



# Генеральная Ассамблея

Distr.: Limited  
22 January 2013  
Russian  
Original: English

## Комиссия Организации Объединенных Наций по праву международной торговли

Рабочая группа VI (Обеспечительные интересы)

Двадцать третья сессия

Нью-Йорк, 8-12 апреля 2013 года

## Проект технического руководства для законодательных органов по созданию регистра обеспечительных прав

### Записка Секретариата

### Содержание

	<i>Пункты</i>	<i>Стр.</i>
Предисловие . . . . .		2
Введение . . . . .	1-53	5
A. Цель проекта руководства по регистру и его связь с <i>Руководством по обеспеченным сделкам</i> . . . . .	1-7	5
B. Терминология и толкование . . . . .	8-16	8
C. Основные цели и основополагающие принципы эффективно функционирующего регистра . . . . .	17	12
D. Общий обзор законодательства об обеспеченных сделках и роль регистрации . . . . .	18-53	12
1. Общая информация . . . . .	18	12
2. Понятие обеспечительного права . . . . .	18-21	12
3. Создание обеспечительного права . . . . .	22-26	13
4. Сила обеспечительного права в отношении третьих сторон . . . . .	27-32	15
5. Приоритет обеспечительного права . . . . .	33-53	16



## Предисловие

На своей сорок второй сессии (Вена, 29 июня – 17 июля 2009 года) Комиссия с интересом отметила темы будущей работы, которые обсуждались Рабочей группой VI на ее четырнадцатой и пятнадцатой сессиях (A/CN.9/667, пункт 141, и A/CN.9/670, пункты 123-126). На этой сессии Комиссия решила, что Секретариат может провести в начале 2010 года международный коллоквиум для получения мнений и рекомендаций экспертов в отношении возможной будущей работы в области обеспечительных интересов<sup>1</sup>. В соответствии с этим решением<sup>2</sup> Секретариат организовал международный коллоквиум по обеспеченным сделкам (Вена, 1-3 марта 2010 года). На коллоквиуме обсуждалось несколько тем, включая регистрацию обеспечительных прав в движимых активах, обеспечительные права в неопосредованно удерживаемых ценных бумагах, типовой закон об обеспеченных сделках, руководство по составлению договоров об обеспеченных сделках, лицензирование интеллектуальной собственности и осуществление текстов ЮНСИТРАЛ об обеспеченных сделках. В работе коллоквиума приняли участие эксперты от правительств, международных организаций и частного сектора<sup>3</sup>.

На своей сорок третьей сессии (Нью-Йорк, 21 июня – 9 июля 2010 года) Комиссия рассмотрела записку Секретариата о возможной будущей работе в области обеспечительных интересов (A/CN.9/702 и Add.1). В записке рассматривались все вопросы, обсуждавшиеся на коллоквиуме. Комиссия пришла к выводу, что все эти вопросы представляют интерес и что их следует сохранить в ее будущей программе работы для рассмотрения на одной из следующих сессий на основе записок, которые будут подготовлены Секретариатом исходя из имеющихся у него ресурсов. При этом ввиду ограниченности ресурсов Комиссия решила, что первоочередное внимание следует уделить работе над вопросами регистрации обеспечительных прав в движимых активах<sup>4</sup>.

В связи с этим было высказано общее мнение, что текст о регистрации обеспечительных прав в движимых активах станет полезным дополнением к работе Комиссии в области обеспеченных сделок и будет служить государствам крайне необходимым руководством в деле создания и ведения регистров обеспечительных прав. Было отмечено, что реформа законодательства об обеспеченных сделках не может быть успешно проведена без создания эффективного общедоступного регистра обеспечительных прав. Было подчеркнуто также, что в *Руководстве ЮНСИТРАЛ для законодательных органов по обеспеченным сделкам* ("*Руководство по обеспеченным сделкам*") недостаточно подробно рассмотрены различные юридические,

---

<sup>1</sup> *Официальные отчеты Генеральной Ассамблеи, шестьдесят четвертая сессия, Дополнение № 17 (A/64/17), пункты 313-320.*

<sup>2</sup> Там же.

<sup>3</sup> Материалы коллоквиума см. по адресу [www.uncitral.org/uncitral/en/commission/colloquia/3rdint.html](http://www.uncitral.org/uncitral/en/commission/colloquia/3rdint.html).

<sup>4</sup> Там же, *Официальные отчеты Генеральной Ассамблеи, шестьдесят пятая сессия, Дополнение № 17 (A/65/17), пункты 264 и 273.*

административные, инфраструктурные и оперативные вопросы, которые необходимо было решить для успешного создания регистра<sup>5</sup>.

Комиссия также сочла, что, хотя решение вопроса о конкретной форме и структуре текста можно было оставить на усмотрение Рабочей группы, такой текст может а) включать принципы, руководящие указания, комментарии, рекомендации и типовые положения; и б) основываться на положениях *Руководства по обеспеченным сделкам* и текстах, подготовленных другими организациями, а также на материалах национальных правовых режимов, в рамках которых созданы регистры обеспечительных прав, схожие с регистром, рекомендуемым в *Руководстве по обеспеченным сделкам*. После обсуждения Комиссия решила поручить Рабочей группе разработку текста о регистрации обеспечительных прав в движимых активах<sup>6</sup>.

На своей восемнадцатой сессии (Вена, 5-10 ноября 2010 года) Рабочая группа рассмотрела записку Секретариата под названием "Регистрация обеспечительных прав в движимых активах" (A/CN.9/WG.VI/WP.44 и Add.1 и 2). Уже в начале обсуждения в рамках Рабочей группы была выражена широкая поддержка разработке текста о регистрации обеспечительных прав в движимых активах; при этом было отмечено, что, как недвусмысленно подтверждают эмпирические данные, действенность законов об обеспеченных сделках зависит от наличия эффективной системы регистрации (A/CN.9/714, пункт 12). Что касается конкретной формы и структуры подготавливаемого текста, то Рабочая группа приняла решение исходить из рабочей посылки о том, что данный текст будет составлен в виде руководства по созданию и функционированию регистра обеспечительных прав в движимых активах, которое могло бы включать принципы, руководящие положения, комментарии и, возможно, типовые положения о регистрации. Рабочая группа также пришла к единому мнению о том, что текст будущего руководства по вопросам, касающимся регистра, должен соответствовать тому правовому режиму обеспеченных сделок, который предлагается в *Руководстве по обеспеченным сделкам*, при одновременном учете различных подходов, применяемых в современных национальных и международных системах регистрации. Было отмечено также, что, в соответствии с *Руководством по обеспеченным сделкам* (см. рекомендацию 54, подпункт (j)), в будущем руководстве по регистру следует учесть необходимость гибридных электронно-документарных систем регистрации, в рамках которых стороны имеют возможность подавать уведомления о регистрации или поисковые запросы как в электронной, так и в бумажной форме (A/CN.9/714, пункт 13). К Секретариату была обращена просьба подготовить проект будущего руководства по регистру с учетом обсуждений и заключений Рабочей группы (A/CN.9/714, пункт 11).

На своей девятнадцатой сессии (Нью-Йорк, 11-15 апреля 2011 года) Рабочая группа рассмотрела записки Секретариата под названием "Проект руководства по вопросам, касающимся реестра обеспечительных прав" (A/CN.9/WG.VI/WP.46 и Add.1 и 2) и "Проект типовых положений" (A/CN.9/WG.VI/WP.46/Add.3). Рабочая группа сначала рассмотрела вопрос о форме и содержании текста, который предстояло подготовить. Согласно

<sup>5</sup> Там же, пункт 265.

<sup>6</sup> Там же, пункты 266 и 267.

одному мнению, следовало бы подготовить отдельное руководство, которое будет включать ознакомительную часть, предназначенную для представления рекомендуемого в *Руководстве по обеспеченным сделкам* законодательства об обеспеченных сделках, и практическую часть, содержащую изложение типовых правил регистрации, а также соответствующий комментарий (см. A/CN.9/719, пункт 13). Согласно другому мнению, основное внимание следовало бы уделить типовым правилам регистрации и комментарию к ним, которые будут служить государствам, принявшим рекомендованное в *Руководстве по обеспеченным сделкам* законодательство об обеспеченных сделках, практическим наставлением по вопросам, которые предстоит решать в связи с созданием и функционированием общего регистра обеспечительных прав (см. A/CN.9/719, пункт 14). На этой сессии были высказаны различные мнения относительно того, как следует формулировать положения – в форме типовых положений или же рекомендаций (A/CN.9/719, пункт 46). Рабочая группа просила Секретариат подготовить пересмотренный вариант с учетом обсуждений и решений Рабочей группы (A/CN.9/714, пункт 12).

На своей сорок четвертой сессии (Вена, 27 июня – 8 июля 2011 года) Комиссия рассмотрела доклады о работе восемнадцатой и девятнадцатой сессий Рабочей группы (A/CN.9/714 и A/CN.9/719, соответственно). На этой сессии была подчеркнута важность работы, осуществляемой Рабочей группой VI, особенно с учетом усилий, предпринимаемых в ряде государств по созданию общего регистра обеспечительных прав, и большое положительное влияние применения такого регистра на доступность и стоимость кредита. В отношении формы и содержания будущего текста было высказано мнение, что в соответствии с подходом, использованным в отношении *Руководства по обеспеченным сделкам*, текст следует составить в виде руководства с комментариями и рекомендациями, а не в виде свода типовых положений с сопроводительными комментариями. В этой связи было отмечено, что следующий вариант текста, который будет представлен Рабочей группе, будет оформлен таким образом, что этот вопрос будет оставлен открытым до принятия Рабочей группой соответствующего решения. После обсуждения Комиссия согласилась с тем, что мандат Рабочей группы, согласно которому вопрос о конкретной форме и содержании будущего текста оставлен на усмотрение Рабочей группы, менять не следует и что в любом случае окончательное решение будет принимать Комиссия после завершения Рабочей группой своей работы и представления текста Комиссии<sup>7</sup>.

На своей двадцатой сессии (Вена, 12-16 декабря 2011 года) Рабочая группа продолжила свою работу на основе записки Секретариата под названием "Проект руководства по вопросам, касающимся регистра обеспечительных прав" (A/CN.9/WG.VI/WP.48 и Add.1-3). На этой сессии Рабочая группа пришла к согласию о том, что текст должен быть составлен в форме руководства ("проект руководства по регистру"), сопровождаемого комментарием и рекомендациями, аналогично тому, как это сделано в *Руководстве по обеспеченным сделкам*. Кроме того, Рабочая группа решила, что в тех случаях, когда в проекте руководства по регистру предлагаются различные варианты, в приложение к проекту руководства по регистру могут быть включены примеры типовых положений (A/CN.9/740, пункт 18). Что

<sup>7</sup> Там же, *шестьдесят шестая сессия, Дополнение № 17* (A/66/17), пункт 233.

касается представления текста, то было решено, что проект руководства по регистру следует составить в форме отдельного самостоятельного всеобъемлющего текста, который будет согласовываться с *Руководством по обеспеченным сделкам* и который в предварительном порядке будет озаглавлен "Техническое руководство для законодательных органов по созданию регистра обеспечительных прав" (A/CN.9/740, пункт 30).

На своей двадцать первой сессии (Нью-Йорк, 14-18 мая 2012 года) Рабочая группа рассмотрела записку Секретариата под названием "Проект технического руководства для законодательных органов по созданию регистра обеспечительных прав: Приложение I. Терминология и рекомендации" (A/CN.9/WG.VI/WP.50 и Add.1 и 2). На этой сессии Рабочая группа одобрила терминологию по существу и рекомендации проекта руководства по регистру (A/CN.9/743, пункт 21). Рабочая группа также выразила согласие с тем, что проект руководства по регистру следует доработать и представить Комиссии для принятия на ее сорок шестой сессии в 2013 году (A/CN.9/743, пункт 73).

На своей сорок пятой сессии (Нью-Йорк, 25 июня – 6 июля 2012 года) Комиссия рассмотрела доклады о работе двадцатой и двадцать первой сессий Рабочей группы (A/CN.9/740 и A/CN.9/743, соответственно). На этой сессии Комиссия выразила свою признательность Рабочей группе и просила ее проявить оперативность и завершить работу, с тем чтобы проект руководства по регистру мог быть представлен Комиссии для окончательного утверждения и принятия на ее сорок шестой сессии в 2013 году<sup>8</sup>.

На своей двадцать второй сессии Рабочая группа рассмотрела записку Секретариата под названием "Проект технического руководства для законодательных органов по созданию регистра обеспечительных прав" (A/CN.9/WG.VI/WP.52 и Add.1-6). На этой сессии Рабочая группа одобрила содержание проекта руководства по регистру и просила Секретариат подготовить пересмотренный вариант текста с учетом обсуждений и решений Рабочей группы (A/CN.9/764, пункт 15).

*[Примечание для Рабочей группы: Рабочая группа, возможно, пожелает отметить, что предисловие будет обновляться после каждого совещания Рабочей группы и что работа над ним будет завершена после принятия Комиссией проекта руководства по регистру на ее сорок шестой сессии в 2013 году.]*

## **Введение**

### **А. Цель проекта руководства по регистру и его связь с *Руководством по обеспеченным сделкам***

1. В *Руководстве ЮНСИТРАЛ для законодательных органов по обеспеченным сделкам* ("*Руководство по обеспеченным сделкам*") затрагивается широкий диапазон вопросов, которые следует рассмотреть в современном законодательстве об обеспеченных сделках (применительно, в том числе, к обеспечительным правам в интеллектуальной собственности, как

<sup>8</sup> Там же, *шестьдесят седьмая сессия, Дополнение № 17* (A/67/17), пункт 99.

об этом говорится в *Дополнении, касающемся обеспечительных прав в интеллектуальной собственности ("Дополнение")*). Создание общедоступного регистра для регистрации информации о возможном наличии обеспечительных прав в движимых активах является одним из важнейших отличительных элементов *Руководства по обеспеченным сделкам* и современных инициатив по реформе законодательства в данной области в целом. Глава IV *Руководства по обеспеченным сделкам* содержит комментарии и рекомендации по многим аспектам общего регистра обеспечительных прав. В главах III и V затрагиваются смежные вопросы, связанные с приданием обеспечительному праву силы в отношении третьих сторон и с его приоритетом.

2. Однако в *Руководстве по обеспеченным сделкам* недостаточно подробно рассмотрены многочисленные правовые, технические, административные и оперативные вопросы, связанные с созданием и функционированием эффективного и действенного общего регистра обеспечительных прав. Это согласуется с типичным подходом к разработке законодательства. Таким образом, подробные нормы, применимые к созданию и функционированию регистра, а также порядок регистрации и поиска в регистре регулируются подзаконными актами, ведомственными инструкциями и другими подобными документами. Проект технического руководства для законодательных органов по созданию регистра обеспечительных прав ("проект руководства по регистру") направлен на содействие осуществлению *Руководства по обеспеченным сделкам* путем более подробного рассмотрения этих вопросов.

3. С самого начала следует подчеркнуть, что рекомендации, содержащиеся в проекте руководства по регистру, предлагаются для государств, которые приняли или готовятся принять законодательство об обеспеченных сделках, по сути отвечающее рекомендациям *Руководства по обеспеченным сделкам*. Например, для выполнения рекомендаций, содержащихся в проекте руководства по регистру, государству необходимо иметь или быть готовым принять законодательство об обеспеченных сделках, предусматривающее регистрацию уведомления (а не документа) и рассматривающее регистрацию как метод придания обеспечительному праву силы в отношении третьих сторон (а не как метод создания обеспечительного права). Отсюда следует, что для понимания правовых рамок, в которых должен функционировать регистр, пользователю проекта руководства по регистру следует располагать базовыми знаниями относительно законодательства, касающегося обеспеченных сделок и предусмотренного в *Руководстве по обеспеченным сделкам*. В разделе E Введения к проекту руководства по регистру приводится краткое описание режима обеспеченных сделок, рекомендованного *Руководством по обеспеченным сделкам*, и дополнительные разъяснения включены в другие главы. Однако для полного понимания проекта руководства по регистру его следует рассматривать вместе с *Руководством по обеспеченным сделкам*.

4. Опыт государств, где создан общий регистр обеспечительных прав, аналогичный предусмотренному в *Руководстве по обеспеченным сделкам*, свидетельствует о том, что эффективность работы таких регистров можно существенно повысить за счет применения современных информационных технологий. Применительно к техническим аспектам структуры и функционирования регистра в проекте руководства по регистру государствам, в частности, даются рекомендации, опирающиеся на уже имеющийся

национальный опыт. Кроме того, при подготовке проекта руководства по регистру использовались и другие международные источники материалов, касающихся обеспеченных сделок, в том числе следующие:

а) Правовая и политическая реформа в Азиатском банке развития – Руководство для регистров движимого имущества, Азиатский банк развития (АБР) (2002 год);

б) Публичность обеспечительных прав: руководящие принципы разработки залогового реестра, Европейский банк реконструкции и развития (ЕБРР) (2004 год);

в) Публичность обеспечительных прав: установление стандартов для залогового реестра, ЕБРР (2005 год);

г) Типовые положения о регистре, предусмотренном Межамериканским типовым законом об обеспеченных сделках, Организация американских государств (ОАГ) (2009 год);

д) Принципы, определения и типовые нормы европейского частного права: проект общей справочной базы (DCFR), том 6, книга IX (Посессорные обеспечительные права в движимых активах), глава 3 (Придание силы в отношении третьих сторон), раздел 3 (Регистрация) (2010 год); подготовлено Исследовательской группой по разработке европейского гражданского кодекса и Группой по изучению частного права государств ЕС (Группа Acquis) (2010 год);

е) Системы обеспеченных сделок и залоговые реестры, Международная финансовая корпорация (Группа Всемирного банка) (2010 год); и

ж) Конвенция о международных гарантиях в отношении подвижного оборудования (Кейптаун, 2001 год) и Правила и процедуры Международного регистра, документ 9864, Международная организация гражданской авиации (ИКАО) (4-е издание, 2010 год).

5. Упомянутые выше национальные, региональные и международные источники в основном отвечают рекомендациям, сформулированным в *Руководстве по обеспеченным сделкам*, однако не всегда в полной мере согласуются с ними. Где это необходимо, в проекте руководства по регистру излагаются принципиальные причины, по которым в *Руководстве по обеспеченным сделкам* рекомендован именно такой, а не иной возможный подход.

6. Проект руководства по регистру предназначен для всех тех, кто заинтересован или активно участвует в разработке и создании регистра обеспечительных прав, а также для тех, кого может затронуть его создание и функционирование или кто проявляет интерес к этому, включая следующих:

а) лица, занимающиеся разработкой политики по осуществлению рекомендаций *Руководства по обеспеченным сделкам*, особенно в связи с созданием регистра обеспечительных прав;

b) разработчики систем регистрации, включая технический персонал, отвечающий за подготовку проектных спецификаций и удовлетворение потребностей регистра в аппаратном и программном обеспечении;

c) администраторы и сотрудники регистра;

d) пользователи регистра, в том числе потенциальные обеспеченные кредиторы, кредитные агентства, другие кредиторы праводателя, предоставляющего обеспечительное право, управляющие в делах о несостоятельности праводателя, а также все другие лица, права которых могут быть затронуты обеспечительным правом, как, например, потенциальные покупатели обремененных активов;

e) юридическое сообщество в целом (в том числе судьи, арбитры и юристы-практики); и

f) все организации, участвующие в реформировании законодательства об обеспеченных сделках или оказывающие техническую помощь, как, например, Группа Всемирного банка, ЕБРР, АБР и Межамериканский банк развития.

7. В проекте руководства по регистру используется нейтральная обобщенная юридическая терминология, которая согласуется с терминологией *Руководства по обеспеченным сделкам*. Поэтому его можно легко приспособить к различным правовым традициям и законодательному стилю разных государств. Кроме того, формулировки проекта руководства по регистру являются достаточно гибкими, что позволяет разрабатывать этот проект с учетом принятых местных редакторских обыкновений в отношении тех необходимых норм, которые подлежат включению в основное законодательство, и тех, которые могут быть урегулированы в подзаконных актах или ведомственных или других административных правилах.

## **В. Терминология и толкование**

8. Раздел "Терминология и толкование" *Руководства по обеспеченным сделкам* (см. Введение, раздел В, пункт 20) применим и к проекту руководства по регистру с учетом нижеуказанных изменений. Используемая в проекте руководства по регистру терминология согласуется также с уточнениями этих терминов и разъяснениями дополнительных терминов, используемых в различных главах *Руководства по обеспеченным сделкам*. Например, когда в проекте руководства по регистру используется термин "будущие активы", это означает активы, созданные или приобретенные лицом, предоставляющим право, после момента заключения соглашения об обеспечении (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, глава I, пункт 8; глава II, пункт 51; и глава V, пункт 151).

9. В то же время в проекте руководства по регистру уточняются некоторые положения *Руководства по обеспеченным сделкам*, касающиеся терминологии и толкования, для целей их использования в проекте руководства по регистру, а также включаются следующие дополнительные термины:

## a) Адрес

"адрес" означает: i) физический адрес, включая название улицы и номер дома, город, почтовый индекс и государство; ii) номер почтового ящика, город, почтовый индекс и государство; iii) электронный адрес; или iv) другой адрес, который может быть практически использован для сообщения информации;

## b) Изменение

"изменение" означает видоизменение информации, содержащейся в зарегистрированном ранее уведомлении, к которому относится изменение.

10. Регистрация уведомления об изменении не ведет к удалению из регистрационной записи ранее зарегистрированных уведомлений, к которым относится уведомление об изменении. Вместе с тем, следствием такой регистрации может стать изменение или прекращение действия ранее зарегистрированного уведомления в отношении конкретного обеспечительного права (см. A/CN.9/WG.VI/WP.54/Add.2, пункт 46, и A/CN.9/WG.VI/WP.54/Add.4, пункты 1-22).

## c) Аннулирование

"аннулирование" означает акт удаления из общедоступной регистрационной записи [всей] информации, содержащейся в ранее зарегистрированном уведомлении, к которому относится аннулирование.

11. В правовом отношении регистрация уведомления об аннулировании ведет к прекращению действия ранее зарегистрированного уведомления, к которому оно относится (см. A/CN.9/WG.VI/WP.54/Add.4, пункты 23-25).

## d) Специально выделенное поле

"специально выделенное поле" означает поле в предписанной форме уведомления, специально выделенное для внесения, указанного вида информации;

## e) Праводатель

"праводатель" означает лицо, указанное в качестве праводателя в уведомлении;

## f) Законодательство

"законодательство" означает законодательство принимающего законодательство государства, регулирующее обеспечительные права в движимых активах.

12. Законодательство принимающего законодательство государства, регулирующее обеспеченные сделки, должно в значительной мере согласовываться с рекомендациями *Руководства по обеспеченным сделкам* (см. пункт 3 выше).

## g) Уведомление

"уведомление" означает направляемое регистру письменное сообщение (на бумаге или в электронной форме) об информации, касающейся обеспечительного права; уведомление может представлять собой

первоначальное уведомление, уведомление об изменении или уведомление об аннулировании.

13. В контексте регистрации в *Руководстве по обеспеченным сделкам* термин "уведомление" используется как охватывающий не только форму, используемую лицом, осуществляющим регистрацию, для передачи информации в регистр (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, Введение, раздел В, "уведомление", и рекомендации 54, подпункт (b), и 57), но и "информацию, содержащуюся в уведомлении" или "содержание уведомления" (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, рекомендации 54, подпункт (d), и 57). В проекте руководства по регистру термин "уведомление" используется в том же смысле.

h) Лицо, осуществляющее регистрацию

"лицо, осуществляющее регистрацию" означает лицо, которое заполняет бланк регистрации уведомления и представляет его в регистр [и может являться поставщиком услуг].

14. Лицом, осуществляющим регистрацию, может являться обеспеченный кредитор (в том числе агент или доверенное лицо в случае синдиката кредиторов) или его представитель (например, юридическая фирма или иной поставщик услуг, указанные в уведомлении в качестве обеспеченного кредитора). Курьер или иной почтовый работник, услугами которых пользуется лицо, осуществляющее регистрацию, для передачи уведомления, не являются лицами, осуществляющими регистрацию, и их личные данные не имеют значения.

i) Регистратор

"регистратор" означает лицо, назначенное в соответствии с законодательством и нормативными актами для контроля за работой регистра и управления ею;

j) Регистрация

"регистрация" означает внесение содержащейся в уведомлении информации в [регистрационную запись] [базу данных регистра];

k) Регистрационный номер

"регистрационный номер" означает уникальный номер, который присваивается регистром первоначальному уведомлению и постоянно сохраняется за этим уведомлением и любым связанным с ним уведомлением;

l) Регистрационная запись

"регистрационная запись" означает информацию, содержащуюся во всех зарегистрированных уведомлениях и хранимую в [регистрационной записи] [базе данных регистра], и включает запись, которая является общедоступной (общедоступная регистрационная запись), и запись, удаленную из общедоступной регистрационной записи (архивы регистра).

15. Поскольку термин "регистрационная запись" означает информацию, содержащуюся во всех зарегистрированных уведомлениях (а не только уведомлениях, относящихся к указанному праводателю), для обозначения

одного конкретного уведомления в регистрационной записи дается ссылка не на "регистрационную запись", а на "зарегистрированное уведомление".

m) Нормативный акт

"нормативный акт" означает свод норм, применяемых принимающим законодательством государством в отношении регистра, независимо от того, содержатся ли эти нормы в административных инструкциях или в материально-правовых положениях законодательства об обеспеченных сделках.

16. Конкретная форма и содержание нормативного акта будет зависеть от законодательной политики и редакционных методов каждого принимающего законодательства государства. Например, если законодательство об обеспеченных сделках принято двумя или более законодательными актами (например, один из этих актов касается всех материально-правовых норм, другой – относится к нормам коллизионного права, а третий – учреждает регистр), могут существовать нормы, которые касаются регистрации и которые приняты в подзаконных актах (например, нормативный акт, который является отдельным постановлением) и относятся ко всем этим законодательным актам.

n) Обеспеченный кредитор

"обеспеченный кредитор" означает лицо, указанное в уведомлении в качестве обеспеченного кредитора [и может обозначать обеспеченного кредитора или его представителя].

*[Примечание для Рабочей группы: Рабочая группа, возможно, пожелает отметить, что а) термины "изменение" и "аннулирование" разъясняются посредством ссылки на их обобщенное значение, а не их правовые последствия, которые рассматриваются в комментарии; б) слово в квадратных скобках в определении термина "аннулирование", возможно, необходимо для проведения различий между аннулированием и изменением; в) термин "уведомление" разъясняется посредством ссылки как на форму, так и на содержащуюся в нем информацию; г) термин "лицо, осуществляющее регистрацию" разъясняется посредством ссылки на значение этого термина в его общем смысле (формулировка в квадратных скобках может быть сохранена в разделе терминологии или в комментарии); д) термин "регистрационная запись" используется для обозначения содержания (информации) посредством ссылки на место хранения (база данных); е) термин "обеспеченный кредитор" является новым термином, призванным разъяснить, что регистр может руководствоваться сведениями о лице, указанном в уведомлении в качестве обеспеченного кредитора, или обеспеченном кредиторе, указанном в записи (формулировка в квадратных скобках может быть сохранена в разделе терминологии или в комментарии). Поскольку разница между термином "регистрационная запись" (содержание) и термином "база данных" (хранилище) может быть не ясна рядовому читателю проекта руководства по регистру, Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о целесообразности а) разъяснения различий между этими двумя терминами в комментарии; или б) замены ссылки на термин "база данных" в разделе терминологии (подпункты (j) и (l)) и в рекомендациях 3, подпункты (d) и (g), и 11 ссылкой на термин "регистрационная запись" (обозначающий как содержание, так и хранилище)*

ввиду того, что в рекомендациях Руководства по обеспеченным сделкам используется только лишь термин "регистрационная запись" и этот термин используется также в большинстве рекомендаций проекта руководства по регистру (см., например, рекомендации 3, подпункт (e), и 16). Рабочая группа, возможно, пожелает также рассмотреть вопрос о необходимости разъяснения термина "регистр" следующим образом: "регистр" означает систему, созданную для регистрации информации об обеспечительных правах в движимых активах".]

## **C. Основные цели и основополагающие принципы эффективно функционирующего регистра**

17. Регистр обеспечительных прав, предусмотренный *Руководством по обеспеченным сделкам*, и проект руководства по регистру составлены исходя из следующих общих принципов:

а) юридические и оперативные руководящие правила, регулирующие оказание услуг регистра, включая регистрацию и поиск, должны быть простыми, четкими и определенными с точки зрения всех потенциальных пользователей; и

б) услуги регистра, включая регистрацию и поиск, должны быть максимально оперативными и экономичными и обеспечивать защиту и возможность поиска информации, вносимой в регистрационные записи.

## **D. Общий обзор законодательства об обеспеченных сделках и роль регистрации**

### **1. Общая информация**

18. Как уже отмечалось, общий регистр обеспечительных прав является неотъемлемой частью режима обеспеченных сделок, рекомендованного в *Руководстве по обеспеченным сделкам*. Потенциальные пользователи проекта руководства по регистру могут и не разбираться в тонкостях этого режима и даже не иметь юридического образования. Поэтому в настоящей главе дается общий обзор этого режима с уделением, в частности, особого внимания юридическим функциям и последствиям регистрации. Для получения более подробной информации читателю рекомендуется обратиться к *Руководству по обеспеченным сделкам*.

### **2. Понятие обеспечительного права**

19. В общих словах, обеспечительное право – это имущественное право (право *in rem*, в отличие от права собственности и личных прав) в движимых активах, создаваемое по соглашению и обеспечивающее платеж или иное исполнение обязательства (см. определения терминов "обеспечительное право" и "лицо, предоставляющее право" в введении к *Руководству по обеспеченным сделкам*, раздел В). Функция обеспечительного права состоит в том, чтобы снизить риск потерь в результате неплатежа путем предоставления обеспеченному кредитору возможности требовать выплаты стоимости активов,

обремененных обеспечительным правом, в качестве резервного источника средств для погашения задолженности, причем он осуществляет это в преференциальном порядке по сравнению с другими требованиями кредиторов правоателя. Например, если предприятие, занявшее средства под залог оборудования, не погашает ссуду, обеспеченный кредитор, обладающий обеспечительным правом в этом оборудовании, вправе вступить во владение этим оборудованием, реализовать его и направить полученные средства на погашение оставшейся части долга. Поскольку в этом случае риск потерь от неисполнения обязательств снижается, правоатель получает более широкий доступ к кредиту, зачастую на более благоприятных условиях.

20. В *Руководстве по обеспеченным сделкам* принят функциональный подход к понятию обеспечительного права. Согласно этому подходу этот термин охватывает любые виды имущественных прав в движимых активах, функция которых по существу состоит в обеспечении исполнения обязательства (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, глава I, пункты 101-112, и рекомендации 2 и 10). Так, это понятие не ограничивается какими-либо видами конкретных определенных механизмов обеспечения, которые традиционно признаются различными правовыми системами, как, например, залог, заклад или ипотека. Это понятие включает любые виды имущественных прав, которые выполняют функции обеспечения. Например, оно включает передачу материальных активов или уступку нематериальных активов для целей обеспечения, а также удержание правового титула продавцами для обеспечения оплаты покупной цены активов или остаточная стоимость находящихся в собственности активов в случае арендодателя по финансовой аренде (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, глава I, пункты 101-112, и рекомендации 2, 8 и 9).

21. В *Руководстве по обеспеченным сделкам* рекомендуется этот функциональный, комплексный и всеобъемлющий подход к понятию обеспечения для того, чтобы гарантировать, что на юридические права кредиторов, должников и третьих сторон распространяется действие одного и того же единообразного свода правовых норм независимо от формы сделки, вида обремененных активов, характера обеспеченного обязательства или статуса сторон. Вместе с тем, в нем признается, что обеспеченные сделки, охватывающие конкретные виды обремененных активов, возможно, необходимо будет исключить, поскольку они либо уже рассматриваются в другом законодательстве принимающего законодательства государства (например, авиационное оборудование охватывается Кейптаунской конвенцией/Протоколом по авиационному оборудованию), либо вызывают вопросы, урегулировать которые уместнее с помощью более специализированного режима (например, инвестиционные ценные бумаги охватываются Женевской конвенцией о ценных бумагах). При этом любые дополнительные исключения (например, доходы от трудовой деятельности) должны быть узко и четко оговорены в законе (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, глава I, пункт 44, и рекомендации 4 и 7).

### **3. Создание обеспечительного права**

22. В *Руководстве по обеспеченным сделкам* рекомендуется проводить различие между созданием обеспечительного права (сила обеспечительного

права в отношениях между праводателем и обеспеченным кредитором) и его силой в отношении третьих сторон (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, глава I, пункты 1-7, глава III, пункты 6-8, и рекомендации 1, подпункт (с), 13 и 30). Основная причина такого подхода заключается в предоставлении сторонам возможности создать обеспечительное право в своих активах простым и эффективным способом (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, рекомендации 1, подпункт (с), и 13).

23. Таким образом, в *Руководстве по обеспеченным сделкам* устанавливаются минимальные формальные требования для создания обеспечительного права. В нем рекомендуется, что а) создавать обеспечительное право просто путем заключения соглашения между праводателем и обеспеченным кредитором; б) в обязательном порядке отражать в соглашении намерение сторон создать обеспечительное право, определять стороны и описывать обеспеченное обязательство и обремененные активы (при этом других требований не устанавливается); с) заключать соглашение в письменной форме с указанием намерения праводателя создать обеспечительное право, если это не сопровождается передачей обремененных активов в фактическое владение обеспеченному кредитору; и d) устанавливать требование о письменной форме в гибкой формулировке и охватывать в нем электронные средства связи (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, рекомендации 11-15).

24. Благодаря отказу от необходимости передачи владения обремененными активами для создания обеспечительного права, законодательство об обеспеченных сделках, предусмотренное в *Руководстве по обеспеченным сделкам*, позволяет предприятию обременять не только свои существующие материальные активы, но и свои нематериальные и будущие активы, а также совокупность обращаемых активов, в том числе, что особенно важно, дебиторскую задолженность и инвентарные запасы (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, глава II, пункты 49-70, и рекомендации 2 и 17). В соответствии с рекомендациями, содержащимися в *Руководстве по обеспеченным сделкам*, обеспечительное право в будущих активах создается сразу, как только праводатель приобретает права в этих активах (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, рекомендация 13). Такой подход также позволяет предприятию продолжать удерживать во владении и использовать свои материальные обремененные активы. Он также, как представляется, способствует улучшению доступа к кредиту за счет расширения диапазона активов, которые праводатель может предложить в качестве обеспечения. Содержащиеся в *Руководстве по обеспеченным сделкам* рекомендации также подтверждают, что обеспечительное право может обеспечивать любые виды обязательств, в том числе будущие и неопределенные обязательства (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, рекомендация 16).

25. Это признание в *Руководстве по обеспеченным сделкам* непосессорных обеспечительных прав также расширяет доступ потребителей к кредиту, поскольку позволяет предоставляющему право потребителю немедленно вступить во владение активами, приобретенными на условиях кредитования под обеспечение. Однако в *Руководстве по обеспеченным сделкам* учитывается и необходимость сохранения прав потребителей и других лиц, которые могут потребовать специальной защиты. Так, рекомендуется, чтобы в

законодательстве об обеспеченных сделках не затрагивались права потребителей, предусмотренные законодательством о защите потребителей, или не устанавливалась преимущественная сила по отношению к оговоренным законом ограничениям, касающимся возможности передачи или обременения определенных видов активов (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, глава I, пункты 10 и 11; глава II, пункты 56, 57 и 107; рекомендации 2, подпункт (b), и 18).

26. В *Руководстве по обеспеченным сделкам* также подтверждается, если только не согласовано иное, что обеспечительное право в обремененных активах автоматически распространяется на любые поступления по этим активам (включая поступления от поступлений) без необходимости заключения специального соглашения в отношении поступлений (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, рекомендация 19). Такой подход отвечает ожиданиям сторон (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, глава II, пункты 72-81).

#### 4. Сила обеспечительного права в отношении третьих сторон

27. В соответствии с рекомендациями *Руководства по обеспеченным сделкам* обеспечительное право приобретает силу в отношениях между сторонами сразу после выполнения изложенных выше требований, касающихся создания этого права. Тем не менее обеспечительное право не может быть создано в отношении прав, приобретенных третьими сторонами в обремененных активах, если и до тех пор пока не выполнены требования, касающиеся придания обеспечительному праву силы в отношении третьих сторон. Причина этого различия заключается в том, что информация об обеспечительном праве, созданном на основании частной договоренности сторон, должна быть надлежащим образом доведена до сведения третьих сторон, поскольку существование этого права может иметь негативные последствия для таких третьих сторон.

28. Основным методом, который признается в *Руководстве по обеспеченным сделкам* для придания обеспечительному праву силы в отношении третьих сторон, является регистрация уведомления в общем регистре обеспечительных прав (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, рекомендация 32). Хотя это единственный метод придания силы обеспечительного права в отношении третьих сторон, предусмотренный для всех видов обремененных активов, в *Руководстве по обеспеченным сделкам* признаются и другие методы для конкретных видов обремененных активов.

29. Во-первых, лишение праводателя права владения считается альтернативным методом придания силы в отношении третьих сторон при условии, что такое лишение права владения является реальным (а не конструктивным, фиктивным, подразумеваемым или символическим). Передача права владения обремененными активами обеспеченному кредитору или его представителю является хорошим практическим путем привлечь внимание третьих сторон к тому факту, что права праводателя в активах вполне могут быть обременены (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, Введение, раздел В, "владение", и рекомендация 37). Поскольку необходимо физическое лишение праводателя права владения, этот метод придания силы в отношении третьих сторон приемлем только для материальных активов праводателя,

находящихся в его владении на момент заключения соглашения об обеспечении, и только если этот праводатель в практическом плане готов отказаться от владения.

30. Во-вторых, *Руководство по обеспеченным сделкам* рекомендует, если обремененными активами является право на выплату средств, зачисленных на банковский счет, или право на получение поступлений по аккредитиву, чтобы обеспеченным кредиторам предоставлялась возможность выбрать в качестве метода придания обеспечительному праву силы в отношении третьих сторон получение "права контроля" над обремененными активами вместо регистрации в общем регистре обеспечительных прав (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, Введение, раздел В, "право контроля", и рекомендация 103)<sup>9</sup>.

31. В-третьих, *Руководство по обеспеченным сделкам* может применяться к обеспечительным правам в тех видах активов, которые подлежат режиму специальной регистрации, как, например, автотранспортные средства, морские и воздушные суда и интеллектуальная собственность (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, глава I, пункты 32-36, и рекомендация 4, подпункты (а) и (b)). В той мере, насколько *Руководство по обеспеченным сделкам* применимо к обеспечительным правам в этих видах активов, в нем рекомендуется, чтобы регистрация в специальном регистре признавалась в качестве альтернативного метода придания силы в отношении третьих сторон (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, рекомендация 38).

32. В-четвертых, в тех случаях, когда обремененный движимый актив на момент заключения соглашения об обеспечении присоединен или может быть впоследствии присоединен (и действительно присоединяется) к недвижимому имуществу, *Руководство по обеспеченным сделкам* рекомендует придавать обеспечительному праву в обремененных активах силу в отношении третьих сторон путем регистрации либо в общем регистре обеспечительных прав, либо в регистре недвижимого имущества (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, рекомендация 43; см. о том, как выбор места регистрации влияет на приоритет, в пункте 40 ниже).

## **5. Приоритет обеспечительного права**

### **а) Конкурирующие обеспечительные права**

33. Если сила в отношении третьих сторон придана нескольким обеспечительным правам, созданным одним и тем же праводателем в одном и том же обремененном активе, необходимо разработать правило определения приоритета между конкурирующими обеспечительными правами (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, глава III, пункты 12-14). Если сила в отношении третьих сторон будет придана всем конкурирующим обеспечительным правам путем регистрации, приоритет, в принципе, должен

---

<sup>9</sup> Следует отметить, что ценные бумаги и права на получение платежа, предусмотренные финансовыми договорами, регулируемые соглашениями о взаимозачете, и права на получение платежа, предусмотренные валютными контрактами, или вытекающие из них, исключены из сферы применения *Руководства по обеспеченным сделкам* (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, глава I, пункты 37-39, и рекомендация 4, подпункты (с)-(е)). Для этих видов обремененных активов государство, принимающее законодательство, как правило, также пожелает принять специальные правила.

определяться тем, в какой очередности они были зарегистрированы (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, рекомендация 76, подпункт (а)). Если всем конкурирующим обеспечительным правам сила в отношении третьих сторон будет придана иным образом, нежели посредством регистрации, приоритет определяется очередностью придания силы в отношении третьих сторон (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, рекомендация 76, подпункт (b)). Если обеспечительное право, которому сила в отношении третьих сторон была придана иным образом, нежели посредством регистрации (например, посредством передачи права владения), вступает в конкуренцию с обеспечительным правом, которому сила в отношении третьих сторон была придана путем регистрации, приоритет, как правило, устанавливается на основании соответствующей очередности регистрации или придания силы в отношении третьих сторон иным способом (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, рекомендация 76, подпункт (c)).

34. Хотя в этих рекомендациях устанавливаются базовые правила, их применение в современном законодательстве об обеспеченных сделках, основывающемся на рекомендованном в *Руководстве по обеспеченным сделкам* режиме, всегда сопровождается некоторыми исключениями, необходимыми для содействия другой предпринимательской деятельности и достижения других политических целей. В нижеследующих пунктах кратко излагаются основные исключения, признаваемые в *Руководстве по обеспеченным сделкам*.

35. Во-первых, в *Руководстве по обеспеченным сделкам* признается особый приоритетный статус обеспеченного кредитора, который финансирует приобретение праводателем материальных активов (например, потребительских товаров, оборудования или инвентарных запасов) или интеллектуальной собственности (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, глава X, пункты 125-139, и *Дополнение*, пункты 181-183). При условии выполнения требований, рекомендованных в *Руководстве по обеспеченным сделкам* для получения этого особого приоритетного статуса (т.е., регистрация уведомления, и, в случае инвентарных запасов, возможно, уведомление зарегистрированных лиц, предоставивших финансовые средства на приобретение инвентарных запасов; см. рекомендация 180, вариант А, подпункт (b), и вариант В, подпункт (b)), "приобретательское обеспечительное право" имеет приоритет в том, что касается стоимости этих активов, перед обеспечительными правами в будущих подобных активах праводателя, которые были ранее приобретены и зарегистрированы или иным образом приобрели силу в отношении третьих сторон. Такой подход не наносит ущерба предыдущему обеспеченному кредитору, поскольку без такого нового финансирования праводатель не смог бы приобрести эти новые активы. Признание приоритета за приобретательскими обеспечительными правами выгодно и праводателю, так как дает ему доступ к различным источникам обеспеченного кредита для финансирования новых приобретений.

36. Во-вторых, обеспечительное право в денежных средствах или в оборотных инструментах или оборотных документах, которым сила в отношении третьих сторон придана посредством передачи обеспеченному кредитору права владения, имеет приоритет перед обеспечительным правом, которое ранее приобрело силу в отношении третьих сторон в результате

регистрации (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, рекомендации 101, 102, 108 и 109). Это исключение основано на принципе сохранения свободной обращаемости этих видов активов на рынке.

37. В-третьих, если обремененный актив представляет собой право на получение средств, зачисленных на банковский счет, или право на получение поступлений по аккредитиву, обеспеченный кредитор, который получает приоритет благодаря "праву контроля" над обремененным активом, имеет приоритет по отношению к предыдущему или последующему обеспечительному праву, которое приобретает силу в отношении третьих сторон в результате регистрации (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, Введение, раздел В, "право контроля", и рекомендации 103 и 107). Как уже отмечалось (см. сноску 9 выше), ценные бумаги и права на получение платежа, предусмотренные финансовыми договорами, регулируемые соглашениями о взаимозачете или валютными контрактами или вытекающие из них, исключены из сферы применения *Руководства по обеспеченным сделкам* (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, глава I, пункты 37-39, и рекомендация 4, подпункты (с)-(е)). Принимающим законодательство государствам необходимо будет принять специальные правила приоритета в отношении этих видов активов.

38. В-четвертых, в той мере, насколько законодательство об обеспеченных сделках применимо к обеспечительным правам в тех видах движимых активов, на которые распространяется действие специальных систем регистрации, как, например, автотранспортные средства, морские и воздушные суда и интеллектуальная собственность (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, глава I, пункты 32-36, и рекомендация 4, подпункты (а) и (b)), *Руководство по обеспеченным сделкам* рекомендует предоставлять обеспечительному праву, которому сила в отношении третьих сторон была придана путем регистрации в специальном регистре, приоритет перед обеспечительным правом, зарегистрированным в общем регистре; а если оба обеспечительных права зарегистрированы в специальном регистре, приоритет должен определяться тем, в какой очередности они были зарегистрированы (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, рекомендации 77 и 78). Эти правила призваны сохранить целостность и полноту записей в специальном регистре.

39. В-пятых, *Руководство по обеспеченным сделкам* рекомендует придерживаться аналогичного подхода к конкуренции приоритетов с участием конкурирующих обеспечительных прав в принадлежностях недвижимого имущества. В *Руководстве* рекомендуется отдавать обеспечительному праву, уведомление о котором было зарегистрировано в регистре недвижимого имущества, приоритет перед обеспечительным правом в принадлежности, уведомление о котором было зарегистрировано только в общем регистре обеспечительных прав; если уведомления в отношении обоих конкурирующих обеспечительных прав были зарегистрированы в регистре недвижимого имущества, то рекомендуется определять приоритет на основе очередности их регистрации (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, рекомендации 87 и 88). Эти правила аналогичным образом призваны сохранить достоверность и полноту записей в регистре недвижимого имущества.

**b) Покупатели или другие получатели обремененных активов**

40. В *Руководстве по обеспеченным сделкам*, как правило, признается, что обеспеченный кредитор, который выполнил требования применительно к приданию силы в отношении третьих сторон, свое обеспечительное право имеет "право следовать" за обремененным активом, полученным в руки покупателя или другого получателя от праводателя, который приобретает права в обремененных активах (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, глава II, пункты 72-89, глава III, пункты 15, 16 и 89, и рекомендация 79). И наоборот, получатель обремененного актива принимает его свободно от обеспечительного права, которому не была придана сила в отношении третьих сторон путем регистрации или каким-либо иным способом, даже если ему фактически было известно о существовании обеспечительного права (согласно *Руководству по обеспеченным сделкам* "осведомленность" означает фактическую осведомленность; см. Введение, раздел В). Этот подход не является несправедливым по отношению к обеспеченным кредиторам, поскольку они могли бы защитить себя с помощью своевременной регистрации или с помощью какого-либо иного метода, который бы придал их обеспечительному праву силу в отношении третьих сторон. В то же время в *Руководстве по обеспеченным сделкам* признается ряд исключений из этого общего правила. В нижеследующих пунктах обобщенно представлены эти основные исключения.

41. Во-первых, если обеспеченный кредитор дает праводателю согласие на продажу, аренду или лицензирование обремененного актива свободно от обеспечительного права, права покупателя, арендатора или лицензиата не затрагиваются обеспечительным правом (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, рекомендация 80). Обычно обеспеченный кредитор будет предоставлять свое согласие только после достижения определенной договоренности с праводателем о предоставлении другого обеспечения, например, о прямом перечислении поступлений от сделки обеспеченному кредитору.

42. Во-вторых, покупатель, арендатор или лицензиат, который приобретает обремененный актив в ходе обычной коммерческой деятельности праводателя, получает права, не затронутые обеспечительным правом в этом активе, даже если обеспеченный кредитор зарегистрировал уведомление об обеспечительном праве или каким-либо иным образом выполнил требования, касающиеся придания силы в отношении третьих сторон (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, рекомендация 81). Такой подход вполне отвечает разумным коммерческим ожиданиям участвующих сторон. Например, нельзя реалистично рассчитывать на то, что покупатель, ведущий дела с коммерческим предприятием, в обычном порядке занимающимся продажей интересующих его активов, будет проверять регистр перед тем, как заключить сделку. Кроме того, обеспеченный кредитор, приобретая обеспечительное право в инвентарных запасах праводателя, обычно учитывает, что в ходе обычной коммерческой деятельности праводатель может продать эти запасы свободно от обеспечительных прав. Ведь для того, чтобы праводатель мог выручить средства для возвращения обеспеченного займа, его клиенты должны быть уверены в том, что правовой титул на любые приобретаемые от праводателя товары из инвентарных запасов в ходе обычной коммерческой деятельности будет переходить к ним без обременения.

43. В-третьих, та же политика сохранения обращаемости, которая оправдывает присвоение особого приоритетного статуса обеспеченным кредиторам, вступающим в физическое владение обремененными активами в виде денежных средств, оборотных документов (например, коносаментов) или оборотных инструментов (например, чеков), оправдывает такое же присвоение приоритета и прямым получателям этих видов обремененных активов, вступившим во владение (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, рекомендации 101, 102, 108 и 109).

44. В-четвертых, как уже говорилось, *Руководство по обеспеченным сделкам* может применяться к активам, на которые распространяются специальные режимы регистрации, как, например, автотранспортные средства, морские и воздушные суда и интеллектуальная собственность (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, глава I, пункты 32-36, и рекомендация 4, подпункты (а) и (b)). Такие регистры обычно служат не только для предания гласности информации об обеспечительных правах в соответствующих активах, но и для более широких целей, например, для регистрации прав собственности и актов передачи прав собственности. Соответственно, в той степени, насколько *Руководство по обеспеченным сделкам* применимо к обеспечительным правам в этих видах активов, в нем рекомендуется отдавать приоритет правам покупателя или иного получателя, уведомление в отношении которых было зарегистрировано в специальном регистре, по отношению к обеспечительному праву, уведомление о котором также зарегистрировано в общем регистре обеспечительных прав; а если уведомления об этом обеспечительном праве также зарегистрированы в специальном регистре, то рекомендуется определять приоритет на основе того, в какой очередности была произведена регистрация (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, рекомендации 77 и 78).

45. В-пятых, аналогичный подход применяется в случае конкуренции приоритетов применительно к обеспечительным правам в принадлежностях недвижимого имущества. *Руководство по обеспеченным сделкам* рекомендует отдавать приоритет правам покупателя или иного получателя соответствующего недвижимого имущества, в отношении которых в регистре недвижимого имущества зарегистрировано уведомление, по отношению к обеспечительному праву в принадлежностях, уведомление о котором зарегистрировано только лишь в общем регистре обеспечительных прав; а если уведомления об этом обеспечительном праве в принадлежностях тоже зарегистрированы в регистре недвижимого имущества, то рекомендуется определять приоритет тем, в какой очередности была произведена регистрация в регистре недвижимого имущества (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, рекомендации 87 и 88).

**с) Необеспеченные кредиторы праводателя**

46. Одно из главных преимуществ получения обеспечения является то, что оно предоставляет обеспеченному кредитору возможность требовать выплаты стоимости обремененных активов в приоритетном порядке по сравнению с требованиями необеспеченных кредиторов праводателя. Соответственно, *Руководство по обеспеченным сделкам* рекомендует предоставлять обеспечительному праву приоритет перед правами необеспеченного кредитора при условии, что обеспеченный кредитор регистрирует свое обеспечительное

право или каким-либо иным образом придает ему силу в отношении третьих сторон до того, как необеспеченный кредитор получает судебное решение или предварительное судебное постановление в отношении праводателя, и предпринимает шаги, необходимые для приобретения прав в обремененных активах в соответствии с законом принимающего законодательство государства (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, рекомендация 84). Такой подход позволяет необеспеченным кредиторам определить, в какой степени активы их должников могут быть обременены, для того чтобы решить, есть ли смысл обращаться за получением судебного решения и приведением в исполнение этого решения. Однако в отношении этого правила определения приоритета существует важная оговорка. Даже если обеспеченный кредитор регистрирует уведомление о своем обеспечительном праве или каким-либо иным образом придает ему силу в отношении третьих сторон после того, как необеспеченный кредитор приобрел права в обремененных активах его должника, обеспеченный кредитор будет иметь приоритет в размере кредита, который был предоставлен до того момента, когда ему фактически стало известно, что необеспеченный кредитор приобрел права в обремененных активах, или который был предоставлен во исполнение принятого ранее безотзывного обязательства предоставить кредит праводателю (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, глава V, пункты 94-106, и рекомендация 84).

47. В *Руководстве по обеспеченным сделкам* содержится обсуждение, но не предлагается никаких рекомендаций в отношении шагов, которые необеспеченный кредитор должен предпринять для приобретения прав в активах своего должника таким образом, чтобы потенциально иметь преимущественную силу перед обеспеченным кредитором, который вообще или в установленный срок не придал своему праву силу в отношении третьих сторон (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, глава V, пункты 94-106). Регулирование этих вопросов оставлено за законодательными актами принимающего законодательство государства, касающимися реализации прав по решению суда и исполнения решений. В одних государствах необеспеченный кредитор приобретает права в активах своего должника только после завершения процесса реализации прав по решению суда путем изъятия и продажи активов и признания прав кредитора по судебному решению на поступления, полученные от продажи. В других государствах необеспеченный кредитор после получения судебного решения может получить эквивалент общего обеспечительного права в нынешних и будущих движимых активах должника по решению суда просто путем регистрации уведомления о судебном решении в общем регистре обеспечительных прав. Соответственно, государствам, принимающим общие рекомендации *Руководства по обеспеченным сделкам*, необходимо будет учесть свое действующее законодательство по этому вопросу и принять решение относительно наиболее уместного подхода.

**d) Управляющий в деле о несостоятельности**

48. В современном законодательстве о несостоятельности в целом соблюдается правило определения приоритета, на который обеспеченные кредиторы имеют право в соответствии с другим законодательством в случае открытия производства по делу о несостоятельности в отношении праводателя. Именно этот подход рекомендуется в *Руководстве по обеспеченным сделкам*

(см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, рекомендация 239) в соответствии с Руководством ЮНСИТРАЛ для законодательных органов по вопросам законодательства о несостоятельности ("Руководство по несостоятельности"). Отсюда следует, что обеспеченный кредитор, как правило, будет иметь приоритет по отношению к требованиям необеспеченных кредиторов несостоятельного праводателя, при условии что обеспеченный кредитор произвел регистрацию или каким-либо иным образом выполнил требования законодательства об обеспеченных сделках, касающиеся придания силы в отношении третьих сторон, до начала производства по делу о несостоятельности. И наоборот, если обеспеченный кредитор не зарегистрировал уведомление или каким-либо иным образом не придал своему обеспечительному праву силы в отношении третьих сторон до начала производства по делу о несостоятельности, это обычно приводит к тому, что обеспеченный кредитор переходит в категорию необеспеченных кредиторов.

49. Своевременная регистрация, однако, еще не гарантирует, что права обеспеченного кредитора не будут оспорены на основании общих принципов законодательства о несостоятельности, касающихся, например, правил о расторжении преференциальных и мошеннических сделок и правил о признании привилегированного статуса некоторых категорий кредиторов, пользующихся особой защитой (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, глава XII, и рекомендация 239; см. также Руководство по несостоятельности, рекомендации 88 и 188).

50. Действие обеспечительного права, которому сила в отношении третьих сторон была придана в момент открытия производства по делу о несостоятельности, впоследствии может прекратиться, например, потому, что сила в отношении третьих сторон была придана ему посредством регистрации, а срок действия регистрации истек. Для устранения этого риска *Руководство по обеспеченным сделкам* рекомендует предоставить обеспеченному кредитору право принимать любые меры, предусмотренные законодательством об обеспеченных сделках, для сохранения силы его обеспечительного права в отношении третьих сторон даже после открытия производства по делу о несостоятельности (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, рекомендация 238). Цель этой рекомендации – гарантировать, что обеспеченный кредитор не будет лишен возможности сохранить свой приоритетный статус в результате автоматического введения моратория, который обычно устанавливается на реализацию обеспечительных интересов кредиторами после начала производства по делу о несостоятельности.

51. Если производство по делу о несостоятельности принимает форму реорганизации, современные законы о несостоятельности обычно разрешают несостоятельному праводателю создавать обеспечительные права в активах, относящихся к имущественной массе, в целях привлечения финансирования после открытия производства (см. *Руководство по несостоятельности*, рекомендация 65). В соответствии с Руководством по несостоятельности такое обеспечительное право не обладает приоритетом по отношению к любым уже существующим правам обеспеченных кредиторов, если только это не согласовано с ними или не санкционировано судом с предоставлением им соответствующей защиты (см. *Руководство по несостоятельности*, рекомендации 66 и 67).

**е) Преференциальные требования**

52. По различным причинам принципиального характера законодательство государства об обеспеченных сделках, законодательство о несостоятельности, а иногда и то, и другое могут предоставлять конкретным категориям необеспеченных кредиторов преференциальный приоритетный статус по отношению к требованиям обеспеченных кредиторов. Типичными примерами являются требования принимающего законодательство государства по налогам и требования работников по невыплаченной заработной плате или по другим пособиям, выплачиваемым на работе. Кроме того или альтернативно, в контексте несостоятельности некоторые государства резервируют определенную часть стоимости обремененных активов, в частности активов предприятия, в пользу необеспеченных кредиторов, отдавая им предпочтение по сравнению с обеспеченными кредиторами. В *Руководстве по обеспеченным сделкам* обсуждаются преференциальные требования и рекомендуется - в той мере, в какой принимающее законодательство государства решит сохранить какие-либо из них, - ограничить их как в отношении категории видов, так и в отношении стоимости требований и четко и конкретно описать их в законодательстве об обеспеченных сделках и законодательстве о несостоятельности, в зависимости от обстоятельств (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, глава V, пункты 90-93, и глава XII, пункты 59-63, и рекомендации 83 и 239). Причина, по которой в *Руководстве по обеспеченным сделкам* используется такой подход, носит двойственный характер. С одной стороны, в *Руководстве по обеспеченным сделкам* учитывается социальная политика, которую, возможно, пожелают принимающие законодательство государства проводить посредством установления преференциальных требований. С другой стороны, в *Руководстве по обеспеченным сделкам* признается, что преференциальные требования могут создавать последствия как для стоимости, так и для доступности кредита.

53. В некоторых государствах уведомление о преференциальных требованиях может быть зарегистрировано в общем регистре обеспечительных прав, однако к преференциальным требованиям не всегда могут применяться те же правила регистрации и приоритета, которые применяются к обеспечительным правам, созданным на основании добровольного соглашения об обеспечении. В *Руководстве по обеспеченным сделкам* содержится обсуждение, но не предлагается никаких рекомендаций относительно того, следует ли регистрировать преференциальные требования и каковы должны быть последствия регистрации в плане приоритета (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, глава V, пункт 90).