



RUSSIAN DESK

Уважаемые читатели,

независимая гарантия является эффективным и популярным обеспечительным механизмом, в том числе при торговом финансировании, а также в сложных инвестиционных и инфраструктурных проектах. Ее независимый характер и возможность “тонкой настройки” обязательств гаранта в зависимости от потребностей сторон позволяют в полной мере обеспечить защиту интересов кредитора.

До реформы Гражданского кодекса¹ только кредитные и страховые организации могли выдать независимую (банковскую) гарантию. После реформы такой возможностью обладают любые коммерческие организации, что позволит, например, материнским компаниям выдавать гарантии в обеспечении обязательств своих дочерних обществ. Чтобы обеспечить единообразные подходы к новым правилам в отношении независимой гарантии в судебной практике, ВС РФ определил важные правовые позиции, направленные, в первую очередь, на защиту бенефициаров по гарантии².

Настоящий Обзор представляет интерес для генеральных директоров, финансового менеджмента и специалистов юридических отделов.

С уважением,



Александр Безбородов
Адвокат | LL.M. | Партнер

Разъяснения по независимой гарантии

ОБЯЗАТЕЛЬНО ЛИ УКАЗЫВАТЬ БЕНЕФИЦИАРА В ГАРАНТИИ?

Новая редакция ГК РФ обязала указывать в гарантии бенефициара (лицо, которому причитается выплата по гарантии). В противном случае гарантия не имеет силы.

ВС РФ разъяснил: если достоверно установлено лицо, в пользу которого была выдана независимая гарантия, она будет иметь силу, даже если бенефициар прямо в ней не указан (например, когда гарант самостоятельно направил гарантию бенефициару). В таком случае гарант обязан произвести платеж, особенно если он сам составил текст гарантии (толкование *contra proferentem*, “против составителя”).

В КАКОЙ СРОК БЕНЕФИЦИАР ОБЯЗАН НАПРАВИТЬ ТРЕБОВАНИЕ ПО ГАРАНТИИ?

Бенефициар обязан представить требование о платеже до окончания срока действия гарантии. Стоит ли направлять такое требование заблаговременно (с учетом предельного срока для рассмотрения гарантом требования)? Можно ли направить требование в последний день срока по почте?

Несомненно, требование желательно направить заблаговременно, чтобы исключить любой спор в отношении соблюдения срока. ВС РФ придерживается позиции, что бенефициару достаточно направить требование гаранту в пределах срока действия гарантии, то есть отправленное по почте в последний день этого срока требование будет

¹ На основании Федерального закона от 08 марта 2015 года № 42-ФЗ “О внесении изменений в часть первую Гражданского кодекса Российской Федерации”.

² Обзор судебной практики разрешения споров, связанных с применением законодательства о независимой гарантии (утвержден Президиумом Верховного Суда РФ 05 июня 2019 года).

своевременным. Срок, отведенный гаранту на рассмотрение требования, начинается с момента его доставки. Однако гарантия может предусматривать и иной предельный срок направления требования.

ИЗМЕНЕНИЕ ОСНОВНОГО ДОГОВОРА НЕ ВЛИЯЕТ НА ГАРАНТИЮ

Гарантия не зависит от основного обязательства, в обеспечение которого она выдана (отсутствие акцессорности). Таким образом, изменение условий договора не влияет на обязательства гаранта. ВС РФ на примере двух дел подчеркивает, что изменение суммы гарантии возможно только в случае, когда это прямо закреплено в ее тексте. К примеру, если сумма гарантии определяется как 10% от цены договора поставки, а впоследствии стороны изменили объемы поставки и общую стоимость товаров, гарант все равно продолжает отвечать в пределах 10% от прежней цены договора.

БАНКРОТСТВО ГАРАНТА НЕ ПРЕКРАЩАЕТ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ ИЗ ГАРАНТИИ

Если гарант признан банкротом в период действия гарантии, это не прекращает его обязательств. Бенефициар может потребовать исполнения в рамках конкурсного производства. Принципал также не освобождается от обязанности по оплате услуг гаранта по выдаче гарантии. В то же время несостоятельность гаранта свидетельствует о снижении обеспечительной функции гарантии, что может являться основанием для перерасчета согласованной платы за выдачу гарантии на основании судебной экспертизы.

НЕДОБРОСОВЕСТНОМУ БЕНЕФИЦИАРУ ОТКАЖУТ В ВЫПЛАТЕ

Иногда гарантии выдаются с нарушением законодательства, например, если менеджеры банка в ущерб его интересам согласовали безвозмездное предоставление гарантии для обеспечения обязательств подконтрольного им общества. Может ли бенефициар получить возмещение в этом случае? С точки зрения ВС РФ, такое требование не имеет силы, если бенефициар вел переговоры с менеджерами и участвовал в соглашении о выдаче гарантии, то есть знал о нарушениях.

Если бенефициар вне всяких разумных сомнений принял надлежащее исполнение по основному обязательству, обращение с требованием по гарантии будет также недопустимым. Никто не вправе извлекать преимущество из своего недобросовестного поведения.

ПРИНЦИПАЛ МОЖЕТ ИСТРЕБОВАТЬ НЕОСНОВАТЕЛЬНО ПОЛУЧЕННОЕ ПО ГАРАНТИИ С БЕНЕФИЦИАРА, НО НЕ С БАНКА

Смысл гарантии заключается в том, что бенефициар может быстро получить возмещение от гаранта, избегая возражений принципала по существу договора. Банк обязан выплатить сумму по гарантии, когда соблюдены ее условия, даже если банк знает о споре по основному договору между бенефициаром и принципалом и имеет доступ ко всем документам.

Принципал, с которого в такой ситуации банк списал покрытие по гарантии, не может предъявить иск к банку о взыскании неосновательного обогащения, а должен истребовать его с бенефициара.



Фальк Тишендорф

Адвокат | Партнер
Глава Московского офиса
БАЙТЕН БУРКХАРДТ Москва
E-mail: Falk.Tischendorf@bblaw.com



Александр Безбородов

Адвокат | LL.M. | Партнер
БАЙТЕН БУРКХАРДТ Москва
E-mail: Alexander.Bezborodov@bblaw.com



Сергей Морозов

Юрист | LL.M.
БАЙТЕН БУРКХАРДТ Москва
E-mail: Sergey.Morozov@bblaw.com

Выходные данные

BEITEN BURKHARDT

Rechtsanwaltsgesellschaft mbH
(Издатель)
Ganghoferstraße 33 | D-80339 München
AG München HR B 155350/USt.-Idnr: DE811218811

Подробная информация (контакты):
<https://www.beiten-burkhardt.com/en/imprint>

РЕДАКЦИЯ

Александр Безбородов
Сергей Морозов

© БАЙТЕН БУРКХАРДТ Рехтсанвалтсгезельшафт мбХ.
Все права защищены, 2019.

ПРИМЕЧАНИЕ

Настоящая публикация не является юридической консультацией.
Если Вы больше не хотите получать информационные письма,
то Вы можете отказаться от рассылки, отправив письмо по адресу:
newsletter@bblaw.com (в теме письма просьба указать: "Отказ от
рассылки") или проинформировав об этом фирму БАЙТЕН БУРКХАРДТ
иным способом.

КОНТАКТЫ

МОСКВА

Турчанинов пер. 6/2 | 119034 Москва
Фальк Тишендорф
Тел.: +7 495 2329635 | Факс: +7 495 2329633
Falk.Tischendorf@bblaw.com

САНКТ-ПЕТЕРБУРГ

ул. Марата 47-49 | лит. А | офис 402 | 191002 Санкт-Петербург
Наталья Вильке
Тел.: +7 812 4496000 | Факс: +7 812 4496001
Natalia.Wilke@bblaw.com