

Партнерское финансирование: существенные элементы правового режима

Аннотация. Экспериментальное нормотворчество, распространившееся в последние годы, в значительной степени охватило и национальную банковскую систему. Оригинальным характером здесь отличается эксперимент в области партнерского финансирования, введенный в действие Федеральным законом «О проведении эксперимента по установлению специального регулирования в целях создания необходимых условий для осуществления деятельности по партнерскому финансированию в отдельных субъектах Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации». По словам Раиса Татарстана Рустама Минниханова, «это значимый инструмент для расширения взаимодействия со странами мусульманского мира»¹. В связи с этим крайнюю актуальность приобретает исследование элементов правового режима, обрамляющего данный эксперимент, выявление его особенностей, а также «узких» мест и поиск путей их возможной минимизации.

Ключевые слова: партнерское финансирование, исламский банкинг, экспериментальное нормотворчество, правовой режим, кредит, торговая деятельность.



Татьяна Александровна АНДРОНОВА,
доцент кафедры
предпринимательского
и корпоративного права
Университета имени
О.Е. Кутафина (МГЮА),
кандидат юридических
наук, доцент
andronova010581@mail.ru
125993, Россия, г. Москва,
ул. Садовая-Кудринская, д. 9

DOI: 10.17803/2311-5998.2024.120.8.075-081

Tatiana A. ANDRONOVA,

Associate Professor of the Entrepreneurial and Corporate Law Department
of the Kutafin Moscow State Law University (MSAL),
Cand. Sci. (Law), Associate Professor
andronova010581@mail.ru
9, ul. Sadovaya-Kudrinskaya, Moscow, Russia, 125993

Olga A. TARASENKO,

Professor of the Entrepreneurial and Corporate Law Department
of the Kutafin Moscow State Law University (MSAL),
Dr. Sci. (Law), Associate Professor
olga201175@gmail.com
9, ul. Sadovaya-Kudrinskaya, Moscow, Russia, 125993

Partner financing: essential elements of the legal regime

Abstract. Experimental rulemaking, which has spread in recent years, has largely covered the national banking system. The experiment in the field of partner financing, introduced by Federal Law “On conducting an experiment to establish special regulation in order to create the necessary conditions for



Ольга Александровна ТАРАСЕНКО,
профессор кафедры
предпринимательского
и корпоративного права
Университета имени
О.Е. Кутафина (МГЮА),
доктор юридических наук,
доцент
olga201175@gmail.com
125993, Россия, г. Москва,
ул. Садовая-Кудринская, д. 9

¹ URL: https://zen.ru/a/zqzh38utu-wh1e_te (дата обращения: 31.05.2024).

the implementation of partner financing activities in certain subjects of the Russian Federation and on Amendments to Certain Legislative Acts of the Russian Federation”, is characterized by an original character here. In this regard, the study of the elements of the legal regime framing this experiment, the identification of its features, as well as “bottlenecks” and the search for ways to minimize them, becomes extremely relevant.

Keywords: *partner financing, Islamic banking, experimental rulemaking, legal regime, credit, trading activity.*

В начале исследования обозначим, что действующие эксперименты в банковской деятельности до введения в действие Федеральным законом от 04.08.2023 № 417-ФЗ «О проведении эксперимента по установлению специального регулирования в целях создания необходимых условий для осуществления деятельности по партнерскому финансированию в отдельных субъектах Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации»² (далее — Закон о партнерском финансировании) были возможны к реализации лишь посредством их апробации в «регулятивной песочнице» Банка России³.

Именно таким образом были инициированы и запущены такие известные проекты, как система быстрых платежей Банка России (в части распространения ее возможностей на взаимоотношения с юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями) и цифровой рубль. Пилотирование же новых финансовых продуктов в рамках экспериментальных правовых режимов в сфере финансового рынка (возможное на основе Федерального закона от 31.07.2020 № 258-ФЗ «Об экспериментальных правовых режимах в сфере цифровых инноваций в Российской Федерации»⁴), на которое возлагалось много надежд⁵, стало тормозиться, основной причиной чему явилась неготовность вторичного регуляторного окна. В этой связи возможная имплементация в действующее законодательство традиционных инструментов исламского банкинга была «обрамлена» отдельным федеральным законом.

Закон о партнерском финансировании, подобно иным актам экспериментального нормотворчества, содержит ряд существенных элементов, характеризующих вводимый им правовой режим, к их числу можно отнести следующие.

Цели правового эксперимента:

- 1) определение эффективности специального регулирования для оказания финансовых услуг и оценка целесообразности имплементации специального регулирования в российское законодательство;

² СЗ РФ. 2023. № 32 (ч. I). Ст. 6149.

³ См. подробнее: *Андропова Т. А., Тарасенко О. А.* Регулятивная песочница: традиции vs инновации // *Банковское право*. 2018. № 3. С. 31—36.

⁴ СЗ РФ. 2020. № 31 (ч. I). Ст. 5017.

⁵ См.: *Тарасенко О. А.* Экспериментальный правовой режим — полигон для инноваций и регулирования // *Вестник Санкт-Петербургского университета. Право*. 2023. № 1. С. 40—55 ; *Правовые режимы экономической деятельности : монография / отв. ред. И. В. Ершова. М. : Проспект, 2022. С. 231—235.*

2) подготовка предложений о внесении изменений в российское законодательство в части создания необходимых условий для осуществления деятельности по партнерскому финансированию.

Срок проведения эксперимента: два года — с 1 сентября 2023 г. по 1 сентября 2025 г. В дальнейшем предполагается распространение регулирования на всю территорию России. Вероятно, это произойдет вместе с введением нового вида некредитных финансовых организаций — организаций партнерского финансирования⁶, которые должны быть включены в специальный реестр Банка России и состоять в соответствующей саморегулируемой организации.

Территория проведения эксперимента: ряд субъектов РФ со значительной долей мусульманского населения — территории Республики Башкортостан, Республики Дагестан, Республики Татарстан, Чеченской Республики.

Что касается *участников эксперимента*, то приобретение соответствующего статуса возможно кредитными организациями, некредитными финансовыми организациями (НФО), а также юридическими лицами, зарегистрированными в форме потребительского общества, фонда, автономной некоммерческой организации, хозяйственного общества или товарищества с момента внесения сведений в специальный реестр Банка России. Следует отметить, что деятельность по партнерскому финансированию не является уникальным видом, участники эксперимента вправе совмещать ее с осуществлением иных видов деятельности.

К деятельности участников эксперимента предъявляются следующие *требования*:

- обеспечение раздельного учета имущества, привлеченного и размещенного участником эксперимента при осуществлении деятельности по партнерскому финансированию, иного имущества, привлекаемого и размещаемого участником эксперимента при осуществлении иной деятельности, а также имущества участника эксперимента;
- невозможность внесения в уставный капитал участника эксперимента заемных средств и находящегося в залоге имущества;
- обеспечение информирования клиентов о факте внесения сведений об участнике эксперимента в соответствующий реестр;
- обязанность информирования Банка России об изменениях сведений, содержащихся в реестре участников эксперимента;
- обязанность представления в бюро кредитных историй информации о сделках (операциях) по предоставлению юридическим и физическим лицам денежных средств в форме займа, о купле-продаже товаров на условиях рассрочки, финансировании физических и юридических лиц путем предоставления имущества по договору финансовой аренды, внесения вклада в уставный капитал юридических лиц, осуществления совместной деятельности по договору простого товарищества, инвестиционного товарищества;
- обязанность соблюдения требований ст. 7.1 Федерального закона от 07.08.2001 № 115-ФЗ «О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма» и др.

⁶ Иванов О. М. Регулирование партнерского финансирования: правовой эксперимент и его участники // Вестник Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА). 2023. № 1. С. 62.



Содержание эксперимента

Ключевым принципом исламского банкинга является разделение рисков между клиентом и финансовой организацией, ввиду чего классические процентные инструменты (вклады и кредиты) оказываются неприменимы для оформления отношений между ними. Надо сказать, что в последнее время российский законодатель и правоприменитель также стремятся ограничить ростовщические аппетиты предпринимателей. Так, Конституционный Суд РФ пришел к выводу, что даже до формального введения в действие и непридания обратной силы законодателем новелла п. 5 ст. 809 ГК РФ⁷ направлена на усиление гарантий прав заемщика от взыскания с него явно чрезмерных процентов и фактически закрепила выработанную на практике возможность снижения явного чрезмерного размера процентов. Следовательно, ст. 809 ГК РФ и до поправок с учетом общих положений гражданского законодательства позволяла судам снижать размер процентов, которые с очевидностью имеют экономически не обоснованный характер⁸.

Итак, в исламском банкинге «делать деньги из денег запрещено — богатство может быть создано только на основе законной торговли и инвестиций в активах»⁹. В этой связи **деятельностью по партнерскому финансированию** признается совершение участниками эксперимента сделок, предусматривающих:

- 1) привлечение денежных средств и (или) иного имущества физических и юридических лиц в форме займа, путем размещения облигаций, приема имущества в доверительное управление и (или) приема вклада в уставный капитал участника эксперимента;
- 2) предоставление денежных средств в форме займа физическим и юридическим лицам;
- 3) финансирование физических и юридических лиц путем купли-продажи товаров (в том числе недвижимого имущества) на условиях рассрочки (отсрочки) оплаты товаров с взиманием вознаграждения за предоставление рассрочки (отсрочки) оплаты товаров;
- 4) финансирование физических и юридических лиц путем предоставления имущества по договору финансовой аренды (лизинга), внесения вклада в

⁷ Согласно п. 5 ст. 809 ГК РФ размер процентов по договору займа, заключенному между гражданами или между юридическим лицом, не осуществляющим профессиональной деятельности по предоставлению потребительских займов, и заемщиком-гражданином, в два и более раза превышающий обычно взимаемые в подобных случаях проценты и поэтому являющийся чрезмерно обременительным для должника (ростовщические проценты), может быть уменьшен судом до размера процентов, обычно взимаемых при сравнимых обстоятельствах.

⁸ Постановление Конституционного Суда РФ от 25.12.2023 № 60-П «По делу о проверке конституционности статьи 809 Гражданского кодекса Российской Федерации и части 3 статьи 69 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации в связи с жалобой гражданина С. В. Филатова» // СЗ РФ. 2024. № 1. Ст. 381.

⁹ Хаззар М. Э., Михеева И. Е., Алексеева Д. Г. Правовые особенности этического (исламского) банкинга (на примере договора мурабаха) // Вестник Пермского университета. Юридические науки. 2018. Вып. 39. С. 138.

уставный капитал юридических лиц, осуществления совместной деятельности по договору простого товарищества, инвестиционного товарищества;

5) выдачу поручительств за третьих лиц.

Как следует из данного перечня сделок, банкам, реализующим продукты исламского финансирования, будут разрешены предоставление займов, внесение вклада в уставный капитал заемщика, купля-продажа товаров на условиях рассрочки, т.е. все те сделки, которые традиционно считались небанковскими и, соответственно, были выведены за рамки разрешенных им видов деятельности. Наиболее подсвеченным ограничителем является запрет на **совмещение банковской и торговой деятельности**. Поэтому законодателю потребовалось сделать специальную оговорку, что совершение участником эксперимента, являющимся кредитной организацией (или некредитной финансовой организацией), сделки по купле-продаже товаров в рассрочку не является нарушением ограничений, установленных в отношении торговой деятельности федеральными законами.

Важным требованием к совершению данных сделок стала **невозможность установления участниками эксперимента вознаграждения в виде процентной ставки**. При этом допускается установление вознаграждения в виде переменной величины, значение которой изменяется в зависимости от результатов совершения указанных сделок. Кроме того, данные сделки могут совершаться участником эксперимента за счет собственных средств и (или) средств, привлеченных по таким сделкам. К числу ограничений относится отсутствие у участников эксперимента права финансировать деятельность, связанную с производством табачной и алкогольной продукции, оружия, боеприпасов, торговлей такими товарами, а также с игорным бизнесом.

Недостатки регуляторного окна экспериментального правового режима и способы их минимизации

Представляется, что разработанное регуляторное окно содержит положения, которые будут затруднять и понижать эффективность его работы. Недостаточно продуманными выглядят несколько моментов¹⁰:

— *наличие завышенных требований к лицу, предъявляемых для реализации принадлежащего ему права*. Согласно ч. 2 ст. 3 Закона о партнерском финансировании минимальный размер собственных средств участника эксперимента, не являющегося кредитной организацией или некредитной финансовой организацией, устанавливается на срок проведения эксперимента в следующем размере: с 01.09.2023 — 10 млн рублей, через год — 15 млн рублей. Чтобы обеспечить такой прирост, участники экспериментального правового режима должны будут показать рентабельность капитала в 50 % либо обратиться за докапитализацией к учредителям;

¹⁰ См.: Методика проведения антикоррупционной экспертизы, утв. постановлением Правительства РФ от 26.02.2010 № 96 «Об антикоррупционной экспертизе нормативных правовых актов и проектов нормативных правовых актов» // СЗ РФ. 2020. № 10. Ст. 1084.



- *изложение компетенции Банка России по формуле «вправе»*. В соответствии с ч. 1 ст. 7 Закона о партнерском финансировании «Банк России вправе исключать сведения о юридическом лице из реестра участников эксперимента при наличии хотя бы одного из следующих оснований...». Подобное изложение компетенции Банка России может породить злоупотребление в виде отсутствия реакции Банка России на неправомерную деятельность участников эксперимента. В связи с этим наибольшую эффективность имело бы закрепление закрытого перечня оснований, при наличии которых Банк России обязан исключить участника эксперимента из соответствующего реестра;
- *юридико-лингвистическая неопределенность*. На основании ч. 4 ст. 2 Закона о партнерском финансировании «участники эксперимента обязаны... руководствоваться рекомендациями экспертного совета...». Подобное изложение нормы затрудняет понимание того, о каких именно рекомендациях экспертного совета будет идти речь. Представляется, что есть необходимость в конкретизации предмета рекомендаций экспертного совета.

Следует также отметить, что *исламская ипотека* — довольно дорогой продукт, что делает его менее конкурентоспособным по сравнению с обычными предложениями банков. В связи с этим звучат идеи о выравнивании условий реализации традиционных и исламских финансов. Одной из мер в этом направлении могло бы стать законодательное разрешение использовать в этом сегменте средства материнского капитала¹¹.

Текущее состояние эксперимента

Эффективность нового правового режима с достоверностью может быть оценена по результатам завершения эксперимента. Однако уже сейчас обнародованные данные позволяют со сдержанным оптимизмом говорить о его востребованности у предпринимательского сообщества. Так, по состоянию на 19.01.2024 в реестре Банка России содержатся сведения о семи участниках эксперимента, в числе которых три банка: Акционерный коммерческий банк «АК БАРС» (ПАО), ПАО «Сбербанк России», АО «Автоградбанк» и четыре организации небанковского сегмента: ООО Управляющая компания «АК БАРС КАПИТАЛ», ООО «Домклик», Расчетная небанковская кредитная организация «Промсвязьинвест» (ООО) и ООО «Единый фондовый брокер».

Палитра регионов локации участников эксперимента — город Москва (два участника), Республика Татарстан (четыре участника) и Республика Дагестан (один участник)¹². К данной работе проявляют интерес и зарубежные партнеры.

¹¹ Традиционные и исламские финансы должны иметь равные возможности // URL: <https://m.realnoevremya.ru/news/295119-tradicionnye-i-islamskie-finansy-dolzheny-imet-ravnye-vozmozhnosti> (дата обращения: 10.02.2024).

¹² Реестр участников эксперимента по установлению специального регулирования в целях создания необходимых условий для осуществления деятельности по партнерскому финансированию // URL: <https://cbr.ru/registries/?cf.search=%d1%8d%d0%ba%d1%81>

Например, участие в эксперименте планирует принять банк из Ирана. Данные параметры показывают готовность крупного бизнеса к участию в эксперименте.

В дальнейшем следует оценить, как растут клиентская база и объемы операций организаций партнерского финансирования, оценить экономический эффект от его применения для бюджетной системы России и сделать выводы о результативности нового правового режима¹³. Первые промежуточные итоги планируется подвести на KazanForum 2024. Но уже сейчас известно, что принятие Закона менее чем за 2 месяца простимулировало интерес бизнеса и населения к исламским финансам. По информации участников рынка, количество сделок в этом году уже в два раза превысило итоги прошлого года¹⁴. Но главное ожидание от эксперимента — привлечение иностранных инвестиций из стран Азии и Ближнего Востока, что возможно только через механизмы исламского банкинга.

БИБЛИОГРАФИЯ

1. Андропова Т. А., Тарасенко О. А. Регулятивная песочница: традиции vs инновации // Банковское право. — 2018. — № 3. — С. 31—36.
2. Иванов О. М. Регулирование партнерского финансирования: правовой эксперимент и его участники // Вестник Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА). — 2023. — № 1. — С. 60—69.
3. Правовые режимы экономической деятельности : монография // отв. ред. И. В. Ершова. — М. : Проспект, 2022. — 280 с.
4. Тарасенко О. А. Экспериментальный правовой режим — полигон для инноваций и регулирования // Вестник Санкт-Петербургского университета. — Право. — 2023. — № 1. — С. 40—55.
5. Хаззар М. Э., Михеева И. Е., Алексеева Д. Г. Правовые особенности этического (исламского) банкинга (на примере договора мурабаха) // Вестник Пермского университета. — Юридические науки. — 2018. — Вып. 39. — С. 134—145.

[%d0%bf%d0%b5%d1%80%d0%b8%d0%bc%d0%b5%d0%bd%d1%82&cf.tagid=&cf.date.time=any&cf.date.datefrom=&cf.date.dateto=](#) (дата обращения: 22.01.2024).

¹³ Иванов О. М. Указ. соч. С. 69.

¹⁴ См.: Традиционные и исламские финансы должны иметь равные возможности.

