



АДВОКАТСКОЕ
БЮРО

ЕГОРОВ
ПУГИНСКИЙ
АФАНАСЬЕВ
И ПАРТНЕРЫ

Изменения в представлении интересов владельцев облигаций в рамках судебных процедур и процедур банкротства

Дария Шияпова, юрист

03.02.2016

- Известен и хорошо разработан в зарубежном законодательстве: trustee в США.
- В России институт является новым – многие вопросы правоприменения остаются открытыми.
- Наравне с традиционными спорами могут возникнуть принципиально новые.
- Суды, вероятно, будут исходить из возможности применения аналогичных подходов из практики при разрешении споров.
- Обращение к альтернативным способам разрешения споров – возможная опция.

Споры: эмитент и представитель

- С созданием института представителя владельцев облигаций судебные разбирательства, являющиеся следствием неисполнения эмитентом обязательств по облигациям, не прекратятся. Вместо нескольких исковых заявлений будет подано одно, что, по идее, должно предотвратить казуальность при принятии решений.
- В рамках одного судопроизводства будет решен вопрос о применении обеспечительных мер в отношении имущества эмитента (лица, предоставившего обеспечение по облигациям), вынесено решение об удовлетворении требований всех владельцев облигаций, утверждено мировое соглашение об условиях исполнения нарушенных эмитентом обязательств одновременно в отношении всех владельцев облигаций.
- Представитель владельцев облигаций представляет интересы без доверенности, на основании решения о выпуске облигаций. Такая модель является не самой распространенной, но в рамках отечественного правопорядка имеет место (генеральный директор, представитель участников общества/кредиторов в банкротстве).

Споры: эмитент и представитель

- Возможный сговор между представителем и эмитентом при подаче исковых требований и последующее затягивание процесса для целей выведения активов.
- Новые категории исков представителей владельцев облигаций к эмитенту, вытекающих из того перечня прав, которыми будет наделен представитель владельцев облигаций при выполнении своих обязанностей:
- иски о понуждении эмитента к исполнению решений, принятых общим собранием владельцев облигаций; иски об устранении эмитентом обстоятельств, которые могут повлечь нарушение прав и законных интересов владельцев облигаций; иски к эмитенту о приведении предоставленного обеспечения по облигациям в состояние, установленное условиями договора займа (решением о выпуске облигаций и проспектом облигаций); иски к эмитенту, его аудитору или оценщику об истребовании необходимой информации

Споры: представитель и владельцы

- Законодательно закреплена обязанность представителя действовать добросовестно и разумно в отношении владельцев облигаций.
- Критерий разумности и добросовестности в судебной практике является весьма оценочным – как правило исследуется в зависимости от конкретных фактических обстоятельств.
- Законодательно закреплена возможность взыскания убытков с представителя в случае неосторожных действий/бездействия при осуществлении полномочий. В соответствии со статьей 401 ГК РФ лицо, не исполнившее обязательства либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности).

Споры: представитель и владельцы

- В данной связи особенно интересен вопрос относительно момента возникновения права на подачу иска против представителя и вопрос относительно доказывания неосторожности последнего. Ответ может дать судебная практика.
- Критерий неосторожности в действиях особенно с учетом очень широкого круга полномочий представителя должен исследоваться для каждого случая отдельно до формирования общих подходов.
- Скорее всего, и как это принято в судебной практике, говорить о неосторожности возможно лишь в связи с нарушением/ненадлежащим исполнением обязательства.
- По общему правилу бремя доказывания недобросовестности и неразумности действий субъекта гражданских правоотношений лежит на той стороне, которая заявляет о недобросовестности и неразумности этих действий – владельцах облигаций.

Споры: представитель и владельцы

- Размер ответственности представителя определяется эмитентом, а не владельцами облигаций, в интересе которых он действует. Возможно, в данной связи решением было бы страхование ответственности представителя с последующими возможными исками владельцев облигаций.
- Владельцы облигаций наделены правом самостоятельно обращаться в компетентный суд по истечении одного месяца с момента возникновения оснований для такого обращения. Опасность пропуска процессуальных сроков – например, обжалование в апелляционную инстанцию возможно в течение месяца после принятия обжалуемого судебного акта.
- Потенциальная опасность вывода активов недобросовестным эмитентом - понуждение к совершению определенных действий со стороны представителя владельцев для целей подачи заявления в компетентный суд.
- Владельцы облигаций вправе защищать свои права в порядке глава 28.2 АПК РФ.

Споры: из договора между эмитентом и представителем

- Договор между эмитентом и представителем не является составной частью эмиссионной документации. Возможность понуждения к заключению договора при уклонении от его заключения остается спорной (в случае, если в решении о выпуске облигаций представитель уже определен).
- Досрочное расторжение со стороны эмитента не регулируется – возможна аналогия с договором возмездного оказания услуг.
- Представитель владельцев облигаций вправе в одностороннем порядке отказаться от исполнения обязанностей по договору с эмитентом.
- Во время любых споров из договора права владельцев облигаций остаются незащищенными.
- Не до конца ясна ситуация при наличии спора между представителями - старый представитель может оспорить решение владельцев о назначении нового/одобрения расторжения договора со старым. Возможна аналогия с корпоративными конфликтами.

Споры: владельцы облигаций и общее собрание

- Законодательно закреплена возможность обжалования владельцем решения общего собрания в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня, когда владелец облигаций узнал или должен был узнать о принятом решении – аналогия с Законом об акционерных обществах.
- Можно предположить, что ответчиками (именно ответчиками, а не ответчиком) здесь будут выступать все владельцы облигаций, голосовавшие за принятие решения, которое обжалует не согласный с ним владелец облигаций, интересы которых теоретически может представлять владелец облигаций.

- Представитель владельцев облигаций обязан заявлять требования от имени владельцев облигаций в деле о банкротстве эмитента облигаций и (или) лица, предоставившего обеспечение по таким облигациям.
- Должник должен отвечать признакам банкрота – обязательства должны быть не исполнены в течение трех месяцев с даты, когда они должны были быть исполнены, сумма задолженности должна быть не менее трехсот тысяч рублей.
- Право на обращение в арбитражный суд возникает с даты вступления в законную силу решения суда, арбитражного суда или судебного акта о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейского суда о взыскании с должника денежных средств.

- Представитель владельцев облигаций на основании решения общего собрания должен обратиться в суд для целей взыскания задолженности.
- Затем должно быть подано заявление о признании эмитента/лица, предоставившего обеспечение, несостоятельным. Кандидатуру арбитражного управляющего также предлагает представитель на утверждение компетентного арбитражного суда – это важно для целей дальнейшего контроля над банкротством.
- В реестре требований кредиторов указываются сведения об общем размере требований указанных кредиторов и сведения о представителе владельцев облигаций. Сведения о каждом кредиторе - владельце облигаций при этом не указываются.
- В определении арбитражного суда о включении требований в реестр требований кредиторов указываются общий размер требований указанных кредиторов и очередность удовлетворения таких требований.
- В собрании кредиторов будет участвовать представитель владельцев.

Альтернативные способы разрешения споров

- Ввиду структурной сложности и особенностей правоотношений представляется целесообразным ввести обязательный досудебный этап разрешения «облигационных споров» с обязательным привлечением представителя владельцев и медиатора.
- Вторым возможным вариантом представляется создание специализированного третейского суда для целей эффективного разрешения споров с привлечением представителя владельцев.

АДВОКАТСКОЕ
БЮРО

ЕГОРОВ
ПУГИНСКИЙ
АФАНАСЬЕВ
И ПАРТНЕРЫ

СПАСИБО ЗА ВНИМАНИЕ!

119017, Россия, Москва,
ул. Большая Ордынка,
д. 40, стр. 5

Тел.: +7 (495) 935 80 10

Факс: +7 (495) 935 80 11

www.epam.ru



Дария Шияпова, юрист
dariya_shiyapova@epam.ru