

БАНКРОТСТВО ФИНАНСОВЫХ ИНСТИТУТОВ (КРАТКИЙ ЭКСКУРС ПО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВУ НЕКОТОРЫХ ЗАРУБЕЖНЫХ СТРАН)

- ✧ Общая характеристика.
- ✧ Роль государственных органов.
- ✧ Особенности процедур банкротства для финансовых институтов.

Ситуация банкротства характерна для всех стран с рыночной экономикой. Без внимательного учета зарубежного опыта трудно предпринимать серьезные действия в российской экономике, тем более в такой специфической ее области как финансовые институты. Рассмотрим же кратко особенности банкротства, а также применимые процедуры к финансовым институтам. Анализ основан на исследовании положений законодательных актов и не включает в себя обзор нормативного регулирования вопросов банкротства. Следует оговориться, что рассмотренными законодательными актами большинства стран не предусмотрены особенности банкротства финансовых институтов. Эти особенности могут регулироваться специальными актами или отсутствовать вообще¹.

14.1. ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА

Мексика

Закон о банкротстве и отсрочке платежей (часть пятая Коммерческого кодекса), принятый в этой стране, регламентирует как общие процедуры банкротства, применимые к должникам-коммерческим организациям², так

¹ В работе были исследованы тексты законов, переведенные с английского языка (кроме актов США), так что возможны некоторые неточности, например в переводе понятий. Кроме того, исследовались в основном только общие законодательные акты и анализ не может считаться полным в связи с недоступностью некоторых источников.

² В соответствии с Законом, банкротство применяется только к коммерческим организациям и индивидуальным предпринимателям. В отношении некоммерческих организаций Гражданским Кодексом Мексики предусмотрена похожая процедура *conclli' so de acredores*.

и специальные процедуры банкротства кредитных учреждений, страховых компаний, предприятий, “оказывающих публичные услуги” и т. д.

В Мексике предусмотрены специальные процедуры банкротства и отсрочки платежей, которые относятся к другим положениям Закона о банкротстве как специальные к общим. Следовательно, рассматривать особенности банкротства и отсрочки платежей финансовых институтов невозможно вне зависимости от общих положений о банкротстве.

В связи с отсрочкой платежей заметим, что мексиканский Закон предусматривает два вида общих процедур:

- 1) отсрочка платежей возможна как право субъекта банкротства (некоммерческой организации или индивидуального предпринимателя) в том случае, если его целью является предотвращение банкротства путем заключения соглашения с кредиторами;
- 2) при банкротстве, когда целью является ликвидация организации, прекратившей платежи.

США

В принципе финансовые институты исключаются из общего порядка банкротства, для них предусмотрен внесудебный порядок.

Эта модель регулирования банкротства была впоследствии воспринята многими странами. Здесь речь идет не о законодательном, а о нормативном регулировании банкротства и ликвидации финансовых институтов. Акт о банкротстве США предусматривает особенности лишь для брокеров и для железнодорожных предприятий. Специальные правила банкротства страховых компаний законодательством о банкротстве США не предусмотрены.

Польша

Вопросы банкротства в польском законодательстве регулируются в первую очередь Коммерческим кодексом (КК). Наряду с общей процедурой банкротства, КК Польши содержит «Отдельные положения о банкротстве институтов, эмитирующих облигации или обеспеченные залогом под недвижимость облигации». Интересен также и закон о реструктуризации банков, предлагающий упрощенную процедуру банковского урегулирования.

14.2. РОЛЬ ГОСУДАРСТВЕННЫХ ОРГАНОВ

Мексика

В специальных процедурах участвуют различные государственные органы, которые наделены одинаковыми полномочиями. Для кредитных учреждений это — Национальная банковская комиссия, для страховых компаний — Министерство финансов и общественного кредита и т.д. Нами

рассматриваются полномочия государственного органа на примере кредитного учреждения.

Производство по делу о банкротстве кредитного учреждения возбуждается по заявлению Национальной банковской комиссии. В случае, если кредитное учреждение управляет различными отделениями, банкротство касается всех его отделений.

Решение о признании банкротом направляется Национальной банковской комиссии, которая предварительно созывается и проводит слушания в соответствии с Законом.

Арбитражный управляющий назначается судьей из списка кредитных учреждений, ежегодно публикуемого Национальной банковской комиссией. В случае, если признание банкротом происходит во время процедур отсрочки платежей, то управляющим остается назначенный для их отсрочки.

Национальная банковская комиссия вправе требовать смены арбитражного управляющего при наличии достаточных оснований.

Все требования к должнику, а также исполнение всех судебных решений в отношении него приостанавливаются с даты заявления до тех пор, пока арбитражный управляющий не вступит во владение.

Проекты Соглашения, предложенные на собрании кредиторов, направляются Национальной банковской комиссии для принятия решения. Национальная банковская комиссия может выступить против Соглашения об отсрочке, утвержденного решением суда, через специальную процедуру аннулирования.

США

Финансовые институты — это регулируемые организации, и вопросы их банкротства отнесены к компетенции соответствующих органов: для брокеров это Корпорация защиты прав инвесторов на рынке ценных бумаг (SIPC), для банков — Федеральная корпорация страхования депозитариев (FDIC), инвестиционных фондов — Комиссия по ценным бумагам и биржам и т.д. Полномочия этих органов по регулированию деятельности финансовых институтов очень широки: от ежеквартальных проверок до издания приказа о прекращении деятельности.

Здесь, например, мы не встретим банкротства банка. Банк может быть только неплатежеспособным, и по отношению к нему будет действовать предусмотренная нормативными актами того или иного органа процедура прекращения его деятельности, так называемое немедленное банкротство, когда работники соответствующего органа могут зайти в банк, оказавшийся неплатежеспособным, издать приказ о прекращении его деятельности и признать все имущество должника принадлежащим FDIC.

Следует отметить, что государственные контрольные органы различаются вплоть до видов профессиональных участников рынка ценных бумаг и не концентрируются в руках какого-либо органа по банкротству. Считает-

ся, что проблемы брокеров, а равно и нарушения установленных правил, будут более понятны организации, издающей эти правила и осуществляющей контроль за их применением.

14.3. ОСОБЕННОСТИ ПРОЦЕДУР БАНКРОТСТВА ДЛЯ ФИНАНСОВЫХ ИНСТИТУТОВ

Мексика

Мексиканский закон предусматривает некоторые особенности заключения соглашения с кредиторами.

Требования кредиторов классифицируются в следующем порядке:

1. Активы, не включаемые в имущество должника.
2. Кредиторы по имуществу:
 - ◆ текущие налоговые требования;
 - ◆ общие расходы на ликвидацию и оплату ликвидаторам.
3. Обеспеченные кредиторы.
4. “Эксклюзивно” привилегированные кредиторы:
 - ◆ иные налоговые платежи;
 - ◆ требования, вытекающие из трудовых отношений.
5. Привилегированные кредиторы:
 - ◆ кредиторы из депозита сбережений;
 - ◆ кредиторы по срочным вкладам, имеющие чеки банка;
 - ◆ кредиторы по платежам.
6. Иные кредиторы, включая финансовые требования, не являющиеся налогами.

Особенности процедуры отсрочки платежей

Процедура отсрочки платежей предусматривает заключение соглашения об отсрочке.

Кредитное учреждение вправе запросить признания его находящимся в процедуре отсрочки платежей. В случае, если наличие многих отделений или необходимость срочных действий делают невозможным представление кредитным учреждением всех необходимых в соответствии с Законом документов, то для запроса достаточно представить копию последнего месячного баланса, утвержденную Национальной банковской комиссией, с обязательством представить все требуемые документы в течение 20 дней.

Если кредитное учреждение имеет два и более отделения, отсрочка платежей распространяется на все отделения, за исключением случаев, когда по решению арбитражного управляющего активы одного отделения дос-

таточны для исполнения соответствующих обязательств, а также для нормального ведения деятельности отделением.

Следует отметить, что общие процедуры банкротства в соответствии с Законом не могут быть начаты в отношении только одного лица, независимо от его тесных экономических или юридических отношений с другими лицами. То же самое касается и признания банкротом компании, входящей в группу и являющейся кредитором по отношению к другим членам группы. Эти члены группы могут быть признаны банкротами только как самостоятельные субъекты, а не в силу факта признания банкротом компании, входящей вместе с ними в данную группу.

Суд может не утвердить Соглашение об отсрочке и приступить к производству по делу о банкротстве.

Польша

Закон Республики Польша от 3 февраля 1993 г. о финансовой реструктуризации предприятий и банков предусматривает процедуру банковского урегулирования. Эта процедура рассматривается как временная, рассчитанная на три года с даты вступления его в действие.

По предложению должника банка или должника, который не сможет выплатить свои долги в будущем, банк может назначить процедуру банковского урегулирования с целью достижения соглашения между должником и кредитором.

Эта процедура может быть инициирована индивидуально банком, а также от имени и по согласию группы банков, когда требования банка / группы банков к должнику составляют не менее 10% общей суммы обязательств и выражаются в сумме не менее 1 млрд злотых, или когда требования банка / группы банков к должнику составляют не менее 20% общей суммы обязательств должника.

Процедура банковского урегулирования может быть проведена банком, имеющим более всех требований, чем любой другой банк или банком-кредитором, если банк, имеющий более всех требований не начал процедуру банковского расчета в течение 30 дней с момента подачи заявки на проведение указанной процедуры.

Должник по требованию банка, проводящего процедуру банковского урегулирования, должен предъявить следующие документы:

- * предложения по расчетам и планы экономической реабилитации;
- * бухгалтерский баланс и заявление о доходах;
- * выписку из реестра;
- * список кредиторов, включая иностранных, с указанием имен и фамилий или наименований фирм и их адресов, а также предъявляемых требований и очередности выплаты;

- ✱ список дебиторов должника, с указанием соответствующих обязательств и очередности выплат;
- ✱ предложения по зачетам.

Банк приступает к процедуре банковского урегулирования в соответствии с программой экономической реабилитации (бизнес-планом) в течение 30 дней. Он определяет в деталях процедуру и сроки исполнения должником соответствующих действий и осуществляет контроль за ее реализацией.

Процедура банковского урегулирования включает в себя все требования кредиторов за исключением:

- ☞ требований, вытекающих из трудовых отношений;
- ☞ требований по социальному обеспечению;
- ☞ требований, связанных с договорами ежегодной или пожизненной ренты;
- ☞ требований, обеспеченных залогом, за исключением обеспеченных залогом позднее, чем за 30 дней до передачи заявления о проведении процедуры банковского урегулирования, а также требований, предусмотренных законодательством о налоговых обязательствах;
- ☞ требований, обеспеченных залогом недвижимости, за исключением обеспеченных залогом позднее, чем за 30 дней до передачи заявления о проведении процедуры банковского урегулирования, а также обеспеченных обязательным залогом, предусмотренным законодательством о банках;
- ☞ требований, возникающих в результате обложения должника в соответствии с законом о подоходном налоге — авансовые платежи по подоходному налогу;

Требования, обеспеченные залогом или залогом недвижимости, могут быть включены в процедуру при наличии согласия кредиторов. В случае, когда такие требования были включены в процедуру банковского урегулирования, залог не может быть прекращен до завершения этой процедуры. Если же обеспеченное залогом требование не было включено в процедуру вследствие отсутствия согласия кредитора, то после легализации процедуры должник может передать кредитору в собственность предмет залога (ипотеки) с тем, чтобы полностью удовлетворить его требование.

Объявление о начале процедуры банковского урегулирования производится путем публикации информации об этом как минимум в одной из общенациональных ежедневных газет, а также помещения соответствующих объявлений в основном офисе и всех отделениях банка, а также по месту нахождения должника. Отдельно уведомляются все кредиторы, соответствующие налоговые органы и министр по преобразованию собственности. Уведомления кредиторам, требования которых обеспечены залогом, должны содержать просьбу о согласии на включение их требований в процедуру банковского урегулирования.

Процедура предусматривает заключение Договора о банковском урегулировании, который может включать следующие условия:

- 1) обязательство должника предпринять определенные шаги, направленные на реабилитацию бизнеса;
- 2) обязательство кредиторов предпринять шаги, направленные на поддержку и исполнение плана реабилитации, включая следующие меры:
 - ☞ отсрочку платежей;
 - ☞ уменьшение процентной ставки, подлежащей уплате в виде штрафа с требований;
 - ☞ частичный или полный мораторий на проценты, уплачиваемые с требований;
 - ☞ рассрочку уплаты процентов и основной суммы;
 - ☞ обмен требований (части требований) на акции/долю;
 - ☞ прощение долга (части долга), включая проценты;
 - ☞ предоставление должнику новых кредитов или гарантий;
- 3) конкретные условия обмена требований на акции/долю (такой обмен предусмотрен Договором);
- 4) порядок покрытия расходов на проведение процедуры банковского урегулирования;
- 5) порядок удовлетворения требований, включенных в банковское урегулирование после легализации процедуры.

Решения, направленные на контроль за процедурой банковского урегулирования, могут включать:

- назначение Комитета кредиторов с включением в его состав представителя министерства финансов в случаях, когда процедура касается требований Государственного казначейства;
- передачу “по соответствующей доверенности” (скорее всего речь идет о доверительном управлении) акций/доли определенному кредитору, в случае, если кредиторы сочтут это необходимым;
- требования, согласно которым держатели акций (долей) обязуются передать свои акции (доли) кредиторам или обменять свои акции (долю), предоставив их в качестве предмета залога в интересах кредиторов.

Процедура банковского урегулирования может предоставлять и более благоприятные условия для мелких кредиторов.

Налоговые органы изменяют налоговые обязательства должника как результат заключения Договора о банковском урегулировании.

Такой договор обязателен для всех остальных кредиторов (кроме требований, обеспеченных залогом, и исключаемых требований).

Договор о банковском урегулировании должен быть составлен в письменной форме. Договор, заключенный в иной форме, является недействительным. Банк, осуществляющий процедуру, публикует информацию о заключении Договора с указанием места, в котором заинтересованные лица могут ознакомиться с его содержанием. Кредиторы, налоговые органы и министр по преобразованию собственности уведомляются отдельно.

Кредитор, не подписавший Договор, но чьи требования были включены в процедуру банковского урегулирования, может заявить протест в течение 30 дней с даты публикации информации. Протест вместе с его обоснованием подается в письменной форме при посредничестве банка, осуществляющего процедуру, в коммерческий суд по адресу должника. По требованию суда банк, осуществляющий процедуру, должен немедленно предоставить всю информацию, касающуюся банковского урегулирования. В судебном разбирательстве процедура банковского урегулирования рассматривается как внесудебная процедура. Суд отклоняет протест, если процедура не нарушает положений Закона о реструктуризации предприятий и банков, в обратном же случае аннулирует Договор о банковском урегулировании и отменяет процедуру. Судебное решение должно содержать мотивировочную часть, и оно не может быть обжаловано.

Договор о банковском урегулировании признается легализованным в случае, если в течение 30 дней после даты публикации информации о его заключении, не было заявлено ни одного протеста или, если суд отклонил заявленный протест.

Информация о легализации Договора о банковском урегулировании публикуется банком в описанном выше порядке. Положения Договора обязательны для кредиторов, требования которых включены в процедуру банковского урегулирования, с момента легализации Договора. Легализованный Договор является исполнительным документом в соответствии с гражданским процессуальным законодательством. По требованию уполномоченной стороны банк выдает выписку из Договора вместе со свидетельством о его легализации.

Любое лицо, уполномоченное на удовлетворение своих требований путем процедуры банковского урегулирования, в случае несоответствия действий должника условиям процедуры, вправе обратиться в коммерческий суд за получением исполнительного листа.

Если должник не выполняет или ненадлежаще выполняет обязательства, вытекающие из Договора о банковском урегулировании, банк, осуществляющий процедуру, по собственной инициативе или по требованию иного кредитора, подает в коммерческий суд иск о прекращении процедуры банковского урегулирования, или удовлетворяет требования кредитора, вследствие неисполнения должником процедуры банковского урегулирования.

Судебное разбирательство производится с особенностями, предусмотренными для внесудебных процедур. Суд отклоняет заявление в случае исполнения обязательств должником. Прекращение процедуры судом возможно только в течение трех лет с момента легализации.

Сведения о прекращении процедуры банковского урегулирования должны быть опубликованы.

Последствия прекращения судом процедуры банковского урегулирования:

- ✍ действия, предпринятые должником для реализации банковского урегулирования, остаются обязательными, а суммы, полученные или выплаченные путем исполнительных процедур, не возвращаются;
- ✍ кредиторы сохраняют свои права по требованиям, возникшим до начала процедуры, в неоплаченной части;
- ✍ процедура банковского урегулирования в отношении одного и того же должника не может быть возобновлена (есть несколько исключений).

В случае, если должник своими действиями ставит некоторых кредиторов в более выгодное положение, чем предусмотрено Договором о банковском урегулировании, остальные кредиторы вправе в течение двух лет после легализации Договора совместно подать иск на должника и недобросовестных кредиторов с требованием возратить суммы, на которые уменьшились их требования, подлежащие удовлетворению. Недобросовестные кредиторы несут ответственность в пределах неправомерно полученных сумм.

Со дня начала процедуры банковского урегулирования до дня их прекращения, легализации или прекращения судом:

- ✍ любые согласительные процедуры и процедуры банкротства подлежат отсрочке;
- ✍ требования, участвующие в процедуре банковского урегулирования, не могут быть выплачены;
- ✍ исполнение требований к должнику, включенных в процедуру банковского урегулирования, не производится, любые начатые исполнительные процедуры подлежат отсрочке;
- ✍ нельзя производить залог и ипотеку.

Удовлетворение всех требований кредиторов признается прекращением процедуры банковского урегулирования. Информация о прекращении должна быть опубликована.

Особенности банкротства “институтов, эмитирующих облигации или обеспеченные закладной под недвижимость облигации”.

Эти особенности содержатся в специальной главе Коммерческого кодекса Польши. В случаях, предусмотренных законодательством о банках, при заявлении о признании банкротом банка, эмитирующего облигации или обеспеченные закладной под недвижимость облигации, выделяется имущество, предназначенное исключительно для удовлетворения требований держателей облигаций или обеспеченные закладной под недвижимость облигации (кредиторов).

Суд назначает арбитражного управляющего для защиты прав кредиторов, причем до назначения управляющего суд должен согласовать кандидатуру управляющего с министром финансов (если министр не предложит кандидатуру в установленный срок, то суд вправе назначить управляющего самостоятельно).

Арбитражный управляющий включает в состав имущества:

- 1) совокупную сумму облигаций или обеспеченных закладной под недвижимость облигаций по лотам, не выкупленным до даты заявления о признании банкротом и совокупную сумму процентов, подлежащих выплате по облигациям до этой даты, а также сумму подлежащих уплате премий по лотам;
- 2) совокупную сумму облигаций или обеспеченных закладной под недвижимость облигаций по лотам, подлежащих уплате после даты заявления о признании банкротом и совокупную сумму процентов, подлежащих выплате по облигациям после этой даты, а также сумму премий в соответствии с планом.

В перечне имущества арбитражный управляющий вправе указать активы, которые обеспечены фондами отдельной части имущества, а также должников по имущественным требованиям (дебиторов должника).

Арбитражный управляющий вправе получать от официального ликвидатора всю необходимую информацию и проверять любую документацию банка-банкрота.

На собрании кредиторов управляющий вправе выступать только по вопросам, касающимся прав держателей облигаций или облигаций, обеспеченных закладной под недвижимость.

Ликвидация выделенного имущества производится официальным ликвидатором с участием арбитражного управляющего. В случае, если выделенного имущества недостаточно для удовлетворения требований держателей облигаций или обеспеченных закладной под недвижимость облигаций, то недостающую сумму для полного их удовлетворения включают в сумму конкурсной массы.

США

Глава 7 Акта о банкротстве США предусматривает специальные правила банкротства “финансовых брокеров” и “товарных брокеров”. Брокеры не могут быть реорганизованы, напротив, они специально исключаются из круга субъектов, которые могут быть реорганизованы в порядке Главы II (реорганизация), или же долги которых могут быть урегулированы в порядке Главы 13 Акта о банкротстве.

Таким образом, специальные положения по счетам клиентов касаются только ликвидации брокеров. Принцип прост: если ты не можешь работать на таком сложном по характеру взаимоотношений контрагентов рынке, то ты должен быть устранен. Следует отметить, что специально учрежденная государственная Корпорация защиты инвесторов на рынке ценных бумаг вправе предпринимать охранительные меры для контроля за ликвидацией должника.

В отношении “товарных брокеров” Комиссия по торговле товарными фьючерсами (CFTC) имеет право вмешаться и быть выслушанной в процедурах банкротства, включая ликвидацию товарного брокера.

Сложности, возникающие при ликвидации брокера, объясняются разными причинами:

- ✍ требованиями клиентов, по которым брокер является должником;
- ✍ требованиями, которые брокер имеет к клиентам по выплате вознаграждения;
- ✍ отношениями, в которых брокер может быть держателем ценных бумаг клиента, представляющих собой обеспечение его денежного обязательства. Обанкротившийся брокер может быть держателем ценных бумаг клиента, предназначенных для хранения, продажи, покупки и т. д., а также держателем денег клиента, поступивших от продажи ценных бумаг или предназначенных для их покупки. В случае с товарным брокером это разнообразные фьючерсы, опционы и т. д.

Комиссия по ценным бумагам и биржам США хотя и не наделена полномочиями инициировать процедуру банкротства, может вступить в начатое дело на любом этапе или участвовать при подаче апелляции заинтересованной стороной.