

COVID-19 新冠肺炎：亚太地区贷款融资相关问题

Covid-19 新冠肺炎爆发正导致多个行业和地区的业务中断。在本文中，我们将为贷款融资中的贷款人和借款人介绍一些实用建议。

营业日

融资文件中的付款日通常为营业日。“营业日”一般被定义为银行正常营业的日子，星期六、星期日和（在某些情况下）相关司法辖区的公众假日除外。由于爆发新冠肺炎，部分国家已经宣布延长公众假期，随着事态的发展，此类情况可能会在任何司法辖区发生（或再次发生）。

交易各方需要考虑这种临时假期对其在贷款项下的义务的影响，特别是放款、还款或通知等义务。除了查看在交易文件中“营业日”是如何定义的以外，为避免发生违约，交易各方还需要审查实行相关的规定，以确定放款日或还款日是否会因为公共假期的延长而变为原放款日或还款日的前一个或后一个营业日。

融资文件中的通知期或宽限期通常也参照营业日进行定义。交易各方需要考虑是否会因为假期延长而获得额外时间来偿还债务或补救违约。

常规报告

借款人需要查看融资文件项下规定的交付财务报表、评估报告或技术顾问证明书（视具体情况而定）的最后期限。在某些司法辖区，受到 Covid-19 新冠肺炎的影响（例如出行限制），专业顾问可能无法照常进行必要的审计、调查和其他现场尽职调查工作，这可能会影响借款人按照合同规定履行其信息承诺。

如果借款人在证券交易所上市，还需要查看证券交易所是否出台了紧急措施，应对借款人在根据适用的上市规则在截止日期之前发布年度业绩和寄发年报方面遇到的困难。尽管在贷款文件中这些措施对贷款人并不具有约束力，但各方不妨考虑是否可以效仿借款人所在的证券交易所的紧急措施，临时采取变通的信息报告制度。

贷款人和借款人需要注意，这些实际问题不仅会影响存量交易，也会影响新的融资交易。尽管交付财务报表、评估报告或技术顾问证明书的最后期限一般设定为财务报告期结束后的特定期限内（例如财务年度过后 120 天），交易各方可以考虑在当前形势下是否可以提供一定的灵活性，以避免在不久的将来就要修订或豁免这些要求。

财务承诺和评级要求

贷款人和借款人需要评估 Covid-19 新冠肺炎对借款人遵守财务承诺和（如适用）评级要求的能力的影响。违反财务承诺或评级要求不存在宽限期在贷款融资中并不罕见。在这种情况下，借款人需要提前评估违约的可能性，从而在发生违约之前获得必要的豁免，从而避免触发交叉违约的风险。

违约事件

Covid-19 新冠肺炎导致贷款融资项下的违约事件的程度取决于贷款文件对违约事件的描述，具体规定可能因形式、产品、市场和司法辖区而各异。例如，营业中断属于违约事件，但实际上是否会触发违约事件将取决于：

- 对违约事件如何描述，例如：(1)其是否适用于借款人、任何其他义务人或集团（作为整体）的业务，(2)其是否适用于相关业务的整体还是部分，以及(3)是否有宽限期或例外情形；和
- 实际中止的程度。

不可抗力和其他合同关系

需要注意贷款文件是否将下列各项列为违约事件：(1)发生其他合同（例如，供应协议、施工合同或特许协议）项下的不可抗力且持续一定时间，或(2)义务人在其他合同项下的对手方中止履约。这些违约事件在开发融资或项目融资文件中更为常见。如果由于相关项目文件（例如电力项目中的购电协议）项下的不可抗力事件而导致延期，且没有应急措施来弥补因此导致的收入延误，项目融资项下的偿债很可能会出现违约。

交易各方应当注意各个合同之间的合同关系以及可能对贷款融资产生的潜在影响。

重大不利变化

重大不利变化通常会被列为贷款融资的违约事件，这也被称为“重大不利变化”条款 ("MAC clause")。设置重大不利变化条款的目的是将签约之前无法预期且因此不能落实到具体的陈述、承诺或违约事件中的风险纳入规定范围。是否能在 Covid-19 新冠肺炎的背景下引用重大不利变化条款将取决于条款的实际措辞，需要对此进行认真分析。重大不利变化条款的具体规定各异，部分可被“可能”产生重大不利变化的情形触发，有的只能被“将”发生的事件触发（要求更高）。一些重大不利变化条款允许贷款人自行确定是否已经发生重大不利变化，有些则规定需进行客观测试。由于贷款市场上有很多种不同的重大不利变化条款，在根据重大不利变化相关规定提出权利主张之前，需要首先征求法律顾问的意见。

是否出现了重大不利变化是需要法院或者仲裁庭最终裁决的事实问题。由于缺乏这方面的先例，需要考虑到一些不可预测性，因此，通常认为成功引用重大不利变化条款的要求较高。贷款人需要注意如果其引用了重大不利变化条款加速债务到期或强制执行担保，但法院最终裁定没有发生重大不利变化，贷款人可能需要承担“错误执行”的潜在责任。

同意和豁免

交易各方可以通过以下方式避免发生违约或产生违约事件：**(1)**提前预计可能发生的违约，以及**(2)**提前申请或取得对延长相关融资文件项下最后期限的豁免或同意。

在银团融资中，申请豁免或同意的程序比双边融资更复杂。各方需要查看**(1)**具体事项的所需的同意级别，即：需要多数贷款人、超多数贷款人还是所有贷款人同意，**(2)**任何可能导致“错失良机” (snooze-you-lose) 的时限规定，以及**(3)**如果不能及时获得必要数量的贷款人同意，是否具有宽限期。

借款人可以不时向贷款人通报 Covid-19 新冠肺炎爆发对借款人业务和履约的影响，这在很多方面都是有益的。借款人还应在豁免或同意申请文件中就实际影响提供足够详细的信息。这些信息将有助于贷款人作出判断，以及向其内部部门（例如信贷部门）解释情况，因为豁免或同意申请需要获得这些部门的批准。借款人还应评估及预备应对无法及时获得贷款人的豁免或同意的可能性，并注意由此产生的违约可能会引发其他合同项下的交叉违约。是否会引发其他合同项下的交叉违约取决于其他合同的条款规定，借款人需要审查并评估是否应事先寻求其他合同项下的豁免，以避免交叉违约的多米诺效应。

随着事态的演变，可能会有更多借款人申请同意和豁免，贷款人和代理行应有所预期，并做好应对准备。在银团融资中，贷款人和代理行需要注意任何“错失良机”条款，此类条款可能导致不在规定时间内作出回应的贷款人不会被计入获得同意或豁免的必要数量的统计。如果贷款人希望对申请获得同意和豁免的事项提出意见，就必须注意最后期限，并在此之前作出回应。

通知出现违约的义务

借款人需要注意，即使仍在宽限期内，借款人也可能负有将违约情况通知代理行/贷款人的合同义务。

联系我们



倪嘉华
合伙人，上海

T +86 21 2320 7206
E jiahua.ni
@cliffordchance.com



劳凯欣
合伙人，香港

T +852 2826 3568
E maggie.lo
@cliffordchance.com



马颖琪
合伙人，香港

T +852 2825 8995
E vicky.ma
@cliffordchance.com



王文伟
合伙人，香港

T +852 2826 3434
E anthony.wang
@cliffordchance.com



Nicholas Wong
合伙人，新加坡

T +65 6410 2218
E nicholas.wong
@cliffordchance.com

以上有关中国的内容系基于我们作为国际法律顾问就客户在中国的经营活动中代表客户的经验，不应视为就中国法律的适用的法律意见。与所有在中国设有办公室的国际律师事务所相同，尽管我们可以提供有关中国法律环境影响的信息，但我们不能从事中国法律事务。我所具有中国法律职业资格的雇员现在不能作为中国律师执业。如您需要本地律师事务所的服务，我们将很乐意推荐。高伟绅律师事务所为本文的版权所有人，其中所提供的信息仅供本所客户读用。如需转载，请注明本文为本所的著作。本文仅供一般参考，其内容不一定论及各相关重要课题，也不一定涵盖论题的各个方面。本文并非为提供法律意见或其他咨询意见而编写，对于依赖本文的行动后果，本所概不负责。如欲进一步了解有关课题，欢迎联系本所。

www.cliffordchance.com

Clifford Chance, 33/F, China World Office 1, No. 1 Jianguomenwai Dajie, Chaoyang District, Beijing 100004, People's Republic Of China

© Clifford Chance 2020

Clifford Chance LLP is a limited liability partnership registered in England and Wales under number OC323571

Registered office: 10 Upper Bank Street, London, E14 5JJ

We use the word 'partner' to refer to a member of Clifford Chance LLP, or an employee or consultant with equivalent standing and qualifications

Abu Dhabi • Amsterdam • Barcelona • Beijing • Brussels • Bucharest • Casablanca • Dubai • Düsseldorf • Frankfurt • Hong Kong • Istanbul • London • Luxembourg • Madrid • Milan • Moscow • Munich • Newcastle • New York • Paris • Perth • Prague • Rome • São Paulo • Seoul • Shanghai • Singapore • Sydney • Tokyo • Warsaw • Washington, D.C.

Clifford Chance has a co-operation agreement with Abuhimed Alsheikh Alhagbani Law Firm in Riyadh.

Clifford Chance has a best friends relationship with Redcliffe Partners in Ukraine.