

Д. А. Палин<sup>1</sup>

преподаватель юридического факультета Кубанского государственного университета

## БАНКОВСКАЯ ГАРАНТИЯ И ИНЫЕ ВИДЫ ФИНАНСОВЫХ ПРОДУКТОВ

Как финансовый продукт банковская гарантия родственна таким услугам, как страхование (в части страхования ответственности), кредит, расчеты и инвестиции. При этом для первых двух (страхование и кредит) банковская гарантия является конкурирующим продуктом, а для расчетов и инвестиций — частным случаем соответствующих отношений хозяйствующих субъектов.

В научной литературе в основном исследуется соотношение банковской гарантии и страхования, реже — банковской гарантии и кредита. Повышенное внимание к сравнительному анализу банковской гарантии и страхования обусловлено тем, что данные виды услуг наиболее часто конкурируют друг с другом на практике (Суховерхова, 2005; Прончатов, Тренина, 2006, с. 25—29). Причем данная конкуренция зачастую закреплена и на законодательном уровне (Об основах туристской деятельности..., 1996). Сравнение банковской гарантии и кредита, как правило, сводится к описанию сложившейся процедуры рассмотрения в банках заявок по кредиту и гарантии (Филина, Толмачев, Сулягин, 2009; Забродина, Оландер, 2009, с. 35—44).

Рассмотрим подробнее соотношение вышеуказанных продуктов.

**Банковская гарантия и страхование рисков** — два наиболее близких по экономическому содержанию продукта. Общими чертами являются следующие характеристики:

- предметом обоих является снижение рисков бенефициара (выгодоприобретателя), возникающих в результате отношений с принципалом (страхователем) путем переноса их на гаранта (страховщика);
- и банковская гарантия, и страхование предусматривают возможность дальнейшего предъявления требований (регресс и суброгация) к принципалу (страхователю);
- выдача банковской гарантии и заключение договора страхования предусматривает получение гарантом (страхователем) вознаграждения (страховой премии) за предоставляемую услугу;
- предоставление гарантом (страхователем) бенефициару (выгодоприобретателю) документа, удостоверяющего его право на получение возмещения (собственно банковская гарантия и страховой полис).

При этом практика применения каждого из продуктов позволяет выявить ряд конкурентных преимуществ каждого из них. К преимуществам банковской гарантии можно отнести:

---

<sup>1</sup> Эл. адрес: vicont82d@mail.ru

- более низкую и заранее известную стоимость продукта (ставка по банковским гарантиям, предлагаемым банками, обычно фиксирована и не превышает 4% от суммы). Размер страховой премии определяется в результате сложного расчета, учитывающего ряд параметров;
- более простая процедура получения выплаты. Бенефициару не требуется доказывать размер причиненного ущерба и зачастую достаточно просто предъявить требование о выплате для получения платежа (безусловные банковские гарантии);
- размер выплаты в банковской гарантии ограничен только суммой, размер страхового возмещения может ограничиваться еще и франшизой.

Недостатками банковской гарантии являются:

- более сложная процедура получения: если договор страхования в принципе способен заключить любой участник рынка, то банковская гарантия, как правило, выдается только компаниям, имеющим устойчивое финансовое положение и положительную историю обслуживания в соответствующей кредитной организации;
- договор страхования заключается без обеспечения. Выдач же банковской гарантии без встречного обеспечения принципала практически нет.

### **Банковская гарантия и кредит**

Говоря о соотношении банковской гарантии и кредита, уместно рассматривать такую разновидность кредита, как кредитование счета, в банковской терминологии именуемую «овердрафт». Отношения сторон при предоставлении кредита вида «овердрафт» заключаются в том, что банк восполняет нехватку денежных средств на счете плательщика (заемщика), если имеющейся суммы недостаточно для исполнения всех расчетных документов, предъявленных к счету.

Эти две разновидности финансового продукта объединяют следующие признаки:

- основополагающие характеристики кредита «платность», «срочность», и «возвратность» в равной мере присущи и банковской гарантии;
- сходные взаимоотношения участников — восполнение нехватки денежных средств принципала при исполнении обязательств перед бенефициаром;
- механизм выдачи: и для предоставления кредита, и для банковской гарантии предоставляются одинаковые документы, одни и те же методы используются банками для оценки финансового состояния. Отличием в данном случае выступает тот факт, что по овердрафту кредитор перечисляет денежные средства на счета заемщика при их недостаточности для исполнения предъявленных к счету расчетных документов. По банковской гарантии платеж производится напрямую бенефициару по его требованию, минуя счета принципала.

Преимуществами банковской гарантии перед кредитом выступают:

- ее более низкая стоимость (ставки овердрафта в различных банках достигают 16—17% годовых);
- независимость от обременений на счетах плательщика (к примеру, если на денежные средства на счете наложен арест, платеж за счет овердрафта проведен не будет).

К недостаткам можно отнести:

- более сложную процедуру получения платежа: в большинстве случаев бенефициару помимо требования об оплате надо предоставить еще и документы, подтверждающие его право на платеж, для использования овердрафта достаточно просто выставить расчетный документ к счету;

- связь банковской гарантии с основным обязательством: овердрафт можно использовать для исполнения любых расчетных документов, осуществления платежей. Выплаты по банковской гарантии производятся только в счет тех обязательств, которые прямо в ней указаны;
- отсутствие цикличности: лимитом овердрафта можно пользоваться неограниченное число раз в течение срока действия, лимит банковской гарантии может быть выбран только один раз.

### **Банковская гарантия и расчеты**

Далеко не каждый вид банковской гарантии можно отнести к платежным средствам. Соответствующая разновидность в международной практике появляется и закрепляется в Нью-Йоркской конвенции ООН о независимых гарантиях и резервных аккредитивах (Нью-Йорк, 1995) (Конвенция ООН..., 1997, с. 633—640), она получила название резервного аккредитива. При этом стоит отметить, что в США резервный аккредитив существовал ранее и именно американская практика применения легла в основу соответствующих положений конвенции.

Конструкция взаимоотношений сторон в резервном аккредитиве в целом схожа с традиционным документарным аккредитивом. В обоих случаях платеж производится исполняющим банком в пользу получателя при предоставлении последним документов, указанных в аккредитиве.

Главным отличием резервного аккредитива от документарного (классической формы безналичных расчетов) является основание платежа. В соответствии с документарным аккредитивом выплаты производятся в результате надлежащего исполнения обязательств по представлению товарораспорядительных документов, а по резервному аккредитиву банк-гарант осуществляет платеж в случае неисполнения принципалом своих обязательств при предоставлении документов, не являющихся товарораспорядительными, как правило, это решения судов.

Именно данное отличие — «оплата при неисполнении» — и позволяет относить резервный аккредитив к банковской гарантии. В российской практике применение резервного аккредитива — явление достаточно редкое, данный инструмент используется в основном участниками внешнеэкономической деятельности. Хотя практически все крупнейшие банки предлагают соответствующую услугу потребителю.

### **Банковская гарантия и инвестирование**

Сама по себе банковская гарантия способом инвестирования не является: данный продукт, как отмечалось выше, скорее относится к кредитным, но в определенных ситуациях получение банковской гарантии можно рассматривать как инвестиционную операцию. Рассмотрим подробнее причины и механизм соответствующих взаимоотношений.

В российской банковской практике самым распространенным механизмом выдачи банковской гарантии является предоставление банковской гарантии под финансовое обеспечение. Суть его заключается в следующем: принципал приобретает вексель гаранта, предоставляет его же в залог гаранту в обмен на выдачу банковской гарантии. Основным достоинством данного механизма на практике является простота и скорость получения продукта. При финансовом обеспечении практически все банки выдают гарантию в упрощенном порядке.

Многие авторы в своих статьях указывают, что финансовым обеспечением банковской гарантии является в том числе депонирование денежных средств

принципалом в банке-гаранте. Но данная точка зрения представляется ошибочной по следующим причинам. Само по себе размещение денежных средств способом обеспечения обязательств не является. Для приобретения ими статуса обеспечения необходимо оформление залоговых отношений, при этом предметом залога выступают права требования вкладчика к банку (если денежные средства размещались по договору банковского вклада) либо вексель (если размещение производилось путем приобретения векселя). В практике наиболее часто встречается вариант с залогом векселя.

Использование данного механизма предполагает наличие у принципала временно свободных денежных средств в сумме, эквивалентной либо превышающей сумму банковской гарантии.

Причины использования подобной схемы можно подразделить на две категории: «неизбежное зло» и «меньшее из зол».

А. «Неизбежное зло». Получение банковской гарантии обязательно для принципала: 1) в силу его деятельности (например, таможенные брокеры, перевозчики, владельцы складов временного хранения, туроператоры и др.) это является необходимым условием лицензирования; 2) в силу совершаемой операции (например, банковская гарантия на приобретение ценных бумаг, согласно ст. 84.2 Федерального закона «Об акционерных обществах», является обязательным условием для выкупа акций лицом, приобретшим 30 и более процентов акций акционерного общества). Такие гарантии, как показывает практика, всегда нужно получать в ускоренные сроки, при этом принципал имеет в наличии временно свободные денежные средства. Неполучение в срок необходимой банковской гарантии фактически лишает предприятие возможности вести профильный бизнес.

Б. «Меньшее из зол». Получение гарантии не является обязательным для принципала, однако условия оплаты заключаемых договоров предусматривают систематические платежи по мере исполнения обязательств (например, линейная морская перевозка грузов). В этой ситуации предоплата всей суммы контракта несет в себе слишком большие риски, связанные с возможным неисполнением обязательств партнера. В то же время и контрагенту принципала надо заранее быть уверенным в оплате, поскольку его деятельность привязана к данному контракту. Компромиссным вариантом и выступает банковская гарантия под финансовое обеспечение, позволяющая принципалу, не рискуя крупными суммами денег, заключать соответствующие договоры, а бенефициару планировать свои траты, будучи уверенным в оплате. К данной же категории можно отнести случаи, когда альтернативой банковской гарантии выступает перечисление денежных средств на депозитные счета госоргана в качестве обеспечения обязательств, которые могут возникнуть у принципала перед третьими лицами в будущем (например, институт встречных обеспечительных мер в процессуальном праве). В этой ситуации принципал оказывается перед выбором замораживания денежных средств на «безвозмездной основе» либо предоставления их кредитной организации под определенное вознаграждение в обмен на банковскую гарантию.

Использование финансового обеспечения для получения имеет ряд преимуществ как для принципала, так и для гаранта.

1. Для принципала преимуществами являются сокращение временных издержек при получении гарантии («время — деньги») и компенсация расходов по гарантии, так как проценты по банковскому векселю либо депозиту превосходят вознаграждение банка за выдачу гарантии.

2. Гарант (которым практически всегда является кредитная организация) получает дополнительный пассив (источник средств) для его дальнейшего разме-

шения, снижает стоимость привлеченных денежных средств (часть процентов по векселю компенсируется вознаграждением за выдачу банковской гарантии) и полностью убирает риски, связанные с выплатой по банковской гарантии в пользу бенефициара.

Подводя итог проведенному в настоящей статье исследованию, автор пришел к выводу, что банковская гарантия является конкурентоспособным и привлекательным финансовым продуктом. Преимущества данной услуги позволяют эффективно решать различные задачи, связанные с финансированием предприятий, не прибегая к прямому заимствованию денежных средств, в случае их нехватки на каком-либо из этапов деятельности хозяйствующих субъектов. В то же время существующие недостатки банковской гарантии как финансового продукта вкупе с относительной новизной и «экзотичностью продукта» существенно влияют на ее востребованность на рынке.

### Источники

*Забродина Н. Ф., Оландер Т. В.* Об условиях банковских гарантий // Международные банковские операции. 2009. № 4. С. 35—44.

Конвенция ООН о независимых гарантиях и резервных аккредитивах // Международное частное право: сб. документов. М., 1997. С. 633—640.

*Прончатов Е. А., Тренина Д. Д.* Банковские гарантии и смежные институты прав в деятельности кредитных и страховых организаций // Страхование право. 2006. № 1. С. 25—29.

*Суховерхова Л. А.* Банковские гарантии как кредитный инструмент // Банковское кредитование. 2005. № 4.

Федеральный закон от 24 ноября 1996 г. № 132-ФЗ «Об основах туристской деятельности в Российской Федерации» // РГ. 1996. 3 дек.

*Филина Ф. Н., Толмачев И. А., Сулягин А. В.* Все виды кредитования. М., 2009.