



Генеральная Ассамблея

Distr.: Limited
26 August 2010
Russian
Original: English

**Комиссия Организации Объединенных
Наций по праву международной торговли**
Рабочая группа VI (Обеспечительные интересы)
Восемнадцатая сессия
Вена, 8-12 ноября 2010 года

Регистрация обеспечительных прав в движимых активах

Записка Секретариата

Содержание

	<i>Пункты</i>	<i>Стр.</i>
Справочная информация	1-5	3
I. Введение	6-18	4
II. Назначение реестра обеспечительных прав	19-60	8
A. Введение	19	8
B. Функция обеспечительного права	20-22	8
C. Смысл кредитования под обеспечение	23	9
D. Посессорные и непосессорные обеспечительные права	24-26	10
E. Правовой риск, связанный с непосессорными обеспечительными правами	27	11
F. Устранение правового риска с помощью реестра	28-29	11
G. Сделки, подлежащие регистрации в реестре	30-36	12
1. Общий подход: приоритет содержания над формой	30-31	12
2. Прямая уступка дебиторской задолженности	32	13
3. Механизмы обеспечения с удержанием правового титула	33-34	13
4. Аренда и консигнация	35	14
5. Неконсенсуальные обеспечительные права	36	14

V.10-55989 (R)



Просьба отправить на вторичную переработку



Н.	Исключения из правила о приоритете зарегистрированных обеспечительных прав и их силе в отношении третьих сторон	37-46	15
1.	Посессорные обеспечительные права	37	15
2.	Финансирование приобретения	38	15
3.	Следки, совершаемые в ходе обычной коммерческой деятельности	39-41	16
4.	Банковские счета и ценные бумаги	42	17
5.	Активы, подлежащие регистрации в специальном реестре.	43-45	17
6.	Другие исключения	46	18
I.	Территориальный охват реестра	47	18
J.	Влияние наличия осведомленности о существовании обеспечительного права на его силу в отношении третьих сторон и приоритет	48-49	18
K.	Регистрация и принцип подразумеваемого уведомления.	50	19
L.	Регистрация и несостоятельность	51-53	19
M.	Регистрация и создание обеспечительного права	54	20
N.	Регистрация и принудительное исполнение.	55	20
O.	Санкции за невыполнение требования о регистрации	56	21
P.	Взаимоотношение между реестром обеспечительных прав и специализированными реестрами движимого имущества.	57-58	21
Q.	Взаимоотношение между реестром обеспечительных прав и реестрами недвижимого имущества	59-60	22
III.	Основные характеристики эффективного реестра обеспечительных прав	61-73	22
A.	Введение	61	22
B.	Установление правового титула на обремененные активы	62-63	23
C.	Индексирование по имени лица, предоставляющего право, и названию активов	64-68	23
1.	Общий принцип	64-65	23
2.	Дополнительное индексирование по активам	66-68	24
D.	Регистрация уведомлений вместо регистрации документов	69-72	25
E.	Роль реестра в отношении зарегистрированных уведомлений	73	26

Справочная информация

1. На своей сорок второй сессии (Вена, 29 июня – 17 июля 2009 года) Комиссия с интересом отметила темы будущей работы, обсуждавшиеся Рабочей группой VI на ее четырнадцатой и пятнадцатой сессиях (A/CN.9/667, пункт 141, и A/CN.9/670, пункты 123-126, соответственно). На этой сессии Комиссия решила, что Секретариат может провести в начале 2010 года международный коллоквиум для получения мнений и рекомендаций экспертов в отношении возможной будущей работы в области обеспечительных интересов¹. В соответствии с этим решением² Секретариат провел международный коллоквиум по обеспеченным сделкам (Вена, 1-3 марта 2010 года). На коллоквиуме обсуждалось несколько тем: регистрация обеспечительных прав в движимых активах, обеспечительные права в неопосредованно удерживаемых ценных бумагах, типовой закон об обеспеченных сделках, руководство по договорам о финансировании под обеспечение, лицензирование интеллектуальной собственности и осуществление текстов ЮНСИТРАЛ об обеспеченных сделках. В коллоквиуме участвовали эксперты от правительств, международных организаций и частного сектора³.

2. На своей сорок третьей сессии (Нью-Йорк, 21 июня – 9 июля 2010 года) Комиссия рассмотрела записку Секретариата о возможной будущей работе в области обеспечительных интересов (A/CN.9/702 и Add.1). В записке рассматривались все вопросы, обсуждавшиеся на коллоквиуме. Комиссия пришла к мнению, что все эти вопросы представляют интерес и их следует сохранить в программе работы для рассмотрения на одной из будущих сессий на основе записок, которые будут подготовлены Секретариатом исходя из имеющихся у него ресурсов. Однако ввиду ограниченности ресурсов Комиссия решила, что первоочередное внимание следует уделить работе над вопросом регистрации обеспечительных прав в движимых активах⁴.

3. В связи с этим было высказано общее мнение, что текст о регистрации обеспечительных прав в движимых активах будет полезным дополнением работы Комиссии в области обеспеченных сделок и станет крайне необходимым руководством для государств в деле создания и ведения реестров обеспечительных прав. Отмечалось, что реформа законодательства об обеспеченных сделках не может быть успешно проведена без создания эффективного общедоступного реестра обеспечительных прав. Подчеркивалось также, что в *Руководстве ЮНСИТРАЛ для законодательных органов по обеспеченным сделкам ("Руководство")* недостаточно подробно рассмотрены различные юридические, административные, инфраструктурные

¹ *Официальные отчеты Генеральной Ассамблеи, шестьдесят четвертая сессия, Дополнение № 17 (A/64/17), пункты 313-320.*

² Там же.

³ Материалы коллоквиума см. по адресу <http://www.uncitral.org/uncitral/en/commission/colloquia/3rdint.html>.

⁴ Там же, *шестьдесят пятая сессия, Дополнение № 17 (A/65/17), пункты 264 и 273.*

и оперативные вопросы, которые должны быть решены для обеспечения успешного и эффективного функционирования реестра⁵.

4. Комиссия сочла, что, хотя решение вопроса о конкретной форме и структуре текста можно оставить на усмотрение Рабочей группы, такой текст может: а) включать принципы, руководящие указания, комментарии, рекомендации и типовые положения; б) основываться на положениях *Руководства*, текстах, подготовленных другими организациями, и материалах национальных правовых режимов, в которых созданы реестры обеспечительных прав, схожие с реестром, рекомендуемым в *Руководстве*. После обсуждения Комиссия решила поручить Рабочей группе разработку текста о регистрации обеспечительных прав в движимых активах⁶.

5. В настоящей записке предложен предварительный проект для обсуждения, призванный помочь Рабочей группе в ее работе. После того как Рабочая группа определится с формой и структурой будущего текста, она, возможно, пожелает поручить его подготовку Секретариату.

I. Введение

6. В *Руководстве* отражен общепризнанный факт, что для развития экономики большое значение имеет наличие современной правовой базы, обеспечивающей возможность осуществлять финансирование под залог движимых активов. Одним из основных принципов законодательства, рекомендованного в *Руководстве*, и всех других реформ в данной области является создание специального реестра для публикации сведений о возможном наличии обеспечительных прав в движимых активах.

7. В главе IV *Руководства* уже изложены замечания и рекомендации по многим аспектам системы регистрации обеспечительных прав. Однако для понимания требований, связанных с регистрацией, ее правовых последствий и сферы применения реестра читателю необходимо довольно хорошо понимать содержание *Руководства* в целом. Поэтому текст о регистрации целесообразно начать с общего краткого описания правовой функции реестра обеспечительных прав в государствах, принявших современное законодательство о кредитовании под обеспечение или намеревающихся принять такое законодательство на основе рекомендаций *Руководства*. Такой текст будет полезен не только для специалистов, участвующих в создании реестра, которые, не будучи экспертами в правовой области, должны иметь хотя бы общее представление о правовом контексте его функционирования для компетентного выполнения своей работы, но и для пользователей реестра и всех других заинтересованных лиц (см. пункт 16 ниже).

8. Кроме того, реестр обеспечительных прав принципиально отличается от других видов реестров, которые предназначены для регистрации прав и обременений на недвижимое имущество и дорогостоящее оборудование,

⁵ Там же, пункт 265.

⁶ Там же, пункты 266-267.

например морские суда, и которые хорошо известны во многих государствах⁷. Таким образом, в тексте о регистрации было бы целесообразно подробно рассмотреть основные особенности реестра обеспечительных прав, которые отличают его от других реестров и служат залогом его эффективного функционирования, например такие принципы, как регистрация уведомлений и составление индексов по идентификационным данным лиц, предоставляющих право.

9. Как правило, подробный порядок регистрации и поиска обеспечительных прав в реестре устанавливается не самим законодательством об обеспеченных сделках, а специальными подзаконными актами, ведомственными инструкциями и другими нормативными документами. В главе IV *Руководства* даны рекомендации относительно общих принципов, связанных с решением этих правовых вопросов. В специальном же тексте о регистрации можно было бы привести конкретные примеры различных правовых норм, положений, инструкций, а также стандартные формы заявлений о регистрации и поиске, которые требуется разработать в процессе создания реестра.

10. Кроме того, в главе IV *Руководства* не рассмотрены или рассмотрены недостаточно подробно многочисленные технические, административные и практические вопросы, связанные с разработкой и ведением эффективного реестра обеспечительных прав. Таким образом, текст о регистрации мог бы стать полезным дополнением к *Руководству*, в котором можно было бы, во-первых, более подробно рассмотреть конкретные практические вопросы и, во-вторых, разъяснить важность разработки согласованной стратегии, предусматривающей участие в создании реестра специалистов из разных областей.

11. Следует также отметить, что опыт государств, в которых создана предусмотренная в *Руководстве* всеобъемлющая система регистрации, свидетельствует о том, что эффективность реестров обеспечительных прав можно существенно улучшить за счет применения современных компьютерных технологий. С учетом этого национального опыта в текст о регистрации можно было бы включить рекомендации по техническим аспектам разработки и ведения реестра, которые могли бы стать ценным подспорьем для других государств.

12. Помимо положений самого *Руководства*, в частности его главы IV, в тексте о регистрации можно было бы обобщить и уточнить выводы и рекомендации, содержащиеся в публикациях других международных организаций, включая следующие:

а) Европейский банк реконструкции и развития (ЕБРР). Публичность обеспечительных прав: руководящие принципы разработки залогового реестра (2004 год);

⁷ Следует отметить, что в некоторых государствах обеспечительные права в движимых активах и обременения недвижимого имущества разрешается регистрировать в одном реестре. Требования к описанию обремененного актива и правовые последствия регистрации могут различаться в каждом отдельном случае, однако основной принцип разграничения понятий регистрации уведомлений и регистрации документов остается тем же.

- b) Публичность обеспечительных прав: определение норм (2005 год);
- c) Азиатский банк развития (АБР). Руководство по разработке реестра движимых активов (2002 год);
- d) Проект общей системы принципов, определений и типовых норм европейского частного права. Раздел 3 главы 3 (Сила в отношении третьих сторон) (Регистрация), том IX (Имущественное обеспечение в движимых активах) (2010 год);
- e) Организация американских государств (ОАГ). Типовые положения о реестре, предусмотренном Межамериканским типовым законом об обеспеченных сделках (октябрь 2009 года);
- f) Международная финансовая корпорация (Всемирный банк). Системы регистрации обеспеченных сделок и залоговые реестры (январь 2010 года);
- g) Организация по унификации коммерческого права в Африке (ОКУПА). Договор: последние изменения, связанные с созданием регионального реестра обеспечительных прав;
- g) Конвенция о международных гарантиях в отношении подвижного оборудования (Кейптаун, 2001 год) и протоколы к ней, предусматривающие создание международных реестров (которые хотя и составляются по отдельным видам активов и охватывают не только обеспеченные сделки, однако также предусматривают регистрацию уведомлений, в результате которой обеспечительное право приобретает силу в отношении третьих сторон и приоритет).

13. Эти национальные и международные источники не всегда согласуются с рекомендациями о порядке регистрации, приведенными в главе IV *Руководства*. В связи с этим в тексте о регистрации можно было бы изложить причины, по которым в *Руководстве* рекомендован именно этот, а не иной подход.

14. Кроме того, в тексте о регистрации можно было бы изложить общие принципы, которыми следует руководствоваться в процессе создания реестра. При рассмотрении таких принципов можно было бы, например, особо выделить следующие моменты:

- a) правовая эффективность: юридические и практические правила регистрации и поиска должны быть простыми, четкими и однозначными;
- b) практичность: процесс регистрации и поиска должен быть как можно более быстрым и экономичным, насколько это возможно с учетом необходимости обеспечения безопасности информации в реестре;
- c) равенство всех заинтересованных сторон и пользователей: лица, предоставляющие право, обеспеченные кредиторы и потенциальные конкурирующие заявители требования имеют свои интересы в отношении набора, полноты и доступности сведений, публикуемых в реестре обеспечительных прав, поэтому при разработке юридической и практической основы функционирования реестра необходимо в равной степени учесть интересы всех заинтересованных сторон и пользователей.

15. В текст о регистрации можно также включить комментарии, типовые нормы, касающиеся юридической и практической стороны процесса регистрации и поиска (для включения в законодательство или подзаконные акты), а также образцы форм документов.

16. Потенциальными читателями текста о регистрации являются все те, кто заинтересован или активно участвует в разработке и внедрении реестра обеспечительных прав, а также все, кого может затронуть его создание, в частности:

а) разработчики системы регистрации, в частности технический персонал, отвечающий за разработку оборудования и программного обеспечения для реестра;

б) администраторы и персонал реестра;

в) пользователи реестра (кредитодатели, кредитные агентства, управляющие в делах о несостоятельности, а также любые представители широкой общественности, юридические права которых могут быть затронуты в результате совершения рыночных сделок с движимыми активами, на которые может распространяться обеспечительное право);

г) юридическое сообщество в целом (судьи, арбитры и юристы-практики);

д) организации, участвующие в реформировании законодательства об обеспеченных сделках или оказывающие содействие такой работе (Всемирный банк, ЕБРР, АБР, Межамериканский банк развития и др.).

17. Не все будущие читатели будут хорошо разбираться в тонкостях законодательства о кредитовании под обеспечение или даже просто иметь юридическое образование. Поэтому текст о регистрации в идеале должен быть написан простым доступным языком и для удобства снабжен наглядными материалами (предметные указатели, графики работ, текстовые вставки с конкретными примерами).

18. Текст о регистрации, как и *Руководство*, следует составить таким образом, чтобы его можно было использовать в государствах с разными правовыми традициями. Поэтому в приводимых типовых положениях и образцах документов о регистрации и поиске следует использовать универсальную терминологию, которую можно легко приспособить к правовым традициям и законодательному стилю каждого государства с учетом принятого там подхода к тому, какие нормы должны быть отражены в основном законодательстве, а какие могут регулироваться подзаконными актами, ведомственными и административными инструкциями. В любом случае в тексте о регистрации необходимо четко объяснить значение всех используемых юридических и технических терминов, особо отметив все случаи, когда оно отличается от значения аналогичных терминов, используемых в *Руководстве*.

[Примечание для Рабочей группы. Рабочая группа, возможно, пожелает обратить внимание на то, что, хотя в настоящей записке и упоминается используемый в Руководстве термин "уведомление", в ней по возможности используются такие формулировки, как "информация, занесенная в реестр" или "зарегистрированная информация". Это связано с тем, что лицо, ходатайствующее о регистрации, регистрирует не обеспечительное право и не уведомление об обеспечительном праве. Лицо, ходатайствующее о регистрации, передает в реестр "информацию", чтобы таким образом произвести "регистрацию". В базу данных реестра заносится не уведомление, а "информация", в результате чего и происходит "регистрация". При соответствующих обстоятельствах именно зарегистрированная информация (а не уведомление о регистрации) может быть изменена или исключена из реестра. Лицо, осуществляющее поиск, обращается к базе данных реестра для выяснения того, зарегистрирована ли в нем информация (а не уведомление) о лице, предоставляющем право. В связи с этим Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том: а) следует ли использовать в тексте о регистрации термин "уведомление" в соответствии с терминологией, принятой в Руководстве, пояснив его значение, как предложено выше, или же б) вместо термина "уведомление" следует использовать иную формулировку, например "информация, занесенная в реестр", "зарегистрированная информация" или "информация в реестре", пояснив, что новый термин имеет тот же смысл, что и термин "уведомление".]

II. Назначение реестра обеспечительных прав

A. Введение

19. Реестр обеспечительных прав существует не в безвоздушном пространстве. Он является неотъемлемой частью общего правового и экономического контекста, в котором осуществляется финансирование под обеспечение в том или ином государстве. Однако разработчики и создатели реестра обеспечительных прав, а также его потенциальные пользователи могут быть не знакомы со всеми тонкостями финансирования под обеспечение. Поэтому в тексте о регистрации целесообразно в общих чертах рассказать об особенностях кредитования под обеспечение и правовой функции регистрации в рамках современного законодательства об обеспеченном финансировании. Именно в этом и заключается цель настоящей главы.

B. Функция обеспечительного права

20. Несмотря на различия в юридической терминологии, основной смысл обеспечительного права везде один. Обеспечительное право – это имущественное право, предоставляемое кредитору в качестве обеспечения выплаты ссуды или исполнения иного обязательства (см. термин "обеспечительное право" в разделе В введения к *Руководству*). Обеспечительное право снижает риск потерь в результате неплатежа, предоставляя кредитору право требовать выплаты стоимости активов, обремененных обеспечительным правом, в качестве резервного источника средств для погашения задолженности. Например, если предприятие, занявшее

средства под залог оборудования, не погашает ссуды, обеспеченный кредитор вправе требовать ареста и продажи оборудования с целью погашения оставшейся части долга. Основная особенность обеспечительного права состоит в том, что оно позволяет кредитору претендовать на стоимость обремененных активов в преференциальном порядке по сравнению с конкурирующими заявителями требования. Поскольку в этом случае риск потерь от неисполнения обязательств должником снижается, должник может получить кредит на более выгодных условиях (под меньшие проценты, на большую сумму или более долгий срок).

21. Как правило, обеспечение создается путем заключения договора (соглашение об обеспечении), в котором лицо, предоставляющее обеспечительное право, дает согласие на то, чтобы некоторые его активы служили обеспечением того или иного конкретного обязательства. Таким обязательством может быть ссуда или кредитная линия, открываемая финансовым учреждением. Или же это может быть кредит на покупку товара лицом, представляющим право. Например, продавец может сохранить за собой право собственности на имущество, продаваемое в кредит, с тем чтобы гарантировать его дальнейшую оплату (об удержании правового титула на имущество в рамках современного режима обеспеченных сделок см. глава IX *Руководства* и пункты 23 и 24 ниже).

22. Обеспечительные права могут создаваться не только по доброй воле сторон, но и по требованию законодательства. Так, в некоторых государствах обеспечительным правом в силу закона обременяется имущество лиц, у которых образовалась задолженность перед государственными органами, например в результате неуплаты налогов или сборов. В других государствах лицо, добившееся вынесения судебного решения об уплате долга, в силу закона приобретает право в активах должника, которое обеспечивает уплату присужденного долга. В некоторых государствах лицам, занимающимся ремонтом материальных активов (например, транспортных средств), по закону предоставляется обеспечительное право в таких активах, которое гарантирует оплату ремонта после передачи активов клиенту.

С. Смысл кредитования под обеспечение

23. Коммерческие предприятия обычно нуждаются в том или ином финансировании для покрытия расходов на создание и расширение производства и приобретение или производство оборудования, инвентарных запасов и услуг, от которых они надеются в дальнейшем получить прибыль. Важным источником финансовых средств, необходимых для продуктивного развития предприятий, являются кредиты. Кредиты могут требоваться и потребителям для покупки бытовой техники, транспортных средств и другого имущества. Как уже отмечалось, кредитор, вынужденный довольствоваться одними обещаниями заемщика вернуть долг, скорее всего, предоставит лишь небольшой кредит на непродолжительный срок и под большие проценты, да и то лишь в том случае, если заемщик имеет устоявшуюся кредитную репутацию. Обеспечение позволяет получить кредит по меньшей цене и на больший срок, так как дает кредиторам дополнительную защиту на случай неплатежа. На практике многие потребители, а также малые и средние

предприятия не смогут получить никакого кредита, если не будут в состоянии предоставить обеспечение в форме активов (см. введение к *Руководству*, пункты 1-11).

D. Посессорные и непосессорные обеспечительные права

24. В правовых системах давно известна классическая форма обеспечительного права – залог (см. *Руководство*, глава I, пункты 51-59). При совершении залоговой сделки (не считая фиктивных залоговых сделок и сделок, в рамках которых заложенное имущество не переходит в фактическое владение другого лица) лицо, представляющее право, обычно передает обремененный актив во владение обеспеченного кредитора. Требование о передаче имущества позволяет обеспеченному кредитору быть уверенным в том, что должник ранее не заложил то же имущество другому кредитору. Кроме того, изъятие имущества из владения лица, предоставляющего право, дает сигнал потенциальным покупателям или приобретателям, что лицо, предоставляющее право, более не обладает необремененным правовым титулом на соответствующие активы.

25. Однако залог возможен лишь в том случае, когда имущество можно физически передать другому лицу. Это значит, что предметом залога не могут быть многие виды движимых активов, включая будущие активы лица, предоставляющего право (т.е. активы, приобретенные или произведенные лицом, предоставляющим право, после создания обеспечительного права; см. *Руководство*, глава I, пункт 8), а также нематериальные активы, например дебиторская задолженность или права интеллектуальной собственности. Но даже если передача имущества возможна, обеспеченный кредитор обычно не в состоянии обеспечить хранение, обслуживание и страхование громоздкого имущества или имущества, находящегося в постоянном обороте, например инвентарных запасов. Более того, отказ от владения имуществом может лишить смысла само финансирование. Ведь оборудование, инвентарные запасы и другие производственные активы нужны предприятию для получения доходов, необходимых для погашения обеспеченного обязательства. Аналогичным образом, отсрочка передачи материальных активов, приобретенных на условиях обеспеченного кредита, может лишить покупателей выгод, связанных с возможностью их незамедлительного использования (о преимуществах и недостатках залога см. *Руководство*, глава I, пункты 51-59).

26. Ввиду ограниченной применимости механизма посессорного обеспечения современные законы об обеспеченных сделках обычно допускают возможность предоставления обеспечения без передачи обремененных активов во владение обеспеченного кредитора. Правовой режим, в рамках которого признаются непосессорные обеспечительные права, как правило, способствует большей доступности кредитов благодаря расширению набора активов, которые могут быть предоставлены коммерческим предприятием в качестве обеспечения. В этом случае предприятие может обременять помимо материальных также свои нематериальные активы, а помимо имеющихся – будущие (включая дебиторскую задолженность и инвентарные запасы) (об активах, которые могут быть предметом обеспечительного права, см. рекомендацию 17

Руководства; о создании обеспечительного права во всех активах лица, предоставляющего право, см. *Руководство*, глава II, пункты 61-70). Механизм непосessorного обеспечения делает более доступными и потребительские кредиты, позволяя потребителям незамедлительно вступать во владение имуществом, приобретенным на ссуду или в кредит.

Е. Правовой риск, связанный с непосessorными обеспечительными правами

27. Смысл обеспечительного права как имущественного права заключается в том, что в случае неисполнения обязательства лицом, предоставляющим право, обеспеченный кредитор вправе требовать выплаты стоимости обремененных активов в приоритетном порядке по сравнению с конкурирующими заявителями требования, включая последующих покупателей и обеспеченных кредиторов, а также необеспеченных кредиторов и управляющего в деле о несостоятельности лица, предоставляющего право (определения терминов "конкурирующий заявитель требования" и "приоритет" см. в разделе В введения к *Руководству*). Однако признание непосessorных обеспечительных прав создает дополнительные трудности, связанные со сбором информации третьими сторонами. Потенциальным покупателям или обеспеченным кредиторам важно точно знать, что активы, находящиеся во владении того или иного лица, еще не обременены обеспечительным правом. Необеспеченным же кредиторам и управляющему в деле о несостоятельности лица, предоставляющего право, не менее важно иметь возможность определять, какие из активов лица, предоставляющего право, уже обременены и поэтому не могут быть реализованы для удовлетворения их требований. С учетом сложности сбора такой информации в некоторых правовых системах обладателю непосessorного обеспечительного права не разрешается реализовать свое право в ущерб конкурирующим заявителям требования, которые приобрели право в обремененных активах, не зная о том, что на них уже распространяется обеспечительное право другого лица. С другой стороны, ценность обеспечительного права для кредиторов снижается, если в законодательстве предусмотрены нормы о защите третьих сторон, согласно которым стороны, не знавшие о ранее созданном обеспечительном праве, могут реализовать свои права в активах без учета ранее созданного в них обеспечительного права.

Ф. Устранение правового риска с помощью реестра

28. Решить проблему "секретности", связанную с непосessorными обеспечительными правами, и одновременно защитить права как обеспеченных кредиторов, так и третьих сторон позволяет создание реестра обеспечительных прав. Если регистрация в реестре будет считаться одним из условий придания обеспечительному праву силы в отношении конкурирующих заявителей требования, то третьи стороны смогут обезопасить себя, проведя поиск по реестру до совершения каких-либо действий с активами лица, предоставляющего право. Обеспеченные же кредиторы смогут быть уверены в том, что, если они вовремя регистрируют свои обеспечительные права, те

будут иметь силу в отношении последующих заявителей требования. Регистрация также служит объективным и справедливым критерием для определения приоритетности обеспечительных прав в тех случаях, когда лицо, предоставляющее право, создало обеспечительные права в одних и тех же активах в пользу нескольких обеспеченных кредиторов.

29. Для достижения этих целей необходимо, чтобы создание реестра сопровождалось принятием соответствующей законодательной базы. В частности, в законодательстве об обеспеченных сделках, согласно которому будет создаваться реестр, необходимо предусмотреть три основных принципа, касающихся регистрации обеспеченных сделок. Во-первых, регистрация является неперенным условием придания непосессорному обеспечительному праву силы в отношении третьих сторон (см. рекомендации 29 и 32 *Руководства*). Во-вторых, в случае неисполнения обязательств лицом, предоставляющим право, обладатель зарегистрированного непосессорного обеспечительного права имеет приоритетное право на стоимость обремененных активов в пределах суммы обязательства, указанной в зарегистрированном уведомлении, по сравнению с последующими конкурирующими заявителями требования (см. рекомендацию 98 *Руководства*). В-третьих, приоритет зарегистрированных непосессорных обеспечительных прав в одних и тех же активах определяется очередностью их регистрации (см. подпункт (а) рекомендации 76 *Руководства*). Хотя эти принципы носят основополагающий характер, в современном законодательстве об обеспеченных сделках из них, как правило, делается ряд исключений ради достижения других важных целей. Наиболее типичные исключения рассмотрены в следующем разделе.

G. Сделки, подлежащие регистрации в реестре

1. Общий подход: приоритет содержания над формой

30. Не считая вышеупомянутых исключений, современные режимы регистрации обеспеченных сделок носят всеобъемлющий характер и охватывают все сделки, которые по сути служат для обеспечения исполнения обязательства, независимо от формы сделки, вида обременяемых активов или обеспеченного обязательства, а также статуса сторон (см. рекомендацию 2 *Руководства*). Так, например, если должник передает обеспеченному кредитору правовой титул на какие-либо активы на основании договора купли-продажи, но при этом сохраняет активы в своем владении при том понимании, что правовой титул на них может быть возвращен по уплате непогашенного обязательства, то к соответствующей сделке купли-продажи будут применяться те же правила регистрации и приоритета, что и к собственно обеспечительным правам. Такой подход необходим для того, чтобы не свести на нет такие преимущества от создания реестра, как снижение риска и четкая приоритетность прав.

31. Следует отметить, что данный подход не означает, что сделки, связанные с передачей правового титула, на которые также распространяется режим регистрации, причисляются к категории обеспеченных сделок. Например, как еще будет отмечено ниже, сделки, связанные с прямой передачей дебиторской

задолженности, обычно подлежат регистрации, и на них распространяются некоторые из правил, применимых к обеспеченным сделкам (см. рекомендацию 3 *Руководства*), однако от этого прямая передача дебиторской задолженности еще не становится обеспеченной сделкой, так как это имело бы нежелательные и вредные последствия для таких важных видов практики, связанных с прямой продажей дебиторской задолженности, как факторинг и секьюритизация (см. *Руководство*, глава I, пункты 25-31).

2. Прямая уступка дебиторской задолженности

32. Прямая уступка дебиторской задолженности создает ту же проблему нехватки информации для третьих сторон, которая возникает и в связи с непосessorным обеспечительным правом. У потенциального обеспеченного кредитора или получателя нет реальной возможности проверить, не была ли дебиторская задолженность, причитающаяся коммерческому предприятию, ранее уже уступлена другому лицу. Хотя они и могут навести справки о должниках, за которыми числится дебиторская задолженность, на практике это не имеет особого смысла, если сделка охватывает как текущую, так и будущую дебиторскую задолженность. Для решения этой проблемы в законодательстве об обеспеченных сделках нередко предусматривается, что требования о регистрации, действующие в отношении непосessorных обеспечительных прав, распространяются и на прямую продажу дебиторской задолженности, а приоритетность прав последующих получателей или обеспеченных кредиторов одной и той же задолженности определяется очередностью их регистрации.

3. Механизмы обеспечения с удержанием правового титула

33. В некоторых государствах принят подход, согласно которому для отнесения той или иной сделки к категории обеспечительных механизмов для целей законодательства об обеспеченных сделках важна не форма сделки, а ее содержание, однако такой подход нередко применяется только к сделкам, связанным с созданием обеспечительного права в активах, уже принадлежащих лицу, предоставляющему право. При этом считается, что сделки, в рамках которых кредитор сохраняет за собой правовой титул на активы с целью обеспечить уплату остальной части цены за товар, приобретенный должником в рассрочку (например, сделки купли-продажи с удержанием правового титула и сделки финансовой аренды), принципиально отличаются от обеспечительных механизмов. Но даже в этих государствах обычно признается, что подобные сделки сопряжены с той же проблемой недостаточной открытости информации, что и непосessorные обеспечительные права. В отсутствие требования о регистрации у третьих сторон не будет никаких средств объективно проверить, не являются ли активы, находящиеся во владении лица, на самом деле собственностью продавца или арендодателя. По этой причине в сферу действия современного режима регистрации обеспеченных сделок нередко включаются и сделки с удержанием правового титула, а регистрация считается непременным условием, без которого продавец или арендодатель не могут требовать реализации своего права собственности в отношении третьих сторон.

34. Однако с учетом важности торговых кредитов современное законодательство об обеспеченных сделках обычно предусматривает, что

общее правило, согласно которому приоритетом обладает лицо, первым зарегистрировавшее свои права, не распространяется на продавца или арендодателя (иными словами, продавец или арендодатель имеют особый приоритетный статус). В противном случае обеспеченный кредитор, первым зарегистрировавший свои права на будущие активы лица, предоставляющего право, мог бы предъявлять претензии на эти активы в приоритетном порядке по сравнению с продавцом или арендодателем. Такая ситуация была бы неприемлема по тем же причинам, по которым из данного правила о приоритете сделано исключение для обладателей приобретательских обеспечительных прав. Во-первых, должник приобрел активы благодаря кредиту, предоставленному продавцом или арендодателем, а не обеспеченным кредитором, первым зарегистрировавшим свои права. Во-вторых, признание приоритета за ранее зарегистрированным обеспечительным правом оказало бы негативное влияние на доступность кредитов на покупку и лизинг активов. По этой причине современный режим регистрации обеспеченных сделок защищает интересы продавца или арендодателя, при условии что те своевременно зарегистрировали свои права (см., например, рекомендацию 180 *Руководства*).

4. Аренда и консигнация

35. Сделки долгосрочной аренды и консигнации движимых активов не служат для обеспечения уплаты покупной цены. Однако они создают аналогичные информационные проблемы для третьих сторон, так как всегда предполагают разделение права собственности (которое сохраняется за арендодателем или консигнантом) и права фактического владения (которое переходит арендатору или консигнатору). Для решения этой проблемы в некоторых государствах предусматривается, что порядок регистрации и определения приоритета, действующий в отношении приобретательских обеспечительных прав, передачи и удержания правового титула в целях обеспечения, распространяется и на эти виды сделок.

5. Неконсенсуальные обеспечительные права

36. Реестр обеспечительных прав в движимых активах предназначен в первую очередь для регистрации консенсуальных непосessorных обеспечительных прав в таких активах. Однако, как уже отмечалось выше, обеспечительное право может возникать и в силу закона. В принципе, к обеспечительным правам, возникающим в силу закона, можно было бы применять те же правила регистрации и приоритета, что и к консенсуальным обеспечительным правам. Однако в некоторых государствах предусмотрены нормы, согласно которым некоторым видам неконсенсуальных обеспечительных прав может присваиваться более высокий приоритет даже по сравнению с зарегистрированными ранее консенсуальными обеспечительными правами. Это касается, в частности, обеспечительных прав, которые возникают в силу закона и обеспечивают выполнение налоговых обязательств перед государством. В подобной ситуации государству не требуется регистрировать свои права, поскольку обычное правило о приоритете ранее зарегистрированного права в данном случае не действует.

Н. Исключения из правила о приоритете зарегистрированных обеспечительных прав и их силе в отношении третьих сторон

1. Посессорные обеспечительные права

37. Хотя большинство обеспеченных сделок связано с созданием непосессорных обеспечительных прав, в отношении некоторых видов активов, таких как предметы роскоши, оборотные инструменты, оборотные документы и документарные ценные бумаги, по-прежнему применяется механизм посессорного залога. Почти во всех государствах, в которых создана система регистрации, вступление во владение материальными активами признается допустимым альтернативным методом придания обеспечительному праву силы в отношении третьих сторон, заменяющим регистрацию (см. рекомендацию 37 *Руководства*). При этом считается, что сам факт изъятия активов из владения лица, предоставляющего право, довольно ясно дает понять третьим сторонам, что принадлежащий такому лицу правовой титул на активы, скорее всего, уже обременен. В подобных ситуациях приоритет обычно определяется исходя из того, какое событие – регистрация или вступление во владение – произошло раньше. Однако в отношении таких активов, как оборотные инструменты и оборотные документы, действует особое правило, согласно которому обеспечительное право, которому была придана сила в отношении третьих сторон путем вступления во владение, имеет приоритет даже по отношению к обеспечительному праву, которое было ранее зарегистрировано в реестре (см. рекомендации 101 и 109 *Руководства*).

2. Финансирование приобретения

38. Правило о приоритете ранее зарегистрированного обеспечительного права означает, что обеспечительное право в будущих активах предприятия (т.е. активах, которые будут приобретены или произведены после создания обеспечительного права), уведомление о котором зарегистрировано в реестре, имеет приоритет над обеспечительными правами в тех же активах, уведомление о которых зарегистрировано в более поздний срок. Такой принцип в целом вполне оправдан, поскольку последующий обеспеченный кредитор мог и должен был защитить свои интересы, проведя проверку по реестру до предоставления кредита. Однако в большинстве современных законов об обеспеченных сделках признается, что из данного правила следует предусмотреть исключение на тот случай, когда последующий обеспеченный кредитор финансирует приобретение новых активов (например, потребительских товаров, оборудования или инвентарных запасов) лицом, предоставляющим право. Поскольку без такого финансирования эти новые активы никогда не стали бы частью имущественной базы лица, предоставляющего право, считается справедливым, что лицо, профинансировавшее приобретение данных активов (обеспеченный кредитор, позднее зарегистрировавший свои права), имеет на них более приоритетное право, чем обеспеченный кредитор, первым зарегистрировавший свои права в реестре. Признание приоритета за приобретательскими обеспечительными правами выгодно и лицу, предоставляющему право, так как дает ему доступ к различным источникам обеспеченных кредитов, необходимых для приобретения новых активов (см. *Руководство*, глава IX).

3. Сделки, совершаемые в ходе обычной коммерческой деятельности

39. Во многих государствах действует правило, согласно которому покупатель, который приобретает обремененный актив, не зная о том, что он является предметом обеспечительного права ("добросовестный покупатель"), получает такой актив без обременения зарегистрированным обеспечительным правом. При таком подходе потенциальный покупатель не только не обязан выяснять по реестру, не обременен ли интересующий его актив обеспечительным правом, но и прямо заинтересован в том, чтобы такой проверки не проводить. Столь высокая степень защиты покупателя, основанная на субъективных критериях знания/незнания, несовместима с современной системой регистрации, цель которой – обеспечить открытость информации об обеспечительных правах и установить ясные и объективные правила для разрешения споров между конкурирующими заявителями требований. По этой причине современные режимы регулирования обеспечительных сделок обычно разрешают обеспеченному кредитору в подобных случаях сохранять права на активы и после того, как они перейдут от лица, предоставляющего право, к покупателю (о влиянии фактической осведомленности на приоритет обеспечительного права и его силу в отношении третьих сторон см. также пункты 48-49 ниже).

40. Однако из общего правила о том, что обеспеченный кредитор может реализовать свое обеспечительное право в активах, находящихся в руках покупателя, существует одно важное исключение. Современное законодательство об обеспеченных сделках практически всегда предусматривает, что покупатель, приобретающий обремененные активы в ходе обычной деятельности лица, предоставляющего право, получает такие активы без учета обременяющих их обеспечительных прав независимо от того, зарегистрированы они или нет (см. рекомендацию 81 *Руководства*). Нельзя ожидать, что покупатель, приобретающий активы у торгового предприятия, занимающегося продажей интересующих его видов активов, например компьютерного оборудования, будет проверять реестр, прежде чем заключить сделку. Следует отметить, что данное исключение защищает покупателя даже в тех случаях, когда ему было известно о существовании зарегистрированного обеспечительного права, однако не действует в случаях, когда покупателю было также известно, что продажа активов нарушает права обеспеченного кредитора, предусмотренные соглашением об обеспечении. Такой подход вполне отвечает разумным ожиданиям как лица, предоставляющего право, так и обеспеченного кредитора. Приобретая обеспечительное право в инвентарных запасах, обеспеченный кредитор обычно учитывает, что такие запасы могут быть проданы в ходе обычной коммерческой деятельности лица, предоставляющего право, без учета обременяющих их обеспечительных прав. В конечном счете, лицо, предоставляющее право, должно иметь возможность продать свои инвентарные запасы для получения средств, необходимых для возвращения обеспеченного займа.

41. Законодательство об обеспеченных сделках, как правило, предусматривает аналогичную защиту получателей активов и конкурирующих обеспеченных кредиторов, которым выплачиваются денежные средства или передаются оборотные документы (например, коносаменты) или оборотные инструменты (например, чеки) (см. рекомендации 101 и 109 *Руководства*). При

этом считается, что сохранение оборотного характера обремененных активов и относящихся к ним документов и инструментов является более важной задачей, чем защита приоритетного статуса обеспеченного кредитора, зарегистрировавшего свои права.

4. Банковские счета и ценные бумаги

42. Для упрощения сделок, связанных со ссудой и выкупом ценных бумаг и операциями с производными финансовыми инструментами, совершаемых крупными финансовыми учреждениями, в законодательстве многих стран предусмотрены исключения из правила о приоритете зарегистрированных прав в отношении обеспечительных прав в средствах, зачисленных на банковский счет, и, по крайней мере, некоторых видах ценных бумаг (следует отметить, что ценные бумаги и права на получение платежа, предусмотренные финансовыми договорами и валютными контрактами или вытекающие из них, исключены из сферы применения *Руководства*; см. подпункты (с) - (е) рекомендации 4). Как правило, обеспеченным кредиторам разрешается не регистрировать обеспечительное право в реестре, а вместо этого приобрести "право контроля" над банковским счетом или определенными видами ценных бумаг, причем кредиторы, получившие "право контроля", имеют приоритет даже перед обеспеченными кредиторами, ранее зарегистрировавшими свои права (относительно средств на банковском счете см. определение термина "право контроля" в разделе В введения к *Руководству* и рекомендацию 103).

5. Активы, подлежащие регистрации в специальном реестре

43. Из правила о регистрации обеспечительных прав в общем реестре могут быть сделаны и другие исключения, если будет решено сохранить уже существующие и хорошо функционирующие альтернативы такой регистрации. Например, в некоторых государствах информацию об обеспечительных правах в автотранспортных средствах принято вносить в сертификат правового титула. Если такая система исправно работает, то государство может принять решение исключить обеспечительные права в активах, охватываемых такой системой, из общего режима регистрации или просто предусмотреть, что обеспечительные права, зарегистрированные в специальном реестре, имеют приоритет (в связи с последним подходом см. рекомендации 77 и 78 *Руководства*).

44. Кроме того, в государстве могут быть уже созданы специальные реестры для регистрации прав, в том числе обеспечительных, в отдельных видах движимых активов, в частности воздушных и морских судов и интеллектуальной собственности. Если такие реестры служат не только для публикации информации об обеспечительных правах в соответствующих активах, но и для других целей, государство может принять решение исключить из сферы охвата реестра обеспечительных прав обеспечительные права в активах, к которым применяется особый порядок регистрации, или просто признать за обеспечительными правами, зарегистрированными в специальном реестре, приоритет (в связи с последним подходом см. рекомендации 77 и 78 *Руководства*).

45. Наконец, в государствах, являющихся участниками международных договоров, в частности Конвенции о международных гарантиях в отношении подвижного оборудования и протоколов к ней, будет действовать требование о

том, что обеспечительные и другие права в активах, подпадающих под действие соответствующих договоров (например, планеры воздушных судов, авиационные двигатели и железнодорожный подвижной состав), должны регистрироваться в международном реестре.

6. Другие исключения

46. Наличие других исключений зависит от социально-экономических особенностей каждого конкретного государства. Некоторые государства, например, могут счесть целесообразным обеспечить защиту всех покупателей сравнительно недорогих потребительских товаров независимо от того, приобретены ли те в ходе обычной хозяйственной деятельности продавца или нет, на том основании, что было бы нереально требовать от покупателей проводить поиск по реестру перед заключением сделки. Обеспечительные права, возникающие в силу закона, в идеале также должны регистрироваться в реестре, однако в отношении них нередко тоже делаются исключения.

I. Территориальный охват реестра

47. Обеспеченным кредиторам нужны четкие правила, которые бы указывали на то, где следует регистрировать обеспечительное право в тех случаях, когда стороны сделки или затрагиваемые ею активы находятся в разных государствах. Обычно таким указанием служат нормы коллизионного права государства, используемые для определения законодательства, регулирующего приоритет обеспечительного права и его силу в отношении третьих сторон. Согласно подходу, предусматриваемому большинством современных норм коллизионного права, применимое законодательство зависит от характера активов. К обеспечительным правам в материальных активах применяется право государства, в котором находятся обремененные активы (см. рекомендацию 203 *Руководства*). Если активы находятся в нескольких государствах, то регистрацию необходимо произвести в каждом из них. К обеспечительным правам в нематериальных активах, а также в мобильных товарах, обычно используемых сразу в нескольких государствах, применяется право государства местонахождения лица, предоставляющего право (см. рекомендации 204 и 208 *Руководства*).

J. Влияние наличия осведомленности о существовании обеспечительного права на его силу в отношении третьих сторон и приоритет

48. В ситуации, когда третья сторона приобретает активы, зная, что они обременены незарегистрированным обеспечительным правом, возникает вопрос о том, получает ли она эти активы без обременения. Современные режимы обеспеченных сделок, как правило, предусматривают, что фактическое уведомление или фактическая осведомленность об обеспечительном праве не заменяют его регистрацию и что приобретение обремененного актива при наличии сведений о существовании незарегистрированного обеспечительного права не представляет собой недобросовестного действия. Такой подход позволяет третьим сторонам полностью полагаться на информацию в реестре

при выяснении вопроса о том, не затрагивают ли их какие-либо обеспечительные права, которые ранее могло создать в своих активах лицо, предоставляющее право. Такой подход вполне справедлив и по отношению к обеспеченным кредиторам, поскольку те могли защитить свои интересы, своевременно зарегистрировав свои права в реестре.

49. Иначе обстоит дело в том случае, когда третья сторона знала, что передача, сдача в аренду или лицензирование обремененных активов нарушает права обеспеченного кредитора. Наличие таких сведений у покупателя, арендатора или лицензиата может привести к тому, что активы перейдут к нему вместе с обременением ранее зарегистрированным обеспечительным правом, даже если сделка была совершена в ходе обычной коммерческой деятельности продавца, арендодателя или лицензиара (см. рекомендации 81 и 106 *Руководства* и рекомендацию 245 *Дополнения*).

К. Регистрация и принцип подразумеваемого уведомления

50. В рамках традиционных правовых режимов, регулирующих кредитование под обеспечение, регистрация иногда рассматривается как подразумеваемое уведомление об обеспечительном праве. Согласно принципу подразумеваемого уведомления, все лица, имеющие дело с активами, обремененными зарегистрированным правом, считаются осведомленными о существовании данного права, даже если они в действительности не обращались к реестру. Принцип подразумеваемого уведомления теряет смысл в рамках современного законодательства об обеспеченных сделках, в котором четко и подробно прописаны последствия регистрации и нерегистрации обеспечительного права для его приоритета. В большинстве случаев приоритет не зависит от того, была ли третья сторона, приобретающая права в активах, обремененных зарегистрированным правом, фактически или предположительно осведомлена о его существовании. В тех же редких случаях, когда осведомленность имеет значение, важна фактическая, а не предполагаемая или подразумеваемая осведомленность о различных фактах, а не о самом факте существования обеспечительного права (см. пункт 49 выше).

Л. Регистрация и несостоятельность

51. Современные законы об обеспеченных сделках обычно предусматривают регистрацию обеспечительного права в качестве обязательного условия придания ему силы в отношении необеспеченных кредиторов по решению суда и управляющего в деле о несостоятельности лица, предоставляющего право (см. рекомендации 238 и 239 *Руководства*). Обеспеченный кредитор, вовремя не зарегистрировавший свои права, переходит в категорию необеспеченных кредиторов.

52. Данное правило:

а) стимулирует своевременную регистрацию прав обеспеченными кредиторами;

b) позволяет управляющему в деле о несостоятельности лица, предоставляющего право, эффективно определять, какие из его активов имеют обременения;

c) позволяет кредиторам по решению суда определить, насколько обременены активы лица, предоставляющего право, на данный момент времени, и исходя из этого решить, имеет ли смысл начинать исполнительное производство;

d) позволяет потенциальным кредиторам определить возможный размер обеспеченной задолженности, числящейся за их потенциальными должниками на данный момент времени, и тем самым составить более точное представление о кредитоспособности потенциального должника.

53. Своевременная регистрация, однако, еще не гарантирует, что права обеспеченного кредитора не будут оспорены на основании общих положений законодательства о несостоятельности, касающихся, например, расторжения преференциальных и мошеннических сделок и приоритетного статуса некоторых категорий кредиторов, пользующихся особой защитой (см. главу XII и рекомендацию 239 *Руководства*, а также рекомендацию 88 *Руководства ЮНСИТРАЛ* для законодательных органов по вопросам законодательства о несостоятельности).

M. Регистрация и создание обеспечительного права

54. В рамках современного режима обеспеченных сделок регистрация не является одним из обязательных элементов создания обеспечительного права (см. рекомендацию 33 *Руководства*). Обеспечительное право начинает действовать между предоставляющим его лицом и обеспеченным кредитором и может быть осуществлено уже с момента заключения соглашения об обеспечении, которое должно отвечать минимальным требованиям – быть составлено в письменной форме и подтверждать согласие лица, предоставляющего право, на обременение своих активов (см. рекомендации 13-15 *Руководства*). Регистрация же требуется исключительно для того, чтобы придать такому праву силу в отношении третьих сторон. Причем регистрации подлежит даже не само соглашение об обеспечении, а отдельное уведомление (т.е. информация о потенциальном обеспечительном праве), которое обычно вносится в реестр в электронной форме и содержит лишь базовую информацию об обеспечительном праве (см. рекомендацию 32 *Руководства*). Факт регистрации еще не свидетельствует о том, что соответствующее обеспечительное право действительно существует. Подтверждением обеспечительного права является лишь соглашение об обеспечении, которое само регистрации не подлежит. Регистрация же лишь указывает третьим сторонам на то, что интересующие их активы могут быть обременены обеспечительным правом.

N. Регистрация и принудительное исполнение

55. Некоторые правовые режимы требуют, чтобы обеспеченные кредиторы, подающие иск об исполнении соглашения об обеспечении, регистрировали в

реестре соответствующее уведомление. Обычно такое требование действует в тех правовых системах, в которых сотрудники реестра обязаны информировать обеспеченных кредиторов, ранее зарегистрировавших права в тех же активах, о находящихся на рассмотрении исполнительных исках. В других правовых системах обращающийся в суд обеспеченный кредитор обязан сам проверить реестр и заранее уведомить всех конкурирующих обладателей обеспечительных прав о мерах принудительного исполнения, применения которых он добивается (см., например, рекомендацию 151 *Руководства*).

О. Санкции за невыполнение требования о регистрации

56. Современные законы об обеспеченных сделках не предусматривают денежных штрафов или иных административных санкций в отношении обеспеченных кредиторов, не зарегистрировавших требуемую информацию об обеспечительном праве. Невозможность реализовать обеспечительное право в отношении третьих сторон согласно закону об обеспеченных сделках уже сама по себе является достаточной правовой санкцией, ведь обеспеченный кредитор, не зарегистрировавший свои права, фактически переходит в категорию необеспеченных кредиторов.

Р. Взаимоотношение между реестром обеспечительных прав и специализированными реестрами движимого имущества

57. Современные режимы обеспеченных сделок и регистрации регулируют взаимоотношения между реестром обеспечительных прав и специализированными реестрами движимого имущества (например, реестрами воздушных и морских судов и интеллектуальной собственности), созданными в одном государстве. В том случае, если в государстве созданы специализированные реестры, в которых разрешено регистрировать обеспечительные права в движимых активах, имеющие силу в отношении третьих сторон (как в международных реестрах, предусмотренных Конвенцией о международных гарантиях в отношении подвижного оборудования и протоколами к ней), современные режимы обеспеченных сделок и регистрации должны устанавливать согласованный порядок внесения сведений в реестры обоих типов.

58. Например, информацию из одного реестра можно просто пересылать в другой реестр. Или можно сделать так, чтобы информация, заносимая в один из реестров, одновременно заносилась в другой реестр через общий интерфейс. В обоих случаях системы регистрации должны быть скоординированы. Например, режимы регистрации должны предусматривать составление индексов, обеспечивающих возможность поиска сведений как по имени лица, предоставляющего право, так и по названию активов, и требовать регистрации уведомлений, а не документов. Вместе с тем, как уже отмечалось выше, требования к описанию активов и юридические последствия регистрации могут различаться (о координации реестров см. пункты 75-82 главы III и пункт 117 главы IV *Руководства* и пункты 135-140 *Добавления*).

Q. Взаимоотношение между реестром обеспечительных прав и реестрами недвижимого имущества

59. Реестры недвижимого имущества существуют практически во всех государствах. Ввиду создания реестров обеспечительных прав в рамках современных режимов обеспеченных сделок необходимо решить вопрос о взаимоотношении между этими двумя типами реестров. В большинстве государств такие реестры существуют отдельно друг от друга. Однако в некоторых государствах информацию об обеспеченных правах в движимых активах и об обременениях недвижимого имущества разрешается заносить в один и тот же реестр. Как уже отмечалось, требования к описанию обремененных активов и правовые последствия регистрации могут различаться в каждом конкретном случае, однако принцип регистрации уведомления, а не документа остается тем же.

60. Рассмотренные выше вопросы (раздел P) имеют отношение и к данному случаю. Кроме этого, возникает вопрос о том, где следует регистрировать информацию об обеспечительных правах в принадлежностях недвижимого имущества. Современные режимы обеспеченных сделок и регистрации предусматривают, что такие права могут регистрироваться в общем реестре обеспечительных прав или в реестре недвижимости (см. рекомендацию 43 *Руководства*). От выбора того или иного реестра будет в дальнейшем зависеть приоритет обеспечительного права. В большинстве государств действует правило о том, что обременение, зарегистрированное в реестре недвижимого имущества, имеет приоритет над обеспечительным правом, зарегистрированным в реестре обеспечительных прав (см. рекомендацию 87 *Руководства*).

III. Основные характеристики эффективного реестра обеспечительных прав

A. Введение

61. В большинстве государств созданы реестры для регистрации прав и обременений, возникающих в связи со сделками с недвижимостью и отдельными видами дорогостоящего движимого имущества, такими как морские и воздушные суда. Для создания эффективного реестра обеспечительных прав крайне важно, чтобы его разработчики и потенциальные клиенты хорошо понимали все его основные особенности. Поэтому в тексте о регистрации следует рассмотреть основные характеристики эффективного современного реестра обеспечительных прав. В этом и состоит цель настоящей главы (дополнительные характеристики, обычно предусматриваемые правовыми нормами или касающиеся устройства реестра, рассмотрены соответственно в главах IV и V документа A/CN.9/WG.VI/WP.44/Add.1).

В. Установление правового титула на обремененные активы

62. Реестры прав собственности, типичным примером которых являются земельные кадастры и реестры судов, служат для публикации сведений о текущем владельце тех или иных активов и любых обременениях его правового титула. Реестр обеспечительных прав не содержит сведений о существовании или передаче правового титула на обремененные активы и не гарантирует, что лицо, указанное в качестве лица, предоставляющего право, является их реальным владельцем. Он служит исключительно для регистрации сведений об обеспечительных правах в любых имущественных правах, которыми обладает или которые может приобрести лицо, предоставляющее право, в отношении обремененных активов. Принадлежат ли указанные в реестре обремененные активы лицу, предоставляющему право, зависит от действительности заключенных им сделок, на основании которых это лицо заявляет о своих правах на активы, но информация о которых в реестр не вносится. Пытаться отразить в реестре надежную информацию о правах собственности на разнообразные материальные и нематериальные движимые активы, служащие объектом обеспечительных прав, было бы трудновыполнимо и экономически неоправданно.

63. Как уже пояснялось выше, в тех случаях, когда речь идет о сделках с удержанием правового титула, а также договорах аренды и консигнации, регистрации подлежит не обеспечительное право, а право собственности продавца, арендодателя или консигнанта. Аналогичным образом, при прямой уступке дебиторской задолженности в реестре регистрируется право собственности, приобретенное цессионарием. Однако даже в этом случае факт регистрации не является доказательством или подтверждением права собственности.

С. Индексирование по имени лица, предоставляющего право, и названию активов

1. Общий принцип

64. Принципиально разная природа движимых активов и недвижимого имущества и связанной с ними практики обеспеченного кредитования обуславливает еще одно существенное различие между реестрами прав собственности на недвижимое имущество и реестрами обеспечительных прав в движимых активах. Это различие заключается в методе индексирования информации в реестре. Каждый объект недвижимого имущества имеет вполне индивидуальный отличительный признак – географическое положение, что позволяет индексировать информацию и производить поиск в реестре по названию конкретного объекта. Большинство же движимых активов не обладают достаточно характерными или уникальными объективными признаками, которые бы позволили составить индекс по названию активов. Кроме того, современное законодательство об обеспеченных сделках должно предусматривать возможность создания действительного обеспечительного права в совокупности существующих и будущих активов лица, предоставляющего право, например в оборудовании, инвентарных запасах и дебиторской задолженности. Составление индекса по активам потребовало бы

отдельного четкого описания каждого актива, что невероятно усложнило бы процесс регистрации и неизбежно привело бы к ошибкам в описании.

65. По этим причинам информацию в реестре обеспечительных прав обычно индексируют по идентификационным данным лица, предоставляющего право (по имени или другому отличительному признаку, например государственному идентификационному номеру), а не описанию активов (см. пункты 31-33 и 70 главы IV *Руководства*). Составление индекса по идентификационным данным лица, предоставляющего право, значительно упрощает процесс регистрации. В этом случае обеспеченный кредитор может зарегистрировать обеспечительное право в существующих и будущих активах лица, предоставляющего право, или отдельной категории принадлежащих ему активов путем однократной регистрации.

2. Дополнительное индексирование по активам

66. Индексирование по идентификационным данным лица, предоставляющего право, имеет один недостаток. Если лицо, предоставляющее право, передает обремененные активы другому лицу и в отношении этого лица продолжает действовать первоначально зарегистрированное обеспечительное право, то третьи стороны, которые впоследствии будут иметь дело с данными активами, не смогут обезопасить себя, проведя поиск в реестре по имени лица, которому были переданы активы. Предположим, например, что лицо, предоставляющее право, продает активы, обремененные обеспечительным правом, третьей стороне, а та, в свою очередь, предлагает продать эти активы или предоставить в них обеспечительное право четвертой стороне. Если эта четвертая сторона не знает, что третья сторона приобрела активы у другого лица, ранее создавшего в них обеспечительное право, она будет проводить поиск в реестре только по имени третьей стороны. Такой поиск не позволит выйти на информацию о ранее зарегистрированном уведомлении.

67. Для решения этой проблемы некоторые системы регистрации обеспечительных прав предусматривают возможность регистрации и составления индекса по названию активов в тех случаях, когда речь идет о "номерных" товарах, т.е. товарах, имеющих собственный идентификационный номер. Обычно подобным образом индексируются лишь отдельные категории движимых активов, имеющих значительный вторичный рынок сбыта и достаточно высокую стоимость, которая оправдывает дополнительные юридические сложности и снижение гибкости (например, автотранспортные средства, автоприцепы, жилые фургоны, планеры воздушных судов, авиационные двигатели, железнодорожный подвижной состав, катера и лодочные двигатели, хотя обеспечительные права в некоторых из таких активов подлежат регистрации в специальных реестрах; см. пункты 34-36 главы IV *Руководства*).

68. На практике некоторые современные системы регистрации позволяют заносить в реестр как идентификационные данные лица, предоставляющего право, так и серийный номер активов (включая бытовую технику) и составлять индексы и по лицам, и по номерам. Причем и идентификационные данные лица, предоставляющего право, и серийный номер могут служить критерием поиска (возможен даже третий критерий – номер регистрации). При таком

подходе поиск можно проводить либо по серийному номеру активов, либо по идентификационным данным лица, предоставляющего право, причем оба варианта позволят установить факт регистрации. Однако в тех случаях, когда обремененными активами являются потребительские товары, которые описаны и проиндексированы по серийному номеру, идентификационные данные лица, предоставляющего право, могут не раскрываться (из соображений конфиденциальности).

D. Регистрация уведомлений вместо регистрации документов

69. Для регистрации прав и обременений на земельные участки и некоторые виды движимых активов, например корабли, обычно требуется, чтобы лица, ходатайствующие о регистрации, приложили к заявлению или предъявили для проверки соответствующие правоустанавливающие документы. Это связано с тем, что регистрация обычно рассматривается как прямое или, по крайней мере, косвенное подтверждение наличия правового титула и затрагивающих его имущественных прав.

70. Для регистрации обеспечительных прав в традиционных реестрах до сих пор иногда требуется представлять первичные документы об обеспечении. Современные же режимы обеспечительных сделок всегда предусматривают регистрацию прав на основе уведомлений. При такой системе первичные документы об обеспечении не требуется ни регистрировать, ни даже предъявлять сотрудникам реестра. Регистрации же подлежит отдельное уведомление об обеспечительном праве, которое составляется по стандартной форме и содержит лишь базовые сведения, необходимые для того, чтобы предупредить всех лиц, осуществляющих поиск по реестру, о том, что указанные в уведомлении активы могут быть обременены обеспечительным правом. Таким образом, регистрация еще не означает, что указанное в реестре обеспечительное право фактически существует, а лишь указывает на то, что такое право может возникнуть в будущем (см. рекомендацию 57 *Руководства*).

71. Благодаря существенному сокращению объема информации, которую требуется передавать в реестр, регистрация на основе уведомлений:

- a) уменьшает расходы по сделкам как для лиц, ходатайствующих о регистрации, так и для третьих сторон, производящих поиск по реестру;
- b) уменьшает нагрузку на административные и архивные службы реестра;
- c) снижает риск совершения ошибок при регистрации (чем меньше информации представляется для регистрации, тем меньше вероятность ошибок);
- d) повышает защиту частной и конфиденциальной информации об обеспеченных кредиторах и лицах, предоставляющих право⁸.

⁸ Обсуждение других вопросов по данной теме, касающихся, в частности, заблаговременной регистрации, принципа однократной регистрации прав, вытекающих из нескольких соглашений, преимуществ электронной передачи данных и требований к содержанию уведомления, см. в главе IV документа A/CN.9/WG.VI/WP.44/Add.1.

72. Как уже отмечалось, современные режимы обеспеченных сделок и регистрации предусматривают, что регистрация уведомления не создает обеспечительного права, а лишь придает ему силу в отношении сторон независимо от того, существует ли такое право в момент регистрации или, в случае заблаговременной регистрации, возникает позже (см. рекомендации 32, 33 и 67 *Руководства*). Эти режимы также предусматривают, что, хотя регистрация уведомления имеет силу только при наличии письменного разрешения лица, предоставляющего право, достаточно, чтобы такое разрешение было дано в соглашении об обеспечении, причем сделано это может быть даже после регистрации независимо от личности лица, ходатайствующего о регистрации (см. подпункт (d) рекомендации 55 и рекомендацию 71 *Руководства*). Кроме того, для защиты лиц, предоставляющих право, от несанкционированной регистрации, которая может помешать им использовать свои активы для получения кредита, такие режимы наделяют их правом требовать аннулирования уведомления или внесения в него изменений посредством упрощенной судебной или административной процедуры (см. подпункт (c) рекомендации 55 и подпункт (b) рекомендации 72 *Руководства*). Наличие других мер защиты от несанкционированной регистрации зависит от решения каждого отдельного государства о соразмерности рисков, связанных с несанкционированной или мошеннической регистрацией, и расходов, которые повлекут за собой дополнительные административные меры (см. пункт 20 главы IV *Руководства*).

Е. Роль реестра в отношении зарегистрированных уведомлений

73. Реестр, о котором говорится в *Руководстве*, служит для хранения представленной в него информации, юридическая сила которой определяется на основании материально-правовых норм, регулирующих порядок совершения обеспеченных сделок. По этой причине персонал реестра не проверяет и не изменяет сведений, которые представляют лица, ходатайствующие о регистрации. Любые же изменения, которые желает внести в учетную запись лицо, ходатайствующее о регистрации, представляются отдельно и не ведут к уничтожению ранее представленной информации. Иными словами, изменение вносится не путем уничтожения содержащейся в реестре информации и замены ее на новую. Вместо этого к уже имеющейся учетной записи добавляется поправка, с тем чтобы лицо, производящее поиск по реестру, могло найти и изучить как изначально зарегистрированную информацию, так и позднее внесенные новые сведения. Системы регистрации должны быть запрограммированы таким образом, чтобы ни лица, ходатайствующие о регистрации, ни сами регистраторы не могли заменять какую бы то ни было информацию, ранее занесенную в реестр. Все учетные записи должны быть проиндексированы в базе данных реестра и удаляться из нее только в случае аннулирования зарегистрированного уведомления или истечения его срока действия.