

Новости предпринимательского права Германии

Данное информационное сообщение содержит сведения об изменениях законодательства и об актуальной судебной практике Германии в сфере коммерческой деятельности. Мы хотим держать Вас в курсе основных событий, происходящих в Германии, для того чтобы Вы смогли своевременно отреагировать на важные для Вашего бизнеса изменения. Наши специалисты будут рады проанализировать Вашу конкретную ситуацию с учетом указанных изменений и предложить Вам индивидуальное решение в отношении возникающих в связи с изменениями вопросов.

I. Ответственность материнской компании на основании комфортного письма

Материнская компания обязана возместить ущерб, понесенный кредитором

Федеральным Верховным Судом ФРГ¹ был рассмотрен вопрос привлечения к ответственности материнской компании кредиторами дочерней компании на основании выданного материнской компанией так называемого строгого комфортного письма.² В качестве общего вывода суд в своем решении № IX ZR 95/16 от 12.01.2017г. подчеркнул, что, если в рамках дела о банкротстве сделка между кредитором и должником (дочерней компанией) была оспорена и соответствующие требования кредитора были признаны незаконно удовлетворенными, кредитор может воспользоваться своими правами, вытекающими из строгого комфортного письма, выданного материнской компанией. Суд в частности постановил, что если материнская компания взяла на себя обязательства по отношению к кредитору своей дочерней компании путем выдачи строгого комфортного письма, то она обязана возместить ущерб, возникший у кредитора,³ если после удовлетворения его требований дочерней компанией кредитор должен был вернуть полученную сумму в результате последующего оспаривания сделки при банкротстве дочерней компании.

Комфортное письмо как средство обеспечения кредита

Комфортное письмо широко используется в немецких концернах и, как правило, представляет собой заявление материнской компании, выступающей в качестве патрона (гаранта), адресованное кредиторам ее дочерней компании с целью обеспечения или сохранения кредитоспособности последней. Таким образом комфортное письмо или патронажное заявление – так же, как и поручительство или гарантия – является в широком смысле средством обеспечения кредита. Так комфортное письмо может быть использовано среди прочего для предотвращения возникновения несостоятельности в соответствии с Положением о банкротстве ФРГ.⁴

¹ Bundesgerichtshof (BGH).

² Harte Patronatserklärung.

³ Schadensersatzpflicht.

⁴ Insolvenzordnung.

Строгое
комфортное
письмо создает
обязательства
материнской
компании

Понятие «комфортное письмо» не определено в законе. В зависимости от его конкретного содержания существуют различные виды комфортного письма. С юридической точки зрения комфортное письмо представляет собой односторонне обязывающий договор, заключаемый между материнской компанией и соответствующим кредитором дочерней компании. Если материнская компания берет на себя обязательство выполнить или отказаться от выполнения определенных действий (например, обеспечить дочернюю компанию достаточными финансовыми средствами), то в этом случае комфортное письмо рассматривается как «строгое». Если заявление материнской компании, напротив, содержит лишь описание существующей бизнес-политики без каких-либо обязательств, в этом случае имеет место так называемая «мягкая» форма комфортного письма.⁵

II. Последствия совместного поручительства участников ГмбХ

Совместные
поручители
рассматриваются в
качестве
солидарных
должников

На практике часто возникает ситуация, когда несколько участников немецкого общества с ограниченной ответственностью⁶ выступают в качестве поручителей в обеспечение исполнения обязательств общества. При этом по немецкому законодательству в общем случае совместные поручители⁷ рассматриваются в качестве солидарных должников и их ответственность во внутренних отношениях регулируется по общим правилам.⁸ Согласно этим правилам солидарные должники несут ответственность в отношениях между собой в равных долях.

В соответствии с судебной практикой, в случае поручительств с установленными предельными суммами (долями обеспечения),⁹ внутренняя ответственность поручителей между собой определяется в соответствии с такими предельными суммами. Однако, если в качестве совместных поручителей выступают участники общества, применяются отдельные правила: если стороны не урегулировали иное, до недавних пор было признано, что участники несут ответственность во внутренних отношениях в соответствии с размером их долей участия в обществе.

На практике открытым оставался вопрос размера внутренней ответственности совместных участников-поручителей при согласовании различных предельных сумм ответственности по отношению к кредитору (не в соответствии с размерами долей участия в обществе). Этот вопрос был рассмотрен Федеральным Верховным Судом ФРГ (решение № XI ZR 81/15 от 27.09.2016 г.).

Регрессные
требования
участников-
поручителей
соответствуют их
долям в
обеспечении

Суд решил, что размер внутренней ответственности участников ГмбХ, выступающих в качестве совместных поручителей с разными предельными суммами ответственности по отношению к кредитору, определяется не в зависимости от размера их долей участия в обществе, а в соответствии с предельными суммами принятых на себя обязательств как поручителей. Таким образом, если участник-поручитель согласно договору поручительства полностью удовлетворил требование кредитора, то он вправе предъявить к каждому из других участников-поручителей регрессные требования в сумме, соответствующей их доле в обеспечении. Определяющим является соотношение индивидуально оговоренных долей обеспечения, а не соотношение долей участия в обществе, так как различный размер долей обеспечения свидетельствует о воле поручителей распределить риск, вытекающий из договора поручительства, именно в таком соотношении.

⁵ Weiche Patronatserklärung.

⁶ Gesellschaft mit beschränkter Haftung (GmbH).

⁷ Mitbürgen (см. п. 2 § 774 Германского гражданского уложения (Bürgerliches Gesetzbuch-BGB; далее - ГГУ).

⁸ § 426 ГГУ.

⁹ Höchstbetragsbürgschaft.

Договор с поручителем-предпринимателем может быть заключен в устной форме

В Германии поручительство является одним из самых распространенных персональных способов обеспечения обязательства. Основной характерной чертой поручительства является его зависимость от основного требования, так называемая акцессорность,¹⁰ согласно которой, если основное требование выполнено, то поручитель ответственности по договору поручительства не несет. Договор поручительства заключается в письменной форме. Однако если поручителем выступает предприниматель,¹¹ то договор поручительства может быть заключен в устной форме.¹²

По общему правилу поручитель имеет право отказать в удовлетворении требования кредитора, если кредитор не попытался взыскать задолженность с должника в рамках принудительного исполнения после заявления искового требования.¹³ Предприниматель, выступающий в качестве поручителя, не имеет права на заявление такого возражения о предварительном обращении к должнику.¹⁴ Банки, как правило, также исключают указанное право поручителя на возражение о предварительном обращении к должнику в своих договорах поручительства. Это приводит к тому, что поручитель берет на себя обязательства по так называемому «самостоятельному поручительству»,¹⁵ на основании которого кредитор в праве обратиться к поручителю уже тогда, когда основной должник вовремя не исполнил свое обязательство (минуя попытку взыскания).

¹⁰ П. 1 § 767 ГГУ.

¹¹ Kaufmann.

¹² §§ 343, 350 Торговое уложение Германии (Handelsgesetzbuch - HGB).

¹³ § 768 ГГУ.

¹⁴ Einrede der Vorausklage.

¹⁵ Selbstschuldnerische Bürgschaft (§ 773 ГГУ).

Контактная информация

Обращаем Ваше внимание на то, что сведения, содержащиеся в данном сообщении, имеют лишь информационный характер. За получением профессиональной консультации, с учетом Вашей ситуации, просим обращаться к нашим специалистам. Также просим Вас отнестись с пониманием к тому, что сведения данной рассылки не могут быть воспроизведены полностью или частично без разрешения компании PwC.

Адвокат
Ксения Кюнстлер
Тел.: +49 30 2636-1595
xenia.kuenstler@de.pwc.com

Адвокат
Татьяна Галандер
Тел.: +49 30 2636-5483
tanja.galander@de.pwc.com

blogs.pwc.de/russland-news/uber-uns-ru/

Заявка на получение и отказ от получения рассылки

Если у Вас есть желание получать или же отказаться от получения рассылки "Налоговые и юридические новости Германии", просим Вас выслать нам электронное сообщение с указанием в теме письма "Заявка на получение рассылки" subscribe_germany_law_news@de.pwc.com или "Отказ от получения рассылки" по адресу: unsubscribe_germany_law_news@de.pwc.com.

PricewaterhouseCoopers GmbH Wirtschaftsprüfungsgesellschaft supports ethical PwC principles (published on the website www.pwc.de/de/ethicode in German) and the Ten Principles of the UN Global Compact (published on the website www.globalcompact.de in German and in English).

© Februar 2017. PricewaterhouseCoopers Aktiengesellschaft Wirtschaftsprüfungsgesellschaft. All rights reserved. "PwC" refers to the company "PricewaterhouseCoopers GmbH Wirtschaftsprüfungsgesellschaft", which refers to the network of member firms of "PricewaterhouseCoopers International Limited (PwCIL). Each member company of PwCIL is a separate legal entity.

PricewaterhouseCoopers GmbH Wirtschaftsprüfungsgesellschaft поддерживает этические принципы PwC (приводятся на сайте www.pwc.de/de/ethicode на немецком языке) и Десять принципов Глобального Договора (UN Global Compact) (приводятся на сайте www.globalcompact.de на немецком и английском языках).

© февраль 2017г. PricewaterhouseCoopers GmbH Wirtschaftsprüfungsgesellschaft. Все права защищены. Под "PwC" в этом документе понимается компания "PricewaterhouseCoopers GmbH Wirtschaftsprüfungsgesellschaft", которая входит в глобальную сеть фирм "PricewaterhouseCoopers International Limited (PwCIL). Каждая компания сети PwCIL является юридически самостоятельной компанией.