

**Генеральная Ассамблея**

Distr.: Limited
27 September 2018
Russian
Original: English

**Комиссия Организации Объединенных Наций
по праву международной торговли
Рабочая группа VI (Обеспечительные интересы)
Тридцать четвертая сессия
Вена, 17–21 декабря 2018 года**

**Проект практического руководства по Типовому закону
ЮНСИТРАЛ об обеспеченных сделках**

Записка Секретариата

Содержание

	<i>Стр.</i>
II. Как заключать обеспеченные сделки согласно Типовому закону (<i>продолжение</i>)	2
В. Ключевые предварительные действия в связи с финансированием под обеспечение: должная осмотрительность	2
Приложение I: Типовой сертификат финансового состояния	7
С. Поиск в реестре	11
D. Подготовка соглашения об обеспечении	13
Приложение II: Типовое соглашение об обеспечении для кредитной линии.	16
Приложение III: Типовая оговорка об удержании правового титула	20
Приложение IV: Глоссарий, включенный в практическое руководство	21



II. Как заключать обеспеченные сделки согласно Типовому закону (продолжение)

В. Ключевые предварительные действия в связи с финансированием под обеспечение: должная осмотрительность

1. Прежде чем заключить соглашение о финансировании под обеспечение разумный ссудодатель должен изучить и проверить ряд аспектов. Эти предварительные шаги (которые в настоящем Руководстве обычно именуются «должной осмотрительностью») содействуют эффективному обеспечению кредита. Хотя проявление должной осмотрительности не является юридическим требованием согласно Типовому закону, она поможет ссудодателю определить, раскрыть и получить возможность заранее устранить любые риски, характерные для намеряемой сделки. Поскольку в настоящем Руководстве основное внимание уделяется обеспеченным сделкам, в данном разделе не затрагивается вопрос осмотрительности, которую необходимо проявлять в связи с необеспеченным кредитованием или кредитованием в целом.
2. Соответствующий уровень должной осмотрительности будет зависеть от различных факторов, в том числе от того, кем является заемщик или праводатель, от типа обеспеченной сделки и от типа актива. Проявление осмотрительности в отношении праводателя может означать изучение, есть ли какие-то законы или подзаконные акты, ограничивающие реализацию обеспечительного права. Если кредитор финансирует приобретение актива, ему необходимо будет выяснить, есть ли какие-либо потенциальные обеспечительные права и как получить приоритет по отношению к ним.
3. У кредиторов также может возникнуть соблазн получить обеспечительное право во всех активах праводателя, поскольку проявление должной осмотрительности может быть дорогостоящим и трудоемким процессом. На практике соответствующие издержки могут быть возложены на праводателя. Тем не менее в настоящем разделе разъясняется, почему ссудодателям рекомендуется проявлять должную осмотрительность экономичным и эффективным образом.
4. Ссудодатели могут проявлять должную осмотрительность, используя для этого услуги третьих сторон. Например, для оценки кредита заемщика могут привлекаться кредитные бюро, а для изучения сильных и слабых сторон сектора, в котором работает заемщик, могут использоваться отраслевые аналитики. Ссудодатели могут нанимать местных экспертов для инспекции и оценки помещений, бухгалтерских книг и учетных записей заемщика и оценщиков для определения стоимости различных видов активов, подлежащих обременению.
5. Ссудодатель часто начинает проявлять должную осмотрительность путем направления контрольного перечня вопросов, анкетного бланка или сертификата, которые должны быть заполнены праводателем. В приложении АА приводится образец бланка («Типовой сертификат финансового состояния») с перечислением некоторых наиболее важных сведений, которые ссудодатель обычно запрашивает у праводателя в порядке проявления им должной осмотрительности.
6. Проявление должной осмотрительности не должно ограничиваться начальной стадией осуществления кредитных сделок. Она должна проявляться в течение всего срока финансирования. Например, обеспеченные кредиторы могут привлекать третьи стороны для контроля за состоянием залога на протяжении всего этого срока (в отношении необходимости постоянного контроля см. раздел F ниже).

1. Проявление должной осмотрительности в отношении праводателя

7. Проявление должной осмотрительности в отношении праводателя является важным шагом, который необходимо предпринять, прежде чем заключать какую-то обеспеченную сделку. Однако во многом такие действия совпадают с проверкой, которая проводится ссудодателем при предоставлении кредита без обеспечения.

8. В разделе 1 Типового сертификата финансового состояния указана запрашиваемая общая информация, касающаяся праводателя. Например, запрашивается точное имя (имена) или наименование (наименования) праводателя, что имеет важнейшее значение для обеспечения того, чтобы при проведении поиска в реестре и в уведомлениях, подлежащих регистрации, было указано правильное имя или наименование. Ссудодатели, возможно, захотят удостовериться, что у праводателя нет никаких других имен или наименований, поскольку это, возможно, позволит выявить потенциальные конкурирующие обеспечительные права в активах, подлежащих обременению.

9. В других разделах Типового сертификата финансового состояния указана запрашиваемая информация о праводателе, в том числе место нахождения центрального управления, любые значимые контракты, стороной которых он является, перечень находящихся в производстве или потенциальных судебных разбирательств, непогашенные налоговые обязательства, выплаты сотрудникам, а также все должностные лица компании, поскольку все это может содействовать проявлению ссудодателем должной осмотрительности.

2. Проявление должной осмотрительности в отношении активов, подлежащих обременению

10. В основном должная осмотрительность будет касаться активов, подлежащих обременению. В разделе 3 Типового сертификата финансового состояния указана запрашиваемая информация о таких активах. На основе сведений, предоставленных праводателем, ссудодатель обычно i) производит идентификацию активов праводателя и проверяет их наличие; ii) проверяет, имеет ли праводатель права в этих активах или обладает ли он полномочиями на их обременение; iii) определяет их потенциальную стоимость (в том числе застрахованы ли они надлежащим образом); и iv) изучает любые конкурирующие обеспечительные права или другие требования в этих активах.

Идентификация активов и проверка их наличия

11. Активы, подлежащие обременению, обычно легко идентифицируются. Однако, если обеспечением для кредита должны служить фактически все нынешние и будущие активы праводателя, ссудодателю необходимо распознать и идентифицировать различные типы активов, для того чтобы быть уверенным в том, что он получает реализуемое обеспечительное право во всех активах.

12. Хотя может показаться очевидным, что ссудодатель будет проверять наличие активов, подлежащих обременению, некоторые из наиболее серьезных случаев мошенничества происходили тогда, когда активов вообще не было. Существует много способов проверить наличие активов. Наличие инвентарных запасов и оборудования можно проверить путем физического осмотра. Поэтому в разделах 2 и 3 Типового сертификата финансового состояния предусматривается предоставление информации о местонахождении таких активов. Изучение документов, зарегистрированных в реестре интеллектуальной собственности, позволяет проверить наличие прав интеллектуальной собственности. В случае дебиторской задолженности ссудодатель может связаться с должниками по дебиторской задолженности для проверки, были ли действительно поставлены товары или услуги, охватываемые дебиторской задолженностью, и признает ли должник необходимость выплаты им всей суммы дебиторской задолженности заемщику.

Проверка прав праводателя в активах

13. Для создания реального обеспечительного права праводатель должен обладать правами в активе или полномочиями на его обременение. Поэтому ссудодателю важно убедиться в том, что все требования в отношении каждого подлежащего обременению актива выполнены. Кроме того, ссудодателю необходимо оценить, насколько такие права или полномочия праводателя смогут служить надлежащим обеспечением для предоставляемого им кредита.

14. Ссудодателям придется полагаться на ряд источников для проверки, владеет ли праводатель активами или обладает ли он другими правами или полномочиями на создание в них обеспечительного права. Хотя методы будут варьироваться в зависимости от типа актива, здесь также могут применяться упомянутые выше методы проверки наличия активов. В случае оборудования или инвентарных запасов ссудодатель может изучить заказы на покупку, выданные праводателем поставщикам этих активов, а также счета, выставленные этими поставщиками. В случае банковского счета ссудодатели могут использовать наименования и адреса банка-депозитария, а также информацию по счетам, предоставленную праводателем, наряду с банковскими выписками, если таковые имеются. В связи с активами, зарегистрированными в специальном реестре (например, в реестре интеллектуальной собственности), ссудодатель может определить, был ли праводатель среди лиц, которые в то или иное время обладали правовым титулом на рассматриваемую интеллектуальную собственность. Кроме того, ссудодатель может изучить документы, подтверждающие права праводателя на интеллектуальную собственность, такие как лицензионные соглашения и патентные свидетельства.

Определение стоимости активов

15. Ссудодатель должен иметь четкое представление о стоимости залога. Оценка будет различаться в зависимости от типа актива и от того, как ссудодатель в конечном итоге будет реализовывать свое обеспечительное право. Например, если залогом являются инвентарные запасы, то вполне вероятно, что кредитор в конечном итоге реализует этот актив, поэтому основой для оценки станет его стоимость на вторичном рынке. Если залогом является дебиторская задолженность, то оценка может основываться на той сумме, которую обеспеченный кредитор сможет взыскать с должников по дебиторской задолженности. Разумный ссудодатель будет также учитывать, какую сумму он, скорее всего, сможет выручить, если залог придется реализовывать на условиях принудительной продажи.

Пример № 13: Компания X продает кухонное оборудование владельцам ресторанов. Многие продажи осуществляются в кредит, причем клиенты производят платежи за оборудование в течение определенного периода времени, поэтому Компании X время от времени необходимы оборотные средства для покрытия своих обычных расходов. Банк Y готов предоставить средства путем открытия кредитной линии, по которой Компания X может заимствовать средства, в которых она нуждается, если Банк Y получит обеспечение в виде всех имеющихся и будущих инвентарных запасов и дебиторской задолженности Компании X, а суммы, инкассированные по дебиторской задолженности, будут использоваться для возмещения средств, заимствованных по кредитной линии.

16. В примере № 13 Банк Y обычно будет предоставлять кредиты только под инвентарные запасы и дебиторскую задолженность, которые, согласно оценке, имеют определенную стоимость. Критерии, применимые к дебиторской задолженности, могут включать такие факторы, как соблюдение платежной дисциплины владельцами ресторанов, приходится ли на дебиторскую задолженность одного владельца ресторана слишком высокая процентная доля всей

дебиторской задолженности Компании X, а также платежеспособность владельцев ресторанов. Критерии, применимые к инвентарным запасам, могут быть связаны со стадией производственного процесса, на которой находятся эти товары. Например, сырье и готовая продукция обычно пользуются большим спросом, чем товары, находящиеся в процессе производства. Если Банк Y хочет получить обеспечительное право во всех активах Компании X, то этот банк, возможно, пожелает также принять во внимание объем всех источников доходов Компании X.

Выяснение, застрахованы ли активы надлежащим образом или нет

17. Обеспечительное право в обремененных активах распространяется на все поддающиеся идентификации поступления, поэтому роль залога могут выполнять поступления от страхования. Хотя в Типовом законе нет требования о том, что риск потери залога или причинения ему ущерба должен покрываться договором страхования, разумный ссудодатель, возможно, захочет обеспечить надлежащее страхование залога, особенно если договор страхования уже имеется. Однако бывают ситуации, например, в случае микропредприятий, когда заключение такого договора может оказаться непростым делом.

18. Ссудодатель будет стремиться к тому, чтобы сумма, на которую застрахованы обремененные активы, точно отражала стоимость таких активов. Ссудодатель может также рассмотреть возможность включения в соглашение об обеспечении подписанного страховщиком положения, где говорится, что в случае неисполнения праводателем своих обязательств поступления от страхования подлежат выплате непосредственно ссудодателю. Еще один вариант заключается в указании ссудодателем в соглашении об обеспечении поступлений от страхования в качестве первоначального залога, поскольку это позволило бы избежать сложностей, которые могут возникнуть при заявлении его обеспечительного права на страховые платежи.

Определение наличия конкурирующих обеспечительных прав или других требований в отношении залога

19. В качестве важного шага при проявлении должной осмотрительности ссудодатели определяют, существуют ли какие-то конкурирующие обеспечительные права или другие требования. Обеспечительным правам сила в отношении третьих сторон может быть придана путем регистрации уведомления в реестре, и приоритет конкурирующих обеспечительных прав обычно определяется очередностью регистрации. Поэтому ссудодатель должен провести поиск в реестре, чтобы выяснить, существуют ли какие-либо нынешние обеспечительные права, которые могут иметь приоритет (о том, как проводить поиск, см. раздел C ниже).

20. Некоторые государства требуют указания в уведомлении максимальной суммы, которая может быть взыскана в связи с обеспечительным правом (статья 8(е) Типовых положений о Регистре), в качестве одного из способов содействия предоставлению обеспеченных кредитов последующими кредиторами. В рамках проявления должной осмотрительности ссудодатель должен выяснить, будут ли обремененные активы все еще обладать какой-то остаточной стоимостью после удовлетворения требований обеспеченного кредитора, который был зарегистрирован раньше.

21. Существуют и другие методы придания обеспечительному праву силы в отношении третьих сторон, в том числе вступление во владение активом и заключение соглашения о контроле (в случае банковских счетов и несертифицированных неопосредованно удерживаемых ценных бумаг). Соответственно, даже если в результате поиска в реестре не было выявлено наличия никаких ранее зарегистрированных обеспечительных прав, ссудодателю следует проверить, находится ли актив в физическом владении праводателя и сохраняется ли он в его владении, если этот ссудодатель регистрирует уведомление о своем обеспечительном праве. Точно так же ссудодателю, получающему обеспечение

в виде банковского счета, возможно, потребуется выяснить, существует ли обеспечительное право в пользу банка-депозитария и существует ли соглашение о контроле в пользу другого обеспеченного кредитора.

22. Некоторые принимающие Типовой закон государства могут потребовать регистрации обеспечительных прав в некоторых категориях активов в специальных реестрах. Если активы, подлежащие обременению, включают те, что подпадают под действие Типового закона, и те, что подлежат регистрации в таких специальных реестрах, ссудодателю необходимо будет провести поиск во всех соответствующих реестрах. Ему необходимо будет также помнить о том, что на его обеспечительные права в активах, подпадающих под разные режимы регистрации, может не распространяться действие положений Типового закона, даже если они охвачены одним и тем же соглашением об обеспечении.

23. Если поиск в реестре не выявит потенциальных конкурирующих обеспечительных прав, ссудодатель, возможно, все же захочет выяснить, являлся ли праводатель первоначальным владельцем актива, а если нет, то каким образом праводатель приобрел этот актив. Это связано с тем, что праводатель, возможно, приобрел актив, обремененный обеспечительным правом, которое было предоставлено продавцом, за исключением случаев, когда покупка была совершена в ходе обычной коммерческой деятельности продавца. Поэтому ссудодателю целесообразно провести дополнительный поиск в реестре, используя имя предыдущего владельца, с тем чтобы избежать риска возникновения споров по поводу приоритета. Кроме того, поскольку обеспечительное право в обремененном активе распространяется на поступления от него, ссудодателю было бы целесообразно выяснить, не являются ли активы, подлежащие обременению, поступлениями от активов, которые могут быть обременены другим обеспечительным правом.

24. Кредитор, который финансирует приобретение праводателем актива, может получить приоритет перед ранее зарегистрированным кредитором с обеспечительным правом в будущих активах того же рода. Поэтому ссудодатель, который зарегистрировал свое обеспечительное право в будущих активах праводателя, все равно должен будет провести поиск в реестре, прежде чем предоставлять кредит на основе новых активов, приобретенных праводателем. Поиск в реестре позволит обеспеченному кредитору определить, будет ли он и далее обладать приоритетом в отношении этих новых активов.

25. Ссудодатель также должен в большинстве случаев требовать от праводателя раскрытия информации о наличии преференциальных требований, которые могут повлиять на приоритет его обеспечительного права (см. разделы 8 и 9 Типового сертификата финансового состояния). Как правило, ссудодатель должен быть осведомлен о правилах, регулирующих конкуренцию приоритетов в Типовом законе, что является одним из элементов проявления им должной осмотрительности (см. раздел G ниже).

Меры, которые необходимо принять в случае конкуренции обеспечительных прав

26. Если благодаря проявлению должной осмотрительности выясняется, что существуют потенциальные конкурирующие обеспечительные права или требования в отношении активов, подлежащих обременению, ссудодатель может принять ряд соответствующих мер.

27. Например, он может поинтересоваться у праводателя о наличии зарегистрированного уведомления и может потребовать от праводателя предоставления другого актива в качестве залога. Он также может потребовать, чтобы праводатель добился от указанного в записи обеспеченного кредитора соглашения об освобождении от обязательств, особенно если зарегистрированное уведомление носит слишком общий характер и описывает активы, не охватываемые исходным соглашением об обеспечении. Можно связаться с обеспеченным кредитором, указанным в записи, и попросить зарегистрировать уведомление об изменении.

Если исходное обеспеченное обязательство было полностью погашено или если основное соглашение об обеспечении не было заключено, указанному в записи обеспеченному кредитору может быть предложено зарегистрировать уведомление об аннулировании или подчинить его приоритет в зависимости от обстоятельств.

28. Для того чтобы иметь приоритет над зарегистрированным ранее обеспечительным правом, ссудодатель, прежде чем продолжить кредитование, может попросить указанного в записи обеспеченного кредитора подчинить приоритет его прав или заключить соглашение о субординации. Если новый кредит будет использован для погашения исходного обеспеченного обязательства, то ссудодатель может получить от указанного в записи обеспеченного кредитора письмо о погашении, в котором указывается причитающаяся сумма, и предоставить требуемую сумму непосредственно этому кредитору. Это может также применяться, когда праводатель должен выплатить просроченные налоги. Налоговые органы некоторых государств могут изъявить готовность заключить соглашение о субординации при том понимании, что непогашенная сумма налога будет выплачена из нового займа.

29. Ссудодатель может также принять решение об изменении условий кредитного соглашения, с тем чтобы отразить потенциальные риски, или в конечном итоге вообще расторгнуть предлагаемую сделку.

[Примечание для Рабочей группы. Ниже приводится Типовой сертификат финансового состояния в целях содействия рассмотрению этого вопроса Рабочей группой. После завершения работы над проектом практического руководства он будет приведен в конце этого руководства в приложении.]

Приложение I

Типовой сертификат финансового состояния

Обычно праводателю предлагается заполнить контрольный перечень вопросов или сертификат, в котором перечислены некоторые важнейшие сведения, служащие основой для проявления должной осмотрительности. Ниже приводится один пример такого сертификата, который не преследует цель служить стандартом или моделью. Типовой сертификат финансового состояния необходимо будет корректировать с учетом заемщика/праводателя и активов, подлежащих обременению. Было бы целесообразно запросить такую же информацию у каждого созаемщика или гаранта кредитов.

БАНКУ «БЭНК ОФ ВЭЛС»,

Нижеподписавшаяся компания **«МОДЕРН ТЕКНОЛОДЖИС ИНК.»** («Компания») настоящим заверяет и гарантирует вам следующее:

1. Общая информация о Компании

- a) Наименование Компании, как оно фигурирует в текущих организационных документах: [_____]
- b) Идентификационный номер Компании: [_____]
- c) Идентификационный налоговый номер: [_____]
- d) Юрисдикция образования: [_____]
- e) Другие юрисдикции, в которых Компания имеет надлежащую квалификацию для осуществления коммерческой деятельности: [_____]
- f) Все другие наименования (включая вымышленные наименования, торговые наименования или аналогичные наименования), используемые Компанией в настоящее время или использовавшиеся ею в прошлом: [_____]
- g) Наименования и адреса всех субъектов, которые были объединены в Компанию: [_____]

- h) Наименования и адреса всех субъектов, у которых Компания приобрела какой-либо движимый актив посредством сделки, совершенной не в ходе обычной коммерческой деятельности этого субъекта, с указанием даты приобретения и вида движимого актива: [_____]

* Прилагаются копии всех организационных и сопутствующих документов Компании.

2. Местонахождение Компании

- a) Нынешний адрес места центрального управления Компании: [_____]
 b) Адреса других мест, в которых Компания держит или хранит любые инвентарные запасы, оборудование или другие активы: [_____]

3. Информация об активах Компании

- a) Виды активов с подробным перечнем, содержащим описание каждого актива, и информацией об их местонахождении

Автотранспортные средства	Да ☐ Нет ☐
Оборудование	Да ☐ Нет ☐
Инвентарные запасы (сырье и готовые изделия)	Да ☐ Нет ☐
Дебиторская задолженность	Да ☐ Нет ☐
Зарегистрированные авторские права, патенты, торговые знаки и соответствующие заявки на регистрацию	Да ☐ Нет ☐
Незарегистрированные авторские права	Да ☐ Нет ☐
Лицензии на использование торговых знаков, патентов и авторских прав	Да ☐ Нет ☐
Простые векселя и другие оборотные инструменты	Да ☐ Нет ☐
Оборудование, арендованное Компанией	Да ☐ Нет ☐
	Да ☐ Нет ☐
	Да ☐ Нет ☐
	Да ☐ Нет ☐

- b) Банки и другие финансовые учреждения, в которых Компания имеет депозитный счет, счет ценных бумаг или товарный счет:

Наименование банка	Адрес	Информация о счете

4. Значимые контракты

[Перечень значимых контрактов, участником которых является Компания]

* Прилагаются копии:

- всех кредитных или других финансовых соглашений, соглашений между кредиторами и гарантий с перечнем всех непогашенных обязательств по ним или в связи с ними
- ипотечных соглашений, договоров о доверительном управлении, зкладных и соглашений об обеспечении
- договоров аренды недвижимого имущества
- соглашений о слиянии и приобретении, независимо от того, были они выполнены или нет
- всех других контрактов, в которых Компания имеет интерес

5. Обременения

[Перечень имущества, которое подлежит залогу или обременению]

Наименование держателя залога/обременения	Описание имущества

6. Судебные разбирательства¹

Перечень судебных разбирательств, в которых участвует Компания, включая:

- находящиеся в производстве или потенциальные споры или требования, по которым требуется для взыскания у Компании сумма является неопределенной или превышает 50 тыс. долл. США по каждому делу;
- административные, правительственные или регламентирующие расследования или производства; и
- требования помимо требований в отношении дебиторской задолженности, которые Компания отстаивает или намерена отстаивать и в которых сумма возможной компенсации превышает 50 тыс. долл. США по каждому делу.

7. Сделки с аффилированными сторонами²

[Перечень сделок между компанией и ее филиалами]

- * Прилагаются копии любых соглашений, включая любые соглашения о распределении налогов и кредитные соглашения между Компанией и ее филиалами

8. Информация, касающаяся налогов³

а) Просроченные и неоплаченные на данный момент налоговые начисления

Налоговый орган	Описание	Причитающаяся сумма

б) Любые незавершенные ревизии или потенциальные споры с налоговыми органами:

[_____]

- * Прилагаются копии налоговых деклараций Компании за предыдущие пять лет.

9. Выплаты сотрудникам

[Перечень выплат, произведенных Компанией своим сотрудникам]

- * Прилагаются копии схем выплаты пенсионных пособий для сотрудников, схем участия сотрудников в доходах или прибылях, схем с участием нескольких работодателей или других схем пенсионного обеспечения или выплат сотрудникам.

10. Страхование

Страховщик и номер страхового полиса	Описание договора страхования	Вид страхового покрытия и его пределы

¹ Анализ находящихся в производстве или потенциальных споров или требований может выявить наличие ценной информации о возможных финансовых рисках, которым может быть подвержена компания, а также о состоянии дел компании. Ссудодатель, возможно, пожелает также направить дополнительные запросы должностным лицам, занимающимся делами о банкротстве и несостоятельности, с тем чтобы удостовериться, что производство по делу о несостоятельности еще не было начато.

² Важно удостовериться в том, что такие сделки проводятся на самостоятельной основе и не представляют собой возможный источник сделок с собственной заинтересованностью компании.

³ В некоторых государствах определенные требования имеют приоритет даже перед ранее зарегистрированными обеспечительными правами без необходимости регистрации. Примерами распространенных преференциальных требований являются требования налоговых органов в отношении невыплаченных налогов и другие оценки и требования сотрудников в отношении невыплаченной зарплаты и других пособий. Ссудодатель должен определить, какие преференциальные требования признаются в их правовой системе, и требования, которые могут быть выдвинуты в отношении праводателя.

11. Директора, управляющие и другие должностные лица Компании

Должность	Фамилия

12. Прочая информация

- Задолженность: [Перечень любой текущей задолженности Компании, которая должна быть погашена по истечении срока оплаты кредита, включая наименование или имя каждого кредитора, фамилию контактного лица и подробную информацию для связи, а также приблизительная сумма такой задолженности]

* Прилагаются копии документов о существующей сумме задолженности Компании, которая будет сохраняться после закрытия кредита.

- Необходимые согласия: [Перечень любых согласий или одобрений, которые потребуются в связи с закрытием кредита]
- Вопросы регулирования и лицензирования: [Любые требования к регулированию/лицензированию, которые Компания должна соблюдать в силу специфики своей коммерческой деятельности, и любые уведомления, полученные Компанией в связи с несоблюдением действующего законодательства или нормативно-правовых актов]

13. Юрисконсульт, представляющий Компанию

Фамилия адвоката	Членство в профессиональных организациях	Телефон	Электронная почта

Компания соглашается сообщать вам о любых изменениях или поправках в любых из вышеуказанных сведений или любую дополнительную информацию о приложениях или дополнениях к настоящему документу, и до получения вами такого уведомления вы вправе полагаться на информацию, содержащуюся в настоящем документе, или на дополнительную информацию о таких приложениях или дополнениях и считать, что вся такая информация является подлинной, достоверной и полной.

18 октября 2018 года

МОДЕРН ТЕКНОЛОДЖИС ИНК.

Подпись: _____

Фамилия: _____

Должность: _____

Электронная почта: _____

Телефон: _____

С. Поиск в реестре**1. Зачем вести поиск в реестре?**

30. Как показано в разделе В выше, потенциальный обеспеченный кредитор обычно проводит поиск в реестре в порядке проявления должной осмотрительности, чтобы выяснить, существуют ли какие-либо конкурирующие обеспечительные права. Обеспеченный кредитор должен также провести второй поиск в реестре сразу после регистрации, для того чтобы убедиться, что уведомление было должным образом зарегистрировано и что приоритет его обеспечительного права сохраняется. После второго поиска обеспеченный кредитор может выделять средства, не беспокоясь о том, что третьи стороны получают более

приоритетное обеспечительное право, зарегистрировав в реестре уведомление, затрагивающее его обеспечительное право.

31. Поиск в реестре будут проводить не только потенциальные обеспеченные кредиторы. Любой, кто имеет или планирует получить интерес в том или ином активе, должен провести поиск в реестре, для того чтобы убедиться, что ему не будет причинен ущерб из-за наличия какого-либо обеспечительного права в этом активе.

32. Например, если какое-то лицо намерено приобрести материальный актив у продавца, который не занимается профессионально продажей таких активов, потенциальный покупатель, возможно, пожелает провести поиск в реестре, для того чтобы убедиться, что его права не будут подчинены обеспечительному праву, предоставленному продавцом или каким-либо прежним владельцем актива. Потенциальному покупателю целесообразно провести поиск с использованием имен или наименований продавца и прежних владельцев. Однако, возможно, в этом не будет необходимости в государствах, которые требуют от обеспеченного кредитора регистрировать уведомление об изменении с добавлением имени или наименования покупателя до истечения установленного льготного периода, для того чтобы придать силу его обеспечительному праву в отношении покупателя (см. раздел E ниже). В таких обстоятельствах достаточно провести поиск в реестре по имени или наименованию нынешнего владельца (продавца). Тем не менее все же может быть целесообразно провести поиск в реестре по имени или наименованию предыдущего владельца, для того чтобы избежать ненужных споров по поводу приоритета.

33. Кредитор, получивший судебное решение в отношении праводателя или управляющего в деле о несостоятельности праводателя, также, возможно, пожелает провести поиск в реестре, для того чтобы убедиться, что его права должным образом защищены. Лица, предъявляющие преференциальные требования (требования, вытекающие из действия другого закона, которые имеют приоритет над зарегистрированными обеспечительными правами), также, возможно, пожелают провести поиск, для того чтобы знать о любых конкурирующих обеспечительных правах в активах.

34. Таким образом, в соответствии с Типовым законом любое лицо может подать в Регистр поисковый запрос для проверки наличия потенциального конкурирующего обеспечительного права при условии использования установленной формы поискового запроса и уплаты установленных сборов, если таковые взимаются.

2. Как вести поиск в реестре?

Критерии поиска

35. В большинстве случаев поиски в реестре проводятся с использованием имени или наименования потенциального праводателя, но могут использоваться и другие идентификаторы этого лица или регистрационный номер уведомления, присвоенного Регистром. Обычно праводатель является должником (лицом, несущим обязательство), но лицо, не являющееся должником, также может предоставить обеспечительное право в своих активах в качестве обеспечения обязательства должника. В этом случае поиск следует проводить с использованием имени или наименования не должника, а лица, предоставившего обеспечительное право. Тем не менее проявляющий осторожность обеспеченный кредитор будет часто проводить дополнительный поиск по имени или наименованию должника (включая гаранта обеспеченной задолженности) в рамках своей общей оценки кредитоспособности должника.

[Примечание для Рабочей группы. Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, чтобы воспроизвести здесь бланк поискового запроса, содержащийся в приложении II к Руководству по Регистру (стр. 150 английского текста), или вставить гиперссылку на этот бланк.]

Как определить правильное имя или наименование для поиска?

36. Как показано в разделе В, потенциальный обеспеченный кредитор обычно стремится получить имя и другие идентификаторы праводателя в порядке проявления должной осмотрительности. Это особенно важно, потому что ответственность за использование правильного имени или наименования при проведении поиска лежит на лицах, осуществляющих поиск. Правильное имя или наименование определяется путем ссылки на официальные документы или общедоступную регистрационную запись, как это предусмотрено принимающим Типовой закон государством. Поэтому, прежде чем проводить поиск, лицо, осуществляющее поиск, возможно, захочет получить копию предусмотренного официального документа или общедоступной регистрационной записи. Физические лица, возможно, не захотят предоставлять свои официальные документы (например, кредиторам праводателя по судебному решению). В этом случае лица, осуществляющие поиск, должны использовать все вероятные имена или наименования праводателя.

Точные или близкие соответствия результатов поиска

37. В государствах, которые выбирают систему «точного соответствия», поиск позволит выявить только те уведомления, в которых содержится информация, точно соответствующая критерию поиска (статья 23 Положений о Регистре, вариант А). Другие государства, возможно, будут стремиться защитить обеспеченных кредиторов от рисков, связанных с незначительными ошибками при вводе имени или наименования праводателя во время проведения поиска. В таких государствах результаты поиска покажут не только «точные соответствия», но также и «близкие соответствия», иными словами, уведомления, в которых имя или наименование праводателя близко соответствует имени или наименованию, которое было введено лицом, осуществляющим поиск (статья 23 Положений о Регистре, вариант В). Благодаря результатам с «близким соответствием» лицо, осуществляющее поиск, вероятно, сможет найти соответствующее уведомление, несмотря на ошибку, допущенную при вводе правильного имени или наименования праводателя.

38. В обоих вариантах лица, осуществляющие поиск, должны проявлять осторожность и убедиться, что они используют правильное имя или наименование праводателя для обеспечения надежных результатов поиска. В системе «близкого соответствия» лица, осуществляющие поиск, должны определить, позволяют ли результаты поиска выявить какое-либо уведомление, имеющее отношение к потенциальному праводателю, и имеют ли активы, описанные в этих уведомлениях, какое-либо отношение к предлагаемой сделке.

[Примечание для Рабочей группы. Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, чтобы воспроизвести здесь бланк результатов поиска, содержащийся в приложении II к Руководству по Регистру (стр. 151 английского текста), или вставить гиперссылку на этот бланк.]

Что делать, если праводатель недавно изменил свое имя или наименование?

39. Если праводатель недавно изменил свое имя или наименование, поиск в реестре с использованием нового имени или наименования может и не выявить какого-либо уведомления, хотя могут быть уведомления, зарегистрированные под прежним именем или наименованием. Поэтому обеспеченному кредитору следует выяснить, менялось ли имя или наименование праводателя (см. раздел I Типового сертификата финансового состояния). Одним из способов проверки этого может быть проведение поиска в общедоступных коммерческих регистрационных записях, если праводатель является юридическим лицом.

40. Если изменение имело место и льготный период для регистрации уведомления об изменении еще не истек, обеспеченный кредитор должен провести дополнительный поиск с использованием прежнего имени или наименования праводателя, для того чтобы проверить, не зарегистрированы ли под этим

именем или наименованием какие-либо конкурирующие обеспечительные права (о том, что должен сделать указанный в записи обеспеченный кредитор, см. раздел E ниже).

D. Подготовка соглашения об обеспечении

41. Поскольку в Типовом законе применяется функциональный подход к понятию обеспечительного права, термин «соглашение об обеспечении» следует понимать как включающий не только соглашения о создании обеспечительного права в активах, принадлежащих праводателю, но и договоры о купле-продаже на условиях удержания правового титула и соглашения о финансовом лизинге (см. примеры №№ 5A-5D в разделе A). Кроме того, поскольку Типовой закон обычно применяется к прямым передачам дебиторской задолженности, термин «соглашение об обеспечении» следует понимать как включающий соглашения, на основании которых лицо продает дебиторскую задолженность или иным образом распоряжается ею для целей, не связанных с обеспечением. В приложении II приводится один такой пример соглашения об обеспечении («Типовое соглашение об обеспечении»).

1. Юридические требования к соглашению об обеспечении

42. В попытке показать, как получить реальное обеспечительное право, в разделе A уже затрагивались основные требования к соглашению об обеспечении. Соглашение об обеспечении должно заключаться в письменной форме и должно быть подписано праводателем. Как исключение из требования заключения соглашения об обеспечении в «письменной форме» допускается его заключение в устной форме, если обремененные активы находятся во владении обеспеченного кредитора. Однако, даже если обеспеченный кредитор владеет обремененным активом, стороны обычно документально закрепляют свое соглашение в письменной форме, с тем чтобы избежать споров по поводу точных условий их соглашения (см. пример № 2 в разделе A выше).

43. Типовой закон предусматривает очень мало дополнительных требований к соглашению об обеспечении для создания действующего обеспечительного права. В соглашении об обеспечении должны быть указаны стороны (обеспеченный кредитор и праводатель), описано обеспеченное обязательство и описаны активы, подлежащие обременению. Обеспеченное обязательство и обремененные активы должны быть описаны таким образом, чтобы их можно было разумно идентифицировать.

44. Обеспечительное право может быть создано не только в конкретном активе (например, автофургон праводателя), но и в активах общего характера (например, все автотранспортные средства или инвентарные запасы праводателя) и во всех движимых активах праводателя. Такое описание считается достаточным для разумной идентификации обремененного актива. Поскольку обеспечительное право может быть также создано в будущих активах, соглашение об обеспечении должно содержать описание таких активов в широком всеохватывающем смысле (см. пример № 3 в разделе A). В тех случаях, когда обеспечительное право предназначено для обеспечения кредитной линии, предоставленной праводателю обеспеченным кредитором для целей финансирования коммерческой деятельности праводателя, в соглашении об обеспечении обычно указываются обремененные активы, состоящие из всех нынешних и будущих движимых активов праводателя (см. пример № 4 в разделе A и раздел 2.1 Типового соглашения об обеспечении).

45. Обеспечительное право может быть предназначено для обеспечения текущего или будущего обязательства, которое может быть конкретно указано в соглашении об обеспечении, или всех обязательств, причитающихся обеспеченному кредитору в любой момент времени. В последнем случае достаточно именно таким образом отметить обеспеченное обязательство в соглашении об

обеспечении, и никакого дополнительного описания не потребуется (см. разделы 1(d) и 2.2 Типового соглашения об обеспечении).

46. Некоторые государства могут потребовать указания в соглашении об обеспечении максимальной суммы, которая может быть взыскана в связи с обеспечительным правом (см. статью 6(3)(d) Типового закона). В таком случае обеспеченный кредитор должен обеспечить указание в соглашении об обеспечении максимальной суммы, а также достаточность этой суммы для получения причитающихся ему средств после реализации его обеспечительного права.

2. Практические соображения

47. Соглашение об обеспечении будет весьма кратким документом, если будет включать только основные требования согласно Типовому закону. Однако стороны обычно включают и другие положения в целях более детальной проработки условий их соглашения. Кроме того, структура и содержание соглашений об обеспечении существенно различаются в зависимости от характера сделки. На практике обеспеченный кредитор обычно готовит проект соглашения об обеспечении или использует шаблон для рассмотрения и представления замечаний праводателем до заключения сторонами соглашения.

48. В Типовом соглашении об обеспечении рассматривается сделка, в рамках которой ссудодатель предоставляет заемщику кредитную линию, а обязательство заемщика погасить задолженность обеспечено всеми его нынешними и будущими активами. Если сделка связана с кредитом, предоставленным для финансирования покупки оборудования и обеспеченным этим оборудованием, описание обремененного актива в соглашении об обеспечении будет ограничиваться этим оборудованием.

49. Сторонам разрешается по договоренности несколько изменять положения Типового закона (это называется «автономией сторон»). Например, договорные права и обязанности сторон определяются условиями и положениями, закрепленными в соглашении об обеспечении. Эти положения могут касаться контроля над обремененными активами и прав обеспеченного кредитора на реализацию в случае неисполнения обязательств в той мере, насколько это не противоречит положениям Типового закона (см. разделы 3-6 Типового соглашения об обеспечении).

50. Стороны также могут определить в соглашении об обеспечении, что является неисполнением обязательств или что приводит к нему. Случаи неисполнения обязательств обычно включают следующие события:

- непогашение в срок праводателем любой суммы, причитающейся по обеспеченным обязательствам;
- неспособность праводателя произвести платеж другому кредитору в связи с денежным обязательством, превышающим определенный пороговый уровень (именуется «перекрестным неисполнением обязательств»);
- несостоятельность праводателя или принятие мер по конфискации или принудительному взысканию обремененных активов или возбуждение третьей стороной производства в отношении этих активов;
- любое ложное или вводящее в заблуждение по любому существенному аспекту представление праводателя в соглашении или любом документе, переданном обеспеченному кредитору в соответствии с соглашением; и
- любое неисполнение праводателем в существенном отношении любого из его обязательств по соглашению.

51. Если праводатель не является должником по обеспеченному обязательству, то вышеуказанные события будут сформулированы таким образом, чтобы они включали должника во всех применимых случаях. В большинстве случаев эти

события будут считаться неисполнением обязательств только по истечении льготного периода.

52. Случаи неисполнения обязательств могут быть также перечислены в другом соглашении, на которое может содержаться ссылка в соглашении об обеспечении. Если обеспечительное право создается посредством заключения соглашения, в соответствии с которым возникают и обеспеченные обязательства (например, договор купли-продажи с оговоркой об удержании правового титула и соглашения о финансовом лизинге), вполне вероятно, что случаи неисполнения обязательств будут указаны в соглашении об обеспечении. Однако, если обеспечительное право предоставляется в целях обеспечения обязательств, возникающих по отдельному соглашению (например, кредитное соглашение для предоставления кредитной линии или конкретного кредита), вполне вероятно, что в соглашении об обеспечении будет содержаться ссылка на отдельное соглашение, в котором будут описаны случаи неисполнения обязательств (см. раздел 1(с) Типового соглашения об обеспечении).

53. Сторонам следует также помнить о том, что могут существовать и другие законодательные акты, которые могут ограничивать сферу автономии сторон (например, закон о защите прав потребителей или положение законодательства об обязательствах, предусматривающее, что неисполнение должно быть существенным, для того чтобы служить основанием для досрочного истребования срочного кредита).

54. В приложении III содержатся типовая оговорка об удержании правового титула и соответствующие положения («Типовые оговорки об удержании правового титула»). По своей структуре они во многом отличаются от Типового соглашения об обеспечении, приведенного в приложении II. Эти положения могут использоваться в таких сделках, как договоры купли-продажи, когда продавец удерживает правовой титул в активах до тех пор, пока покупатель не выплатит в полном объеме покупную цену (см. пример № 5А в разделе А). Хотя стороны имеют право заключить самостоятельное соглашение об удержании правового титула, более вероятно, что такая оговорка будет включена в другое соглашение. Конкретные условия будут варьироваться в зависимости от обстоятельств, например, если активы должны использоваться как оборудование или как инвентарные запасы, предназначенные для перепродажи. Типовые оговорки об удержании правового титула относятся к ситуации, когда актив не предназначен для перепродажи.

55. Возможно, полезно отметить, что, поскольку Типовой закон основан на унитарном подходе, продавец, используя оговорку об удержании правового титула, не добьется большей защиты, чем та, которая предоставляется обеспеченному кредитору. Продавцу по-прежнему необходимо будет выполнить другие требования Типового закона, для того чтобы придать своему праву силу по отношению к конкурирующим обеспечительным правам.

[Примечание для Рабочей группы. Приведенные ниже Типовое соглашение об обеспечении и Типовые оговорки об удержании правового титула представлены здесь в целях содействия рассмотрению этих вопросов Рабочей группой. После завершения работы над проектом практического руководства они будут приведены в конце этого руководства в приложении.]

Приложение II

Типовое соглашение об обеспечении для кредитной линии

СОГЛАШЕНИЕ ОБ ОБЕСПЕЧЕНИИ

между

корпорацией «МОДЕРН ТЕКНОЛОДЖИС ИНК.», созданной в соответствии с *Законом о корпорациях* государства А, с зарегистрированной конторой и местом центрального управления, расположенными в [адрес, государство А],
(«Праводатель»)

и

банком «БЭНК ОФ ВЭЛС», учрежденным в соответствии с *Законом о финансовых учреждениях* государства А и имеющим филиал в [адрес, государство А]
(«Обеспеченный кредитор»)⁴

Преамбула

А. Обеспеченный кредитор согласился предоставить Праводателю кредитную линию для финансирования операций Праводателя в соответствии с кредитным соглашением⁵ от 18 октября 2018 года.

В. Выполнение настоящего соглашения является условием предоставления Обеспеченным кредитором кредита Праводателю в соответствии с этим кредитным соглашением.

1. Определения

В настоящем соглашении:

- a) «Кредитное соглашение» означает кредитное соглашение, упомянутое в преамбуле, которое время от времени может изменяться, дополняться или переформулироваться;
- b) «Обремененные активы» имеет значение, придаваемое данному термину в разделе 2.1 ниже;
- c) «Событие неисполнения» означает i) любое событие, которое представляет собой «событие неисполнения» в соответствии с Кредитным соглашением, и ii) любое несоблюдение Праводателем любого из своих обязательств по настоящему соглашению;
- d) «Обязательства» означают все существующие и будущие обязательства Праводателя перед Обеспеченным кредитором, предусмотренные или предполагаемые в Кредитном соглашении и настоящем соглашении;
- e) Каждый из следующих терминов имеет значение, придаваемое ему в Типовом законе: «банковский счет», «соглашение о контроле», «должник по дебиторской задолженности», «оборудование», «инвентарные запасы», «поступления» и «продукт».

2. Создание обеспечительного права и обеспеченных обязательств

2.1 Создание обеспечительного права

Праводатель создает в пользу Обеспеченного кредитора обеспечительное право во всех существующих и будущих движимых активах Праводателя («Обремененные активы»).

[Праводатель создает в пользу Обеспеченного кредитора обеспечительное право в следующей категории активов⁶:

- a) инвентарные запасы;
- b) дебиторская задолженность;
- c) оборудование;
- d) средства, зачисленные на банковский счет;

⁴ Обеспеченный кредитор и праводатель указываются в соглашении об обеспечении.

⁵ Термин «кредитное соглашение» употребляется в качестве общего термина для описания соглашения, в соответствии с которым кредитор может предоставить кредит. В зависимости от характера сделки или местной практики могут использоваться и другие термины.

⁶ Если обременению подлежат все существующие и будущие активы Праводателя, перечень не понадобится. Перечень составляется в факультативном порядке, если стороны намерены ограничить обеспечительное право определенными категориями активов.

- e) оборотные документы, включая без ограничения коносаменты и складские расписки;
- f) оборотные инструменты, включая без ограничения переводные векселя, чеки и простые векселя;
- g) интеллектуальная собственность и связанные с ней лицензионные права;
- h) ...
- i) в той степени, в какой это не указано выше, все поступления⁷ и продукты от всех вышеупомянутых активов.]

2.2 Обеспеченные Обязательства

Созданное согласно настоящему соглашению обеспечительное право служит обеспечением всех Обязательств.

3. Заверения Праводателя⁸

3.1 Местонахождение определенных Обремененных активов

- a) Инвентарные запасы и оборудование Праводателя удерживаются и будут удерживаться или использоваться Праводателем в любое время в государстве А и, если только Праводатель не уведомляет Обеспеченного кредитора об изменении, по адресам, перечисленным в приложении к настоящему соглашению;
- b) Адреса для выставления счета должникам по дебиторской задолженности, которая причитается или будет причитаться Праводателю, являются и будут в любое время адресами в государстве А [, если только Праводатель не уведомляет Обеспеченного кредитора об изменении посредством уведомления с указанием другого государства (государств), в котором должники по этой дебиторской задолженности имеют адреса для выставления счетов];
- c) Банковские счета Праводателя ведутся и будут вестись в любое время в отделениях банков в государстве А и, если только Праводатель не уведомляет Обеспеченного кредитора об изменении, по адресам, перечисленным в приложении к настоящему соглашению. Соглашения о ведении счетов, касающиеся этих банковских счетов, регулируются и будут регулироваться соответствующим законодательством государства, в котором расположено соответствующее отделение, и не содержат и не будут содержать отсылки к другому законодательству по вопросам, имеющим отношение к настоящему соглашению⁹.

3.2 Местонахождение и наименование Праводателя

- a) Зарегистрированная контора и место центрального управления Праводателя расположены и будут расположены в любое время в государстве А;
- b) Точное наименование Праводателя и государство образования являются такими, как они указаны на первой странице настоящего соглашения. Праводатель не будет изменять свое государство образования без предварительного письменного согласия Обеспеченного кредитора и не будет изменять свое наименование без предварительного уведомления Обеспеченного кредитора об изменении за тридцать (30) дней до этого изменения.

⁷ Хотя обеспечительное право в обремененном активе распространяется на идентифицируемые поступления от него, стороны, возможно, пожелают включить такие поступления в состав первоначально обремененных активов.

⁸ В настоящее соглашение об обеспечении включены только заверения по фактам, которые позволяют обеспеченному кредитору определить государство, законодательство которого будет применяться к созданию обеспечительного права, приданию ему силы в отношении третьих сторон и его приоритету. Помимо прочего, информация, содержащаяся в настоящем разделе, позволит обеспеченному кредитору определить, где должна производиться регистрация.

⁹ Это должно обеспечить определение применимого права в соответствии со статьей 97 Типового закона.

4. Разрешения, касающиеся Обремененных активов

4.1 Регистрация

Праводатель разрешает Обеспеченному кредитору регистрировать любое уведомление и осуществлять любые другие действия, необходимые или полезные для придания обеспечительному праву Обеспеченного кредитора силы в отношении третьих сторон¹⁰.

4.2 Инспекция и копии

- a) Обеспеченный кредитор может проводить инспекцию Обремененных активов и документов или записей, подтверждающих их наличие, и для этих целей входить в помещения Праводателя после предварительного направления Праводателю обоснованного уведомления;
- b) По просьбе Обеспеченного кредитора Праводатель предоставит Обеспеченному кредитору копии счетов, контрактов и других документов, подтверждающих наличие у него дебиторской задолженности.

4.3 Обращение с Обремененными активами

- a) До получения Праводателем от Обеспеченного кредитора уведомления о наступлении События неисполнения Праводатель может продавать, сдавать в аренду, предоставлять по лицензии или иным образом распоряжаться своими инвентарными запасами и товарораспорядительными документами, инкассировать свою дебиторскую задолженность и оборотные инструменты и реализовывать износившееся или устаревшее оборудование, в каждом случае в ходе своей обычной коммерческой деятельности;
- b) Праводатель не будет предоставлять никакого обеспечительного права в Обремененных активах и, за исключением случаев, разрешенных в пункте (a), не будет продавать, сдавать в аренду, предоставлять по лицензии Обремененные активы или иным образом распоряжаться ими¹¹;
- c) Если только стороны не договорились об ином, Обеспеченный кредитор может в любое время уведомить должников по причитающейся Праводателю дебиторской задолженности о существовании своего обеспечительного права. Вместе с тем уведомление, направленное до возникновения События неисполнения, будет означать разрешение должникам производить свои платежи Праводателю до получения иных инструкций от Обеспеченного кредитора после возникновения События неисполнения¹².

5. Обязательства, касающиеся Обремененных активов

5.1 Движимые активы

Праводатель обязуется в любое время сохранять Обремененные активы в качестве движимых активов и не присоединять их к недвижимому имуществу.

5.2 Сила обеспечительного права

Праводатель будет принимать все меры и исполнять все документы, которые разумно требуются Обеспеченным кредитором, с тем чтобы обеспечительное право Обеспеченного кредитора было в любое время реализуемым и действительным и имело приоритет по отношению к третьим сторонам во всех правовых системах, где могут находиться Обремененные активы или где может быть реализовано это обеспечительное право.

5.3 Банковские счета

Праводатель будет предпринимать все шаги, необходимые для придания обеспечительному праву Обеспеченного кредитора силы в отношении третьих сторон посредством соглашения о контроле в отношении всех средств, зачисленных на банковский счет, ведущийся в банке, не являющемся Обеспеченным кредитором¹³.

6. Реализация

6.1 Права после наступления События неисполнения

После наступления события неисполнения и в той степени, в какой оно продолжает иметь место:

- a) Обеспеченный кредитор может реализовать свое обеспечительное право и осуществить все права обеспеченного кредитора в соответствии с Типовым законом и любым другим применимым законодательством;
- b) Обеспеченный кредитор может также с учетом любого обязательного к исполнению положения применимого законодательства;

- i) владеть любыми обремененными активами, использовать и эксплуатировать их, управлять ими и продавать их, сдавать их в аренду, предоставлять по лицензии или иным образом распоряжаться ими, в каждом случае на условиях, которые он считает необходимыми;
- ii) инкассировать дебиторскую задолженность и оборотные инструменты Праводателя, договариваться или заключать сделки с должниками по этой дебиторской задолженности и инструментам и освобождать их от ответственности; и
- iii) принимать все другие меры, необходимые или полезные для цели реализации Обремененных активов, включая, в частности, завершение производства инвентарных запасов и приобретение сырьевых материалов.

6.2 Доступ к помещениям Праводателя

Праводатель разрешает Обеспеченному кредитору входить в помещения, где находятся обремененные активы, и использовать их для целей осуществления прав Обеспеченного кредитора на реализацию¹⁴.

6.3 Порядок реализации

Права на реализацию могут осуществляться в отношении всех Обремененных активов в целом или по отдельности применительно к любой части из них.

6.4 Возмещение расходов

Праводатель возместит Обеспеченному кредитору, по его требованию, все издержки, сборы и другие расходы, понесенные Обеспеченным кредитором в ходе осуществления своих прав (в том числе без ограничения при реализации своего обеспечительного права), с выплатой процентов по годовой ставке в размере **%.

7. Общие положения

7.1 Дополнительное и непрерывное обеспечение

Обеспечительное право, созданное в соответствии с настоящим соглашением, является дополнением (а не заменой) любого другого обеспечения, удерживаемого Обеспеченным кредитором, и представляет собой непрерывное обеспечение, которое будет существовать независимо от погашения в тот или иной момент, полностью или частично, любого из Обязательств. Вместе с тем это обеспечительное право аннулируется, если обязательство предоставить кредит по Кредитному соглашению прекратило свое действие, и все Обязательства выполнены в полном объеме.

7.2 Инкассация

Любая сумма, инкассируемая Обеспеченным кредитором за счет Обремененных активов до наступления срока погашения всех Обязательств, может удерживаться Обеспеченным кредитором в качестве Обремененных активов.

7.3 Другие виды регресса

Осуществление Обеспеченным кредитором любого права не лишает Обеспеченного кредитора возможности осуществить любое другое право, предусмотренное в настоящем соглашении или по закону, и все права Обеспеченного кредитора носят взаимодополняющий, а не альтернативный характер. Обеспеченный кредитор может

¹⁰ Это разрешение требуется в соответствии со статьей 2 Типовых положений о Регистре.

¹¹ Этот запрет является договорным обязательством и не имеет обязательной силы для третьих сторон. Например, третья сторона, которая покупает обремененный актив, может приобрести его в некоторых обстоятельствах без обременения обеспечительным правом.

¹² Согласно Типовому закону, уведомление должнику по дебиторской задолженности может быть направлено в любое время. В то же время стороны будут часто включать в свое соглашение об обеспечении разрешение, предусмотренное во втором предложении (см. статью 63(2) Типового закона).

¹³ В том случае, если средства были зачислены Обеспеченному кредитору, то он сможет воспользоваться автоматическим приданием обеспечительному праву силы в отношении третьих сторон. Типовой закон также признает заключение соглашения о контроле в качестве метода придания силы в отношении третьих сторон (см. статью 25 Типового закона).

¹⁴ Речь идет о личном обязательстве Праводателя, которое необязательно может быть исполнимо в отношении владельца помещений, переданных в аренду Праводателю, без согласия этого владельца.

реализовать свое обеспечительное право без обращения к нему требования о предъявлении любого регресса в отношении любого лица, несущего ответственность за погашение Обязательств, или о реализации любого другого обеспечения.

7.4 Несоответствие с Кредитным соглашением

В случае любой коллизии или несоответствия между положениями настоящего соглашения и положениями Кредитного соглашения преимущественную силу имеют положения Кредитного соглашения.

8. Регулирующее законодательство

Настоящее соглашение будет регулироваться и толковаться в соответствии с законодательством государства А. Положения настоящего соглашения должны также толковаться в интересах осуществления намерения сторон обеспечить действительность и силу обеспечительного права Обеспеченного кредитора во всех юрисдикциях, в которых могут находиться Обремененные активы и в которых, возможно, возникнет необходимость реализации прав Обеспеченного кредитора.

9. Уведомления

Любое уведомление одной стороны другой стороне должно составляться в письменной форме и направляться в соответствии с положениями об уведомлении Кредитного соглашения.

Экземпляры и подписи

Настоящее соглашение может составляться в любом количестве экземпляров и каждой стороной в отдельных экземплярах, и любой полный комплект этих отдельных экземпляров будет представлять собой подлинный экземпляр настоящего соглашения. Направление по электронной почте подписанного экземпляра настоящего соглашения является в равной степени действительным, как и вручение подписанного от руки экземпляра настоящего соглашения.

ПОДПИСАНО сторонами 18 октября 2018 года

МОДЕРН ТЕКНОЛОДЖИС ИНК.

БЭНК ОФ ВЭЛС

Приложение III

Типовая оговорка об удержании правового титула

Ниже приводятся типовые оговорки для включения в договор купли-продажи, связанный с конкретным активом, предназначенным для использования покупателем в ходе его коммерческой деятельности (например, печатный станок).

*. Актив, проданный по настоящему договору, остается собственностью Продавца до тех пор, пока покупная цена не выплачена в полном объеме. Таким образом, право собственности на Актив перейдет к Покупателю только после того, как такой платеж будет в полном объеме произведен Продавцу.

*. Покупатель разрешает Продавцу регистрировать любое уведомление и осуществлять любые другие действия, необходимые или полезные для придания праву Продавца удерживать правой титул в Активе силы в отношении третьих сторон посредством регистрации.

*. До перехода права собственности на Актив к Покупателю Покупатель не будет продавать, сдавать в аренду или иным образом распоряжаться Активом или предоставлять обеспечительное право, обременяющее Актив, в каждом случае без письменного согласия Продавца.

*. Если Покупатель продает, сдает в аренду или иным образом распоряжается Активом в пользу третьей стороны с письменного согласия или без письменного согласия

Продавца, любая дебиторская задолженность, возникающая в результате такой сделки, автоматически будет обременяться обеспечительным правом в пользу Продавца¹⁵.

5. Покупатель не будет присоединять или добавлять Актив к недвижимому имуществу без предварительного согласия Продавца.

Приложение IV

Глоссарий, включенный в практическое руководство

[Примечание для Рабочей группы. Глоссарий представлен здесь в целях содействия рассмотрению этого вопроса Рабочей группой, и при этом отмечается, что большинство терминов упоминалось в предыдущих частях проекта практического руководства. Рабочая группа, возможно, пожелает подтвердить, что список терминов является полным и что Глоссарий лучше всего включить в приложение к практическому руководству.]

По мере возможности в настоящем руководстве используется терминология, как она определена в статье 2 Типового закона. В приводимом ниже перечне содержатся разъяснения того, как некоторые ключевые термины используются в руководстве. Поскольку терминология, используемая в разных правовых системах, будет, скорее всего, различаться, предлагается делать ссылки на точные термины, используемые в каждом государстве, а также указывать, как они толкуются, для того чтобы лучше понять, как Типовой закон будет действовать в этом государстве.

Термин	Значение в широком смысле
Приобретательское обеспечительное право	Право, которое продавец мог бы получить для обеспечения обязательства покупателя выплатить любую неоплаченную часть покупной цены, или право, которое кредитор мог бы получить для обеспечения обязательства праводателя в тех случаях и в той степени, в которых кредит использовался для финансирования приобретения актива.
Обеспечительное право во всех активах	Обеспечительное право, созданное во всех нынешних и будущих активах праводателя.
База заимствования	Сумма, которую ссудодатель готов предоставить в качестве кредита исходя из стоимости обремененных активов, предоставляемых заемщиком в качестве обеспечения.
Должник	Лицо, которое должно осуществить платеж или иным образом исполнить обеспеченное обязательство. В большинстве случаев должником будет праводатель, предоставивший обеспечительное право, но это не всегда так. Существует отличие от термина «должник по дебиторской задолженности», который означает лицо, которое должно погасить дебиторскую задолженность, обремененную обеспечительным правом.
Неисполнение обязательств	Неосуществление должником платежа или иное неисполнение обеспеченного обязательства. Это может также включать любые другие события, которые согласно договоренности между праводателем и

¹⁵ Поскольку обеспечительное право распространяется на поступления от обремененных активов, в данной оговорке подтверждается это правило, закрепленное в Типовом законе.

	обеспеченным кредитором представляют собой неисполнение обязательств.
Обремененный актив	Движимый актив, который предоставляется в качестве обеспечения, и этот термин включает дебиторскую задолженность, которая передается по договоренности для целей, не связанных с обеспечением. Для обозначения активов, обремененных обеспечительным правом, используется также термин «залог».
Оборудование	Материальный актив помимо инвентарных запасов или потребительских товаров, который главным образом используется или предназначен для использования в коммерческой деятельности. В качестве примеров можно привести печатные станки или компьютеры, используемые правооладельцем в его коммерческой деятельности.
Будущий актив	Движимый актив, который не существует или в котором у правооладельца отсутствуют соответствующие права или полномочия на обременение в момент заключения соглашения об обеспечении. В качестве примеров можно привести активы, которые может приобрести правоовладелец, продукты, которые он произведет, и дебиторскую задолженность, которую он получит после заключения соглашения об обеспечении.
Правоовладелец	Лицо, которое создает обеспечительное право для обеспечения своего обязательства или обязательства другого лица. Этот термин включает также покупателя или другого получателя обремененного актива, который приобретает свои права обремененными обеспечительным правом, а также лицо, которое передает дебиторскую задолженность для целей, не связанных с обеспечением. Для удобства пользования этот термин употребляется также в руководстве для обозначения потенциальных правооладельцев, тех, кто находится в процессе предоставления обеспечительного права на свои активы. В зависимости от обстоятельств этот термин используется как синоним терминов «должник» или «заемщик».
Инвентарные запасы	Материальные активы, удерживаемые для продажи или аренды в ходе обычной коммерческой деятельности, включая сырье и незавершенные работы.
Движимый актив	Материальное или нематериальное имущество, которое не является недвижимым имуществом.
Владение	Фактическое владение материальным активом каким-либо лицом или его представителем или каким-либо независимым лицом, которое признает его удержание в интересах этого лица.
Поступления	Любые средства, получаемые в связи с обремененным активом, например за счет его продажи или иного распоряжения им. Компьютер, полученный в порядке обмена, а также денежные средства или оборотный инструмент, полученные в результате продажи печатного станка, считаются поступлениями. Поступлениями также считаются страховые выплаты,

	причитающиеся вследствие причинения активам ущерба.
Приоритет	Преимущественное право лица в обремененных активах по отношению к праву конкурирующего заявителя требования, которым может быть обеспеченный кредитор или любое другое лицо с требованием в отношении этого актива.
Дебиторская задолженность	Право на выплату денежных средств, за исключением права на выплату, удостоверенного оборотным инструментом, права на выплату средств, зачисленных на банковский счет, и права на выплату средств в соответствии с условиями непосредственно удерживаемых ценных бумаг.
Обеспеченный кредитор	Лицо, которое обладает обеспечительным правом или пользуется им. Этот термин включает получателя дебиторской задолженности для целей, не связанных с обеспечением. Для удобства пользования этот термин употребляется также в руководстве для обозначения потенциальных обеспеченных кредиторов, иными словами кредиторов, которые преследуют цель получить обеспечение в отношении движимого актива. В зависимости от обстоятельств этот термин используется как синоним терминов «кредитор», «судодатель», «финансист» или «поставщик».
Соглашение об обеспечении	Соглашение между праводателем, и обеспеченной стороной в целях создания обеспечительного права. Вопрос о том, именуют ли его стороны соглашением об обеспечении или нет, не имеет значения, поскольку цель соглашения заключается в предоставлении обеспечения в отношении движимого актива. Этот термин также включает соглашение, которое предусматривает прямую передачу дебиторской задолженности.
Обеспечительное право	Имущественное право в движимом активе, созданное соглашением об обеспечении, которое обеспечивает платеж или иное исполнение обеспеченного обязательства. Оно включает любое право, которое служит цели обеспечения, независимо от того, именуют ли его стороны обеспечительным правом или нет, и независимо от вида актива, статуса праводателя или обеспеченного кредитора или характера обеспеченного обязательства. Оно включает, например, право продавца материального актива на условия удержания правового титула и право арендодателей по финансовой аренде. Этот термин включает также право получателя по прямой передаче дебиторской задолженности, осуществляемой по соглашению.