



# Генеральная Ассамблея

Distr.: Limited  
1 December 2004\*

Russian  
Original: English

**Комиссия Организации Объединенных Наций  
по праву международной торговли**  
Рабочая группа VI (Обеспечительные интересы)  
Седьмая сессия  
Нью-Йорк, 24–28 января 2005 года

## Обеспечительные интересы

### Рекомендации проекта руководства для законодательных органов по обеспеченным сделкам

#### Доклад Генерального секретаря

#### Содержание

	<i>Рекомендации</i>	<i>Стр.</i>
I. Ключевые цели .....	1	2
II. Сфера применения .....	2–4	2
III. Основные подходы к обеспечению .....	5–6	4
IV. Создание обеспечительного права в отношениях между сторонами .....	7–17	4
V. Действительность обеспечительного права в отношении третьих сторон .....	18–37	7
VI. Приоритет обеспечительного права по сравнению с правами конкурирующих заявителей требований .....	38–57	13

\* Настоящий документ представляется на две недели позже требуемого срока за десять недель до начала совещания вследствие необходимости завершить консультации и внести соответствующие окончательные изменения.



## **Рекомендации проекта руководства для законодательных органов по обеспеченным сделкам**

### **I. Ключевые цели**

#### **Цель**

Цель рекомендаций о ключевых целях заключается в обеспечении широких программных рамок для создания и развития эффективного и действенного законодательства об обеспеченных сделках. Эти рекомендации могут быть включены в преамбулу законодательства об обеспеченных сделках (далее в тексте "законодательство").

#### **Ключевые цели**

1. Необходимо учитывать следующие ключевые цели:
  - a) содействие развитию кредитования под обеспечение;
  - b) предоставление широкому кругу коммерческих предприятий возможности использовать полную стоимость, воплощенную в их активах, для получения кредита в рамках широкого круга кредитных сделок;
  - c) получение обеспечительных прав простым и эффективным образом;
  - d) признание автономии сторон;
  - e) предоставление равного статуса кредиторам;
  - f) признание действительности непосessorных обеспечительных прав;
  - g) поощрение ответственного поведения путем увеличения предсказуемости и прозрачности;
  - h) установление ясных и предсказуемых правил приоритета;
  - i) содействие реализации прав кредитора предсказуемым и эффективным образом;
  - j) обеспечение баланса интересов затрагиваемых лиц; и
  - k) согласование правового регулирования обеспеченных сделок, включая коллизионные нормы.

### **II. Сфера применения**

#### **Цель**

Цель положений законодательства о сфере применения должна состоять в определении сторон, обеспечительных прав, обеспеченных обязательств и активов, в отношении которых применяется такое законодательство.

### **Охватываемые стороны, обеспечительные права, обеспеченные обязательства и активы**

2. Сфера применения законодательства должна быть как можно более широкой в отношении охватываемых сторон и видов обеспечительных прав, обеспеченных обязательств и обремененных активов. Любые исключения должны носить ограниченный характер и должны быть четко указаны в законодательстве.

3. Законодательство, в частности, должно применяться в отношении:

a) юридических и физических лиц, включая потребителей, но не затрагивая их прав в соответствии с законодательством о защите потребителей;

b) имущественных прав, создаваемых на договорной основе для обеспечения всех видов обязательств, включая будущие обязательства, обязательства с изменяющейся суммой и обязательства, определяемые с помощью общеродового обозначения;

c) посессорных и непосессорных обеспечительных прав в движимом имуществе и постоянных принадлежностях, обеспечивающих оплату или иное исполнение одного или нескольких текущих или будущих обязательств, которые определены или поддаются определению;

d) всех видов материальных и нематериальных движимых активов и постоянных принадлежностей, которые конкретно не исключены в законодательстве, включая инвентарные запасы, оборудование и другие товары, дебиторскую задолженность [оборотные инструменты, например чеки, векселя и простые векселя; оборотные документы, например коносаменты, банковские счета, аккредитивы и права интеллектуальной собственности]; [*Примечание для Рабочей группы: если Рабочая группа решит, что проект руководства должен охватывать такие активы, то она, возможно, пожелает провести обзор рекомендаций, с тем чтобы обеспечить их соответствие указанным активам, а также при необходимости добавить специальные рекомендации.*]

e) обеспечительных прав, приобретаемых путем передачи правового титула, и всех других видов прав, обеспечивающих оплату или иное исполнение одного или нескольких обязательств, независимо от формы соответствующей сделки, а также независимо от того, находятся ли обремененные активы во владении обеспеченного кредитора или лица, предоставляющего право, включая удержание правового титула, финансируемую аренду и соглашения об аренде с последующим выкупом; и

f) в определенной степени, продажи дебиторской задолженности.

4. Законодательство не должно применяться в отношении обеспечительных прав в:

a) ценных бумагах;

b) недвижимом имуществе, за исключением постоянных принадлежностей;

c) заработной плате;

d) [...].

*[Примечание для Рабочей группы: Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о целесообразности включения рекомендации, в соответствии с которой законодательство не имеет преимущественной силы по сравнению с международными обязательствами принимающего государства, вытекающими из международных договоров или соглашений и, если это будет сочтено целесообразным, должна ли такая рекомендация относиться ко всем или только к конкретным международным договорам или соглашениям.]*

### **III. Основные подходы к обеспечению**

#### **Цель**

Цель рекомендаций в отношении основных подходов к обеспечению заключается в том, чтобы указать, что законодательство основано на унитарном и функциональном подходе.

#### **Унитарный подход**

5. Законодательство должно содержать всеобъемлющий и согласованный свод положений о непосессорных обеспечительных правах в материальных и нематериальных активах. Законодательство должно предусматривать также возможность создания посессорных обеспечительных прав в материальных активах.

#### **Функциональный подход**

6. Все средства, которые выполняют обеспечительные функции, включая передачу правового титула для обеспечительных целей, удержание правового титула, финансируемую аренду и соглашения об аренде с последующим выкупом, должны рассматриваться в законодательстве таким же образом, как и обеспеченные сделки, за исключением случаев, когда в законодательстве предусмотрено иное.

### **IV. Создание обеспечительного права в отношениях между сторонами**

#### **Цель**

Цель положений законодательства, касающихся создания обеспечительных прав, заключается в определении порядка создания обеспечительного права в движимом имуществе в отношениях между лицом, предоставляющим право, и обеспеченным кредитором.

#### **Соглашение об обеспечении**

7. В законодательстве должно быть указано, что обеспечительное право, включая обеспечительное право в "покупных деньгах", создается в отношениях между лицом, предоставляющим право, и обеспеченным кредитором на основании соглашения.

### **Передача во владение**

8. Создание посессорного обеспечительного права требует в дополнение к заключению соглашения передачи обременяемых активов во владение обеспеченному кредитору или третьему лицу (помимо лица, предоставляющего право, или агента или служащего такого лица), которое выступает держателем таких активов от имени обеспеченного кредитора.

### **Минимальное содержание соглашения об обеспечении**

9. В законодательстве следует предусмотреть, что соглашение об обеспечении должно, как минимум, идентифицировать обеспеченного кредитора и лицо, предоставляющее право, и содержать разумное описание обеспеченного обязательства и обременяемых активов. Общее описание обеспеченного обязательства и обремененных активов должно считаться достаточным.

### **Форма**

10. В законодательстве следует предусмотреть, что соглашение об обеспечении, на основании которого создается непосессорное обеспечительное право, должно быть составлено в письменной форме и должно быть подписано лицом, предоставляющим право. В законодательстве должно быть указано, что такое требование выполняется электронным сообщением, если содержащаяся в нем информация является доступной для ее последующего использования (см. статью 6 Типового закона ЮНСИТРАЛ об электронной торговле и пункт 2 статьи 9 проекта конвенции об электронном заключении договоров).

11. В законодательстве следует также указать, что, если иное не предусмотрено в законодательстве, в тех случаях, когда в соответствии с законодательством требуется подпись какого-либо лица, это требование считается выполненным применительно к электронному сообщению, если:

а) используется определенный метод для идентификации такого лица и для указания на то, что это лицо одобрило информацию, содержащуюся в электронном сообщении, и

б) такой метод является настолько надежным, насколько это соответствует цели, для которой было создано или отправлено электронное сообщение с учетом всех обстоятельств, включая любое соответствующее соглашение.

*[Примечание для Рабочей группы: Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, должна ли рекомендация 2, содержащаяся в документе A/CN.9/WG.VI/WP.17/Add/1, применяться в отношении соглашений о создании как обеспечительных прав в "покупных деньгах", так и обеспечительных прав не в "покупных деньгах".]*

### **Активы и обязательства, на которые может распространяться соглашение об обеспечении**

12. В законодательстве следует предусмотреть возможность предоставления обеспечения в отношении всех видов обязательств, включая будущие обязательства и обязательства с изменяющейся суммой. Следует также предусмотреть возможность создания обеспечения во всех видах активов,

включая активы, которые могут не находиться в собственности лица, предоставляющего право, или которыми оно не имеет право распоряжаться, или же которые не существуют в момент заключения соглашения об обеспечении, а также в поступлениях. Любые исключения из таких правил должны быть ограниченными и должны быть четко изложены в законодательстве.

#### **Поступления**

13. В законодательстве следует предусмотреть, что, если стороны соглашения об обеспечении не договорились об ином, обеспечительное право в обремененных активах распространяется на поступления в той степени, в какой поступления могут быть определены в соответствии с правилами в отношении отслеживания, которые также должны быть включены в законодательство. [Обеспечительное право распространяется на "плоды" обремененных активов, например на [...], только в том случае, если стороны предусмотрели это в соглашении об обеспечении.]

#### **Постоянные принадлежности, приращенные активы и смешанные товары**

14. В законодательстве следует предусмотреть, что обеспечительное право может быть создано в постоянных принадлежностях [в соответствии с таким законодательством или законодательством о недвижимом имуществе] или приращенных активах или же сохраняться в обремененных активах, которые превращаются в постоянные принадлежности или приращенные активы.

15. В законодательстве следует предусмотреть также, что обеспечительное право не может быть создано в товарах, которые физически объединены с другими товарами таким образом, что они утрачивают свой уникальный характер в каком-либо продукте или массе ("смешанные товары"). Тем не менее, если обремененные активы превращаются в смешанные товары, обеспечительное право превращается в обеспечительное право в массе или продукте (см. также рекомендацию 37 о действительности в отношении третьих сторон и рекомендацию 42 о приоритете).

#### **Момент создания обеспечительного права**

16. В законодательстве следует предусмотреть, что посессорное обеспечительное право создается в момент передачи обременяемых активов лицом, предоставляющим право, во владение или под контроль обеспеченного кредитора или какого-либо третьего лица (помимо лица, предоставляющего право, или агента или служащего такого лица), которое выступает держателем активов от имени обеспеченного кредитора, если стороны не договорились об ином.

17. В законодательстве следует предусмотреть также, что непосессорное обеспечительное право создается в момент заключения соглашения об обеспечении, если стороны не договорились об ином, а обеспечительное право в будущем имуществе создается в момент приобретения прав в таком имуществе лицом, предоставляющим право.

*[Примечание для Рабочей группы: ссылка на владение делается только исходя из того, что объектом владения могут быть только материальные активы. Тем не менее, если Рабочая группа решит применять правило о*

*"контроле" в отношении определенных видов нематериальных активов, например в отношении аккредитивов и сертификатов на депозит, в первое предложение после слова "владение", возможно, необходимо будет добавить слово "контроль", исходя из технического значения термина "контроль", т.е. юридических полномочий принимать решения об отчуждении обремененных активов без какого-либо дополнительного согласия или действия со стороны лица, предоставляющего право.]*

## **V. Действительность обеспечительного права в отношении третьих сторон**

### **Цель**

Цель положений законодательства, касающихся действительности обеспечительного права в отношении третьих сторон, заключается в установлении требования о принятии дополнительных мер, прежде чем обеспечительное право станет действительным в отношении третьих сторон, с тем чтобы:

a) предупредить третьи стороны, которые проводят операции с движимыми активами лица, предоставляющего право, о риске того, что такие активы могут быть обременены обеспечительным правом; а также

b) предусмотреть имеющее временной параметр событие для определения приоритета среди обеспеченных кредиторов, а также между обеспеченным кредитором и другими категориями конкурирующих заявителей требований.

### **Методы обеспечения действительности в отношении третьих сторон**

18. В законодательстве следует предусмотреть, что обеспечительное право является действительным в отношении третьих сторон только в случае наступления одного из следующих событий:

a) регистрация уведомления об обеспечительном праве в общем реестре обеспечительных прав;

b) изъятие имущества из владения лица, предоставляющего право, если обремененные активы являются конкретным элементом материального движимого имущества;

[c) передача контроля обеспеченному кредитору, если обремененные активы представляют собой [определенные нематериальные обязательства, помимо дебиторской задолженности, причитающейся лицу, предоставляющему право, от какой-либо третьей стороны] [банковский счет];]

d) регистрация уведомления об обеспечительном праве в специализированном реестре правовых титулов, если обремененные активы представляют собой конкретный элемент движимого имущества, в отношении которого правовой титул установлен в соответствии с другим законодательством принимающего государства в результате регистрации в таком реестре;

е) внесение записей об обеспечительном праве на сертификат правового титула, если обремененные активы представляют собой конкретный элемент материального движимого имущества, для которого в соответствии с другим законодательством принимающего государства доказательством правового титула является сертификат правового титула; или [

f) ...].

*[Примечание для Рабочей группы: Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть дополнительные методы обеспечения действительности в отношении третьих сторон (например, автоматическое обеспечение действительности в отношении третьих сторон в момент создания обеспечительного права в потребительских товарах). Рабочая группа, возможно, пожелает также рассмотреть вопрос о том, следует ли требовать в том случае, когда активы подлежат регистрации в специализированном реестре или в системе регистрации сертификатов правового титула, регистрации уведомления в общем реестре обеспеченных сделок в дополнение к регистрации в специализированном реестре правовых титулов или системе регистрации сертификатов правового титула. Преимуществом такого требования о дополнительной регистрации является то, что поиск в реестре обеспеченных сделок позволит определить все обеспечительные права в широком круге активов, включая активы, которые подлежат регистрации в специализированной системе регистрации.]*

19. В законодательстве следует подтвердить, что различные методы обеспечения действительности в отношении третьих сторон могут быть использованы для различных элементов или видов обремененных активов, независимо от того, обременены ли они на основании одного соглашения об обеспечении или на основании отдельных соглашений об обеспечении.

#### **Создание и характерные особенности общего реестра обеспечительных прав**

20. В законодательстве следует предусмотреть создание общего реестра обеспечительных прав, обладающего следующими характерными особенностями:

a) регистрация осуществляется путем регистрации уведомления об обеспечительном праве в отличие от предоставления экземпляра обеспечительной документации;

b) реестр ведется на централизованной основе, т.е. он содержит все уведомления об обеспечительных правах, зарегистрированные в соответствии с законодательством об обеспеченных сделках принимающего государства;

c) система регистрации обеспечивает ведение предметного указателя и поиск уведомлений по наименованию лица, предоставляющего право, или на основе каких-либо других надежных идентификационных данных лица, предоставляющего право;

d) к реестру обеспечивается публичный доступ;

e) разумный и публичный доступ к реестру обеспечивается на основе таких мер, как:



- i) установление платы за регистрацию и поиск на уровне, позволяющем обеспечить возмещение затрат;
  - и
  - ii) обеспечение дистанционных методов или пунктов получения доступа;
- f) методы управления и организация системы регистрации способствуют обеспечению эффективной регистрации и поиска; в частности:
- i) уведомление может быть зарегистрировано без проверки или подтверждения достаточности его содержания;
  - ii) если позволяют финансовые и инфраструктурные возможности принимающего государства, уведомления хранятся в электронной форме в компьютеризированной базе данных;
  - iii) если позволяют финансовые и инфраструктурные возможности принимающего государства, регистрирующим сторонам и сторонам, осуществляющим поиск, предоставляется доступ к записям реестра на основе использования электронных или аналогичных средств, включая электронный обмен данными, электронную почту, телекс, телефонную связь или телефакс; и
- g) законодательство содержит положения о распределении ответственности за утрату или повреждение, вызванные ошибкой в управлении или функционировании системы регистрации и поиска.

#### **Требуемое содержание зарегистрированного уведомления**

21. Для обеспечения юридически действительной регистрации в законодательстве следует предусмотреть требование о том, что зарегистрированное уведомление должно содержать только:

- a) наименования (или другие надежные идентификационные данные) лица, предоставляющего право, и обеспеченного кредитора, а также их адреса;
- b) описание движимого имущества, охватываемого уведомлением;
- c) срок регистрации; и
- [d) заявление о максимальной денежной сумме, в отношении которой возможно принудительное исполнение обеспечительного права [, если государство решит, что такая информация необходима для содействия субординированному кредитованию].

#### **Юридическая достаточность наименования лица, предоставляющего право, в зарегистрированном уведомлении**

22. В законодательстве следует предусмотреть, что наименование или другие идентификационные данные лица, предоставляющего право, вносимые в регистрируемое уведомление, являются юридически достаточными в том случае, если такое уведомление может быть обнаружено в результате проведения поиска по записям реестра в соответствии с правильным юридическим наименованием или другими идентификационными данными лица, предоставляющего право.

Для этих целей в законодательстве следует установить правило для определения правильного юридического наименования или других идентификационных данных физических и юридических лиц.

#### **Юридическая достаточность описания активов, охватываемых регистрируемым уведомлением**

23. В законодательстве следует предусмотреть, что описание активов, охватываемых регистрируемым уведомлением, является юридически достаточным, если оно позволяет любой третьей стороне идентифицировать активы, охватываемые уведомлением, отдельно от других активов лица, предоставляющего право.

24. Если активы, охватываемые уведомлением, относятся к какой-либо общеродовой категории или категориям движимого имущества, в законодательстве следует подтвердить, что общеродовое описание является юридически достаточным.

25. Если активы, охватываемые уведомлением, представляют собой все текущее или приобретенное впоследствии движимое имущество лица, предоставляющего право, то в законодательстве следует подтвердить, что описание обремененных активов в качестве "всего движимого имущества" или на основе использования эквивалентной формулировки является юридически достаточным.

#### **Заблаговременная регистрация**

26. В законодательстве следует подтвердить, что регистрация может быть произведена до или после создания обеспечительного права, к которому она относится.

#### **Одна регистрация для нескольких соглашений об обеспечении между одними и теми же сторонами**

27. В законодательстве следует подтвердить, что достаточно одной регистрации для обеспечительных прав, созданных на основании всех соглашений об обеспечении, заключенных между одними и теми же сторонами, если они охватывают элементы или виды движимого имущества, подпадающего под описание, содержащееся в зарегистрированном уведомлении.

#### **Продолжительность и возобновление регистрации**

28. В законодательстве следует указать продолжительность регистрации или разрешить регистрирующей стороне определять такую продолжительность в момент регистрации. В законодательстве следует предусмотреть право на последовательное возобновление срока регистрации.

#### **Аннулирование регистрации**

29. В законодательстве следует предусмотреть упрощенную процедуру, позволяющую лицу, предоставляющему право, добиваться аннулирования регистрации, если стороны не заключают соглашения об обеспечении или если обеспечительное право прекращается в результате оплаты или исполнения в

полном объеме всех обеспеченных обязательств. Законодательство должно допускать также аннулирование регистрации на основании соглашения между обеспеченным кредитором и лицом, предоставляющим право.

#### **Дополнительные права, подлежащие регистрации**

30. В законодательстве следует предусмотреть, что следующие права являются действительными в отношении третьих сторон только в том случае, если уведомление о праве зарегистрировано в общем реестре обеспечительных прав:

[а) правовой титул кредитора, который сохраняет правовой титул на товар для обеспечения оплаты покупной цены товара или его экономического эквивалента в соответствии с финансируемой арендой или соглашением об аренде с последующим выкупом;] и

б) право цессионария в рамках прямой уступки дебиторской задолженности;

[с) законодательство может также разрешать регистрацию уведомления в отношении следующих прав для целей обеспечения действительности в отношении третьих сторон:

i) права арендодателя в рамках аренды, которая не является финансируемой арендой, но срок которой превышает один год;

ii) права грузоотправителя при коммерческой поставке, в рамках которой товар сдается на консигнацию грузополучателю, который выступает агентом по продаже, но не является аукционистом, или же грузополучателем, который не выступает грузополучателем в рамках обычных коммерческих операций; и

iii) права покупателя при купле–продаже товара вне рамок обычных коммерческих операций продавца, если продавец сохраняет владение товаром в течение срока, превышающего [тридцать] [шестьдесят] [девяносто] дней].

#### **Изъятие имущества из владения лица, предоставляющего право**

31. В законодательстве следует предусмотреть, что для обеспечения действительности посессорного обеспечительного права в отношении третьих сторон изъятие имущества из владения лица, предоставляющего право, должно быть фактическим, а не конструктивным, фиктивным или символическим. Изъятие имущества из владения лица, предоставляющего право, является достаточным только в том случае, если объективное третье лицо может прийти к заключению о том, что обремененные активы не находятся в фактическом владении лица, предоставляющего право. Владение третьим лицом представляет собой достаточное изъятие имущества из владения только в том случае, если такое третье лицо не является агентом или сотрудником лица, предоставляющего право, и владеет имуществом за обеспеченного кредитора или от его имени.

**Изъятие имущества из владения лица, предоставляющего право, в случае материальных активов, представленных оборотным товарораспорядительным документом**

32. В законодательстве следует предусмотреть, что для обеспечения действительности посессорного обеспечительного права в материальных активах, представленных оборотным товарораспорядительным документом, в отношении третьих сторон передача такого документа обеспеченному кредитору представляет собой действительное изъятие имущества из владения лица, предоставляющего право, в течение срока действия данного документа в отношении материальных активов.

**[Передача контроля над [нематериальными обязательствами] [банковскими счетами]**

33. В законодательстве следует предусмотреть, что действительность обеспечительного права в [определенных материальных обязательствах] [банковских счетах] в отношении третьих сторон может быть обеспечена в результате передачи контроля над таким [нематериальным обязательством] [банковским счетом] обеспеченному кредитору.

34. [Лицо, которому принадлежит определенное нематериальное обязательство перед лицом, предоставляющим право,] [депозитное учреждение, в котором лицо, предоставляющее право, имеет банковский счет] обязано ответить в течение [предписанного] [разумного] срока на письменный запрос кредитора лица, предоставляющего право, подтвердить, передан ли контроль над [исполнением нематериального обязательства] [банковским счетом] обеспеченному кредитору.]

35. Если обеспеченный кредитор и [лицо, имеющее нематериальное обязательство] [депозитное учреждение] является одним и тем же лицом, то в законодательстве следует подтвердить, что обеспеченный кредитор приобретает контроль в момент создания обеспечительного права.]

**Обеспечительные права в поступлениях**

36. Если в законодательстве признается статутное обеспечительное право в поддающихся определению поступлениях от первоначально обремененных активов, то в законодательстве следует предусмотреть, что обеспечительное право в поступлениях приобретает силу в отношении третьих сторон в момент создания права в поступлениях в отношениях между сторонами соглашения об обеспечении при условии, что:

а) такие поступления принимают форму денежных средств, оборотных инструментов, оборотных товарораспорядительных документов или дебиторской задолженности [, в том числе] [и] банковских счетов;

б) такие поступления подпадают под описание, содержащееся в уведомлении, зарегистрированном в общем реестре обеспечительных прав; или

в) действительность обеспечительного права в поступлениях обеспечивается независимо в отношении третьих сторон при помощи одного из методов, упомянутых в рекомендации 18, в течение [...] дней после образования таких поступлений.

### **Обеспечительные права в постоянных принадлежностях, приращенных активах и смешанных товарах**

37. В законодательстве следует предусмотреть, что действительность обеспечительного права в постоянных принадлежностях, приращенных активах и смешанных товарах в отношении третьих сторон обеспечивается при помощи одного из методов, упомянутых в рекомендации 18. [*Примечание для Рабочей группы: в отношении обеспечительных прав в постоянных принадлежностях Рабочая группа, возможно, пожелает, рассмотреть вопрос о том, следует ли предусматривать требование в отношении определенной записи в реестре недвижимого имущества.*] Если обеспечительное право является действительным в отношении третьих сторон в тот момент, когда обремененные активы приобретают форму приращенных активов или смешанных товаров, обеспечительное право в таких обремененных активах или, в случае смешанных товаров, в продуктах или массе сохраняет свою силу в отношении третьих сторон.

## **VI. Приоритет обеспечительного права по сравнению с правами конкурирующих заявителей требований**

### **Цель**

Цель положений законодательства о приоритете заключается в том, чтобы:

- a) предоставить потенциально обеспеченному кредитору возможность определять на эффективной основе и с высокой степенью точности до предоставления кредита тот приоритет, который обеспечительные права будут иметь по сравнению с требованиями конкурирующих заявителей; и
- b) обеспечить лицам, предоставляющим право, возможность создавать более одного обеспечительного права в одном и том же активе и таким образом использовать полную стоимость своих активов для облегчения процесса получения кредита.

### **Сфера охвата положений о приоритете**

38. Законодательство должно содержать полный комплекс положений о приоритете, охватывающих все возможные коллизии приоритетов.

### **Затрагиваемые обеспечиваемые обязательства**

39. В законодательстве следует предусмотреть, что приоритет, предоставляемый обеспечительному праву:

- a) распространяется на все денежные и неденежные обязательства, причитающиеся обеспеченному кредитору [в пределах максимальной денежной суммы, установленной в зарегистрированном уведомлении], включая капитальную сумму, издержки, проценты и сборы, в той степени, в какой они обеспечены обеспечительным правом; и
- b) не зависит от даты, в которую будущие или другие обязательства, обеспечиваемые обеспечительным правом, создаются или возникают

(т.е. обеспечительное право может обеспечивать будущие кредиты в рамках механизма кредитования с таким же приоритетом, как и кредиты, предоставленные в рамках такого механизма кредитования в тот момент, когда обеспечительное право приобретает силу в отношении третьих сторон).

#### **Приоритет в имуществе, приобретенном впоследствии**

40. В законодательстве следует указать, что обеспечительное право в приобретенных впоследствии или созданных впоследствии активах лица, предоставляющего право, имеет такой же приоритет, как и обеспечительное право в активах лица, предоставляющего право, которые принадлежали ему или существовали в тот момент, когда обеспечительное право стало действительным в отношении третьих сторон.

#### **Приоритет в поступлениях**

41. В законодательстве следует предусмотреть, что приоритет прав обеспеченного кредитора в отношении обремененных активов распространяется на поступления от таких активов при условии выполнения требований рекомендации 36.

#### **Приоритет в постоянных принадлежностях, приращенных активах и смешанных товарах**

42. В законодательстве следует установить правила, регулирующие относительный приоритет:

а) обеспечительного права в постоянных принадлежностях по сравнению с правами на связанное с ними недвижимое имущество, например, правом собственности какого-либо лица, помимо лица, предоставляющего право, на недвижимое имущество, правом покупателя такого недвижимого имущества или обеспечительным правом, которое распространяется на недвижимое имущество в целом;

б) обеспечительного права в приращенных активах по сравнению с обеспечительными правами и другими правами в активах, к которым происходит приращение; и

с) обеспечительного права в смешанных товарах по сравнению с обеспечительными правами и другими правами в продукте или массе, которые образуются в результате смешивания.

#### **Сохранение приоритета в случае обеспечения действительности в отношении третьих сторон при помощи различных методов**

43. В законодательстве следует предусмотреть, что, если действительность обеспечительного права в отношении третьих сторон обеспечивается при помощи одного метода и в то же время его действительность в отношении третьих сторон обеспечивается также при помощи другого метода, приоритет действует с момента завершения применения первого метода [при условии отсутствия какого-либо временного интервала между моментами завершения применения первого и второго методов].

**Приоритет обеспечительных прав, которые не являются действительными в отношении третьих сторон****Необеспеченные кредиторы**

44. В законодательстве следует предусмотреть, что обеспеченный кредитор, обладающий обеспечительным правом, которое не является действительным в отношении третьих сторон, [не имеет какого-либо дополнительного права в отношении третьих сторон по сравнению с необеспеченным кредитором] [обладает приоритетом по сравнению с необеспеченными кредиторами, если необеспеченные кредиторы не приняли каких-либо мер для уменьшения суммы своих требований до размера, предусмотренного судебным решением, или лицо, предоставляющее право, не оказалось несостоятельным].

**Обеспеченные кредиторы**

45. В законодательстве следует предусмотреть, что:

а) обеспечительное право, которое не является действительным в отношении третьих сторон, имеет более низкий статус по сравнению с обеспечительным правом в тех же активах, которое является действительным в отношении третьих сторон, независимо от порядка очередности создания таких обеспечительных прав; и

б) очередность обеспечительных прав, которые не являются действительными в отношении третьих сторон, определяется исходя из порядка очередности их создания.

**Приоритет обеспечительных прав, которые являются действительными в отношении третьих сторон****Необеспеченные кредиторы**

46. В законодательстве следует предусмотреть, что обеспечительное право, которое является действительным в отношении третьих сторон, имеет приоритет по сравнению с правами необеспеченных кредиторов.

**Обеспеченные кредиторы**

47. В законодательстве следует предусмотреть, что:

а) для двух обеспечительных прав в одних и тех же обремененных активах, которые являются действительными в отношении третьих сторон, за исключением случаев, предусмотренных в рекомендации [о приоритете обеспечительных прав в "покупных деньгах"] приоритет определяется исходя из порядка очередности принятия мер по обеспечению их действительности в отношении третьих сторон, даже если в этот момент не было выполнено одно или несколько требований в отношении создания обеспечительного права. Если действительность одного из обеспечительных прав в отношении третьих сторон обеспечивается посредством владения обремененными активами или контроля над ними, на держателя такого обеспечительного права возлагается бремя доказывания момента перехода активов в его владение или под его контроль;

б) в том случае, если действительность обеспечительного права в отношении третьих сторон обеспечивается посредством контроля, такое

обеспечительное право является приоритетным по сравнению с обеспечительным правом, действительность которого в отношении третьих сторон обеспечивается при помощи любого другого метода;

с) в случае оборотных инструментов, оборотных документов и денежных средств обеспечительное право, действительность которого в отношении третьих сторон обеспечивается посредством владения или контроля, является приоритетным по сравнению с обеспечительным правом, действительность которого в отношении третьих сторон обеспечивается в результате регистрации.

#### **Кредиторы, действующие на основании судебного решения**

48. В законодательстве следует предусмотреть, что, если в соответствии с применимым правом кредитор, который действует на основании судебного решения и предпринимает действия для обеспечения исполнения этого судебного решения, приобретает права в активах должника, действующего на основании судебного решения, обеспечительное право, являющееся действительным в отношении третьих сторон, является приоритетным по сравнению с правом кредитора, действующего на основании судебного решения, которое зарегистрировано после того, как обеспечительное право стало действительным в отношении третьих сторон, за исключением сумм, предоставленных обеспеченным кредитором по истечении установленного количества дней после даты, в которую кредитор, действующий на основании судебного решения, зарегистрировал уведомление о своих правах.

#### **Покупатели обремененных активов**

49. В законодательстве следует предусмотреть, что право покупателя товаров имеет более низкий статус по сравнению с обеспечительным правом, которое стало действительным в отношении третьих сторон до купли–продажи, за исключением случаев, когда обеспеченный кредитор разрешает продажу. Тем не менее покупатель инвентарных запасов, который приобретает обремененные инвентарные запасы в ходе обычных коммерческих операций продавца (и любого лица, права которого на обремененные инвентарные запасы являются производными от прав покупателя), получает такие инвентарные запасы, не обремененные обеспечительным правом, действительным в отношении третьих сторон, даже в том случае, если такому покупателю было известно о существовании подобного обеспечительного права.

#### **Требования о возвращении**

50. Если в законодательстве предусмотрено, что поставщики товаров имеют право требовать возвращения товара в течение указанного срока после объявления несостоятельности покупателя, то в законодательстве следует также предусмотреть, что такой указанный срок является непродолжительным и что право требовать возвращения товара имеет более низкий статус по сравнению с обеспечительными правами в таких товарах, которые предоставлены покупателем и которые являются действительными в отношении третьих сторон.



### **Арендаторы**

51. В законодательстве следует рассмотреть вопрос о приоритете обеспечительного права в арендуемых активах, которое является действительным в отношении третьих сторон, по сравнению с правами арендатора таких активов.

### **Держатели простых векселей и оборотных документов**

52. В законодательстве следует предусмотреть, что [лицо, которое в соответствии с другим законодательством приобретает права в простых векселях или оборотных документах без оборота на себя] [добросовестный держатель простого векселя или оборотного документа] получает такие активы без обременения обеспечительным правом, которое является действительным в отношении третьих сторон.

### **Держатели прав в денежных средствах**

53. В законодательстве следует предусмотреть, что права лица, которое отдает что-либо обладающее стоимостью за деньги и становится владельцем таких денежных средств, получает деньги, не обремененные обеспечительным правом в деньгах, действительность которого в отношении третьих сторон обеспечивается только путем регистрации.

### **Статутные (привилегированные) кредиторы**

54. В законодательстве следует ограничить как по количеству, так и по сумме привилегированные требования, которые имеют приоритет по сравнению с обеспечительными правами, действительными в отношении третьих сторон, и, если привилегированные требования существуют, они должны быть четко и конкретно описаны в законодательстве.

### **Держатели прав в активах в связи с повышением стоимости и хранением активов**

55. Если в соответствии с применимым правом права, эквивалентные обеспечительным правам, предоставляются кредитору, который повысил стоимость товаров (например, в результате исправления каких-либо недостатков) или обеспечил сохранение стоимости товаров (например, в результате их хранения), такие права должны распространяться только на товары, стоимость которых была повышена или сохранена и которые находятся во владении такого кредитора, и должны иметь приоритет по сравнению с ранее существовавшими обеспечительными правами в этих товарах, действительными в отношении третьих сторон, только в той степени, в которой стоимость, добавленная в результате совершенствования или хранения, непосредственно отвечает интересам держателей ранее существовавших обеспечительных прав.

### **Кредиторы в рамках разбирательства по делу о несостоятельности**

56. В законодательстве следует предусмотреть, что приоритет обеспеченного кредитора сохраняется без какого-либо ущерба в ходе разбирательства по делу о несостоятельности лица, предоставляющего право, с учетом применимых

положений законодательства о несостоятельности, касающихся привилегированных требований и действий по расторжению сделок.

**Соглашение о субординации**

57. В законодательстве следует признать соглашения, которые изменяют приоритет обеспечительных прав, при том условии, что они затрагивают только тех лиц, которые фактически соглашались с такими изменениями. Подобные соглашения должны иметь обязательную силу для таких лиц даже в случае несостоятельности лица, предоставляющего обеспечительные права.

---