
Влияние реформы российского законодательства на сделки Private Equity M&A: новые тенденции и ВОЗМОЖНОСТИ

Наталья Дребезгина

30 сентября 2015 г.

**Debevoise
& Plimpton**

PRIVILEGED & CONFIDENTIAL

© Copyright 2015 Debevoise & Plimpton LLP

Поправки в ГК РФ: статус

- Поправки в ГК РФ в целом приняты в первом чтении 27 апреля 2012 г. Текст ко второму чтению претерпел существенные изменения. Проект был разбит на части и принимался по частям

Дата принятия	Положения ГК, в которые вносились поправки	Дата вступления в силу
30 декабря 2012 г.	Основные положения, положения о физических лицах	1 марта 2013 г.
7 мая 2013 г.	Сделки, представительство, сроки, исковая давность	1 сентября 2013 г.
2 июля 2013 г.	Объекты гражданских прав, включая общие положения об объектах, ценных бумагах, нематериальных благах	1 октября 2013 г.
30 сентября 2013 г.	Международное частное право	1 ноября 2013 г.
21 декабря 2013 г.	Залог и цессия	1 июля 2013 г.
12 марта 2014 г.	Интеллектуальные права	1 октября 2014 г.
5 мая 2014 г.	Юридические лица	1 сентября 2014 г.
8 марта 2015 г. (далее – « Федеральный закон №42-ФЗ »)	Общие положения об обязательствах, общие положения о договорах	1 июня 2015 г.

Изменения в российское корпоративное законодательство

- **Изменения в Закон «Об акционерных обществах» («Закон об АО»)**
 - Одобрение листинга и делистинга акций
 - Изменение процедуры выплаты дивидендов
 - Федеральный закон № 210-ФЗ от 29 июня 2015 г. «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации и признании утратившими силу отдельных положений законодательных актов Российской Федерации» («**Закон № 210-ФЗ**»): ГК, Закон об АО, Закон о РЦБ и др.
 - Ожидаются дальнейшие изменения в Закон об АО и Закон об ООО в части приведения в соответствие с ГК РФ
- **Изменения в Закон «О рынке ценных бумаг» («Закон о РЦБ»)**
- **Новые Правила листинга Московской биржи**
- **Новый порядок допуска ценных бумаг к организованным торгам** (вступил в силу 30 сентября 2013 г.)
- **Новый Кодекс корпоративного управления** (принят ЦБ РФ в марте 2014 года)
- **Новое положение о раскрытии информации эмитентами эмиссионных ценных бумаг** (вступило в силу 17 марта 2015 г.)

Обзор некоторых новелл, имеющих значение для структурирования сделок M&A

- Непубличное акционерное общество как JV vehicle / investment company
 - преимущественное право
 - запрет на отчуждение акций
 - структура органов управления
 - » компетенция общего собрания акционеров
 - » несколько единоличных исполнительных органов
 - возможность создания нескольких типов привилегированных акций с правом голоса
- Возможность заключения корпоративного договора
- Допустимость установления условий, зависящих от воли сторон (e.g. условия закрытия)
- Заверения и гарантии («заверения об обстоятельствах»)
- Возмещение потерь («*indemnity*»)
- Иные положения: опционный договор, эскроу счет, ответственность за нарушение договора, способы обеспечения обязательств (например, независимая гарантия)

Непубличное акционерное общество в качестве joint-venture или investment vehicle

Публичные и непубличные общества (1)

- Публичное общество – только акционерное общество, акции или конвертируемые в акции ценные бумаги которого:
 - размещаются по открытой подписке (и право размещать акции по открытой подписке имеют только публичные общества), или
 - публично обращаются, или
 - в уставе или наименовании которого указано, что оно является публичным
- Иные акционерные общества, а также все ООО являются непубличными
- Законом № 210-ФЗ в Закон об АО были внесены изменения, отражающие некоторые из положений измененного ГК в части регулирования публичных и непубличных обществ

Публичные и непубличные общества (2)

	Публичные АО	Непубличные АО	ООО
Число акционеров (участников)	Не ограничено	Не ограничено	Не более 50
Может ли общество выпускать акции?	Да	Да	Нет
Преимущественное право покупки ранее выпущенных акций (долей)	Нет	Да (если предусмотрено уставом)	Да
Возможность публичного размещения и обращения акций	Да	Нет	Нет
Требования по подтверждению решений собрания акционеров (участников)	Регистратором	Нотариусом или регистратором	Нотариусом или способом, предусмотренным уставом или единогласным решением участников
Возможность изменять компетенцию общего собрания в уставе	Нет	Да	Да
Совет директоров	Обязателен (минимум 5 членов)	Не требуется	Не требуется
Право требовать исключения акционера (участника)	Нет	Да	Да
Возможность акций (долей) с разными правами голоса	Нет	Да	Нет

Преимущественное право (1)

- Преимущественное право приобретения акционерами отчуждаемых другими акционерами акций
 - должно быть предусмотрено в уставе общества
 - по цене предложения третьему лицу или по цене, которая или порядок которой установлены уставом общества
 - » в случае спора суд вправе не применять положения устава о цене, определенной в уставе, если на момент осуществления преимущественного права указанная цена существенно ниже рыночной стоимости акций общества
 - возможно в случае отчуждения акций по иным основаниям, чем договор купли-продажи (мена, отступное и другие)
 - » по цене, которая или порядок определения которой установлены уставом
 - пропорциональное право, если иное не предусмотрено уставом
- Возможно установление преимущественного права общества (если не реализовано акционерами)

Преимущественное право (2)

- Порядок осуществления преимущественного права:
 - уведомление / извещение направляется через общество
 - » количество, цена, другие условия отчуждения
 - общество обязано уведомить акционеров не позднее двух дней со дня получения извещения
 - » в порядке, предусмотренном для сообщения о проведении общего собрания
 - » в ином предусмотренном уставом порядке
 - » за счет продающего акционера, если иное не предусмотрено уставом
- Срок осуществления акционерами преимущественного права
 - два месяца со дня получения извещения обществом
 - более короткий срок может быть в уставе, но не менее 10 дней со дня получения извещения обществом
 - срок прекращается, если до срока получены письменные заявления об использовании или об отказе от использования

Преимущественное право (3)

Последствия нарушения преимущественного права:

- Акционеры (или общество) в течение трех месяцев со дня, когда узнали или должны были узнать, вправе в судебном порядке потребовать:
 - перевода на них прав и обязанностей приобретателя *и (или)*
 - передачи отчужденных акций с выплатой покупателю цены по договору купли-продажи или цены, определенной уставом общества
 - по другим договорам / сделкам – передачи акций с выплатой покупателю цены, определенной уставом общества,если доказано, что приобретатель знал или должен был знать о наличии в уставе общества положений о преимущественном праве

Запрет на отчуждение акций

Согласие на отчуждение акций третьим лицам

- Устав может предусматривать необходимость получения согласия акционеров на отчуждение акций третьим лицам
 - положения действуют в течение срока, предусмотренного уставом
 - » не более чем 5 лет со дня государственной регистрации общества
 - » не более чем 5 лет со дня государственной регистрации изменений в устав
- Срок – 30 дней или более короткий срок с даты получения обществом уведомления продающего акционера
 - порядок направления уведомлений определяется уставом
- Последствия – право в течение трех месяцев со дня, когда акционеры узнали или должны были узнать о нарушении, обратиться в суд с требованием о признании сделки недействительной
 - если доказано, что покупатель знал или должен был знать о наличии в уставе положений о необходимости получения согласия акционеров на отчуждение акций

Структура органов управления

- Органы корпорации / общества:
 - Высший орган (собрание участников)
 - Единоличный исполнительный орган
 - Коллегиальный исполнительный орган
 - Коллегиальный орган управления (наблюдательный *или иной* совет)
 - » Коллегиальный орган управления обязателен для публичных обществ
- Единоличный исполнительный орган и члены коллегиальных исполнительных органов не могут:
 - Составлять более 25% состава коллегиального органа управления (наблюдательного совета)
 - Быть его председателем
- Устав общества может предусматривать несколько лиц, выполняющих функции единоличного исполнительного органа совместно или независимо друг от друга («принцип двух ключей»):
 - Сведения об этом должны быть включены в ЕГРЮЛ
 - Можно ли поделить полномочия между такими лицами (например, в уставе)?

Компетенция общего собрания (1)

- Вопросы компетенции ОСА, которые не могут быть переданы в компетенцию Совета директоров:
 - внесение изменений в устав
 - реорганизация и ликвидация общества
 - определение количественного состава Совета директоров, избрание его членов и досрочное прекращение полномочий
 - определение количества, номинальной стоимости, категории объявленных акций и предоставляемых ими прав
 - распределение прибыли и убытков общества по результатам отчетного года, выплата (объявление) дивидендов
 - одобрение крупных сделок
 - » *Note:* в ООО (также непубличных обществах) необходимость одобрения крупных сделок может быть исключена уставом
 - утверждение внутренних документов, регулирующих деятельность органов общества

Компетенция общего собрания (2)

- Вопросы передачи вопросов, отнесенных к компетенции ОСА, в компетенцию Совета директоров непубличного общества:
 - увеличение уставного капитала (несмотря на изменения в ст. 48 Закона об АО, формулировки ст. 28 (*Увеличение уставного капитала*) и ст. 39 (*Способы размещения обществом акций...*) остались неизменными:
 - » увеличение уставного капитала путем увеличения номинальной стоимости – только по решению ОСА
 - » закрытая подписка и открытая подписка в отношении более 25% акций – только по решению ОСА
 - уменьшение уставного капитала – положения ст. 29 Закона об АО не изменились
 - избрание членов ревизионной комиссии (ревизора) – ст. 85 (ОСА)
 - утверждение аудитора – ст. 86 (ОСА)
 - выплата промежуточных дивидендов – ст. 42 (ОСА)
 - дробление и консолидация акций (ст. 74 Закона об АО – по решению общего собрания)

Компетенция общего собрания (3)

- Уставом непубличного общества может быть предусмотрено отнесение к компетенции ОСА вопросов, не отнесенных к его компетенции Законом об АО
- Уставом непубличного общества может быть предусмотрено иное число голосов, необходимое для принятия решения ОСА
 - не может быть меньше числа голосов, установленного Законом об АО
- В непубличном обществе ОСА может принять решение по вопросу, не включенному в повестку дня, или изменить повестку дня, если при принятии решения или при изменении повестки присутствовали все акционеры непубличного общества

Непубличное общество: дополнительные механизмы и возможности

- Возможность установления ограничения количества акций, принадлежащих одному акционеру, их суммарной номинальной стоимости, максимального числа голосов, принадлежащих одному акционеру (решение принимается единогласно)
- Уставом могут быть предусмотрены привилегированные акции, предоставляющие:
 - право голоса по всем или некоторым вопросам компетенции ОСА
 - » при возникновении или прекращении определенных обстоятельств
 - » совершение либо несовершение обществом или акционерами определенных действий
 - » наступление определенного срока
 - » принятие либо непринятие органами управления определенных решений в течение определенного срока
 - » отчуждение акций третьим лицам с нарушением положений устава
 - преимущественное право приобретения размещаемых обществом акций
- Для отдельных категорий акций можно предусмотреть порядок (в том числе непропорциональность) их конвертации при реорганизации

Корпоративный договор

Корпоративный договор (акционерное соглашение) (1)

	Режим до изменений	Новый режим
Стороны	Только акционеры (проблема с заключением соглашения до приобретения акций)	<ul style="list-style-type: none"> Акционеры (все или некоторые) Кредиторы общества и иные лица, имеющие законный интерес
Предмет	<p>Осуществление прав из акций и прав на акции, в том числе:</p> <ul style="list-style-type: none"> голосование определенным образом; приобретение или отчуждение акций по заранее определенной цене и(или) при наступлении определенных обстоятельств воздержание от отчуждения акций до наступления определенных обстоятельств согласованное осуществление иных действий по управлению 	<ul style="list-style-type: none"> В целом аналогично для публичных обществ Уточнены вопросы, вызывавшие проблемы в судебной практике: <ul style="list-style-type: none"> нельзя определять структуру органов управления, но можно обязать проголосовать за соответствующие изменения стороны не вправе ссылаться на недействительность в связи с противоречием положениям устава
Последствия нарушения	<ul style="list-style-type: none"> Стандартные меры защиты из нарушения договора и дополнительно - компенсация Возможность признать недействительной сделку, совершенную в нарушение соглашения, если другая сторона знала или заведомо должна была знать об ограничениях Нельзя признавать недействительными решения органов управления 	<p>Отличия:</p> <ul style="list-style-type: none"> не предусмотрена компенсация можно признавать недействительными решения органов управления, если все участники являются сторонами договора

Корпоративный договор (акционерное соглашение) (2)

- Корпоративный договор заключается в письменной форме путем составления одного документа, подписанного сторонами
- *Применимое право*: корпоративный договор может быть подчинен иностранному праву по общим правилам международного частного права (ст. 1214 ГК), но без ущерба для «императивных норм права страны места учреждения» юридического лица (т.е. российского права):
 - статус организации в качестве юридического лица
 - организационно-правовая форма юридического лица
 - требования к наименованию юридического лица
 - вопросы создания, реорганизации и ликвидации юридического лица, в том числе вопросы правопреемства
 - содержание правоспособности юридического лица
 - порядок приобретения юридическим лицом гражданских прав и принятия на себя гражданских обязанностей
 - внутренние отношения, в том числе отношения юридического лица с его участниками
 - способность юридического лица отвечать по своим обязательствам
 - вопросы ответственности учредителей (участников) юридического лица по его обязательствам

Корпоративный договор (акционерное соглашение) (3)

- *Раскрытие информации о корпоративном договоре:*
 - Обязанность уведомить общество о факте заключения договора
 - » при неуведомлении остальные участники могут требовать возмещения вызванных этим убытков
 - В публичном обществе содержание договора должно быть раскрыто в пределах и порядке, установленных законом
 - » п. 5 ст. 32.1 Закона «Об акционерных обществах»
 - В непубличном обществе нет прямой обязанности раскрывать содержание договора, однако в случае, если договор предусматривает непропорциональный доле объем прав, это должно быть указано в ЕГРЮЛ
 - » соотношение с уставом общества

Условия / условные сделки

Условные сделки и условия закрытия (1)

- **Условные сделки** - нет изменений в ст. 157 касательно условных сделок
- Текущая редакция не запрещает и не позволяет сделки, заключенные под условием, зависящим от воли одной из сторон
 - многие суды признают недействительными положения договора об условиях, под которые поставлена сделка, если такие условия полностью или частично зависят от воли одной из сторон (см. Постановления ФАС Московского округа № КГ-А40/5331-05-П от 24.06.2005, № КГ-А40/2664-08 от 07.04.2008, № КГ-А40/9883-08 от 29.10.2008, Постановление ФАС Уральского округа № Ф09-8706/07-А4 от 26.11.2007 и др.)
 - однако есть судебная практика, признающая действительность таких положений договоров, например:
 - » касательно согласования ФАС РФ как отлагательного условия см. Постановление ФАС Московского округа от 26.10.2006 N КА-А40/10289-06; Решение Арбитражного суда Санкт-Петербурга и Ленинградской области от 14 января 1999 г. N А56-20934/98; Постановление Федерального арбитражного суда Северо-Западного округа от 15 марта 1999 г. N А56-20934/98; Решение Арбитражного суда Санкт-Петербурга и Ленинградской области от 26 мая 1999 г. N А56-4569/99; Постановление Федерального арбитражного суда Северо-Кавказского округа от 7 мая 2008 г. N Ф08-1941/2008;
 - » касательно получения финансирования, оформления залога или получения банковской гарантии как отлагательных условий см. Постановление ФАС Московского округа от 24.08.2004 N КГ-А40/7196-04; Постановление ФАС Северо-Кавказского округа от 27.07.2005 N Ф08-3202/2005; 08.07.2009 Постановление Двенадцатого арбитражного апелляционного суда N 12АП-4372/2009; Постановление ФАС Уральского округа от 10.11.2002 N Ф09-2709/02-ГК по делу N А07-9638/02; Определение Высшего Арбитражного Суда РФ от 4 июня 2009 г. N 4922/09)

Условные сделки и условия закрытия (2)

- ВАС РФ свою позицию однозначно не сформировал, однако в Постановлении Пленума ВАС РФ от 12 июля 2012 г. N 42 «О некоторых вопросах разрешения споров, связанных с поручительством» ВАС РФ указал, что «к отлагательным условиям, обуславливающим вступление договора поручительства в силу, могут быть отнесены такие обстоятельства, как заключение кредитором с должником или третьими лицами иных обеспечительных сделок (например, договора ипотеки), изменение состава участников или органов управления общества-поручителя или должника и т.п. В качестве отменительного условия в договоре поручительства может быть указано, в частности, прекращение либо признание недействительными или незаключенными других обеспечительных сделок, заключенных кредитором и должником»
- С 1 июня 2015 года – в ГК РФ введены элементы условий, зависящих от воли сторон - **Статья 327.1** – исполнение обязанностей, осуществление, изменение и прекращение определенных прав по договору может быть обусловлено совершением или несвершением одной из сторон определенных действий либо наступлением иных обстоятельств, предусмотренных договором, в том числе полностью зависящих от воли одной из сторон
- Постановление Пленума ВС РФ «по смыслу пункта 3 ст. 157 ГК РФ не запрещено заключение сделки под отменительным или отлагательным условием, наступление которого зависит **в том числе и от поведения стороны сделки** (например, заключение договора поставки под отлагательным условием о предоставлении банковской гарантии, заключение договора аренды вновь построенного здания под отлагательным условием о регистрации на него права собственности арендодателя)»
- **Статья 314** – **срок исполнения обязательства** может исчисляться с момента исполнения обязанностей другой стороной или наступления иных обстоятельств, предусмотренных законом или договором

Заверения и гарантии по российскому праву

Заверения об обстоятельствах – российский аналог representations and warranties (1)

- Соответствующие положения содержатся в статье 431.2 ГК РФ
- Могут быть предоставлены как при заключении договора, так и до или после него
- Предмет заверений – обстоятельства, имеющие значение для заключения договора, его исполнения или прекращения, например, относящихся к:
 - предмету договора
 - полномочиям на его заключение
 - соответствию договора применимому к нему праву
 - наличию необходимых лицензий и разрешений
 - финансовому состоянию
 - третьему лицу
- Ответственность за недостоверные заверения наступает если:
 - сторона, давшая недостоверные заверения, знала, что контрагент будет полагаться на данные заверения, или имела разумные основания исходить из такого предположения (в предпринимательских отношениях такое знание предполагается)
 - сторона, давшая недостоверные заверения, знала о недостоверности таких заверений
 - » не имеет значения при предоставлении заверений при осуществлении предпринимательской деятельности, в связи с корпоративным договором либо договором об отчуждении акций или долей в уставном капитале ООО, если иное не предусмотрено соглашением сторон

Заверение об обстоятельствах – российский аналог representations and warranties (2)

- Признание договора незаключенным или недействительным не снимает ответственности за заверения
- Меры ответственности за недостоверные заверения:
 - возмещение убытков или выплата неустойки
 - отказ от договора, если сторона полагалась на недостоверные заверения, имевшие для нее существенное значение
 - признание договора недействительным, если сторона заключила договор под влиянием обмана или существенного заблуждения, вызванного недостоверными заверениями

Заверения и гарантии в английском и российском праве (1)

Критерий	Заверения (representation)			Гарантии (warranty)	«Заверения» по российскому праву
	Невиновное нарушение	Неосторожное нарушение	Умышленное нарушение		
Цель	Побудить заключить договор			Гарантировать достоверность фактов	Обстоятельства, имеющие значение для заключения, исполнения и прекращения договора
Часть договора?	Не обязательно			Обязательно	Не обязательно (могут быть предоставлены при заключении договора, до или после него; признание договора незаключенным или недействительным не снимает ответственности за заверения)
Существенность для кредитора	Доказывается кредитором			Предполагается	
Знание должника о недостоверности	Не важно			Не важно, если иное не предусмотрено договором	Сторона, давшая недостоверные заверения, привлекается к ответственности, если она знала о недостоверности таких заверений. Знание не имеет значения при предоставлении заверений при осуществлении предпринимательской деятельности, в связи с корпоративным договором либо договором об отчуждении акций или долей в уставном капитале ООО, если иное не предусмотрено соглашением сторон

Заверения и гарантии в английском и российском праве (2)

Критерий	Заверения (representation)			Гарантии (warranty)	«Заверения» по российскому праву
	Невиновное нарушение	Неосторожное нарушение	Умышленное нарушение		
Строгое соблюдение	Необходимо соблюдение только в существенном отношении			Необходимо строгое соблюдение	?
Расчет убытка	Так, чтобы поставить кредитора в ситуацию, как если бы нарушения не было; не зависит от методики ценообразования по договору			Так, чтобы поставить кредитора в ситуацию, как если бы договор не был нарушен. Зависит от методики ценообразования по договору	?
	Убытки могут возмещаться только по усмотрению суда вместо аннулирования договора (которое является основным средством защиты), если право на аннулирование сохранено	Только прямые убытки, которые могут быть снижены судом в зависимости от степени вины	В том числе отдаленные непредвиденные убытки	Только неотдаленные предвидимые убытки	-

Заверения и гарантии в английском и российском праве (3)

Критерий	Заверения (representation)			Гарантии (warranty)	«Заверения» по российскому праву
	Невиновное нарушение	Неосторожное нарушение	Умышленное нарушение		
Расторжение договора в случае нарушения	Да, с обратной силой (rescission). Право на аннулирование утрачивается в случае: (1) аффирмации, (2) прохождения времени, (3) невозможности вернуть стороны в первоначальное положение, (4) затрагивании прав третьих лиц			Невозможно, если иное не предусмотрено в договоре	Отказ от договора, если сторона полагалась на недостоверные заверения, имевшие для нее существенное значение Признание договора недействительным, если сторона заключила договор под влиянием обмана или существенного заблуждения, вызванного недостоверными заверениями
Соотношение «заверений» по российскому праву с другими механизмами защиты	Ст. 178 и ст. 179 могут применяться вне зависимости от наличия заверения об обстоятельствах Положения ст. 475 о качестве могут применяться по выбору вместо ст. 431.2? Вопрос применения положений ст. 434.1 о преддоговорной ответственности: возможно ли применение по выбору кредитора вместо ст. 431.2? Или ст. 434.1, это частный случай ст. 431.2, когда договор не был заключен?				

Возмещение потерь («*indemnity*») по российскому праву

Возмещение потерь, возникших в случае наступления определенных в договоре обстоятельств («*indemnity*») (1)

- Положения включены в статью 406.1 ГК РФ: «Стороны **обязательства [1]**, ... могут своим **соглашением [2]** предусмотреть обязанность одной стороны возместить имущественные потери другой стороны, возникшие в случае наступления определенных **в таком соглашении** обстоятельств и **не связанные с нарушением обязательства** другой стороной...»
- Применимо в ограниченном количестве договоров
 - договоры, заключаемые при осуществлении его сторонами предпринимательской деятельности
 - корпоративный договор
 - договор об отчуждении акций/долей, стороной которого является физическое лицо
- Возмещение не связано с нарушением обязательств
 - подлежит выплате при наступлении определенных в соглашении сторон обстоятельств
 - » потери, вызванные невозможностью исполнения обязательства, предъявления требований третьими лицами или органами государственной власти к стороне или третьему лицу
 - Размер возмещения потерь или порядок его определения должен быть определен соглашением сторон

Возмещение потерь, возникших в случае наступления определенных в договоре обстоятельств («*indemnity*») (2)

- Причины возникновения *indemnity* – необходимость перераспределить риски в режиме договора, но при этом режим обычной договорной ответственности может не устраивать стороны, так как:
 - не всегда есть нарушение должника перед кредитором, чтобы иметь возможность применить обычный механизм договорной ответственности
 - не всегда целесообразно взыскивать убытки по правилам, предусмотренным для нарушения договора, доказывая:
 - » противоправность (в *indemnity* нет доказывания противоправности, а вместо этого происходит доказывание наступления обстоятельства)
 - » причинно-следственную связь (в *indemnity* причинно-следственная связь не с противоправным деянием, а с обстоятельством)
 - » договорный убыток (*indemnity* работает по принципу полного возмещения потери, а не по принципу договорного убытка)
- В понятие *indemnity* включается обязательство «оградить от потерь» (*hold harmless*) и возместить потери или убытки другой стороны, возникшие вследствие наступления того или иного обстоятельства, указываемого в договоре

Возмещение потерь, возникших в случае наступления определенных в договоре обстоятельств («*indemnity*») (3)

Регулирование в российском праве

- Роль «обязательства», в котором должны находиться стороны соглашения об *indemnity*?
- Обстоятельство, на случай которого дается *indemnity*, не должно быть связано с нарушением обязательства
 - с одной стороны, *indemnity* свели к необходимости наличия между должником и кредитором помимо *indemnity* и иного «обязательства», с другой стороны, указали, что обстоятельство, в случае которого выплачивается *indemnity*, не должно быть связано с нарушением обязательства (такого ограничения нет, например, в английском праве)
- Как будут считаться потери?

Возмещение потерь, возникших в случае наступления определенных в договоре обстоятельств («*indemnity*») (4)

- Как и в английском праве, в ст. 406.1 ГК РФ:
 - сумма *indemnity* не подлежит снижению в судебном порядке, кроме случаев, если доказано, что сторона умышленно содействовала увеличению потерь
 - условие об *indemnity* не зависит от признания договора незаключенным или недействительным, если иное не предусмотрено соглашением сторон
 - » подтверждает самостоятельный характер обязательства
- Если потери возникли в связи с неправомерными действиями третьего лица, после выплаты по *indemnity* к стороне, возместившей потери, переходит право требования кредитора к такому третьему лицу (суброгация)

Вопросы?

Контакты

Наталья Дребезгина

Партнер, Москва

nadrebezgina@debevoise.com

+7 495 139 4024