



Филимонова Наталья Вячеславовна

Filimonova Natalia Vyacheslavovna

главный юрисконсульт отдела правового обеспечения среднего и крупного бизнеса,
Юридическое управление Поволжского
банка ПАО Сбербанк, г. Ульяновск
**general legal counsel, Legal Department of the
Volga Region Bank Sberbank PJSC, Ulyanovsk**
E-mail: FilimonovaNV88@mail.ru

УДК 347.466

**ПРАВА ПО ЗАЛОГОВОМУ СЧЕТУ.
КАК МИНИМИЗИРОВАТЬ РИСКИ КРЕДИТОРА-
ЗАЛОГОДЕРЖАТЕЛЯ?
RIGHTS UNDER THE COLLATERAL ACCOUNT.
HOW TO MINIMIZE THE RISKS
OF THE CREDITOR-MORTGAGEE?**

Ключевые слова: залоговый счет, риски Кредитора-залогодержателя, залог прав по договору залогового счета.

Keywords: collateral account, risks of the Creditor-pledgee, pledge of rights under the pledge account agreement.

Данная статья посвящена особенностям использования такой залоговой конструкции как залог прав по договору банковского (залогового) счета. Учитывая все более широкое применение Кредиторами такого залогового института, данная тема является актуальной и значимой в юридической науке и практике. В данной работе рассмотрены основные случаи, когда залог прав по договору залогового счета будет выгодно и целесообразно принимать в качестве обеспечения. На одном из таких случаев автор остановился более подробно, сделал вывод, что при залоге прав по Контракту (денежное требование), которое в дальнейшем досрочно исполнено, Кредитор-Залогодержатель может взять и другое обеспечение, тесно связанное с произведенной безналичной расчетной операцией, то есть применить конструкцию залога прав по договору залогового счета на который и будет перечис-

лена выручка по контракту. Таким образом, Кредитор получит перво-степенное право на удовлетворение своих требований за счет данных денежных средств, сохранив тем самым свой статус Кредитора-Залогодержателя. В дальнейшем, автор раскрыл особенности и риски возникающие при использовании данного обеспечения. В частности, затронуты вопросы открытия залогового счета, оформления данного обеспечения, выбора вида такого залога и особое внимание уделено рискам и способам их минимизации в отношении обращения взыскания на заложенные права.

В итоге автор сделал вывод, что залог прав по договору залогового счета при структурировании сделок не свободен от различных правовых рисков, которые, однако, могут быть частично минимизированы способами, указанными в работе. Кроме того, автор акцентировал внимание на положительных аспектах данного залога как для Кредитора-Залогодержателя так и для Залогодателя. И по мнению автора, использование кредиторами залога прав по счету как способа обеспечения исполнения обязательств найдет более широкое применение на практике и будет наиболее целесообразно именно в индивидуальных схемах кредитования с учетом интересов всех сторон будущей сделки.

This article is devoted to the peculiarities of using such a collateral structure as a pledge of rights under a bank (collateral) account agreement. Taking into account the increasing use of such a collateral institution by Creditors, this topic is relevant and significant in legal science and practice. In this paper, we consider the main cases when it will be profitable and expedient to accept a pledge of rights under a pledge account agreement as security. The author dwelt on one of these cases in more detail, concluding that when pledging rights under a Contract (a monetary claim), which is later fulfilled ahead of schedule, the Creditor-Pledgee can take other security closely related to the non-cash settlement operation performed, that is, apply the construction of the pledge of rights under the pledge account agreement to which the proceeds under the contract will be transferred. Thus, the Creditor will receive the primary right to satisfy its claims at the expense of these funds, thereby preserving its status as a Creditor-Mortgagee. In the future, the author revealed the features and risks that arise when using this software. In particular, the issues of opening a collateral account, registration of this security, the choice of

the type of such collateral were touched upon, and special attention was paid to the risks and ways to minimize them in relation to foreclosure on the pledged rights.

As a result, the author concluded that the pledge of rights under the pledge account agreement when structuring transactions is not free from various legal risks, which, however, can be partially minimized by the methods specified in the work. In addition, the author focused on the positive aspects of this pledge for both the Creditor-Pledgee and the Pledgor. And according to the author, the use by Creditors of the pledge of rights on the account as a way to ensure the fulfillment of obligations will find wider application in practice and will be most appropriate in individual lending schemes, taking into account the interests of all parties to the future transaction.

В настоящий момент в банковской практике в качестве обеспечения исполнения обязательств клиентов все больше используется такая залоговая конструкция как залог прав по договору банковского (залогового) счета (далее – Залог ПДБЗС). Исходя из норм законодательства, Залоговый счет (ЗС) – это специальный банковский счет, позволяющий передавать в залог ПДБЗС полностью или частично [1]. Залог прав по такому счету осуществляется посредством заключения Договора залога ПДБЗС. Конечно, данный способ обеспечения, как и любой другой, имеют свои достоинства и недостатки. В каких же случаях Кредитору будет выгодно и целесообразно принимать в залог ПДБЗС от своих клиентов?

1. Когда иного обеспечения недостаточно либо оно отсутствует. Для Кредитора-Банка денежные средства на залоговом счете являются ликвидным активом, который может удовлетворить требование кредитора по неисполненному обязательству. Однако считаем, при этом стоит оценивать то количество денежных потоков, которое проходит через счет Клиента и в дальнейшем на постоянной основе производить мониторинг актуальной стоимости ПДБЗС.

2. Существует необходимость контроля. Так, залог ПДБЗС может являться мерой предупреждения перевода обо-

ротов клиента на счета в другие коммерческие организации. Такой залог позволит осуществить контроль над операционной деятельностью клиента, над целевым использованием денежных средств клиента, причитающихся, например, в связи с утратой обеспечения по кредитам Банка (страховое возмещение за утрату или повреждение заложенного имущества, доходы от использования / продажи заложенного имущества [2]), над деятельностью лизинговых компаний (направления денежных средств полученных по договорам лизинга).

3. *Наличие специфического вида обеспечиваемого обязательства.* Например, при кредитовании на цели исполнения государственных, муниципальных и иным контрактов, при предоставлении банковских гарантий по таким контрактам. При этом нужно предусмотреть, что все расчеты по кредитуемым (обеспечиваемым) контрактам будут проходить через ЗС.

4. *В дополнение к другому обеспечению, повышая тем самым его ликвидность.* Остановимся на этом случае поподробнее. Представляется, что такой залог будет актуален совместно с залогом прав по Контракту (денежное требование). Рассмотрим ситуацию, когда Банк кредитует на цели исполнения Контракта, заключенного между Клиентом и третьим лицом, в соответствии с которым Клиенту принадлежит денежное требование. Для обеспечения исполнения обязательств Клиента в этом случае на практике используются права по такому Контракту. Однако при залоге прав существует риск досрочного прекращения обязательств по договору, требования по которому в залоге, путем его исполнения. Так, в случае, когда требование, которое находится в залоге, было исполнено контрагентом залогодателя путем перечисления на его расчетный счет безналичных денежных средств, у залогодержателя не возникает право залога на эти средства [3]. Следуя толкованию данному высшей судебной инстанцией [4], в данном случае речь идет об обычном (не залоговом) обязательстве залогодателя вернуть полученную от своего должника сумму залогодержателю, соответственно, у залогодержателя в отношении этой суммы не возникает каких-

либо преимуществ перед другими кредиторами залогодателя [5]. Считаем, что в такой ситуации Кредитор-Залогодержатель может взять другое обеспечение, тесно связанное с произведенной безналичной расчетной операцией, то есть применить конструкцию залога ПДЗБС на который и будет перечислена выручка по контракту. Таким образом, Банк получит первостепенное перед другими кредиторами право на удовлетворение своих требований за счет данных денежных средств, сохранив тем самым свой статус Кредитора-Залогодержателя.

В итоге, если, приняв к сведению указанные выше случаи, при рассмотрении конкретной сделки Банком принято решение оформить в качестве обеспечения залог прав по договору залогового счета, необходимо учитывать особенности и риски, возникающие при использовании данной залоговой конструкции.

1. Первое, что необходимо сделать это открыть счет, права по которому будут находиться в залоге у Банка. И открыть необходимо именно залоговый счет. В противном случае нельзя будет отличить денежные средства, которые находятся в залоге, от незаложенных. Так, в соответствии со ст. 358.9 ГК РФ предметом залога могут быть права по договору банковского счета при условии открытия банком клиенту залогового счета [1]. Согласно позиции Высшей судебной инстанции нашей страны, залоговый счет является специальным банковским счетом, и он открывается в самостоятельном порядке, а не образовывается путем изменения статуса расчетного счета [6–9]. Этот подход подтверждается судебной практикой, которую сейчас можно признать сложившейся по данному вопросу. Исходя из нее, те залогодержатели, которые просто заключили договор залога прав по банковскому расчетному счету без открытия специального залогового счета, лишались возможности получить удовлетворение по упрощенной процедуре. На такие денежные средства могло быть обращено взыскание в рамках исполнительного производства на общих основаниях, и такие кредиторы не рассматривались судами как залоговые в делах о банкротстве.

2. Второе. Стоит обратить внимание, что открытие залогового счета не означает залог прав по нему. Для этого необходимо заключить соответствующий договор залога прав, который может быть оформлен одновременно с договором на открытия самого счета или в любой момент позднее. Банк, конечно, должен иметь для этого свою разработанную форму, либо что предпочтительнее, договор присоединения к правилам Банка. Именно с момента заключения такого договора возникает залог, что и отслеживается банками, так как ни в какой общий реестр такой залог не вносится.

3. Третье. Важно определить сумму денежных средств, которая считается заложенной. Первый вариант предусматривает, что в залоге все денежные средства, лежащие на залоговом счете в любой момент в течение действия договора (п. 2 ст. 358.10 ГК РФ) [1]. При втором варианте залог наступает в отношении четко определенной (твердой) денежной суммы, которая должна находиться на специальном (залоговом) счете в течение всего срока действия договора залога ПДБЗС. В первом случае по залоговому счету могут осуществляться операции как по самому обыкновенному расчетному счету. Другими словами, Обществу открывается залоговый счет и оно может проводить все свои операции, что без сомнения говорит в пользу данного обеспечения со стороны залогодателя. Но также несколько снижает ценность данного обеспечения для Банка. Однако здесь также можно предусмотреть ограничения в интересах Кредитора-Залогодержателя, то есть указать в Договоре залога условие, что залогодатель обязан согласовывать с Банком каждое платежное поручение. При установлении же твердой суммы если поступит распоряжение влекущее снижение денежных средств на счете ниже минимального уровня, банк не исполнит его без письменного согласия залогодержателя (п. 3 ст. 358.12 ГК РФ) [1]. Рекомендуем при этом заключить соглашение о списании средств без распоряжения плательщика в отношении денежных средств, которые находятся на залоговом счете, превышающих размер твердой денежной суммы, чтобы иметь возможность направить

эти денежные средства в погашение просроченной задолженности, не дожидаясь обращения взыскания на заложенные суммы. Таким образом, считаем, что с одной стороны, выбор второго варианта предоставит Банку наибольшие гарантии в части обеспечения исполнения клиентом обязательств по кредитному договору. С другой же стороны, это своеобразное резервирование денежных средств в качестве специального залогового актива на залоговом счете экономически не выгодно залогодателю и поэтому на практике эта конструкция не получила широкого распространения. Представляется, что при выборе варианта Банку необходимо принимать решение исходя из конкретных обстоятельств сделки, соблюдая при этом баланс интересов всех сторон обязательства.

4. Четвертое. Необходимо минимизировать риски связанные с обращением взыскания на заложенное Кредитору имущество. Касательно ПДБЗС эта процедура взыскания отличается своей простотой. На основании распоряжения залогодержателя банк списывает денежные средства с залогового счета и выдает их залогодержателю или зачисляет на указанный им счет. При этом общие правила реализации заложенного имущества, установленные ст. ст. 350 – 350.2 ГК РФ, не применяются (п. 1 ст. 358.14 ГК РФ) [1]. В правоприменительной же практике в настоящий момент выработана позиция, что основными проблемами в данном случае являются риски списания денежных сумм с залогового счета для исполнения требований иных кредиторов, судебных приставов, налоговых органов и наложения ими ареста на денежные средства. Исходя из буквального толкования законодательства, представляется, что такие списания третьих лиц не должны применяться к залоговому счету учитывая его специальный статус, однако устойчивая судебная практика по данному вопросу пока не сформирована. Суды могут не поддержать данную точку зрения и противоположный подход способен привести к полной или частичной утрате заложенного имущества, что заставляет банки в настоящий момент осторожно использовать данный

институт. В связи с выше изложенным, считаем банкам необходимым в обязательном порядке принимать меры по минимизации указанных рисков, в частности, могут быть применены следующие инструменты:

- анализ финансового состояния клиента (наличие/отсутствие задолженности перед гос. органами и прочее);
- установление в договоре залога соответствующих обязанностей клиента перед Банком (пополнять залоговый счет на сумму списания третьими лицами, предоставлять информацию и прочее) с применением санкций за нарушение;
- внесудебный порядок обращения взыскания на обеспечение;
- мониторинг актуальной стоимости заложенных прав;
- установление запрета обращения взыскания на денежные средства на таком специально залоговом счете при наличии решения гос. органов о приостановлении операций по такому счету с одновременным обращением в данные органы за разъяснениями и снятием таких ограничений.

Итак, как мы видим, залог ПДБЗС при структурировании сделок не свободен от различных правовых рисков, которые, однако, могут быть частично минимизированы способами, указанными выше. Кроме того, очевидны и положительные аспекты данной залоговой конструкции как для Кредитора-Залогодержателя так и для Залогодателя. Представляется, что использование Кредиторами залога прав по счету как способа обеспечения исполнения обязательств найдет более широкое применение на практике и будет наиболее целесообразно именно в индивидуальных схемах кредитования, с учетом интересов всех сторон будущей сделки.

1. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 №51-ФЗ. – URL: www.consultant.ru.

2. Новые возможности залога прав по договору банковского счета // Юридическая работа в кредитной организации. – 2014. – №4, октябрь-декабрь. – URL: <http://ivo.garant.ru>.

3. Плешанова, О. Риски и ошибки банков, связанные с обеспечением обязательств заемщиками / О. Плешанова // Банковское кредитование. – 2018. – №3, май-июнь. – URL: <http://ivo.garant.ru>.

4. Обзор судебной практики ВС РФ №4 (2016), утвержденный Президиумом ВС РФ 20.12.2016. – URL: www.consultant.ru.

5. Определения Верховного Суда РФ от 17.10.2016 №305-ЭС16-7885 по делу №А40-57347/2015, от 16.08.2018 №305-ЭС18-8062). – URL: www.consultant.ru/

6. Об открытии и закрытии банковских счетов, счетов по вкладам (депозитам), депозитных счетов: инструкция Банка России от 30.05.2014 №153-И. – URL: www.consultant.ru.

7. Определение Судебной коллегии по экономическим спорам ВС РФ от 22.11.2018 №305-ЭС18-8062(2) по делу №А40-13337/2017. – URL: www.consultant.ru.

8. Обзор судебной практики ВС РФ №4 (2016), утвержденный Президиумом Верховного Суда РФ 20.12.2016). – URL: www.consultant.ru.

9. Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 21 сентября 2018 г. №09АП-43893/18. – URL: <http://ivo.garant.ru>.