



ЦЕНТР МЕЖДУНАРОДНЫХ
И СРАВНИТЕЛЬНО-
ПРАВОВЫХ
ИССЛЕДОВАНИЙ

**Аналитическая справка
«Правовое регулирование процентов по договору займа в Италии»**

*Подготовлено в рамках исследовательского проекта
АНО «Центр международных и сравнительно-правовых исследований»*

*МОСКВА
2019*

Общее регулирование

1. В Гражданском кодексе Италии (далее – «ИГК») содержатся две статьи, посвящённые законным процентам (обе статьи являются общими):
 - первая содержится в разделе об ответственности должника за неисполнение обязательств;
 - вторая – в разделе о денежных обязательствах.
2. И в первом, и во втором случае проценты начисляются с момента, когда долг стал подлежать уплате по ставке законных процентов, предусмотренной ст. 1284 ИГК. Однако ст. 1282 ИГК применяется лишь к заранее установленной сумме денежных средств (беспорные кредитные требования) и в отношении заранее неустановленной суммы денежных средств (причитающиеся к выплате суммы), под которыми имеются в виду долги, о которых должник осведомлен (как и о сумме подобных долгов). При этом ст. 1224 ИГК применяется и в тех ситуациях, когда сумма долга и само его наличие не являются очевидными для должника.

Статья 1224. Ответственность за неисполнение денежного обязательства

«В случае неисполнения (просрочки) обязательства, предметом которого является сумма денежных средств, подлежат уплате законные проценты на сумму долга; проценты должны быть уплачены и в тех случаях, если до возникновения просрочки обязанности по уплате процентов не было, или если кредитор не доказывает наличие причиненного ему вреда. Если до возникновения просрочки по денежному обязательству, по последнему было предусмотрено начисление процентов в размере, превышающем размер законных процентов, размер процентов, обязанность по уплате которых возникает в результате просрочки, равняется размеру процентов, предусмотренному соглашением сторон.

Если кредитор доказывает причинение ему убытков в большем размере, чем возмещение, причитающееся ему на основании первой части данной статьи, он вправе потребовать от должника дополнительного возмещения («сверхвозмещение»). Данное положение не применяется, если размер процентов, возникающих в результате просрочки по денежному обязательству, урегулирован соглашением сторон.»

Статья 1282 Проценты по денежным обязательствам

«Кредитные обязательства в отношении заранее установленной суммы денежных средств (беспорные кредитные требования) и в отношении заранее неустановленной суммы денежных средств (причитающиеся к выплате суммы), автоматически

порождают право на получение процентов в полном объеме, если законом или иными юридическими фактами не установлено иное.

Если договором не установлено иное, арендные и рентные обязательства не порождают права на получение процентов, за исключением случаев возникновения задолженности (за исключением случаев возникновения просрочки должника).

Если кредитное обязательство связано с возмещением расходов, понесенных в отношении вещи, которая должна быть возвращена другому лицу, то проценты не начисляются за тот период времени, в течении которого лицо, понесшее данные расходы, пользовалось вещью без предоставления встречного удовлетворения и если при этом данное лицо не знало о неосновательности использования вещи (неосновательное обогащение).».

3. Подобно Гражданскому кодексу Франции, ИГК относит проценты к плодам, получаемых от использования вещи, то есть, в данном случае от пользования денежными средствами (ст. 820 ИГК). При этом согласно ст. 821 ИГК, гражданские плоды приобретаются каждый день (от использования вещи), в пределах продолжительности существования права, таким образом, поскольку проценты от пользования денежными средствами относятся к плодам, данная норма распространяется и на них, соответственно, начисление процентов происходит ежедневно. Однако, как отмечается в литературе, данная характеристика процентов не может быть признана всеобъемлющей, так как не учитывает обязательственные отношения (к примеру, кредитные, которые могут породить обязательство по выплате процентов), а лишь представляет собой отражение такого свойства денежных средств как доходность (или выгоду от ликвидности денежных средств)¹.
4. Рассматриваемая доходность может проявиться: 1) в виде прямого использования суммы денежных средств, которая была передана другому лицу за вознаграждение (проценты в таком случае будут являться платой за пользование чужими денежными средствами, например, при предоставлении займа); 2) в результате задолженности или просрочки, которые порождают требования о возврате денежных средств, либо о возмещении убытков (как договорные, так и внедоговорные)².
5. Традиционно в итальянской доктрине проценты делятся на три вида: 1) как плата за пользование чужими денежными средствами; 2) компенсационные проценты; 3) проценты за просрочку. До введения в действие ИГК 1942 года, первые два вида процентов (за пользование чужими денежными средствами и компенсационные)

¹ B. Inzitari, *Interessi. Legali, corrispettivi, moratori, usurari, anatocistici*. Monografia. 2017. GIAPPICHELLI. P. 1.

² Ibid., 3.

представляли собой один и тот же институт (то есть, различия между ними не проводилось), и в свою очередь они противопоставлялись процентам за просрочку³.

6. Согласно действующему законодательству, указанные три вида процентов различаются по выполняемой ими функции:

6.1. **Проценты за пользование чужими денежными средствами или «возместительные проценты» (*gli interessi corrispettivi*)**. Их функция заключается в предоставлении соответствующего вознаграждения держателем денежных средств (ст. 1282 ИГК). Именно проценты за пользование чужими денежными средствами рассматриваются как «гражданские плоды», что подтверждается и судебной практикой⁴.

6.2. **Компенсационные проценты (*gli interessi compensativi*)**. Начисление компенсационных процентов предусмотрено законом лишь в отдельных конкретных случаях, а именно: 1) в случае заключения договора купли-продажи вещи, когда приобретаемая вещь приносит доход или иные выгоды: если оплата вещи происходит после её фактической передачи, на покупную цену происходит начисление законных процентов с момента её передачи покупателю (ст. 1499 ИГК); 2) проценты за пользование заёмными средствами (ст. 1815 ИГК); 3) проценты за зачисление денежных средств на текущий счёт (ст. 1825 ИГК). Как было отмечено в судебной практике, функция компенсационных процентов заключается в восстановлении баланса и справедливости в отношении кредитора, лишённого возможности получить выгоду от обладания денежными средствами, именно поэтому законодатель подобным образом предоставляет ему своеобразную «компенсацию»⁵. То есть получение указанных процентов возможно и в тех случаях, когда кредитор не имеет права на получение «возместительных процентов»⁶.

6.3. **Проценты за просрочку (*gli interessi moratori*)**. Эти проценты выполняют функцию возмещения ущерба⁷, причинённого кредитору из-за несвоевременного исполнения обязательства. Кроме того, если кредитор докажет, что ему был причинён вред в размере большем, чем ему бы причиталось по ставке законных процентов, то в таком случае ему положено возмещение в «большем размере» или «сверхвозмещение» (ст. 1224 ИГК). Отмечается, что данное правило является продолжением общего принципа ответственности должника за неисполнение или просрочку исполнения обязательства (ст. 1218 ИГК)⁸. В случае с возмещением «в большем размере» по ст. 1224 ИГК, кредитор должен доказать, что ему был причинен реальный ущерб, либо что из-за неправомерных действий должника образовалась упущенная выгода. Например, если

³ Messa. L'obbligazione degli interessi e le sue fonti, Milano, 1911, 228 e 233.

⁴ Cass. 18 settembre 2014, n. 19659.

⁵ Cass. 14 giugno 2016, n. 12140; Cass. 17 settembre 2015, n. 18243.

⁶ A. Torrente, P. Schlesinger. Manuale di Diritto Privato, 2017, p. 406.

⁷ Cass. 16 febbraio 2010, n. 3619.

⁸ B. Inzitari, Interessi. Legali, corrispettivi, moratori, usurari, anatocistici. Monografia. 2017. Giappichelli. P. 28

кредитор претерпел экономические трудности, вызванные отсутствием своевременного возврата денежных средств со стороны должника, ввиду чего кредитор был вынужден понести расходы в большем размере посредством заключения иных соглашений, направленных на замену актива (так, если по замещающей сделке был предусмотрен больший размер процентов, или если кредитор должен был продать иной актив по стоимости ниже рыночной)⁹.

Ростовщические проценты (Gli interessi usurari)

7. Вопросу ростовщических процентов уделено большое внимание как в судебной практике, так и в юридической литературе. Это связано с принятием в 1996 году Закона «О ростовщичестве», где были закреплены соответствующие положения.

Статья 1815. Проценты

«Если договором не предусмотрено иное, заёмщик должен выплачивать кредитору проценты. Размер процентов определяется согласно статье 1284 ИГК.

Если в договоре содержится положение о ростовщических процентах, то подобное условие считается ничтожным, и проценты не начисляются»¹⁰.

8. Из вышеприведенной ст. 1815 ИГК следует, что не только условие о ростовщических процентах признаётся ничтожным, но и в принципе заёмщик освобождается от уплаты процентов (стоит отметить, что до 1996 года законом предусматривалась лишь ничтожность условия, проценты же должны были исчисляться в соответствии со ставкой, установленной законом¹¹).
9. Ростовщическими процентами считаются те проценты, которые превышают установленную пороговую ставку (tasso soglia)¹². Данная пороговая ставка рассчитывается исходя из показателей средней общей фактической ставки (Tasso Effettivo Globale Medio; далее – «ТЕГМ»), которая устанавливается Банком Италии один раз в квартал.

⁹ Ibid., 29.

¹⁰ Cass. 17 agosto 2016, n. 17150; Cass. 22 giugno 2016, n. 12965.

¹¹ LEGGE 7 marzo 1996, n. 108.

¹² <http://www.mutui.name/tasso-usura.php>



10. Таким образом, ростовщические проценты рассчитываются по следующей формуле: TEGM должна быть превышена на 25%, и к получившемуся показателю добавляются еще 4 процентных пункта¹³.

$$\text{Пороговая ставка} = (\text{TEGM} + (25\% \text{ TEGM})) + 4\%$$

11. До 2011 года формула была иной, а именно, TEGM должна была быть превышена на 50%.
12. TEGM различается в зависимости от финансовой операции и типа договора (ниже приводятся показатели на первый квартал 2019 года)¹⁴:

Финансовая операция	Общая сумма (в Евро)	TEGM	Пороговая ставка
Кредит по открытому счёту (по текущему счёту)	до 5.000	10,78	17,4750
	сверх 5.000	8,47	14,5875
Индивидуальный кредит	-	10,01	16,5125
Целевой кредит	-	9,16	15,4500
Ипотечный заем с обеспечением, фиксированная ставка	-	2,54	7,1750
Ипотечный заем с обеспечением, плавающая ставка	-	2,27	6,8375

13. Таким образом, предложенная банковской организацией процентная ставка, которая не должна превышать пороговую ставку, представляет собой общую фактическую ставку (Tasso Effettivo Globale; далее – «ТЕГ»), которая включает в себя любого типа комиссии и вознаграждения и иные расходы (за исключением налогов и сборов), связанные с предоставлением кредита. То есть, ТЕГ отражает фактическую полную стоимость кредита.

¹³ LEGGE 7 marzo 1996, n. 108; DECRETO-LEGGE 13 maggio 2011, n. 70.

¹⁴ RILEVAZIONE DEI TASSI DI INTERESSE EFFETTIVI GLOBALI MEDI AI FINI DELLA LEGGE SULL'USURA, Banca d'Italia, 24 dicembre 2018, Roma.

14. Помимо этого, Уголовным кодексом Италии (далее – «ИУК») прямо криминализировано ростовщичество, которое, соответственно, рассматривается как преступление.
15. Согласно ст. 644 ИУК, любое лицо, которое устанавливает либо обещает установить, в любой форме, для себя или для иных лиц, ростовщические проценты или иные ростовщические преимущества за пользование денежными средствами или иными благами, наказывается лишением свободы от двух до десяти лет, а также штрафом в размере от пяти тысяч до тридцати тысяч евро (этому же наказанию подвергаются те лица, которые за услуги посредничества устанавливают ростовщическую плату).
16. В данной статье также указывается на то, что ростовщическими процентами будут считаться и те проценты, размер которых ниже установленной пороговой ставки, если они несоразмерны сумме денежных средств или стоимости иных предоставляемых благ, и если, лицо, обязанное выплачивать подобные проценты, испытывает экономические или финансовые трудности. Отмечается, что степень «экономических и финансовых трудностей» оценивается судом в каждом конкретном случае¹⁵, что подтверждается также судебной практикой¹⁶.
17. В недавнем постановлении от 30 октября 2018 года Верховный Суд Италии положил конец дискуссиям относительно того, применяются ли положения гражданского и уголовного законодательства к договорным процентам за просрочку или задолженность по возврату денежных средств¹⁷: если подобные проценты, предусмотренные соглашением, превышают пороговую процентную ставку, то они *ipso iure* признаются ростовщическими¹⁸.
18. В итальянской литературе широко обсуждается вопрос о «в последствии наступившем» ростовщичестве (*l'usura sopravvenuta*): имеются в виду случаи, когда на момент заключения соглашения проценты не рассматривались как незаконные, однако в последствии, в виду изменений законодательства, подобные проценты стали ростовщическими¹⁹. Здесь возможны две ситуации: 1) если договор, содержащий условие о процентах, был заключён до 1996 года (до введения в действие Закона «О ростовщичестве»); 2) если законодателем меняется размер пороговой процентной ставки²⁰.

¹⁵ <https://www.brocardi.it/codice-penale/libro-secondo/titolo-xiii/capo-ii/art644.html>

¹⁶ Cass. 12 settembre 2014, n. 19282.

¹⁷ C. Robustella, La dibattuta questione della rilevanza degli interessi di mora ai fini dell'applicazione della disciplina antiusura, Università di Foggia, 2016; <https://giuricivile.it/usura-nullo-il-patto-di-interessi-di-mora-oltre-tasso-soglia-cassazione/>

¹⁸ Cass. 30 ottobre 2018, n. 27442.

¹⁹ P. Serrao d'Aquino, L'usura sopravvenuta: una polisemia irrisolta?, in Riv. dir. banc., dirittobancario.it, 32, 2017.

²⁰ C. Samperisi, È ammissibile l'usura sopravvenuta? 2018.

19. Первые постановления Верховного Суда по данному вопросу были приняты в 2000 году. В них внимание акцентировалось на непредвидимом изменении обстоятельств, которое привело к возникновению ростовщических процентов, и как возможное решение предлагалась автоматическая замена пунктов договора, содержащих условия о ростовщических процентах, на положения, установленные в отношении законных пороговых процентных ставок²¹.
20. Однако из-за обеспокоенности банковского сообщества, связанной с тем, что Верховный Суд Италии продолжит давать расширительное толкование положениям законодательства (имеется ввиду ст. 1815 ИГК) в пользу заёмщиков, предоставляя им новое средство правовой защиты, законодатель решил вмешаться, издав Официальное толкование Закона от 1996 года²². Так, в ст. 1 Официального толкования указано следующее: «Для целей применения ст. 644 ИУК и ст. 1815 ИГК, под ростовщическими процентами понимаются те проценты, которые превышают пороговую процентную ставку на момент заключения соглашения, независимо от того, когда они должны быть выплачены»²³. Таким образом, для определения того, являются ли проценты ростовщическими, имеет значение лишь момент заключения договора.
21. На данный момент практика Верховного Суда Италии не поменялась, напротив, в последних постановлениях указывается на то, что данное положение применяется и к плавающим процентным ставкам²⁴ (то есть, снова подчеркивается, что не имеет значение тот факт, что в последствии процентная ставка стала намного выше), хотя в юридическом сообществе данный феномен называют «легальным ростовщичеством» и отношение к нему, в основном, негативное²⁵.

Уступка процентов

22. Согласно ст. 1263 ИГК, уступка требований кредитора цессионарию включает в себя переход всех преимущественных, личных и обеспечительных прав, а также иных акцессорных обязательств. К последним, относятся, например, еще не начисленные проценты.
23. Однако согласно третьей части данной статьи, если договором не предусмотрено иное, цессия не включает в себя уже «созревшие» плоды, к которым относятся начисленные

²¹ Cass. 2 febbraio 2000, n. 1126; Cass. 22 aprile 2000, n. 5286.

²² <http://www.salvisjurius.it/lusura-sopravvenuta-e-le-sopravvenienze-contrattuali-tra-negazionismo-ed-esigenze-di-tutela/>

²³ Decreto-legge 29 dicembre 2000, n. 394, recante: "Interpretazione autentica della legge 7 marzo 1996, n. 108, concernente disposizioni in materia di usura".

²⁴ Cass. 19 ottobre 2017, n. 24675; Cass. 17 agosto 2016, n. 17150.

²⁵ C. Lattarulo, Interessi usurari se superano tasso soglia al momento della pattuizione, 2016.



проценты в пользу цедента²⁶. Таким образом, если стороны отдельно об этом не договорились, начисленные проценты не могут быть уступлены.

24. В судебной практике было отмечено, что начисленные проценты представляют собой «независимую» составляющую имущества цедента на момент совершения уступки. Поэтому отдельно подобные проценты не могут быть уступлены²⁷.

Капитализация процентов

25. Капитализация процентов допускается законом лишь при соблюдении нескольких условий.

Статья 1283. Капитализация процентов

«Кроме случаев начисления процентов, противоречащих закону, на проценты, подлежащие к выплате, могут быть начислены проценты только либо с момента подачи искового заявления либо после заключения дополнительного соглашения, заключаемого после возникновения задолженности по первоначальным процентам, но в любом случае, такая задолженность должна длиться не менее шести месяцев».

26. Таким образом, как отмечается в юридической литературе, по общему правилу, на первоначальные (то есть, уже начисленные проценты) не могут начисляться новые проценты (сложные проценты). Напротив, согласно постановлению Верховного Суда Италии от 11 августа 2016 года, запрещено включение в текст договора положения, которое содержит условие о сложных процентах (поэтому суд признал подобное условие ничтожным)²⁸. Данное правило имеет логическое обоснование: даже если условие о капитализации процентов было согласовано между сторонами, его включение может привести к тому, что проценты по договору приобретут характер ростовщических²⁹.
27. Необходимость подачи искового заявления либо заключения дополнительного соглашения объясняется тем, что должник должен быть осведомлён не только о том, что подлежат уплате первоначальные проценты, но и о риске начисления дополнительных процентов на них. Данное правило восходит к истокам французской доктрины, согласно которой, исчисление процентов за просрочку исполнения обязательства должником начиналось с момента подачи искового заявления (аналогично, это положение начали применять и к сложным процентам). Однако существует и экономическое объяснение – с момента подачи искового заявления происходит своеобразная «фиксация»

²⁶ <https://www.brocardi.it/codice-civile/libro-quarto/titolo-i/capo-v/art1263.html>

²⁷ Cass. 15 settembre 1999, n. 9823.

²⁸ Cass. 19 settembre 2016, n. 17150.

причитающейся к выплате суммы, на которую в последующем и будут начисляться новые проценты³⁰.

28. Необходимо также обратить внимание на первое условие анализируемой статьи: «кроме случаев начисления процентов, противоречащих закону». Можно выделить три периода развития итальянской юриспруденции, каждый из которых отличается толкованием данного положения закона. С 1952 года (первый период) Итальянская Банковская Ассоциация (*Associazione bancaria italiana*) указывала, что в банковских договорах капитализация процентов в пользу банков могла быть предусмотрена каждые три месяца (в марте, июне, сентябре и декабре), в то время как в пользу клиентов ежегодно³¹. Второй период характеризуется полным запретом капитализации процентов, который был провозглашен как в Законе о стабильности 2014 года³², так и в ряде постановлений Верховного Суда Италии³³. На данный момент действует новая редакция ст. 120 Единого Банковского Закона (TUB), согласно которой сохранился запрет на капитализацию процентов по кредитным операциям выплачиваемых должником (то есть, за пользование заёмными средствами), однако возможна капитализация процентов за просрочку³⁴.

29. Кроме того, ст. 120 Единого Банковского Закона (TUB) установлены основные принципы расчета процентов, подлежащих к уплате:

- на начисленные «пассивные» проценты (которые должны быть уплачены клиентом банку) не могут быть начислены иные проценты;
- «активные» (проценты, которые должны быть выплачены банком клиенту) и «пассивные» проценты должны подсчитываться с одинаковой периодичностью, или в один и тот же период времени;
- период начисления процентов не может быть менее одного года (при этом установлен единый конечный срок – 31 декабря каждого года). Это означает, что теперь «пассивные» проценты не могут начисляться по кварталам (как это было возможно раньше), но в тоже время, «активные» проценты, если это предусмотрено договором, могут начисляться и за период времени, длящийся менее одного года (данное правило действует в пользу клиентов банковских организаций).

³⁰ В. Inzitari, *Interessi. Legali, corrispettivi, moratori, usurari, anatocistici*. Monografia. 2017. GIAPPICHELLI. P. 128.

³¹ C. A. Giusti, *Il nuovo anatocismo: un contributo all'entropia della regolamentazione bancaria?* Rivista di diritto bancario, 2017, n. 4, DIRITTOBANCARIO.IT.

³² La legge di stabilità 2014, 27 dicembre 2013, n. 147

³³ Cass., 16 marzo 1999, n. 2374.

³⁴ Decreto legislativo. 14 febbraio 2016, n. 18. <http://www.delittodiusura.it/anatocismo/anatocismo-bancario-tutto-quello-che-devi-sapere-1479208365b.html>

30. «Пассивные» проценты в любом случае должны быть исчислены к 31 декабря текущего года, даже если договор между банковской организацией и клиентом был заключен в течении года (то есть, даже если прошло менее одного года после заключения соглашения).
31. «Пассивные» проценты, начисленные к 31 декабря, подлежат к выплате лишь с 1 марта следующего года³⁵.

Процентные ставки

Статья 1284. Процентная ставка

«Размер процентной ставки законных процентов приравнивается к 5 процентам годовых. Министр Казначейства своим указом, который должен быть опубликован в Официальной Газете Итальянской Республики не позднее 15 декабря каждого года, может изменить размер процентной ставки, исходя из среднегодовой валовой доходности государственных ценных бумаг за последние 12 месяцев с учётом уровня инфляции. Если новый размер процентной ставки не установлен до 15 декабря, то он остаётся неизменным на последующий календарный год.

По аналогичному размеру процентной ставки рассчитываются договорные проценты, если стороны не договорились об ином. Размер процентной ставки договорных процентов, превышающий размер процентной ставки законных процентов, должен быть согласован в письменной форме, в противном случае, размер процентной ставки договорных процентов равняется размеру процентной ставки законных процентов.

Если стороны своим соглашением не определили размер процентной ставки, с моменты подачи искового заявления размер процентной ставки приравнивается к размеру процентной ставки, определенной специальным законодательством о просроченных платежах по коммерческим сделкам. Данное положение применяется также в случаях рассмотрения дела третейскими судами.»

32. Однако, на 2019 год размер процентной ставки процентов годовых равен 0,8 процента³⁶ (в 2018 году её размер был равен 0,3 процента; в 2017 – 0,1 процента).

Комиссии

33. Согласно пп. е) п. 1 ст. 121 Единого Банковского Закона (TUB), полная стоимость потребительского кредита состоит из процентов и других расходов, среди которых

³⁵ <https://www.bancaditalia.it/servizi-cittadino/cultura-finanziaria/informazioni-base/anatocismo/>

³⁶ DECRETO MINISTERO DELL'ECONOMIA E DELLE FINANZE 12.12.2018, Modifica del saggio di interesse legale. (G.U. 15.12.2018, n. 291).

комиссии, налоги и иные издержки, за исключением оплаты нотариальных услуг, которые должен оплатить потребитель в связи с заключением кредитного договора.

34. При оценке того, являются ли проценты ростовщическими (по смыслу ст. 644 ИУК), учитываются комиссии, вознаграждения любого рода и расходы, за исключением налогов и сборов, связанных с предоставлением кредита.