



Франс Смок

НЕРАБОТАЮЩИЕ КРЕДИТЫ: УСТРАНЕНИЕ ПРЕПЯТСТВИЙ, ВОЗНИКАЮЩИХ В НОРМАТИВНО- ПРАВОВОЙ СФЕРЕ

В настоящей статье рассматриваются имеющиеся в нормативно-правовой сфере препятствия на пути решения проблем, связанных с неработающими кредитами (НРК). В ней подчеркивается, что борьба с большими объемами НРК должна быть сосредоточена лишь на устранении препятствий, имеющих в режимах правового регулирования неплатежеспособности и взыскания задолженности. Устранение возникающих в нормативно-правовой сфере препятствий на пути решения проблем, связанных с НРК, требует гораздо более масштабного и всеобъемлющего подхода, в обязательном порядке охватывающего все отрасли права.



ИСТОРИЯ ВОПРОСА

Проблемы, связанные с образованием больших объемов НРК, занимают одно из первых мест в повестке дня многих стран с формирующимися рыночными экономиками. В результате возникшего в 2008 году финансового кризиса многие страны, особенно страны Центральной и Юго-Восточной Европы¹, по-прежнему сталкиваются с большими объемами НРК. Как свидетельствуют проведенные исследования, наличие больших объемов НРК оказывает серьезное влияние на процессы банковского кредитования, экономического восстановления стран и, в конечном итоге, на процессы их экономического роста². Результаты опубликованных за последние несколько лет многочисленных исследований демонстрируют тесную связь между объемами НРК и ростом объемов кредитования и величины ВВП. Один из авторов составленного в рамках реализации Венской инициативы документа для обсуждения³ так подытоживает последствия возникновения НРК:

«... Сдерживание темпов экономического восстановления из-за образующихся НРК может происходить по двум главным каналам. Во-первых, банки, отягощенные грузом НРК, не имеют благоприятных возможностей для предоставления новых кредитов. Во-вторых, заемщики с непомерным грузом долгов утрачивают стимулы к вложению своего капитала и вместо перенаправления его тем, кто может задействовать его с большей отдачей, предпочитают держать этот капитал при себе».

Как свидетельствуют результаты недавнего обсуждения этих вопросов в МВФ, решение проблемы НРК в Европе должно базироваться на следующих трех основополагающих факторах⁴:

- «... усиление пруденциального надзора в целях создания для банков стимулов к списанию или реструктуризации обесценившихся кредитов, включая принятие мер по выделению резервов на более консервативных началах и установление временных рамок реструктуризации НРК, образовавшихся в портфелях банков...»;
- проведение реформ в целях усиления режимов взыскания задолженности и правового регулирования отношений неплатежеспособности. Следует поощрять введение режимов реструктуризации задолженности во внесудебном порядке и расширение каналов доступа к информации о должниках;

Хорошим примером

согласованного подхода

к решению проблемы НРК

(на международном уровне)

служит Венская инициатива,

которая позволяет привлечь

государственный и частный

секторы к обсуждению

и вопросов, связанных

с решением проблемы НРК,

а также к рассмотрению

эффективных путей

устранения НРК.



АВТОР

ФРАНС СМОК

ЮРИСТ

ЕБРР

Эл. почта: SmokF@ebrd.com

- развитие рынков купли-продажи проблемных долгов путем совершенствования рыночной инфраструктуры и в отдельных случаях с привлечением компаний по управлению активами (КУА) в целях ускоренного задействования таких рыночных механизмов».

Здесь важно отметить взаимосвязанность всех этих составляющих, что требует рассматривать их в комплексе. Хотя решение проблемы НРК – это в первую очередь задача каждого из пострадавших от них банков, из-за потенциально пагубных последствий хронического существования больших объемов НРК для всей экономики той или иной страны решение связанных с НРК проблем требует расширения масштабов и согласованного принятия мер со стороны государственных органов, регуляторов, международных финансовых организаций и частного сектора. Это вызывает необходимость в применении многодисциплинарного подхода, и эффективного решения проблемы НРК можно добиться, только лишь применяя для этого весь комплекс имеющихся мер.

Хорошим примером согласованного подхода к решению проблемы НРК (на международном уровне) служит Венская инициатива⁵, которая позволяет привлечь государственный и частный секторы к обсуждению, в том числе и вопросов, связанных с решением проблемы НРК, а также к рассмотрению эффективных путей устранения НРК. В национальном плане Сербия стала одной из тех стран, которая подходит к решению данной проблемы весьма всесторонним и систематическим образом⁶.

УСТРАНЕНИЕ ИМЕЮЩИХСЯ В НОРМАТИВНО-ПРАВОВОЙ СФЕРЕ ПРЕПЯТСТВИЙ НА ПУТИ РЕШЕНИЯ ПРОБЛЕМЫ НРК

За последние несколько лет, как представляется, многие страны сосредоточили основное внимание на мерах по устранению правовых препятствий, имеющихся в режимах регулирования сфер неплатежеспособности и взыскания задолженности (важность этого подчеркивается, например, в изложении второго основополагающего фактора МВФ). Несмотря на очевидность того обстоятельства, что неэффективность режимов регулирования отношений неплатежеспособности представляет собой одно из наиболее часто возникающих и серьезных правовых препятствий на пути действенного решения проблемы НРК, мы вместе с тем не должны упускать из поля зрения другие области права, которые также могут оказать негативное влияние на процесс решения проблемы НРК. Как показывают результаты проведенных МВФ исследований, степень обеспокоенности общим состоянием судебной системы в целом выше степени обеспокоенности состоянием неплатежеспособности юридических и физических лиц⁷. Это наблюдение свидетельствует о том, что проблема наличия правовых препятствий носит гораздо более широкий и системный характер. В этом отношении действие

По мнению многих специалистов, перевод НРК на другое лицо для банков представляется более целесообразным вариантом, поскольку они должны, в первую очередь, заниматься своей основной деятельностью.

второго основополагающего фактора в предложении МВФ следовало бы распространить на все области права, где могут присутствовать препятствия на пути эффективного решения проблемы НРК (некоторые из этих областей права приведены в настоящей статье).

В целях выявления всех правовых препятствий на пути решения проблемы НРК в той или иной конкретной юрисдикции необходимо провести подробный и всесторонний анализ действующей в ней правовой системы. Без проведения такого анализа можно упустить из вида то или иное, но не столь явно выраженное препятствие на пути решения проблемы НРК. Такой анализ нельзя проводить исключительно в камеральном порядке, но обязательно с выездом на места, например, для проведения собеседований с представителями банков, инвесторов, консалтинговых компаний и других авторитетных организаций.

КЛАССИФИКАЦИЯ ПРЕПЯТСТВИЙ ПО КАТЕГОРИЯМ

Как указывалось выше, проблема НРК представляет собой сложную задачу, требующую многодисциплинарного подхода к ее решению с привлечением различного экспертного потенциала (например, нормативного, налогового, бухгалтерского, правового, финансового, банковского). В целом решать проблему НРК тот или иной банк может двумя способами:

- внутреннее решение проблемы НРК. Банки могут задействовать несколько способов решения проблемы НРК, не вынося их за пределы банка (например, привлекая для этого специалистов из своих отделов по работе с задолженностью, используя методику аутсорсинга). Главной особенностью применения этого способа решения проблемы является то, что НРК остаются на балансе банков;
- перевод части или всего портфеля НРК на другое (юридическое) лицо. Банк переводит свой портфель проблемных кредитов в целях снятия со своего баланса «плохих» кредитов, например, продав их на рынке, переводя их на баланс специализированного юридического лица⁸. Этот способ предусматривает заключение любых видов соглашений о распределении рисков⁹.

По мнению многих специалистов, перевод НРК на другое лицо для банков представляется более целесообразным вариантом, поскольку они должны, в первую очередь, заниматься своей основной деятельностью, не отвлекаясь на решение проблем НРК. При рассмотрении этих двух возможностей мы могли бы разбить нормативно-правовые препятствия на две категории:

- препятствия на пути решения проблем НРК *per se*. К этой (первой) категории относятся те нормативно-правовые препятствия, которые отрицательно сказываются на решении проблемы НРК независимо от того, какая из организаций (банк, инвестор, компания по управлению активами) в данный момент занимается ее решением;
- препятствия, возникающие на пути перевода НРК из одного банка на баланс другой организации. К этой (второй) категории относятся те нормативно-правовые препятствия, которые затрудняют совершение сделки по переводу НРК из банка на баланс другой организации, а также препятствия, которые затрудняют функционирование организации, взявшей НРК на свой баланс.



Во многих европейских странах (особенно в странах Юго-Восточной Европы) рынки проблемных долгов характеризуются отсутствием ликвидности и практически не функционируют.

ПРЕПЯТСТВИЯ НА ПУТИ РЕШЕНИЯ ПРОБЛЕМЫ НРК *PER SE*

Данная категория препятствий затрагивает все организации, занимающиеся решением проблемы НРК. В целом вошедшие в эту категорию правовые препятствия, как правило, находят свое проявление в режимах регулирования отношений неплатежеспособности и взыскания задолженности (например, так называемое «проталкивание», нехватка ускоренных процедур банкротства, наличие недостатков в режимах регулирования деятельности управляющих по делам о несостоятельности). В прошлые годы именно эти виды препятствий¹⁰ привлекали к себе больше внимания со стороны властей различных европейских государств, что вполне объяснимо, поскольку совершенствование законодательства, регулирующего отношения неплатежеспособности, является практически одной из предпосылок эффективного решения проблемы НРК.

ПРЕПЯТСТВИЯ, ЗАТРУДНЯЮЩИЕ ПЕРЕВОД НРК НА ИНОЕ ЛИЦО

Этот тип препятствий редко возникает в режимах регулирования сфер неплатежеспособности и взыскания задолженности. Как правило, большинство из этих препятствий носит нормативный характер (например, обеспечение конфиденциальности данных, требования к лицензированию). Вместе с тем в других областях (например, в гражданско-процессуальных нормах, законах, регулирующих договорные отношения) могут иметься положения, затрудняющие перевод НРК на другие лица.

¹ Например, Болгария, Венгрия, Греция, Кипр, Румыния, Сербия, Словения и Хорватия (более подробные сведения об объемах НРК в разных странах см. по адресу: <http://data.worldbank.org/indicator/FB.AST.NPER.ZS> (по состоянию на 8 января 2016 года)).

² Например, N. Klein (2013 год), Non-Performing Loans in CESEE: Determinants and Impact on Macroeconomic Performance, Международный валютный фонд, Вашингтон, округ Колумбия.

³ G. Impravido, C. Klengen и Y. Sun (2012 год), рабочая группа по координации деятельности европейских банков в рамках реализации Венской инициативы в области НРК в странах Центральной, Восточной и Юго-Восточной Европы, стр. 23 (см. по адресу: <https://www.imf.org/external/region/eur/pdf/2012/030112.pdf> (по состоянию на 8 января 2016 года)).

⁴ S. Aiyar и др. (2015 год), A Strategy for Resolving Europe's Problem Loans, подготовленный МВФ документ для обсуждения, Вашингтон, округ Колумбия.

⁵ Более подробно см. по адресу: <http://vienna-initiative.com/> (по состоянию на 8 января 2016).

⁶ Более подробно см. по адресу: [http://www.mfin.gov.rs/UserFiles/File/strategija%20kreditu/2%20NPL%20strategija%20\(eng\).pdf](http://www.mfin.gov.rs/UserFiles/File/strategija%20kreditu/2%20NPL%20strategija%20(eng).pdf) и http://www.nbs.rs/internet/english/55/npl/action_plan.pdf (по состоянию на 8 января 2016 года).

⁷ S. и другие авторы (2015 год), Strategy for Resolving Europe's Problem Loans, Записки по технической истории вопроса, стр. 17 (на английском языке).

⁸ Еще одним и, возможно, редко применяемым вариантом является следующий: банк преобразует себя непосредственно в компанию по управлению активами (например, Hypo-Alpe-Adria Bank International AG).

РАЗВИТИЕ РЫНКОВ ПРОБЛЕМНЫХ ДОЛГОВ И ПРЕПЯТСТВИЯ ПРАВОВОГО ХАРАКТЕРА

Во многих европейских странах (особенно в странах Юго-Восточной Европы) рынки проблемных долгов характеризуются отсутствием ликвидности и практически не функционируют. На путях участия инвесторов в этих рынках стоят многочисленные и разнообразные препятствия (нормативно-правовые, налоговые, бухгалтерские и ценовые пробелы).

Правовые препятствия не просто затрудняют решение проблемы НПК как таковой, но и тормозят процессы развития рынков проблемных долгов. Плохо развитая правовая система не только становится препятствием для решения проблемы НПК в силу медленного и неэффективного функционирования режимов правового регулирования сфер взыскания задолженности и неплатежеспособности, но в своем сочетании эти оба вида правовых препятствий могут стать преградой на пути развития рынков проблемных долгов. Таким образом, в целях создания благоприятных условий для развития рынков проблемных долгов необходимо заняться устранением этих обоих видов нормативных препятствий, а именно: инвестор, вкладывающий капитал в НПК, должен провести анализ состояния обеих категорий препятствий, имеющихся в конкретной правовой системе, и на основании такого анализа принять решение о том, станет ли он участником этого конкретного рынка и какую цену он готов заплатить за приобретение конкретного проблемного кредита/портфеля таких кредитов. Как представляется, элементарный анализ свидетельствует о том, что цена кредита обусловлена первой категорией препятствий в большей степени, чем второй, а вторая категория препятствий обуславливает принятие инвестором решения об участии или отказе от участия в таком рынке.

Одним из эффективных решений проблемы НПК, как это широко признано, является привлечение к этому компаний по управлению активами, и, кроме того, участвовать на рынке инвесторы будут, скорее всего, через компанию того или иного вида по управлению

активами. Кроме того, функционирование таких компаний наталкивается на целый ряд препятствий. Такого рода препятствия могут рассматриваться как подвид препятствий, затрудняющих процесс перевода НПК на иные лица, или их можно также отнести к отдельной (третьей) категории препятствий¹¹.

ЗАПРЕТ НА ПРИМЕНЕНИЕ ОБРАТНОЙ СИЛЫ ПРАВОВЫХ НОРМ

На мой взгляд, запрет на применение обратной силы правовых норм еще больше затрудняет процесс устранения правовых препятствий. В целом запрет установлен на применение законов *ex post facto* (также и в режимах регулирования гражданско-правовых отношений), а это означает, что некоторые из изменений, внесенных в законодательную базу (особенно изменения, внесенные в право договоров), не будут оказывать значительного воздействия на существующие на сегодня объемы НПК. В некоторых случаях у законодателя могут возникнуть трудности с внесением изменений, которые повлияли бы на уже сложившиеся взаимоотношения между кредитором и заемщиком, поскольку некоторые законодательные изменения могут влиять только на правоотношения, возникающие в будущем.

ИССЛЕДОВАНИЯ, ПРОВЕДЕННЫЕ ЕБРР

С учетом сложности проблемы НПК различные структурные подразделения ЕБРР в настоящее время активно работают над вопросами, связанными с этой темой. Важную роль в решении этих задач играет отдел правовой реформы ЕБРР, который занимается различными аспектами проблемы НПК. Недавно силами ЕБРР было проведено два подробных аналитических исследования препятствий, связанных с НПК, с привлечением к этой работе экспертов из числа международных и местных специалистов:

- в Венгрии был подготовлен обширный отчет с отражением в нем всех относящихся к проблеме НПК препятствий;

⁹ Применяя данный способ, первоначальный кредитор остается стороной заключенного им кредитного договора со всеми правами и обязательствами в отношении заемщика, а «покупатель» приобретает прямые права только в отношении кредитора, но никаких прав в отношении заемщика. Такого рода сделка также известна под названием «синтетическая купля-продажа» и получила более широкое распространение в Германии и Франции.

¹⁰ В технических записках МВФ об истории данной проблемы (от сентября 2015 года) приведен перечень европейских стран, внесших за прошедшие годы изменения в свое законодательство, регулирующие отношения неплатежеспособности.

¹¹ По классификации Ли Цяньфэня правовые препятствия разбиваются на две категории: препятствия на первичных рынках и препятствия на вторичных рынках (т.е. препятствия, связанные с функционированием компаний по управлению активами). См. Li Jiangfeng (2013 год), *Non-performing loans and asset management companies in China: Legal and Regulatory Challenges for Achieving Effective Debt Resolution and Recovery*, факультет межгосударственного права Пекинского университета, Пекин.

¹² Т.е. кредитование физических лиц.

¹³ M. Ebner (2014), *Schoenherr Lawyering Guide: Non-performing loans*, 2nd edition, Schoenherr, Vienna. (http://www.schoenherr.eu/uploads/tx_news/RZ_NPL_Guide_new_18072014_online_D.pdf (по состоянию на 8 января 2016 года)).

- в Сербии проведено аналитическое исследование препятствий, связанных с продажей/переводом НРК.

В ходе проведенных ЕБРР аналитических исследований выявлен ряд интересных примеров препятствий, которые можно отнести ко второй категории.

ЛИЦЕНЗИРОВАНИЕ

В законодательстве некоторых стран содержатся положения, разрешающие перевод кредита только на определенные виды юридических лиц, получивших лицензию на оказание финансовых услуг (например, Венгрия). До завершения такой сделки потенциальный покупатель кредита должен подать заявку на приобретение этой лицензии. Процесс ее приобретения может растянуться на несколько месяцев (в Венгрии это до 180 дней).

В Сербии, например¹², выданные физическим лицам кредиты, можно переуступить только иному юридическому лицу, являющемуся лицензированным в Сербии банком. Поскольку инвесторы, вкладывающие капитал в проблемные долги, как правило, не являются банковскими организациями, данная норма может становиться препятствием на пути развития рынка купли-продажи проблемных кредитов.

ГРАЖДАНСКИЙ ПРОЦЕСС

Согласно действующему в Сербии гражданско-процессуальному законодательству в случае изменения истца в ходе судопроизводства у ответчика нужно получить на это согласие. Позиция Апелляционного хозяйственного суда Сербии заключается в том, что до продажи НРК возбужденное судопроизводство должно быть завершено. При продаже НРК в ходе судебного процесса покупатель такого кредита в конечном итоге проиграет дело.

ДОГОВОРНОЕ ПРАВО

Одну из норм, которая может оказать негативное влияние на процесс развития рынка купли-продажи НРК в Сербии, можно найти в Кодексе

обязательственного права Сербии, согласно которому капитализация причитающихся к уплате процентов разрешается только банкам при переводе кредитов; сторона-покупатель (не являющаяся банком) не сможет взимать проценты с суммы капитализированных процентов. Это препятствие, скорее всего, не будет влиять на решение инвестора стать участником рынка или приобрести конкретный кредит, но может сказаться на цене кредита и подавляет стимулы к развитию рынка купли-продажи проблемных долгов.

ЗАЩИТА ДАННЫХ

В ряде стран (например, в Австрии)¹³ отмечалось наличие препятствий, связанных с защитой данных. Во многих странах (например, в Сербии) режимами регулирования вопросов защиты данных явным образом не предусматривается освобождение сделок с НРК от обязательств по обеспечению конфиденциальности данных. Применение этих норм серьезно тормозит процесс развития рынка купли-продажи проблемных долгов, поскольку инвесторы не могут провести требуемые комплексные обследования, позволяющие им осуществить оценку потенциального вложения капитала.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Наличие больших объемов НРК отрицательно сказывается на темпах экономического роста. Эффективное решение проблемы НРК требует согласованного подхода государственных органов, международных финансовых организаций и частного сектора. Важно, чтобы каждая страна провела всесторонний анализ состояния ее нормативно-правовой базы в целях выявления всех имеющихся там препятствий, затрудняющих эффективное решение проблемы НРК. Страны не должны упускать из своего поля зрения нормативно-правовые препятствия, затрудняющие процесс перевода НРК на иные лица и, в особенности, тормозящие развитие рынков купли-продажи проблемных кредитов.

