



Генеральная Ассамблея

Distr.: General
27 March 2017
Russian
Original: English

**Комиссия Организации Объединенных Наций
по праву международной торговли**
Пятидесятая сессия
Вена, 3-21 июля 2017 года

Проект руководства по принятию Типового закона ЮНСИТРАЛ об обеспеченных сделках

Записка Секретариата

Содержание

	<i>Стр.</i>
Глава II. Создание обеспечительного права	3
А. Общие правила	3
Статья 6. Создание обеспечительного права и требования в отношении соглашения об обеспечении	3
Статья 7. Обязательства, исполнение которых может быть обеспечено	5
Статья 8. Активы, которые могут быть обременены обеспечительным правом ..	5
Статья 9. Описание обремененных активов и обеспеченных обязательств	5
Статья 10. Права на поступления и средства, объединенные с другими средствами	6
Статья 11. Материальные активы, объединенные в массу или преобразованные в продукт	7
Статья 12. Погашение обеспечительных прав	8
В. Правила, касающиеся конкретных активов	8
Статья 13. Договорные ограничения на создание обеспечительного права в дебиторской задолженности	8
Статья 14. Личные или имущественные права, обеспечивающие или подкрепляющие платеж или иное исполнение по обремененной дебиторской задолженности или иным нематериальным активам или оборотным инструментам	10
Статья 15. Права на выплату средств, зачисленных на банковский счет	11
Статья 16. Оборотные документы и материальные активы, охватываемые оборотными документами	11



Статья 17. Материальные активы, в отношении которых используется интеллектуальная собственность	12
Глава III. Сила обеспечительного права в отношении третьих сторон	12
А. Общие правила	12
Статья 18. Основные методы придания силы в отношении третьих сторон	12
Статья 19. Поступления	12
Статья 20. Материальные активы, объединенные в массу или преобразованные в продукт	13
Статья 21. Изменение метода придания силы в отношении третьих сторон	13
Статья 22. Утрата силы в отношении третьих сторон	13
Статья 23. Сохранение силы обеспечительного права в отношении третьих сторон при замене применимого законодательства настоящим Законом	14
Статья 24. Приобретательские обеспечительные права в потребительских товарах	14
В. Правила, касающиеся конкретных активов	15
Статья 25. Права на выплату средств, зачисленных на банковский счет	15
Статья 26. Оборотные документы и материальные активы, охватываемые оборотными документами	15
Статья 27. Несертифицированные неопосредованно удерживаемые ценные бумаги	15

Глава II. Создание обеспечительного права

А. Общие правила

1. В этой главе и в нескольких других главах содержатся раздел А с общими правилами и раздел В с правилами, касающимися конкретных активов. Цель такого подхода состоит в том, чтобы избежать утяжеления общих правил деталями, касающимися конкретных активов. Общие правила применяются ко всем активам, однако в отношении определенных видов активов они могут применяться при условии соблюдения правил, касающихся конкретных активов. Принимающее Типовой закон государство, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, следует ли включать в общие правила каждой главы своего законодательства перекрестные ссылки на правила, касающиеся конкретных активов в соответствующей главе, или положение, которое будет прямо предусматривать, что общие правила в каждой главе обуславливаются правилами, касающимися конкретных активов и содержащимися в соответствующей главе (см. сноску 4 в Типовом законе). В каждой главе правила разделены на общие правила и правила, касающиеся конкретных активов, также для того, чтобы принимающему Типовой закон государству было проще включить в свое законодательство только те правила, касающиеся конкретных активов, которые ему могут потребоваться. Если принимающее Типовой закон государство придет к выводу о том, что не нуждается во всех правилах, касающихся конкретных активов, то оно может принять решение не включать некоторые из них в свое законодательство. Однако не следует исключать все правила, касающиеся конкретных активов. Например, некоторые правила, касающиеся конкретных активов, регулируют ключевые коммерческие активы, такие как дебиторская задолженность, и ни одно принимающее Типовой закон государство не должно опускать их в своем законодательном акте о принятии Типового закона.

Статья 6. Создание обеспечительного права и требования в отношении соглашения об обеспечении

2. Статья 6 основана на рекомендациях 13-15 Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу II, пункты 12-37). Ее цель заключается в урегулировании вопросов, связанных с созданием обеспечительного права, а также с формой и минимальным содержанием соглашения об обеспечении, с тем чтобы предоставить сторонам возможность создавать обеспечительные права простым и эффективным способом (см. Руководство по обеспеченным сделкам, рекомендация 1, подпункт (с)). Обеспечительное право создается посредством соглашения, к содержанию которого не предъявляется никаких требований помимо тех, которые перечислены в пунктах 3 и 4, и для заключения которого не требуются специальные термины или специальные формулировки.

3. Согласно пункту 1 наличие соглашения является достаточным для создания обеспечительного права, если праводатель обладает либо правом в активах, подлежащих обременению, либо правомочием на их обременение. Праводатель имеет право обременять какие-либо активы, когда праводатель является собственником этих активов. В случае, если праводатель владеет активами на основании соглашения с собственником, такого как соглашение об аренде, праводатель имеет право создать обеспечительное право в своих правах согласно этому соглашению об аренде. Также кредитор по дебиторской задолженности имеет правомочие (а не право) на создание обеспечительного права в дебиторской задолженности, даже если эта дебиторская задолженность уже передана. Такое правомочие косвенно обуславливается тем фактом, что правила, касающиеся силы в отношении третьих сторон и приоритета и содержащиеся в Типовом законе, применяются к прямой передаче дебиторской задолженности, осуществляемой по соглашению. Если получатель при прямой передаче дебиторской задолженности не придает своему праву силы в отношении третьих сторон до того, как это сделает последующий конкурирующий обеспеченный

кредитор, то в таком случае получатель не будет обладать приоритетом по сравнению с конкурирующим обеспеченным кредитором. Если получатель придал своему праву силу в отношении третьих сторон до того, как это сделал последующий конкурирующий обеспеченный кредитор, то технически передавшее лицо будет еще обладать правомочием на обременение (или передачу) дебиторской задолженности в пользу последующего обеспеченного кредитора, но на практике для последующего обеспеченного кредитора эта дебиторская задолженность не сохранит никакой стоимости. Следует также отметить, что в соответствии с пунктом 1 статьи 13 кредитор по дебиторской задолженности, к которой применяется данная статья, имеет право в этой дебиторской задолженности или правомочие на ее обременение, несмотря на любое соглашение о запрете уступки, заключенное с должником по дебиторской задолженности.

4. В пункте 2 разъясняется, что соглашение об обеспечении может предусматривать создание обеспечительного права в будущих активах (т.е. активах, произведенных или приобретенных праводателем после заключения соглашения об обеспечении; см. определение в статье 2, подпункт (n)). Однако обеспечительное право в будущих активах создается только тогда, когда праводатель приобретает права в них или правомочие на их обременение.

5. В пункте 3 говорится, что соглашение об обеспечении должно составляться в письменной форме, и указывается, какая информация должна в нем содержаться. Письменная форма является объективным доказательством существования соглашения об обеспечении и его ключевых условий (в отношении других причин, по которым может требоваться соглашение об обеспечении, см. Руководство по обеспеченным сделкам, глава II, пункт 30). Из двух альтернативных формулировок, использованных во вступительной части текста пункта 3 и взятых в квадратные скобки, принимающее Типовой закон государство, возможно, пожелает выбрать ту формулировку, которая в наибольшей степени соответствует положениям его договорного права и его доказательственного права. Если принимающее Типовой закон государство сохраняет слово «заключено», то соглашение об обеспечении, не оформленное в письменном виде, не будет иметь силы, за исключением случая, предусмотренного в пункте 4 статьи 6. В частности, письменная оферта праводателя, которая впоследствии акцептуется обеспеченным кредитором посредством поведения, не будет достаточной, чтобы считаться соглашением об обеспечении при таком варианте. Вместе с тем, если принимающее Типовой закон государство сохраняет слово «подтверждено», то соглашение об обеспечении, которое не заключено в письменной форме, может все же иметь силу, если его условия подтверждаются письменным документом, который подписан праводателем (например, устное соглашение, которое позднее подтверждено в письменной форме).

6. В зависимости от того, что оно считает наиболее эффективной практикой финансирования и разумными предположениями участников кредитного рынка, принимающее Типовой закон государство, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, следует ли сохранить пункт 3 (d). Один из возможных подходов заключается в сохранении пункта 3 (d), с тем чтобы облегчить праводателю получение финансирования под обеспечение от других кредиторов в том случае, если стоимость активов, обремененных предыдущим обеспечительным правом, превышает максимальную сумму, указанную в уведомлении, зарегистрированном в отношении этого права. Другой подход состоит в том, чтобы исключить пункт 3 (d) для облегчения получения праводателем кредита у первого обеспеченного кредитора (относительно сравнительных преимуществ и недостатков этих двух подходов см. Руководство по обеспеченным сделкам, глава IV, пункты 92-97, и Руководство по регистру, пункты 200-204). В случае сохранения пункта 3 (d) принимающему Типовой закон государству потребуются установить положение в отношении максимальной суммы, которая может быть указана в уведомлении (см. статью 8, подпункт (e), Типовых положений о Регистре). В противном случае выгоды от сохранения пункта 3 (d), возможно, не будут реализованы, поскольку максимальная сумма может быть неизвестной

потенциальным последующим кредиторам (пункт 7 статьи 24 Типовых положений о Регистре также должен быть сохранен для решения вопроса об ошибке в указании максимальной суммы в уведомлении).

7. Согласно пункту 4, если обеспеченный кредитор владеет обремененными активами, то достаточно устного соглашения об обеспечении с праводателем. Тот факт, что обеспеченный кредитор владеет обремененными активами, уже сам по себе является доказательством возможности обременения активов (см. Руководство по обеспеченным сделкам, глава II, пункт 33).

Статья 7. Обязательства, исполнение которых может быть обеспечено

8. Статья 7 основана на рекомендации 16 Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу II, пункты 38-48). Главная цель этой статьи состоит в том, чтобы предусмотреть возможность обеспечения будущих, условных и меняющихся обязательств. Основная причина использования этого подхода заключается в том, чтобы облегчить совершение современных финансовых сделок, в рамках которых соглашение может предусматривать, что предоставление средств обеспеченным кредитором может осуществляться в разное время в зависимости от потребностей праводателя (например, в случае предоставления праводателю автоматически возобновляемого кредита на приобретение инвентарных запасов). Такой подход необязательно означает, что праводатели не могут быть защищены от чрезмерных экономических обязательств. Например, в зависимости от финансовых потребностей праводателя может быть установлена максимальная сумма, которая может быть взыскана в связи с обеспечительным правом (см. статью 6, пункт 3 (d), и пункт 6 выше).

Статья 8. Активы, которые могут быть обременены обеспечительным правом

9. Статья 8 основана на рекомендации 17 Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу II, пункты 49-57 и 61-70). Главная цель этой статьи заключается в обеспечении возможности обременения в рамках соглашения об обеспечении будущих движимых активов, частей движимых активов и неделимых прав в движимых активах, общих категорий движимых активов, а также всех движимых активов того или иного лица (в отношении момента создания обеспечительного права в будущих активах см. статью 6, пункт 2, и пункт 4 выше).

10. Следует отметить, что возможность обременения обеспечительным правом будущих движимых активов не означает отмены установленных законом ограничений на создание и реализацию обеспечительного права в конкретных категориях движимых активов (например, в средствах, получаемых от трудовой деятельности, в целом или в объеме предельной оговоренной суммы) (см. статью 1, пункт 6).

11. Тот факт, что все движимые активы какого-либо лица могут быть обременены обеспечительным правом в целях максимального увеличения доступной суммы кредита и улучшения условий кредитного соглашения, не означает, что другие кредиторы праводателя неизбежно оказываются незащищенными. Защита других кредиторов (в рамках и за рамками производства по делу о несостоятельности) регулируется другими положениями законодательства и предусмотрена в статьях 35 и 36 Типового закона.

Статья 9. Описание обремененных активов и обеспеченных обязательств

12. Статья 9 основана на рекомендации 14 (d) Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу II, пункты 58-60). С учетом его важного значения стандарт в отношении описания обремененных активов, установленный в соглашении об обеспечении, излагается в отдельной статье (а не в пункте 3 статьи 6, как это было сделано в рекомендации 14 (d) Руководства по обеспеченным сделкам, на которой основан пункт 3 статьи 6 Типового закона).

13. В пункте 1 устанавливается общий стандарт, который должен соблюдаться в описании обремененных активов и обеспеченных обязательств, с тем чтобы соглашение об обеспечении имело силу (такое описание должно в разумной степени допускать их идентификацию). В том случае, если обеспечительное право создается в общей категории активов в соответствии с подпунктом (с) статьи 8, то пункт 2 призван обеспечить достаточность общего описания – такого как «все инвентарные запасы» или «вся дебиторская задолженность» – в соглашении об обеспечении для соответствия указанному в пункте 1 критерию (см. Руководство по обеспеченным сделкам, глава II, пункты 58-60). В пункте 3 устанавливается такой же стандарт в отношении описания обеспеченных обязательств.

Статья 10. Права на поступления и средства, объединенные с другими средствами

14. Статья 10 основана на рекомендациях 19 и 20 Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу II, пункты 72-89). Пункт 1 призван обеспечить, чтобы, за исключением случаев, когда стороны договорились об ином (поскольку данная статья не перечислена в статье 3 в качестве императивной правовой нормы), обеспечительное право в активах автоматически распространялось на поддающиеся идентификации поступления по ним (определение «поступления» см. в статье 2, подпункт (bb)). Это правило обосновано тем, что оно отражает обычные ожидания сторон и гарантирует достаточную защиту обеспеченному кредитору. Эта защита включает право обеспеченного кредитора на реализацию своего обеспечительного права как в обремененных активах (при условии, что получатель приобрел свои права в этих активах обусловленными обеспечительным правом), так и в поступлениях, хотя только в размере суммы обеспеченного обязательства. В противном случае, праводатель имел бы фактическую возможность лишить обеспеченного кредитора его обеспечения путем отчуждения обремененных активов либо лицу, которое получило бы их свободно от обеспечительного права, либо лицу, от которого было бы нелегко получить эти активы.

15. В порядке примера можно отметить, что если первоначально обремененными активами являются инвентарные запасы, то дебиторская задолженность, образовавшаяся в результате продажи инвентарных запасов, представляет собой поступления (если они поддаются идентификации). Если после выплаты дебиторской задолженности полученные средства зачисляются на банковский счет, то право на выплату средств, зачисленных на банковский счет, будет также представлять собой поступления (поступления от поступлений по инвентарным запасам). Точно так же обстоит дело в случае права на выплату средств согласно оборотному инструменту (например, согласно чеку, выданному держателем банковского счета для покупки новых инвентарных запасов), а также согласно складской расписке, выданной складом для возможного хранения новых инвентарных запасов. Следует отметить, что если описание обремененных активов имеет всеобъемлющий характер и охватывает все активы, полученные в связи с первоначально обремененными активами, то они все будут считаться первоначально обремененными активами, и поэтому будет применяться не статья 10, а статья 6, регулирующая создание обеспечительного права в первоначально обремененных активах.

16. В пункте 2 предусмотрено исключение из установленного в пункте 1 требования, касающегося идентификации. Обеспечительное право в активах распространяется на поступления в форме средств, объединенных с другими средствами, даже если их нельзя идентифицировать отдельно от средств, которые поступлениями не являются (см. пункт 2 (a)). Пункт 2 (b) ограничивает обеспечительное право стоимостью поступлений непосредственно перед их объединением с другими средствами. Например, если на банковский счет зачисляется сумма в размере 1 000 евро, а на момент реализации обеспечительного

права на банковском счете находятся 2 500 евро, то обеспечительное право будет распространяться только на сумму в размере 1 000 евро.

17. В пункте 2 (с) рассматриваются ситуации, когда остаток на банковском счете изменяется и в определенный момент становится меньше суммы зачисленных поступлений (в примере, который приводится в предыдущем пункте, менее 1 000 евро). В таком случае обеспечительное право распространяется только на минимальную сумму, которая имелась в период между моментом объединения поступлений и моментом возникновения требования по обеспечительному праву в этих поступлениях. Так, если в упомянутой в предыдущем примере ситуации остаток на счете, на который были зачислены поступления, составлял 1 500 евро, затем уменьшился до 500 евро, а в момент реализации обеспечительного права составлял 750 евро, то обеспечительное право будет распространяться на сумму в 500 евро (т.е. на наименьший промежуточный остаток). Обоснование использования этого подхода заключается в том, что если остаток на банковском счете уменьшается, то средства, зачисленные впоследствии, вряд ли являются поступлениями от первоначально обремененных активов.

18. Если средства на банковском счете являются первоначальными обремененными активами и эти средства переводятся на другой банковский счет и объединяются с другими средствами на этом другом счете, то средства, переведенные на этот другой счет, будут «поступлениями» от первоначальных средств, и, соответственно, будут применяться правила, изложенные в статье 10.

Статья 11. Материальные активы, объединенные в массу или преобразованные в продукт

19. Статья 11 основана на рекомендациях 22 и 91 Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу II, пункты 90-95 и 100-102, и главу V, пункты 117-123). Она выполняет две взаимосвязанные задачи. Во-первых, она трансформирует обеспечительное право в материальных активах, объединенных в массу или преобразованных в продукт, в обеспечительное право в массе или продукте. Во-вторых, она ограничивает стоимость этого обеспечительного права посредством ссылки на количество (в случае массы) или стоимость (в случае продукта) материальных активов, объединенных в массу или продукт. Далее в статье 33 рассматриваются ситуации, когда несколько обеспеченных кредиторов предъявляют требования в отношении массы или продукта на основании наличия обеспечительного права в их компонентах. Пункт 1 призван обеспечить, чтобы обеспечительное право в материальных активах, которые были объединены в массу или преобразованы в продукт, продолжало действовать в этой массе или в этом продукте.

20. Пункт 2 предусматривает, что обеспечительное право в материальных активах, которое распространяется на массу, ограничивается той же долей массы, которую составлял количественный объем обремененных активов от количественного объема всей массы непосредственно после объединения в эту массу. Так, если обеспеченный кредитор обладает обеспечительным правом в 100 000 литров нефти и эту нефть сливают в один резервуар с нефтью в размере 50 000 литров, в результате чего образуется общая масса нефти в объеме 150 000 литров, то обеспечительное право ограничивается двумя третями нефти, находящейся в резервуаре (т.е. 100 000 литров). Однако, если объем нефти в резервуаре уменьшается, то обеспеченный кредитор все равно будет иметь обеспечение в объеме двух третей нефти, находящейся в этом резервуаре. Например, если половина этого объема нефти вытекает и остается только 75 000 литров, то в таком случае у обеспеченного кредитора будет обеспечительное право на две трети этих 75 000 литров, а именно только на 50 000 литров. Стоимость этого обеспечительного права уменьшится, если стоимость нефти, находящейся в резервуаре, уменьшается, и, соответственно, увеличится, если стоимость нефти, находящейся в резервуаре, увеличивается.

Это отражает коммерческие ожидания, поскольку ставит обеспеченного кредитора в то же положение, в котором обеспеченный кредитор находился бы в том случае, если бы нефть не была изначально смешана в резервуаре с другой нефтью.

21. Пункт 3 предусматривает применение несколько иного правила к продуктам в соответствии с Руководством по обеспеченным сделкам (см. главу II, пункт 94). Если бы правило, изложенное в пункте 2, применялось к обеспечительным правам в активах, которые преобразованы в продукт, то это могло бы дать обеспеченному кредитору непредвиденную прибыль в том случае, если стоимость готового продукта выше, чем стоимость его компонентов (например, из-за стоимости, добавленной в результате производственной деятельности должника, включая труд его служащих). По этой причине в пункте 3 вместо этого предусматривается, что обеспечительное право в активах, которые преобразуются в продукт, ограничивается стоимостью активов непосредственно перед тем, как они стали частью продукта. Так, если обремененная мука стоимостью 100 евро смешивается с дрожжами для выпечки хлеба стоимостью 500 евро, то обеспечительное право ограничивается суммой в 100 евро.

Статья 12. Погашение обеспечительных прав

22. Согласно статье 12 обеспечительное право погашается только тогда, когда производится полный платеж или иное исполнение всех обеспеченных обязательств и не имеется какого-либо обязательства обеспеченного кредитора предоставлять новый кредит, обеспеченный обеспечительным правом. Например, если обеспечительное право обеспечивает сумму, причитающуюся по соглашению об автоматически возобновляемом кредите, то это обеспечительное право не погашается, когда в тот или иной момент времени отсутствует сумма, не выплаченная по кредитному соглашению, поскольку может сохраняться условный объем обеспечения согласно обязательству обеспеченного кредитора предоставить новый кредит.

23. При погашении обеспечительных прав начинает действовать обязательство обеспеченного кредитора, владеющего активами, возвратить обремененные активы или же обеспеченного кредитора, который зарегистрировал уведомление о своем обеспечительном праве, зарегистрировать уведомление об изменении или аннулировании (см. статью 54 Типового закона и статью 20, пункт 3 (с), Типовых положений о Регистре).

В. Правила, касающиеся конкретных активов

Статья 13. Договорные ограничения на создание обеспечительного права в дебиторской задолженности

24. Статья 13 основана на рекомендации 24 Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу II, пункты 106-110 и 113), которая в свою очередь основана на статье 9 Конвенции об уступке. Пункт 1 предусматривает, что наличие соглашения об ограничении права праводателя на создание обеспечительного права в дебиторской задолженности, предусмотренной в перечне в пункте 3 (часто именуемой «торговой дебиторской задолженностью»), не препятствует созданию обеспечительного права праводателем. Применение такого подхода обосновано тем, что он призван облегчить использование дебиторской задолженности в качестве обеспечения кредита, что отвечает интересам экономики в целом, и при этом не допустить ненадлежащего ограничения автономии сторон. Это правило не затрагивает установленных законом ограничений на создание или реализацию обеспечительного права в определенных видах дебиторской задолженности (например, в потребительской или суверенной дебиторской задолженности; см. статью 1, пункты 5 и 6, и [A/CN.9/914](#), пункты 29 и 30 выше).

25. Соглашение, упомянутое в пункте 1, может быть заключено а) между первоначальным кредитором/праводателем и должником по дебиторской задолженности (например, если обремененная дебиторская задолженность представляет собой требование продавца в отношении невыплаченного остатка покупной цены, то таким соглашением будет соглашение между продавцом и покупателем); б) если первоначальный кредитор/праводатель передает дебиторскую задолженность другому лицу и это лицо создает обеспечительное право в дебиторской задолженности – между этим лицом (последующий праводатель) и должником по дебиторской задолженности (например, когда продавец продает дебиторскую задолженность стороне А и А создает обеспечительное право в пользу В, то таким соглашением будет соглашение между А и должником по дебиторской задолженности); с) между первоначальным кредитором/праводателем и первоначальным обеспеченным кредитором (например, соглашение между продавцом и А); и d) если первоначальный кредитор/праводатель передает дебиторскую задолженность какому-либо лицу и это лицо создает обеспечительное право – между этим лицом (в статье 13 имеется в виду последующий праводатель) и любым обеспеченным кредитором, который получил обеспечительное право от этого лица (в статье 13 имеется в виду последующий обеспеченный кредитор; например, соглашение между А и В).

26. В пункте 2 разъясняется, что, хотя согласно пункту 1 обеспечительное право имеет силу невзирая на соглашение об ином, лицо, которое создает обеспечительное право в дебиторской задолженности в нарушение этого соглашения, не освобождается от какой-либо ответственности перед своим контрагентом за ущерб, причиненный в результате нарушения этого договорного положения, если такая ответственность установлена другим законодательством. Так, например, если должник по дебиторской задолженности занимает достаточно сильную позицию при проведении переговоров и сможет убедить кредитора по дебиторской задолженности дать согласие на заключение соглашения о запрете уступки, а затем кредитор создает обеспечительное право в этой дебиторской задолженности несмотря на это соглашение таким образом, что это приводит к убыткам для должника по дебиторской задолженности, кредитор может нести перед должником по дебиторской задолженности ответственность за ущерб согласно законодательству того государства, законодательство которого регулирует такие соглашения. Вместе с тем должник по дебиторской задолженности не вправе расторгнуть договор из-за такого нарушения либо предъявить обеспеченному кредитору (в том числе цессионарию при прямой передаче) какие-либо требования, которые он может иметь к праводателю (в том числе к цеденту при прямой передаче) в связи с этим нарушением. Кроме того, обеспеченный кредитор, который принимает дебиторскую задолженность в качестве обеспечения кредита, не несет ответственности перед должником по дебиторской задолженности за такое нарушение лишь в силу того, что ему было известно о соглашении о запрете уступки. В противном случае соглашение о запрете уступки фактически препятствовало бы обеспеченному кредитору в получении обеспечительного права в дебиторской задолженности, охватываемой соглашением о запрете уступки.

27. Одно из преимуществ, связанных с правилами, содержащимися в пунктах 1 и 2, заключается в том, что обеспеченный кредитор не обязан проверять каждый договор, из которого возникает дебиторская задолженность, для определения того, содержит ли этот договор договорное ограничение уступки, которое может затрагивать силу обеспечительного права. Это облегчает совершение сделок, которое касается оптовой дебиторской задолженности, когда отдельные статьи задолженности конкретно не идентифицированы (в отношении которых обзор основных сделок хотя и является возможным, однако необязательно является эффективным решением с точки зрения затрат времени и средств), а также сделок, связанных с будущей дебиторской задолженностью (в отношении которых подобный обзор будет невозможным в момент заключения соглашения об обеспечении, в результате чего будущая дебиторская задол-

женность не может быть принята заимодавцами в качестве обеспечения кредита).

28. Пункт 3 ограничивает сферу применения правила, содержащегося в пункте 1, тем, что можно в широком смысле описать как торговая дебиторская задолженность. Действие этого правила не распространяется на так называемую «финансовую дебиторскую задолженность», «поскольку, когда должником по дебиторской задолженности является финансовое учреждение, даже частичное признание оговорки о запрещении уступки недействительной может затронуть обязательства, взятые на себя этим финансовым учреждением в отношении третьих лиц. Это может негативным образом сказаться на важной финансовой практике, такой как уступка дебиторской задолженности, возникающей в связи с ценными бумагами или финансовыми договорами» (см. Руководство по обеспеченным сделкам, глава II, пункт 108).

29. Статья 13 (ее следует читать вместе со статьей 14) должна также применяться к соглашениям о запрете уступки, которые ограничивают создание обеспечительного права в любых личных или имущественных правах, обеспечивающих или подкрепляющих платеж или иное исполнение по обремененному нематериальному активу помимо дебиторской задолженности или по обремененному оборотному инструменту.

**Статья 14. Личные или имущественные права, обеспечивающие
или подкрепляющие платеж или иное исполнение по обремененной
дебиторской задолженности или иным нематериальным активам
или оборотным инструментам**

30. Первое предложение текста статьи 14 отражает суть рекомендации 25 Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу II, пункты 111-122), которая в свою очередь основана на статье 10 Конвенции об уступке. Это предложение призвано обеспечить, чтобы обеспеченный кредитор, обладающий обеспечительным правом в такого рода активах, описание которых дано в статье 14, автоматически имел возможность воспользоваться любым личным или имущественным правом, которое обеспечивает или подкрепляет платеж или иное исполнение по такого рода активам. Например, личное или имущественное право, которое *обеспечивает* платеж по дебиторской задолженности, может быть акцессорной или дополнительной гарантией (или поручительством) или обеспечительным правом в недвижимом имуществе; и личное право, которое *подкрепляет* платеж по дебиторской задолженности, может быть независимой гарантией или резервным аккредитивом. Например, если дебиторская задолженность обеспечена личной гарантией или обеспечительным правом в движимом или недвижимом имуществе, то обеспеченный кредитор, обладающий обеспечительным правом в этой дебиторской задолженности, приобретает возможность воспользоваться такой личной гарантией или обеспечительным правом. Это означает, что если дебиторская задолженность не будет уплачена, то обеспеченный кредитор может попытаться обратиться к гаранту за платежом или реализовать обеспечительное право в соответствии с условиями гарантии или обеспечительного права (что может потребовать от обеспеченного кредитора зарегистрировать обеспечительное право, если оно не было зарегистрировано ранее, или зарегистрировать другие уведомления, если регистрация была ранее осуществлена; см. пункт 31 ниже).

31. Первое предложение текста статьи 14 не отражает рекомендацию 25 (g) Руководства по обеспеченным сделкам. Это обусловливается тем, что данный вопрос рассматривается в статьях 57-58. Аналогичным образом, первое предложение текста статьи 14 не отражает рекомендацию 25 (h) Руководства по обеспеченным сделкам (которая основана на пункте 6 статьи 10 Конвенции об уступке). Это обусловливается тем, что должно быть самоочевидным, что эта статья не применяется к вопросам, не затронутым в ней. Таким образом, в той мере, в какой при этом не наносится ущерб автоматическим последствиям согласно предложению текста статьи 14, данная статья не затрагивает никаких

требований, предусмотренных в другом законодательстве, в отношении формы или регистрации создания обеспечительного права в любых активах, на которые не распространяется действие Типового закона (например, в отношении регистрации обременения в соответствующем реестре недвижимого имущества).

32. Второе предложение текста статьи 14, которое отражает суть пункта 1 статьи 10 Конвенции об уступке, является необходимым, поскольку во многих государствах некоторые личные или имущественные права, которые могут обеспечивать или подкреплять платеж или иное исполнение по дебиторской задолженности или другим нематериальным активам или оборотному инструменту, могут быть переданы только с помощью нового акта передачи. В таком случае праводатель обязан передать возможность использования этого права обеспеченному кредитору. Ссылка в этом предложении текста на законодательство, регулирующее обеспечительные или иные подкрепляющие права, призвана обеспечить, чтобы любое другое законодательство, которое может потребовать совершения нового акта передачи, не отменялось.

Статья 15. Права на выплату средств, зачисленных на банковский счет

33. Статья 15 основана на рекомендации 26 Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу II, пункты 123-125). Эта статья призвана обеспечить осуществление принципов, которые лежат в основе статьи 13, в отношении прав на выплату средств, зачисленных на банковский счет (см. пункт 30 выше). Из статьи 15 следует, что обеспечительное право может создаваться в праве на выплату средств, зачисленных на банковский счет, даже если между праводателем и депозитным учреждением заключено соглашение, запрещающее создавать обеспечительные права. В то же время из статьи 69 следует, что создание такого обеспечительного права не затрагивает прав и обязательств депозитного учреждения и не обязывает депозитное учреждение предоставлять какую-либо информацию относительно банковского счета третьим сторонам.

Статья 16. Оборотные документы и материальные активы, охватываемые оборотными документами

34. Статья 16 основана на рекомендации 28 Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу II, пункт 128). Цель этой статьи состоит в том, чтобы обеспечить соблюдение существующего законодательства, согласно которому оборотный документ считается овестьствованным правом в охватываемых им материальных активах. Из этого следует, что отсутствует необходимость отдельного создания обеспечительного права в этих материальных активах, если этот документ предусматривает наличие обеспечительного права (например, груз, охватываемый оборотным документом, выданным лицом, во владении которого находятся материальные активы, или сельскохозяйственная продукция, охватываемая оборотной складской распиской, выданной оператором склада, в котором эта продукция хранилась).

35. С учетом определения термина «владение» в подпункте (z) статьи 2 владение материальными активами эмитентом оборотного документа, охватывающего эти активы, включает владение его представителем или лицом, действующим от имени эмитента (в том числе в ситуациях, когда эмитент является перевозчиком, который использует других лиц для транспортировки этих активов от его имени согласно договору о смешанной перевозке грузов). Обеспечительное право в оборотном документе распространяется на охватываемые этим документом материальные активы и продолжает действовать (с учетом условий соглашения об обеспечении) даже после того, как эти активы перестают охватываться этим документом. Однако сила обеспечительного права в отношении третьих сторон, обусловленная владением оборотным документом, сохраняется лишь в течение того времени, пока активы охватываются оборотным документом, и утрачивается после того, как они будут высвобождены эмитентом (см. статью 26, пункт 2, и пункт 49 ниже).

Статья 17. Материальные активы, в отношении которых используется интеллектуальная собственность

36. Статья 17 основана на рекомендации 243 Дополнения об интеллектуальной собственности (см. пункты 108-112). Эта статья призвана обеспечить признание различия между материальными активами, в отношении которых используется интеллектуальная собственность, и интеллектуальной собственностью, используемой в связи с этими активами. Из этого вытекает, что для получения обеспеченным кредитором обеспечительного права как в этих материальных активах, в отношении которых используется интеллектуальная собственность (например, персональный компьютер или телевизор), так и в самой интеллектуальной собственности потребуется соглашение об обеспечении, в котором будет это прямо предусмотрено.

Глава III. Сила обеспечительного права в отношении третьих сторон

А. Общие правила

Статья 18. Основные методы придания силы в отношении третьих сторон

37. Статья 18 основана на рекомендации 32 Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу III, пункты 19-86). Цель этой статьи заключается в установлении основных методов придания силы в отношении третьих сторон обеспечительному праву. Первым методом является регистрация уведомления об обеспечительном праве в Регистре, учрежденном согласно статье 28. Этот метод придания силы в отношении третьих сторон может быть использован в отношении всех видов движимых активов, к которым применяется Типовой закон. Вторым методом является физическое владение обремененными активами обеспеченным кредитором (определение термина «владение» см. статью 2, подпункт (z)). Поскольку нематериальные активы не могут быть объектом физического владения, этот последний метод применяется только к материальным активам. Альтернативные методы придания силы в отношении третьих сторон обеспечительным правам в правах на выплату средств, зачисленных на банковский счет, и в непосредственно удерживаемых ценных бумагах излагаются в положениях настоящей главы, касающихся конкретных активов (см. статьи 25-27 и пункты 47 и 51 ниже).

Статья 19. Поступления

38. Статья 19 основана на рекомендациях 39 и 40 Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу III, пункты 87-96). В ней рассматриваются обстоятельства, при которых обеспечительное право в поступлениях, поддающихся идентификации, предусмотренное статьей 10, имеет силу в отношении третьих сторон.

39. Согласно пункту 1, если обеспечительное право в тех или иных активах имеет силу в отношении третьих сторон, то обеспечительное право в поддающихся идентификации поступлениях в форме денежных средств, дебиторской задолженности, оборотных инструментов или прав на выплату средств, зачисленных на банковский счет, автоматически приобретает силу в отношении третьих сторон без необходимости каких-либо дополнительных актов. Например, в случае продажи инвентарных запасов, обремененных обеспечительным правом, которому придана сила в отношении третьих сторон, обеспечительное право в любой дебиторской задолженности, которая возникла из продажи этих инвентарных запасов и которая представляет собой поддающиеся идентификации поступления, имеет силу в отношении третьих сторон без какого-либо дополнительного акта. Если такие активы описаны в соглашении об обеспечении и в уведомлении в качестве первоначально обремененных активов, то будет

применяться не статья 19, а статья 18, которая регулирует силу обеспечительного права в первоначально обремененных активах в отношении третьих сторон (именно по этой причине, в отличие от рекомендации 39, на которой основана данная статья, в пункте 1 не упоминается описания поступлений в уведомлении). Если такие активы указаны в соглашении об обеспечении в качестве первоначально обремененных активов, но не упомянуты в уведомлении, обеспечительное право в поступлениях не будет иметь силы, если только не будут соблюдены условия, изложенные в пункте 2.

40. Что касается поступлений, иных чем поступления, охваченные в пункте 1, то пункт 2 предусматривает, что если обеспечительное право в тех или иных активах имеет силу в отношении третьих сторон, то обеспечительное право в любых поступлениях (если они поддаются идентификации) имеет силу в отношении третьих сторон в течение короткого срока, который должен быть достаточным для того, чтобы обеспеченный кредитор установил, что возникли соответствующие поступления, и принял соответствующие меры (например, 20-25 дней); впоследствии обеспечительное право в любых поступлениях сохраняет силу в отношении третьих сторон только при условии, что до истечения этого короткого срока этому праву была придана сила в отношении третьих сторон с помощью одного из методов, предусмотренных в статье 18 или в положениях данной главы, касающихся конкретных активов. Например, если обремененное автотранспортное средство, соответствующее конкретному описанию, обменивается на другое автотранспортное средство, описание которого отличается от первого, то другое автотранспортное средство будет представлять собой поступления, к которым применяется пункт 2; и обеспечительное право во втором автотранспортном средстве утрачивает свою силу в отношении третьих сторон, если не произведена регистрация до истечения срока, указанного в пункте 2.

Статья 20. Материальные активы, объединенные в массу или преобразованные в продукт

41. Статья 20 основана на рекомендации 44 Руководства по обеспеченным сделкам. Цель этой статьи заключается в обеспечении того, чтобы в случае, если активы, на которые распространяется обеспечительное право, имеющее силу в отношении третьих сторон, объединяются в массу или преобразуются в продукт, и обеспечительное право распространяется на эту массу или продукт согласно статье 11, то обеспечительное право в этой массе или этом продукте автоматически приобретало силу в отношении третьих сторон. Иными словами, для придания обеспечительному праву в массе или продукте силы в отношении третьих сторон не требуется никакого отдельного акта (в отношении приоритета этого обеспечительного права см. статью 42). Следует отметить, что сохранение непрерывности силы в отношении третьих сторон имеет значение для целей правил, касающихся приоритета.

Статья 21. Изменение метода придания силы в отношении третьих сторон

42. Статья 21 основана на рекомендации 46 Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу III, пункты 120 и 121). Эта статья призвана обеспечить, чтобы обеспечительному праву, которому была придана сила с помощью одного метода (например, регистрации), можно было бы впоследствии придать силу с помощью другого метода (например, соглашения о контроле) и чтобы сила в отношении третьих сторон носила непрерывный характер, если только нет перерывов между моментами, когда сила в отношении третьих сторон была придана с помощью первого и второго методов.

Статья 22. Утрата силы в отношении третьих сторон

43. Статья 22 основана на рекомендации 47 Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу III, пункты 122-127). Цель этой статьи – обеспечить, чтобы в случае утраты силы в отношении третьих сторон она могла быть восстанов-

лена. Однако в таком случае сила в отношении третьих сторон определяется только моментом ее восстановления.

**Статья 23. Сохранение силы обеспечительного права
в отношении третьих сторон при замене применимого законодательства
настоящим Законом**

44. Статья 23 основана на рекомендации 45 Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу III, пункты 117-119). Согласно пункту 1, если законодательство о принятии Типового закона становится применимым в результате, например, изменения местонахождения обремененных активов или праводателя, то обеспечительное право, имевшее силу в отношении третьих сторон согласно ранее применявшемуся законодательству, сохраняет силу в отношении третьих сторон согласно законодательству о принятии Типового закона в течение короткого срока (например, 45-60 дней), чтобы обеспеченный кредитор смог установить, что применимое законодательство изменилось, и принять соответствующие меры.

45. Это правило не применяется в том случае, если сила обеспечительного права в отношении третьих сторон согласно первоначально применимому законодательству уже была утрачена или утрачивается в течение короткого срока, установленного в пункте 1 (b), но до придания обеспечительному праву силы в отношении третьих сторон в течение этого срока. Впоследствии обеспечительное право продолжает сохранять силу в отношении третьих сторон только в том случае, если до истечения этого срока ему придается сила в отношении третьих сторон согласно соответствующим положениям законодательства о принятии Типового закона. Согласно пункту 2, если сила обеспечительного права в отношении третьих сторон сохраняется (т.е. она не была утрачена и обеспеченный кредитор выполнил требования, касающиеся силы в отношении третьих сторон, до ее утраты и в течение короткого времени, установленного в пункте 1 (b)), то момент придания силы в отношении третьих сторон определяется моментом, когда ему впервые была придана сила согласно ранее применявшемуся законодательству. Как уже упоминалось (см. пункт 43 выше), в случае утраты силы в отношении третьих сторон она может быть восстановлена, однако момент приобретения силы в отношении третьих сторон будет определяться только моментом ее восстановления.

**Статья 24. Приобретательские обеспечительные права
в потребительских товарах**

46. Статья 24 основана на рекомендации 179 Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу IX, пункты 125-128). Приобретательское обеспечительное право в потребительских товарах автоматически имеет силу в отношении третьих сторон, если цена приобретения этих потребительских товаров ниже суммы, которая должна быть указана принимающим Типовой закон государством. Хотя цель этого ограничения заключается в том, чтобы освободить от требования о регистрации только сделки с потребительскими товарами низкой стоимости, для того чтобы это ограничение имело смысл, цена должна устанавливаться на разумно высоком уровне. Такая цена не должна быть столь высокой, чтобы препятствовать обременению потребителем своих активов для получения кредита, но и не столь низкой, чтобы обусловить необходимость регистрации обеспеченным кредитором уведомления о его обеспечительном праве в обстоятельствах, когда это не было бы коммерчески целесообразным. Например, такая цена могла бы составлять многократную стоимость регистрации, чтобы отразить стоимость типичных товаров для длительного домашнего использования (в отношении вопроса о том, приобретает ли покупатель свои права свободно от приобретательского обеспечительного права, которое автоматически приобретает силу в отношении третьих сторон, см. статью 34, пункт 9).

В. Правила, касающиеся конкретных активов

Статья 25. Права на выплату средств, зачисленных на банковский счет

47. Статья 25 основана на рекомендации 49 Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу III, пункты 138-148). В этой статье добавляются к общим методам придания силы в отношении третьих сторон, предусмотренным в статье 18, три касающихся конкретных активов метода придания силы в отношении третьих сторон обеспечительному праву в праве на выплату средств, зачисленных на банковский счет. Во-первых, если обеспеченный кредитор является депозитным учреждением, в котором ведется счет, то никаких дополнительных мер для придания обеспечительному праву силы в отношении третьих сторон не требуется. Во-вторых, обеспечительное право имеет силу в отношении третьих сторон с момента заключения соглашения о контроле (в отношении определения термина «соглашение о контроле» см. статью 2, подпункт (g) (ii)). В-третьих, обеспечительное право имеет силу в отношении третьих сторон, если обеспеченный кредитор становится держателем счета. Конкретные меры, которые требуется принять для того, чтобы держателем счета стал обеспеченный кредитор, будут зависеть от других факторов, в частности от законодательства, которому подчиняется депозитное учреждение, и условий соглашения о счете.

Статья 26. Оборотные документы и материальные активы, охватываемые оборотными документами

48. Статья 26 основана на рекомендациях 51-53 Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу III, пункты 154-158). В этой статье рассматривается взаимосвязь между силой обеспечительного права в оборотном документе в отношении третьих сторон и силой в отношении третьих сторон обеспечительного права в материальных активах, охватываемых этим документом.

49. Согласно пункту 1, если обеспечительное право в оборотном документе имеет силу в отношении третьих сторон и согласно статье 16 распространяется на охватываемые этим документом активы, то обеспечительное право в активах, охватываемых этим документом, будет также иметь силу в отношении третьих сторон до тех пор, пока активы охвачены этим документом. Согласно пункту 2 обеспечительному праву в активах, охватываемых документом, может быть придана сила в отношении третьих сторон на основании владения самим документом.

50. Согласно пункту 3 обеспечительное право в каком-либо активе, которому придана сила в отношении третьих сторон посредством вступления обеспеченного кредитора во владение документом, сохраняет силу в отношении третьих сторон в течение короткого срока (например, 10 дней), даже если этот документ или охватываемые этим документом активы возвращаются с целью создания возможности распоряжаться этими активами. В пункте 3 слова «или охватываемые этим документом активы», которые отсутствуют в тексте рекомендации 53, были добавлены для разъяснения того, что произойдет в фактической практике; а слова «физические действия, такие как погрузка и разгрузка», которые содержатся в тексте этой рекомендации, были исключены при том понимании, что формулировка «распоряжение этими активами» является достаточно широкой для охвата не только таких сделок, как продажа или обмен, но и физических действий, таких как погрузка и разгрузка.

Статья 27. Несертифицированные непосредственно удерживаемые ценные бумаги

51. Статья 27 не соответствует ни одной из рекомендаций Руководства по обеспеченным сделкам, поскольку Руководство не применяется к обеспечительным правам ни в каком виде ценных бумаг (см. рекомендацию 4 (с)). В ней рассматриваются методы, иные чем регистрация уведомления, при помощи ко-

торых обеспечительному праву в несертифицированных непосредственно удерживаемых ценных бумагах может быть придана сила в отношении третьих сторон. Во-первых, обеспечительному праву может быть придана сила в отношении третьих сторон посредством пометки об обеспечительном праве или внесения имени/наименования обеспеченного кредитора в качестве держателя ценных бумаг в книгах, которые ведутся эмитентом или другим лицом от имени эмитента для этой цели. Принимающему Закон государству следует выбрать тот метод, который наилучшим образом соответствует его правовой системе, и если в принимающем Типовой закон государстве используются оба метода, то это государство может решить сохранить оба эти метода. Во-вторых, как и в случае обеспечительного права в праве на выплату средств, зачисленных на банковский счет, в результате заключения соглашения о контроле в отношении обремененных ценных бумаг между праводателем, обеспеченным кредитором и эмитентом (см. определение термина «соглашение о контроле» в статье 2 подпункте 2 (g) (i)) обеспечительное право в этих ценных бумагах приобретает силу в отношении третьих сторон.

**Дополнительный метод придания силы в отношении третьих сторон
оборотным инструментам и непосредственно удерживаемым
ценным бумагам**

52. Согласно статье 19 Конвенции, устанавливающей единообразный закон о переводном и простом векселях (Женева, 1930 год; «Женевский единообразный закон»), «если индоссамент содержит оговорку «валюта в обеспечение», «валюта в залог» или всякую иную оговорку, имеющую в виду залог, векселедержатель может осуществлять все права, вытекающие из переводного векселя, но поставленный им индоссамент имеет силу лишь в качестве препоручительного индоссамента». Статья 22 Конвенции Организации Объединенных Наций о международных переводных векселях и международных простых векселях («Конвенция о переводных и простых векселях») содержит аналогичное правило, согласно которому «если индоссамент содержит слова «валюта в обеспечение», «валюта в залог» или любые другие слова, указывающие на залоговое обеспечение, то индоссамент является держателем, который: а) может осуществлять все права, вытекающие из векселя ...».

53. Принимающее Типовой закон государство, принявшее Женевский единообразный закон (или Конвенцию о переводных и простых векселях), возможно, пожелает включить а) это правило в свой законодательный акт о принятии Типового закона (в качестве правила, касающегося создания обеспечительного права и/или силы в отношении третьих сторон обеспечительного права в оборотных инструментах и непосредственно удерживаемых ценных бумагах); и б) правило, регулирующее сравнительный приоритет такого обеспечительного права. Другой вариант мог бы состоять в том, чтобы оставить этот вопрос на урегулирование на основе пункта 2 статьи 46, пункта 3 статьи 49 и пункта 5 статьи 51, согласно которым подобный держатель оборотного инструмента или непосредственно удерживаемых ценных бумаг будет получать свои права свободно от любого обеспечительного права или без последствий, обусловленных наличием обеспечительного права. Еще один вариант мог бы заключаться в том, чтобы оставить этот вопрос на урегулирование на основе соответствующей внутренней правовой нормы, касающейся иерархии между внутренним законодательством и международными конвенциями (см. [A/CN.9/914](#), пункт 67).