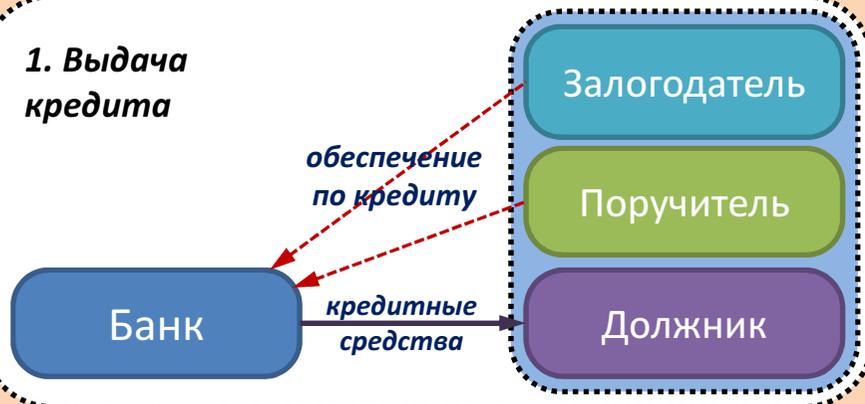
Перевод долга в обмен на часть активов первоначального должника



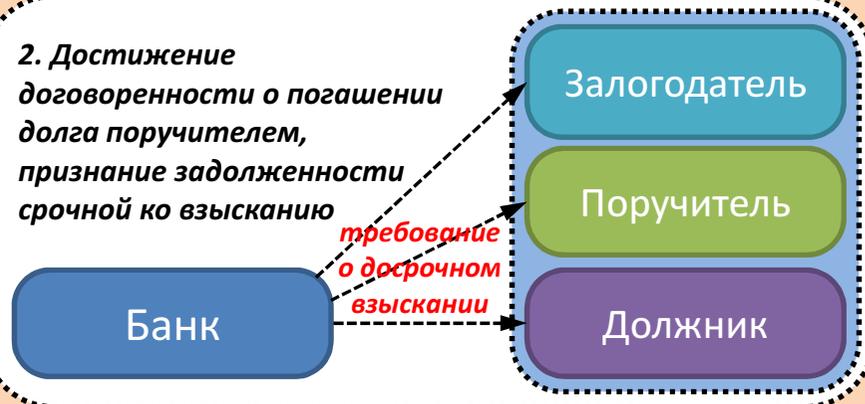
Требование Банка подлежит включению в 3-ю очередь РТК первоначального должника, поскольку кредитор не является стороной по договору о переводе долга и п. 26 постановления Пленума ВАС РФ № 63 от 23.12.2010 г. в данном случае не применяется

Минимизация рисков Банка в процессе урегулирования проблемной задолженности с участием поручителя возможна при использовании механизма мирового соглашения, утверждаемого судом

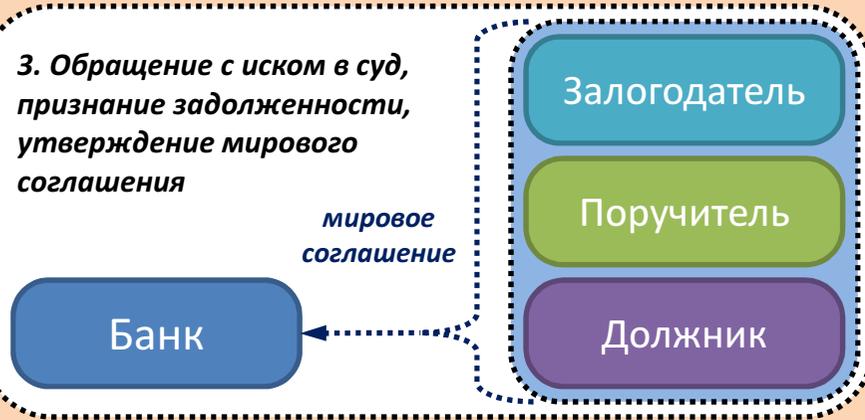
1. Выдача кредита



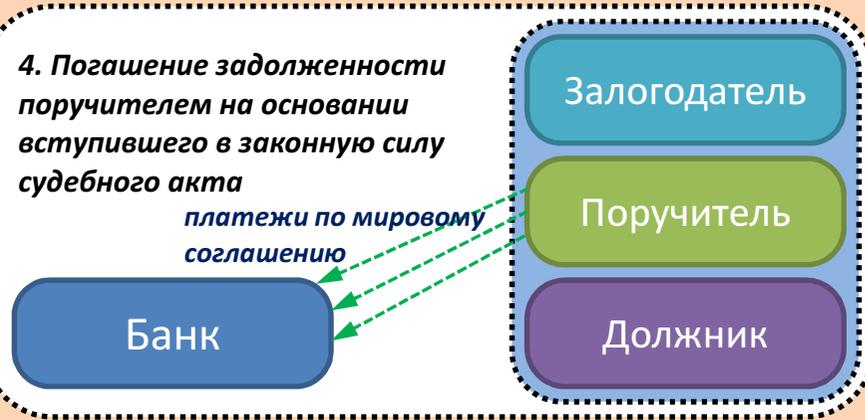
2. Достижение договоренности о погашении долга поручителем, признание задолженности срочной ко взысканию



3. Обращение с иском в суд, признание задолженности, утверждение мирового соглашения



4. Погашение задолженности поручителем на основании вступившего в законную силу судебного акта



При реализации данного механизма возможное признание банкротом поручителя может привести к потерям для Банка только в случае признания недействительном договора поручительства, в случае признания банкротом основного должника риски Банка фактически отсутствуют



Спасибо за внимание!