



Генеральная Ассамблея

Distr.: Limited
30 July 2015
Russian
Original: English

**Комиссия Организации Объединенных Наций
по праву международной торговли**
Рабочая группа VI (Обеспечительные интересы)
Двадцать восьмая сессия
Вена, 12-16 октября 2015 года

Проект руководства по принятию Типового закона об обеспеченных сделках

Записка Секретариата

Содержание

	<i>Стр.</i>
I. Цель Руководства по принятию	4
II. Цель и история разработки Типового закона	5
A. Цель Типового закона	5
B. История вопроса	6
C. Подготовительная работа и принятие	8
III. Типовой закон как средство гармонизации законодательства	13
IV. Основные особенности Типового закона	14
A. Связь Типового закона с текстами ЮНСИТРАЛ по обеспеченным сделкам	14
B. Основные цели и основополагающие принципы Типового закона	15
V. Помощь со стороны секретариата ЮНСИТРАЛ	15
A. Помощь в подготовке законопроектов	15
B. Информация о толковании законодательства, принятого на основе Типового закона	16
VI. Постатейные комментарии	16
Глава I. Сфера применения и общие положения	16



Статья 1.	Сфера применения	16
Статья 2.	Определения и правила толкования	19
Статья 3.	Международные обязательства настоящего государства.	22
Статья 4.	Автономия сторон	22
Статья 5.	Общие стандарты поведения	23
Глава II.	Создание обеспечительного права.	24
А.	Общие правила	24
Статья 6.	Соглашение об обеспечении.	24
Статья 7.	Обязательства, исполнение которых может быть обеспечено	25
Статья 8.	Активы, которые могут быть обременены обеспечительным правом.	25
Статья 9.	Требуемое описание активов	25
Статья 10.	Поступления и поступления в форме средств, объединенных с другими средствами.	26
Статья 11.	Материальные активы, объединенные в общую массу или продукт.	27
Статья 11-бис.	Погашение обеспечительного права	28
В.	Правила, касающиеся конкретных активов	28
Статья 12.	Договорные ограничения на создание обеспечительного права	28
Статья 13.	Личные или имущественные права, обеспечивающие или подкрепляющие платеж или иное исполнение обязательства по обремененной дебиторской задолженности или иному нематериальному активу или оборотному инструменту	29
Статья 14.	Оборотные документы и охваченные материальные активы	30
Статья 15.	Материальные активы, в отношении которых используется интеллектуальная собственность.	30
Глава III.	Сила обеспечительного права в отношении третьих сторон.	31
А.	Общие правила	31
Статья 16.	Общие методы придания силы в отношении третьих сторон.	31
Статья 17.	Поступления	31
Статья 18.	Изменение метода придания силы в отношении третьих сторон.	32
Статья 19.	Утрата силы в отношении третьих сторон.	32
Статья 20.	Последствия передачи обремененных активов.	32
Статья 21.	Сохранение силы обеспечительного права в отношении третьих сторон при замене применимого законодательства настоящим Законом.	32
Статья 22.	Приобретательские обеспечительные права в потребительских товарах.	33

В. Правила, касающиеся конкретных активов	33
Статья 23. Права на выплату средств, зачисленных на банковский счет	33
Статья 24. Оборотные документы и охватываемые ими материальные активы	33
Статья 25. Несертифицированные непосредственно удерживаемые ценные бумаги .	34

I. Цель Руководства по принятию

1. При подготовке и принятии [проекта] Типового закона ЮНСИТРАЛ об обеспеченных сделках (Типовой закон) Комиссия Организации Объединенных Наций по праву международной торговли (ЮНСИТРАЛ или Комиссия) исходила из того, что государствам, желающим модернизировать свое законодательство, и организациям, оказывающим им в этом содействие, будет удобнее пользоваться Типовым законом, если их законодательным и исполнительным органам будет предоставлена справочная и пояснительная информация, призванная облегчить рассмотрение вопроса о принятии Типового закона (Руководство по принятию)¹.

2. Кроме того, Комиссии было известно, что при подготовке Типового закона изначально предполагалось, что он будет сопровождаться подобным руководством. Так, некоторые вопросы было решено рассмотреть не в Типовом законе, а в Руководстве, чтобы дать необходимые инструкции принимающим Типовой закон государствам. Таким образом, в Руководстве рассматривается или уточняется целый ряд моментов, которые не урегулированы в самом Типовом законе, а специально оставлены для рассмотрения в Руководстве².

3. Комиссия решила подготовить Руководство по принятию и поручила эту задачу Рабочей группе. При этом она решила, что Руководство по принятию: а) должно быть максимально кратким; б) содержать ссылки на Руководство для законодательных органов по обеспеченным сделкам (Руководство по обеспеченным сделкам) и другие тексты Комиссии, касающиеся обеспеченных сделок; в) содержать в основном рекомендации для законодателей, а не для других пользователей текста; г) содержать пояснения относительно замысла каждого положения или раздела Типового закона и их отличий от соответствующих рекомендаций Руководства по обеспеченным сделкам или положений других текстов ЮНСИТРАЛ по обеспеченным сделкам; е) содержать руководящие указания государствам по вопросам, оставленным на их усмотрение, в частности пояснения к предлагаемым вариантам различных статей Типового закона, с целью помочь принимающим государствам выбрать наиболее подходящий вариант³.

4. Комиссия также исходила из того, что не во всех государствах, в которых будет применяться Типовой закон, хорошо известны регулируемые им виды обеспеченных сделок. Поэтому Руководство, которое в значительной степени основано на подготовительных материалах, использовавшихся при разработке Типового закона, предназначено также для специалистов, которые будут пользоваться данным текстом, – судей, арбитров, практических работников и ученых.

5. В Руководстве содержится краткая информация о замысле каждого положения и раздела Типового закона и их взаимосвязи с соответствующими рекомендациями Руководства по обеспеченным сделкам, включая Дополнение, касающееся обеспечительных прав в интеллектуальной собственности

¹ *Официальные отчеты Генеральной Ассамблеи, семидесятая сессия, Дополнение № 17 (A/70/17), пункт 215.*

² Там же.

³ Там же, пункт 216.

(Дополнение об интеллектуальной собственности), или другими текстами ЮНСИТРАЛ по обеспеченным сделкам. Рекомендации Руководства по обеспеченным сделкам, касающиеся обеспечительных прав в дебиторской задолженности, и соответствующие положения Типового закона основаны на положениях Конвенции Организации Объединенных Наций об уступке дебиторской задолженности в международной торговле (Конвенция об уступке). Положения Типового закона, касающиеся регистра обеспечительных прав (регистр), основаны на Руководстве ЮНСИТРАЛ по созданию регистра обеспечительных прав (Руководство по регистру).

6. Комиссия решила подготовить Руководство по принятию, несмотря на то обстоятельство, что в Руководстве по обеспеченным сделкам уже содержатся подробные комментарии по данной теме. Это решение связано с тем, что комментарий в Руководстве по обеспеченным сделкам построен по другой схеме и посвящен не столько подробному анализу каждой из рекомендаций, сколько обсуждению сравнительных преимуществ и недостатков различных применимых подходов, в то время как сами рекомендации представлены в виде заключения, подводящего итог предыдущего обсуждения. В то же время, как было упомянуто выше, для того чтобы избежать повторений, Комиссия решила не воспроизводить в проекте руководства по принятию комментарии из Руководства по обеспеченным сделкам, а лишь дать ссылки на те комментарии, которые могут помочь в понимании того или иного положения Типового закона.

7. Руководство по принятию подготовлено Секретариатом по поручению Комиссии на основе работы, проделанной в рамках Рабочей группы и Комиссии. [Оно было рассмотрено и в целом одобрено Рабочей группой на двадцать восьмой и двадцать девятой сессиях (см. [...] соответственно) и Комиссией на сорок девятой сессии (см. [...]).]

II. Цель и история разработки Типового закона

A. Цель Типового закона

8. Типовой закон призван помочь государствам в осуществлении рекомендаций Руководства по обеспеченным сделкам, Дополнения об интеллектуальной собственности и Руководства по регистру, касающихся обеспечительных прав в движимых активах. Главная цель этих текстов и Типового закона – содействовать доступу к недорогим кредитам путем развития системы кредитования под обеспечение (см. Руководство по обеспеченным сделкам, рекомендация 1, подпункт (а)). Как и все эти документы, Типовой закон предназначен для государств, которые в настоящее время не имеют действенного и эффективного законодательства, касающегося обеспеченных сделок, а также для государств, которые уже имеют действующие законы, но хотели бы обновить свои законы и согласовать их с законами других государств, законодательство которых в сфере обеспеченных сделок в целом соответствует рекомендациям, содержащимся в этих документах (см. Руководство по обеспеченным сделкам, Введение, пункт 1).

9. Положения Типового закона основаны на рекомендациях Руководства по обеспеченным сделками и Дополнения об интеллектуальной собственности. Положения Типового закона, касающиеся регистра обеспечительных прав (регистр), основаны также на положениях Руководства по регистру. Положения Типового закона, касающиеся обеспечительных прав в дебиторской задолженности, основаны на рекомендациях Руководства по обеспеченным сделкам, в свою очередь основанных на положениях Конвенции об уступке.

В. История вопроса

10. На первой сессии в 1968 году Комиссия включила тему обеспечительных интересов в товарах в программу своей будущей работы⁴. На своей третьей сессии в 1970 году Комиссия обсудила эту тему и решила обратиться к Генеральному секретарю с просьбой: а) предложить правительствам сообщить информацию об обеспечительных интересах в товарах; б) предоставить эту информацию Комиссии; с) подготовить исследование на тему условной продажи товаров и трастовых расписок⁵.

11. На своей восьмой сессии в 1975 году Комиссия рассмотрела записку Секретариата, озаглавленную "Исследование о гарантийном обеспечении", и содержащееся в приложении к ней исследование под названием "Правовые принципы, регулирующие обеспечительные интересы" (A/CN.9/102) и решила обратиться к Генеральному секретарю с просьбой: а) завершить "Исследование о гарантийном обеспечении" путем включения права дополнительных стран; б) продолжить исследование по вопросу о возможной сфере и содержании унифицированных норм по гарантийному обеспечению товарами и с этой целью проконсультироваться с заинтересованными международными организациями и торговыми и финансовыми учреждениями; с) представить Комиссии доклад о ходе работы⁶.

12. На своей десятой сессии в 1977 году Комиссия рассмотрела две записки Секретариата, озаглавленные "Исследование о гарантийном обеспечении" (A/CN.9/130 и A/CN.9/131) и записку Секретариата по Разделу 9 Единообразного торгового кодекса Соединенных Штатов Америки (A/CN.9/132) и просила Генерального секретаря: а) представить Комиссии новый доклад по вопросу о практической возможности разработки единообразных правил об обеспечительных интересах и о их возможном содержании; б) провести дальнейшую работу по этому вопросу в консультации с заинтересованными международными организациями и банковскими и торговыми учреждениями⁷.

13. На своей двенадцатой сессии в 1979 году Комиссия рассмотрела записку Секретариата, озаглавленную "Обеспечительные интересы: практическая возможность разработки единообразных правил для использования в финансировании торговли" (A/CN.9/165), и просила Секретариат подготовить

⁴ Там же, *двадцать третья сессия, Дополнение № 16* (A/7216), пункты 40-48.

⁵ Там же, *двадцать пятая сессия, Дополнение № 17* (A/8017), пункты 139-145.

⁶ Там же, *двадцать девятая сессия, Дополнение № 17* (A/10017), пункты 48-63.

⁷ Там же, *тридцать вторая сессия, Дополнение № 17* (A/32/17), пункт 37.

доклад, в котором излагались бы вопросы для рассмотрения при разработке единообразных правил об обеспечительных интересах⁸.

14. На своей тринадцатой сессии в 1980 году Комиссия рассмотрела записку Секретариата, озаглавленную "Обеспечительные интересы: проблемы, которые следует учитывать при подготовке единообразных норм" (A/CN.9/186), и решила не осуществлять какой-либо дальнейшей работы в данной области и впредь не уделять этим вопросам первоочередного внимания, поскольку "всемирная унификация правовых норм, касающихся обеспечительных интересов в имуществе, по причинам, изложенным в ходе прений, вряд ли является достижимой"⁹. Это решение было мотивировано тем, что "вопрос, касающийся обеспечительных интересов, является настолько сложным, что вряд ли можно надеяться на то, что удастся разработать единообразные нормы", поскольку а) концепции обеспечительных интересов и сохранения титула понимаются по-разному в различных правовых системах и во многие правовые системы будет трудно внести необходимые коррективы для того, чтобы включить в них различные концепции; б) вопрос, касающийся обеспечительных интересов, тесно связан с другими областями права, такими как банкротство, которые также следует унифицировать или упорядочить, с тем чтобы предлагаемая модель была эффективной¹⁰. На этой сессии было высказано несколько предложений. Согласно одному из них, прежде чем приступить к дальнейшей работе, Комиссии следовало дождаться результатов работы Совета Европы, касающейся сохранения титула, и работы Международного института унификации частного права (УНИДРУА), касающейся посредничества. Другое предложение заключалось в том, что если в будущем работа по этому вопросу будет продолжена, то следует уделить особое внимание практическим проблемам, касающимся обеспечительных интересов в международной торговле¹¹.

15. По мере развития ситуации в последующие годы у Комиссии появилась возможность возобновить работу в области обеспеченных сделок. Так, в 1984 году Европейский комитет по правовому сотрудничеству решил отложить работу над проектом конвенции о сохранении правового титула до одной из будущих сессий¹². Комитет счел необходимым дополнительно изучить два вопроса: способ обеспечения публичности информации о сохранении правового титула (письменная форма или регистрация) и решение вопроса о сохранении правового титула в случае несостоятельности покупателя¹³.

16. В 1988 году на дипломатической конференции в Оттаве государства приняли Конвенцию УНИДРУА по международным факторинговым операциям (Оттава, 28 мая 1988 года)¹⁴.

⁸ Там же, *тридцать четвертая сессия, Дополнение № 17 (A/34/17)*, пункты 49-54.

⁹ Там же, *тридцать пятая сессия, Дополнение № 17 (A/35/17)*, пункт 28.

¹⁰ Там же, пункт 26.

¹¹ Там же, пункт 27.

¹² Проект конвенции содержится в пункте 6 документа CDCJ (83) 36. Решение Комитета отражено в пункте 59 документа CDCJ (84) 55. Однако впоследствии работа была отложена на неопределенный срок (см. A/CN.9/475, пункт 10).

¹³ Там же, пункт 57.

¹⁴ <http://www.unidroit.org/instruments/factoring>.

17. В 1997 году Комиссия приняла Типовой закон ЮНСИТРАЛ о трансграничной несостоятельности, который призван помочь государствам подкрепить законодательство о несостоятельности современной правовой базой, необходимой для более эффективной организации производства по делам о трансграничной несостоятельности в отношении должников, которые имеют активы в нескольких государствах или часть кредиторов которых находится не в том государстве, в котором ведется производство по делу о несостоятельности.

18. В 2001 году Комиссия приняла Конвенцию об уступке, в которой рассматриваются вопросы, связанные с обеспечительными правами в дебиторской задолженности и ее прямой передачей в международной торговле. В том же году на дипломатической конференции в Кейптауне была принята Конвенция о международных гарантиях в отношении подвижного оборудования и дополняющий ее Протокол по авиационному оборудованию. В 2004 году Комиссия приняла Руководство ЮНСИТРАЛ для законодательных органов по вопросам законодательства о несостоятельности, в котором подробно изложены основные цели и принципы, которые должны быть отражены в законодательстве государств по вопросам несостоятельности. Это подготовило почву для дальнейшей работы, и в 2007 году Комиссия приняла Руководство ЮНСИТРАЛ для законодательных органов по обеспеченным сделкам, общая цель которого состоит в содействии предоставлению кредитов по низким ставкам посредством расширения доступности кредитования под обеспечение. Впоследствии Комиссией были приняты также другие тексты по теме несостоятельности¹⁵ и обеспечительных интересов¹⁶, что в итоге позволило подготовить типовой закон об обеспеченных сделках¹⁷.

С. Подготовительная работа и принятие

19. На своей сороковой сессии в 2007 году Комиссия постановила, что после завершения работы над Руководством по обеспеченным сделкам ей следует заняться подготовкой дополнения к Руководству, касающемуся обеспечительных прав в определенных видах ценных бумаг (неопосредованно удерживаемые ценные бумаги), с учетом работы, проводимой другими организациями, в частности УНИДРУА¹⁸.

20. На своих четырнадцатой и пятнадцатой сессиях Рабочая группа VI (Обеспечительные интересы) провела предварительное обсуждение своей будущей программы работы. В ходе этих сессий был внесен ряд предложений, в том числе по следующим вопросам: а) дополнение к Руководству, касающееся обеспечительных прав в ценных бумагах, которые не охватываются Конвенцией УНИДРУА по вопросам материального права,

¹⁵ См. http://www.uncitral.org/uncitral/ru/uncitral_texts/insolvency.html.

¹⁶ См. http://www.uncitral.org/uncitral/ru/uncitral_texts/security.html.

¹⁷ Подробнее о текстах по обеспечительным интересам, подготовленных ЮНСИТРАЛ, Гаагской конференцией и УНИДРУА, см. по адресу http://www.uncitral.org/uncitral/ru/uncitral_texts/security/2011UNCITRAL_HCCN_Unidroit_texts.html.

¹⁸ *Официальные отчеты Генеральной Ассамблеи, шестьдесят вторая сессия, Дополнение № 17 (A/62/17 (Part I))*, пункты 147 и 160.

касающимся опосредованно удерживаемых ценных бумаг (Женева, 2009 год; Конвенция УНИДРУА о ценных бумагах); b) руководство для законодательных органов по регистрации обеспечительных прав в общих реестрах обеспечительных прав; c) типовой закон об обеспеченных сделках, основанный на рекомендациях Руководства; d) руководство по договорным вопросам, касающимся обеспеченных сделок; e) руководство по договорным вопросам, касающимся лицензирования интеллектуальной собственности (см. A/CN.9/667, пункт 141, и A/CN.9/670, пункты 123-126, соответственно).

21. На своей сорок второй сессии в 2009 году Комиссия с интересом отметила темы будущей работы, обсуждавшиеся на четырнадцатой и пятнадцатой сессиях Рабочей группы VI (A/CN.9/667, пункт 141, и A/CN.9/670, пункты 123-126, соответственно). На этой сессии Комиссия постановила: a) что Секретариат может провести в начале 2010 года международный коллоквиум с широким участием экспертов от правительств, международных организаций и частного сектора; b) что Комиссии на сорок третьей сессии будет проще рассмотреть и решить вопрос о программе будущей работы Рабочей группы на основе записки Секретариата¹⁹.

22. На своих шестнадцатой и семнадцатой сессиях Рабочая группа VI провела предварительное обсуждение своей будущей программы работы (A/CN.9/685, пункт 96, и A/CN.9/689, пункты 59-61). На семнадцатой сессии Рабочей группы была выражена определенная поддержка работы над положениями о регистрации обеспечительных прав и типовым законом об обеспеченных сделках, основанным на рекомендациях Руководства. В отношении дополнения к Руководству, касающегося обеспечительных прав в определенных видах ценных бумаг, было отмечено, что эту работу потребуется ограничить непосредственно удерживаемыми ценными бумагами с учетом работы, уже проделанной УНИДРУА и Гаагской конференцией в отношении опосредованно удерживаемых ценных бумаг (см. Конвенцию УНИДРУА о ценных бумагах и Конвенцию о праве, применимом к определенным правам в отношении опосредованно удерживаемых ценных бумаг (Гаага, 2006 год) (Гаагская конвенция о ценных бумагах)).

23. В соответствии с решением, принятым Комиссией на ее сорок второй сессии, 1-3 марта 2010 года в Вене был проведен международный коллоквиум по обеспеченным сделкам. Цель этого коллоквиума заключалась в получении мнений и рекомендаций экспертов в отношении возможной будущей работы в области обеспечительных интересов. В этом трехдневном мероприятии приняли участие около 100 экспертов из правительственных кругов, международных организаций и частного сектора. Документы, представленные для международного коллоквиума, размещены на веб-сайте ЮНСИТРАЛ²⁰. На коллоквиуме были обсуждены следующие темы: a) обеспечительные права в непосредственно удерживаемых ценных бумагах; b) регистрация обеспечительных прав в движимых активах; c) обеспечительные права в движимых активах: типовой закон; d) права и обязанности сторон по

¹⁹ Там же, *шестьдесят четвертая сессия, Дополнение № 17* (A/64/17), пункты 313-320.

²⁰ <http://www.uncitral.org/uncitral/en/commission/colloquia/3rdint.html>. Избранные статьи были опубликованы в *Обзоре единообразного законодательства (Uniform Law Review)*, NS-Vol. XV, 2010-2.

соглашению об обеспечении; е) лицензионные соглашения, касающиеся интеллектуальной собственности (A/CN.9/702 и Add.1).

24. На своей сорок третьей сессии в 2010 году Комиссии была представлена записка Секретариата о возможной будущей работе в области обеспечительных интересов (A/CN.9/702 и Add.1). Комиссия пришла к мнению, что все четыре вопроса, перечисленные в подпунктах (a)-(d) пункта 2 документа A/CN.9/702 и касающиеся законодательства об обеспеченных сделках (неопосредованно удерживаемые ценные бумаги, регистрация обеспечительных прав, типовое законодательство и руководство по договорным вопросам обеспеченных сделок), представляют интерес и что их следует сохранить в ее будущей программе работы²¹. В то же время с учетом ограниченности имеющихся у нее ресурсов Комиссия пришла к мнению, что она не может вести работу одновременно по всем четырем темам и что поэтому ей следует определить приоритеты. В этой связи было выражено общее согласие с тем, что первоочередное внимание следует уделить работе над вопросом регистрации обеспечительных прав в движимых активах. На этой сессии Комиссия постановила, что следует поручить Рабочей группе VI в первоочередном порядке приступить к разработке текста о регистрации обеспечительных прав в движимых активах. Было принято также решение о том, что другие темы, такие как обеспечительные права в неопосредованно удерживаемых ценных бумагах, типовое законодательство, основанное на рекомендациях Руководства, и текст, касающийся прав и обязанностей сторон, следует сохранить в программе будущей работы Рабочей группы VI для последующего рассмотрения Комиссией на одной из ее будущих сессий на основе записок, которые будут подготовлены Секретариатом с учетом имеющихся у него ресурсов²². Относительно лицензионных соглашений, касающихся интеллектуальной собственности, Комиссия решила, что Секретариату при наличии ресурсов следует подготовить исследование, в рамках которого были бы определены конкретные темы и рассмотрены вопросы целесообразности и практической осуществимости разработки Комиссией правового текста, нацеленного на устранение конкретных препятствий на пути развития международной торговли в контексте практики лицензирования интеллектуальной собственности²³.

25. На своей сорок пятой сессии в 2012 году Комиссия решила, что после завершения работы над Руководством по регистру Рабочей группе VI следует приступить к работе по подготовке несложного, краткого и сжатого типового закона об обеспеченных сделках на основе Руководства по обеспеченным сделкам и в соответствии со всеми подготовленными ЮНСИТРАЛ текстами по обеспеченным сделкам²⁴. На этой сессии Комиссия отметила, что Рабочая группа на своей двадцать первой сессии решила предложить Комиссии поручить Рабочей группе разработать типовой закон об обеспеченных сделках на основе общих рекомендаций, содержащихся в Руководстве по обеспеченным сделкам, и в соответствии со всеми подготовленными ЮНСИТРАЛ текстами

²¹ *Официальные отчеты Генеральной Ассамблеи, шестьдесят пятая сессия, Дополнение № 17 (A/65/17), пункт 264.*

²² Там же, пункт 268.

²³ Там же, пункт 273.

²⁴ Там же, *шестьдесят седьмая сессия, Дополнение № 17 (A/67/17), пункт 105.*

по обеспеченным сделкам. Кроме того, было отмечено, что Рабочая группа решила предложить Комиссии сохранить тему обеспечительных прав в неопосредованно удерживаемых ценных бумагах в своей программе работы и рассмотреть ее на одной из будущих сессий (A/CN.9/743, пункт 76)²⁵.

26. Напомнив, что на своей сорок третьей сессии в 2010 году она решила сохранить вышеупомянутые темы в программе работы Рабочей группы для последующего рассмотрения, Комиссия рассмотрела предложения Рабочей группы. Широкую поддержку получило мнение о том, что Руководство по обеспеченным сделкам было бы полезно дополнить несложным, кратким и сжатым типовым законом об обеспеченных сделках, который бы весьма помог удовлетворить потребности государств и способствовал более широкому применению Руководства по обеспеченным сделкам. Хотя была выражена обеспокоенность по поводу того, что типовой закон может ограничивать возможности государств удовлетворять местные потребности, связанные с их правовыми традициями, было высказано общее мнение о том, что типовой закон можно составить в достаточно гибких формулировках, легко адаптируемых к различным правовым традициям. Кроме того, поддержку получило мнение о том, что типовой закон в значительной мере позволил бы государствам решать безотлагательные вопросы, связанные с доступом к кредитованию и расширением спектра финансовых услуг, в частности для малых и средних предприятий²⁶.

27. Относительно обеспечительных прав в неопосредованно удерживаемых ценных бумагах возобладало мнение, что эта тема заслуживает дальнейшего рассмотрения. Комиссия отметила, что неопосредованно удерживаемые ценные бумаги в смысле ценных бумаг, иных, чем ценные бумаги, которые депонируются на счете депо, используются в качестве обеспечения кредита в коммерческих финансовых операциях, но тем не менее исключаются из сферы применения Руководства по обеспеченным сделкам (см. подпункты (с)-(е) рекомендации 4 Руководства), Конвенции УНИДРУА о ценных бумагах и Гаагской конвенции о ценных бумагах²⁷.

28. На своей двадцать третьей сессии в 2013 году Рабочая группа провела общий обмен мнениями на основе подготовленной Секретариатом записки, озаглавленной "Проект типового закона об обеспеченных сделках" (A/CN.9/WG.VI/WP.55 и Add.1-4).

29. На своей сорок шестой сессии в 2013 году Комиссия согласилась с тем, что подготовка проекта типового закона является исключительно важным проектом, позволяющим дополнить работу Комиссии в области обеспечительных интересов и дать государствам насущно необходимые указания относительно порядка осуществления рекомендаций, содержащихся в Руководстве по обеспеченным сделкам. Было также достигнуто согласие с тем, что такие указания имеют исключительно большое и неотложное значение для всех государств во время экономического кризиса и особенно для государств с развивающейся и переходной экономикой. Кроме того, было отмечено, что в сфере действия типового закона следует включить все экономически значимые

²⁵ Там же, пункт 101.

²⁶ Там же, пункты 102 и 103.

²⁷ Там же, пункт 104.

активы²⁸. Комиссия также согласилась с тем, что вопрос о том, будет ли эта работа затрагивать обеспечительные интересы в непосредственно удерживаемых ценных бумагах, будет решен на более позднем этапе²⁹.

30. На своих двадцать четвертой сессии в 2013 году и двадцать пятой сессии в 2014 году Рабочая группа продолжила работу на основе записок Секретариата, озаглавленных "Проект типового закона об обеспеченных сделках" (A/CN.9/WG.VI/WP.57 и Add.1-4; A/CN.9/WG.VI/WP.59 и Add.1). Доклады Рабочей группы о работе этих сессий представлены в документах A/CN.9/796 и A/CN.9/802. На своей двадцать пятой сессии Рабочая группа решила рекомендовать Комиссии рассмотреть в проекте типового закона обеспечительные права в непосредственно удерживаемых ценных бумагах (A/CN.9/802, пункт 93).

31. На своей сорок седьмой сессии в 2014 году Комиссия выразила удовлетворение значительным прогрессом, достигнутым Рабочей группой в ее работе, и просила Рабочую группу ускорить работу с целью окончательной доработки проекта типового закона, включая ряд определений и положений, касающихся непосредственно удерживаемых ценных бумаг (см. документ A/CN.9/811), и как можно скорее представить его на утверждение Комиссии вместе с руководством по принятию³⁰.

32. На своих двадцать шестой сессии в 2014 году и двадцать седьмой сессии в 2015 году Рабочая группа продолжила работу на основе записок Секретариата, озаглавленных "Проект типового закона об обеспеченных сделках" (A/CN.9/WG.VI/WP.61 и Add.1-3; A/CN.9/WG.VI/WP.63 и Add.1-4). Доклады Рабочей группы о работе этих сессий представлены в документах A/CN.9/830 и A/CN.9/836.

33. На своей сорок восьмой сессии в 2015 году Комиссия рассмотрела и одобрила содержание статьи 26 главы IV Типового закона и статей 1-29 проекта закона о регистре³¹. На этой сессии Комиссия также решила подготовить руководство по принятию Типового закона и поручила эту задачу Рабочей группе³².

34. На своих двадцать восьмой сессии в 2015 году и двадцать девятой сессии в 2016 году Рабочая группа продолжила работу на основе записок Секретариата, озаглавленных "Проект типового закона об обеспеченных сделках" (A/CN.9/WG.VI/WP.65 и Add.1-4) и "Проект руководства по принятию" (A/CN.9/WG.VI/WP.66 и Add.1-4). Доклады Рабочей группы о работе этих сессий представлены в документах [...].

35. В рамках подготовки к сорок девятой сессии Комиссии всем правительствам и заинтересованным международным организациям был разослан для комментариев текст проекта типового закона, утвержденный Рабочей группой VI. На этой сессии Комиссии были представлены доклады Рабочей группы о работе ее двадцать восьмой и двадцать девятой сессий,

²⁸ Там же, *шестьдесят восьмая сессия, Дополнение № 17 (A/68/17)*, пункт 193.

²⁹ Там же, пункт 332.

³⁰ Там же, *шестьдесят девятая сессия, Дополнение № 17 (A/69/17)*, пункт 163.

³¹ Там же, *семидесятая сессия, Дополнение № 17 (A/70/17)*, пункт 214.

³² Там же, пункт 216.

комментарии правительств (A/CN.9/[...]), а также Типовой закон и проект руководства по принятию, подготовленные Секретариатом (A/CN.9/[...]). На этой сессии Комиссия [...].

36. Рассмотрев Типовой закон и проект руководства по принятию, Комиссия приняла следующее решение:

[...].

III. Типовой закон как средство гармонизации законодательства

37. Типовой закон представляет собой законодательный текст, который государствам рекомендуется включить в свое внутреннее законодательство. В отличие от международных конвенций типовое законодательство не требует, чтобы государства, принимающие законодательство на его основе, уведомляли об этом Организацию Объединенных Наций и другие государства, в которых, возможно, принято аналогичное законодательство. Тем не менее государства настоятельно рекомендуется информировать секретариат ЮНСИТРАЛ обо всех законодательных актах, принимаемых на основе нового Типового закона (и всех других типовых законов, разработанных ЮНСИТРАЛ).

38. Внедряя текст Типового закона в свою правовую систему, государства могут по желанию изменить или опустить некоторые положения, не носящие принципиального характера. При принятии конвенций у государств-участников имеется гораздо меньше возможностей для внесения изменений в единообразный текст (обычно в форме "заявлений"); конвенции же в области торгового права обычно либо вовсе исключают возможность подобных заявлений, либо предусматривают ее только в ограниченном числе особо оговоренных случаев. Свойственная типовому законодательству гибкость особенно важна в тех случаях, когда велика вероятность того, что государства пожелают внести в единообразный текст различные изменения, прежде чем будут готовы принять его в качестве внутреннего закона. Внесения некоторых изменений можно ожидать, в частности, тогда, когда единообразный текст тесно связан с внутренней судебной и процессуальной системой. В то же время это означает, что степень согласованности правовых норм и уровень правовой определенности, которых можно достичь с помощью типового законодательства, обычно ниже, чем в случае принятия конвенции.

39. Тем не менее этот относительный недостаток типового законодательства вполне компенсируется тем, что число государств, принявших законодательство на его основе, обычно оказывается выше числа государств, присоединившихся к какой-либо конвенции. Для достижения удовлетворительной степени согласованности и определенности государствам рекомендуется вносить как можно меньше изменений при включении положений нового Типового закона в свои правовые системы и должным образом учитывать его основные принципы, такие как унитарный и функциональный подход к обеспеченным сделкам, автономия сторон и международное происхождение Типового закона. В целом при принятии законодательства на основе Типового закона рекомендуется как можно ближе придерживаться единообразного текста для обеспечения того, чтобы

внутреннее законодательство было как можно более понятным и знакомым иностранным пользователям. Типовой закон обеспечивает достаточную гибкость благодаря тому, что в нем предусмотрены альтернативные варианты некоторых положений, а ряд вопросов оставлен на усмотрение государств.

40. Хотя положения Типового закона рекомендуется имплементировать в виде единого законодательного акта, в зависимости от правовых традиций и законодательных обычаев конкретного государства положения о регистре можно включить в закон об обеспеченных сделках либо другой закон, указ, постановление или иной нормативный акт, принимаемый органами законодательной или исполнительной власти, либо распределить между несколькими правовыми актами. Аналогичным образом, положения о коллизии правовых норм можно включить в закон об обеспеченных сделках (в начало или в конец текста) либо в другой законодательный акт (гражданский кодекс или другой закон).

IV. Основные особенности Типового закона

A. Связь Типового закона с текстами ЮНСИТРАЛ по обеспеченным сделкам

41. В Руководстве по обеспеченным сделкам, относящемся к нему Дополнении по интеллектуальной собственности и Руководстве по регистру содержатся подробные комментарии и рекомендации по всем вопросам, которые необходимо учесть в современном законе об обеспеченных сделках. Однако эти документы велики по объему, и для осуществления содержащихся в них рекомендаций государствам требуется помощь. Типовой закон подготовлен в качестве дополнения к этим документам с целью помочь государствам в осуществлении содержащихся в них рекомендаций.

42. В Типовом законе отражены принципы, изложенные в рекомендациях, содержащихся в вышеперечисленных текстах. Различия в формулировке положений Типового закона и соответствующих рекомендаций обусловлены законодательным характером Типового закона. Все различия разъяснены в примечаниях к соответствующим положениям Типового закона, которые приведены ниже.

43. По причинам, о которых будет сказано ниже, в Типовом законе также рассматривается ряд вопросов, которые не были затронуты в Руководстве по обеспеченным сделкам (например, обеспечительные права в непосредственно удерживаемых ценных бумагах) либо не учтены в рекомендациях Руководства по регистру (например, действительность уведомлений об изменении или аннулировании, зарегистрированных без разрешения обеспеченного кредитора). В то же время в Типовом законе не упоминаются некоторые из вопросов, рассмотренных в Руководстве по обеспеченным сделкам (например, обеспечительные права в праве на поступления по независимому обязательству).

В. Основные цели и основополагающие принципы Типового закона

44. Основной целью Типового закона, как и Руководства по обеспеченным сделкам, является содействие доступу к недорогим кредитам путем развития системы кредитования под обеспечение (см. рекомендацию 1 и пункты 43-59 Введения). В основе Типового закона лежат те же принципы, что и в основе Руководства по принятию (см. Введение, пункты 60-72). Принимая законодательство на основе Типового закона, государства, возможно, пожелают рассмотреть вопросы, связанные с согласованием его положений с положениями действующего законодательства, выбором подходящей нормотворческой методики и стиля изложения, а также повышением правовой культуры после принятия законодательства (см. Введение, пункты 73-89).

45. В зависимости от избранной методики и стиля изложения принимающее государство, возможно, пожелает подумать о том, чтобы перечислить основные цели Типового закона в преамбуле либо изложить их в какой-либо иной форме. Такое изложение целей можно будет в дальнейшем использовать для толкования положений Типового закона и заполнения пробелов.

[Примечание для Рабочей группы. Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть предложение о добавлении новой нормы о толковании Типового закона, которое высказано в примечании к статье 5.]

V. Помощь со стороны секретариата ЮНСИТРАЛ

A. Помощь в подготовке законопроектов

46. В рамках работы по подготовке кадров и оказанию помощи секретариат ЮНСИТРАЛ консультирует государства по техническим вопросам, связанным с подготовкой законопроектов на основе Типового закона. Аналогичная помощь оказывается правительствам, которые изучают вопрос о принятии законодательства на основе других типовых законов ЮНСИТРАЛ (Типовой закон ЮНСИТРАЛ о трансграничной несостоятельности, Типовой закон ЮНСИТРАЛ о международном торговом арбитраже, Типовой закон ЮНСИТРАЛ об электронной торговле, Типовой закон ЮНСИТРАЛ об электронных подписях, Типовой закон ЮНСИТРАЛ о международных кредитовых переводах и Типовой закон ЮНСИТРАЛ о публичных закупках) либо рассматривают возможность присоединения к одной из конвенций по праву международной торговли, подготовленных ЮНСИТРАЛ (например, Конвенции об уступке).

47. Более подробную информацию о Типовом законе и других типовых законах и конвенциях, подготовленных ЮНСИТРАЛ, можно получить в секретариате ЮНСИТРАЛ по адресу:

International Trade Law Division, Office of Legal Affairs
United Nations
Vienna International Centre
P.O. Box 500

A-1400 Vienna, Austria
Тел.: (+43-1) 26060-4060 / 4061
Факс: (+43-1) 26060-5813
Эл. почта: uncitral@uncitral.org
Страница в сети Интернет: <http://www.uncitral.org>

В. Информация о толковании законодательства, принятого на основе Типового закона

48. Секретариат ЮНСИТРАЛ будет рад получить замечания относительно Типового закона и Руководства, а также информацию о принятии законодательства на основе Типового закона. После принятия соответствующего законодательства Типовой закон будет включен в информационную систему ППТЮ, которая используется для сбора и распространения информации о прецедентном праве по конвенциям и типовым законам, являющимся результатом работы ЮНСИТРАЛ. Цель этой системы - содействовать распространению в международных масштабах информации о правовых текстах, разработанных ЮНСИТРАЛ, а также их единообразному толкованию и применению. Секретариат публикует на шести официальных языках Организации Объединенных Наций резюме решений и, при условии возмещения расходов на копирование, предоставляет тексты решений, резюме которых были подготовлены. Эта система разъясняется в руководстве для пользователей, которое можно получить в секретариате ЮНСИТРАЛ в виде печатного издания (A/CN.9/SER.C/GUIDE/1) либо на вышеупомянутом веб-сайте ЮНСИТРАЛ.

VI. Постатейные комментарии

Глава I. Сфера применения и общие положения

Статья 1. Сфера применения

49. Статья 1 основана на рекомендациях 1-7 Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу I, пункты 1-4). Ее цель – перечислить различные виды сделок и активов, которые подпадают под действие Типового закона (см. статью 1, пункты 1-4), а также уточнить взаимосвязь между Типовым законом и другими положениями законодательства (см. статью 1, пункты 5-6). Типовой закон в целом имеет ту же всеобъемлющую сферу применения, что и Руководство по обеспеченным сделкам, и применяется ко всем имущественным правам в любых движимых активах – оборудовании, инвентарных запасах и дебиторской задолженности, которые создаются на основании соглашения и служат обеспечением платежа или иного исполнения того или иного обязательства (см. статью 1, пункт 1, и определение термина "обеспечительное право" в статье 2, подпункт (jj)). Сфера применения Типового закона и сфера применения Руководства по обеспеченным сделкам несколько различаются.

50. Как и Руководство по обеспеченным сделкам, Типовой закон применяется к прямой передаче дебиторской задолженности (см. статью 1, пункт 2). Такой

подход обусловлен тем, что прямая передача дебиторской задолженности обычно происходит в контексте финансовых сделок, а при заключении таких сделок бывает трудно определить, будет ли произведена уступка в порядке обеспечения или в порядке прямой передачи (см. Руководство по обеспеченным сделкам, глава 1, пункты 25-31). [Однако в отличие от Руководства по обеспеченным сделкам, из сферы применения Типового закона исключены определенные виды передачи дебиторской задолженности.]

[Примечание для Рабочей группы. В зависимости от того, какое решение примет Рабочая группа, этот пункт, возможно, потребуется исключить или переработать таким образом, чтобы упомянуть в нем о причинах исключения отдельных видов прямой передачи дебиторской задолженности из сферы применения Типового закона (см. статью 1, Примечание для Рабочей группы).]

51. Кроме того, в отличие от Руководства по обеспеченным сделкам, Типовой закон не применяется к обеспечительным правам в праве на получение поступлений по независимому обязательству (см. статью 1, подпункт 3 (а)). Это связано с тем, что практика финансирования под независимые обязательства регулируется особыми нормами. В любом случае, если государства пожелают урегулировать данный вопрос в общем законодательстве об обеспеченных сделках, они могут воспользоваться соответствующими рекомендациями Руководства по обеспеченным сделкам (рекомендации 27, 50, 107, 127, 176 и 212).

52. Помимо этого, в отличие от Руководства по обеспеченным сделкам, ограничивать применимость Типового закона к обеспечительным правам в интеллектуальной собственности (см. статью 1, подпункт 3 (b)) может оказаться не нужным, если принимающее закон государство уже согласовало или иным образом урегулировало вопрос о взаимосвязи между Типовым законом и законодательством об интеллектуальной собственности.

53. Также, в отличие от Руководства по обеспеченным сделкам, из сферы применения Типового закона не исключены обеспечительные права в неопосредованно удерживаемых ценных бумагах (см. статью 1, подпункт 3 (c)). Это объясняется тем, что такие ценные бумаги хотя и являются частью сделок торгового финансирования, однако не рассматриваются ни в одном из текстов по праву международной торговли.

54. [Наконец, из сферы применения Типового закона исключены права на получение платежа, предусмотренные финансовыми договорами, регулируемые "соглашениями о заключительном взаимозачете" (а не просто "соглашениями о взаимозачете"), и права, вытекающие из таких договоров, для обеспечения того, чтобы из сферы применения не оказались случайно исключены сделки, связанные с взаимозачетом [даже между двумя продавцами товаров в связи с коммерческими требованиями] и удовлетворением встречных требований (см. статью 1, подпункт 3 (d)).]

[Примечание для Рабочей группы. Рабочая группа, возможно, пожелает учесть, что текст в квадратных скобках, возможно, потребуется исключить или переработать в зависимости от того, какое решение будет принято относительно формулировки в квадратных скобках в подпункте 3 (d) статьи 1 (см. Примечание для Рабочей группы).]

55. Подпункт 3 (f) в принципе соответствует рекомендации 7 Руководства по обеспеченным сделкам, однако оставляет возможность для дополнительных исключений на случай, если рассматриваемые в Типовом законе вопросы уже урегулированы другим законодательством. Это нужно для того, чтобы случайно не допустить образования пробелов в законодательстве. Кроме этого, в подпункте 3 (f) даны примерные указания относительно возможных исключений, в числе которых упомянуты отдельные виды активов, например морские и воздушные суда, которые являются предметом специализированных обеспеченных сделок или подпадают под специальные режимы регистрации.

56. Примерно так же обстоит дело и с пунктом 4, который хотя и сформулирован несколько иначе, чем рекомендация 6 Руководства по обеспеченным сделкам, однако по сути от него не отличается. Смысл этих положений заключается в следующем. Обеспечительное право в активах, подпадающих под действие Типового закона, распространяется и на подпадающие идентификации поступления по этим активам (см. статью 10, пункт 1). Это правило действует, даже если поступления относятся к одной из категорий активов, которые не входят в сферу применения Типового закона (например, опосредованно удерживаемые ценные бумаги), за исключением случаев, когда обеспечительные права в таких активах регулируются иным законодательством.

57. Пункт 5 представляет собой переформулированный вариант подпункта (b) рекомендации 2 Руководства по обеспеченным сделкам и призван обеспечить возможность применения положений законодательства о защите прав потребителей. Например, законодательство о защите прав потребителей может не допускать создания обеспечительного права во всех имеющихся и будущих активах потребителя, доходах от трудовой деятельности, по крайней мере до определенной суммы, либо в принадлежащих ему предметах домашнего обихода первой необходимости. Принимающим закон государствам, в которых недостаточно развито законодательство о защите прав потребителей, возможно, стоит подумать о том, чтобы одновременно с Типовым законом принять специальные положения о защите прав потребителей. Заметим, что в Типовом законе уже предусмотрен ряд норм, касающихся потребителей. Так, в статье 22 предусмотрено, что приобретательское обеспечительное право в потребительских товарах приобретает силу в отношении третьих сторон с момента его создания.

58. Пункт 6 соответствует рекомендации 18 Руководства по обеспеченным сделкам и имеет целью обеспечить сохранение ограничений на создание и реализацию обеспечительного права в определенных видах активов (например, доходах от трудовой деятельности), если таковые установлены другим законодательством (нормативными актами или прецедентным правом). В то же время он призван обеспечить отмену ограничений, которые обусловлены лишь тем, что обременяемыми активами являются будущие активы, часть активов или неделимые права в активах (см. статью 8, подпункты (a) и (b), ниже). Вместе с тем пункт 6 не применяется к ограничениям, носящим договорный характер (соглашения о непринятии дополнительных обязательств перед третьими сторонами). Типовой закон прямо отменяет действие договорных ограничений на создание обеспечительного права в дебиторской задолженности или иных нематериальных активах, оборотных инструментах

или праве на выплату средств, зачисленных на банковский счет (см. статью 12). Действие договорных ограничений в отношении других видов активов отменяется косвенным образом, поскольку Типовой закон разрешает владельцу активов создавать в них обеспечительное право, даже если соглашение об обеспечении или иная договоренность прямо ограничивает его в этом праве. Типовой закон не обуславливает создание обеспечительного права в активах, его приоритет и силу в отношении третьих сторон наличием у правоателя права на обременение (в пункте 1 статьи 6 говорится о "правомочии на обременение").

59. Наконец, в отличие от Руководства по обеспеченным сделкам Типовой закон не применяется к принадлежностям движимых активов и недвижимого имущества. Таким образом, в Типовом законе нет положений, которые бы соответствовали рекомендации 5, в которой сказано, что законодательство, рекомендованное в Руководстве для законодательных органах, не должно применяться к недвижимому имуществу, однако должно быть применимо к принадлежностям недвижимого имущества. При принятии законодательства на основании Типового закона государствам рекомендуется включить в него положения, основанные на соответствующих рекомендациях Руководства по обеспеченным сделкам (см. рекомендации 21, 25, 43, 48, 87, 88, 164, 165, 184, 195 и 196).

Статья 2. Определения и правила толкования

60. В статье 2 объяснено значение большинства основных терминов, используемых в Типовом законе. Значение остальных терминов разъясняется в различных статьях Типового закона. Например: а) значение термина "регистр" разъясняется в статье 26; б) значение термина "неисполнение обязательств" разъясняется в пункте 1 статьи 66. Статья 2 основана на терминологии и правилах толкования Руководства по обеспеченным сделкам (см. Введение, пункты 15-20). При толковании положений Типового закона следует учитывать следующие правила: а) союз "или" не носит исключаяющего характера; б) форма единственного числа может использоваться в значении множественного и наоборот; в) слова "включает" или "включая" не означают, что перечень является исчерпывающим (см. Введение, пункт 17).

Приобретательское обеспечительное право

61. "Приобретательское обеспечительное право" – это обеспечительное право, которое обеспечивает обязательство правоателя по кредиту, предоставленному на приобретение материальных активов (кроме овеществленных нематериальных активов), интеллектуальной собственности и прав лицензиата интеллектуальной собственности. Если обеспечительное право обеспечивает дополнительные обязательства помимо обязательств по кредиту, предоставленному и использованному на цели приобретения обремененных активов, то это право является обычным обеспечительным правом по отношению к таким дополнительным обязательствам.

Банковский счет

62. Для того чтобы подчеркнуть различие между банковским счетом и счетом ценных бумаг, последний определен в Типовом законе как "счет, который ведется посредником и по которому могут зачисляться или списываться ценные бумаги", а термин "ценные бумаги" определен таким образом, чтобы под него явно не попадали денежные средства. Термин "банковский счет" включает чековые и другие текущие счета, а также сберегательные или срочные депозитные счета. Принимающее закон государство может по желанию включить в закон об обеспеченных сделках определение термина "банк" либо использовать для его определения положения другого законодательства.

Сертифицированные неопосредованно удерживаемые ценные бумаги

63. Слово "представленный" имеет достаточно широкое значение и позволяет охватить различные формулировки, принятые в разных правовых системах (например, "охваченный" или "имеющий форму"). Термин "сертификат" означает только материальный документ, который может находиться в физическом владении. Таким образом, ценные бумаги, представленные электронным сертификатом, согласно Типовому закону являются несертифицированными.

Соглашение о контроле

64. Хотя в результате заключения соглашения о контроле обеспечительное право обретает силу в отношении третьих сторон (см. статью 16 ниже), его основная цель состоит не в этом, а в том, чтобы заручиться сотрудничеством со стороны депозитарного банка или эмитента при реализации обеспечительного права. В определении данного термина в Типовом законе не упоминается о "письменном документе с подписью", в отличие от аналогичного определения в Руководстве по обеспеченным сделкам, на котором оно основано. Это различие не носит принципиального характера, а лишь отражает решение о том, чтобы оставить вопрос о формальных требованиях на усмотрение принимающего закон государства. Соглашение о контроле необязательно должно быть оформлено в виде одного письменного документа. Следует помнить, что при любом упоминании о "письменных документах" в Типовом законе имеются в виду также их электронные эквиваленты (см. Руководство по обеспеченным сделкам, рекомендации 11-12).

Денежные средства

65. Термин "денежные средства", определение которого основано на определении из Руководства по обеспеченным сделкам, охватывает не только национальную валюту (банкноты и монеты) принимающего закон государства, но и иностранную валюту. В определении не сказано о том, что валюта должна являться законным платежным средством "в настоящее время", поскольку если валюта не является законным платежным средством "в настоящее время", то и законным платежным средством она считаться не будет. Права на выплату средств, зачисленных на банковский счет, и оборотные инструменты

рассматриваются в Типовом законе как отдельные понятия и, таким образом, не входят в понятие "денежные средства".

Неопосредованно удерживаемые ценные бумаги

66. Термин "неопосредованно удерживаемые ценные бумаги" включает акции и облигации, не зачисленные на счет ценных бумаг. Данный термин не включает права посредника или конкурирующего заявителя требования в ценных бумагах, хранящихся у посредника, непосредственно по отношению к эмитенту, поскольку эти ценные бумаги зачисляются посредником на счет ценных бумаг на имя праводателя и, следовательно, квалифицируются в качестве опосредованно удерживаемых ценных бумаг для целей этой операции.

Извещение об обеспечительном праве в дебиторской задолженности

67. Требование об идентификации обремененной дебиторской задолженности и обеспеченного кредитора, содержащееся в определении данного термина в Руководстве по обеспеченным сделкам, было перенесено в пункт 1 статьи 56, так как оно представляет собой материально-правовую норму о действительности извещения об обеспечительном праве, а этот вопрос рассматривается в пункте 1 статьи 56.

Поступления

68. Термин "поступления" имеет то же значение, что и в Руководстве по обеспеченным сделкам. Следует отметить, что он охватывает как поступления от продажи обремененных активов праводателем либо лицом, приобретшим активы у праводателя, так и естественные и гражданские плоды. Упоминание о доходах, дивидендах и распределяемых средствах, содержащееся в определении данного термина в Руководстве по обеспеченным сделкам, было решено исключить с учетом того, что они уже входят в понятие "гражданские плоды".

Дебиторская задолженность

69. Как и в Руководстве по обеспеченным сделкам, в Типовом законе дано широкое определение "дебиторской задолженности", которое охватывает даже недоговорную дебиторскую задолженность (например, дебиторскую задолженность, возникшую из гражданского правонарушения). В отличие от этого, в Конвенции об уступке под "дебиторской задолженностью" понимаются только договорные права на платеж.

Обеспеченное обязательство

70. Термин "обеспеченное обязательство" включает любое обязательство, обеспечиваемое обеспечительным правом, включая обязательство по кредиту, предоставленному на покрытие оперативных расходов предприятия или на оплату покупки товаров. Он включает не только обязательства, возникшие в момент предоставления кредита, но и обязательства, которые могут возникнуть позднее, если это предусмотрено условиями соглашения об обеспечении. Как и

в других текстах ЮНСИТРАЛ, форма единственного числа может использоваться в значении множественного и наоборот (см. пункт 60 выше). Таким образом, ссылка на обеспеченное обязательство будет достаточной для охвата всех нынешних и будущих обеспеченных обязательств.

Ценные бумаги

71. Определение термина "ценные бумаги" является более узким по сравнению с определением, данным в подпункте (а) статьи 1 Конвенции УНИДРУА о ценных бумагах. Это связано с тем, что широкое определение уместно в Конвенции, однако не подходит для Типового закона и может привести к распространению действия специальных правил, применимых к обеспечительным правам в непосредственно удерживаемых ценных бумагах, на обеспечительные права в дебиторской задолженности, оборотные инструменты, денежные и другие общие нематериальные обязательства (см. A/CN.9/802, пункт 74). В любом случае каждому принимающему закон государству необходимо будет согласовать определение термина "ценные бумаги" в своем законодательстве об обеспеченных сделках и своем законе о передаче ценных бумаг.

Счет ценных бумаг

72. Определение этого термина взято из подпункта (с) статьи 1 Конвенции УНИДРУА о ценных бумагах.

Материальные активы

73. Термин "материальные активы" включает термины "потребительские товары", "оборудование" и "инвентарные запасы", которые означают не столько разные подкатегории материальных активов, сколько разные способы их использования правоителем. Так, один и тот же автомобиль может быть отнесен к "потребительским товарам", если он используется правоителем в личных целях, к "оборудованию", если он используется им в хозяйственной деятельности, или к "инвентарным запасам", если правоитель занимается производством или продажей автомобилей.

Статья 3. Международные обязательства настоящего государства

74. Статья 3 основана на статье 3 Типового закона ЮНСИТРАЛ о трансграничной несостоятельности. В ней отражен принцип приоритета международных договоров (например, Конвенции о международных гарантиях в отношении подвижного оборудования и протоколы к ней) над внутренним законодательством.

Статья 4. Автономия сторон

75. Статья 4 основана на статье 6 Конвенции об уступке (первое предложение текста которой основано на статье 6 Конвенции Организации Объединенных Наций о договорах международной купли-продажи товаров (КМКПТ)) и на рекомендации 10 Руководства по обеспеченным сделкам. В ней закреплен

принцип, что, за исключением случаев, особо оговоренных в Типовом законе, стороны в своих взаимоотношениях свободны изменять его действие.

76. Договоренность, о которой говорится в пункте 1, может быть не только между обеспеченным кредитором и проводателем, но и между обеспеченным кредитором или проводателем и другими сторонами, чьи права могут быть затронуты Типовым законом, например должником по обремененной дебиторской задолженности, либо между обеспеченным кредитором и конкурирующим заявителем требований. [Пункт 2 призван уточнить, что договоренность между двумя сторонами может быть выгодна третьей стороне, однако не должна негативно воздействовать на ее права.]

[Примечание для Рабочей группы. В зависимости от того, какое решение примет Рабочая группа относительно текста в квадратных скобках в пункте 2, текст в квадратных скобках в настоящем пункте может потребоваться пересмотреть.]

Статья 5. Общие стандарты поведения

77. В основе статьи 5 лежит рекомендация 132 Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу VII, пункт 15). Согласно пункту 1 любое лицо обязано добросовестно и разумно с коммерческой точки зрения осуществлять все права и исполнять все обязанности, предусмотренные Типовым законом (а не только права и обязанности, предусмотренные главой о реализации обеспечительного права). Нарушение этой обязанности может привести к ответственности за ущерб, а также другим последствиям, предусмотренным законодательством принимающего закон государства.

78. Под "коммерческой разумностью" имеется в виду разумность с учетом контекста совершения сделки и передовой практики. Соблюдение общих стандартов поведения, упомянутых в настоящей статье, в целом подразумевает и соблюдение конкретных стандартов, о которых упоминается в других статьях Типового закона (например, в пункте 4 статьи 72, в котором говорится о необходимости направления уведомления в течение короткого срока).

79. Для защиты законных интересов всех сторон и во избежание злоупотреблений в подпункте 2 (а) предусмотрено, что от обязанности действовать добросовестно и разумно с коммерческой точки зрения нельзя отказываться или отступать даже по договоренности. Согласно подпункту 2 (b), эта обязанность не распространяется на прямую передачу дебиторской задолженности без права регресса. Это связано с тем, что в данном случае у проводателя (цедента) не остается никаких прав в дебиторской задолженности, которые бы можно было защитить за счет ограничения способов, которыми обеспеченный кредитор (цессионарий) может инкассировать платеж по дебиторской задолженности.

Глава II. Создание обеспечительного права

А. Общие правила

Статья 6. Соглашение об обеспечении

80. Статья 6 основана на рекомендациях 13-15 Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу II, пункты 12-37). Она призвана установить порядок создания обеспечительного права и определить форму и минимальное содержание соглашения об обеспечении, с тем чтобы достичь одну из ключевых целей эффективного и действенного законодательства об обеспеченных сделках, которая заключается в том, чтобы предоставить сторонам возможность создавать обеспечительные права простым и эффективным способом (см. Руководство по обеспеченным сделкам, рекомендация 1, подпункт (с)).

81. В соответствии с этим в пункте 1 предусмотрено, что для создания обеспечительного права достаточно заключить соглашение, отвечающее требованиям пунктов 2-5, даже если речь идет о создании обеспечительного права в будущих активах (т. е. активах, которые будут произведены или приобретены праводателем после заключения соглашения об обеспечении; см. определение в подпункте (m) статьи 2). В пункте 2 поясняется, что обеспечительное право в будущих активах создается только в момент приобретения праводателем прав в таких активах либо правомочий на их обременение.

82. В зависимости от того, какую практику финансирования считает наиболее эффективной принимающее закон государство и как оно представляет себе основных участников рынка, оно может рассмотреть вопрос о том, нужно ли сохранять подпункт 3 (е) в тексте закона. Один из возможных подходов – сохранить подпункт 3 (е), чтобы облегчить праводателю получение финансирования под обеспечение от других кредиторов в случае, если стоимость активов, обремененных ранее зарегистрированным обеспечительным правом, превышает максимальную сумму, указанную в уведомлении. Другой подход может состоять в исключении подпункта 3 (е), с тем чтобы облегчить праводателю получение кредита у первого обеспеченного кредитора (о сравнительных преимуществах и недостатках этих двух подходов см. в пунктах 92-97 главы IV Руководства по обеспеченным сделкам).

83. Принимающее закон государство, возможно, пожелает выбрать одно из двух слов, предлагаемых на выбор в пункте 4, в зависимости того, какое из них точнее соответствует положениям его договорного права. Если принимающее закон государство выберет слово "заключено", то соглашения об обеспечении, не оформленные в письменном виде, будут считаться недействительными. Если же принимающее закон государство выберет слово "подтверждено", то соглашение об обеспечении, заключенное не в письменном виде, теоретически будет действительно, хотя его существование можно будет подтвердить только письменным документом.

Статья 7. Обязательства, исполнение которых может быть обеспечено

84. Статья 7 основана на рекомендации 16 Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу II, пункты 38-48). Ее основная цель – предусмотреть возможность обеспечения будущих, условных и меняющихся обязательств (см. Руководство по обеспеченным сделкам, глава II, пункты 38-48). Это нужно для того, чтобы облегчить совершение современных кредитных сделок, в рамках которых предоставление средств происходит поэтапно в зависимости от потребностей правоателя (например, в случае предоставления правоателю возобновляемого кредита на приобретение инвентарных запасов). Такой подход не исключает возможности принятия специальных мер для защиты правоателей (например, путем установления максимальной суммы, которая может быть взыскана по обеспеченному обязательству, см. статью 6, подпункт 3 (с)).

Статья 8. Активы, которые могут быть обременены обеспечительным правом

85. Статья 8 основана на рекомендации 17 Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу II, пункты 49-57 и 61-71). Ее основная цель – обеспечить возможность обременения обеспечительным правом будущих активов, части активов, неделимых прав в движимых активах, общих категорий активов, а также всех движимых активов правоателя.

86. Следует отметить, что допустимость обременения обеспечительным правом будущих активов еще не означает отмены установленных законом ограничений на создание и реализацию обеспечительного права в отдельных категориях активов (например, доходах от трудовой деятельности вообще или в пределах определенной суммы) (см. статью 1, пункт 6, выше).

87. Следует также иметь в виду, что тот факт, что обеспечительным правом разрешается обременять все активы правоателя, чтобы максимально увеличить доступную сумму кредита или улучшить условия кредитного соглашения, еще не означает, что остальные кредиторы правоателя оказываются незащищенными. Защита остальных кредиторов (в рамках и за рамками производства по делу о несостоятельности) регулируется другими положениями законодательства и предусмотрена статьей 32.

Статья 9. Требуемое описание активов

88. Статья 9 основана на подпункте (d) рекомендации 14 Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу II, пункты 58-60). С учетом важности описания обремененных активов в соглашении об обеспечении требование о наличии такого описания выделено в отдельную статью. Статья 9 призвана обеспечить возможность создания обеспечительного права в активах или категории активов, даже если их описание в соглашении об обеспечении носит обобщенный характер, например "все инвентарные запасы" или "вся дебиторская задолженность" (см. Руководство по обеспеченным сделкам, глава II, пункты 58-60).

Статья 10. Поступления и поступления в форме средств, объединенных с другими средствами

89. Статья 10 основана на рекомендациях 19 и 20 Руководства по обеспеченным сделками (см. главу II, пункты 72-89). Пункт 1 призван обеспечить, чтобы, за исключением случаев, когда стороны договорились об ином, обеспечительное право в активах автоматически распространялось на поддающиеся идентификации поступления по ним (пункт 1). Это правило отражает обычные ожидания сторон и гарантирует достаточную защиту обеспеченному кредитору. Это важно потому, что обеспечительным правом в активах, представляющих собой поступления по другим активам (например, правом в дебиторской задолженности, возникшей в результате продажи обремененных инвентарных запасов), могут обладать также другие стороны, тогда как в законе необходимо четко определить и урегулировать права всех конкурирующих кредиторов.

90. Продемонстрировать важность поступлений можно на примере типичной сделки: если изначально обремененными активами являются инвентарные запасы, то дебиторская задолженность, образовавшаяся в результате их продажи, будет представлять собой поступления. Если после выплаты дебиторской задолженности денежные средства будут зачислены на банковский счет, то право на выплату средств, зачисленных на банковский счет, будет также представлять собой поступления по инвентарным запасам. Если на банковский счет будет выписан чек на покупку новых инвентарных запасов, то этот чек также будет частью поступлений по инвентарным запасам. Поступлениями будут считаться и новые приобретенные инвентарные запасы, а также складская расписка, если новые инвентарные запасы поступят на склад.

91. В пункте 2 предусмотрено исключение из правила, установленного в пункте 1. Согласно этому пункту, обеспечительное право в активах распространяется даже на не поддающиеся идентификации поступления, если они представляют собой денежные средства, объединенные с другими денежными средствами.

92. Согласно пункту 3, обеспечительное право ограничивается размером поступлений непосредственно до их объединения с другими активами. Например, если на банковский счет зачисляется сумма в 1 тыс. евро, а на момент реализации обеспечительного права на счете находится 2,5 тыс. евро, то обеспечительное право будет распространяться только на сумму в 1 тыс. евро.

93. В пункте 4 рассматривается ситуация, когда остаток на счете меньше суммы зачисленных поступлений (например, меньше 1 тыс. евро). Согласно этому пункту, в подобной ситуации обеспечительное право распространяется на минимальную сумму, которая имела на счете в период между моментом объединения поступлений и моментом возникновения требования по обеспечительному праву в этих поступлениях. Так, если в упомянутой в предыдущем примере ситуации остаток на счете, на который были зачислены поступления, составлял 1,5 тыс. евро, затем уменьшился до 500 евро, а в момент реализации обеспечительного права составлял 750 евро, то

обеспечительное право будет распространяться на сумму в 500 евро (т. е. на наименьший промежуточный остаток).

**Статья 11. Материальные активы, объединенные
в общую массу или продукт**

94. Статья 11 основана на рекомендациях 22 и 91 Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу II, пункты 90-95 и 100-102, и главу V, пункты 117-123). Пункт 1 призван обеспечить, чтобы обеспечительное право в активах, объединенных в общую массу или продукт, продолжало действовать в общей массе или продукте, даже если сами активы более не поддаются идентификации.

95. Согласно пункту 2, обеспечительное право ограничивается стоимостью [массы соразмерно той доле, которую обремененные и необремененные активы имеют в общей массе] [количества обремененных активов, которые стали частью массы]. Таким образом, [если обеспеченный кредитор обладает обеспечительным правом в нефти на сумму 100 тыс. евро и эту нефть сливают в один резервуар с нефтью на сумму 50 тыс. евро, в результате чего образуется общая масса нефти стоимостью в 150 тыс. евро, то обеспечительное право будет распространяться на две трети объема нефти, которая будет находиться в резервуаре на момент реализации обеспечительного права (даже если цена нефти вырастет или упадет)] [а) если в 100 тыс. л нефти создается обеспечительное право для обеспечения обязательства на сумму в 100 тыс. евро (1 евро за литр) и если в соглашении об обеспечении и уведомлении об обеспечительном праве дано соответствующее описание обремененных активов; б) 100 тыс. л нефти объединяются с 50 тыс. л нефти в одном резервуаре и становятся частью массы; с) в момент реализации обеспечительного права стоимость массы нефти (150 тыс. л) составляет лишь 75 тыс. евро из-за падения цен на нефть (до 0,5 евро за литр), то в этом случае обеспеченный кредитор сможет реализовать свое обеспечительное право только в отношении 100 тыс. л нефти стоимостью в 50 тыс. евро].

96. В пункте 3 предусмотрено другое правило на случай объединения материальных активов в продукт (например, мука, из которой изготовлен хлеб). Согласно пункту 3 обеспечительное право в продукте ограничивается стоимостью, которую имели обремененные активы непосредственно до того, как они стали частью продукта. Таким образом, если обремененная обеспечительным правом мука стоимостью в 100 евро объединяется с другим сырьем и из нее изготавливается хлеб на сумму в 500 евро, то обеспечительное право будет ограничено суммой в 100 евро.

97. Следует заметить, что слово "ограничивается" в пунктах 2 и 3 означает, что если стоимость обремененных активов, объединенных в массу или продукт, увеличивается после того, как они были объединены, то разница в стоимости не будет обременена обеспечительным правом. Иными словами, обеспеченный кредитор не может извлечь выгоду из повышения цен на сырьевые товары (см. Руководство по обеспеченным сделкам, глава V, с пункта 118 до конца). В то же время слово "ограничивается" никак не предопределяет сумму обеспечения на тот случай, если цена обремененных активов снизится после того, как они будут объединены. В отношении материальных активов, объединенных в массу или продукт, действует то же

правило, что и в отношении всех других категорий обремененных активов: каждая из сторон несет риск снижения стоимости обремененных активов.

[Примечание для Рабочей группы. В зависимости от того, какое решение примет Рабочая группа, комментарий к пунктам 2 и 3, возможно, придется переработать. Комментарий к пункту 4, который заключен в квадратные скобки, планируется подготовить после того, как Рабочая группа примет решение относительно целесообразности его сохранения в тексте.]

Статья 11-бис. Погашение обеспечительного права

98. В статье 11-бис говорится о погашении обеспечительного права посредством полного платежа или иного исполнения всех обеспеченных обязательств, в том числе будущих обязательств, вытекающих из действующих обязательств обеспеченного кредитора по предоставлению кредита. О погашении обеспечительного права упоминается в статье 49 (Обязанность обеспеченного кредитора вернуть обремененные активы) и подпункте 2 (с) статьи 21 положений о регистре (Обязательная регистрация уведомления об изменении или аннулировании).

В. Правила, касающиеся конкретных активов

Статья 12. Договорные ограничения на создание обеспечительного права

99. Статья 12 основана на рекомендации 24 Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу II, пункты 106-110 и 113), которая в свою очередь основана на статье 9 Конвенции об уступке. Ее цель – обеспечить, чтобы наличие соглашения об ограничении прав праводателя на создание обеспечительных прав в категориях активов, перечисленных в этой статье, не вело к недействительности обеспечительного права, созданного вопреки этому соглашению. Такой подход призван облегчить использование дебиторской задолженности для обеспечения кредитов, что отвечает интересам экономики в целом, и при этом избежать чрезмерного ограничения автономии сторон.

100. В отличие от рекомендации 24 Руководства по обеспеченным сделкам в статью 12 добавлено упоминание о договорных ограничениях на создание обеспечительного права в других активах помимо дебиторской задолженности, а именно в других нематериальных активах, оборотных инструментах и правах на выплату средств, зачисленных на банковский счет (см. A/CN.9/830, пункты 59-63).

101. Действие правила, изложенного в пункте 1, ограничивается пунктом 2. Согласно этому пункту, если должнику по дебиторской задолженности удастся уговорить праводателя включить "оговорку о запрещении уступки" в соглашение об обеспечении и если в результате нарушения этого соглашения праводателем должник по дебиторской задолженности терпит убытки, то праводатель несет ответственность за ущерб согласно положениям договорного права. Вместе с тем должник по дебиторской задолженности не вправе расторгнуть договор из-за такого нарушения либо предъявить обеспеченному кредитору (цессионарию) какие-либо требования, которые он

может иметь к праводателю в связи с нарушением соглашения. Кроме того, согласно пункту 3 обеспеченный кредитор, который соглашается принять дебиторскую задолженность в обеспечение кредита, не несет ответственности за нарушение соглашения праводателем лишь в силу того, что ему было известно об "оговорке о запрещении уступки".

102. Из положений пунктов 1-3 следует, что обеспеченный кредитор не обязан проверять каждый договор, из которого возникает дебиторская задолженность, на наличие "оговорки о запрещении уступки". Это облегчает совершение обеспеченных сделок, в рамках которых обеспечение создается в совокупной дебиторской задолженности, и сделок, связанных с предоставлением обеспечения в будущей дебиторской задолженности.

103. Пункт 4 ограничивает сферу применения положений пункта 1 только коммерческой дебиторской задолженностью, которая понимается весьма широко. Действие этого пункта не распространяется на "финансовую дебиторскую задолженность", поскольку, когда должником по дебиторской задолженности является финансовое учреждение, даже частичное признание оговорки о запрещении уступки недействительной может затронуть обязательства, взятые на себя финансовым учреждением в отношении третьих сторон (см. Руководство по обеспеченным сделкам, пункт 108).

104. При прочтении вместе с пунктом 1 статьи 6 статья 24 не отменяет установленные законом ограничения на создание и реализацию обеспечительного права в определенных видах активов (например, в суверенной дебиторской задолженности).

Статья 13. Личные или имущественные права, обеспечивающие или подкрепляющие платеж или иное исполнение обязательства по обремененной дебиторской задолженности или иному нематериальному активу или оборотному инструменту

105. В варианте А пунктов 1 и 2 отражена суть рекомендации 25 Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу II, пункты 111-122), а в варианте В – суть статьи 10 Конвенции об уступке.

106. Согласно варианту А обеспечительное право в дебиторской задолженности или иных активах, упомянутых в пункте 1, автоматически распространяется на любое личное право, которое подкрепляет платеж или иное исполнение обязательства по дебиторской задолженности (например, гарантия), и любое имущественное право, которое обеспечивает платеж или иное исполнение обязательства (например, обеспечительное право в других активах). Во избежание нарушения прав гаранта, эмитента, подтверждающего или назначенного лица по независимому обязательству в статье предусмотрено, что в случае, если подкрепляющим правом является независимое обязательство, обеспечительное право распространяется только на право получать поступления, но не на право требовать платежа по независимому обязательству.

107. Согласно варианту В обеспечительное право автоматически распространяется на акцессорные обеспечительные или подкрепляющие права, а если речь идет о независимых правах, то праводатель обязан создавать в них новое обеспечительное право в пользу обеспеченного кредитора. Таким образом, никакого несоответствия с положениями подпункта 3 (а) статьи 1 нет, а следовательно, нет и необходимости

полностью воспроизводить рекомендацию 127 Руководства по обеспеченным сделкам с целью защиты прав гаранта/эмитента, подтверждающего или назначенного лица по независимому обязательству.

[Примечание для Рабочей группы. Если Рабочая группа остановится на варианте А, в Типовой закон будет необходимо добавить положения, отражающие суть рекомендации 127 Руководства по обеспеченным сделкам, чтобы не допустить негативных последствий для прав гаранта/эмитента или подтверждающего или назначенного лица по независимому обязательству.]

Статья 14. Оборотные документы и охваченные материальные активы

108. Статья 14 основана на рекомендации 28 Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу II, пункт 128). Она призвана обеспечить, чтобы обеспечительное право в оборотном документе распространялось на материальные активы, охваченные этим документом, если в момент выдачи документа эти активы находились во владении эмитента (например, инвентарные запасы или урожай, который помещен на склад и на который складом выдана оборотная складская расписка).

109. Согласно определению термина "владение" в подпункте (z) статьи 2, под нахождением активов во владении эмитента оборотного документа подразумевается, что активы могут находиться во владении его представителя или лица, действующего от его имени. Обеспечительное право в оборотном документе распространяется на охватываемые этим документом материальные активы и продолжает действовать даже после того, как эти активы перестают охватываться этим документом. Однако сила обеспечительного права в отношении третьих сторон, обусловленная владением оборотным документом, сохраняется лишь в течение того времени, пока активы охватываются оборотным документом, и прекращается после того, как они будут высвобождены эмитентом (см. статью 24, пункт 2).

Статья 15. Материальные активы, в отношении которых используется интеллектуальная собственность

110. Статья 15 основана на рекомендации 243 Дополнения об интеллектуальной собственности (см. пункты 108-112). Она призвана обеспечить, чтобы, за исключением случаев, когда стороны договорились об ином, обеспечительное право в материальных активах автоматически не распространялось на содержащуюся в них интеллектуальную собственность, а обеспечительное право в интеллектуальной собственности автоматически не распространялось на материальные активы, в отношении которых используется интеллектуальная собственность (например, охраняемое авторским правом программное обеспечение, установленное на персональном компьютере, или торговая марка в инвентарных запасах одежды).

Глава III. Сила обеспечительного права в отношении третьих сторон

А. Общие правила

Статья 16. Общие методы придания силы в отношении третьих сторон

111. Статья 16 основана на рекомендации 32 Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу III, пункты 19-86). В ней перечислены общие методы придания силы в отношении третьих сторон (регистрация в общем регистре обеспечительных прав, специальном регистре или сертификате правового титула либо передача обремененных активов во владение обеспеченного кредитора). В приведенных в конце настоящей главы правилах, касающихся конкретных активов, предусмотрены также другие методы (например, контроль).

Статья 17. Поступления

112. Статья 17 основана на рекомендациях 39-40 Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу III, пункты 87-96). В ней определены обстоятельства, при которых обеспечительное право в поступлениях, предусмотренное статьей 10, имеет силу в отношении третьих сторон.

113. Согласно пункту 1 обеспечительное право в наличных поступлениях (денежные средства, дебиторская задолженность, оборотные инструменты и право на выплату средств, зачисленных на банковский счет) автоматически имеет силу в отношении третьих сторон. Например, в случае продажи обремененных инвентарных запасов образовавшиеся в результате нее дебиторская задолженность, наличные средства, банковский вклад, чек или новые инвентарные запасы будут представлять собой поступления по изначально обремененным инвентарным запасам.

114. В отличие от рекомендации 39, на которой основана данная статья, в ее пункте 1 не упоминается об описании поступлений в уведомлении. Это изменение в формулировке носит чисто редакционный характер и не означает смены концепции. Оно продиктовано тем соображением, что, как только поступления будут описаны в уведомлении (в соответствии с соглашением об обеспечении), они будут считаться не поступлениями, а первоначально обремененными активами, а вопрос о силе обеспечительного права в таких активах в отношении третьих сторон уже достаточно урегулирован в статье 16.

115. Согласно пункту 2, если обеспечительное право в активах имеет силу в отношении третьих сторон, то обеспечительное право в поступлениях по этим активам имеет силу в отношении третьих сторон в течение короткого срока, а после этого – только при условии, что до истечения этого срока обеспечительному праву в поступлениях была придана сила в отношении третьих сторон с помощью одного из методов, предусмотренных статьей 16 или правилами настоящей главы, касающимися конкретных активов.

Статья 18. Изменение метода придания силы в отношении третьих сторон

116. Статья 18 основана на рекомендации 46 Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу III, пункты 120-121). Цель данной статьи заключается в том, чтобы обеспечительному праву, которому была придана сила в отношении третьих сторон с помощью одного метода, можно было впоследствии придать силу в отношении третьих сторон с помощью другого метода и чтобы сила в отношении третьих сторон сохранялась непрерывно, если между применением этих двух методов нет промежутка.

Статья 19. Утрата силы в отношении третьих сторон

117. Статья 19 основана на рекомендации 47 Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу III, пункты 122-127). Цель данной статьи заключается в том, чтобы в случае утраты силы в отношении третьих сторон ее можно было восстановить, хотя в этом случае обеспечительное право и будет считаться имеющим силу в отношении третьих сторон только с момента ее восстановления.

Статья 20. Последствия передачи обремененных активов

118. Статья 20 преследует две цели: во-первых, закрепить общепризнанный принцип, согласно которому обеспечительное право переходит к лицу, которому передаются обремененные активы (*droit de suite*); и, во-вторых, предусмотреть, что, за исключением случаев, предусмотренных статьей 27 [положений о регистре], такое обеспечительное право автоматически имеет силу в отношении третьих сторон.

Статья 21. Сохранение силы обеспечительного права в отношении третьих сторон при замене применимого законодательства настоящим Законом

119. Статья 21 основана на рекомендации 45 Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу III, пункты 117-119). Согласно пункту 1, если в результате изменения местонахождения обремененных активов или праводателя начинает применяться Типовой закон, то обеспечительное право, имевшее силу в отношении третьих сторон согласно ранее применявшемуся законодательству, в течение непродолжительного срока сохраняет силу в отношении третьих сторон в соответствии с Типовым законом. После этого обеспечительное право сохранит силу в отношении третьих сторон только при условии, что до истечения этого срока ему будет придана сила в отношении третьих сторон в соответствии с положениями Типового закона. Согласно пункту 2, если обеспечительное право сохраняет силу в отношении третьих сторон непрерывно, то моментом приобретения силы в отношении третьих сторон считается тот момент, когда ему была придана такая сила согласно ранее применявшемуся законодательству.

Статья 22. Приобретательские обеспечительные права в потребительских товарах

120. Статья 22 основана на рекомендации 179 Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу IX, пункты 125-128). Хотя приобретательское обеспечительное право в потребительских товарах автоматически имеет силу в отношении третьих сторон, оно не обладает особым приоритетом приобретательского обеспечительного права перед обеспечительным правом, зарегистрированным в специальном регистре (см. статью 30).

В. Правила, касающиеся конкретных активов

Статья 23. Права на выплату средств, зачисленных на банковский счет

121. Статья 23 основана на рекомендации 49 Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу III, пункты 138-148). В ней предусмотрено три дополнительных метода придания силы в отношении третьих сторон обеспечительному праву в праве на выплату средств, зачисленных на банковский счет (создание обеспечительного права в пользу депозитарного банка, заключение соглашения о контроле и принятие любых мер, которые могут понадобиться для того, чтобы владельцем счета стал обеспеченный кредитор). Меры, которые следует принять для того, чтобы владельцем счета стал обеспеченный кредитор, могут различаться в зависимости от банковского законодательства и практики принимающего закон государства. Например, для этого может быть достаточно сменить имя владельца счета с имени праводателя на имя обеспеченного кредитора или может потребоваться списать средства со счета праводателя и зачислить их на счет обеспеченного кредитора.

Статья 24. Оборотные документы и охватываемые ими материальные активы

122. Статья 24 основана на рекомендациях 51-53 Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу III, пункты 154-158). В ней рассматривается вопрос о том, как наличие силы в отношении третьих сторон у обеспечительного права в оборотном документе влияет на наличие такой силы у обеспечительного права в материальных активах, охваченных оборотным документом.

123. Согласно пункту 1, если обеспечительное право в оборотном документе (которое согласно статье 14 распространяется и на охваченные им активы) имеет силу в отношении третьих сторон, то обеспечительное право в активах, охваченных оборотным документом, также имеет силу в отношении третьих сторон. Согласно пункту 2, для того чтобы обеспечительное право в активах, охваченных оборотным документом, имело силу в отношении третьих сторон, достаточно владения самим документом. Согласно пункту 3 обеспечительное право, упомянутое в пункте 2, сохраняет силу в отношении третьих сторон еще некоторое время после того, как оборотный документ перестает находиться во владении обеспеченного кредитора.

124. Принимающие закон государства, являющиеся участниками Конвенции, устанавливающей единообразный закон о переводном и простом векселях (Женева, 1930 год) (Женевский единообразный закон), возможно, пожелают подумать о том, чтобы добавить в главу о создании обеспечительного права или его силе в отношении третьих сторон, в раздел с правилами, касающимися конкретных активов, дополнительное положение о том, что обеспечительное право может быть создано и приобрести силу в отношении третьих сторон путем вручения векселя, на котором проставлен индоссамент со словами "валюта в обеспечение" ("valeur en garantie"), "валюта в залог" ("valeur en gage") или любыми другими словами, указывающими на обеспечительное право (см. статью 19 Женевского единообразного закона и статью 22 Конвенции Организации Объединенных Наций о международных переводных векселях и международных простых векселях (Конвенция о переводных и простых векселях), в которых содержатся аналогичное положение). Принимающему закон государству, которое решит добавить подобное положение, будет необходимо скорректировать статью 27 Типового закона таким образом, чтобы урегулировать вопрос о сравнительном приоритете такого обеспечительного права.

Статья 25. Несертифицированные непосредственно удерживаемые ценные бумаги

125. Статья 25 представляет собой новое положение, которое не соответствует ни одной из рекомендаций Руководства по обеспеченным сделкам, поскольку Руководство не применяется ни к каким видам ценных бумаг (см. рекомендацию 4, подпункт (с)). В этой статье предусмотрен еще один дополнительный метод придания силы в отношении третьих сторон – внесение пометки об обеспечительном праве или имени обеспеченного кредитора в качестве держателя ценных бумаг в книги, ведущиеся эмитентом или от имени эмитента с целью учета держателей ценных бумаг. В ней также упоминается о заключении соглашения о контроле как одном из возможных методов придания силы в отношении третьих сторон обеспечительному праву в непосредственно удерживаемых ценных бумагах (а не только в правах на выплату средств, зачисленных на банковский счет; см. статью 2, подпункт (g)).

126. Принимающие закон государства, являющиеся участниками Женевского единообразного закона, возможно, пожелают подумать о том, чтобы добавить в главу о создании обеспечительного права или его силе в отношении третьих сторон, в раздел о правилах, касающихся конкретных активов, положение о том, что обеспечительное право может быть создано и может приобрести силу в отношении третьих сторон путем вручения векселя, на котором проставлен индоссамент со словами "валюта в обеспечение" ("valeur en garantie"), "валюта в залог" ("valeur en gage") или любыми другими словами, указывающими на обеспечительное право (см. статью 19 Женевского единообразного закона и статью 22 Конвенции о переводных и простых векселях, в которых содержатся аналогичные положения). Принимающему закон государству, которое решит добавить подобное положение, будет необходимо скорректировать статью 46 Типового закона таким образом, чтобы урегулировать вопрос о сравнительном приоритете такого обеспечительного права.