

## Последние тренды в европейской судебной практике по деривативам

**Английские дела о процентных свопах** - падение процентных ставок и продажа «ненужных сложных и неуместных» свопов

Компенсационная программа 2013 г. – основная идея в делении клиентов банков на 2 категории

- Осведомленные (sophisticated) и неосведомленные (unsophisticated) клиенты: неосведомленные - все клиенты, оборот которых не превышает 6,5 миллионов фунтов стерлингов или если цена заключенного ими свопа не превышала 10 миллионов фунтов стерлингов, осведомленные – все остальные

Нормативная база: Art. 150 FSMA 2000 - частное лицо может подать иск против уполномоченного лица в случае нарушения им правил, которое повлекло для частного лица убытки. Категория 'частное лицо' распространяется на физические лица и партнерства.

Упомянутые правила содержатся в Кодексе деловой этики (FSA's Conduct of Business Sourcebook) и включают в себя обязанности банка: предоставить информацию в понятной форме, включая консультирование по вопросам рисков, раскрытие полных деталей о стоимости инструмента, обеспечить честные ясные и не вводящие в заблуждение переговоры и т.д.

## Последние тренды в европейской судебной практике по деривативам

### Критика:

Каковы критерии осведомленности? Субъективные или объективные?

Существует ли некий «стандарт» раскрытия информации (хотя бы в виде презумпции), который позволит иммунизировать банк от претензии в недобросовестности?

Попытки обхода - обратиться в суд по другим основаниям, например, из нарушения договорной обязанности предоставить совет ('advice'). Критерий осведомленности ('sophisticated/unsophisticated') анализируется судами в каждом конкретном случае.

- способность понимать концепцию соотношения риска и прибыли (критерий «На эти три процента я и живу»);
- опыт взаимодействия с банками и банковскими продуктами (критерий «Я тут новенький»);
- опыт работы с конкретным классом активов ('asset class') и рынком (критерий «А ты точно не как мой бывший?»);
- коммерческая осведомленность, вытекающая из получения и ознакомления с материалами исследований и информационными документами (критерий «Я вам не скажу за всю Одессу»);
- взаимодействие с другими банками и финансовыми институтами, использующими подобную документацию (критерий «Все Вас знают, а я так вижу в первый раз»).

## Последние тренды в европейской судебной практике по деривативам

Made in Russia: ст. 428 ГК и «явное неравенство переговорных возможностей»

Что такое неравенство переговорных возможностей?

Пункт 10 Постановления Пленума ВАС №16:

«При рассмотрении споров о защите от несправедливых договорных условий ... суд определяет фактическое соотношение переговорных возможностей сторон и выясняет, было ли присоединение к предложенным условиям вынужденным, а также учитывает уровень профессионализма сторон в соответствующей сфере, конкуренцию на соответствующем рынке, наличие у присоединившейся стороны реальной возможности вести переговоры или заключить аналогичный договор с третьими лицами на иных условиях и т.д».

Новелла ст. 434-1: **предоставление стороне неполной или недостоверной информации**, в том числе умолчание об обстоятельствах, которые в силу характера договора должны быть доведены до сведения другой стороны – презумпция недобросовестности при ведении переговоров (ППл ВС №7)