



ЯНВАРЬ 2014

## НОМИНАЛЬНЫЕ СЧЕТА И СЧЕТА ЭСКРОУ: ТЕПЕРЬ И В РОССИИ

21 декабря 2013 года Президент РФ подписал Федеральный закон №379-ФЗ (далее – Закон), предусматривающий комплексные изменения в сфере регулирования деятельности по секьюритизации финансовых активов. Одним из значимых нововведений является включение в главу 45 Гражданского кодекса РФ норм о номинальных счетах и счетах эскроу.

Первые подобные счета могут появиться в России уже 1 июля 2014 года.

### I СФЕРА ПРИМЕНЕНИЯ НОВЫХ ВИДОВ СЧЕТОВ

Номинальные счета могут быть востребованы в качестве универсального механизма учёта денежных средств, управление которыми осуществляется от имени другого лица (бенефициара). Потенциально владельцами номинальных счетов могут стать поверенные, комиссионеры, агенты (в том числе эскроу-агенты), организаторы торгов, доверительные и арбитражные управляющие.<sup>1</sup>

Ключевой особенностью договора номинального счёта является то, что клиентом обслуживающего банка является владелец счёта, но денежные средства, находящиеся на счёте, принадлежат третьему лицу (бенефициару).

Эскроу (условное депонирование) – один из наиболее распространённых в мировой практике способов расчётов. К процедуре передачи имущества по сделке привлекается независимое третье лицо (эскроу-агент), которое обязано завершить передачу при выполнении бенефициаром условий, обозначенных при депонировании имущества, либо вернуть имущество депоненту, если такие условия не выполнены.

Несмотря на имеющееся сходство (наличие фигуры бенефициара, привлечение третьего лица для учёта денежных средств), номинальные счета и счета эскроу принципиально отличаются друг от друга.

Номинальный счет – своеобразная «копилка», объём средств в которой постоянно меняется (либо владелец счёта зачисляет на него доходы от управления имуществом бенефициара, либо бенефициар инвестирует на такие счета дополнительные ресурсы). Эскроу не предполагает накопления: движение средств по таким счетам носит односторонний характер (от депонента к бенефициару), что роднит эскроу с покрытым (депонированным) аккредитивом.



## I ДОГОВОР НОМИНАЛЬНОГО СЧЁТА

### 1. Стороны договора

По общему правилу сторонами договора номинального счёта являются банк и владелец счёта. Наряду с этим Закон предусматривает вариант трёхстороннего соглашения, в котором также участвует бенефициар (или несколько бенефициаров).

Регулирование отношений сторон в обоих указанных случаях имеет свою специфику.

	Без участия бенефициара	С участием бенефициара
<b>Предоставление банком сведений, составляющих банковскую тайну</b>	Только в случаях, если такое право предоставлено бенефициару договором	Во всех случаях
<b>Изменение или расторжение договора</b>	Возможно без согласия бенефициара до момента, когда он заявит об осуществлении своих прав по договору	Недопустимо без согласия бенефициара, если законом или договором не предусмотрено иное

### 2. Существенные условия договора

Договор номинального счёта обязательно должен содержать указание на бенефициара (либо устанавливать порядок получения информации о бенефициаре (-ах) от владельца счёта) и основание его участия в отношениях по договору номинального счёта<sup>ii</sup>. При отсутствии любого из указанных условий договор номинального счёта будет признан незаключённым.

### 3. Форма договора

Закон предусматривает, что договор номинального счёта должен быть заключён путём составления одного документа, подписанного сторонами, с обязательным указанием даты его заключения. Несоблюдение этих требований влечёт недействительность договора.

### 4. Дополнительные обязательства банка

В отдельных случаях на банк, в котором открыт номинальный счёт, могут быть возложены дополнительные обязанности по защите интересов бенефициара:

- Контроль за использованием денежных средств владельцем счёта - в случаях, предусмотренных законом или договором с участием бенефициара;
- Раздельный учёт средств на номинальном счёте при наличии нескольких бенефициаров, если соответствующая обязанность не возложена законом или договором на владельца счёта;
- Уведомление бенефициара о том, что в банк поступило заявление владельца счёта о расторжении договора, если это прямо предусмотрено договором номинального счёта.



## 5. Операции по номинальному счёту

Полномочия владельца счёта по распоряжению средствами, находящимися на номинальном счёте, могут быть ограничены законом или договором. Механизм этих ограничений весьма гибок и может касаться различных параметров, в частности<sup>iii</sup>:

- видов операций, совершаемых по указанию владельца счёта;
- перечня лиц, которым могут перечисляться или выдаваться денежные средства или согласие которых требуется для совершения операций по счёту;
- документов, являющихся основанием совершения операций по счёту.

## 6. Обращение взыскания на средства, размещённые на номинальном счёте

Поскольку денежные средства, размещённые на номинальном счёте, не принадлежат его владельцу, приостановление операций, арест и списание указанных средств по обязательствам владельца счёта запрещены.

Это правило знает два исключения. Денежные средства на номинальном счёте могут быть использованы для погашения обязательств владельца счёта перед банком, в котором открыт соответствующий счёт:

- если такие обязательства возникли в связи с кредитованием счёта (овердрафтом);
- в качестве оплаты расходов банка на совершение операций по номинальному счёту.

По решению суда, а также в случаях, предусмотренных законом или договором номинального счёта, средства на номинальном счёте могут быть использованы для погашения обязательств бенефициара перед третьими лицами.

## 7. Прекращение договора и закрытие счёта

Закон предусматривает три возможных варианта развития событий после расторжения договора номинального счёта:

- остаток средств перечисляется на другой номинальный счёт владельца – например, в случаях, когда отношения между владельцем счёта и бенефициаром сохраняются, но номинальный счёт будет обслуживаться другим банком;
- выдача остатка средств на счёте бенефициару;
- перечисление остатка средств на другой счёт по указанию бенефициара<sup>iv</sup>.

# I ДОГОВОР СЧЁТА ЭСКРОУ

## 1. Расчёты с использованием эскроу и заключение договора

Закон определяет договор счёта эскроу как трёхстороннее соглашение между банком (эскроу-агентом), владельцем счёта (депонентом) и бенефициаром. При этом данное соглашение необходимо отличать от договора условного депонирования, в котором также участвуют банк, депонент и бенефициар<sup>v</sup>.

Следует учесть, что на отношения по открытию, обслуживанию и закрытию счёта эскроу распространяются общие положения о договоре банковского счёта<sup>vi</sup>.



Закон не содержит никаких особых требований к форме договора счёта эскроу и последствий их несоблюдения. Следовательно, для заключения договора счёта эскроу достаточным будет соблюдение простой письменной формы.

## 2. Отличительные особенности эскроу счетов в новой редакции ГК РФ

### ➤ Зачисление средств на счёт эскроу сверх депонируемой суммы не допускается.

Это правило соответствует специфике обеспечительного механизма эскроу: некий фиксированный объем денежных средств блокируется эскроу-агентом и удерживается им до возникновения оснований перечисления средств бенефициару. Закон допускает отступление от указанного правила, если это прямо предусмотрено договором счёта эскроу.

### ➤ Ни депонент, ни бенефициар не вправе распоряжаться денежными средствами на счёте.

Исключение из этого правила предусмотрено только для двух случаев:

- 1) пополнение депонируемой суммы владельцем счёта;
- 2) перечисление или выдача денежных средств бенефициару при наступлении условий, указанных в договоре условного депонирования<sup>vii</sup>.

### ➤ И депонент, и бенефициар вправе требовать от банка предоставления сведений, составляющих банковскую тайну.

В частности, обе стороны, участвующие в расчётах, могут ознакомиться с балансом счёта эскроу и историей проведённых по нему операций.

## 3. Закрытие счёта эскроу

Счёт эскроу подлежит закрытию, если истёк срок действия договора условного депонирования или указанный договор прекращён по любому иному основанию.

Закон исключает возможность закрытия счетов эскроу по инициативе банка при отсутствии движения средств по счёту в течение двух лет или в случае, когда сумма денежных средств, депонированных на счёте эскроу, оказывается менее величины «неснижаемого остатка», установленного банковскими правилами.

## ВЫВОДЫ

Включив в ГК РФ положения о номинальных счетах и счетах эскроу, законодатель опередил общий ход реформы гражданского законодательства. Нельзя не отметить позитивный характер нововведений: участники оборота получают два новых способа взаимных расчётов, оба из которых чрезвычайно актуальны для бизнеса. Так, фигура номинального держателя уже не первый год активно используется на российском рынке ценных бумаг. Теперь же модель, успешно испытанная на практике, может быть использована в других областях (например, при доверительном управлении имуществом, в рамках процедуры банкротства и др.).

Определённые трудности на практике могут возникнуть в связи с тем, что договор условного депонирования, являющийся неотъемлемой частью отношений при эскроу-расчётах, пока не имеет



никакого регулирования в Кодексе, а вот возможность открывать счета эскроу появится уже с 1 июля 2014 года.

Устранение этого недостатка со временем позволит уйти от необходимости подчинять сделку иностранному праву, если расчёты по ней предполагают использование механизма эскроу. Таким образом, отечественная юрисдикция станет более дружелюбной и привлекательной как для игроков российского рынка, так и для иностранных инвесторов.

Мы надеемся, что предоставленная информация будет полезна для Вас. При необходимости мы будем рады предоставить Вам дополнительную информацию относительно применения новых правил ГК РФ о номинальных счетах и счетах эскроу.

## Контакты



**Всеволод БАЙБАК**

Советник

[vsevolod.baibak@epam.ru](mailto:vsevolod.baibak@epam.ru)



**Антон РУДНЕВ**

Юрист

[anton.rudnev@epam.ru](mailto:anton.rudnev@epam.ru)

## Управление подпиской

Вы получили этот бюллетень, так как данная тематика может представлять для Вас интерес. Если данная информация была направлена Вам по ошибке, приносим извинения и просим направить отказ от рассылки.

Отказ от рассылки: отправьте в ответ на это письмо сообщение с темой [Unsubscribe](#).

Подписка: для внесения Вашего адреса в список получателей информационных сообщений Адвокатского Бюро «Егоров, Пугинский, Афанасьев и партнеры», пожалуйста, направьте в ответ на это письмо сообщение с темой [Subscribe](#).

<sup>i</sup> Ст. 860<sup>7</sup> ГК РФ в редакции законопроекта № 47538-6, подготовленного ко второму чтению в Государственной Думе Федерального Собрания РФ (далее - Проект ГК).

<sup>ii</sup> Например, договор комиссии, по которому бенефициар является комитентом, а владелец счёта – комиссионером.

<sup>iii</sup> По смыслу ст. 860<sup>3</sup> ГК РФ подобные ограничения могут содержаться лишь в договоре номинального счёта с участием бенефициара.

<sup>iv</sup> Если иное не предусмотрено законом или договором и номинального счёта либо не вытекает из существа отношений.

<sup>v</sup> Данный вид договора планировалось урегулировать в рамках главы 47<sup>1</sup> ГК РФ (её введение предусмотрено Проектом ГК). Потенциально предметом условного депонирования при расчётах по эскроу могут выступать не только денежные средства, но и документарные и бездокументарные ценные бумаги. Однако пока Закон допускает открытие лишь денежных счетов эскроу.

<sup>vi</sup> Если иное не предусмотрено специальными положениями о счёте эскроу (ст.ст. 860<sup>7</sup>-860<sup>10</sup> ГК РФ) и не вытекает из существа отношений сторон.

<sup>vii</sup> Эту обязанность банк должен исполнить в срок, установленный договором условного депонирования, а если он не установлен - в течение 10 дней.