



Генеральная Ассамблея

Distr.: General
18 December 2017
Russian
Original: English

Комиссия Организации Объединенных Наций по праву международной торговли

Пятьдесят первая сессия

Нью-Йорк, 25 июня — 13 июля 2018 года

Доклад Рабочей группы VI (Обеспечительные интересы) о работе ее тридцать второй сессии (Вена, 11–15 декабря 2017 года)

I. Введение

1. На нынешней сессии Рабочая группа VI приступила к работе по подготовке проекта практического руководства по Типовому закону ЮНСИТРАЛ об обеспеченных сделках (проект «практического руководства») согласно решению, принятому Комиссией на ее пятидесятой сессии (Вена, 3–21 июля 2017 года)¹. На этой сессии Комиссией была выражена поддержка предложению предоставить рекомендации пользователям (например, сторонам сделок, судьям, арбитрам, регуляторам, управляющим в делах о несостоятельности и научным работникам) Типового закона ЮНСИТРАЛ об обеспеченных сделках («Типовой закон»), с тем чтобы в максимальной степени воспользоваться преимуществами законодательства об обеспеченных сделках².

2. Комиссия согласилась предоставить Рабочей группе широкую свободу действий при определении сферы охвата, структуры и содержания проекта практического руководства, и отметила, что в проекте практического руководства можно было бы рассмотреть следующие вопросы: а) договорные вопросы (например, виды обеспеченных сделок, которые возможны согласно Типовому закону); б) операционные вопросы (например, оценка предмета обременения); с) регулятивные вопросы (например, условия, при которых движимые активы будут считаться законным предметом обременения при регулятивных целях); и d) вопросы, касающиеся финансирования микропредприятий (например, вопросы, касающиеся реализации обеспечительных прав)³.

II. Организация сессии

3. Рабочая группа, в состав которой входят все государства — члены Комиссии, провела свою тридцать вторую сессию в Вене 11–15 декабря 2017 года. В работе сессии принимали участие представители следующих государств —

¹ Официальные отчеты Генеральной Ассамблеи, семьдесят вторая сессия, Дополнение № 17 (A/72/17), пункты 227 и 449.

² Там же, пункт 222.

³ Там же, пункты 227 и 449.



членов Рабочей группы: Австралия, Армения, Беларусь, Болгария, Бразилия, Венгрия, Венесуэла (Боливарианская Республика), Германия, Греция, Индия, Индонезия, Испания, Италия, Канада, Кения, Китай, Колумбия, Кувейт, Малайзия, Мексика, Панама, Польша, Республика Корея, Российская Федерация, Румыния, Сальвадор, Соединенное Королевство Великобритании и Северной Ирландии, Соединенные Штаты Америки, Таиланд, Турция, Уганда, Филиппины, Франция, Чехия, Чили, Швейцария, Эквадор и Япония.

4. На сессии присутствовали наблюдатели от следующих государств: Алжир, Бельгия, Боливия (Многонациональное Государство), Демократическая Республика Конго, Доминиканская Республика, Кипр, Мальта, Перу, Саудовская Аравия, Сирийская Арабская Республика, Словакия и Туркменистан.

5. На сессии также присутствовали наблюдатели от следующих международных организаций:

- a) *система Организации Объединенных Наций*: Всемирный банк;
- b) *межправительственные организации*: Европейский инвестиционный банк (ЕИБ);
- c) *международные неправительственные организации, приглашенные Комиссией*: Ассоциация коммерческого финансирования (АКФ), Ассоциация права стран Азии и Тихого океана (АПСАТО), Международная ассоциация факторных компаний и Федерация ЕС сектора факторинга и коммерческого финансирования (МАФК и ЕСФ), Международный институт по вопросам несостоятельности (МИН), Центр правовых, экономических и политических исследований (СЕДЕП), Центр по изучению национальных правовых систем в интересах межамериканской свободной торговли (МНПСМСТ).

6. Рабочая группа избрала следующих должностных лиц:

Председатель: г-н Брюс ВИТТАКЕР (Австралия)

Докладчик: г-н Андрэ Жуан РИПЛ (Бразилия).

7. На рассмотрение Рабочей группы были представлены следующие документы: [A/CN.9/WG.VI/WP.74](#) (Аннотированная предварительная повестка дня) и [A/CN.9/WG.VI/WP.75](#) (Проект практического руководства по Типовому закону ЮНСИТРАЛ об обеспеченных сделках: аннотированное содержание).

8. Рабочая группа утвердила следующую повестку дня:

- 1. Открытие сессии и расписание заседаний
- 2. Выборы должностных лиц
- 3. Утверждение повестки дня
- 4. Проект практического руководства по Типовому закону ЮНСИТРАЛ об обеспеченных сделках
- 5. Будущая работа
- 6. Прочие вопросы
- 7. Утверждение доклада.

III. Ход обсуждения и принятые решения

9. Рабочая группа рассмотрела записку Секретариата под названием «Проект практического руководства по Типовому закону ЮНСИТРАЛ об обеспеченных сделках: аннотированное содержание» ([A/CN.9/WG.VI/WP.75](#)). Ход обсуждения и принятые решения Рабочей группы изложены ниже в главе IV. На заключительном этапе сессии Рабочая группа просила Секретариат подготовить первый

проект практического руководства с учетом проведенных Рабочей группой обсуждений. Было решено, что Секретариату следует предоставить свободу действий в отношении проведения дальнейших консультаций с экспертами и специалистами — практиками в соответствующих областях и в отношении структуры изложения материала в этом первом проекте практического руководства.

IV. Проект практического руководства по Типовому закону ЮНСИТРАЛ об обеспеченных сделках

A. Предварительные соображения (A/CN.9/WG.VI/WR.75, пункты 5–15 и 75–84)

10. В самом начале работы внимание Рабочей группы было вновь обращено на ее мандат, принятый Комиссией, а также на предоставленную ей широкую свободу действий при определении сферы охвата, структуры и содержания проекта практического руководства. Было подчеркнуто, что Рабочей группе следует использовать надлежащий осторожный подход к рассмотрению вопросов, прямо не урегулированных в Типовом законе или Руководстве ЮНСИТРАЛ по принятию Типового закона («Руководство по принятию»), поскольку это может не всегда входить в рамки предоставленного мандата. Соответственно, Рабочая группа провела предварительное обсуждение цели проекта практического руководства, с тем чтобы выработать ряд рабочих предположений о том, каким образом Рабочая группа будет планировать ход работы по подготовке проекта практического руководства.

11. В целом было отмечено, что цель Рабочей группы заключается не в том, чтобы подготовить официальный комментарий к Типовому закону, а выработать практические рекомендации для лиц, участвующих в обеспеченных сделках (например, стороны обеспеченных сделок, другие соответствующие стороны, затронутые такими сделками, и юрисконсульты этих сторон) в государствах, которые приняли или намереваются принять Типовой закон. Было подчеркнуто, что основная задача будет состоять в том, чтобы проиллюстрировать порядок действия Типового закона и показать, каким образом потенциальные пользователи могут воспользоваться применением Типового закона (особенно при уделении основного внимания практическим операционным возможностям, которые открывает Типовой закон). Более того, широкую поддержку получило мнение о том, что другая ключевая цель проекта практического руководства заключается в создании «перемычки» между правом и деловой практикой.

Предполагаемый круг читателей

12. Широкую поддержку получила точка зрения, согласно которой проект практического руководства мог бы включать рекомендации для широкого круга пользователей в государствах, которые приняли или намереваются принять Типовой закон. Было высказано мнение о том, что Типовой закон мог бы использоваться самым максимально широким образом, если бы соответствующие разделы практического руководства были составлены с учетом интересов конкретных групп пользователей. Например, соответствующие разделы проекта практического руководства, посвященные обсуждению договорных и операционных вопросов, могли бы быть составлены таким образом, чтобы принимать во внимание интересы предпринимателей, финансистов, должников и других сторон, которые участвуют в сделках, охватываемых Типовым законом. Аналогичным образом разделы проекта практического руководства, посвященные регулятивным вопросам, могли бы быть специально нацелены на соответствующих участников регулирования и финансовые учреждения, затронутые таким регулированием.

13. В этом контексте были высказаны противоположные мнения относительно той степени, в которой проект практического руководства будет предназначен

для других категорий пользователей (например, судей, судебных приставов, а также операторов регистров). Одна из точек зрения заключалась в том, что это отнюдь не является необходимым, поскольку имеющиеся тексты ЮНСИТРАЛ по обеспеченным сделкам уже содержат рекомендации для этих пользователей, в то время как другое мнение состояло в том, что подготовка дополнительных рекомендаций для включения в проект практического руководства была бы полезной.

14. С учетом различных уровней знаний о законодательстве об обеспеченных сделках, как это предусматривается в Типовом законе, в среде потенциальных читателей проекта практического руководства была отмечена необходимость использования комплексного подхода к подготовке практического руководства. В этом контексте было высказано мнение о том, что в проекте практического руководства следует учитывать потребности тех читателей, которые необязательно знакомы с подходами, примененными в Типовом законе.

15. Было достигнуто согласие о том, что проект практического руководства должен быть направлен на выработку рекомендаций для пользователей, которые относятся ко всем правовым традициям и работают в различных регионах, независимо от того, был ли принят Типовой закон в соответствующих юрисдикционных системах.

16. Были высказаны различные мнения в отношении той степени, в которой в проект практического руководства следует включить ссылки на различные правовые системы. Одна из точек зрения заключалась в том, что основное внимание в проекте практического руководства следует направить на развитие унитарного, функционального и комплексного подхода, использованного в Типовом законе, без проведения сопоставлений с другими правовыми системами. Была высказана обеспокоенность тем, что проведение таких сопоставлений потребует длительного анализа и что это может выйти за рамки целей проекта практического руководства. В этом контексте было высказано мнение о том, что в проекте практического руководства можно было бы подчеркнуть определенные новаторские черты Типового закона, например, выделить особенности регистрационной системы, а также возможность реализации обеспечительного права во внесудебном порядке.

17. Другая точка зрения состояла в том, что для того, чтобы подчеркнуть в проекте практического руководства ценные аспекты Типового закона, было бы полезным провести определенные сопоставления с традиционными режимами обеспеченных сделок, особенно путем привлечения внимания к определенным видам сделок, которые стали возможными согласно Типовому закону.

18. Было отмечено, что перед началом работы над проектом текста Рабочей группе было бы полезно изучить вопрос о том, следует ли — и в какой степени следует — включить ссылки на различные правовые традиции в проект практического руководства. После обсуждения была высказана широкая поддержка мнения о том, что во вступительную часть проекта практического руководства можно было бы включить общий раздел о полезной роли Типового закона, а также об использованных в нем подходах без ссылок на какие-либо другие правовые системы. Было также отмечено, что при приведении примеров конкретных отдельных сделок в проект практического руководства можно было бы включить краткие комментарии о других традиционных подходах.

Сфера охвата

19. Что касается договорных и операционных вопросов, которые следует рассмотреть в проекте практического руководства, то было высказано мнение о том, что в проект практического руководства можно было бы включить соответствующие примеры и привлечь внимание к некоторым важнейшим сделкам, а не проводить общее обсуждение всех категорий сделок, которые могут регулироваться Типовым законом. В этом контексте было особо отмечено, что в проекте практического руководства следует подчеркнуть общее правило, которое закреплено

в Типовом законе и согласно которому обеспечительное право может обременять любые виды движимых активов при условии соблюдения предусмотренных исключений. В этом плане было указано, что основное внимание в проекте практического руководства следует направить на ключевые сделки, а не на сделки с конкретными видами активов.

20. Широкую поддержку получило мнение о том, что основное внимание следует уделить в проекте практического руководства сделкам, связанным с оборудованием, инвентарными запасами и дебиторской задолженностью, поскольку они являются ключевыми коммерческими активами для предпринимательской деятельности. Отметив растущую роль интеллектуальной собственности в качестве предмета обременения, была высказана широкая поддержка мнению о том, что в проекте практического руководства следует также рассмотреть сделки, связанные с интеллектуальной собственностью, что можно сделать на основе Дополнения об интеллектуальной собственности.

21. Отмечая, что в Типовом законе предусматриваются конкретные правила для определенных видов активов, было также отмечено, что в проекте практического руководства можно было бы рассмотреть, например, сделки, связанные с банковскими счетами. Другая точка зрения заключалась в том, что в проекте практического руководства можно рассмотреть обеспеченные сделки, связанные с сельскохозяйственной и аквакультурной продукцией. В то же время было подчеркнуто, что следует с осторожностью подходить к рассмотрению сделок, связанных с конкретными видами активов, поскольку проводимое обсуждение может противоречить унитарному и функциональному подходу согласно Типовому закону. Было высказано мнение о том, что подобные сделки следует рассматривать только в той степени, в которой природа этих активов требует иного подхода к заключению обеспеченной сделки.

22. Было также высказано мнение о том, что проект практического руководства не должен преследовать цели рассмотрения сложных финансовых сделок (в частности, сделки, не связанные с обеспечением) и финансовых сделок, связанных с несостоятельностью.

23. Что касается объема, в котором в проекте практического руководства следует рассмотреть вопросы о финансировании в целом, то было указано, что первоочередное внимание следует уделить кредитованию под обеспечение и юридическим взаимосвязям, которые возникают в результате подобных сделок (например, между обеспеченным кредитором и праводателем). Было высказано мнение о том, что в проекте практического руководства не следует предпринимать попытки рассматривать кредитование в целом, в частности юридические взаимосвязи между ссудодателем и должником.

24. Таким образом, в целом было сочтено, что в проекте практического руководства не следует давать рекомендаций о базовых аспектах хороших видов практики в области кредитования и что в центре внимания должны стоять вопросы, связанные с практикой в области кредитования под обеспечение, при том что могут быть затронуты некоторые общие виды практики кредитования применительно к предоставлению обеспечительного права.

25. В отношении объема, в котором в проекте практического руководства следует рассмотреть регулятивные вопросы, то в целом было сочтено, что Рабочей группе следует должным образом применять осторожный подход, с тем чтобы непреднамеренно не затронуть аспекты, выходящие за пределы ее мандата. В этом контексте был задан вопрос о том, является ли проект практического руководства надлежащим и эффективным документом для рассмотрения этих вопросов, учитывая, что подобные регулятивные органы не принимали участия в подготовке Типового закона и что в самих положениях отражены обдуманные принципиальные решения. Было также указано, что в отличие от договорных и операционных вопросов, в отношении которых Рабочая группа в течение многих лет разрабатывала соответствующие принципы и нормы, регулятивные вопросы глубоко не продумывались.

26. Отмечая, что мандат, предоставленный Рабочей группе, включает рассмотрение регулятивных вопросов, было указано, что одна из целей практического руководства могла бы заключаться в поддержке рамочной системы обеспеченных сделок, как это предусматривается Типовым законом, а не в том, чтобы рассмотреть регулятивные аспекты, и что проект практического руководства может пойти вразрез с этой задачей. Было подчеркнуто, что Рабочей группе не следует терять из виду тот факт, что финансовые учреждения, предоставляющие кредитование под обеспечение, подлежат жесткому регулированию в вопросах финансовых операций. Было отмечено, таким образом, что в проекте практического руководства следует привлечь внимание читателей к существованию таких регулятивных норм и в то же время сообщить соответствующим регулятивным органам, каким образом будут применяться законодательные нормы, которые касаются обеспеченных сделок и которые предусмотрены Типовым законом. В дополнение к этому было указано, что регулятивные вопросы тесно связаны с операционными аспектами, особенно с условиями, в соответствии с которыми определенные виды движимых активов признаются в качестве законных предметов обременения.

27. Применительно к порядку, в котором регулятивные вопросы будут рассматриваться в проекте практического руководства, было высказано мнение о том, что в рамках любой работы, проводимой Рабочей группой, следует в полном объеме уважать установленные международные регулятивные стандарты, не следует проводить обсуждений, связанных с вопросами существа и касающихся основополагающих принципиальных аспектов, и не следует пытаться выработать рекомендации по этим моментам. Было высказано мнение о том, что следует подготовить такие материалы, которые были бы минимальными и разъясняющими по характеру, в особенности при уделении основного внимания аспектам взаимодействия в отношениях между такими регулятивными нормами и законодательными нормами в области обеспеченных сделок. Напомнив о том, что Рабочая группа рассматривала аспекты взаимодействия между законодательными нормами в области обеспеченных прав и другими законами (например, законодательство по интеллектуальной собственности), было высказано предположение о том, что основное внимание в проекте практического руководства следует сконцентрировать на вопросах координации. Было вновь подчеркнуто, что отсутствие координации может привести к тому, что регулируемые финансовые учреждения будут относиться к сделкам, обеспеченным движимым имуществом, как к не открывающим лучших возможностей для целей достаточности капитала, чем необеспеченный кредит, при том что это затруднит достижение цели Типового закона, связанной с расширением доступа к кредитованию.

28. В этом контексте прозвучали призывы к расширению сотрудничества между Секретариатом и соответствующими международными регулятивными учреждениями, а также к координации в отношениях между национальными органами. Было высказано мнение о том, что обсуждениям в рамках Рабочей группы был бы полезным вклад со стороны соответствующих международных, а также внутренних регулятивных органов.

29. После обсуждения Рабочая группа достигла согласия о рабочем предположении о том, что в проекте практического руководства следует рассмотреть регулятивные аспекты вкратце и разъяснительным образом, не ставя каких-либо вопросов или не высказывая предположений относительно принципиальных соображений, лежащих в основе этих финансовых регулятивных норм. Было подчеркнуто, что в центре внимания проекта практического руководства должны стоять вопросы взаимодействия и координации между законодательными нормами в области обеспеченных сделок и соответствующими регулятивными нормами в области финансовых операций, включая режим движимого имущества согласно требованиям о достаточности капитала, но не ограничиваясь этим, и порядок применения Типового закона, который мог бы способствовать выполнению этих требований. В этом контексте к Секретариату была обращена

просьба связаться с Базельским комитетом банковского надзора, а также с другими соответствующими международными организациями, с тем чтобы обменяться информацией и попробовать скоординировать свою деятельность. Аналогично, было предложено, чтобы государства попытались тесно скоординировать работу между национальными регулятивными органами перед началом соответствующих обсуждений в рамках Рабочей группы.

Структура

30. Были высказаны различные мнения в отношении той степени, в которой проект практического руководства должен являться самостоятельным документом. Одна из точек зрения состояла в том, что четко сформулированный текст, не содержащий слишком многочисленных ссылок на другие соответствующие материалы, будет более легким для понимания. Другое мнение состояло в том, что попытка подготовить самостоятельный документ может непреднамеренно привести к выработке сложного документа, что будет противоречить общему пониманию о том, что проект практического руководства должен быть простым и сжатым текстом. В этом контексте Рабочая группа рассмотрела вопрос о целесообразности воспроизведения некоторых текстов в интересах читателей, а также о полезности использования перекрестных ссылок.

31. После обсуждения было высказано общее согласие с тем, что целью Рабочей группы является подготовка такого практического руководства, которое могло бы быть легко использовано читателем, и что, таким образом, потребуется обеспечить баланс между необходимостью включить в проект руководства всю соответствующую информацию и необходимостью подготовить сжатый текст. Было также высказано мнение о том, что уместное использование перекрестных ссылок на тексты ЮНСИТРАЛ и другие тексты может облегчить прочтение проекта практического руководства.

32. Было также достигнуто согласие о том, что в проект практического руководства следует включить краткое введение, посвященное Типовому закону и другим соответствующим текстам ЮНСИТРАЛ, разъяснив их взаимосвязь и каким образом они относятся к проекту практического руководства.

33. Применительно к тому, каким образом в проекте практического руководства будут затронуты различные виды сделок, а также широкий круг сторон этих сделок, в целом было сочтено, что проект практического руководства должен начинаться с приведения примеров простых и стандартных сделок, поясняющих ключевые принципы Типового закона, а затем следует проиллюстрировать более сложные сделки на основе этих приведенных примеров (см. также пункты 60–64 ниже).

34. Далее Рабочая группа согласилась с тем, что проект практического руководства должен содержать отдельные части, одна из которых будет касаться договорных и операционных вопросов, а другая — регулятивных вопросов, поскольку каждая из них предназначена для разного круга читателей.

35. Затем Рабочая группа обсудила вопрос о том, следует ли рассматривать вопросы, касающиеся финансирования микропредприятий, отдельно или в качестве части общего обсуждения договорных и операционных вопросов. В этом контексте Рабочая группа была проинформирована о новых законодательных моментах в проводимой в настоящее время деятельности Рабочей группы I (Микро-, малые и средние предприятия) по устранению юридических и регулятивных трудностей, с которыми сталкиваются ММСП, и была подчеркнута необходимость применения последовательного подхода.

36. В начале обсуждения была отмечена необходимость подчеркнуть в проекте практического руководства важность финансирования микропредприятий, особенно в развивающихся странах. Признавая, что в Типовом законе должным образом рассматриваются вопросы финансирования МСП под обеспечение в це-

лом, было отмечено, что по причине уязвимой природы микропредприятий и отдельных физических лиц требуется учесть особые соображения, связанные с их финансированием, в рамках проекта практического руководства. Было также указано, что в проекте практического руководства можно будет обратить внимание потенциальных ссудодателей на микропредприятия.

37. Было также разъяснено, что уделение особого внимания микропредприятиям не предполагает урегулирования вопросов в проекте практического руководства, которые касаются микрофинансирования или кредитования без обеспечения микропредприятий, поскольку все эти аспекты выходят за рамки Рабочей группы. В то же время было высказано мнение, что в той мере, в которой практика кредитования без обеспечения оказывает воздействие на кредитование микропредприятий под обеспечение, в проекте практического руководства могут быть затронуты соответствующие аспекты, поскольку многие подобные вопросы переплетаются (например, личные гарантии).

38. Хотя было высказано предположение о том, что будет полезным в отдельном разделе проекта практического руководства всеобъемлюще рассмотреть вопросы, связанные с финансированием микропредприятий, в целом было сочтено, что эти аспекты могут быть обсуждены в том разделе, который касается договорных и операционных вопросов. Было указано, что большинство договорных и операционных вопросов будет аналогичным образом касаться микропредприятий и что с точки зрения соображений структуры выделение отдельного раздела может представлять собой дублирование. В этом контексте было высказано мнение о том, что во введении к проекту практического руководства может быть проведено общее обсуждение, включая вопрос о том, как Типовой закон может помочь микропредприятиям в получении доступа к финансированию.

39. После обсуждения Рабочая группа достигла согласия о рабочем предположении, что вопросы, связанные с финансированием микропредприятий, будут упомянуты в общем плане во введении к проекту практического руководства и что конкретные вопросы, которые могут возникнуть в связи со сделками, будут, соответственно, рассмотрены в разделе, касающемся договорных и операционных аспектов. Было далее подтверждено, что в проекте практического руководства не имеется намерения создать отдельный режим обеспеченных сделок для микропредприятий или предложить какие-либо изменения к положениям Типового закона. В этом контексте было широко поддержано мнение о том, что во введении к практическому руководству могут быть кратко охарактеризованы следующие моменты: i) трудности, с которыми сталкиваются микропредприятия при получении кредита, и причины, по которым в проекте практического руководства рассматриваются соответствующие вопросы; ii) общие черты или описания микропредприятий и типовых сделок, в которых участвуют микропредприятия; iii) преимущества Типового закона и возможности, которые создаст принятие Типового закона для ссудодателей, предоставляющих кредит микропредприятиям, а также для микропредприятий в качестве потенциальных правоудателей; и iv) перечень указаний в разделе проекта практического руководства, касающемся договорных и операционных вопросов, на те места текста, где проводится обсуждение соответствующих вопросов.

Стиль

40. Общую поддержку получило мнение о том, что, по возможности, проект практического руководства не должен представлять собой длинного и недоступного текста, а должен являться простым и сжатым. Было также подчеркнуто, что проект практического руководства должен быть удобным для пользователей. Для того чтобы избежать повторений с существующими текстами ЮНСИТРАЛ, было также высказано мнение о том, чтобы включать перекрестные ссылки, где это возможно.

41. Хотя были отмечены некоторые аспекты, вызывающие беспокойство относительно использования технических юридических терминов, что затрудняет понимание проекта практического руководства, была подчеркнута необходимость использовать последовательную терминологию, содержащуюся в Типовом законе и других текстах ЮНСИТРАЛ. В этом контексте была также упомянута необходимость использовать точную терминологию, а также включить определенные разъяснения других технических терминов, содержащихся в проекте практического руководства. После обсуждения было сочтено, что было бы предпочтительно использовать в проекте практического руководства те термины, которые уже определены в Типовом законе, и, по мере необходимости, включить дальнейшие разъяснения в простых формулировках.

42. С целью придать проекту практического руководства сжатый характер и сделать его по возможности удобным для пользователей в Рабочей группе была высказана общая поддержка использованию визуального вспомогательного инструментария (например, текстовые рамки, диаграммы и схемы), отметив при этом, что следует учитывать также и возможные технические сложности.

43. В целом было достигнуто согласие о том, что в проект практического руководства следует включить ссылки на соответствующие тексты других международных организаций, в частности, для оказания помощи читателям, когда тот или иной международный правовой документ может применяться к определенным сделкам (например, Конвенция о международных гарантиях в отношении подвижного оборудования и протоколы к ней, а также Конвенция УНИДРУА о материально-правовых нормах, касающихся опосредованно удерживаемых ценных бумаг) и когда такой текст может сыграть определенную роль в качестве полезного руководства.

44. В отношении использования приложений было поддержано общее мнение о том, что следует предпринять усилия свести содержание проекта практического руководства в основном тексте, в то время как некоторые вспомогательные материалы (например, примерные образцы и бланки) могут быть включены в приложение.

45. В целом было поддержано понимание о том, что Рабочая группа будет стремиться к подготовке проекта практического руководства в качестве издания Организации Объединенных Наций (также и в электронном виде). В этом контексте было указано, что может быть изучена возможность подготовки практического руководства в качестве интерактивного онлайн-ресурса, хотя для этого и потребуется получить дополнительный мандат от Комиссии и определить возможные источники для получения средств.

В. Введение (A/CN.9/WG.VI/WP.75, пункты 17–29)

Преимущества Типового закона

46. Была высказана общая поддержка предложенному формату и содержанию вступительного раздела для включения в проект практического руководства. Было также достигнуто согласие о том, что во вступительный раздел следует включить прямое заявление о цели практического руководства. Было также поддержано мнение о том, что вступительный раздел должен быть сжатым, и основное внимание в нем должно уделяться преимуществам Типового закона.

47. Было сочтено, что в проект практического руководства при разъяснении всеобъемлющей сферы охвата Типового закона следует включить более подробное пояснение функционального подхода. Было высказано мнение о том, что следует привести ясные примеры, показывающие практическое воздействие подобного подхода, при этом могут быть также рассмотрены опасения и реакция заинтересованных сторон в отношении Типового закона, особенно применительно к переходному периоду. Например, было указано, что пользователям

было бы полезно пояснить положения в Типовом законе, которые могут содержать требования о том, чтобы стороны предприняли определенные действия для защиты своих прав согласно предыдущему режиму.

48. В дополнение к этому было указано, что проект правового руководства должен содержать конкретные примеры сделок, которые могут совершаться согласно Типовому закону, а также примеры, показывающие последствия расширения сферы действия Типового закона на прямую передачу дебиторской задолженности.

49. Что касается отражения регистрационной системы, которая предусматривается Типовым законом в качестве фундаментальной основы, то был высказан ряд мнений. Была выражена общая заинтересованность в подготовке рекомендаций относительно практических аспектов функционирования регистра, предусматриваемого Типовым законом, в том числе относительно порядка применения регистрации и возможных отличий от других регистров (например, регистра правовых титулов). Хотя были выражены мнения о том, что проект правового руководства может содержать рекомендации об общем функционировании регистра, в том числе о координации с другими регистрами и о тех характеристиках, которые не следует включать, было в целом сочтено, что подобные принципиальные соображения были достаточно рассмотрены в Руководстве ЮНСИТРАЛ по созданию регистра обеспечительных прав. В то же время было отмечено, что было бы, возможно, полезным рассмотреть в проекте практического руководства определенные практические вопросы, которые могут возникнуть во время переходного периода, например применительно к регистрациям, которые были совершены в специальных регистрах.

50. Что касается раздела о реализации обеспечительных прав, то было отмечено, что следует упомянуть о внутренних процессуальных законах, которые могут сыграть актуальную роль, и что первоочередное внимание следует уделить предоставлению рекомендаций для судей, а также судебных приставов.

Трансграничные сделки

51. В ходе обсуждения было высказано мнение о том, что было бы полезным во вступительном разделе рассмотреть коллизионные вопросы, подготовив рекомендации для пользователей в определении закона, применимого к их сделкам. Было отмечено, что даже простые сделки (например, договоренности о факторинге и сделки, связанные с движимым имуществом) могут вызвать вопросы, касающиеся применимого права.

52. Хотя это предложение получило определенную поддержку, было отмечено, что это может чрезмерно утяжелить вступительный раздел и что в Типовом законе, а также в Руководстве по принятию должным образом всеобъемлюще рассмотрены вопросы, касающиеся коллизии правовых норм. Было упомянуто также о том, что типовые примеры, которые могут быть включены в проект практического руководства, необязательно должны иметь трансграничные элементы и что, возможно, было бы лучше разъяснить вопросы, возникающие в связи с трансграничными сделками, отдельно в разделе, посвященном договорным и операционным аспектам.

53. После обсуждения было в целом сочтено, что во вступительном разделе к проекту практического руководства может быть привлечено внимание пользователей к тем аспектам, которые связаны с применимым правом в рамках трансграничных сделок, и что раздел, посвященный договорным и операционным вопросам, может стать самостоятельным разделом, иллюстрирующим примеры того, каким образом будут действовать коллизионные положения в Типовом законе. Также широкую поддержку получило мнение о том, что было бы полезным включить перекрестные ссылки на этот самостоятельный раздел, с тем чтобы привлечь внимание читателей к потенциальным трудностям, которые могут возникнуть в связи с трансграничными сделками.

Другие подлежащие включению аспекты

54. Было также отмечено, что во вступительную часть могут быть включены следующие аспекты: а) иллюстрация стандарта разумности с коммерческой точки зрения и б) экономический анализ, показывающий, что реформа в области обеспеченных сделок приводит к расширению доступа к кредиту.

Ключевые термины

55. Была высказана общая поддержка мнению о том, что в проект практического руководства следует включить глоссарий использованных ключевых терминов на основе определений, уже содержащихся в Типовом законе и других текстах ЮНСИТРАЛ. Было также сочтено, что перечень может быть еще в необходимой степени расширен для предоставления дополнительных разъяснений, в том числе на конкретных примерах.

Взаимодействие между Типовым законом и другими законодательными актами принимающего Типовой закон государства

56. В целом было сочтено, что вопросы, связанные с взаимодействием между Типовым законом и другими законодательными актами принимающего Типовой закон государства, были достаточным образом рассмотрены в Руководстве по принятию и других текстах ЮНСИТРАЛ и что не имеется никакой необходимости это воспроизводить в проекте практического руководства, который предназначен для предоставления практических рекомендаций пользователям Типового закона. В то же время было сочтено, что в проекте практического руководства следует кратко обратить внимание пользователей на тот факт, что законодательство, действующее в области обеспеченных сделок и которое принято в порядке реализации Типового закона, не функционирует в вакууме и что другие законы (например, законодательство о защите потребителей, законодательство о несостоятельности, законодательство о договорах и гражданское процессуальное законодательство) могут быть также применимы. В этом контексте было отмечено, что международные правовые документы, действующие в рамках соответствующих юрисдикционных систем, могут быть также применимыми и что, таким образом, об этом следует упомянуть.

57. Было отмечено, что в проекте практического руководства нет необходимости повторять содержащиеся в Руководстве по принятию рекомендации законодателям обеспечить, чтобы в другие законы соответствующего государства были внесены необходимые изменения, с тем чтобы все его законодательство функционировало на скоординированной основе.

58. Было также достигнуто согласие о том, что содержание и место в тексте вводного пункта, посвященного регулятивным вопросам, будут рассмотрены на более позднем этапе.

С. Договорные и операционные вопросы ([A/CN.9/WG.VI/ WP.75](#), пункты 30–58)

59. В целом было сочтено, что в разделе проекта практического руководства, касающемся договорных и операционных вопросов («данная глава»), можно начать обсуждение с основополагающих характеристик финансирования под обеспечение согласно Типовому закону, проведя общее обсуждение важности обеспечения в виде движимых активов, требований к созданию обеспечительного права и ключевых действий в связи со сделками по финансированию под обеспечение. В целом было сочтено, что в данной главе следует затронуть различные виды сделок, возможные согласно Типовому закону.

60. Что касается структурной организации содержания текста, то было высказано мнение о том, что данную главу можно начать с примера какой-либо про-

стой обеспеченной сделки (известной для пользователей), включить разъяснения на основе этого примера, а также развить эти разъяснения для описания более сложных сделок. В то же время были высказаны расходящиеся мнения относительно такой структурной организации, а также относительно сделки, которая может быть использована в качестве примера. Было отмечено, что хотя отдельный вид сделок может быть простым с юридической точки зрения, однако с операционной/практической точки зрения этот вид сделок необязательно окажется простым.

61. Хотя было упомянуто о том, что будет полезным разъяснить преимущества создания обеспечительного права в отношении определенных категорий активов и будущих активов, было отмечено, что во вступительный раздел проекта практического руководства будут включены примеры сделок, возможных согласно Типовому закону, хотя и в более общем плане.

62. После обсуждения в целом было сочтено, что в данной главе могут быть затронуты следующие виды обеспеченных сделок:

- заем, обеспеченный активами, находящимися в настоящее время в собственности правоателя;
- заем для финансирования приобретения активов при принятии обеспечительного права в отношении этого актива (таким образом, рассмотрение вопроса о приобретательском обеспечительном праве);
- заем, обеспеченный всеми активами правоателя;
- возобновляемая (револьверная) кредитная линия, обеспеченная инвентарными запасами/дебиторской задолженностью правоателя;
- продажа на основе условий удержания титула;
- заем, обеспеченный интеллектуальной собственностью;
- заем, обеспеченный оборотными документами;
- финансовая аренда применительно к предмету капитального оборудования;
- факторинг и другие виды приобретения дебиторской задолженности.

63. В этом контексте было высказано предостережение о том, что в данной главе не следует чрезмерно упрощать различные виды сделок, поскольку читатели проекта практического руководства будут обладать определенным опытом в связи с такими сделками. Были также высказаны опасения, что предоставление слишком многочисленных примеров, особенно в отношении сделок, связанных с различными видами активов, может привести читателей к недопониманию унитарного подхода, использованного в Типовом законе.

64. После обсуждения Рабочая группа достигла согласия о рабочем предположении, что данная глава будет структурно организована таким образом, чтобы предусмотреть подробное разъяснение сделки, связанной с займом, обеспеченным активами, принадлежащими правоателю. На основе этого разъяснения далее в данной главе будут более подробно обсуждены другие виды сделок, упомянутые выше (включая прямую передачу дебиторской задолженности и удержание правового титула), и особое внимание будет обращено на имеющиеся различия.

65. В ходе дискуссии было указано, что было бы, возможно, полезным включить в проект практического руководства упоминание о договоренностях о финансировании цепочки поставок или договоренностях о цепочке добавленной стоимости, с которыми обычно будут связаны ряд различных видов сделок, о которых говорится в пункте 62 выше. Было отмечено, что приведение этих примеров позволит читателям проекта практического руководства лучше понять, каким образом подобные сделки создают основу для более широкого механизма

финансирования, что влечет за собой множество сделок, связанных с целым рядом предприятий, включая микропредприятия.

Каким образом можно создать обеспечительное право и придать ему силу в отношении третьих сторон

66. В целом было сочтено, что в эту главу можно включить раздел, разъясняющий базовые требования, которые должны быть выполнены обеспеченным кредитором для получения действующего обеспечительного интереса, при уделении основного внимания техническим требованиям, в том числе следующим аспектам: а) праводатель имеет права в активах или правомочие обременить их; и б) обеспеченный кредитор (в большинстве случаев) заключил с праводателем письменное соглашение об обеспечении. В этом разделе может быть далее разъяснено, каким образом посессорный залог будет действовать согласно Типовому закону. Получило широкую поддержку мнение о том, что в эту главу может быть включен раздел с описанием, каким образом обеспечительному праву может быть придана сила в отношении третьих сторон, в первую очередь посредством регистрации обеспеченным кредитором уведомления в регистре.

Ключевые предварительные действия в связи со сделками по финансированию под обеспечение

Проявление должной заботливости в отношении потребителя

67. Что касается рассмотрения в проекте практического руководства вопроса о должной заботливости в отношении потребителя (заемщика или должника), была высказана обеспокоенность применительно к тому, что эти вопросы связаны с общей практикой кредитования и не являются уместными в практическом руководстве по кредитованию под обеспечение (см. пункты 23–24 выше). Отметив, что эта тема тесно связана с поведением ссудодателей и их коммерческими решениями, был задан вопрос о том, могут ли в проекте практического руководства быть приведены какие-либо рекомендации.

68. В то же время было указано, что ощущается особая потребность подчеркнуть необходимость проявления должной заботливости в отношении потребителей в контексте практики кредитования под обеспечение. Была подчеркнута особая потребность в этой связи с кредитованием микропредприятий, когда ссудодатель не имеет стимулов проявлять должную заботливость (поскольку это может привести к большим затратам), а это часто приводит к чрезмерному обременению. Было также отмечено, что ссудодатель может в первую очередь полагаться на наличие обремененных активов, а не на способность заемщика вернуть ссуду.

69. После обсуждения была выражена широкая поддержка мнению о том, что в этой главе могут быть предложены рекомендации для ссудодателей относительно желательности проявления должной заботливости о потребителях, подчеркнув, что принятие обременения не освобождает их от необходимости проявлять должную заботливость. Было также высказано предположение о том, что в этой главе может быть предусмотрен контрольный перечень для обеспеченных кредиторов, например, обязанность выяснять, является ли праводатель физическим или юридическим лицом, были ли недавно внесены какие-либо изменения в его идентификатор и были ли зарегистрированы какие-либо другие уведомления, касающиеся праводателя. Что касается микропредприятий, то в целом было сочтено, что в проекте практического руководства могут быть рассмотрены риски чрезмерного обременения и включены рекомендации ссудодателям по вопросу о важности проявления должной заботливости при кредитовании микропредприятий.

Проявление должной заботливости в отношении активов, подлежащих обременению

70. Была выражена широкая поддержка мнению о том, что проявление должной заботливости в отношении активов, подлежащих обременению, является важным аспектом проводимого в проекте практического руководства рассмотрения, поскольку это является общей чертой всех видов обеспеченных сделок. Было сочтено, что прежде всего следует подчеркнуть цель такого проявления должной заботливости, в первую очередь в целях сокращения риска, с которым сталкивается обеспеченный кредитор. В ходе обсуждения было вновь подчеркнуто, что цель этого раздела будет состоять в разъяснении вопроса о том, что ссудодатели могут максимизировать свои выгоды при обычной сделке, а не во введении обязательных требований.

71. Что касается проверки ссудодателем, владеет ли праводатель активами или обладает ли он иными правами в этих активах, то было отмечено, что либо в этом разделе или в разделе, касающемся требований к созданию обеспечительного права (см. пункт 66 выше), может быть пояснено, что право праводателя необязательно является правовым титулом.

72. Было также отмечено, что в проекте правового руководства следует подчеркнуть тот факт, что регистр, как он предусматривается в Типовом законе, будет предоставлять ссудодателям возможность определить, существуют ли какие-либо ранее зарегистрированные в отношении праводателя обеспечительные права, которые могут действовать в отношении активов.

73. Применительно к включению в проект практического руководства рекомендаций о том, что ссудодателю следует определять, должным ли образом застрахованы активы, было разъяснено, что это не должно непреднамеренно создавать впечатление, что только застрахованные активы могут быть признаны в качестве предмета обременения и что только активы, которые могут быть застрахованы, могут стать объектом обеспечительного права. В этом контексте было упомянуто о необходимости ссудодателя выяснять, может ли обеспечительное право распространяться на выплаты по страхованию.

74. В ходе обсуждения было упомянуто о том, что могут существовать случаи, когда другое законодательство может ограничивать создание обеспечительного права в активах определенных категорий праводателей или ограничивать реализацию такого права (например, в отношении физических лиц), и что этот аспект будет необходимо учитывать при проявлении должной заботливости в отношении активов, подлежащих обременению.

Проявление должной заботливости в отношении других мер поддержки кредита и обеспечения

75. В целом было сочтено, что эта глава может содержать раздел, разъясняющий, что в некоторых случаях обеспеченные кредиторы также принимают другие меры для поддержки кредита, как правило со стороны третьих сторон, например, в форме гарантий, аккредитивов или страхования кредита. Далее было высказано предположение о том, что в этом разделе может быть указано, что гарантии часто могут приниматься от физических лиц (что может являться дальнейшим обеспечением) для поддержки кредитования микропредприятий. Если говорить о сути, то в этом разделе могут быть даны рекомендации обеспеченным кредиторам, чтобы проявлялся такой же уровень должной заботливости и в отношении этих третьих сторон, предоставляющих поддержку кредита.

Документирование условий финансирования

76. Вновь обращая внимание на проведенные обсуждения о том, что в проекте практического руководства не следует рассматривать практику кредитования в целом (см. пункты 23 и 24 выше), Рабочая группа выразила согласие с тем, что

в этой главе не следует затрагивать коммерческие условия сделки финансирования или включать какие-либо простые договоренности о предоставлении займа.

77. Было отмечено, что определенные условия соглашения о финансировании (включая сумму займа) могут быть тесно взаимосвязаны со стоимостью обремененных активов и что в этой главе могут быть затронуты эти аспекты.

78. В ходе обсуждения был задан вопрос о том, следует ли включать в проект практического руководства рекомендации относительно событий неисполнения. Отмечая, что определение термина «неисполнение» в статье 2 (j) Типового закона охватывает возможность договоренности между праводателем и обеспеченным кредитором о том, что может составлять неисполнение согласно Типовому закону, в целом было сочтено, что в практическое руководство может быть включен иллюстративный перечень типичных событий неисполнения, которые могут обусловить начало процесса реализации обеспечительного права. В этом контексте было предложено, что в разделе, касающемся реализации обеспечительного права, могут быть также затронуты соответствующие аспекты, возможно, при включении перекрестных ссылок. Также было высказано мнение о том, что в проекте практического руководства могут быть приведены рекомендации ссудодателям о возможных положениях для включения в соглашение об обеспечении, в частности о случаях неисполнения, непосредственно связанных с обеспечением (например, нарушение со стороны праводателя его обязательства проявлять разумную заботливость для сохранения активов), признавая при этом, что характер таких оговорок может в значительной степени зависеть от соответствующего вида активов и сделки. В то же время было отмечено, что в проекте практического руководства следует предусмотреть, что автономия сторон договариваться о таких условиях в некоторых государствах может быть ограничена другими законами (например, законодательством, защищающим потребителей или иных должников).

Соглашение об обеспечении

79. Рабочая группа достигла согласия о том, что в эту главу следует включить раздел, разъясняющий, каким образом стороны могут подготовить свое соглашение об обеспечении. Широкую поддержку получило мнение о том, что в эту главу может быть включено следующее: i) общий раздел, содержащий такие рекомендации и, возможно, дальнейшее рассмотрение того, почему стороны могут более подробно оговорить условия превышения минимальных требований в статье 6 Типового закона, и ii) несколько примеров соглашений об обеспечении, которые могут быть включены в приложение с аннотациями, которое касается различных видов сделок. Что касается последнего момента, то предпочтение было выражено включению соглашений об обеспечении в полном виде. Было также указано, что такие примеры могли бы включать примерные положения, зачастую содержащиеся в соглашениях о финансировании и касающиеся аспектов об обеспечении. В этом контексте Рабочая группа была проинформирована о технических трудностях, которые могут возникнуть в связи с представлением и переводом этих типовых соглашений или оговорок об обеспечении.

Заккрытие сделки

80. В целом было сочтено, что в эту главу следует включить раздел о закрытии сделки по финансированию под обеспечение, что будет обычно включать регистрацию уведомления, обеспечивая то, что праводатель подписал все соответствующие документы и что были совершены выплаты средств. В этом контексте было отмечено, что в проекте практического руководства не следует, однако, прописывать порядок, в котором действия должны быть предприняты, а также не следует подразумевать, что регистрация уведомления является единственным способом придания обеспечительному праву силы в отношении третьих сторон.

81. Получило широкую поддержку мнение о том, что в проекте практического руководства следует отметить тот факт, что Типовой закон позволяет обеспеченным кредиторам регистрировать уведомление до создания обеспечительного права или заключения соглашения об обеспечении. Было также заявлено, что в проекте практического руководства может быть упомянута важность поиска в регистре после регистрации уведомления для обеспечения того, чтобы приоритет обеспечительного права был сохранен. В этой связи было указано, что в проекте практического руководства следует также упомянуть о том, что ссудодателям, возможно, потребуется провести поиски в других регистрах помимо общего регистра обеспечительных прав в рамках проявления должной заботливости в отношении активов, подлежащих обременению (см. пункт 70 выше).

Контроль над предметом обременения

82. Рабочая группа выразила согласие с тем, что в проекте практического руководства следует отметить важность постоянного контроля в отношении предмета обременения после заключения соглашения об обеспечении и выплаты средств. В целом было сочтено, что в проекте практического руководства следует предусмотреть определенные рекомендации относительно этой темы вместе с некоторыми примерами того, как контроль может различаться в зависимости от конкретной сделки или конкретных обремененных активов (например, интеллектуальная собственность и сельскохозяйственная продукция). В этой связи было заявлено, что в проекте практического руководства следует указать на целесообразность обеспечения того, чтобы осуществление контроля в отношении предмета обременения со стороны обеспеченного кредитора не приводило к необоснованному вмешательству в предпринимательскую деятельность праводателя.

83. Было высказано предположение о том, что в проект практического руководства могут быть включены практические примеры того, каким образом может осуществляться такой контроль, а также следует упомянуть о возможности обращаться для этой цели к поставщикам услуг — третьим сторонам. Было также отмечено, что в проекте практического руководства может быть разъяснена необходимость рассмотрения кредитором возможных затрат на осуществление контроля в отношении предмета обременения при проявлении должной заботливости в отношении обремененных активов. В дополнение к этому было также высказано мнение о том, что в разделе, касающемся соглашений об обеспечении (см. пункт 79 выше), могут быть предусмотрены рекомендации для сторон, которые, возможно, пожелают включить соответствующие положения о контроле в свое соглашение (например, вопросы охвата и затрат в связи с контролем).

84. Были выражены расходящиеся мнения о том, следует ли упомянуть в проекте практического руководства, что обеспеченному кредитору будет необходимо контролировать текущее юридическое и финансовое положение праводателя (в дополнение к предмету обременения). В то же время, напомнив о проведенном обсуждении о включении определенных аспектов, касающихся проявления должной заботливости в отношении потребителей (см. пункт 69), в целом было сочтено, что следует использовать аналогичный подход. Особое внимание было обращено на микропредприятия, поскольку в связи с ними может существовать более высокая вероятность изменения их юридического статуса и поскольку обеспечительное право часто создается в отношении всех их активов.

Каким образом проводить поиск в регистре

85. Было достигнуто согласие о том, что в эту главу может быть включен раздел, разъясняющий, каким образом следует проводить поиск в регистре и как следует толковать результаты поиска. Было указано, что в этом разделе могут содержаться определенные разъяснения ограничений, сопряженных с любым результатом поиска, и могут быть приведены примеры шагов, которые могут

быть предприняты лицом, ведущим поиск, для получения дополнительной информации. Было также высказано мнение о том, что в этом разделе может быть привлечено внимание читателей к содержащимся в Типовом законе нормам коллизионного права и возможной необходимости провести поиск в регистрах других юрисдикционных систем.

Каким образом и где следует регистрировать уведомление

86. Было достигнуто согласие о том, что в проект практического руководства следует включить рекомендации лицам, осуществляющим регистрацию, о том, каким образом и где следует регистрировать уведомление для придания обеспечительному праву силы в отношении третьих сторон. Было также заявлено, что в одном из разделов этой главы следует предусмотреть рекомендации для обеспеченных кредиторов относительно того, когда и каким образом следует прекращать действие регистрации или вносить изменения в свою регистрацию (например, в случаях, когда меняется идентификатор правоателя или передаются обремененные активы), отметив важность постоянного контроля за правоателем и предметом обременения. В этом контексте было отмечено, что в этом разделе необходимо отразить тот факт, что Типовые положения о Регистре, содержащиеся в Типовом законе, предусматривают ряд вариантов относительно функционирования регистра, несмотря на то, что в любой конкретной юрисдикционной системе будет применен только один вариант.

Каким образом реализовать обеспечительное право

87. Получило широкую поддержку мнение о том, что в соответствующем разделе этой главы следует поместить в центр внимания рассмотрение того, каким образом обеспеченный кредитор может воспользоваться различными механизмами реализации обеспечительного права, как это предусмотрено Типовым законом. Также получило широкую поддержку мнение о том, что было бы полезно привести в приложении к проекту практического руководства образцы уведомлений с аннотациями, которые обеспеченному кредитору будет необходимо направить на этапе реализации обеспечительного права.

88. В этом контексте был сделан ряд предложений: i) следует особо отметить право обеспеченного кредитора реализовать обремененные активы, как это предусматривается в статье 78 Типового закона; ii) следует разъяснить, что механизмы реализации обеспечительного права будут применяться к различным видам предметов обременения (включая обременительное право во всех активах); iii) следует отметить, что во время этапа реализации обеспечительного права могут возникнуть практические проблемы; iv) правило о распределении преступлений, предусмотренное в статье 79 Типового закона, может быть рассмотрено в первую очередь в сопоставлении с ранее действовавшими правилами; и v) в этом разделе следует разъяснить, каким образом наличие вторичного рынка может облегчить реализацию активов во внесудебном порядке.

89. Что касается реализации обеспечительного права в отношении микропредприятий, то было высказано мнение о том, что в этом разделе может быть упомянуто о следующих моментах: i) трудности в направлении уведомлений таким предприятиям по той причине, что они часто меняют адреса и отказываются получать уведомления; ii) возможные ограничения, устанавливаемые другим законодательством в отношении активов, которые могут быть реализованы; и iii) возможность договоренности сторон об использовании альтернативных методов регулирования споров для ускорения реализации обеспечительного права во внесудебном порядке.

Каким образом взыскать дебиторскую задолженность, являющуюся объектом прямой передачи

90. Было сочтено, что в проекте практического руководства может содержаться разъяснение обстоятельств, которые касаются прямой передачи дебиторской задолженности, и, в частности, того, что на получателей дебиторской задолженности при прямой передаче не должны распространяться правила по реализации обеспечительного права, предусмотренные в Типовом законе, поскольку в данном случае основное обеспеченное обязательство отсутствует. Было сочтено, что в проекте практического руководства может быть разъяснено, каким образом получатель при прямой передаче, а также обеспеченный кредитор с обеспечительным правом в дебиторской задолженности могут инкассировать платеж по дебиторской задолженности, а также могут быть включены образцовые бланки для соответствующих уведомлений и платежных инструкций.

Каким образом можно передавать предыдущие обеспечительные права согласно Типовому закону

91. Было сочтено, что в проекте практического руководства могло бы быть разъяснено, какие меры обеспеченному кредитору будет необходимо принять для сохранения силы обеспечительного права в отношении третьих сторон и его приоритета, созданного до вступления в силу нового законодательства, направленного на реализацию Типового закона. Было предложено привести ряд соответствующих примеров. Было высказано предположение о том, что в этом разделе следует привлечь внимание читателей к действию предусмотренных в Типовом законе положений, касающихся переходного периода, и не следует предпринимать попыток останавливаться на подробностях прежнего законодательства, которое может различаться в зависимости от юрисдикционных систем.

D. Регулятивные вопросы (A/CN.9/WG.VI/WR.75, пункты 59–74)

92. Рабочая группа напомнила о ее ранее проведенном обсуждении вопроса о том, в каком объеме следует рассматривать регуляционные вопросы в проекте практического руководства (см. пункты 25–28 выше), и подтвердила рабочие предположения (см. пункт 29 выше). Учитывая сложность этих вопросов, было вновь заявлено, что в проекте практического руководства не следует рассматривать принципиальные соображения, лежащие в основе соответствующих регулятивных норм, и не следует предлагать какие-либо рекомендации относительно изменений этих регулятивных норм.

93. В общем плане было разъяснено, что в деле регулирования требований к капиталу во многих юрисдикционных системах не полностью учитываются ключевые особенности Типового закона и что следует показать, каким образом действие Типового закона может позволить регулируемым финансовым учреждениям выполнить требования этих регулятивных норм, включая требования относительно достаточности капитала. Так, было заявлено, что в проекте практического руководства может быть разъяснено, каким образом требования к капиталу могут быть выполнены посредством применения Типового закона. Например, было упомянуто о том, что в проекте практического руководства можно показать, как механизмы реализации обеспечительного права, предусмотренные в Типовом законе, позволяют эффективно реализовать это право, что позволит рассматривать обремененные движимые активы в качестве законного предмета обременения. В дополнение к этому было высказано мнение о том, что в проекте практического руководства может быть особо отмечена важность вторичных рынков для возможной реализации обремененных активов. В общем плане было подчеркнуто, что цель рассмотрения регулятивных вопросов в проекте практического руководства должна состоять в стимулировании регулируемых финансовых учреждений расширять кредитование на основе Типового закона.

94. В ходе обсуждения была упомянута необходимость разъяснить в проекте практического руководства смысл и содержание термина «регулируемые» финансовые учреждения, поскольку не все учреждения, занимающиеся кредитованием под обеспечение, подпадают под действие некоторых регулятивных норм о капитале, отметив при этом, что такое регулирование существенно различается в зависимости от юрисдикционной системы.

95. Было также отмечено, что в проекте практического руководства может быть обсуждено чрезмерное обременение, которое оказывает особенно негативное воздействие на микропредприятия. В этом контексте было упомянуто о рассмотрении соответствующего аспекта в Руководстве ЮНСИТРАЛ для законодательных органов по обеспеченным сделкам (пункты 68–69 главы II) и разных подходах, применяемых в разных юрисдикционных системах. Было высказано мнение о том, что вопросы, связанные с чрезмерным обременением, возможно, лучше было бы рассмотреть в том разделе проекта практического руководства, который касается операционных вопросов, и обратить внимание пользователей на возможные нежелательные последствия. Также было предложено обратиться к Секретариату с просьбой включить рассмотрение чрезмерного обременения в раздел проекта практического руководства, касающийся регулятивных вопросов, без принятия Рабочей группой каких-либо решений относительно желательности сохранения этого текста в этом разделе. Было разъяснено, что Рабочая группа решит этот вопрос, когда ей будет представлен на рассмотрение соответствующий текст.

96. В ходе всего обсуждения постоянно указывалось на то, что Рабочей группе следует применять осторожный подход к рассмотрению регулятивных вопросов. Широкую поддержку получило мнение о том, что на данном этапе в проекте практического руководства следует сосредоточиться на взаимодействии Типового закона с определенными нормативными требованиями.

97. После обсуждения была выражена широкая поддержка мнению о том, что Рабочей группе следует более глубоко изучить вышеупомянутые вопросы на ее следующей сессии, когда у нее появится возможность рассмотреть первый проект практического руководства.