



Генеральная Ассамблея

Distr.: Limited
7 February 2011
Russian
Original: English

Комиссия Организации Объединенных Наций

по праву международной торговли

Рабочая группа VI (Обеспечительные интересы)

Девятнадцатая сессия

Нью-Йорк, 11-15 апреля 2011 года

Проект Руководства по реестру обеспечительных прав

Записка Секретариата

Добавление

Содержание

	<i>Пункты</i>	<i>Стр.</i>
IV. Нормы, применимые к процессу регистрации и поиска	1-61	2
A. Введение	1	2
B. Разрешение праводателя на регистрацию	2-8	2
C. Заблаговременная регистрация	9-10	4
D. Одна регистрация для нескольких соглашений об обеспечении	11-12	5
E. Минимальная информация, содержащаяся в регистрационной записи	13-61	5
1. Информация о праводателе	13-33	5
2. Информация об обеспеченном кредиторе и последствия ошибки	34-36	13
3. Описание обремененных активов	37-52	14
4. Срок действия регистрации	53-55	19
5. Максимальная денежная сумма, которая может быть взыскана в связи с обеспечительным правом	56-61	21



IV. Нормы, применимые к процессу регистрации и поиска

A. Введение

1. В интересах обеспечения правовой определенности государству, создающему реестр обеспечительных прав, необходимо будет ввести в действие свод норм для регулирования процесса регистрации и поиска. Цель настоящей главы заключается в том, чтобы выявить вопросы, которые должны быть затронуты в этих нормах, и стать руководством по рассмотрению этих вопросов в соответствии с рекомендациями *Руководства* (в частности теми, что содержатся в главе IV).

B. Разрешение праводателя на регистрацию

2. Как уже отмечалось (см. A/CN.9/WG.VI/WP.46, пункт 25), в соответствии с законодательством, рекомендованным в *Руководстве*, регистрация уведомления в общем реестре обеспечительных прав является одним из методов придания обеспечительному праву силы в отношении третьих сторон, и приоритет между обеспечительными правами, которым сила в отношении третьих сторон придана посредством такой регистрации, определяется по времени регистрации (см. рекомендации 32 и 76). Поскольку регистрация или ее отсутствие влияют на придание обеспечительному праву силы в отношении третьих сторон и его приоритет, обеспеченный кредитор имеет право зарегистрировать свое обеспечительное право либо непосредственно, либо через своего представителя, например, юридическую фирму или компанию, предоставляющую услуги, при условии, что в реестре произведены необходимые операции для предоставления доступа к его услугам (см. A/CN.9/WG.VI/WP.46/Add.2, пункты 49-52).

3. Согласно подходу, рекомендуемому в *Руководстве*, праводатель должен дать разрешение на регистрацию уведомления в отношении обеспечительного права до или после регистрации. Это требование может быть выполнено не только путем выдачи праводателем конкретного разрешения обеспеченному кредитору, но и с помощью письменного соглашения об обеспечении, которое само регистрации не подлежит (см. рекомендацию 71).

4. И наоборот, некоторые системы регистрации требуют подтверждения согласия праводателя в самой регистрационной записи. Данное требование связано с определенными дополнительными расходами, и на его выполнение в процессе регистрации также уходит какое-то время, поскольку для обеспечения его эффективности персонал реестра должен получить достоверные доказательства того факта, что лицо, дающее разрешение, действительно является праводателем, который указан в регистрационной записи. Такое требование также усложнит создание системы регистрации, допускающей непосредственное внесение информации в регистрационную запись с помощью электронных средств в качестве альтернативы представлению информации в бумажной форме (см. A/CN.9/WG.VI/WP.46/Add.2, пункты 44-46).

5. Системы, которые требуют указания разрешения праводателя в регистрационной записи, вероятно, разрабатывались под влиянием не совсем уместной аналогии с реестрами правовых титулов. В этих реестрах такое требование имеет смысл, поскольку права подлинного обладателя могут быть утрачены, если в записи делается отметка о несанкционированной передаче, и после этого лицо, указанное в качестве нового правообладателя, начинает распоряжаться активом. Однако в том реестре обеспечительных прав, который рекомендован в *Руководстве*, регистрация не приводит к созданию обеспечительного права и не может служить подтверждением его реального существования; она лишь служит уведомлением о возможном существовании обеспечительного права в описанных активах (см. рекомендации 32 и 33). Это наносит ущерб лицу, указанному в регистрационной записи в качестве праводателя, лишь в той степени, насколько это препятствует возможности данного лица свободно обращаться с активами, указанными в регистрационной записи, до тех пор, пока регистрация не аннулирована.

6. Как уже отмечалось (см. A/CN.9/WG.VI/WP.46, пункт 68), риск несанкционированных регистраций можно устранить более эффективно путем предоставления лицу, указанному в несанкционированной регистрационной записи в качестве праводателя, возможности быстро и с небольшими издержками потребовать аннулирования или изменения несанкционированной регистрации с помощью упрощенной административной или судебной процедуры. Именно такой подход рекомендован в *Руководстве* (см. рекомендации 54, подпункт (d), и 72 и A/CN.9/WG.VI/WP.46/Add.2, пункт 20). Для содействия реализации этого права праводателя лицо, ходатайствующее о регистрации, должно направить копию первоначального или любого последующего уведомления о внесении изменений праводателю (см. рекомендацию 55, подпункт (c)); в электронной системе реестр может быть организован таким образом, чтобы автоматически направлять такую копию (см. A/CN.9/WG.VI/WP.46/Add.2, пункты 36-38).

7. Дополнительную защиту от несанкционированных регистраций можно обеспечить, если потребовать от лиц, потенциально желающих произвести регистрацию, представить те или иные личные данные в качестве предварительного условия для представления регистрации (см. рекомендацию 55, подпункт (b)). Таким образом в системе ведется учет идентификационных данных лиц, ходатайствующих о регистрации (см. пункты 34-36 ниже). Требование к этим лицам идентифицировать себя не подрывает эффективность процесса регистрации, если лицу, производящему регистрацию, не нужно требовать удостоверение личности лица, ходатайствующего о регистрации (см. рекомендацию 54, подпункт (d)). В отличие от праводателя, лица, ходатайствующие о регистрации, вероятно, будут постоянными клиентами. Поэтому последним нужно будет представить документы, удостоверяющие личность, только при подаче первого ходатайства о предоставлении доступа к реестру; как только им предоставлен доступ, позволяющий представлять информацию в уведомлениях, последующие регистрационные записи могут вноситься без необходимости каждый раз удостоверять личность тех, кто ходатайствует о регистрации.

8. Еще одним способом свести к минимуму несанкционированные регистрации является возложение на лицо, осуществляющее

несанкционированную регистрацию, ответственности за любой ущерб, причиненный лицу, указанному в регистрационной записи в качестве праводателя, и применение уголовных или штрафных санкций, если установлено, что лицо, ходатайствовавшее о регистрации, произвело ее недобросовестно или с намерением причинить вред интересам праводателя.

С. Заблаговременная регистрация

9. Как уже разъяснялось (см. A/CN.9/WG.VI/WP.46, пункты 65-69), в системе регистрации уведомлений, рекомендованной в *Руководстве*, лицо, ходатайствующее о регистрации, не регистрирует фактические документы по обеспечению. Единственное, что регистрируется, – это базовая информация, содержащаяся в уведомлении в соответствии с законом и необходимая для того, чтобы предупредить третью сторону, осуществляющую поиск, о возможном наличии обеспечительного права в описанных активах. Такой подход позволяет лицам, ходатайствующим о регистрации, произвести регистрацию даже до заключения соглашения об обеспечении между праводателем и кредитором или до создания обеспечительного права, к которому относится регистрационная запись. В *Руководстве* рекомендуется прямо разрешить в законодательстве заблаговременную регистрацию (см. рекомендацию 67). Таким образом, заблаговременная регистрация, которая была должным образом санкционирована праводателем, не может быть позднее оспорена как не имеющая силы, поскольку была произведена до заключения соглашения об обеспечении или создания обеспечительного права. Заблаговременная регистрация позволяет также потенциальному обеспеченному кредитору (при наличии соответствующего разрешения праводателя) установить свой приоритет по отношению к обеспеченным кредиторам, которые производят регистрацию или иным образом придают силу своим обеспечительным правам в отношении третьих сторон на более позднем этапе. Это, в свою очередь, устраняет задержки в предоставлении кредита праводателю, которые возникли бы, если бы регистрацию можно было произвести только после заключения соглашения об обеспечении. Однако сама по себе регистрация не гарантирует, что обеспеченный кредитор будет обязательно иметь приоритет по отношению к другим группам конкурирующих заявителей требований. Как поясняется в главе II (см. A/CN.9/WG.VI/WP.46, пункт 53), регистрация не создает обеспечительное право и не служит доказательством его создания. Поэтому до тех пор, пока действительно не заключено соглашение об обеспечении и не выполнены другие требования для создания имеющего силу обеспечительного права, приоритет обеспеченного кредитора может уступать приоритету конкурирующего заявителя требования, такого как покупатель, который приобретает права в обремененных активах в промежуточный период между заблаговременной регистрацией и созданием обеспечительного права.

10. Если переговоры прерываются после того, как произведена регистрация, и между сторонами вообще не заключено никакого соглашения об обеспечении, то это может негативно отразиться на кредитоспособности лица, указанного в регистрационной записи в качестве праводателя, если только регистрация не аннулирована. Этот риск, как и риск несанкционированной

регистрации в целом, можно контролировать, предусмотрев, что: а) обеспеченный кредитор (или – в случае электронной регистрации – система регистрации) должен своевременно уведомлять о регистрации праводателя (см. рекомендацию 55, подпункт (с)); б) обеспеченный кредитор в определенных случаях обязан аннулировать регистрацию (см. рекомендацию 72, подпункт (а)); и с) лицо, указанное в регистрационной записи в качестве праводателя, может потребовать аннулировать регистрацию посредством упрощенной процедуры (см. рекомендации 54, подпункт (d), и 72, подпункты (b) и (c), а также A/CN.9/WG.VI/WP.46/Add.2, пункты 15-20).

D. Одна регистрация для нескольких соглашений об обеспечении

11. В системе регистрации уведомлений (в которой информация, содержащаяся в документах по обеспечению, не вносится в регистрационную запись) нет никаких оснований для того, чтобы считать, что одной регистрации недостаточно для придания силы в отношении третьих сторон нынешним или будущим обеспечительным правам, вытекающим из нескольких соглашений об обеспечении, заключенных между одними и теми же сторонами. Требование взаимнооднозначного соответствия между каждой регистрацией и каждым соглашением об обеспечении приведет к ненужным расходам и подорвет способность обеспеченного кредитора гибко реагировать на меняющиеся финансовые потребности праводателя, не опасаясь утратить приоритет, полученный им при первоначальной регистрации.

12. Поэтому в *Руководстве* рекомендуется прямо предусмотреть в законодательстве, что одной регистрации достаточно для придания обеспечительным правам силы в отношении третьих сторон, независимо от того, существуют они в момент регистрации или создаются позднее, и независимо от того, вытекают они из одного или нескольких соглашений об обеспечении между одними и теми же сторонами (см. рекомендацию 68). Однако регистрация остается в силе лишь в той мере, насколько зарегистрированная информация отражает условия любого нового или измененного соглашения об обеспечении. Например, если новое соглашение об обеспечении распространяется на новые активы, которые не были описаны в сделанной ранее регистрационной записи, необходима новая регистрация. В противном случае третьи стороны, осуществляющие поиск в реестре, будут введены в заблуждение, полагая, что дополнительные активы не были обременены.

E. Минимальная информация, содержащаяся в регистрационной записи

1. Информация о праводателе

а) Общая информация

13. Как уже разъяснялось (см. A/CN.9/WG.VI/WP.46, пункты 70-72), информация, содержащаяся в уведомлениях, индексируется путем ссылки на идентификатор праводателя, а не на обремененный актив. Для того чтобы гарантировать, что поиск в реестре приведет к обнаружению всех

обеспечительных прав, которые могли быть предоставлены каким-либо лицом, в нормах, применимых к регистрации, следует четко предусмотреть, что эта информация является важнейшим элементом действительной регистрации.

14. Хотя адрес правоателя не является частью идентификационных данных этого лица, следует также предусмотреть: а) оказание при необходимости помощи в идентификации правоателя (например, когда правоатель носит общее наименование); б) предоставление лицу, ходатайствующему о регистрации (или – в случае электронной регистрации – системе регистрации) возможности направить копии зарегистрированных уведомлений правоателю; и с) предоставление лицам, которые осуществляют поиск, но еще не имели дела с правоателем, возможности связаться с этим лицом для получения дополнительной информации. Именно такой подход рекомендован в *Руководстве* (см. рекомендацию 57, подпункт (а)).

15. В некоторых государствах предусмотрено исключение из требования указывать адрес правоателя, если соображения личной безопасности не позволяют раскрывать подробный личный адрес правоателя в общедоступной записи (хотя облегчить эту проблему может использование абонентского почтового ящика или аналогичного почтового адреса помещения, которое не используется для постоянного проживания). В этих государствах заинтересованные стороны должны связываться с обеспеченным кредитором, для того чтобы получить дополнительную информацию о правоателе, если у них еще не было контактов с этим лицом.

16. Следует отметить, что адрес правоателя играет меньшую роль в системах, в которых требуемый идентификатор правоателя носит неповторимый характер (например, присвоенный правительством идентификационный номер), в отличие от систем, в которых идентификатором является наименование правоателя и в которых поиск может привести к обнаружению нескольких обеспечительных прав, предоставленных различными лицами с одним и тем же наименованием (см. пункты 24-26 ниже).

17. Нередко то или иное лицо может создать обеспечительное право в своих активах для обеспечения обязательства должника, являющегося третьей стороной. Поскольку цель регистрации – выявление возможного существования обеспечительного права в активах, описанных в регистрационной записи, нормы, применимые к процессу регистрации, должны четко предусматривать, что лицом, идентификатор и адрес которого должны фигурировать в регистрационной записи, является лицо, владеющее обремененными активами или имеющее права в них, а не должник по обеспеченному обязательству (или просто гарант обязательства такого должника).

18. Для обеспечения юридической ясности для лиц, ходатайствующих о регистрации, и третьих лиц, осуществляющих поиск, применимые нормы должны также предусматривать четкие указания относительно того, что является приемлемым идентификатором правоателя. В противном случае обеспеченный кредитор (который несет ответственность за указание правильного идентификатора правоателя) не может быть уверен, что его регистрация будет иметь юридическую силу, а лица, осуществляющие поиск, не смогут с уверенностью полагаться на результаты поиска. Именно такой

подход рекомендован в *Руководстве* (см. рекомендацию 58). Этот вопрос рассматривается в следующих разделах данного документа.

b) Физические и юридические лица

19. В общем реестре обеспечительных прав, о котором говорится в *Руководстве*, предусматривается, что информация о праводателе обычно будут храниться в централизованной сводной регистрационной записи (см. A/CN.9/WG.VI/WP.46/Add.2, пункты 47 и 48), но что в системе регистрации будет проводиться различие, и лица, осуществляющие поиск, будут иметь возможность извлекать регистрационные записи в зависимости от того, является ли праводатель физическим или юридическим лицом (см. рекомендации 59-60). Такая структурная особенность отражает признание того факта, что для двух категорий праводателей потребуются и различные правовые нормы в отношении идентификатора ввиду различий в методах обозначения для каждой категории.

20. Эта структурная особенность влияет на процесс регистрации и поиска. Очень важно, чтобы лица, осуществляющие поиск в реестре, понимали, что в системе регистрации проводится различие между информацией по идентификатору физических лиц, предоставляющих право, и информацией по идентификатору юридических лиц, предоставляющих право. Соответственно поиск в реестре записей по идентификатору физического лица не позволит обнаружить обеспечительное право, зарегистрированное на предоставляющее право юридическое лицо, и наоборот. В любом случае лица, ходатайствующие о регистрации, должны обеспечить, чтобы информация о праводателе была введена в поле или экран, предназначенные именно для той категории праводателей, с которыми они имеют дело.

c) Идентификационные критерии для физических лиц, предоставляющих право

21. В *Руководстве* рекомендуется, чтобы в том случае, когда праводатель является физическим лицом, его идентификатором для целей действительной регистрации являлась фамилия праводателя, как она указана в соответствующем официальном документе (см. рекомендацию 59).

22. В нормах, регулирующих осуществление этого принципа, могут быть приведены, как показывает нижеследующая таблица, конкретные примеры, с тем чтобы учесть особые обстоятельства различных праводателей (в соответствии с этими нормами ответственность за ввод правильного идентификатора праводателя лежит на лице, ходатайствующем о регистрации):

Статус праводателя	Требуемый идентификатор
Родился в государстве, принимающем законодательство	1) Личный идентификационный номер 2) Имя, указанное в свидетельстве о рождении или эквивалентном официальном документе

Статус праводателя	Требуемый идентификатор
Родился в государстве, принимающем законодательство, но не зарегистрирован в этом государстве	1) Имя, указанное в действующем паспорте 2) Если паспорта нет, то имя, указанное в другом официальном документе (например, в водительском удостоверении) 3) Если паспорта или карты нет, то имя, указанное в действующем заграничном паспорте, выданном государством обычного проживания
Родился в государстве, принимающем законодательство, но впоследствии имя, полученное при рождении, было изменено в соответствии с законодательством об изменении имен	Имя, указанное в свидетельстве или эквивалентном документе (например, в свидетельстве о браке)
Не родился в государстве, принимающем законодательство, но является натурализованным гражданином этого государства	Имя, указанное в свидетельстве о гражданстве
Не родился в государстве, принимающем законодательство, и не является гражданином этого государства	1) Имя, указанное в действующем паспорте, выданном государством, гражданином которого является праводатель 2) Если действующего заграничного паспорта нет, то имя, указанное в свидетельстве о рождении или другом официальном документе, выданном в месте рождения праводателя
Ни одно из вышеперечисленного	Имя, указанное в любых двух официальных документах, выданных государством, принимающим законодательство, если эти имена одинаковы (например, действующее водительское удостоверение на право управления транспортным средством и действующая идентификационная карта государственного медицинского страхования)

23. Не менее важно иметь четкие нормы, конкретно определяющие, какие требуются составные элементы имени, указанного в соответствующем официальном документе (например, фамилия, затем первое имя, затем второе имя), а также указания на случай исключительных ситуаций (например, когда имя праводателя состоит из одного слова). Части имени следует рассматривать как отдельные части, и, соответственно, для каждой части имени должно

иметься свое собственное поле или экран, и их не следует объединять в один единый элемент.

24. Во многих государствах многие люди имеют общераспространенные имена, в результате чего поиск может привести к выявлению нескольких праводателей, имеющих одинаковые фамилии и имена. Законодательство, рекомендованное в *Руководстве*, предусматривает, что в таких случаях для идентификации праводателя можно использовать дополнительную информацию, например, дату рождения или номер удостоверения личности. Вопрос о том, можно ли и желательно ли использовать личный идентификационный номер, присвоенный правительством (буквенно-цифровой или другой код), зависит от трех принципиальных соображений. Во-первых, позволяет ли официальная политика государства, принимающего законодательство, предавать гласности идентификационные номера, присвоенные его гражданам и жителям. Во-вторых, если да, то является ли система присвоения номеров достаточно универсальной и надежной, чтобы гарантировать, что каждому физическому лицу присвоен отличный от других номер. В-третьих, есть ли документированные или иные источники, по которым осуществляющие поиск третьи стороны могут объективно проверить, действительно ли конкретный номер относится к конкретному праводателю, к чьим активам они проявляют интерес. Если вместо этого они должны полагаться исключительно на сведения об идентификационном номере праводателя, представленные им самим, то это, возможно, будет не очень надежно. Кроме того, использование национальных идентификационных номеров может создать проблемы для необеспеченных кредиторов праводателя или управляющих в делах о несостоятельности, поскольку праводатель может быть не готов добровольно предоставить им этот номер (в таком случае необеспеченным кредиторам или управляющим в делах о несостоятельности праводателя придется добиваться постановления суда для получения доступа к этому номеру); подобные проблемы могут также возникнуть в связи с проверкой документированных источников правильного имени праводателя.

25. И даже если для идентификации праводателя используется личный идентификационный номер, присвоенный государством, все равно будет необходимо предусмотреть дополнительные правила для определения правильного имени праводателя так, как это изложено выше, для того чтобы учесть случаи, когда это лицо не является гражданином или не проживает постоянно на территории государства, и, соответственно, ему не был присвоен личный идентификационный номер (если только государство не считает, что номера заграничного паспорта достаточно для идентификации иностранных граждан).

26. Дополнительная информация для идентификации праводателя может также включать адрес этого лица, но только если эта информация известна лицу, осуществляющему поиск. Следует, однако, отметить, что в соответствии с законодательством, рекомендованным в *Руководстве*, адрес праводателя является частью информации, которая должна быть включена в уведомление, но не обязательно должна являться частью идентификатора праводателя (см. рекомендации 57, подпункт (а), и 59). В любом случае необходимо проявлять сдержанность, требуя дополнительную информацию, поскольку чем больше подробностей включается по сравнению с тем, что действительно необходимо,

тем выше риск того, что лицо, ходатайствующее о регистрации, может допустить ошибку, а также риск нарушения неприкосновенности частной жизни.

d) Идентификационные критерии для юридических лиц, предоставляющих право

27. При определении правильного идентификатора для юридических лиц, предоставляющих право, согласно рекомендации *Руководства*, правильным наименованием для целей эффективной регистрации является наименование праводателя, как оно указано в учредительных документах данного юридического лица (см. рекомендацию 60). Практически все государства ведут публичный коммерческий или корпоративный реестр для регистрации информации о юридических лицах, учрежденных в соответствии с законодательством данного государства, включая их наименования. Соответственно, требуемым идентификатором для целей регистрации и поиска должно быть наименование, как оно указано в публичном реестре. Во многих государствах при регистрации в этом реестре каждому субъекту присваивается отличный от других и надежный регистрационный номер, который используется и в качестве идентификатора праводателя.

e) Другие виды праводателей

28. В нормах, регулирующих регистрацию, необходимо будет также дать дополнительные указания относительно требуемого идентификатора праводателя в случае операций, когда праводатель не подпадает однозначно ни под категорию физических лиц, ни под категорию юридических лиц. В нижеследующей таблице приведены виды ситуаций, которые необходимо будет учесть, а также примеры требуемых идентификаторов:

Статус праводателя	Требуемый идентификатор
Имущество умершего физического лица	Идентификатор умершего лица, определяемый в соответствии с правилами для физических лиц, предоставляющих право, с указанием в отдельном поле, что право предоставляется в имуществе умершего лица
Представитель в делах о несостоятельности, действующий от имени несостоятельного физического лица	Идентификатор несостоятельного физического лица, определяемый в соответствии с правилами для физических лиц, предоставляющих право, с указанием в отдельном поле, что праводатель является несостоятельным
Представитель в делах о несостоятельности, действующий от имени несостоятельного юридического лица	Идентификатор несостоятельного юридического лица, определяемый в соответствии с правилами для юридических лиц, предоставляющих

Статус праводателя	Требуемый идентификатор
	право, с указанием в отдельном поле, что праводатель является "несостоятельным"
Профсоюз, который не является юридическим лицом	Наименование профсоюза, как оно указано в его учредительных документах, и идентификационная информация по каждому лицу, представляющему профсоюз в сделке, которая стала причиной регистрации, определяемая в соответствии с правилами для физических лиц, предоставляющих право
Траст, в документе о создании которого указано наименование траста	Наименование траста, как оно указано в документах о его создании, с указанием в отдельном поле, что праводатель является "трастом", если только наименование траста уже не содержит слово "траст", и идентификационная информация по попечителю, определяемая в соответствии с правилами для физических или юридических лиц, в зависимости от обстоятельств
Траст, в документе о создании которого не указано наименование траста	Идентификационная информация по попечителю, определяемая в соответствии с правилами для физических или юридических лиц, предоставляющих право, в зависимости от обстоятельств, с указанием в отдельном поле, что праводатель является "попечителем"
Участник юридического лица, которое является синдикатом или совместным предприятием	Наименование синдиката или совместного предприятия, как оно указано в документах о его создании, и идентификационная информация по каждому участнику, определяемая в соответствии с правилами для физических или юридических лиц, предоставляющих право, в зависимости от обстоятельств
Участник юридического лица помимо синдиката или совместного предприятия	Наименование юридического лица, как оно указано в документах о его создании, и идентификационная информация по каждому физическому лицу, представляющему юридическое лицо в сделке, к которой относится

Статус праводателя	Требуемый идентификатор
	регистрация, определяемая в соответствии с правилами для физических лиц, предоставляющих право
Любая другая организация, которая не является физическим или юридическим лицом, уже упомянутым выше	Наименование организации, как оно указано в документах организации, и идентификационная информация по каждому физическому лицу, представляющему организацию в сделке, к которой относится регистрация, определяемая в соответствии с правилами для физических лиц, предоставляющих право

29. В случае единственного владельца, даже если предприятие может функционировать под другим коммерческим названием, а стиль его работы отличается от стиля работы его собственника, нормы в отношении регистрации, как правило, требуют внесения идентификатора праводателя в соответствии с нормами, применимыми к физическим лицам, предоставляющим право. Системы электронного ввода информации и регистрационные формы могут быть разработаны таким образом, чтобы давать лицам, ходатайствующим о регистрации, возможность выбрать клетку с соответствующим обозначением, а не вводить обозначение в поле для имени праводателя.

f) Информация о праводателе и последствия ошибки

30. Поскольку критерием поиска для получения информации, представленной в уведомлении и внесенной в регистрационную запись, является идентификатор праводателя в законодательстве, рекомендованном в *Руководстве*, содержится указание относительно того, сделает ли ошибка в идентификаторе, представленном лицом, ходатайствующим о регистрации, регистрацию недействительной, в результате чего обеспечительное право не приобретет силу в отношении третьих сторон. Соответствующая норма ясно показывает, что нужно не выяснять, является ли ошибка, как представляется, незначительной или обычной для подобных документов, а установить, не приведет ли она к тому, что информация, указанная в регистрационной записи, не будет выявлена в ходе ее поиска с использованием правильного идентификатора праводателя (см. рекомендацию 58). Эта задача носит предметный характер, т.е. регистрация является недействительной, если поставленная цель не достигнута, независимо от того, причинен ли в результате ошибки какой-то реальный ущерб лицу, оспаривающему действительность регистрации, или нет.

31. В законодательстве, рекомендованном в *Руководстве*, ничего не говорится о последствиях ошибки в информации о праводателе, которая не является критерием поиска, например, ошибки в адресе этого лица или в его дате рождения, в тех случаях, когда эта последняя информация должна

вноситься. Указания на этот счет должны содержаться в нормативно-правовых актах, применимых к регистрации и поиску. По аналогии с общей задачей, рекомендованной в *Руководстве* в связи с ошибками, допущенными при внесении информации об обеспеченном кредиторе, в нормативно-правовых актах следует указать, что ошибка в информации о праводателе, которая не является критерием поиска, делает регистрацию недействительной, только в том случае, если она может серьезным образом ввести в заблуждение действующее разумно лицо, осуществляющее поиск (см. рекомендацию 64). Такой возможный случай – это выявление в результате поиска многочисленных праводателей, носящих одно и то же имя, а ошибка при внесении дополнительной информации является столь серьезной, что лицо, осуществляющее поиск и проявляющее разумную осмотрительность, не в состоянии установить, входит ли в этот список праводатель или нет.

32. В некоторых системах регистрации, основанных на электронных записях, используется программное обеспечение, которое относит близкие совпадения к правильному идентификатору праводателя (если идентификатором является имя). Такие системы могут позволить считать регистрацию действительной, даже если лицо, ходатайствующее о регистрации, сделало небольшую ошибку при вводе идентификатора праводателя. Это связано с тем, что лицо, осуществляющее поиск, при вводе правильного идентификатора праводателя получает соответствующую регистрационную запись и считает вполне вероятным, что лицо, идентификационные данные которого появились в результатах поиска с не совсем точным совпадением, тем не менее является соответствующим праводателем. Вопрос о том, так ли это на самом деле, зависит от следующих факторов: а) может ли лицо, осуществляющее поиск, легко определить правильного праводателя путем проверки и другой информации, например, адреса; б) список неточных совпадений столь велик, что лицо, осуществляющее поиск, не может с уверенностью определить, входит ли в него праводатель, к которому оно проявляет интерес, или нет; и с) правила определения "близких" совпадений являются объективными и прозрачными, так что лицо, осуществляющее поиск, может полагаться на его результаты.

33. В некоторых системах регистрации логика индексирования и поиска в отношении электронных записей по юридическим лицам, предоставляющим право, запрограммирована таким образом, чтобы не принимать во внимание все знаки препинания, специальные символы и различия между заглавными и строчными буквами и игнорировать отдельные слова или сокращения, которые не делают идентификатор единственным в своем роде (например, артикли как части речи и обозначения типов предприятий, такие как "компания", "партнерство" "ООО" и "АО"). В этом случае ошибка при вводе такой информации не сделает регистрацию недействительной, поскольку регистрационная запись, несмотря на ошибку, все равно будет извлечена.

2. Информация об обеспеченном кредиторе и последствия ошибки

34. Нормы, применимые к процессу регистрации, неизменно предусматривают включение в уведомление, представляемое в реестр, идентификатора обеспеченного кредитора или его представителя, а также его

адреса. Именно такой подход рекомендован в *Руководстве* (см. рекомендацию 57, подпункт (а)).

35. Правила в отношении идентификатора, которые применяются к праводателю, должны применяться и к обеспеченному кредитору, по крайней мере если идентификатором праводателя является его имя, потому что в системе регистрации, в которой праводатели идентифицируются по личным идентификационным номерам (буквенно-цифровой или иной код), обеспеченный кредитор должен по-прежнему идентифицироваться по своему имени. Однако, поскольку идентификатор обеспеченного кредитора не является критерием поиска, неукоснительная точность не столь важна для действительности регистрации.

36. Соответственно, согласно подходу, рекомендованному в *Руководстве*, ошибка в идентификаторе или адресе обеспеченного кредитора делает регистрацию недействительной только в том случае, если она может серьезным образом ввести в заблуждение действующее разумно лицо, осуществляющее поиск (см. рекомендацию 64). Тем не менее высокая степень точности всегда имеет важное значение, так как лица, осуществляющие поиск, полагаются на идентификатор обеспеченного кредитора и информацию об адресе в регистрационной записи для целей отправки уведомлений в соответствии с законодательством об обеспеченных сделках (например, уведомление об отчуждении обремененных активов в несудебном порядке; см. рекомендации 149-151).

3. Описание обремененных активов

а) Общая информация

37. Согласно законодательству, рекомендованному в *Руководстве*, описание активов, к которым относится регистрация, является необходимым элементом действительной регистрации (см. рекомендацию 57, подпункт (b)). Благодаря этому регистрационная запись дает объективную информацию третьим сторонам, имеющим дело с активами праводателя (таким как потенциальные обеспеченные кредиторы, покупатели, кредиторы, действующие на основании судебного решения, и представитель в деле о несостоятельности праводателя), и тем самым позволяет праводателю продать или обременить (или дополнительно обременить) свои активы.

38. Кроме того, согласно законодательству, рекомендованному в *Руководстве*, описание обремененных активов, как правило, считается достаточным для целей как действующего соглашения об обеспечении, так и действительной регистрации, если оно разумно позволяет определять обремененные активы (см. рекомендации 14, подпункт (d), и 63). Если обеспечительное право охватывает общие категории активов праводателя, то может быть целесообразным прямо подтвердить в правилах регистрации, что достаточно ссылки на соответствующую категорию (например, "все движимые активы праводателя" или "все инвентарные запасы и дебиторская задолженность праводателя"). В правилах можно также подтвердить, что общее описание, как предполагается, охватывает будущие активы, входящие в соответствующую категорию, если только прямо не указано иное (например, ссылка на

"дебиторскую задолженность" будет означать как нынешнюю, так и будущую дебиторскую задолженность).

b) Дополнительные требования к описанию активов с "серийным номером"

39. Как уже разяснялось (A/CN.9/WG.VI/WP.46, пункты 70-72), в отличие от обремененных активов информация в уведомлениях, которые представляются в предусмотренный в *Руководстве* общий реестр обеспечительных прав, как правило, позволяет производить индексирование и вести поиск по ссылке на идентификатор правоателя. Этот подход учитывает два момента. Во-первых, в отличие от недвижимого имущества большинство категорий движимых активов не обладают достаточно характерными отличительными признаками, позволяющими производить индексирование и вести поиск на основе активов. Во-вторых, принятие обеспечения в будущих активах и обращение массы таких активов, как инвентарные запасы и дебиторская задолженность, сделает это непрактичным в административном плане и слишком накладным, если обеспеченному кредитору придется постоянно обновлять свою регистрационную запись, добавляя описание каждого нового актива, приобретенного правоателем. Система индексирования по правоателям решает эти проблемы, позволяя обеспеченному кредитору придавать своему обеспечительному праву силу в отношении третьих сторон посредством одной разовой регистрации обеспечительных прав, независимо от того, существуют они в момент регистрации или создаются позднее или вытекают из одного или нескольких соглашений об обеспечении между одними и теми же сторонами (см. рекомендацию 68).

40. Однако в отличие от ситуации с индексированием по активам индексирование по идентификационным данным правоателя имеет один недостаток. Если правоатель продает или реализует обремененный актив не в ходе обычных коммерческих операций, обеспечительное право, как правило, вместе с активом переходит к получателю (см. рекомендацию 79). Тем не менее обеспечительное право не будет выявлено в ходе поиска регистрационной записи по идентификатору получателя, и это может причинить ущерб третьим сторонам, которые имеют дело с активами, находящимися у получателя, и которые могут не знать всей цепочки передачи правового титула на эти активы. Предположим, например, что правоатель В после предоставления обеспечительного права в своем автомобиле в пользу обеспеченного кредитора А продает этот автомобиль третьей стороне С, которая, в свою очередь, предлагает продать его или предоставить обеспечение в нем четвертой стороне D. Если допустить, что D не знает, что С приобрел актив у лица В, ранее создавшего в нем обеспечительное право, он или она будет вести поиск в реестре с использованием только идентификатора С. Этот поиск не приведет к выявлению обеспечительного права, предоставленного в пользу А, поскольку оно было зарегистрировано на имя лица В, ранее создавшего обеспечительное право (в отношении того, обязан ли обеспеченный кредитор внести изменение в свою регистрационную запись и добавить туда получателя как нового правоателя, см. A/CN.9/WG.VI/WP.46/Add.2, пункты 5 и 6).

41. Для решения проблемы "А-В-С-Д" в некоторых законодательствах об обеспеченных сделках предусмотрена регистрация и поиск на основе активов в отношении определенных категорий материальных активов, по которым

имеются уникальные и надежные серийные номера или эквивалентные буквенно-цифровые идентификаторы. Например, в автомобильной промышленности присваивается уникальный буквенно-цифровой идентификатор, который обычно носит название "идентификационный номер транспортного средства", для идентификации отдельных транспортных средств по системе, основанной на стандартах, которые были выпущены Международной организацией по стандартизации (ИСО). В государствах, которые внедрили эту систему, соответствующий буквенно-цифровой идентификатор индексируется отдельно, для того чтобы лица, осуществляющие поиск, могли получить необходимую информацию с использованием в качестве критерия поиска этого идентификатора, а не имени правоателя. Такой подход позволяет решить проблему "A-B-C-D", поскольку поиск по серийному номеру приведет к выявлению всех обеспечительных прав, предоставленных в конкретном активе любым владельцем в цепочке передачи правового титула.

42. С другой стороны, регистрация и индексирование по серийному номеру ограничивают возможность обеспеченного кредитора придавать обеспечительному праву силу в отношении третьих сторон в будущих активах правоателя с серийным номером с помощью одной регистрации, в которой соответствующие активы описаны просто в общих выражениях. Вместо этого обеспеченному кредитору придется производить новую регистрацию (или изменять описание обремененных активов в его уже существующей регистрационной записи для регистрации серийного номера каждого нового вида активов с серийным номером по мере их приобретения правоателем). В свете этой проблемы регистрация и индексирование по серийному номеру, как правило, ограничиваются материальными активами, имеющими значительный вторичный рынок сбыта и достаточно высокую стоимость, которая оправдывает дополнительные юридические сложности и снижение гибкости (например, автотранспортные средства, автоприцепы, жилые фургоны, планеры воздушных судов, авиационные двигатели, железнодорожный подвижной состав, катера и лодочные моторы).

43. Кроме того, в государствах, которые приняли принцип регистрации и индексирования по серийному номеру, общего описания в регистрационной записи все равно достаточно для того, чтобы в целом придать обеспечительному праву силу в отношении третьих сторон. Обычно специальная регистрация серийного номера нужна лишь для того, чтобы защитить право обеспеченного кредитора сохранять свое право в активах, переданных покупателю или арендатору лицом, ранее создавшим в них обеспечительное право. Иными словами, нет необходимости включать конкретное указание серийного номера для целей придания праву силы в отношении третьих сторон в случае других групп конкурирующих заявителей требований, включая обеспеченных и необеспеченных кредиторов правоателя и представителей в делах о несостоятельности. В некоторых государствах регистрация серийного номера также необходима для сохранения у обеспеченного кредитора его приоритета, полученного на основании времени регистрации, по отношению к более позднему обеспеченному кредитору, который принимает обеспечение в активе с серийным номером, входящим в общую группу, которая подпадает под общее описание, зарегистрированное предыдущим обеспеченным кредитором. Однако даже в этих государствах

общего описания по-прежнему достаточно для придания праву силы в отношении третьих сторон в случае необеспеченных кредиторов праводателя и представителей в делах о несостоятельности и сохранения приоритета по отношению к последующим обеспеченным кредиторам, которые сами не включили специальное указание серийного номера в свою регистрационную запись.

44. И наконец, указывать серийный номер, как правило, не нужно, если активы с серийными номерами находятся у праводателя как инвентарные запасы. В этом случае проблемы "А-В-С-D" не возникает, поскольку покупатель, приобретающий инвентарные запасы у лица, ранее создавшего обеспечительное право, в ходе обычной коммерческой деятельности этого лица, в любом случае получают инвентарные запасы свободными от обеспечительного права (см. рекомендацию 81, подпункт (а)). Кроме того, общего описания обремененных активов просто как "инвентарных запасов" вполне достаточно для того, чтобы лица, осуществляющие поиск, могли разумно определить обремененные активы.

45. В *Руководстве* обсуждается, но не рекомендуется возможное расширение системы для придания обеспечительным правам силы в отношении третьих сторон путем регистрации в целях облегчения идентификации определенных обремененных активов (например, автотранспортных средств) по серийным номерам, а не просто по общему описанию (см. главу IV, пункты 31-36). Если государство принимает решение расширить свой режим обеспеченных сделок и предусмотреть регистрацию серийного номера в общем реестре обеспечительных прав, оно должно сначала разработать основные правила, регулирующие режим активов с серийными номерами. В частности, оно должно разработать нормы, определяющие, факультативным или обязательным является использование серийных номеров (в соглашении об обеспечении и уведомлении), и если это обязательное требование, то каковы будут последствия не указания их в отношении активов с серийными номерами. Такие последствия могут варьироваться от утраты обеспечительным правом силы в отношениях между сторонами (если серийный номер не указан в соглашении об обеспечении) или утраты обеспечительным правом силы в отношении третьих сторон до придания обеспечительному праву силы в отношении третьих сторон, но с более низким приоритетом (если серийный номер не указан в уведомлении). Кроме того, реестр должен быть разработан таким образом, чтобы в уведомлениях было место для указания серийных номеров и чтобы система индексирования позволяла производить индексирование по этим серийным номерам.

с) Описание поступлений

46. В случае реализации обремененных активов праводателем предусмотренный в *Руководстве* режим обеспеченных сделок позволяет обеспеченному кредитору претендовать и на автоматически возникающее обеспечительное право в поддающихся выявлению поступлениях от реализации (см. рекомендацию 19 и термин "поступления" в Введении к *Руководству*, раздел В). В этом случае возникает вопрос относительно того, распространяется ли автоматически сила обеспечительного права в первоначальных обремененных активах в отношении третьих сторон и на

обеспечительное право в поступлениях или же обеспеченному кредитору необходимо принять дополнительные меры для того, чтобы его обеспечительное право в поступлениях приобрело силу в отношении третьих сторон.

47. Если поступления представляют собой наличные средства (например, деньги или право на получение платежа), в *Руководстве* рекомендуется автоматически сохранять в поступлениях силу в отношении третьих сторон зарегистрированного ранее обеспечительного права в первоначальных обремененных активах. То же самое относится и к поступлениям, которые уже подпадают под описание первоначальных обремененных активов в зарегистрированном уведомлении (например, описание охватывает "все материальные активы", и правоатель сдает одну единицу оборудования в счет оплаты новой; см. рекомендацию 39).

48. Однако если поступления не являются наличными средствами и не подпадают под описание в уже существующей регистрационной записи, то в *Руководстве* рекомендуется, чтобы обеспеченный кредитор внес изменения в свою регистрационную запись и добавил описание поступлений в течение короткого срока после возникновения поступлений в целях сохранения силы в отношении третьих сторон и приоритета своего обеспечительного права в поступлениях с момента первоначальной регистрации (см. рекомендацию 40). Внести изменения в регистрационную запись необходимо, потому что в противном случае третья сторона будет не в состоянии установить, какие категории активов, находящихся во владении правоателя, могут представлять собой соответствующие поступления. Соответственно реестр должен быть разработан таким образом, чтобы в таких ситуациях дать обеспеченному кредитору возможность зарегистрировать уведомление о внесении изменений, с тем чтобы охватить те виды активов, которые представлены поступлениями.

d) Описание активов и последствия ошибки

i) Общая информация

49. Поскольку в общих реестрах обеспечительных прав регистрационные записи индексируются по идентификатору лица, предоставляющего обеспечительное право, и ведущие поиск лица могут находить их по этой информации, в современных режимах обеспеченных сделок в соответствии с рекомендациями *Руководства* предусматривается, что небольшая ошибка в описании обремененных активов не делает регистрацию недействительной, если только она серьезным образом не вводит в заблуждение действующее разумно лицо, осуществляющее поиск (см. рекомендацию 64). Кроме того, согласно законодательству, рекомендуемому в *Руководстве*, если лицо, ходатайствующее о регистрации, не включит актив в описание, содержащееся в регистрационной записи, то это будет означать, что регистрация является недействительной только в отношении неуказанных активов и что обеспечительное право по-прежнему имеет силу в отношении третьих сторон в том, что касается обремененных активов, которые были описаны в регистрационной записи (см. рекомендацию 65).

50. Может возникнуть вопрос относительно надлежащего описания обремененных активов, если в регистрационной записи обремененные активы

описаны в общих выражениях, даже если соглашение об обеспечении, которое стороны заключили или планируют заключить, охватывает лишь некоторые позиции в этой категории. Например, в регистрационной записи обремененные активы могут быть описаны как "все материальные активы", в то время как соглашение об обеспечении, к которому должна относиться данная регистрационная запись, охватывает только конкретно указанные единицы оборудования. Достаточно подробное описание облегчает сторонам возможность заключения новых соглашений об обеспечении, обременяющих дополнительные активы, по мере изменения потребностей праводателя в финансировании без необходимости производить новую регистрацию, поскольку обеспеченный кредитор может полагаться на существующую регистрацию для целей придания обеспечительному праву силы в отношении третьих сторон и установления его приоритета. Но в любом случае праводатель должен дать разрешение на регистрацию (см. рекомендацию 71). В противном случае праводатель имеет право добиваться внесения изменений в описание, содержащееся в регистрационной записи, с тем чтобы точно отразить фактический объем обремененных активов, охватываемых заключенным между сторонами соглашением об обеспечении (см. рекомендацию 72 и A/CN.9/WG.VI/WP.46/Add.2, пункты 15-19).

ii) *Ошибка в описании активов с серийными номерами*

51. В правовых системах, которые предусматривают регистрацию и поиск по серийному номеру для некоторых активов, имеющих такой номер, критерием индексирования и поиска является серийный номер. Поэтому, хотя в законодательстве, рекомендуемом в *Руководстве*, этот вопрос не затрагивается, в соответствующих нормах, как представляется, следует предусмотреть, что выяснение, не сделала ли ошибка в идентификаторе, являющемся серийным номером, регистрацию недействительной, должно осуществляться так же, как и в случае ошибки с идентификатором праводателя. Это означает, что необходимо выяснить, не привела ли ошибка к тому, что регистрационную запись невозможно получить в ходе поиска с использованием правильного идентификатора (см. рекомендацию 58 и пункты 30-33 выше).

52. Когда серийный номер правильно указан в регистрационной записи, но в идентификаторе праводателя есть ошибка, которая не позволяет найти регистрационную запись с использованием его идентификатора, возникает вопрос, должна ли третья сторона, осуществляющая поиск, иметь право с полным доверием относиться к результатам поиска с использованием в качестве критерия данных о праводателе или же серийного номера. В законодательстве, рекомендуемом в *Руководстве*, этот вопрос не затрагивается. Как представляется, если необходимо указывать серийный номер, и регистрационную запись невозможно получить в ходе поиска в реестре с использованием правильного серийного номера, независимо от того, правильно ли был введен идентификатор праводателя или нет, ошибка в указанном в регистрационной записи серийном номере может: а) сделать регистрацию недействительной в отношении третьих сторон; или б) сделать регистрацию действительной, но приоритет соответствующего обеспечительного права будет более низким. Однако, если индексирование по серийному номеру является необязательным или дополнительным, ошибка в серийном номере не сделает регистрацию недействительной, если

идентификационные данные праводателя были введены правильно (см. пункт 45 выше).

4. Срок действия регистрации

53. В законодательстве, рекомендуемом в *Руководстве*, предусматривается, что принимающее законодательство государство может выбрать один из двух подходов к сроку действия регистрации (см. рекомендацию 69). Согласно первому подходу, в законодательстве об обеспеченных сделках должно быть конкретно указано, что на все регистрации распространяется стандартный установленный законом срок действия (например, пять лет) с возложением на обеспеченного кредитора обязательства продлить действие регистрации до истечения этого срока. Согласно второму подходу, закон должен разрешать обеспеченным кредиторам самим выбирать желаемый срок действия регистрации. В последнем случае указание в регистрационной записи соответствующего срока будет юридически важным элементом действительной регистрации. В правовых системах, в которых принят этот второй подход, может быть целесообразным положить в основу регистрационных сборов скользящий тариф, привязанный к сроку действия регистрации, который выбран лицом, ходатайствующим о регистрации, с тем чтобы воспрепятствовать выбору слишком больших сроков действия регистрации. По этим же причинам, возможно, целесообразно разрешить сторонам выбирать этот срок только в пределах какого-то максимального временного периода, например, десять лет (см. главу IV, пункт 88).

54. В правовых системах, в которых принят подход, предусматривающий самостоятельный выбор, было бы также целесообразно разработать реестр таким образом, чтобы дать обеспеченному кредитору возможность свободно выбирать нужный срок без риска случайной ошибки, например, путем ограничения выбора полными годами с момента регистрации. Государства, которые принимают принцип самостоятельного выбора, должны проработать вопрос, касающийся последствий указания лицом, ходатайствующим о регистрации, неправильного срока ее действия для действительности такой регистрации. Согласно рекомендации *Руководства*, такая ошибка не должна делать регистрацию недействительной (см. рекомендацию 66).

55. Однако здесь есть важная оговорка, а именно, что третьи стороны, которые положились на такое неправильное указание данных, должны иметь соответствующую защиту (см. рекомендацию 66). Это означает, что если лицо, ходатайствующее о регистрации, указывает более короткий срок, чем подразумевалось на самом деле, то действие регистрации истечет в конце указанного срока, и обеспечительное право больше не будет иметь силы в отношении третьих сторон, если только до истечения этого срока ему не была придана сила с помощью какого-то другого метода (см. рекомендацию 46). Хотя обеспеченный кредитор может восстановить силу обеспечительного права в отношении третьих сторон, она начнет действовать в отношении третьих сторон только с момента ее восстановления (см. рекомендации 47 и 96). Если обеспеченный кредитор указывает более длительный срок, чем подразумевалось на самом деле, то, по всей видимости, проблем с защитой третьих лиц не возникнет. Если действие обеспечительного права, упомянутого в уведомлении, фактически закончилось (например, в результате погашения

обеспеченного обязательства и окончания действия любых кредитных обязательств), то сила в отношении третьих сторон в любом случае прекращает действовать. С другой стороны, если обеспеченное обязательство все еще не погашено, трудно представить, как третьим лицам может быть причинен ущерб вследствие указания неверных сведений. Зарегистрированное уведомление по-прежнему предупреждает их о возможном существовании обеспечительного права и о необходимости принятия ими мер для своей защиты от этого риска. Поскольку в зарегистрированной записи ничто не свидетельствует о том, что обеспеченный кредитор планировал указать более короткий срок, осуществляющие поиск третьи стороны никоим образом не будут введены в заблуждение ошибкой обеспеченного кредитора при указании более длительного срока. Следовательно, ошибка в указании срока в зарегистрированном уведомлении не должна делать регистрацию недействительной.

5. Максимальная денежная сумма, которая может быть взыскана в связи с обеспечительным правом

56. В некоторых законодательствах об обеспеченных сделках содержится требование к сторонам соглашения об обеспечении включать в уведомление указание максимальной денежной суммы, которая может быть взыскана в связи с обеспечительным правом. Если указанная максимальная сумма превышает сумму фактического обязательства праводателя на момент его реализации, обеспеченный кредитор имеет право реализовать свое обеспечительное право только на фактически причитающуюся сумму. Однако в обратной ситуации, когда указанная максимальная сумма меньше фактически причитающейся суммы, обеспеченный кредитор может взыскать в связи со своим обеспечительным правом не больше указанной максимальной суммы. По существу в этом случае обеспеченный кредитор имеет только права необеспеченного кредитора в отношении разницы между фактически причитающейся суммой и максимальной суммой, указанной в соглашении об обеспечении и включенной в уведомление.

57. Цель такого подхода можно проиллюстрировать следующим примером. У предприятия имеются активы с оценочной рыночной стоимостью 100 000 долл. США. Предприятие обращается за автоматически возобновляемым кредитом на максимальную сумму в 50 000 долл. США. Кредитор готов предоставить кредит при условии, что он получает обеспечительное право в активах. Праводатель согласен на это, но, поскольку максимальная сумма кредита составляет только 50 000 долл. США, а стоимость активов – 100 000 долл. США, праводатель хотел бы сохранить за собой возможность получения позже другого обеспеченного кредита у другого кредитора, предоставив обеспечительное право в тех же активах с использованием для этого остальных 50 000 долл. США. Обычно правило, согласно которому приоритетом обладает лицо, первым зарегистрировавшее свои права, будет удерживать этого будущего кредитора от предоставления второго кредита из-за опасения, что первый ссудодатель позже расширит предоставляемые ссуды за рамки первоначальных 50 000 долл. США, по которым он обладает приоритетом в силу действия правила первой регистрации. Требование указывать максимальную денежную сумму, которая может быть взыскана в связи с обеспечительным правом, зарегистрированным

первым, в данном случае может гарантировать последующему обеспеченному кредитору, что обеспеченный кредитор, первым зарегистрировавший свое обеспечительное право, не сможет реализовать свое обеспечительное право на сумму, превышающую 50 000 долл. США, в результате чего остальные 50 000 долл. США можно будет использовать для удовлетворения его собственных претензий в случае невыполнения праводателем своих обязательств.

58. Другие законодательства об обеспеченных сделках не требуют указания в уведомлении максимальной денежной суммы, которая может быть взыскана в связи с обеспечительным правом. Этот подход основан на предположении, что: а) первый обеспеченный кредитор либо является оптимальным источником долгосрочного финансирования, либо вполне может увеличить свое финансирование, особенно мелких, начинающих предприятий, если будет знать, что он сохранит свой приоритет по отношению к любому финансированию, которое может получить праводатель в будущем; б) праводатель не имеет достаточной силы на переговорах для того, чтобы требовать у обеспеченного кредитора, первым зарегистрировавшего свое обеспечительное право, указать в зарегистрированном уведомлении реальную максимальную сумму (вместо этого обеспеченный кредитор будет настаивать на указании завышенной суммы, для того чтобы охватить все возможные будущие увеличения кредитов, и праводатель обычно не в состоянии отказаться дать свое согласие); и с) последующий кредитор, к которому праводатель обращается за ссуживанием финансовых средств, сможет договориться с кредитором, первым зарегистрировавшим свое обеспечительное право, о заключении соглашения о субординации по кредитам, предоставленным на основе текущей суммы остаточной стоимости в обремененных активах. Проблема с этим последним подходом заключается в том, что он может ограничить доступ праводателя к получению кредитов из других источников помимо первого обеспеченного кредитора, даже если у его активов имеется остаточная стоимость сверх суммы любого кредита, который получен или планируется получить у первого кредитора.

59. В *Руководстве* признается, что оба подхода имеют свои преимущества, и государствам рекомендуется проводить политику, которая в наибольшей степени соответствует практике эффективного финансирования в каждом государстве и, в частности, допущениям в отношении кредитного рынка, которые лежат в основе каждого подхода (см. рекомендацию 57, подпункт (d), и главу IV, пункты 92-97).

60. Государствам, которые принимают требование указывать в зарегистрированном уведомлении максимальную денежную сумму, необходимо будет разработать реестр таким образом, чтобы учитывать последствия ошибки, сделанной лицом, ходатайствующим о регистрации, при указании этой суммы. В этой связи, в соответствии с подходом, принятым в государствах, которые уже включили это требование, в *Руководстве* содержится рекомендация о том, что неправильное указание суммы не должно повлечь за собой недействительность зарегистрированного уведомления, если только оно серьезным образом не вводит в заблуждение действующее разумно лицо, осуществляющее поиск (см. рекомендацию 64). Опять же, в отношении этой рекомендации есть оговорка о том, что стороны, которые положились на

такое неправильное указание максимальной денежной суммы, должны иметь соответствующую защиту (см. рекомендацию 66). Если сумма, указанная в уведомлении, больше максимальной суммы, указанной в соглашении об обеспечении, лицо, осуществляющее поиск, не может быть введено в заблуждение, так как его решение предоставить финансовые средства обычно будет основываться на сумме, указанной в зарегистрированном уведомлении. Следует отметить, что кредитор также защищен в этой ситуации, поскольку он может заставить обеспеченного кредитора внести в уведомление изменение и правильно указать сумму, с тем чтобы кредитор мог получить финансовые средства в счет остаточной стоимости обремененных активов.

61. Однако если сумма, указанная в уведомлении, меньше максимальной суммы, согласованной в соглашении об обеспечении, то лицо, осуществляющее поиск, может быть серьезно введено в заблуждение при предоставлении обеспеченного кредита, поскольку будет полагать, что оно сможет реализовать свое обеспечительное право в отношении любой стоимости активов сверх суммы, указанной в уведомлении. Аналогичным образом кредитор, действующий на основании судебного решения, также может быть серьезно введен в заблуждение при принятии мер по реализации своего права, поскольку будет полагать, что стоимость активов сверх той суммы, которая указана в уведомлении, можно будет использовать для удовлетворения его требования на основании судебного решения. Однако, хотя такая ошибка в указании максимальной денежной суммы может серьезно ввести в заблуждение лиц, осуществляющих поиск, как в вышеприведенном примере, такая ошибка не должна вообще делать регистрацию недействительной. Интересы третьих сторон достаточно защищены вследствие ограничения права обеспеченного кредитора реализовывать свое обеспечительное право в случае наличия третьей стороны только суммой, неправильно указанной обеспеченным кредитором в зарегистрированном уведомлении. В законодательстве, рекомендуемом в *Руководстве*, этот вопрос не затрагивается, поскольку он возникает лишь в том случае, если принимающее законодательство государство решает предусмотреть требование об указании в уведомлении максимальной денежной суммы. Однако только что изложенный подход, как представляется, отвечает подходу, рекомендованному в *Руководстве* в отношении последствий ошибки в описании обремененных активов (см. рекомендации 64 и 65).