

COVID-19: памятка для узбекских банков-заёмщиков по кредитным соглашениям с иностранными кредиторами

Настоящая заметка является продолжением ранее выпущенных [COVID-19: памятка для предпринимателей](#) и [COVID-19: памятка по трудовым вопросам в Узбекистане](#).

Юридическая фирма CENTIL подготовила краткий анализ ключевых вопросов по кредитным соглашениям с иностранными кредиторами в связи с негативным воздействием действующей пандемии COVID-19 в Республике Узбекистан и в мире.

Предлагаемый анализ может представлять интерес для лицензированных банков Республики Узбекистан (далее, как «**банк**» или «**банк-заемщик**»), которые являются заемщиками по кредитным соглашениям с иностранными кредиторами (далее, как «**кредитное соглашение**»).

1. Если введение ограничений в связи с пандемией COVID-19 — это обстоятельство форс-мажор, возможно ли банку избежать ответственности в случае неисполнения обязательства по кредитному соглашению из-за наступления такого форс-мажора?

ФОРС-МАЖОР

Скорее всего, нет. В финансовых сделках, как правило, обязательство заемщика выплатить кредит не зависят от наступления обстоятельств форс-мажора; положения о форс-мажоре свойственны для коммерческих сделок.

Если ваше кредитное соглашение является исключением, и в нем все же содержатся положения о форс-мажоре, тогда последствия объявления форс-мажорного обстоятельства будут зависеть от **(1)** конкретной формулировки, предусмотренной в кредитном соглашении, и **(2)** наличия причинно-следственной связи между возникшим форс-мажором и невозможностью исполнения обязательства банком-заемщиком.

Как правило, объявление форс-мажорного обстоятельства может повлечь следующие последствия:

- увеличение срока исполнения обязательств;
- приостановление исполнения обязательств на время действия форс-мажорных обстоятельств без наложения штрафов;
- если форс-мажорные обстоятельства распространяются на более длительный период, стороны вправе расторгнуть договор;
- положение о форс-мажоре может также потребовать от стороны, которая применила оговорку о форс-мажорных обстоятельствах, предпринять конкретные шаги для смягчения воздействия события или предпринять разумные усилия для исполнения обязательства.

Экономический спад или другие общие неблагоприятные условия для ведения бизнеса, скорее всего, не будут достаточным основанием для признания наступления форс-мажорных обстоятельств.

2. Может ли форс-мажор сертификат, выдаваемый Министерством инвестиций и внешней торговли (МИВТ) помочь местным банкам?

МИВТ рассматривает заявления на выдачу форс-мажор сертификатов по кредитным соглашениям с иностранными финансовыми институтами. Но, поскольку кредитные соглашения обычно не содержат положений о форс-мажоре, получение подобных сертификатов представляется нецелесообразным для банка.

Стоит также отметить, что кредитные соглашения, как правило, регулируются английским правом. В таком случае, форс-мажор сертификаты МИВТ могут быть полезными только в

случае, если положения кредитного соглашения о форс-мажоре требуют предоставления подобного сертификата от банка-заемщика в качестве доказательства наступления форс-мажорного обстоятельства. В противном случае, наступление обстоятельства форс-мажор и его последствия для банка-заемщика будут толковаться с позиции английского права.

3. Могут возникнуть задержки по погашению обязательств по кредиту. Какие могут быть последствия?

Снижение уровня денежных потоков и задержка сроков реализации проектов у конечных заемщиков банка может отразиться на финансовой стабильности самого банка, и соответственно, на платежных обязательствах банка перед иностранными кредиторами.

Несоблюдение платежных обязательств банка может быть основанием для дефолта (*event of default*), а значит досрочной выплаты основного долга, процентов по нему и всех иных сумм по кредиту. Мы рекомендуем банкам-заемщикам внимательно изучить условия кредитных соглашений на предмет наличия положений об отсрочке погашения кредита (*grace period*) и возможности реструктуризации платежей.

4. Возможно ли реструктурировать график платежей без объявления дефолта банка-заемщика?

Это зависит от положений кредитного соглашения. В отдельных случаях пересмотр графика погашения требует внесения изменений в кредитное соглашение, а в других случаях достаточно получить письменное согласие кредитора.

На практике, кредиторы часто идут на реструктуризацию платежей по обоснованному запросу заемщика. Мы рекомендуем банкам начать переговоры с кредиторами и запросить возможность отсрочки платежей, обосновывая необходимость реструктуризации со ссылками на меры, принимаемые Правительством Узбекистана для борьбы с экономическими последствиями COVID-19 (такие как предоставление клиентам коммерческих банков до 1 октября 2020 года отсрочки платежей по кредитам), а также сведениями о последствиях пандемии на деятельность самих банков и их клиентов.

5. Одним из последствий пандемии для банковского сектора будет снижение финансовых показателей банков. Какие риски несет в таком случае банки-заемщики?

Снижение финансовых показателей банков потенциально может повлиять на соблюдение банками ковенантов, согласованных в кредитных соглашениях. Как и в случае несоблюдения платежных обязательств, нарушение финансовых ковенантов может служить основанием для объявления дефолта (*event of default*) со стороны кредитора. В таком случае кредитор может потребовать у заемщика досрочной выплаты основного долга, процентов по нему и всех иных сумм по кредиту.

6. Какие действия могут предпринять банки-заемщики в таком случае?

Банк, в зависимости от условий кредитного соглашения, может запросить у кредитора временный отказ от прав в части исполнения финансовых условий кредитного соглашения (*financial covenant relief*) в обозначенные сроки.

Мы рекомендуем проанализировать заверения и гарантии (*representations and warranties*), а также общие ковенанты, предусмотренные в соглашениях на предмет потенциального риска неисполнения обязательств по причине сложившейся ситуации. Также, рекомендуем изучить условия кредитных соглашений на предмет наличия льготных периодов (*grace period*).

7. В кредитные соглашения включаются положения о событиях, влекущих значительное негативное воздействие (Material Adverse Effect, «MAE»). Что подразумевается под положениями MAE и какие могут быть последствия при наступлении такого события?

Под MAE в кредитных соглашениях, как правило, понимается существенное негативное воздействие на способность заемщика выполнять любое обязательство по кредитному соглашению, а также на деятельность, операции, финансовое состояние или перспективы заемщика.

**ДЕФОЛТ
ПЛАТЕЖЕЙ**

**НАРУШЕНИЕ
КОВЕНАНТОВ**

**СОБЫТИЕ
MATERIAL
ADVERSE
EFFECT**

Как правило, в кредитных соглашениях устанавливается высокий порог для признания наступления события МАЕ. Решение о признании наступления события МАЕ является достаточно субъективным, и во многом будет зависеть от степени непосредственного воздействия пандемии на коммерческий банк.

При оценке наступления события МАЕ обычно применяется двойной тест: (1) факт наступления события МАЕ и (2) влияние такого события на возможность заемщика выполнить свои обязательства по кредитному соглашению.

Наступление события МАЕ дает кредиторам право требования досрочного исполнения обязательств по кредитному соглашению и/или обращения взыскания на заложенное имущество (если имеется), а также может служить препятствием для дальнейшей выборки доступных кредитных средств.

В качестве примера в *Приложении* можно ознакомиться с судебным прецедентом о применении положения МАЕ в кредитном соглашении.

8. Будет ли пандемия и / или спад экономической активности в стране в связи с введением ограничительных мер (карантин) считаться событием МАЕ?

Это зависит от положений кредитного соглашения. По мнению английских судов положения о МАЕ не применяются в связи с событиями, которые имеют временный характер. Однако еще предстоит увидеть, насколько длительной будет пандемия COVID-19 для применения таких положений. Поскольку, вероятнее всего ваше соглашение о внешнем заимствовании регулируется английским правом, в приложении к данной памятке мы даем выдержку из важного решения английского суда, которое заложило принципы определения МАЕ.

9. Что такое мораторий на банкротство и как это может нам помочь?

В соответствии с Указом Президента Республики Узбекистан УП № 5978 от 3 апреля 2020 года, на срок до 1 октября 2020, года вводится мораторий на инициирование процедур банкротства и объявления банкротом предприятий, столкнувшихся с финансовыми затруднениями из-за ограничительных мер по борьбе с пандемией.

Как правило, кредитные соглашения относят банкротство заемщика к случаю неисполнения обязательств (*event of default*), и, как следствие, дают кредитору право расторгнуть договор и потребовать немедленного погашения всех причитающихся сумм.

Введение моратория на банкротство ограничит кредитора в инициировании наступления случаев неисполнения обязательств по причине банкротства заемщика. Но, следует учитывать, что наступление случая неисполнения обязательства может быть вызвано и другими положениями кредитного соглашения, о которых было сказано выше.

10. Какие будут рекомендации в связи с кризисом?

В связи с тем, что любые антикризисные меры ограничены по времени, рекомендуется действовать в кратчайшие разумные сроки и провести следующие мероприятия:

- (1) Оценить влияние (прямое или косвенное) пандемии на деятельность банка. При оценке также учитывать влияние пандемии на человеческие ресурсы (вопросы передвижения кадров и тд).
- (2) Проанализировать условия текущих и будущих кредитных соглашений и выявить риски, связанные с ними; в частности, просмотреть графики выплат кредитов, удостовериться, что банк соблюдает все ковенанты (*positive and negative covenants*), заверения и гарантии (*representations and warranties*), предусмотренные в кредитных соглашениях.
- (3) Заблаговременно провести обсуждения с кредиторами, и при необходимости, получить отказ от прав (*waiver*) или согласие на несоблюдение требований к показателям финансовой деятельности заемщика (*financial covenant relief*) в течение согласованного периода.
- (4) Оценить валютные риски в связи с кредитными соглашениями и рассматривать возможность хеджирования.

**МОРАТОРИЙ НА
БАНКРОТСТВО**

РЕКОМЕНДАЦИИ

- (5) Оценить предлагаемые меры поддержки со стороны государства и возможность их использования (в частности, в целях повышения показателей ликвидности и, соответственно, улучшения финансовых показателей).¹
- (6) Придерживаться всех формальных требований, прописанных в кредитных соглашениях; в частности, в ряде случаев банк-заемщик может быть обязан уведомить кредитора о наступлении тех или иных обстоятельств (например, о наступлении события МАЕ). Нарушение таких требований само по себе является основанием для требований по досрочному исполнению обязательств.
- (7) Заблаговременно разработать возможные предложения для кредиторов по реструктуризации задолженности, если требуется; а также вести переговоры с кредиторами о возможности предоставления льготного периода (*grace period*) по текущим платежам.



**София
Шайхразиева**

Партнер

sofia.s@centil.law



**Камилла
Хамраева**

Старший юрист

kamilla.k@centil.law



**Хусниддин
Очилдиев**

Старший юрист

husniddin.ochildiyev@centil.law



**Рухсора
Азимжонова**

Младший юрист

ruhsora.a@centil.law

Данная памятка подготовлена для целей предоставления общего понимания дальнейших действий из-за наступившего кризиса, вызванного распространением SARS-CoV-2. Данный материал не должен рассматриваться как продукт юридической консультации. Каждый конкретный случай должен рассматриваться отдельно с привлечением специалистов.

CENTIL является одной из самых крупных юридических фирм в Центральной Азии, оказывающей консультационные услуги по инвестиционным проектам в ключевых отраслях экономики.

Фирма является единственной фирмой в Центральной Азии, удостоившейся в 2016 и в 2018 гг. престижной награды Общества Юристов Англии и Уэльса за «**Блестящие достижения в международной юридической профессии**», а также является финалистом престижной награды The Lawyer European Awards 2017, 2018 и 2019 гг. в номинации «**Фирма Года: Украина, Россия и СНГ**».

www.centil.law



¹ Стоит обратить внимание, что 2,8 трлн сум из средств Антикризисного фонда РУз направлены на поддержание коммерческих банков, в случае ухудшения качества кредитного портфеля. Также, рекомендуется изучить и при необходимости применить инструменты, предлагаемые Центральным банком РУз, которые направлены на улучшение ликвидности коммерческих банков.

Принципы определения МАЕ

Судебный прецедент: Grupo Hotelero Urvasco SA v. Carey Value Added [2013] EWHC 1039 (Comm)²

Заемщик (*Grupo Hotelero Urvasco*) являлся застройщиком отелей и квартир в Лондоне. Когда у Заемщика начались финансовые трудности, Заемщик решил привлечь дополнительные инвестиции и заключил Кредитное соглашение с Кредитором (*Carey Value Added*).

Когда Заемщик направил Кредитору очередной запрос на выборку средств по Кредитному соглашению, Кредитор отклонил запрос на основании того, что на момент запроса финансовое состояние Заемщика значительно ухудшилось, что являлось наступлением МАЕ в отношении предоставленного заверения (*material adverse effect representation*) в кредитном соглашении.

Заемщик подал иск на Кредитора за нарушение условий кредитного соглашения и потребовал возмещения убытков.

Суд постановил, что в данном деле у Заемщика не произошло существенно неблагоприятного изменения заверений по договору. Суд заключил, что Кредитор не смог предоставить достаточно доказательств «существенности» отрицательных изменений финансового состояния Заемщика на возможность Заемщика исполнять кредитные обязательства. Также, судом было установлено, что до заключения Кредитного соглашения, Кредитор был осведомлен о финансовом положении Заемщика.

Рассматривая положения кредитного соглашения, суд выделил несколько основных требований, соблюдение которых необходимо для возможности расторжения договора на основании наступлением МАЕ в отношении заверения, закреплённого в кредитном соглашении:

- (1) Существенность отрицательного изменения (т.е. уровень влияния на возможность заемщика и дальше выполнять свои обязательства по кредитному договору);
- (2) Не осведомлённость кредитора об обстоятельствах и фактах, явным образом указывающих на наступление существенного отрицательного изменения в будущем (т.е. кредитор на момент заключения договора не должен был быть осведомлён о соответствующих фактах и обстоятельствах);
- (3) Продолжительность существенного отрицательного изменения (т.е. изменение должно носить не временный / краткосрочный, а продолжительный / затяжной по времени характер).

² В данном прецеденте судом было рассмотрено множество правовых вопросов. Заметка о деле, приведенная в Приложении, ограничивается только одним правовым аспектом - толкованием судом наступления существенно неблагоприятного обстоятельства в отношении заверения.