

Вторая жизнь договора потребительского кредитования: секьюритизация

БАНКОВСКАЯ ЮРИДИЧЕСКАЯ КОНФЕРЕНЦИЯ
ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ
ПОТРЕБИТЕЛЬСКОГО КРЕДИТОВАНИЯ:
ПРАКТИКА, ПРОБЛЕМЫ И ПЕРСПЕКТИВЫ

Владимир Драгунов

3 марта 2011 года



Содержание

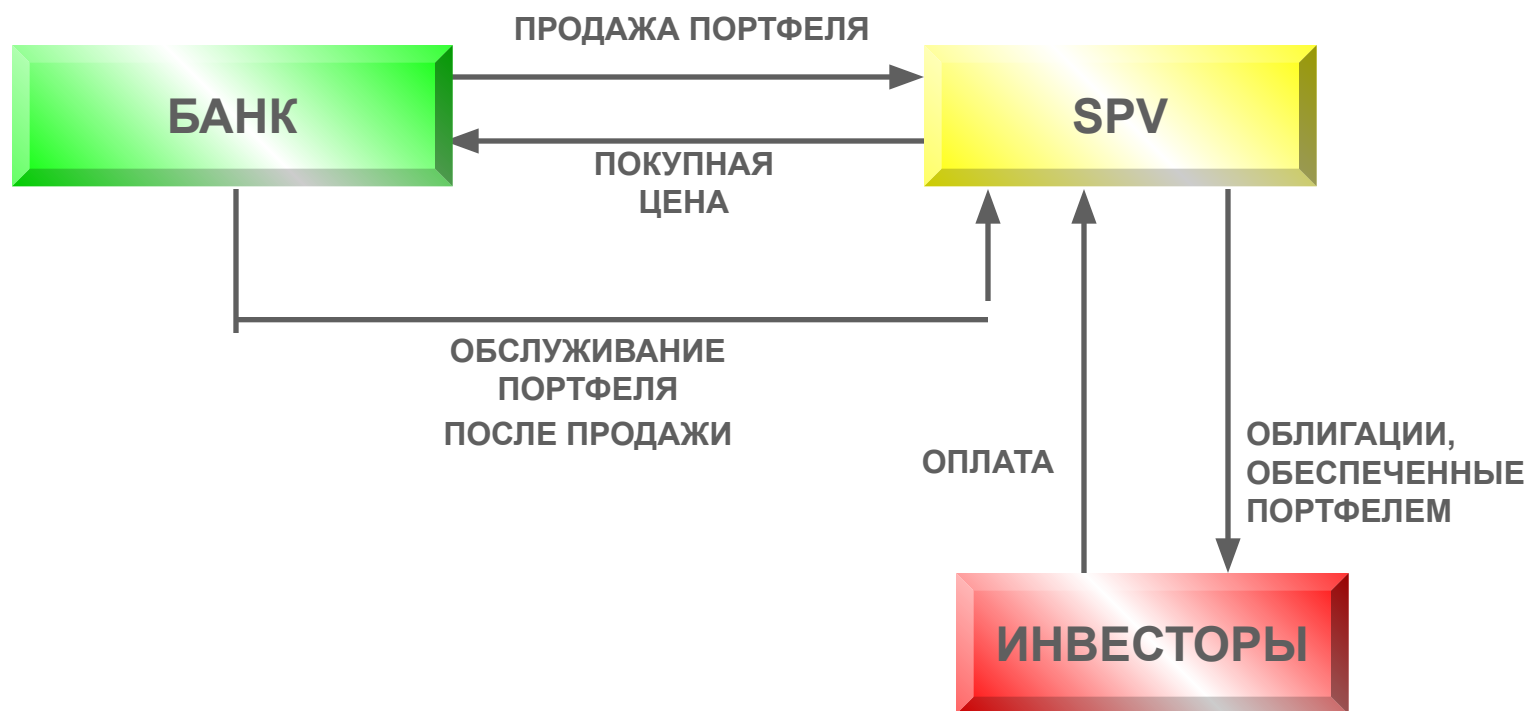
	стр.
Понятие и преимущества секьюритизации	3
Понятие секьюритизации	4
Классическая схема секьюритизации потребительских кредитов	5
Преимущества секьюритизации	6
Опыт банков на рынке секьюритизации	7
Примеры публичных сделок секьюритизации	8
Основные проблемы стандартной документации по потребительским кредитам	9
Обслуживание кредита после продажи	20

Понятие,
преимущества и
недостатки
секьюритизации

Понятие секьюритизации

- Термин «**секьюритизация**» происходит от английского “**security**”, что в переводе на русский означает «ценная бумага»
- Дословно секьюритизация – это процесс трансформации неликвидных активов (кредитов) в ценные бумаги
- На российском рынке под секьюритизацией зачастую ошибочно понимают способ обеспечения обязательств
- Существует множество видов секьюритизации: классическая и синтетическая, секьюритизация бизнеса, кондуитная и т.д.
- В основе всех видов секьюритизации лежит либо продажа активов специальной проектной компании (SPV) (классическая), либо передача связанных с активами рисков, без непосредственной продажи самих активов (синтетическая)

Классическая схема секьюритизации потребительских кредитов



Преимущества секьюритизации

- **Снижение стоимости привлекаемых денежных средств**
 - рейтинг облигаций выше рейтинга originатора
- **Списание активов с баланса**
 - происходит списание активов с баланса
 - активы замещаются денежными средствами
 - высвобождаются резервы и капитал для банков
- **Создание долгосрочной программы финансирования и ее диверсификация**
- **Улучшение качества обслуживания активов**

Опыт банков на рынке секьюритизации

Примеры публичных сделок секьюритизации

	<i>Банк</i>	<i>Актив</i>	<i>Объем сделки</i>	<i>Дата закрытия сделки</i>	<i>Рейтинг, присвоенный выпуску облигаций</i>
1	Банк Русский Стандарт	Потребительские кредиты	300 млн. евро	Апрель 2006	Ваа2
2	Хоум Кредит энд Финанс Банк	Потребительские кредиты	300 млн. евро	Декабрь 2005	Ваа2
3	Банк Русский Стандарт	Кредитные карты	12,5 млрд. рублей	Декабрь 2007	Ваа3
4	Хоум Кредит энд Финанс Банк	Кредитные карты	5,3 млрд. рублей	Август 2007	Ваа2
5	Банк Русский Стандарт	Авто кредиты	288 млн. долларов США	Ноябрь 2006	Ваа1
6	Банк Союз	Авто кредиты	77 млн. долларов США	Июль 2005	Ваа3
7	МДМ Банк	Авто кредиты	403 млн. долларов США	Октябрь 2006	Ваа1
8	Московский Банк Реконструкции и Развития	Авто кредиты	200 млн. долларов США	Февраль 2008	BBB+
9	Райффайзен Банк	Авто кредиты	165 млн. долларов США	Май 2007	A3

Основные проблемы стандартной документации по потребительским кредитам

Реализация сделки - подводные камни

- Команда и организация процесса
- Стандартная документация, оформляющая потребительские кредиты
- Учреждение SPV, регистрация и открытие счетов
- Корпоративные одобрения и одобрение ФАС
- IT системы
- Рейтинговые агентства

Необходимость анализа стандартной документации

- Одним из необходимых блоков работы по подготовке секьюритизации любых активов является анализ и доработка стандартной документации originатора
- Прежде всего, речь идет о стандартных (типовых) соглашениях с заемщиками. Для потребительских кредитов – кредитный договор или стандартные условия кредитования и заявление заемщика, договор банковского счета, тарифы
- Для секьюритизации важно юридическое «качество актива» (чистота), который продается (уступается) originатором
- Необходимо убедиться, что кредиты, оформленные по данной документации, могут быть включены в сделку. Иногда из-за особенностей/дефектов стандартной документации часть портфеля может быть исключена из сделки
- Выявление и устранение проблем в кредитной документации на наиболее раннем этапе позволит включить в сделку секьюритизации наибольший объем портфеля

Стандартная документация – ключевые положения

- Уступка прав (требования) SPV
- Уведомление должника об уступке
- Безакцептное списание денежных средств со счетов должника
- Раскрытие информации
- Защита персональных данных
- Взаимозачет
- Комиссии
- Передача страховых выплат SPV

Очень важны формулировки соответствующих положений!

Уступка, уведомление должника

- Запрет или ограничение уступки прав (требований) по обязательству третьему лицу может сделать такое требование непригодным для секьюритизации
- Для перехода к другому лицу прав кредитора не требуется согласие должника, если иное не предусмотрено законом или договором (п. 2 ст. 382 ГК РФ)
- Согласно п. 3 ст. 382 ГК РФ, если должник не был письменно уведомлен о состоявшемся переходе прав кредитора к другому лицу, новый кредитор несет риск вызванных таким неуведомлением неблагоприятных последствий. В этом случае исполнение обязательства первоначальному кредитору признается исполнением надлежащему кредитору
- Необходимо тщательно проанализировать стандартный договор на предмет наличия положений об уведомлении должника об уступке прав (сроки, порядок)

Безакцептное списание денежных средств

- В соответствии со статьей 854 ГК РФ без распоряжения клиента списание денежных средств, находящихся на счете, допускается по решению суда, а также в случаях, установленных законом или **предусмотренных договором между банком и клиентом**
- В стандартной документации необходимо предусмотреть право банка на безакцептное списание не только в свою пользу, но и в пользу третьих лиц, которым уступлены права (требования) по кредитному договору
- Также в договоре или в заявлении заемщика должно быть предусмотрено длительное поручение клиента банку на периодическое перечисление денежных средств в пользу третьих лиц, которым были уступлены права (требования) по кредитному договору, а также поручение на составление от его имени расчетных документов
- Положение о праве банка на безакцептное списание денежных средств должно быть также прописано в договоре банковского счета, который входит в комплект документов по кредиту

Раскрытие информации

- Банк гарантирует тайну банковского счета и банковского вклада
- Кредитор, уступивший требование другому лицу, обязан передать ему документы, удостоверяющие право требования, и сообщить сведения, имеющие значение для осуществления требования (ст. 385 ГК РФ)
- Во избежание потенциальных претензий в связи с раскрытием какой-либо информации о должнике в стандартном договоре целесообразно предусмотреть следующие права originатора:
 - раскрывать необходимую для совершения уступки информацию о задолженности, должнике, поручителе и предмете залога
 - осуществлять раскрытие информации третьему лицу, которому уступаются права, а также его агентам, уполномоченным лицам, консультантам
 - представить таким лицам необходимые документы

Защита персональных данных

- Персональные данные - любая информация, относящаяся к определенному или определяемому на основании такой информации физическому лицу (субъекту персональных данных)
- Стандартной документацией должно быть предусмотрено согласие заемщика на обработку своих персональных данных не только банком, но и третьими лицами, которым банк может уступить права (требования) по кредитному договору
- В целях минимизации рисков привлечения банка к административной ответственности банк также должен располагать согласием заемщика (поручителя) на обработку персональных данных в целях проведения уступки прав, в том числе путем передачи персональных данных потенциальному новому кредитору, рейтинговым агентствам и иным привлекаемым организациям

Взаимозачет

- При подготовке секьюритизации особое внимание обращается на возможность зачета любого потенциального требования должника против требований originатора (например, зачет требований заемщика к банку по договору банковского вклада против требований банка по кредитному договору)
- В случае уступки требования должник вправе зачесть против требования нового кредитора свое встречное требование к первоначальному кредитору
- Данный анализ влияет на прогноз постоянности платежей по уступленным SPV требованиям, и, соответственно, на обслуживание ценных бумаг (нот), которые выпускает SPV и приобретают инвесторы
- В стандартный договор целесообразно добавить условие о том, что должник должен производить платежи кредитору без каких-либо вычетов, удержаний и без предъявления к зачету каких-либо встречных требований

Комиссии

- В случае, если в отношении потребительского кредита предусматривается какая-либо делящаяся комиссия, структура сделки значительно усложняется. Это связано с тем, что право на получение комиссии является обособленным требованием (активом), и это право необходимо продавать отдельно
- В случае если кредитным договором предусматривается комиссия за ведение ссудного счета, после продажи прав по кредиту банк теряет основание для взимания данной комиссии (ссудный счет должен быть закрыт)
- Наличие в стандартной документации какой-либо комиссии, которая потенциально может быть оспорена либо заемщиками, либо Роспотребнадзором, представляет риск для сделки, так как применение в отношении банка-оригинатора штрафов, либо осуществление им выплат заемщикам может значительно уменьшить объем поступлений по кредитам и уменьшить выплаты по нотам
- Исходя из судебной практики «потенциально опасными» можно признать комиссии:
 - Комиссия за оформление пакета документов;
 - Комиссия за выдачу кредита;
 - Комиссия за открытие и ведение ссудного счета;
 - Комиссия за ведение банковского счета;
 - Комиссия за выдачу справок о наличии остатка на счете;
 - Комиссия за кассовое обслуживание;
 - Комиссия за расчетное обслуживание;
 - Комиссия за досрочное погашение/комиссия за изменение режима ведения счета/мораторий на досрочное погашение;
 - Комиссия за снятие средств со счета.

Уведомление страховой компании о смене выгодоприобретателя

- При уступке прав (требования) SPV ей должны быть переданы страховые выплаты
- Такая передача возможна путем:
 - уступки
 - переназначения выгодоприобретателя (SPV)
- В ином случае возможно возникновение спорных ситуаций: осуществление страховой выплаты банку в отсутствие у страховой компании информации о смене выгодоприобретателя
- После перехода прав банк не будет иметь имущественного интереса и права на получение такой выплаты
- Банк должен будет перечислить сумму страхового возмещения SPV

Обслуживание кредита после продажи

- Настройка IT-систем для того, чтобы отслеживать поступления денежных средств по каждому договору, выгрузки данных по различным полям и сохранять информацию в единой базе, совместимой с базой запасного обслуживающего агента
- Подготовка отчета обслуживающего агента о поступлениях по кредитам (с разбивкой на тело кредита, проценты, штрафы, пени, суммы комиссий и т.д.), дефолтах по кредитам, о количестве и объеме проданных новых кредитов
- Оформление последующих продаж кредитов (так как потребительские кредиты быстро амортизируются, портфель необходимо пополнять новыми кредитами)
- Выкуп из пула дефолтных/неформатных кредитов
- Положения договора по обслуживанию кредитов должны быть достаточно гибкими и позволять оригинатору без согласия и привлечения SPV:
 - Эффективно обращать взыскание на дефолтные кредиты;
 - Возможность для банка менять условия по проданным кредитам;
 - Разрешать споры с заемщиками

Контакты

Владимир Драгунов

Партнер «Бейкер и Макензи – Си-Ай-Эс,
Лимитед»

Россия 127006 Москва

Долгоруковская улица 7

Садовая Плаза, 12 этаж

Тел.: +7 495 787 27 00

Факс: +7 495 787 27 01

vladimir.dragunov@bakermckenzie.com

