

**Генеральная Ассамблея**Distr.: Limited
12 April 2006*Russian
Original: English

**Комиссия Организации Объединенных Наций
по праву международной торговли**
Рабочая группа VI (Обеспечительные интересы)
Десятая сессия
Нью-Йорк, 1–5 мая 2006 года

Обеспечительные интересы**Проект руководства для законодательных органов
по обеспеченным сделкам****Обеспечительные права в поступлениях, постоянных
принадлежностях и массах или продуктах: определения
и рекомендации****Записка Секретариата****Добавление****Содержание**

	<i>Стр.</i>
I. Обеспечительные права в поступлениях	2
А. Определения	2
В. Рекомендации	2
II. Обеспечительные права в постоянных принадлежностях	6
А. Определения	6
В. Рекомендации	6
III. Обеспечительные права в массах и продуктах	11
А. Определения	11
В. Рекомендации	11

* Настоящий документ представляется позже требуемого десятидневного срока до начала заседания в связи с необходимостью завершения консультаций и окончательного внесения соответствующих поправок.



I. Обеспечительные права в поступлениях

A. Определения (A/CN.9/WG.VI/WP.22/Add.1, пункт 21 ee))

ее) “Поступления” означают все, что получено в связи с обремененными активами. [Например, к ним относятся поступления, полученные в результате продажи или другого отчуждения или взыскания, аренды, лицензии, поступления от поступлений, гражданские и естественные плоды, дивиденды, распределяемые доли, страховые поступления, а также требования из дефекта, повреждения или утраты.]

[Примечание для Рабочей группы: Рабочая группа, возможно, пожелает отметить, что активы, которые исключены из сферы охвата проекта Руководства в качестве первоначально обремененных активов, могут затрагиваться проектом Руководства, если они являются идентифицируемыми поступлениями от активов, входящих в сферу охвата проекта Руководства (например, обеспечения, которые являются поступлениями по банковским счетам или поступлениями от независимых обязательств). Однако права сторон по другому законодательству, применимому к активам, не входящим в сферу охвата проекта Руководства в качестве первоначально обремененных активов, не затрагиваются (см. Примечание к рекомендации 3 d) в документе A/CN.9/WG.VI/WP.26/Add.7). Рабочая группа, возможно, пожелает отметить, что определение поступлений или рекомендация 29, возможно, нуждается в корректировке, если будет сохранена рекомендация 30.]

B. Рекомендации

Создание обеспечительного права в поступлениях
(см. документ A/CN.9/WG.VI/WP.21, рекомендации 29 и 30)

29. В законодательстве следует предусмотреть, что, если стороны соглашения об обеспечении не договорились об ином, обеспечительное право в обремененных активах распространяется на поступления в той мере, в которой поступления могут быть идентифицированы в соответствии с рекомендациями 29 бис.

29 бис. В законодательстве следует предусмотреть, что в том случае, когда поступления представляют собой денежные средства, дебиторскую задолженность или права на получение средств, зачисленных на банковский счет, которые были объединены с другим имуществом таким образом, что поступления не могут быть идентифицированы, [сумма] [стоимость] поступлений непосредственно перед их объединением с другим имуществом должна рассматриваться как идентифицируемые поступления при условии, что в любое время после объединения поступления с другим имуществом общая [сумма] [стоимость] объединенного имущества больше [суммы] [стоимости] поступлений. Если в какой-либо момент после объединения поступлений с другим имуществом общая [сумма] [стоимость] объединенного имущества была меньше [суммы] [стоимости] поступлений, то общая [сумма] [стоимость] объединенного имущества на момент, когда [сумма] [стоимость]

объединенного имущества была минимальной, плюс [сумма] [стоимость] любых поступлений, позже объединенных с объединенным имуществом, должна рассматриваться как идентифицируемые поступления.]

[Примечание для Рабочей группы: Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о необходимости разработки рекомендации, касающейся идентифицирования других поступлений (“отслеживания”), помимо денежных средств и тому подобного. Рабочая группа, возможно, также пожелает отметить, что в комментарии будет разъяснено, как поступления в виде денежных средств, дебиторской задолженности или прав на получение средств, зачисленных на банковский счет, могут быть объединены с другим имуществом таким образом, что поступления не могут быть идентифицированы отдельно.]

30. [В законодательстве следует предусмотреть, что, независимо от рекомендации 29, обеспечительное право распространяется на гражданские и естественные плоды обремененных активов, например на [...], только в том случае если стороны предусмотрели это в соглашении об обеспечении.]

[Примечание для Рабочей группы: Рабочая группа, возможно, пожелает отметить, что в рекомендации 30 предложен иной подход в отношении гражданских и естественных плодов обремененных активов по сравнению с подходом, использованным в рекомендации 29 в отношении других видов поступлений. Однако понятие “поступления”, определение которого содержится в терминологическом разделе, включает гражданские и естественные плоды, на основании чего логично предположить, что обеспечительное право будет автоматически распространяться на гражданские и естественные плоды. Таким образом, Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос об аннулировании рекомендации 30.]

Сила обеспечительных прав в поступлениях в отношении третьих сторон (см. документ A/CN.9/WG.VI/WP.24/Add.3, рекомендация 44)

41.

Вариант А

В законодательстве следует предусмотреть, что если обеспечительное право в обремененном активе имеет силу в отношении третьих сторон, то обеспечительное право в любых поступлениях от данного обремененного актива имеет силу в отношении третьих сторон в момент возникновения поступлений при условии, что:

а) Обеспечительное право в обремененном активе приобрело силу в отношении третьих сторон посредством регистрации уведомления в общем регистре обеспечительных прав, регистрации в специализированном регистре или посредством надписи на сертификате правового титула и сохраняет свою силу; или

[Примечание для Рабочей группы: Рабочая группа, возможно, пожелает отметить, что пункт а) не будет применяться, например, к обеспечительному праву, которое приобрело силу в отношении третьих

сторон посредством владения. К такому праву будет применяться остаточное право в рекомендации 41 бис.]

б) Поступления принимают форму денежных средств, дебиторской задолженности, оборотных инструментов или прав на получение средств, зачисленных на банковский счет.

41 бис. Если рекомендация 41 не применяется, то обеспечительное право в поступлениях имеет силу в отношении третьих сторон в течение [...] дней после возникновения поступлений и непрерывно после этого, если оно приобрело силу в отношении третьих сторон путем одного из методов, указанных в рекомендации 35 или 36, до истечения этого срока.

Вариант В

В законодательстве следует предусмотреть, что, если обеспечительное право в обремененном активе имеет силу в отношении третьих сторон, то обеспечительное право в любых поступлениях от данного обремененного актива имеет силу в отношении третьих сторон в момент возникновения поступлений, при условии что поступления принимают форму денежных средств, дебиторской задолженности, оборотных инструментов или прав на получение средств, зачисленных на банковский счет.

41 бис. Если рекомендация 41 не применяется, то обеспечительное право в поступлениях имеет силу в отношении третьих сторон в течение [...] дней после возникновения поступлений и непрерывно после этого, если оно приобрело силу в отношении третьих сторон путем одного из методов, указанных в рекомендации 35 или 36, до истечения этого срока.

[Примечание для Рабочей группы: Рабочая группа, возможно, пожелает отметить, что, ввиду расхождения мнений в Рабочей группе относительно того, должно ли право в поступлениях приобретать силу автоматически или необходим отдельный акт вступления в силу в отношении третьих сторон при возникновении поступлений (см. документ A/CN.9/593, пункты 26–32), рекомендация 41 включает два варианта.

Согласно варианту А обеспечительное право в поступлениях автоматически приобретает силу в отношении третьих сторон, если обеспечительное право в первоначально обремененном активе приобрело силу в отношении третьих сторон посредством регистрации или в случае обеспечительного права в денежных средствах и тому подобном. Если обеспечительное право приобрело силу в отношении третьих сторон посредством владения, то согласно рекомендации 41 бис обеспечительное право в поступлениях будет иметь силу в течение краткого периода и после него только при условии отдельного акта вступления в силу в отношении третьих сторон.

Согласно варианту В автоматически возникающая сила в отношении третьих сторон будет ограничиваться поступлениями в форме денежных средств и тому подобного, тогда как рекомендация 41 бис будет применяться ко всем другим случаям. В результате такого подхода обеспечительное право в поступлениях будет сохранять силу в отношении третьих сторон в течение нескольких дней после возникновения поступлений и после него, только если уведомление было зарегистрировано в отношении обеспечительного права в

поступлениях или посредством лишения владения лица, предоставляющего право. В комментарии будет разъяснено, что гражданские плоды охватываются дебиторской задолженностью, а естественные плоды охватываются автоматически, поскольку они определяются как поступления.

Рабочая группа, возможно, также пожелает рассмотреть вопрос о том, что в целях сбалансирования необходимости защиты обеспеченного кредитора и третьих сторон период, указанный в рекомендации 41 бис, должен быть таким же кратким, как и период отсрочки в рекомендации, касающейся силы в отношении третьих сторон, применимой к приобретательским обеспечительным правам (то есть 20–30 дней, см. документ A/CN.9/WG.VI/WP.24/Add.5, рекомендация 127).]

Приоритет обеспечительного права в поступлениях
(см. документ A/CN.9/WG.VI/WP.24/Add.4, рекомендация 66)

67. За исключением того, что предусмотрено в рекомендациях, содержащихся в настоящей главе [и в главе о механизмах финансирования приобретения], в законодательстве следует предусмотреть, что обеспечительное право в поступлениях от обремененного актива, имеющее силу в отношении третьих сторон, имеет такой же приоритет, что и обеспечительное право в данном обремененном активе.

[Примечание для Рабочей группы: Рабочая группа, возможно, пожелает отметить, что текст в квадратных скобках может потребоваться, если Рабочая группа решит, что сверхприоритет приобретательского обеспечительного права не должен распространяться на поступления в форме дебиторской задолженности (см. документ A/CN.9/WG.VI/WP.24/Add.5, рекомендация 133, текст в квадратных скобках).]

Принудительная реализация обеспечительного права в поступлениях
(см. документ A/CN.9/WG.VI/ WP.21/Add.2, рекомендация 106)

[Примечание для Рабочей группы: Рабочая группа, возможно, пожелает отметить, что в комментарии будет разъяснено, что к поступлениям применяются общие рекомендации, касающиеся принудительной реализации.]

Законодательство, применимое к обеспечительным правам в поступлениях
(см. документ A/CN.9/WG.VI/WP. 21/Add.5, рекомендация 136)

136. В законодательстве следует предусмотреть, что:

а) Создание обеспечительного права в поступлениях регулируется законодательством [государства, законодательством которого регулируется] [, регулирующим] создание обеспечительного права в первоначально обремененном активе, из которого возникли поступления; и

б) Сила в отношении третьих сторон и приоритет перед правами конкурирующих заявителей требований относительно обеспечительного права в поступлениях регулируются тем же законодательством [государства, законодательство которого регулирует] [, регулирующим] силу в отношении третьих сторон и приоритет перед правами конкурирующих заявителей

требований относительно обеспечительного права в первоначально обремененных активах такого же вида, что и поступления.

II. Обеспечительные права в постоянных принадлежностях

A. Определения (A/CN.9/WG.VI/WP.22/Add.1, пункт 21 l))

l) “Постоянные принадлежности недвижимого имущества” означают материальное имущество, которое настолько тесно связано с недвижимым имуществом, что оно может считаться недвижимым имуществом, не утрачивая, однако, своей раздельной правосубъектности в качестве движимого имущества в соответствии с законодательством государства, в котором расположено данное недвижимое имущество.

[Примечание для Рабочей группы: Рабочая группа, возможно, пожелает отметить, что в комментарии будут приведены примеры постоянных принадлежностей недвижимого имущества (например, кондиционер или отопительный агрегат, но не кирпичи или цемент).]

“Постоянные принадлежности движимого имущества” означают материальное имущество, которое настолько тесно связано с другим движимым имуществом [что оно может рассматриваться как часть этого движимого имущества], не утрачивая, однако, своей раздельной правосубъектности по другому, чем данное, законодательством.

[Примечание для Рабочей группы: Рабочая группа, возможно, пожелает отметить, что в комментарии будут приведены примеры постоянных принадлежностей движимого имущества (например, шины, авиационные двигатели).]

B. Рекомендации

Создание обеспечительного права в постоянных принадлежностях (см. документ A/CN.9/WG.VI/WP.21, рекомендация 31)

31. В законодательстве следует предусмотреть, что обеспечительное право может быть создано в материальном имуществе, которое является постоянными принадлежностями на момент создания обеспечительного права, или сохраняться в материальном имуществе, которое становится постоянными принадлежностями впоследствии. Обеспечительные права в постоянных принадлежностях недвижимого имущества могут создаваться в соответствии с данным законодательством или законодательством, касающимся недвижимого имущества.

[Примечание для Рабочей группы: Рабочая группа, возможно, пожелает отметить, что в комментарии будет разъяснено, что, если обеспечительное право в постоянных принадлежностях недвижимого имущества создается в соответствии с законодательством, касающимся недвижимого имущества, то обеспечительное право может в то же время иметь силу в отношении

третьих сторон. В комментарии будет также разъяснено, что, если такое обеспечительное право создается по законодательству об обеспеченных сделках, то права лиц, обладающих правами в соответствии с законодательством, касающимся недвижимого имущества, могут не затрагиваться. Например, обеспечительное право, созданное в соответствии с законодательством об обеспеченных сделках, может подлежать принудительной реализации только при отсутствии конкурирующих прав, созданных в соответствии с законодательством, касающимся недвижимого имущества, или если вышеупомянутое обеспечительное право имеет приоритет перед конкурирующими правами, приобретенными в соответствии с законодательством, касающимся недвижимого имущества (см. рекомендацию 83).]

Сила обеспечительного права в постоянных принадлежностях в отношении третьих сторон (см. документ A/CN.9/WG.VI/WP.24/Add.3, рекомендации 45 и 46)

45. В законодательстве следует предусмотреть, что обеспечительное право в материальном имуществе, которое является постоянными принадлежностями в момент, когда оно приобретает силу в отношении третьих сторон, или становится постоянными принадлежностями, может приобрести силу в отношении третьих сторон посредством регистрации уведомления в общем регистре обеспечительных прав. В законодательстве следует также предусмотреть, что, если обеспечительное право в материальном имуществе имеет силу в отношении третьих сторон в момент, когда данное материальное имущество становится постоянными принадлежностями, то обеспечительное право сохраняет силу в отношении третьих сторон впоследствии.

46. Обеспечительное право в постоянных принадлежностях недвижимого имущества может также приобрести силу в отношении третьих сторон посредством регистрации в регистре недвижимого имущества.

[Примечание для Рабочей группы: Рабочая группа, возможно, пожелает отметить, что в комментарии будет разъяснено, что рекомендация 46 предназначена для обеспечения целостности и достоверности регистра недвижимого имущества. Данная рекомендация дополняется рекомендацией 83 в документе A/CN.9/WG.VI/WP.24/Add.4, согласно которой обеспечительное право в материальном имуществе, которое является или должно стать постоянными принадлежностями недвижимого имущества, которому была придана сила в отношении третьих сторон посредством регистрации уведомления в регистре недвижимого имущества согласно рекомендации 45, имеет приоритет перед обеспечительным правом в соответствующем недвижимом имуществе, зарегистрированном впоследствии.]

В комментарии будет также разъяснено, что, если обеспечительное право в постоянных принадлежностях недвижимого имущества приобретает силу в отношении третьих сторон в соответствии с настоящей рекомендацией, вопрос о том, что регистрируется, в принципе является вопросом законодательства, касающегося недвижимого имущества. Вместе с тем, возможно, следует привлечь внимание законодателя к необходимости внесения поправок в законодательство, касающееся недвижимого имущества,

с тем чтобы им разрешалась регистрация уведомления об обеспечительном праве, а не только нотариальных документов. Единственная сложность для третьих сторон в обнаружении такого уведомления состоит в том, что запись в регистре недвижимого имущества относится к активу, а не к лицу, предоставляющему право.

В комментарии будет, кроме того, разъяснено, что обеспечительное право будет в недвижимом имуществе в целом, но уведомление должно содержать описание постоянных принадлежностей, и приоритет должен ограничиваться стоимостью этих постоянных принадлежностей, если они выделены. Вопрос о том, как могут быть выделены постоянные принадлежности и каким образом будет производиться платеж обеспеченному кредитору, также нуждается в рассмотрении с точки зрения принудительной реализации (см. ниже рекомендацию, касающуюся принудительной реализации). Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, должен ли кредитор, обладающий правом, приобретенным в соответствии с законодательством, касающимся недвижимого имущества, иметь право выплачивать причитающийся обеспеченному кредитору долг обеспечительным правом, приобретенным в соответствии с законодательством, касающимся движимого имущества. Этот вопрос может быть оставлен для соглашений между кредиторами.]

Сила в отношении третьих сторон обеспечительного или другого права в постоянных принадлежностях движимого имущества, подлежащего системе специализированной регистрации или системе сертификатов правовых титулов

46 бис. Обеспечительное право или любое иное право (например, право покупателя или арендодателя) в постоянных принадлежностях движимого имущества, подлежащего регистрации в специализированном регистре или системе сертификатов правовых титулов, может также приобрести силу в отношении третьих сторон посредством такой регистрации или надписи.

**Приоритет обеспечительного или иного права в постоянных принадлежностях недвижимого имущества
(см. документ A/CN.9/WG.VI/WP.24/Add.4, рекомендации 82 и 83)**

82. В законодательстве следует предусмотреть, что обеспечительное право или любое другое право (например, право покупателя или арендодателя) в постоянных принадлежностях недвижимого имущества, которое было создано и приобрело силу в отношении третьих сторон в соответствии с законодательством, касающимся недвижимого имущества, имеет приоритет перед обеспеченным кредитором, обладающим обеспечительным правом в этих постоянных принадлежностях, которому была придана сила в отношении третьих сторон с помощью одного из методов, указанных в рекомендации 35 или 36.

83. Обеспечительное право в материальном имуществе, являющемся постоянными принадлежностями недвижимого имущества в момент придания обеспечительному праву силы в отношении третьих сторон или ставшем постоянными принадлежностями недвижимого имущества впоследствии, которое приобрело силу в отношении третьих сторон посредством регистрации

в регистре недвижимого имущества в соответствии с рекомендацией 46, имеет приоритет перед обеспечительным правом или любым другим правом (например, правом покупателя или арендодателя) в соответствующем недвижимом имуществе, которое было зарегистрировано впоследствии.

[Примечание для Рабочей группы: Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть рекомендацию 83 в совокупности с соответствующей рекомендацией, содержащейся в главе о механизмах финансирования приобретения (см. документ A/CN.9/WG.VI/WP.24/Add.5, рекомендация 130 тер. В комментарии будет разъяснено, что “любые другие права” относятся к любому праву, регистрируемому по законодательству, касающемуся недвижимого имущества.)]

Приоритет обеспечительного или иного права в постоянных принадлежностях движимого имущества, подлежащего системе специализированной регистрации или системе сертификатов правовых титулов (см. A/CN.9/WG.VI/WP.24/Add.4, рекомендации 84 и 85 а))

84. В законодательстве следует предусмотреть, что обеспечительное или любое другое право (например, право покупателя или арендодателя) в постоянных принадлежностях движимого имущества, которое было создано и приобрело силу в отношении третьих сторон в соответствии с другим законодательством посредством специализированной регистрации или надписи на сертификате правового титула, имеет приоритет перед обеспечительным правом или любым другим правом в этих постоянных принадлежностях, которому была придана сила в отношении третьих сторон одним из методов, указанных в рекомендации 35 или 36.

84 бис. Обеспечительное право или любое другое право в материальном имуществе, являющемся постоянными принадлежностями движимого имущества в момент придания обеспечительному праву силы в отношении третьих сторон или ставшем постоянными принадлежностями движимого имущества впоследствии, которому была придана сила в отношении третьих сторон путем регистрации в специализированном регистре или надписи на сертификате правового титула в соответствии с рекомендацией 46 бис, имеет приоритет перед обеспечительным правом или любым другим правом в соответствующем движимом имуществе, зарегистрированном впоследствии.

[Примечание для Рабочей группы: Рабочая группа, возможно, пожелает отметить, что рекомендации 84 и 84 бис повторяют формулировки рекомендаций 82 и 83. Единственное отличие состоит в том, что рекомендации 84 и 84 бис касаются активов, которые входят в сферу охвата проекта Руководства (например, автомобильные двигатели).]

Принудительная реализация обеспечительного права в постоянных принадлежностях (см. документ A/CN.9/WG.VI/WP.24/Add.1)

[Примечание для Рабочей группы: Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о применении общих рекомендаций к принудительной реализации обеспечительного права в постоянных принадлежностях движимого имущества. Что касается принудительной реализации обеспечительных прав в постоянных принадлежностях недвижимого

имущества, Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть дополнительную рекомендацию следующей направленности:

“В законодательстве следует предусмотреть, что обеспеченный кредитор, обладающий правом в постоянных принадлежностях недвижимого имущества (например, лифте), имеющих приоритет, может осуществить принудительную реализацию своего права в постоянных принадлежностях (не в недвижимом имуществе). Кредитор, обладающий обеспечительным правом в недвижимом имуществе, вправе выплатить долг кредитора, обладающего обеспечительным правом в постоянных принадлежностях (как правило, таким правом должны обладать кредиторы с правом требования второй очереди). Кредитор, обладающий обеспечительным правом в постоянных принадлежностях, обязан возмещать любой ущерб, вызванный фактом изъятия постоянных принадлежностей из недвижимого имущества (но не снижение стоимости). Если кредитор, обладающий обеспечительным правом в постоянных принадлежностях, не имеет приоритета, он не имеет права на принудительное выделение (хотя в случае принудительной реализации кредитором с правом требования второй очереди, обладающим правом в части актива, может возникнуть проблема оценки стоимости). Если кредитор с обеспечительным правом в постоянных принадлежностях обладает приобретательским обеспечительным правом, он имеет сверхприоритет, предусмотренный согласно рекомендации 130, но не в отношении строительного кредитора, финансирующего весь объем строительства (эта норма входит в законодательство по строительству, см. документ A/CN.9/WG.VI/WP.24/Add.5, рекомендация 130 тер).”]

Законодательство, применимое к обеспечительным правам в постоянных принадлежностях (см. документ A/CN.9/WG.VI/WP.21/Add.5)

[Примечание для Рабочей группы: Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, что рекомендация 136 достаточна в отношении законодательства, применимого к созданию, силы в отношении третьих сторон и приоритета обеспечительного права в постоянных принадлежностях движимого имущества, тогда как рекомендация 148 достаточна для принудительной реализации обеспечительного права в постоянных принадлежностях движимого имущества. Что касается законодательства, применимого к принудительной реализации обеспечительного права в постоянных принадлежностях недвижимого имущества, Рабочая группа, возможно пожелает включить дополнительную рекомендацию следующего характера: “Принудительная реализация обеспечительного права в постоянных принадлежностях недвижимого имущества регулируется законодательством государства, в котором расположено недвижимое имущество.”]

III. Обеспечительные права в массе или продуктах

A. Определения (A/CN.9/WG.VI/WP.22/Add.1, пункт 21 l)

l) “Масса или продукт” означают материальное имущество, кроме денежных средств, которое настолько тесно связано или объединено между собой, что утрачивает раздельную правосубъектность в соответствии с иным законом, чем данное законодательство.

[Примечание для Рабочей группы: Рабочая группа, возможно, пожелает отметить, что комментарий будет содержать примеры масс или продуктов (например, продукт – печенье, изготовленное из сахара, яиц, муки и воды. Масса – зерно в зернохранилище или нефть в цистерне).]

B. Рекомендации

**Создание обеспечительного права в массе или продукте
(см. документ A/CN.9/WG.VI/WP.21, рекомендация 32)**

[Примечание для Рабочей группы: Рабочая группа, возможно, пожелает отметить, что в комментарии будет разъяснено, что обеспечительное право не может быть создано в материальном имуществе, которое входит в состав массы или продукта, поскольку на момент создания обеспечительного права оно не существует в качестве отдельного материального имущества.]

32. В законодательстве следует также предусмотреть, что обеспечительное право в материальном имуществе, которое стало частью массы или продукта после создания обеспечительного права, сохраняется в этой массе или этом продукте. [Обеспечительное право ограничивается стоимостью материального имущества непосредственно перед тем, как оно стало частью массы или продукта.]

[Примечание для Рабочей группы: Рабочая группа, возможно, пожелает отметить, что второе предложение заключено в квадратные скобки, поскольку вопрос об оценке стоимости, возможно, является скорее вопросом, связанным с приоритетом, чем с созданием. При таком подходе, если стоимость муки составляет 5 единиц и стоимость сахара – 5 единиц, а стоимость печенья – 20 единиц, то при наличии двух обеспеченных кредиторов каждый обеспеченный кредитор получит 5 единиц, а оставшаяся стоимость в 10 единиц будет сохранена для лица, предоставляющего право, и его необеспеченных кредиторов. Если стоимость печенья ниже стоимости ингредиентов, то убытки распределяются пропорционально между обеспеченными кредиторами (например, если стоимость печенья составит 8 единиц, каждый обеспеченный кредитор получит 4 единицы). Это означает, что: i) обеспечительное право остается обеспечительным правом в отдельном материальном имуществе, и обеспеченный кредитор не может получить больше, чем ему причитается в качестве долга, ii) если стоимость массы или продукта ниже, то причитающаяся обеспеченному кредитору сумма сокращается пропорционально (данный вопрос касается приоритета), и iii) даты создания не влияют на приоритет.]

Сила обеспечительного права в массе или продукте в отношении третьих сторон (см. документ A/CN.9/WG.VI/WP.24/Add.3, рекомендация 47)

47. В законодательстве следует предусмотреть, что если обеспечительное право в материальном имуществе имеет силу в отношении третьих сторон в момент, когда оно становится частью массы или продукта, то обеспечительное право в массе или продукте, созданное в соответствии с рекомендацией 32, имеет силу в отношении третьих сторон впоследствии [без необходимости в каких-либо дополнительных актах] [в течение [...] дней после создания массы или продукта, и непрерывно после этого, если ему была придана сила в отношении третьих сторон одним из методов, указанных в рекомендации 35 или 36, до истечения данного срока.]

Приоритет обеспечительного права в массе или продукте (см. документ A/CN.9/WG.VI/WP.24/Add.4, рекомендация 85)

[Примечание для Рабочей группы: Рабочая группа, возможно, пожелает отметить, что конкуренция приоритетов между кредиторами, обладающими обеспечительными правами в имуществе, которое становится частью массы или продукта, и необеспеченными кредиторами не требует особого режима, поскольку применяются обычные правила очередности, если установлено, что обеспечительное право сохраняется в массе или продукте. Однако существует три вида потенциальной конкуренции приоритетов между кредиторами, каждый из которых обладает обеспечительным правом в отношении образовавшихся в результате массы или продукта: i) конкуренция между обеспечительными правами в одинаковом материальном имуществе, которое в конечном итоге становится частью массы или продукта (например, сахар и сахар), ii) конкуренция, затрагивающая обеспечительные права в различных материальных имуществях, которые в конечном итоге становятся частью массы или продукта (например, сахар и мука); и iii) конкуренция, затрагивающая обеспечительное право, первоначально полученное в отдельных материальных имуществях, и обеспечительное право в массе или продукте (например, сахар и печенье). В целях учета всех этих ситуаций формулировки рекомендации 85 были изменены в трех частях. Необходимо отметить, что, как правило, конкуренция приоритетов возникает только в случае недостаточности стоимости для удовлетворения всех требований.]

85. В законодательстве следует предусмотреть, что обеспечительное право в одинаковом отдельном материальном имуществе, которое сохраняется в массе или продукте, как предусматривается в рекомендации 32, и которое имеет силу в отношении третьих сторон, как предусматривается в рекомендации 47, имеет одинаковый приоритет в отношении других обеспечительных прав, предоставленных в отдельном материальном имуществе сразу после того, как данное материальное имущество стало частью продукта или массы. Обеспеченный кредитор не может получить сумму, превышающую обязательство, обеспеченное его обеспечительным правом.

[Примечание для Рабочей группы: Рабочая группа, возможно, пожелает отметить, что значение первого предложения настоящей рекомендации состоит в рассмотрении всех обеспечительных прав в материальном имуществе, которое становится соединенным, как имеющих тот же

приоритет в отношении друг друга, который они имели в отдельном имуществе. Обоснованием предлагаемого правила служит то, что соединение товаров в массу или продукте не должно затрагивать соответствующие права кредиторов, обладающих конкурирующими обеспечительными правами в отдельных товарах. Рабочая группа, возможно, пожелает отметить, что данное правило построено таким образом, чтобы были соблюдены общие нормы, касающиеся приоритета, и учтен сверхприоритет, предоставляемый кредиторам, которые имеют право требовать “приобретательские обеспечительные права”. Второе предложение по существу повторяет правило, изложенное (в несколько иной формулировке) во втором предложении рекомендации 32. Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, какая формулировка предпочтительнее и должно ли данное правило быть изложено как в рекомендациях, касающихся создания, так и в рекомендациях, касающихся приоритета.]

85 бис. В законодательстве следует предусмотреть, что, если i) более одного обеспечительного права в отдельном материальном имуществе сохраняется в одной и той же массе или в одном и том же продукте, как предусматривается в рекомендации 32, и каждое обеспечительное право имеет силу в отношении третьих сторон, как предусматривается в рекомендации 47, и ii) обязательства, обеспеченные такими обеспечительными правами, не могут быть все исполнены из этих обеспечительных прав, то обеспеченные кредиторы имеют право на долю в стоимости своих обеспечительных прав в массе или продукте в соответствии с долей стоимости отдельного материального имущества непосредственно перед тем, как оно стало частью массы или продукта. Обеспеченный кредитор не может получить сумму, превышающую обязательство, обеспеченное его обеспечительным правом. В случае наличия только одного другого обеспечительного права обеспеченный кредитор в отношении этого другого обеспечительного права имеет право на остаток стоимости его обеспечительного права в массе или продукте. В случае наличия более одного другого обеспечительного права обеспеченные кредиторы в отношении этих других обеспечительных прав имеют право на долю в остатке стоимости своих обеспечительных прав в массе или продукте в указанной выше пропорции.

[Примечание для Рабочей группы: Рабочая группа, возможно, пожелает отметить, что в соответствии с рекомендацией 85 бис, если стоимость сахара составляет 2 единицы, муки – 5 единиц и стоимость печенья – 6 единиц, а сумма обеспеченного обязательства – 7 единиц, то кредиторы получают $\frac{2}{7}$ и $\frac{5}{7}$ от 6 единиц. В любом случае, если стоимость массы или продукта ниже суммы обеспеченных обязательств, для необеспеченных кредиторов стоимости не остается.]

85 тер. В законодательстве следует предусмотреть, что обеспечительное право в отдельном материальном имуществе, которое сохраняется в массе или продукте, как предусматривается в рекомендации 32, и которое имеет силу в отношении третьих сторон, как предусматривается в рекомендации 47, имеет приоритет перед обеспечительным правом, предоставленным тем же должником в массе или продукте, если оно является приобретательским обеспечительным правом. Обеспеченный кредитор не может получить сумму, превышающую обязательство, обеспеченное его обеспечительным правом.

[Примечание для Рабочей группы: Рабочая группа, возможно, пожелает отметить, что значение первого предложения настоящей рекомендации состоит в применении общих правил приоритета. Обеспечительные права в первоначальном имуществе имеют приоритет перед всеми обеспечительными правами в массе или продукте, принятыми в целях покрытия будущего имущества, только если первые являются приобретательными обеспечительными правами.]

Принудительная реализация обеспечительного права в массе или продукте

[Примечание для Рабочей группы: Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, что общие правила принудительной реализации должны применяться к принудительной реализации обеспечительного права в активах, которые становятся частью массы или продукта. Например, если обремененные активы представляют собой нефть стоимостью 5 единиц в цистерне с нефтью стоимостью 100 единиц, обеспеченный кредитор должен иметь возможность принудительной реализации своего права только в нефти стоимостью 5 единиц. Если обремененный актив может быть выделен, то обеспеченный кредитор должен иметь возможность распоряжаться в коммерчески целесообразном порядке только этой частью. Если обремененный актив не поддается выделению, то, возможно, придется продать всю массу или весь продукт.]

Законодательство, применимое к обеспечительным правам в массе или продукте

[Примечание для Рабочей группы: Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, должно ли законодательство, регулирующее обеспечительные права в материальном имуществе, ставшем частью массы или продукта, служить общим правилом, применимым в отношении обеспечительных прав в материальном имуществе (то есть рекомендация 136), или правилом, применимым к обеспечительным правам в поступлениях (то есть рекомендация 141). Если применяется рекомендация 136 и компонент в виде сахара находится в стране X, тогда как печенье находится в стране Y, применимым законодательством будет законодательство страны Y (при условии исключения подвижных товаров и экспортных товаров). Если применяется рекомендация 141, законодательство страны Y будет регулировать создание обеспечительного права, тогда как законодательством страны Y будут регулироваться вопросы, касающиеся силы в отношении третьих сторон и приоритета. Различие между этими двумя подходами состоит лишь в законодательстве, регулирующем создание (то есть законодательство страны X или Y).]

Ожидаемое движимое имущество и сельскохозяйственные культуры

[Примечание для Рабочей группы: Проект Руководства предусматривает возможность получения обеспечительного права в постоянных принадлежностях либо в соответствии с проектом Руководства, либо в соответствии с применимым законодательством, регулирующим обеспечение в недвижимом имуществе. Аналогичные вопросы возникают в отношении i) сельскохозяйственных культур, как возобновляемых (как, например, яблоки),

ежегодных (например, зерновые) либо промысловых (например, древесина), ii) продуктов, извлекаемых из недр (например, минералы, углеводороды, вода, песок, гравий, дерн), и iii) материалов, возвращенных в состояние движимого имущества в результате их извлечения из демонтируемого здания или в ином порядке.

Всегда существует возможность получения обеспечительного права в каждом из этих активов в качестве будущего имущества, при этом создание обеспечительного права происходит только когда имущество становится движимым. В таких случаях не может быть конкуренции приоритетов между обеспечительным правом в недвижимом имуществе, созданным в соответствии с другим законодательством, и обеспечительным правом в движимом имуществе, созданным в соответствии с проектом Руководства, поскольку обеспечительное право в недвижимом имуществе прекращается как только актив становится движимым.

Тем не менее, возможно предположить существование режима, аналогичного режиму, применимому к постоянным принадлежностям, который допускает создание обеспечительного права в движимом имуществе, которое незамедлительно приобретает силу, даже несмотря на то, что имущество остается недвижимым. Преимущество такого режима будет состоять в том, что он допускает, например, финансирование отдельной сельскохозяйственной культуры или финансирование добывающих предприятий отдельно от финансирования фермы или горных работ.

Если Рабочая группа решит, что проект Руководства должен включать такой режим, необходимо разработать дополнительные рекомендации, рассматривающие: i) конкуренцию приоритетов между обеспечительными правами в недвижимом имуществе, приобретенными в соответствии с другим законодательством, и обеспечительными правами в движимом имуществе, приобретенными в соответствии с проектом Руководства, ii) условиями, согласно которым кредиторы, обладающие обеспечительными правами в соответствии с проектом Руководства, могут обеспечить их принудительную реализацию, и права на принудительную реализацию, которые они вправе осуществлять, и iii) шаги, которые надлежит предпринять кредитору обеспечительного права в соответствии с проектом Руководства в целях придания обеспечительному праву силы в отношении кредитора, обладающего обеспечительным правом в недвижимом имуществе.]