



Генеральная Ассамблея

Distr.: Limited
5 December 2005*

Russian
Original: English

**Комиссия Организации Объединенных Наций
по праву международной торговли**
Рабочая группа VI (Обеспечительные интересы)
Девятая сессия
Нью-Йорк, 30 января – 3 февраля 2006 года

Обеспечительные интересы

Рекомендации проекта руководства для законодательных органов по обеспеченным сделкам

Записка Секретариата

Добавление

Содержание

	<i>Рекомендации</i>	<i>Стр.</i>
V. Приоритет обеспечительного права перед правами конкурирующих заявителей требований	58–85	2

* Настоящий документ представляется с задержкой на три недели, чем требуемые десять недель до начала совещания, вследствие необходимости завершить консультации и разработку результирующих поправок.



V. Приоритет обеспечительного права перед правами конкурирующих заявителей требований

Цель

Цель положений законодательства, касающихся приоритета, заключается в установлении ясных и точных правил для определения приоритетности обеспечительных прав в обремененных активах перед правами конкурирующих заявителей требований и содействия предоставлению обеспеченного кредита посредством:

а) предоставления потенциальному обеспеченному кредитору возможности определять эффективным образом и с высокой степенью точности до предоставления кредита приоритет, который его обеспечительное право будет иметь перед правами конкурирующих заявителей требований; и

б) содействия сделкам, согласно которым лицо, предоставляющее право, может создавать более чем одно обеспечительное право в одном и том же активе и таким образом использовать полную стоимость своих активов для получения кредита.

Сфера охвата правил о приоритете

58. В законодательство следует включить полную совокупность правил о приоритете, охватывающих коллизии приоритетов с каждым возможным конкурирующим заявителем требований.

Затрагиваемые обеспеченные обязательства

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

а) распространяется на все денежные и неденежные обязательства перед обеспеченным кредитором [в пределах максимальной денежной суммы, установленной в зарегистрированном уведомлении], включая основную сумму, издержки, проценты и сборы, в той мере, в какой они обеспечены обеспечительным правом; и

б) не зависит от даты, на которую производится платеж или возникает другое обязательство, обеспеченное обеспечительным правом (т.е. обеспечительное право может обеспечивать будущие платежи или другие будущие обязательства с таким же приоритетом, что и платежи или другие обязательства, произведенные или возникшие в момент или до придания обеспечительному праву силы в отношении третьих сторон).

Соглашения о подчинении

60. В законодательстве следует предусмотреть, что конкурирующий заявитель требований, имеющий право на приоритет, может в любое время подчинить свой приоритет в одностороннем порядке или по договоренности в пользу любого другого существующего или будущего конкурирующего заявителя требований.

[Примечание для Рабочей группы: В отношении соглашений о подчинении в случае несостоятельности лица, предоставляющего право, см. рекомендацию J в разделе настоящего руководства, посвященном вопросам несостоятельности (A/CN.9/WG.VI/WP.21/Add.3): "В законодательстве о несостоятельности следует предусмотреть, что если держатель обеспечительного права в каком-либо активе имущественной массы в одностороннем порядке или по договоренности подчинил свой приоритет в пользу любого из существующих или будущих конкурирующих заявителей требований, то такое подчинение имеет обязательную силу при производстве по делу о несостоятельности в отношении лица, предоставляющего право".]

Приоритет обеспечительных прав, которые не имеют силы в отношении третьих сторон

61. В законодательстве следует предусмотреть, что:

a) обеспечительное право в обремененном активе, которое не имеет силы в отношении третьих сторон, является подчиненным по сравнению с обеспечительным правом в этом же активе, которое имеет силу в отношении третьих сторон, независимо от очередности создания этих обеспечительных прав;

b) приоритет обеспечительных прав, которые не имеют силы в отношении третьих сторон, определяется очередностью их создания [; и

c) обеспечительное право, которое не имеет силы в отношении третьих сторон, имеет [по отношению к праву необеспеченного заявителя требований такой же приоритет, что и это право] [с учетом положений законодательства о несостоятельности приоритет перед этим правом]].

[Примечание для Рабочей группы: Рабочая группа, возможно, пожелает отметить, что i) рекомендация 61(a) касается коллизии приоритетов между обеспечительным правом, которое не имеет силы в отношении третьих сторон, и обеспечительным правом, которое имеет силу в отношении третьих сторон, ii) рекомендация 61(b) касается коллизии приоритетов между двумя обеспечительными правами, которые не имеют силы в отношении третьих сторон, и iii) рекомендация 61(c), которая взята в квадратные скобки для рассмотрения Рабочей группой, касается коллизии приоритетов между обеспечительным правом, которое не имеет силы в отношении третьих сторон, и необеспеченным требованием. Рекомендация 62 касается коллизии приоритетов между обеспечительным правом, которое не имеет силы в отношении третьих сторон, и правом кредитора по судебному решению в обремененном активе. Рекомендация 71 касается коллизии приоритетов между обеспечительным правом, которое имеет силу в отношении третьих сторон, и правом кредитора по судебному решению в обремененном активе.]

62. В законодательстве следует предусмотреть, что [, за исключением того, что предусмотрено в рекомендации 130 бис,] обеспечительное право, которое не имеет силы в отношении третьих сторон, является подчиненным по сравнению с правом необеспеченного кредитора, который согласно иным положениям законодательства, чем положения настоящего законодательства, получил судебное решение против лица, предоставляющего право, и предпринял шаги, необходимые для приобретения прав в обремененных активах лица,

предоставляющего право, в силу этого судебного решения, и остается подчиненным по сравнению с правом такого необеспеченного кредитора даже в том случае, если данному обеспечительному праву впоследствии придается сила в отношении третьих сторон.

[Примечание для Рабочей группы: Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, следует ли предусмотреть исключение из этой рекомендации для приобретательских обеспечительных прав, которым придается сила в отношении третьих сторон в течение соответствующего льготного периода (см. рекомендацию 130 бис в документе A/CN.9/WG.VI/WP.24/Add.5). Приобретательские обеспечительные права, которым придается сила в отношении третьих сторон в течение соответствующего льготного периода, не должны умаляться правом кредитора по судебному решению, указанному в этой рекомендации, интерес которого в обремененном активе возник после создания обеспечительного права, но до придания ему силы в отношении третьих сторон. Если дело не обстоит таким образом, то использование льготного периода будет сопряжено со слишком большими рисками для лиц, финансирующих приобретение.]

Приоритет обеспечительных прав, которые имеют силу в отношении третьих сторон

63. В законодательстве следует предусмотреть, что, за исключением того, что предусмотрено в других рекомендациях, содержащихся в настоящей главе и в главе о механизмах финансирования приобретения, при сопоставлении двух обеспечительных прав в одном и том же обремененном активе, которые имеют силу в отношении третьих сторон, обеспечительное право, которому первому была придана сила в отношении третьих сторон, имеет приоритет [, даже в том случае, если одно или несколько требований для создания обеспечительного права не были выполнены в то время.] Обеспечительное право в активах, которые приобрело лицо, предоставляющее право, или которые были созданы после придания обеспечительному праву силы в отношении третьих сторон, имеет такой же приоритет, что и обеспечительное право в активах, которые принадлежали лицу, предоставляющему право, или которые существовали в момент придания обеспечительному праву силы в отношении третьих сторон.

[Примечание для Рабочей группы: Рабочая группа, возможно, пожелает отметить, что нынешняя формулировка первого предложения текста рекомендации 64 основывается на предположении о том, что взятые в квадратные скобки слова в тексте рекомендации 35 (см. документ A/CN.9/WG.VI/WP.24/Add.3, рекомендация 35 и примечание для Рабочей группы) будут сохранены и таким образом обеспечительному праву может быть придана сила в отношении третьих сторон даже до выполнения в тот момент одного или нескольких требований для его создания. Если взятая в скобки формулировка в тексте рекомендации 35 будет исключена и таким образом обеспечительному праву нельзя будет придать силу в отношении третьих сторон до его фактического создания, то первое предложение текста рекомендации 63 необходимо будет изложить в следующей формулировке:

"В законодательстве следует предусмотреть, что, за исключением того, что предусмотрено в других рекомендациях, содержащихся в настоящей главе и в главе о механизмах финансирования приобретения, при сопоставлении двух

обеспечительных прав в одном и том же обремененном активе, которые имеют силу в отношении третьих сторон, обеспечительное право, уведомление о котором было зарегистрировано в общем регистре обеспечительных прав или которому первому была придана сила в отношении третьих сторон, в зависимости от того, что наступило раньше, имеет приоритет".

В комментарии будут приведены примеры, касающиеся действия рекомендаций 35 и 63, включая следующие:

а) и обеспеченный кредитор А (ОК–А), и обеспеченный кредитор В (ОК–В) регистрируют уведомления, охватывающие один и тот же обремененный актив. Обеспеченный кредитор, зарегистрировавший уведомление первым, имеет приоритет независимо от последовательности создания соответствующих обеспечительных прав и независимо от того, принадлежал ли данный актив лицу, предоставляющему право, или существовал ли он в момент создания первого обеспечительного права, подлежащего созданию; и

б) ОК–А регистрирует уведомление до создания его обеспечительного права после создания обеспечительного права ОК–В, и ОК–В вступает во владение после создания обеспечительного права ОК–А. ОК–А имеет приоритет независимо от того, принадлежал ли этот актив лицу, предоставляющему право, или существовал ли этот актив в момент регистрации уведомления ОК–А независимо от последовательности создания соответствующих обеспечительных прав и независимо от того, принадлежал ли данный актив лицу, предоставляющему право, или существовал ли он в момент создания первого обеспечительного права, подлежащего созданию. В обоих этих случаях (включая все варианты предположений о моментах создания и приобретения или предъявления актива лицом, предоставляющим право) ОК–А получает преимущество, даже хотя в момент регистрации уведомления ОК–А его обеспечительное право еще не было создано.

Это правило направлено на содействие заблаговременной регистрации (обеспечивая большую надежность регистра), и, поскольку ни в каком случае ОК–В, независимо от фактической стороны, не мог придать этому праву силу в отношении третьих сторон до производства регистрации ОК–А, ОК–В всегда мог защитить себя посредством поиска и обнаружения уведомления ОК–А.]

Приоритет обеспечительного права, зарегистрированного в специализированном регистре правовых титулов или посредством внесения записи в сертификат правового титула

64. В законодательстве следует предусмотреть, что обеспечительное право в движимом имуществе, которому была придана сила согласно рекомендации 40 бис (а) и (б) [см. документ A/CN.9/WG.VI/WP.24/Add.3] посредством регистрации уведомления об этом праве в специализированном регистре правовых титулов или посредством внесения записи об этом обеспечительном праве в сертификат правового титула, имеет приоритет перед правом в этом же имуществе, которому была придана сила в отношении третьих сторон посредством регистрации в общем регистре обеспечительных прав.

Непрерывность приоритета в том случае, когда сила в отношении третьих сторон придается с помощью более чем одного метода

65. В законодательстве следует предусмотреть, что если обеспечительному праву придается сила в отношении третьих сторон с помощью более чем одного метода, то приоритет возникает с момента первого придания такому праву силы в отношении третьих сторон при условии, что не имел места такой момент времени, когда это обеспечительное право не имело силы в отношении третьих сторон.

[Примечание для Рабочей группы: Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, следует ли в рекомендации 65 прямо установить правило, которое она, как представляется, подразумевает, а именно: правило о том, что если имеет место прекращение силы в отношении третьих сторон (например тогда, когда срок регистрации истекает или она производится после соответствующего льготного периода или когда владение обремененным активом передается обеспеченному кредитору и актив впоследствии приобретает лицом, предоставляющим право), то приоритет возникает с момента повторного придания силы в отношении третьих сторон. В качестве иного варианта этот вопрос может быть разъяснен в комментарии.]

Приоритет обеспечительных прав в поступлениях

66. За исключением того, что предусмотрено в рекомендациях, содержащихся в настоящей главе, в законодательстве следует предусмотреть, что обеспечительное право в поступлениях от обремененного актива, которое имеет силу в отношении третьих сторон, имеет такой же приоритет, что и обеспечительное право в данном обремененном активе.

Приоритет прав покупателей, арендаторов и держателей лицензий на обремененные активы

67. В законодательстве следует предусмотреть, что право покупателя товаров обуславливается обеспечительным правом в этих товарах, которое приобрело силу в отношении третьих сторон до купли–продажи, если только обеспеченный кредитор не санкционировал эту куплю–продажу. Однако покупатель инвентарных запасов, который приобретает обремененные инвентарные запасы в ходе обычной предпринимательской деятельности продавца (и любое лицо, права которого в инвентарных запасах получены от покупателя), получают эти запасы свободными от обеспечительного права [созданного продавцом] даже в том случае, если покупатель знал о существовании этого обеспечительного права.

68. В законодательстве следует предусмотреть, что арендатор товаров в ходе обычной предпринимательской деятельности арендодателя приобретает свои права согласно договору аренды свободными от обеспечительного права [созданного арендодателем] в товарах, которое имеет силу в отношении третьих сторон, даже в том случае, если арендатор знал о существовании этого обеспечительного права.

69. В законодательстве следует предусмотреть, что держатель лицензии в ходе обычной предпринимательской деятельности лица, предоставляющего лицензию, согласно неисключительной лицензии приобретает свои права

согласно такой лицензии свободными от обеспечительного права [созданного лицом, предоставляющим лицензию] в лицензируемом имуществе, которое имеет силу в отношении третьих сторон, даже в том случае, если держатель лицензии знал о существовании этого обеспечительного права.

[Примечание для Рабочей группы: Рабочая группа, возможно, пожелает отметить, что рекомендации 68, 69 и 70 призваны обеспечивать защиту покупателей, арендаторов и держателей лицензии на товар от обеспеченных кредиторов, обладающих обеспечительными правами в проданных, переданных в аренду или лицензированных товарах. Если взятая в скобки формулировка в этих рекомендациях будет сохранена, то такая защита будет ограничиваться только защитой от обеспеченных кредиторов, которые приобрели свои права от непосредственных продавцов, арендодателей или лиц, предоставляющих лицензию, и не будет распространяться на обеспеченных кредиторов, которые приобрели свои права у других лиц. Возможный нежелательный побочный эффект использования такого подхода заключается в том, что путем передачи обремененных активов продавцу, арендодателю или лицу, предоставляющему лицензию, для целей обеспечения продажи, аренды или лицензии на эти активы, свободными от обеспечительного права, лицо, предоставляющее право, может аннулировать обеспечительное право.]

Приоритет статутных (преференциальных) требований

70. В законодательстве следует ограничить, как по количеству, так и по сумме, преференциальные требования, которые имеют приоритет перед обеспечительными правами, имеющими силу в отношении третьих сторон, и в той мере, в какой преференциальные требования существуют, они должны быть четко и конкретно описаны в законодательстве.

Приоритет прав кредиторов по судебному решению

71. В законодательстве следует предусмотреть, что обеспечительное право, имеющее силу в отношении третьих сторон, обладает приоритетом перед правами необеспеченного кредитора даже в том случае, если в момент или после придания силы обеспечительному праву в отношении третьих сторон необеспеченный кредитор получил в соответствии с иными положениями законодательства, чем положения настоящего законодательства, судебное решение против лица, предоставляющего право, и предпринял шаги, необходимые для приобретения прав в активах лица, предоставляющего право, в силу этого судебного решения. Приоритет обеспечительного права распространяется на суммы, выплаченные обеспеченным кредитором по истечении конкретно указанного числа дней после того, как обеспеченный кредитор узнал о существовании прав необеспеченного кредитора, но не распространяется на суммы, выплаченные по истечении этого срока.

[Примечание для Рабочей группы: Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о расширении рекомендаций 62 и 71 для охвата кредитора, который получает право, как предусмотрено в рекомендациях 62 и 71, в силу предварительного судебного предписания.]

Приоритет прав в активах в связи с повышением стоимости и хранением активов

72. Если иные положения законодательства, чем положения настоящего законодательства, предоставляют права, эквивалентные обеспечительным правам, кредитору, который добавил стоимость к товарам (например, посредством их ремонта) или сохранил стоимость товаров (например, посредством их хранения), то такие права следует ограничить товарами, стоимость которых была увеличена или которые были сохранены и находятся во владении данного кредитора, и такие права должны обладать приоритетом перед ранее существовавшими обеспечительными правами в этих товарах, которые имеют силу в отношении третьих сторон.

Приоритет требований о возвращении

73. Если иные положения законодательства, чем положения настоящего законодательства, предусматривают, что поставщики товаров имеют право на возвращение товаров в течение конкретно указанного срока после наступления события, указанного в договоре купли-продажи, эти положения законодательства должны предусматривать, что право на возвращение товаров является подчиненным по сравнению с обеспечительными правами в таких товарах.

[Примечание для Рабочей группы: Рабочая группа, возможно, пожелает отметить, что рекомендация 73 устанавливает норму коммерческого права, призванную предоставлять приоритет обеспеченным кредиторам в отношении требований о возвращении. Требования о возвращении могут возникать в случае несостоятельности покупателя. Если производство по делу о несостоятельности началось, то применимое законодательство о несостоятельности будет определять степень, в которой рассмотрение требований обеспеченных кредиторов и заявителей требований о возвращении будет приостановлено или их права будут затрагиваться каким-либо иным образом (см. рекомендации 39–51, содержащиеся в Руководстве ЮНСИТРАЛ по вопросам несостоятельности). Вместе с тем правило о приоритете, установленное этой рекомендацией, не будет затрагиваться производством по делу о несостоятельности (см. документ A/CN.9/WG.VI/WP.21/Add.3, проект дополнительной рекомендации I).]

Приоритет прав кредиторов при разбирательстве по делу о несостоятельности

[Примечания для Рабочей группы: См. рекомендацию I в разделе настоящего руководства, содержащем рекомендации в отношении несостоятельности (A/CN.9/WG.VI/WP.21/Add.3): "В законодательстве о несостоятельности следует оговорить, что если обеспечительное право обладает приоритетом согласно иным положениям законодательства, чем положения законодательства о несостоятельности, то такой приоритет остается в силе в ходе производства по делу о несостоятельности за исключением случаев, когда в соответствии с законодательством о несостоятельности приоритет отдается другому требованию. Такие исключения должны быть минимальными, и они должны быть четко изложены в законодательстве о несостоятельности. Настоящая рекомендация

обуславливается рекомендацией 88 Руководства по вопросам несостоятельности".]

Рекомендации о приоритете в отношении конкретных видов активов

Приоритет обеспечительных прав в оборотных инструментах

74. В законодательстве следует предусмотреть, что обеспечительное право в оборотном инструменте, которому была придана сила в отношении третьих сторон посредством использования иного метода, чем владение инструментом обеспеченным кредитором, является подчиненным по сравнению с правами покупателя, другого обеспеченного кредитора или другого индоссата по консенсуальной сделке, который либо:

а) отвечает установленным требованиям в качестве защищаемого держателя согласно нормам права, регулирующим оборотные инструменты; либо

б) вступает во владение оборотным инструментом и придает ему стоимость добросовестно и не зная о том, что данная передача была произведена в нарушение прав держателя обеспечительного права.]

Приоритет обеспечительных прав в правах на поступления от заимствования по независимым обязательствам

75. [См. документ A/CN.9/WG.VI/WP.24/Add.2, рекомендация 62.]

Приоритет обеспечительных прав в банковских счетах

76. В законодательстве следует предусмотреть, что обеспечительное право в банковском счете, которому была придана сила в отношении третьих сторон посредством контроля, имеет приоритет перед обеспечительным правом в банковском счете, которому была придана сила в отношении третьих сторон посредством регистрации уведомления в общем регистре обеспечительных прав. Если обеспеченным кредитором является депозитарный банк, то обеспечительное право депозитарного банка имеет приоритет перед любым другим обеспечительным правом (включая обеспечительное право, которому была придана сила в отношении третьих сторон посредством соглашения о контроле, заключенного с депозитарным банком, даже в том случае, если обеспечительное право депозитарного банка является более поздним по времени).

77. В законодательстве следует предусмотреть, что любое право депозитарного банка на получение возмещения или зачет с учетом обязательств по банковскому счету, которые несет перед депозитарным банком лицо, предоставляющее право, имеет приоритет перед обеспечительным правом любого иного обеспеченного кредитора, чем обеспеченный кредитор, который приобрел контроль над банковским счетом, став клиентом депозитарного банка в отношении этого банковского счета.

78. В случае перевода средств с банковского счета, предпринятого лицом, предоставляющим право, в законодательстве следует предусмотреть, что индоссат этих средств получает обеспечительное право в этом банковском счете свободным, если только индоссат не действует в сговоре с лицом, предоставляющим право, в целях лишения обеспеченного кредитора его

обеспечительного права в этих средствах. Эта рекомендация не умаляет прав держателей средств на банковских счетах согласно иным положениям законодательства, чем положения настоящего законодательства.

Приоритет обеспечительных прав в денежных средствах

79. В законодательстве следует предусмотреть, что лицо, которое вступает во владение денежными средствами, обусловливающимися обеспечительным правом, удерживает эти денежные средства свободными от этого обеспечительного права независимо от того, представляют ли собой данные денежные средства первоначальный обремененный актив или поступления, если только это лицо не действует в сговоре с индоссантом в целях лишения обеспеченного кредитора его обеспечительного права в этих денежных средствах. Эта рекомендация не умаляет прав держателей денежных средств согласно иным положениям законодательства, чем положения настоящего законодательства.

[Примечание для Рабочей группы: Рабочая группа, возможно, пожелает отметить, что рекомендация 79 призвана способствовать достижению важной цели максимизации оборота денежных средств, ограничивая оборотность денежных средств только в той степени, которая необходима для обеспечения защиты держателя обеспечительного права в денежных средствах от сговора индоссанта денежных средств и их индоссанта. Предполагается, что эта рекомендация будет согласована с рекомендацией 78, касающейся обеспечительных прав в средствах, переведенных с банковского счета.]

Приоритет обеспечительных прав в оборотных документах и товарах, охватываемых оборотными документами

80. В законодательстве следует предусмотреть, что, хотя товары находятся во владении лица, которое выдало оборотный документ в отношении них, обеспечительное право в этих товарах, которое приобрело силу в отношении третьих сторон в результате обеспечительного права в оборотном документе, приобретающего силу в отношении третьих сторон, имеет приоритет перед другим обеспечительным правом в этих товарах, которому была придана сила в отношении третьих сторон с помощью иного метода, хотя эти товары охватываются правовым титулом.

81. В законодательстве следует предусмотреть, что обеспечительное право в оборотном документе и товарах, охватываемых этим документом, обусловливается правами согласно положениям законодательства, регулирующим оборотные документы, лица, которому этот оборотный документ был надлежащим образом передан.

Приоритет обеспечительных прав в постоянных принадлежностях

82. В законодательстве следует предусмотреть, что обеспеченный кредитор, обладающий обеспечительным правом в постоянных принадлежностях недвижимого имущества, которому была придана сила в отношении третьих сторон в соответствии с положениями законодательства, касающимися недвижимого имущества, имеет приоритет перед обеспеченным кредитором, обладающим обеспечительным правом в этих постоянных принадлежностях,

которому была придана сила в отношении третьих сторон с помощью одного из методов, указанных в рекомендации 35.

83. [Обеспечительное право в материальном имуществе (ином, чем оборотные инструменты и оборотные документы), ставшем или становящемся постоянными принадлежностями недвижимого имущества, которое приобрело силу в отношении третьих сторон посредством регистрации уведомления в регистре недвижимого имущества согласно рекомендации 45, имеет приоритет перед обеспечительным правом в соответствующем недвижимом имуществе, которое было зарегистрировано впоследствии.]

[Примечание для Рабочей группы: Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть рекомендацию 83 наряду с соответствующей рекомендацией, содержащейся в главе о механизмах финансирования приобретения (см. документ A/CN.9/WG.VI/WP.24/Add.5, рекомендация 130 тер.)]

84. В законодательстве следует предусмотреть, что приоритет обеспечительных прав в постоянных принадлежностях движимого имущества регулируется общими нормами, применимыми к движимому имуществу.

Приоритет обеспечительных прав в массах товаров или продуктов

85. В законодательстве следует установить правила, которые соответствуют рекомендациям о приоритетах, содержащимся в настоящей главе, и учитывают приоритет обеспечительных прав в:

а) постоянных принадлежностях движимого имущества перед правами конкурирующих заявителей требований в активе, к которому присоединена данная постоянная принадлежность; и

б) массах товаров или продуктов перед правами конкурирующих заявителей требований в активе, из которого выделена эта масса товаров или продуктов.