

Обеспечение и прекращение
обязательств в международной
практике и в российском праве.
Проблемы и перспективы.

Часть II

Антон Селивановский, кандидат юридических наук, менеджер
PricewaterhouseCoopers

PRICEWATERHOUSECOOPERS 

Основные недостатки некоторых способов обеспечения обязательств

	Недостатки
Залог	Заложенное имущество выбывает из оборота Проблемы с реализацией залога Недостаточная защищенность прав кредитора
Поручительства	Недостаточная надежность Трудности при реализации
Банковская гарантия	Высокая стоимость данного обеспечения
Иные «непоименованные» способы обеспечения	Недостаточная правовая определенность, а следовательно, высокий риск переквалификации

Финансовое обязательство

ВЫТЕКАЕТ ИЗ
ОГРАНИЧЕННОГО
ПЕРЕЧНЯ
ДОГОВОРОВ

+

СТОРОНОЙ ПО ТАКОМУ
ОБЯЗАТЕЛЬСТВУ
ЯВЛЯЕТСЯ
СПЕЦИАЛЬНО
ОПРЕДЕЛЕННОЕ ЛИЦО

Обязанные условия финансового обеспечения

ОСНОВАНИЕ ФИНАНСОВОГО ОБЯЗАТЕЛЬСТВА

- кредитных договоров;
- договоров банковского вклада;
- договоров банковского счета;
- производных финансовых инструментов;
- договоров, объектом которых является определенное имущество (деньги, ценные бумаги, валютные ценности, права требования передачи денег, ценных бумаг и т.д.)

СТОРОНА ФИНАНСОВОГО ОБЯЗАТЕЛЬСТВА

- Российская Федерация;
- Банк России;
- кредитные организации;
- профессиональные участники рынка ценных бумаг;
- страховые организации;
- инвестиционные и пенсионные фонды и их управляющие компании;
- профессиональные участники рынка ПФИ;
- фондовые и товарные биржи;
- и некоторые другие.

Финансовое обеспечение

По договору финансового обеспечения должник (или третье лицо) передает в собственность кредитору определенное имущество в обеспечение исполнения должником финансового обязательства, а кредитор обязуется возвратить данное имущество, если иное не предусмотрено законом.

Для использования финансового обеспечения необходимо заключение соглашения, содержащего такие условия.

Режим финансового обеспечения

- Кредитор вправе распоряжаться финансовым обеспечением, если иное не установлено договором или законом.
- Финансовое обеспечение учитывается отдельно от иного имущества кредитора.
- При исполнении должником финансового обязательства кредитор обязан вернуть полученное имущество или аналогичное имущество.

Достоинства финансового обеспечения

1. Исключается судебная процедура реализации предмета обеспечения
2. По сравнению с залогом имущество, переданное в обеспечение, не выбывает из оборота
3. Оперативность «реализации» имущества, переданного в обеспечение

Неттинг (зачет)

Статья 410 ГК РФ предусматривает прекращение обязательств зачетом.

Для зачета необходимы следующие условия:

- встречный характер,
- предметная однородность,
- действительность требований (обязательств),
- бесспорность,
- срок исполнения по встречному обязательству должен уже наступить или быть определен востребованием,
- допустимость (в законодательстве определены некоторые виды обязательств, зачет по которым запрещен),
- волеизъявление стороны зачесть встречные требования должно быть явно выражено вовне (направление письма и т.п.).

Соглашение о зачете не является обязательным условием.

Общий порядок проведения неттинга (взаимозачета)

Взаимозачет (неттинг) проводится в следующем порядке, если законом не предусмотрен иной порядок:

- определение всех требований сторон, вытекающих из финансовых обязательств,
- оценка всех требований в денежной сумме в рублях;
- расчет общей суммы требований каждой из сторон неттинга;
- зачет встречных требований (полностью или частично);
- если суммы требований не равны, определение разницы, подлежащей уплате стороной, размер требований которой меньше, (должником) стороне, размер требований которой больше (кредитору);
- прекращение всех требований, подлежащих неттингу, новым обязательством по уплате денег.

Обеспечение неттинга (взаимозачета)

На основании взаимозачета (неттинга) могут быть прекращены:

- как финансовые обязательства, срок исполнения по которым уже наступил (существующие требования), так и финансовые обязательства, срок исполнения по которым наступит в будущем (будущие обязательства);
- как однородные, так и не однородные финансовые обязательства;
- как встречные обязательства, так и не являющиеся таковыми.

Для неттинга (взаимозачета) необходимо соглашение.

PRICEWATERHOUSECOOPERS 