



# ВЫСШИЙ АРБИТРАЖНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

---

---

Проект<sup>1</sup>

ИНФОРМАЦИОННОЕ ПИСЬМО  
Президиума Высшего Арбитражного Суда  
Российской Федерации  
№ \_\_\_\_\_

Москва

\_\_\_\_\_ 2013 г.

**Об отдельных вопросах разрешения споров  
из договоров процентного свопа**

В связи с возникающими в судебной практике вопросами Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации на основании статьи 16 Федерального конституционного закона от 28.04.1995 № 1-ФКЗ «Об арбитражных судах в Российской Федерации» информирует арбитражные суды (далее – суды) о следующих рекомендациях:

1. Применяя положения статьи 2 Федерального закона «О рынке ценных бумаг» и пункта 12 Положения о видах производных финансовых инструментов, утвержденного Приказом ФСФР России от 04.03.2010 № 10-13/пз-н, и разрешая споры из договоров, предусматривающих обязанность одной стороны уплачивать процентную ставку (например, переменную или плавающую) на указанную в договоре номинальную сумму, и обязанность другой стороны уплачивать другую процентную ставку (фиксированную или

---

<sup>1</sup> Подготовлен Управлением частного права.

плавающую ставку, рассчитываемую на иной основе) на ту же сумму (договор процентного свопа), судам необходимо учитывать следующее.

При разрешении споров, связанных с заключением, исполнением, изменением и расторжением договоров процентного свопа, судам следует иметь в виду, что пункт 2 статьи 308 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) предусматривает возможность установления обязательств, в которых каждая из сторон по договору несет обязанность в пользу другой стороны. При этом каждая из сторон считается должником другой стороны в том, что она обязана сделать в ее пользу, и одновременно ее кредитором в том, что имеет право от нее требовать.

Законодательством не ограничивается возможность установления взаимного обязательства, по которому окончательная сумма долга и сторона, обязанная уплатить эту сумму, определяются в зависимости от значения переменной величины (либо по формуле, элементом которой является переменная величина) на определенную соглашением сторон дату. Такое обязательство возникает с момента заключения сторонами договора (статьи 432, 433 ГК РФ), состоит в том, что каждая из сторон обязуется исполнить его на оговоренных условиях после наступления соответствующей даты, и прекращается только в связи с его надлежащим исполнением (статья 408 ГК РФ) либо по другим основаниям, установленным законом или договором (статья 407 ГК РФ).

2. Судам следует учитывать, что особенностью порядка расторжения договоров процентного свопа, заключаемых путем подписания сторонами рамочного договора (генерального соглашения, общих условий сделок с производными финансовыми инструментами и т. п.) с последующим совершением конкретных сделок своп путем обмена документами либо составления единого документа (содержащих условия о порядке определения суммы платежей по обязательству, о сроке и графике платежей и иные условия сделки), является следующее:

- досрочное расторжение рамочного договора (генерального соглашения) возможно лишь при отсутствии между сторонами дящихся правоотношений, возникших из названных выше конкретных сделок своп;

- досрочное прекращение прав и обязанностей, возникших из конкретных сделок своп, возможно либо по соглашению сторон, либо в соответствии с условиями рамочного договора (генерального соглашения) вследствие нарушения стороной своих обязательств или по основаниям, не связанным с таким нарушением.

При этом независимо от того, является ли основанием досрочного прекращения прав и обязанностей сторон нарушение обязательств либо они прекращаются по основаниям, не связанным с таким нарушением, досрочное расторжение рамочного договора (генерального соглашения) возможно только после того, как будет определена сторона, являющаяся должником и сумма, подлежащая уплате по каждой из конкретных сделок своп, рассчитана сумма итогового платежа (ликвидационная сумма) в соответствии с предусмотренной договором процедурой и обязательство по уплате ликвидационной суммы прекращено надлежащим исполнением (статья 408 ГК РФ) либо по другим основаниям, установленным законом или договором (статья 407 ГК РФ).

3. Для определения условий договоров процентного свопа стороны могут воспользоваться примерными условиями (стандартной документацией), разработанными, в том числе, саморегулируемыми и иными некоммерческими организациями участников финансового рынка для договоров соответствующего вида и опубликованными в печати (статья 427 ГК РФ). При этом стороны могут своим соглашением предусмотреть применение таких примерных условий (стандартной документации) к их отношениям по договору как в полном объеме, так и частично, в том числе по своему усмотрению изменить положения стандартной документации или договориться о неприменении отдельных ее положений.

Если при заключении договора стороны пришли к соглашению, что его отдельные условия определяются путем отсылки к примерным условиям (статья 427 ГК РФ), судам следует учитывать, что в случае внесения изменений в эти примерные условия такие изменения распространяют свое действие на возникающие из договора отношения лишь в случае, когда это будет прямо предусмотрено соглашением сторон.

4. Судам при рассмотрении споров из договоров процентного свопа, включая те, исполнение которых связано с осуществлением всеми его сторонами предпринимательской деятельности, когда в качестве одной из сторон договора выступает лицо, являющееся профессионалом в сфере финансового рынка, а в качестве другой – лицо, не являющееся профессионалом в этой сфере (далее – клиент), следует учитывать, что при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно (пункт 3 статьи 1 ГК РФ).

Исходя из этого сторона, являющаяся в отличие от другой стороны договора профессионалом в сфере финансового рынка, до заключения договора обязана раскрыть контрагенту известную ей информацию, касающуюся экономического и юридического существа и возможных последствий использования соответствующего вида производного финансового инструмента на предлагаемых контрагенту условиях, в частности, объяснить, какие именно финансовые риски связаны с использованием производного финансового инструмента, уведомить о возможных последствиях различных вариантов изменения показателя (показателей) базисного актива производного финансового инструмента, в особенности о наихудшем для клиента сценарии развития событий. Судам следует учитывать, что состав информации, подлежащей раскрытию, может также определяться нормативными актами, обычаями, а также стандартами саморегулируемых организаций участников финансового рынка.

Клиент вправе в судебном порядке потребовать расторжения договора и возмещения причиненных ему убытков (статья 15 ГК РФ), если будет доказано, что другая сторона, являющаяся профессионалом в сфере финансового рынка, обладала информацией о том, что предлагаемые ей клиенту условия заведомо являются крайне рискованными для клиента и не соответствуют его объективной готовности к такому риску исходя из его разумных ожиданий, но не раскрыла информацию, указанную в предыдущем абзаце, и недобросовестно воспользовалась этим в целях получения выгоды (пункт 4 статьи 1 ГК РФ).

Судам следует исходить из того, что профессионалами в сфере финансового рынка являются лица, относящиеся в соответствии с положениями статьи 51.2 Федерального закона «О рынке ценных бумаг» к категории квалифицированных инвесторов. Профессионалом с учетом всех обстоятельств дела может быть признано также лицо, которое, хотя бы и не обладало на момент заключения сделки статусом квалифицированного инвестора, однако могло быть признано таковым в силу своего соответствия критериям, указанным в пунктах 4, 5 названной статьи Федерального закона «О рынке ценных бумаг» и которое ранее имело опыт совершения аналогичных сделок.

5. Если в результате толкования судом договора процентного свопа (статья 431 ГК РФ) будет установлено, что его главной целью является минимизация валютных и процентных рисков по иным, будущим либо имеющимся между ними договорным отношениям (например, по договору кредита), суд вправе с учетом взаимных интересов обеих сторон удовлетворить требования стороны, интересы которой затрагиваются сохранением договора процентного свопа, о расторжении либо о соответствующем изменении условий договора процентного свопа, при условии, что дальнейшее продолжение отношений сторон по такому договору будет противоречить цели заключения договора свопа и нарушает установленный в пункте 3 статьи 1 ГК РФ принцип добросовестного

поведения в обороте (например, при невозникновении, изменении или прекращении договорных отношений, являвшихся причиной заключения договора процентного свопа).

Сторона, требующая расторжения договора процентного свопа обязана возместить противоположной стороне ее расходы, которые она понесла или понесет в связи с таким расторжением.

6. Правовые позиции, содержащиеся в пункте 4 настоящего информационного письма относительно пределов раскрытия информации и права клиентов требовать в судебном порядке расторжения договора и возмещения причиненных ему убытков в случае нарушения этого права могут быть применены к отношениям, возникшим из договоров, заключенных после опубликования настоящего информационного письма.

Председатель  
Высшего Арбитражного Суда  
Российской Федерации

А.А. Иванов