**Мария Карпачева,**
*советник,*
*юридическая фирма «Авакян, Туктаров и Партнеры»*

# ЮРИДИЧЕСКИЕ АСПЕКТЫ дефолтов по облигациям

**В СВЯЗИ С НАСТОЯЩИМ ВАЛОМ КАК ТЕХНИЧЕСКИХ, ТАК И РЕАЛЬНЫХ ДЕФОЛТОВ НА ПЕРВЫЙ ПЛАН ВСЕ БОЛЬШЕ ВЫХОДЯТ РАЗЛИЧНЫЕ ЮРИДИЧЕСКИЕ ТОНКОСТИ, СВЯЗАННЫЕ С НЕИСПОЛНЕНИЕМ КОМПАНИЯМИ СВОИХ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ. ПРИЧЕМ ВОПРОСЫ ЗАДАЮТ КАК БАНКИРЫ, ТАК И ЭМИТЕНТЫ. CBONDS REVIEW ПОПРОСИЛ ОТВЕТИТЬ НА ЭТИ ВОПРОСЫ, НЕВЗИРАЯ НА ТО, НАСКОЛЬКО НЕКОТОРЫЕ ИЗ НИХ ЭЛЕМЕНТАРНЫ, МАРИЮ КАРПАЧЕВУ, СОВЕТНИКА ЮРИДИЧЕСКОЙ ФИРМЫ «АВАКЯН, ТУКТАРОВ И ПАРТНЕРЫ».**

**Какой порядок раскрытия информации о неисполнении и/или ненадлежащем исполнении обязательств по облигациям установлен в случае дефолта/технического дефолта по ним?**

В случае дефолта или технического дефолта по облигациям эмитент в соответствии с требованиями законодательства раскрывает следующую информацию:

- объем неисполненных обязательств;
- причину неисполнения обязательств;
- возможные действия владельцев облигаций по удовлетворению своих требований (включая порядок обращения с требованием к эмитенту, лицам, несущим солидарную или субсидиарную ответственность по обязательствам эмитента в случае неисполнения либо ненадлежащего исполнения эмитентом обязательств по облигациям, и порядок обращения с иском в суд или арбитражный суд (подведомственность и срок исковой давности)).

Данная информация раскрывается эмитентом в форме сообщения о существенном факте в следующие сроки с даты, в которую обязательство эмитента должно быть исполнено:

- в ленте новостей — не позднее 1 (одного) дня;
- на странице эмитента в сети Интернет — не позднее 2 (двух) дней.

Сообщение о существенном факте также должно быть направлено эмитентом в федеральный орган исполнительной власти по рынку ценных бумаг России в срок не более 5 (пяти) дней с даты наступления существенного факта.

**Какие действия должен предпринять владелец облигаций в случае, если эмитент не исполнил/ненадлежаще исполнил свои обязательства по облигациям в установленный срок?**

При наличии обеспечения по облигациям в форме поручительства в случае неисполнения/ненадлежащего исполнения эмитентом обязательств по выплате номинальной стоимости облигаций и/или купонного дохода по облигациям (здесь и далее — дефолт или технический дефолт) владельцы облигаций имеют право обратиться к поручителю/поручителям, так как они несут перед владельцами облигаций солидарную с эмитентом ответственность за неисполнение эмитентом указанных выше обязательств в порядке, изложенном в эмиссионных документах (здесь и далее под эмиссионными документами подразумевается Решение о выпуске ценных бумаг и Проспект эмиссии ценных бумаг). В случае когда поручитель/поручители отказывают владельцу облигаций в удовлетворении его требований по принадлежащим ему облигациям, владельцы облигаций вправе обращаться в суд с иском к эмитенту и/или поручителю/поручителям.

При отсутствии обеспечения в форме поручительства в случае неисполнения/ненадлежащего исполнения эмитентом обязательств по выплате номинальной стоимости облигаций и/или купонного дохода по облигациям (дефолта или технического дефолта) владельцы облигаций имеют право сразу обратиться в суд с иском к эмитенту.

**В каком порядке осуществляется обращение владельцев облигаций к поручителю/поручителям в случае дефолта или технического дефолта?**

В соответствии с п. 6.2.10 Стандартов эмиссии ценных бумаг и регистрации проспектов ценных бумаг, утвержденных Приказом ФСФР России от 25.01.2007 № 07-4/пз-н (далее по тексту — Стандарты эмиссии ценных бумаг), решение о выпуске облигаций должно содержать порядок обращения с требованием к эмитенту, лицам, несущим солидарную или субсидиарную ответственность по обязательствам эмитента в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения эмитентом обязательств по облигациям. Обычно порядок обращения к поручителю/поручителям в случае дефолта или технического дефолта установлен в п. 12.2 Решения о выпуске ценных бумаг и в большинстве эмиссионных документов выглядит следующим образом:

Поручитель отвечает за исполнение обязательств эмитентом при наличии одновременно следующих условий: владелец или надлежащим образом уполномоченное владельцем лицо предъявил поручителю требование об исполнении соответствующего обязательства.

Такое требование должно содержать: (а) описание характера неисполненных обязательств эмитента перед владельцем; (б) размер неисполненных обязательств эмитента перед владельцем; (в) полное фирменное наименование (Ф.И.О. — для физического лица) владельца и лица, уполномоченного получать исполнение по обязательствам (в случае назначения такового); (г) место нахождения (место жительства) владельца и лица, уполномоченного получать выплаты по облигациям (в случае назначения такового); (д) для физического лица — серию и номер паспорта, кем и когда выдан; (е) указание страны, в которой владелец является налоговым резидентом; (ж) количество принадлежащих владельцу облигаций, по которым должны производиться выплаты; (з) реквизиты банковского счета (номера расчетного и корреспондентского счетов, наименование банка, город банка, БИК) владельца или лица, уполномоченного получать исполнение по обязательствам.

К требованию должны быть приложены: (а) копия выписки по счету депо владельца, заверенная депозитарием, осуществляющим учет и удостоверение прав по облигациям, с указанием количества облигаций, принадлежащих владельцу; в случае предъявления требования, связанного с неисполнением и/или ненадлежащим исполнением эмитентом своих обязательств по погашению облигаций, к требованию также должна быть приложена копия отчета НДЦ, заверенная депозитарием, о переводе облигаций в раздел счета депо, предназначенный для блокирования ценных бумаг при погашении; (б) в случае предъявления требования представителем владельца — оформленные в соответствии с действующими нормативными правовыми актами РФ документы, подтверждающие полномочия лица, предъявившего требование.

Требование должно быть подписано владельцем или лицом, уполномоченным предъявить требование (в случае назначения такого). Если требование предъявляется юридическим лицом, оно должно быть скреплено печатью этого юридического лица (при наличии).

В отношении облигаций, требование о погашении которых удовлетворено или в требовании о погашении которых отказано, общество направляет соответствующую информацию об удовлетворении/отказе в удовлетворении требования (с указанием наименования, Ф.И.О. владельца, количества облигаций депозитария, в котором открыт счет депо владельцу) в НДЦ.

**И в какой срок поручитель/поручители должны удовлетворить требование владельца облигаций?**

В соответствии с требованиями ч. 2 п. 1 ст. 810 Гражданского кодекса РФ поручитель должен произвести соответствующие выплаты не позднее 30 дней со дня получения требования владельца облигаций, при этом в п. 12.2 Решения о выпуске ценных бумаг может быть предусмотрено иное.

**Должен ли владелец облигаций сначала, до обращения к поручителю/поручителям, обратиться с письменным требованием к эмитенту?**

В случае дефолта или технического дефолта владелец облигаций имеет право направить эмитенту требование об исполнении обязательств эмитента. В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 810 ГК РФ сумма займа должна быть возвращена заемщиком-эмитентом в течение 30 дней со дня предъявления владельцем облигаций требования об этом, при этом Решением о выпуске ценных бумаг может быть предусмотрено иное.

Решения о выпуске ценных бумаг подавляющего большинства эмитентов не содержат положения о том, что в случае дефолта или технического дефолта владельцы облигаций должны обратиться к эмитенту с письменным требованием, и порядка такого обращения, а предусматривают обращение сразу к поручителю/поручителям.

**При наличии нескольких поручителей по облигациям выпуска к кому первому должен обратиться владелец облигаций в случае дефолта/технического дефолта и можно ли обратиться сразу к нескольким поручителям?**

В случае если Решением о выпуске ценных бумаг не установлена очередность для обращения к поручителям в случае дефолта или технического дефолта эмитента, владельцы облигаций вправе осуществлять направление требований к поручителям на свое усмотрение.

**Какой существует порядок для обращения с иском в суд и/или арбитражный суд в случае дефолта/технического дефолта по облигациям?**

Подведомственность гражданских дел судам общей юрисдикции установлена ст. 22 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации. В соответствии с указанной статьей, суды общей юрисдикции рассматривают и разрешают исковые дела с участием граждан, организаций, органов государственной власти, органов местного самоуправления о защите нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов, по спорам, возникающим из гражданских, семейных, трудовых, жилищных, земельных, экологических и иных правоотношений.

В случае невозможности получения владельцами облигаций, являющимися физическими лицами, удовлетворения требований по принадлежащим им облигациям, предъявленных эмитенту и/или поручителю/поручителям, владельцы облигаций могут обращаться в суд общей юрисдикции по месту нахождения ответчика с иском к эмитенту и/или поручителю/поручителям.

Подведомственность дел арбитражному суду установлена ст. 27 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации. В соответствии с указанной статьей

арбитражному суду подведомственны дела по экономическим спорам и другие дела, связанные с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности.

Арбитражные суды разрешают экономические споры и рассматривают иные дела с участием организаций, являющихся юридическими лицами, граждан, осуществляющих предпринимательскую деятельность без образования юридического лица и имеющих статус индивидуального предпринимателя, приобретенный в установленном законом порядке (далее — индивидуальные предприниматели), а в случаях, предусмотренных Арбитражным процессуальным кодексом РФ и иными федеральными законами, с участием Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований, государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц, образований, не имеющих статуса юридического лица, и граждан, не имеющих статуса индивидуального предпринимателя.

В случае невозможности получения владельцами облигаций, являющимися юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями, удовлетворения требований по принадлежащим им облигациям, предъявленным эмитенту и/или поручителю/поручителям, владельцы облигаций могут обращаться в Арбитражный суд по месту нахождения ответчика с иском к эмитенту и/или поручителю/поручителям.

Когда лучше всего, исходя из практики делопроизводства в нашей стране, подавать иски о признании банкротом эмитента, просрочившего выплату по купону? Имеет ли практический смысл делать это уже на следующий день после неисполнения эмитентом своих обязательств?

В случае неисполнения/ненадлежащего исполнения эмитентом обязательств по выплате купонного дохода по облигациям владельцы облигаций имеют право обратиться к поручителю/поручителям. В случае же невозможности получения владельцами облигаций удовлетворения требований по принадлежащим им облигациям, предъявленных эмитенту и/или поручителю/поручителям, если поручитель/поручители не произвели соответствующие выплаты в течение 30 дней со дня получения требования владельца облигаций, владельцы облигаций могут обращаться в суд с иском к эмитенту и/или поручителю/поручителям.

Нам представляется наиболее целесообразным соблюдение данного порядка, как это описано выше, потому что в случае дефолта или технического дефолта эмитента у владельцев облигаций есть возможность получить суммы купонного дохода от поручителя. Если и поручитель/поручители отказываются от исполнения обязательств по облигациям, владельцы облигаций должны обратиться в суд с иском.

При техническом дефолте и отсутствии обеспечения по облигациям выпуска в форме поручительства подавать сразу иск о признании эмитента банкротом не является, на наш взгляд, правильным решением по причине того, что под техническим дефолтом понимают фактическое невыполнение обязательств без формального банкротства, так как причинами ситуации, когда компания не в состоянии выплатить свои долги по облигациям в установленный срок, могут стать различные технические факторы, связанные со сложной внутренней структурой эмитента облигаций.

**Какой срок исковой давности установлен для обращения с иском в суд и/или арбитражный суд в случае дефолта/технического дефолта по облигациям?**

Для обращения в суд (суд общей юрисдикции или арбитражный суд) с исками к эмитенту и/или поручителю/поручителям установлен общий срок исковой давности согласно ст. 196 Гражданского кодекса Российской Федерации — 3 (три) года. В соответствии с п. 2 ст. 200 Гражданского кодекса Российской Федерации по обязательствам с определенным сроком исполнения течение исковой давности начинается по окончании срока исполнения.

**Вправе ли владельцы облигаций подавать групповой иск с назначением своего представителя в суде? Обязан ли будет суд объединить производство, если в суд будет подано сразу несколько исковых требований?**

Нормами гражданского процессуального и арбитражного процессуального права предусмотрена возможность подачи иска несколькими истцами, истцы вправе соединить в одном заявлении несколько требований, связанных между собой по основаниям возникновения или представленным доказательствам.

Однако ст. 151 Гражданского процессуального кодекса РФ (далее по тексту — ГПК РФ) устанавливает право судьи выделить одно или несколько соединенных исковых требований в отдельное производство, если он признает, что раздельное рассмотрение требований будет целесообразно. Также предусмотрено, что если в производстве одного суда общей юрисдикции имеется несколько однородных дел, в которых участвуют одни и те же стороны, либо несколько дел по искам одного истца к различным ответчикам или различных истцов к одному ответчику, судья, с учетом мнения сторон, вправе объединить эти дела в одно производство для совместного рассмотрения и разрешения, если признает, что такое объединение будет способствовать правильному и своевременному рассмотрению и разрешению дела.

Такое право также предусмотрено нормами Арбитражного процессуального кодекса РФ (далее по тексту — АПК РФ). Так, в соответствии со ст. 130 АПК РФ арбитражный суд первой инстанции вправе объединить несколько однородных дел, в которых участвуют одни и те же лица, в одно производство для совместного рассмотрения или же выделить одно или несколько соединенных требований в отдельное производство, если признает целесообразным раздельное рассмотрение требований. Объединение дел в одно производство и выделение требований в отдельное производство допускаются до принятия судебного акта, которым заканчивается рассмотрение дела в арбитражном суде первой инстанции.

**Можно ли заключать мировое соглашение со всеми владельцами облигаций? Или мировое соглашение заключается с каждым владельцем облигаций в отдельности?**

В соответствии с положениями ст. 39 ГПК РФ стороны могут окончить дело мировым соглашением.

Нормами гражданского процессуального право напрямую не предусмотрено заключение мирового соглашения ответчика только с одним истцом, подразумевается, что мировое соглашение по иску заключается между всеми истцами и ответчиком по всем заявленным в исковом заявлении требованиям.

Аналогичным образом выглядит ситуация и при рассмотрении дела в арбитражном суде. В соответствии с нормами ч. 2 ст. 38 АПК РФ стороны могут урегулировать спор, заключив мировое соглашение или используя другие примирительные процедуры, если это не противоречит федеральному закону. Условия мирового соглашения сторон заносятся в протокол судебного заседания и подписываются истцом, ответчиком или обеими сторонами. Если мировое соглашение сторон выражено в адресованном суду заявлении в письменной форме, это заявление приобщается к делу, на что указывается в протоколе судебного заседания. При утверждении мирового соглашения сторон суд выносит определение, которым одновременно прекращается производство по делу. В определении суда должны быть указаны условия утверждаемого судом мирового соглашения сторон.

**Можно ли в мировом соглашении написать план реструктуризации долга путем эмиссии нового выпуска облигаций, при этом параметры выпуска будут закреплены в мировом соглашении?**

Нормами гражданского процессуального права не установлена обязательная письменная форма заключения мирового соглашения. Мировое соглашение может быть заключено в устной форме, тогда условия мирового соглашения заносятся в протокол судебного заседания и подписываются истцом, ответчиком или обеими сторонами или же в письменной форме путем адресованных суду заявлении, эти заявления приобщаются к делу, на что указывается в протоколе судебного заседания, при этом требования к содержанию данного заявления не регламентированы, кроме требования о том, что стороны должны предусмотреть порядок распределения судебных расходов, в том числе расходов на оплату услуг представителей.

Иначе обстоит дело при рассмотрении иска в арбитражном суде. В соответствии с требованиями ст. 140 АПК РФ мировое соглашение заключается в письменной форме и подписывается сторонами или их представителями. Мировое соглашение должно содержать согласованные сторонами сведения об условиях, о размере и о сроках исполнения обязательств друг перед другом или одной стороной перед другой. В мировом соглашении могут содержаться условия об отсрочке или о рассрочке исполнения обязательств ответчиком, об уступке прав требования, о полном или частичном прощении либо признании долга, о распределении судебных расходов и иные условия, не противоречащие федеральному закону.

По нашему мнению, при заключении мирового соглашения при рассмотрении дела как в суде общей юрисдикции, так и в арбитражном суде стороны вправе закрепить в нем по обоюдному согласию любые условия, в том числе написать план реструктуризации долга путем эмиссии нового выпуска облигаций, содержащий параметры такого выпуска.

**Может ли эмитент использовать какие-либо приемы, не противоречащие законодательству, чтобы отсрочить исполнение оферты? Насколько законно введение ограничения по исполнению на очередную дату оферты и назначение новых оферт? Интересный выход из сложного положения, скажем, нашло ООО «Держава-Финанс»...**

В соответствии с требованиями законодательства решением о выпуске облигаций может быть предусмотрена возможность приобретения облигаций эмитентом по соглашению с их владельцами и/или по требованию владельцев облигаций с возможностью их последующего обращения.

Приобретение по требованию владельцев облигаций в соответствии с требованиями п. 6.2.25 Стандартов эмиссии ценных бумаг обязательно осуществляется в случае, если решением о выпуске облигаций устанавливается, что размер купона или порядок его определения определяется уполномоченным органом управления эмитента после государственной регистрации отчета об итогах выпуска облигаций или представления в регистрирующий орган уведомления об итогах выпуска облигаций. Таким решением одновременно должно быть предусмотрено обязательство эмитента приобрести или досрочно погасить облигации по требованиям их владельцев, заявленным в течение срока, установленного решением о выпуске облигаций, который должен составлять не менее 5 последних дней купонного периода, предшествующего купонному периоду, по которому эмитентом определяется размер купона или порядок его определения в виде формулы с переменными, значения которых не могут изменяться в зависимости от усмотрения эмитента.

Данная норма является императивной и не может быть изменена положениями эмиссионных документов.

Эмитент также вправе в эмиссионных документах установить иные события, при наступлении которых он обязуется приобрести облигации по требованию их владельцев. Но в любом случае эмиссионные документы эмитентов, предусматривающие возможности приобретения облигаций по требованию их владельцев, должны содержать обязательство эмитента приобрести все облигации, заявления на приобретение которых поступили от владельцев облигаций в установленный срок.

Второй случай приобретения эмитентом своих облигаций — приобретения по соглашению с владельцами облигаций. В соответствии с требованиями п. 6.2.36 Стандартов эмиссии ценных бумаг решение о выпуске облигаций, предусматривающее возможность их приобретения эмитентом по соглашению с владельцами облигаций, должно содержать:

- порядок такого приобретения облигаций, в том числе порядок направления эмитентом предложения о приобретении облигаций, порядок и срок принятия такого предложения владельцами облигаций;
- порядок раскрытия информации об условиях приобретения облигаций, в том числе о цене приобретения облигаций или порядке ее определения и количестве приобретаемых облигаций;
- порядок раскрытия информации об итогах приобретения облигаций, в том числе о количестве приобретенных облигаций;
- указание на то, что в случае принятия владельцами облигаций предложения об их приобретении эмитентом в отношении большего количества облигаций, чем указано в таком предложении, эмитент приобретает облигации у владельцев пропорционально заявленным требованиям при соблюдении условия о приобретении только целого количества облигаций.

ООО «Держава-Финанс» было принято решение о приобретении облигаций именно по соглашению с их владельцами, и поэтому эмитент на свое усмотрение установил цену и количество приобретаемых облигаций, что соответствует требованиям действующего законодательства.