

**Генеральная Ассамблея**

Distr.: Limited
4 August 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

Добавление

Содержание

	<i>Стр.</i>
Глава VI. Права и обязательства сторон и третьих сторон, принявших на себя обязательства	4
Раздел I. Взаимные права и обязательства сторон соглашения об обеспечении	4
А. Общие правила	4
Статья 47. Источник взаимных прав и обязательств сторон	4
Статья 48. Обязательство лица, во владении которого находятся обремененные активы, проявлять разумную заботу	4
Статья 49. Обязательство обеспеченного кредитора возвратить обремененные активы [или зарегистрировать уведомление об изменении или аннулировании]	5
Статья 50. Право обеспеченного кредитора на использование обремененных активов, возмещение связанных с ними расходов и проверку их состояния	6
В. Правила, касающиеся конкретных активов	7
Статья 51. Заверения праводателя, предоставляющего обеспечительное право в дебиторской задолженности.	7

* Переиздано по техническим причинам 18 сентября 2015 года.



	Статья 52. Право праводателя или обеспеченного кредитора уведомить должника по дебиторской задолженности	7
	Статья 53. Право обеспеченного кредитора на получение платежа по дебиторской задолженности	8
	Статья 54. Право обеспеченного кредитора на обеспечение сохранности обремененной интеллектуальной собственности	9
Раздел II.	Права и обязательства третьих сторон, принявших на себя обязательства	9
А.	Дебиторская задолженность	9
	Статья 55. Защита должника по дебиторской задолженности	9
	Статья 56. Извещение об обеспечительном праве в дебиторской задолженности	10
	Статья 57. Освобождение должника по дебиторской задолженности от ответственности посредством платежа	10
	Статья 58. Возражения и права на зачет со стороны должника по дебиторской задолженности	12
	Статья 59. Договоренность не ссылаться на возражения или права на зачет	12
	Статья 60. Изменение первоначального договора	13
	Статья 61. Возврат сумм, уплаченных должником по дебиторской задолженности	13
В.	Оборотные инструменты	14
	Статья 62. Права в отношении лица, принявшего на себя обязательства по оборотному документу	14
С.	Права на выплату средств, зачисленных на банковский счет	14
	Статья 63. Права в отношении депозитарного банка	14
D.	Оборотные документы и охватываемые ими материальные активы	15
	Статья 64. Права в отношении эмитента оборотного документа	15
E.	Неопосредованно удерживаемые ценные бумаги	15
	Статья 65. Права в отношении эмитента неопосредованно удерживаемых ценных бумаг	15
Глава VII.	Реализация обеспечительного права	16
А.	Общие правила	16
	Статья 66. Права после неисполнения	16
	Статья 67. Методы осуществления прав после неисполнения	16
	Статья 68. Помощь в случае несоблюдения требований законодательства	17
	Статья 69. Право затрагиваемых лиц на прекращение процесса реализации прав	18
	Статья 70. Право обеспеченного кредитора с более высоким приоритетом взять на себя контроль за процессом реализации прав	18
	Статья 71. Право обеспеченного кредитора вступить во владение обремененными активами	19

Статья 72. Право обеспеченного кредитора на реализацию обремененных активов	20
Статья 73. Право обеспеченного кредитора на распределение поступлений от реализации обремененных активов	20
Статья 74. Право обеспеченного кредитора и праводателя направить предложение о приобретении обеспеченным кредитором обремененных активов	21
Статья 75. Права, приобретаемые в обремененных активах	21
В. Правила, касающиеся конкретных активов	22
Статья 76. Инкассация платежа по дебиторской задолженности, оборотному инструменту, праву на выплату средств, зачисленных на банковский счет, или неопосредованно удерживаемым ценным бумагам	22
Статья 77. Инкассация платежа по дебиторской задолженности получателем прямой передачи	23

Глава VI. Права и обязательства сторон и третьих сторон, принявших на себя обязательства

Раздел I. Взаимные права и обязательства сторон соглашения об обеспечении

А. Общие правила

Статья 47. Источник взаимных прав и обязательств сторон

1. Статья 47 основана на рекомендации 110 Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу VI, пункты 14 и 15). Она призвана дать описание огромной совокупности источников, затрагивающих взаимные права и обязательства сторон соглашения об обеспечении: а) другие статьи главы VI проекта типового закона; б) другие применимые нормы права; с) положения соглашения об обеспечении (вновь устанавливающие принцип автономии сторон, закрепленный в статье 4); и d) любое обыкновение, согласованное сторонами, и любые виды практики, установленные сторонами (придавая тем самым законодательную силу этим обычным и видам практики, которые могут и не быть в целом признанными во всех государствах, но которые тем не менее могут иметь важное значение для сторон).
2. За исключением определенных императивных правил, включенных в эту главу (см. статью 4, пункт 1), сторонам предоставляется свобода приспособлять свое соглашение об обеспечении и свое обыкновение и виды практики к данной сделке, с тем чтобы наиболее эффективно и действенно способствовать достижению их соответствующих коммерческих целей (как они отражены в статьях 6 и 11 Конвенции об уступке, а также в статьях 6 и 9 Конвенции Организации Объединенных Наций о договорах международной купли-продажи товаров (КМКОП)).
3. Важно отметить, что лицо, оспаривающее силу такого соглашения на том основании, что оно не соответствует положениям данной статьи, несет бремя доказывания.

Статья 48. Обязательство лица, во владении которого находятся обремененные активы, проявлять разумную заботу

4. Статья 48 основана на рекомендации 111 Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу VI, пункты 24-31). В ней устанавливается правило, согласно которому праводатель или обеспеченный кредитор, во владении которого находятся обремененные активы (которые согласно определению, содержащемуся в подпункте (kk) статьи 2, включают денежные средства, оборотные инструменты, оборотные документы и сертифицированные неопосредованно удерживаемые ценные бумаги), должен проявлять разумную заботу для обеспечения физической сохранности этих активов и поддержания их стоимости. Она применяется не к любой стороне, во владении которой находятся обремененные активы, а только к праводателю или обеспеченному кредитору, владеющему такими активами. Третья сторона, владеющая обремененными активами, также будет обязана проявлять разумную заботу для обеспечения сохранности обремененных активов, но только в том случае, если

данная третья сторона дала согласие на это, а такое согласие обладает исковой силой согласно договорному праву.

5. Вопрос о том, что представляет собой "разумная забота" в данном случае, зависит от характера обремененных активов. Так, разумная забота может означать нечто весьма отличное, когда речь идет об оборудовании, инвентарных запасах, зерновых культурах или живых животных.

6. Хотя физическая сохранность материальных активов в большинстве случаев будет иметь своим последствием сохранение стоимости этих активов, данное правило также признает поддержание стоимости активов в качестве самостоятельной цели, которая может выходить за пределы физической сохранности активов, а в некоторых случаях может выходить за рамки контроля со стороны праводателя или обеспеченного кредитора, владеющего активами. Например, если заимодавец владеет сертифицированными неопосредованно удерживаемыми акциями дочернего предприятия заемщика, которое ему полностью принадлежит, и фактически контролирует прямые операции в рамках коммерческой деятельности этого дочернего предприятия (ситуация, которая будет редко возникать в практике), то статья 48 может, в зависимости от конкретных обстоятельств, требовать, чтобы сторона, владеющая этими активами, проявляла при этом разумную заботу.

7. Статья 48 и правило законодательства о ценных бумагах соответствуют статье 5(1) Директивы о финансовом обеспечении (ДФО), которая предоставляет обеспеченному кредитору право на использование ценных бумаг, которыми он владеет, должны толковаться совместно, а их взаимосвязь будет определяться внутренними нормами права, касающимися толкования. Следует отметить, что согласно статье 1(4) ДФО финансовое обеспечение (термин, который, строго говоря, не определяется в ДФО) может состоять из "наличных средств" (см. статью 2(1)(d) ДФО), "кредитных требований" (см. статью 2(1)(o) ДФО) и/или "финансовых инструментов" (см. статью 2(1)(e) ДФО). Согласно ДФО "финансовые инструменты" могут быть либо опосредованно удерживаемыми ("обеспечение в форме ценных бумаг, внесенных в бухгалтерскую запись"; см. статью 2(1)(g) ДФО), либо неопосредованно удерживаемыми ценными бумагами, если они могут продаваться ("обращаться на рынке ценных бумаг" или "поддаваться обычным операциям", см. статью 2(1)(e) ДФО).

**Статья 49. Обязательство обеспеченного кредитора возвратить
обремененные активы [или зарегистрировать уведомление
об изменении или аннулировании]**

8. Статья 49 основана на рекомендациях 112 и 72 Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу VI, пункты 35-39). Она предусматривает, что по погашении обеспечительного права в обремененных активах обеспеченный кредитор, во владении которого находятся эти обремененные активы, должен возвратить их праводателю и зарегистрировать уведомление об изменении или аннулировании, как это предусматривается в подпунктах 1 (b) или 2 (c) статьи 21 [положений, касающихся регистра]. Обеспечительное право обычно будет считаться погашенным, если обеспеченное обязательство оплачено полностью или иным образом исполнено полностью, а все последующие

обязательства по предоставлению кредита должнику прекратили свое действие.

9. Статья 49 не затрагивает прямо обязательство обеспеченного кредитора отозвать любые уведомления, которые он направил должнику по дебиторской задолженности. В этом отношении праводатель скорее защищен пунктом 2 статьи 53 и подпунктом 2 (b) статьи 73, которые требуют, чтобы обеспеченный кредитор возвратил праводателю любые излишки поступлений, которые он получает.

10. Эта статья не применяется к прямой передаче дебиторской задолженности, поскольку термин "обеспеченное обязательство" не относится к прямой передаче дебиторской задолженности (см. статью 2, подпункт (ff)), а дебиторская задолженность не может быть объектом физического владения (см. статью 2, подпункт (z)).

11. Вопрос о том, может ли обеспеченный кредитор вернуть эквивалент неопосредованно удерживаемых ценных бумаг для замены первоначально обремененных неопосредованно удерживаемых ценных бумаг, является вопросом для решения на основании законодательства о ценных бумагах (см. статью 5(2) ДФО и документ A/CN.9/836, пункт 24).

**Статья 50. Право обеспеченного кредитора на использование
обремененных активов, возмещение связанных с ними
расходов и проверку их состояния**

12. Статья 50 основана на рекомендации 113 Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу VI, пункты 50-65). Она предусматривает, что обеспеченный кредитор несет не только определенные обязательства (описание которых дано в статьях 48 и 49), но и обладает определенными правами.

13. Согласно подпункту 1 (a) обеспеченный кредитор, владеющий активами, имеет право на возмещение разумных расходов, понесенных в связи с обеспечением сохранности и поддержанием стоимости обремененных активов в соответствии со статьей 48.

14. Согласно подпункту 1 (b) обеспеченный кредитор, владеющий активами, может разумно использовать обремененные активы и направлять денежные поступления от активов на платеж по обеспеченному этими активами обязательству.

15. И наконец, согласно пункту 2 в том случае, если обремененные активы находятся во владении праводателя, обеспеченный кредитор имеет право проверять состояние обремененных активов. Поскольку на эту статью распространяется действие общего стандарта коммерческой разумности и добросовестности, установленного в статье 5, право проверять состояние обремененных активов может осуществляться в коммерчески разумные сроки и коммерчески разумным образом. Применение этого стандарта зависит от сложившихся обстоятельств. Например, в крайних случаях, таких как случаи, когда должник не исполнил свои обязательства или обеспеченный кредитор имеет основания полагать, что физическое состояние активов, служащих обеспечением, подвергается угрозе или подверглось угрозе, или же вскоре подвергнется угрозе перемещения из государства, такой обеспеченный

кредитор может обоснованно требовать безотлагательной проверки состояния активов.

16. Поскольку статья 50 не является одним из императивных правил, перечисленных в пункте 1 статьи 4, статья 50 может быть отклонена или изменена сторонами соглашения об обеспечении. Соглашение между обеспеченным кредитором и праводателем может затрагивать права какой-либо третьей стороны, владеющей обремененными активами, только в том случае, если данная третья сторона действует в качестве агента обеспеченного кредитора.

В. Правила, касающиеся конкретных активов

Статья 51. Заверения праводателя, предоставляющего обеспечительное право в дебиторской задолженности

17. Статья 51 основана на рекомендации 114 Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу VI, пункт 73), которая в свою очередь основывается на статье 12 Конвенции об уступке. Она предусматривает, что, когда праводатель предоставляет обеспечительное право в дебиторской задолженности, этот праводатель считается давшим различные заверения обеспеченному кредитору в момент заключения соглашения об обеспечении.

18. В частности, согласно пункту 1 праводатель дает заверения в отношении того, что он ранее не создавал обеспечительного права в дебиторской задолженности в пользу другого обеспеченного кредитора и что должник по дебиторской задолженности не имеет и не будет иметь никаких возражений или прав на зачет в отношении данной дебиторской задолженности. Согласно пункту 2 праводатель не дает заверений в отношении того, что он обладает или будет обладать платежеспособностью для выплаты данной дебиторской задолженности.

19. Поскольку статья 51 не является одним из императивных правил, перечисленных в пункте 1 статьи 4, любые или все положения статьи 51 могут быть отклонены или изменены сторонами соглашения об обеспечении. По этой причине ссылка на соглашение сторон об обратном, которая была включена в рекомендацию 114 Руководства по обеспеченным сделкам, была исключена.

20. Статья 51 сопряжена с еще одним отличием от рекомендации 114 Руководства по обеспеченным сделкам. Заверение в том, что праводатель может создавать обеспечительное право, не было предусмотрено в статье 51 во избежание создания впечатления о том, что она применяется к обеспечительным правам, созданным только в дебиторской задолженности. В результате этого данный вопрос оставлен для решения на основании общего договорного права.

Статья 52. Право праводателя или обеспеченного кредитора уведомить должника по дебиторской задолженности

21. Статья 52 основана на рекомендации 115 Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу VI, пункты 74 и 75), которая основывается на статье 13 Конвенции об уступке. Пункт 1 предусматривает, что, когда обеспечительное право было создано в дебиторской задолженности, либо праводатель, либо

обеспеченный кредитор имеет право сообщить должнику по дебиторской задолженности о существовании данного обеспечительного права и направить ему платежную инструкцию, но что после получения извещения об обеспечительном праве должником по дебиторской задолженности только обеспеченный кредитор может направить платежную инструкцию.

22. Пункт 2 предусматривает, что извещение, направленное в нарушение договоренности между праводателем обеспечительного права и обеспеченным кредитором, тем не менее имеет силу для целей статьи 58, что исключает для праводателя возможность сослаться после получения извещения об обеспечительном праве на определенные права на зачет в отношении дебиторской задолженности, которая попала в распоряжение праводателя после получения им извещения об обеспечительном праве.

23. Хотя прямо выраженная формулировка пункта 1 статьи 52 содержит ссылку на право сторон "направить" извещение об обеспечительном праве и платежную инструкцию, из проекта типового закона вполне очевидно вытекает, что такое извещение имеет силу только после получения его должником по дебиторской задолженности при условии, что это извещение также отвечает другим требованиям статьи 56.

24. Поскольку статья 52 не является одним из императивных правил, перечисленных в пункте 1 статьи 4, она может быть отклонена или изменена сторонами соглашения об обеспечении. По этой причине ссылка на соглашение сторон об обратном, которая была включена в рекомендацию 115 Руководства по обеспеченным сделкам, была исключена.

Статья 53. Право обеспеченного кредитора на получение платежа по дебиторской задолженности

25. Статья 53 основана на рекомендации 116 Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу VI, пункты 76-80), которая основывается на статье 14 Конвенции об уступке. Любые внесенные изменения призваны уточнить данный текст, но не изменить его основополагающую направленность.

26. В этой статье предусматривается право обеспеченного кредитора получать поступления от дебиторской задолженности, в которой он обладает обеспечительным правом перед праводателем обеспечительного права. Пункт 1 предусматривает, что, независимо от того, было ли направлено извещение об обеспечительном праве, обеспеченный кредитор имеет право удерживать: а) поступления от любого полного или частичного платежа по дебиторской задолженности, произведенного обеспеченному кредитору, а также любые материальные активы (например, инвентарные запасы), возвращенные обеспеченному кредитору в связи с данной дебиторской задолженностью; б) поступления от любого полного или частичного платежа по любой дебиторской задолженности, произведенного праводателю (а также любые материальные активы, возвращенные праводателю); и с) поступления от любого полного или частичного платежа по любой дебиторской задолженности, произведенного какой-либо третьей стороне (а также любые материальные активы, возвращенные праводателю), если это право обеспеченного кредитора обладает приоритетом перед правом данного третьего лица.

27. Поскольку статья 53 не является одним из императивных правил, перечисленных в пункте 1 статьи 4, она может быть отклонена или изменена сторонами соглашения об обеспечении. По этой причине ссылка на соглашение сторон об обратном, которая была включена в рекомендацию 116 Руководства по обеспеченным сделкам, была исключена.

Статья 54. Право обеспеченного кредитора на обеспечение сохранности обремененной интеллектуальной собственности

28. Статья 54 основана на рекомендации 246 Дополнения об интеллектуальной собственности (пункты 223-226). Эта статья придает силу договоренности между праводателем обеспечительного права в интеллектуальной собственности и обеспеченным кредитором, согласно которой обеспеченный кредитор может принимать меры, необходимые для сохранения стоимости данной интеллектуальной собственности, такие как осуществление любой необходимой регистрации (например, регистрации патента) и инициирование действий по предупреждению нарушения третьими сторонами.

29. Хотя статьи 4 (автономия сторон) и 48 (обязательство обеспечивать сохранность обремененных активов) могут быть, как правило, достаточными для обеспечения того, чтобы обеспеченный кредитор мог принять такие меры, статья 54 была включена в проект типового закона потому, что в контексте прав интеллектуальной собственности эти права являются обычно правами собственника интеллектуальной собственности.

Раздел II. Права и обязательства третьих сторон, принявших на себя обязательства

А. Дебиторская задолженность

Статья 55. Защита должника по дебиторской задолженности

30. Статья 55 взята из рекомендации 117 Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу VII, пункт 12), которая основывается на статье 15 Конвенции об уступке. В пункте 1 устанавливается общий принцип, согласно которому создание обеспечительного права в дебиторской задолженности не затрагивает прав или обязательств должника по дебиторской задолженности, если только должник по дебиторской задолженности не дал своего согласия на это.

31. В порядке осуществления общего принципа, закрепленного в пункте 1, пункт 2 предусматривает, что в платежной инструкции могут быть изменены имя/наименование лица, адрес или счет, на который должнику по дебиторской задолженности требуется произвести платеж, но не могут быть изменены: а) валюта платежа, в которой должен быть произведен платеж по дебиторской задолженности, как указано в первоначальном договоре, приведшем к возникновению данной дебиторской задолженности; или б) государство, в котором должен быть произведен платеж, как указано в первоначальном договоре, приведшем к возникновению данной дебиторской задолженности, на

иное государство, отличное от того, в котором находится должник по дебиторской задолженности.

**Статья 56. Извещение об обеспечительном праве
в дебиторской задолженности**

32. Статья 56 основана на рекомендации 118 Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу VII, пункты 13-16), которая основывается на статье 16 Конвенции об уступке. В ней содержится описание требований для придания силы: а) направленного должнику по дебиторской задолженности извещения о существовании обеспечительного права в этой дебиторской задолженности; или б) платежной инструкции в отношении этой дебиторской задолженности.

33. Согласно пункту 1 для придания силы и извещению об обеспечительном праве, и платежной инструкции они должны быть "получены" должником по дебиторской задолженности. Кроме того, и в таком извещении, и в такой платежной инструкции должны быть разумным образом определены дебиторская задолженность и обеспеченный кредитор, и они должны быть составлены на языке, который, как разумно ожидается, сообщает должнику об их содержании. В связи с последним моментом пункт 2 разъясняет, что всегда является достаточным язык первоначального договора, подтверждающего эту дебиторскую задолженность.

34. Согласно пункту 3 и извещение об обеспечительном праве, и платежная инструкция могут относиться к дебиторской задолженности, которая возникает в момент направления такого извещения или платежной инструкции, но также может относиться к дебиторской задолженности, которая возникает впоследствии.

35. Согласно пункту 4 если А создает обеспечительное право в своей дебиторской задолженности, а затем передает ее В, который также создает обеспечительное право в этой дебиторской задолженности, а затем передает ее С, который также создает обеспечительное право в этой дебиторской задолженности, то извещение должника по дебиторской задолженности, касающееся обеспечительного права, которое было создано С, является извещением о всех предшествующих обеспечительных правах, созданных А и В.

**Статья 57. Освобождение должника по дебиторской задолженности
от ответственности посредством платежа**

36. Статья 57 основана на рекомендации 119 Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу VII, пункты 17-20), которая основывается на статье 17 Конвенции об уступке. В ней устанавливается правило, затрагивающее вопрос о том, когда и каким образом должник по дебиторской задолженности освобождается от ответственности посредством платежа.

37. Пункт 1 закрепляет основополагающий принцип, согласно которому до получения должником по дебиторской задолженности извещения об обеспечительном праве в этой дебиторской задолженности должник может быть освобожден от ответственности посредством платежа в соответствии с договором, приведшим к возникновению этой дебиторской задолженности ("первоначальный договор"). Если первоначальный договор является

договором купли-продажи, то это означает платеж продавцу. Вместе с тем согласно пункту 2 после получения должником извещения о существовании обеспечительного права он может быть освобожден от ответственности только посредством платежа обеспеченному кредитору или другой стороне, как указано обеспеченным кредитором в извещении или как впоследствии проинструктировал обеспеченный кредитор в письменной платежной инструкции, полученной должником. Вместе с тем правило, содержащееся в пункте 2, обуславливается рядом требований, которые изложены в пунктах 3-8.

38. Во-первых, согласно пункту 3 если должник по дебиторской задолженности получает более чем одну платежную инструкцию, касающуюся одного обеспечительного права в дебиторской задолженности, созданного одним и тем же праводателем, то должник освобождается от ответственности посредством платежа в соответствии с последней платежной инструкцией, полученной от обеспеченного кредитора до платежа, поскольку такая последняя платежная инструкция будет являться наиболее актуальной. Во-вторых, согласно пункту 4 если должник получает извещение о существовании более чем одного обеспечительного права в одной и той же дебиторской задолженности, созданного одним и тем же праводателем, то должник освобождается от ответственности посредством платежа в соответствии с первым полученным извещением на основании принципа, согласно которому обеспечительное право, охватываемое первым извещением, вероятно, будет иметь приоритет перед последующим обеспечительным правом в соответствии с правилами о приоритете, содержащимися в проекте типового закона.

39. В-третьих, согласно пункту 5 если должник получает извещение об одном или нескольких последующих обеспечительных правах в одной и той же дебиторской задолженности, то должник освобождается от ответственности посредством платежа в соответствии с извещением о последнем из таких последующих обеспечительных прав. Причина этого заключается в том, что последним в целом ряде правополучателей/обеспеченных кредиторов будет фактический держатель этого обеспечительного права.

40. В-четвертых, согласно пункту 6 если должник получает извещение об обеспечительном праве в части одной или нескольких дебиторских задолженностей или неделимом интересе в них, то должник имеет право выбора. Он может быть освобожден от ответственности посредством платежа либо в соответствии с извещением, либо в соответствии с пунктом 1, как если бы это извещение не было получено. Вместе с тем если должник выбирает первый из этих вариантов, то согласно пункту 7 он освобождается от ответственности только в объеме той части и того неделимого интереса, в отношении которых был произведен платеж.

41. И наконец, согласно пункту 8 если должник получает извещение от [последующего обеспеченного кредитора] [обеспеченного кредитора, который приобрел свои права у первоначального или любого другого обеспеченного кредитора], то для получения защиты должник может просить этого обеспеченного кредитора представить ему в течение разумного срока надлежащее доказательство создания обеспечительного права первоначальным праводателем в пользу первоначального обеспеченного кредитора и любых промежуточных обеспечительных прав. Если обеспеченный кредитор не

представляет такого доказательства, то должник может произвести платеж, как если бы такое извещение не было им получено. Для этой цели согласно пункту 9 надлежащее доказательство включает любой письменный документ, исходящий от праводателя, который указывает на факт создания обеспечительного права (например, соглашение об обеспечении).

42. Пункт 10 призван сохранять любые другие основания для освобождения от ответственности посредством платежа лицу, имеющему право на платеж в соответствии с другим законодательством (например, платеж компетентному судебному или иному органу или же в публичный депозитный фонд).

Статья 58. Возражения и права на зачет со стороны должника по дебиторской задолженности

43. Эта статья основана на рекомендации 120 Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу VII, пункт 21), которая основывается на статье 18 Конвенции об уступке. Ее следует толковать совместно со статьей 59. Пункт 1 сохраняет для должника все возражения и права на зачет, вытекающие из договора, в связи с которым возникла дебиторская задолженность, включая любой другой договор, который являлся частью одной и той же сделки, как если бы обеспечительное право не было создано, а праводатель не предъявлял соответствующего требования. Пункт 1 обуславливается договоренностью сторон об обратном, как это предусмотрено в статье 59. Подпункт 1 (b) обеспечивает, чтобы должник по дебиторской задолженности мог ссылаться в отношении обеспеченного кредитора на любое другое право на зачет, имевшееся у должника по дебиторской задолженности в момент получения им извещения об обеспечительном праве. Вместе с тем это означает, что должник не может ссылаться на право на зачет, которое возникает после направления такого извещения.

44. Согласно пункту 2 пункт 1 не предоставляет должнику по дебиторской задолженности права ссылаться в отношении обеспеченного кредитора в качестве возражения или права на зачет на нарушение соглашения праводателем, ограничивая право праводателя создавать обеспечительное право. В противном случае придание действительности обеспечительному праву согласно статье 12, невзирая на такое соглашение, будет лишено смысла.

Статья 59. Договоренность не ссылаться на возражения или права на зачет

45. Статья 59 основана на рекомендации 121 Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу VII, пункт 22), которая основывается на статье 19 Конвенции об уступке. Пункт 1 предусматривает, что должник по дебиторской задолженности может в письменной форме за своей подписью согласиться не ссылаться на возражения и права на зачет, допускаемые статьей 58. Согласно пункту 2 любое изменение такой договоренности также должно быть составлено в письменной форме за подписью должника по дебиторской задолженности и имеет силу в отношении обеспеченного кредитора только в том случае, если обеспеченный кредитор дает согласие на это, или в случае дебиторской задолженности, которая еще не была получена в результате исполнения, разумный обеспеченный кредитор согласился бы на это изменение. Во избежание злоупотреблений пункт 3 предусматривает, что

должник не может отказаться от возражений на основании мошеннических действий, совершенных обеспеченным кредитором, или недееспособности этого должника.

Статья 60. Изменение первоначального договора

46. Эта статья основана на рекомендации 122 Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу VII, пункты 23 и 24), которая основывается на статье 20 Конвенции об уступке. В ней рассматриваются последствия договоренности между праводателем обеспечительного права в дебиторской задолженности и должником по дебиторской задолженности, которая предусматривает изменение условий этой дебиторской задолженности. Результат зависит от момента достижения такой договоренности.

47. Согласно пункту 1 если договоренность заключена до получения должником извещения об обеспечительном праве в дебиторской задолженности, то она имеет силу в отношении обеспеченного кредитора, хотя обеспеченный кредитор также [пользуется любыми выгодами, полученными из этой договоренности].

48. Согласно пункту 2 даже если договоренность заключена после направления извещения, то она также имеет силу даже в том случае, когда она затрагивает права обеспеченного кредитора, если либо: а) обеспеченный кредитор дает на это свое согласие; либо б) дебиторская задолженность не полностью подкреплена исполнением и в первоначальном договоре предусмотрено изменение, в связи с которым возникла эта дебиторская задолженность, или же разумный обеспеченный кредитор согласился бы на такое изменение.

49. Пункт 3 предусматривает, что статья 60 не затрагивает любое право праводателя или обеспеченного кредитора, возникающее в соответствии с другим законодательством из нарушения договоренности между ними (такой как договоренность, согласно которой праводатель не согласится на какие-либо изменения условий этой дебиторской задолженности).

Статья 61. Возврат сумм, уплаченных должником по дебиторской задолженности

50. Статья 61 основана на рекомендации 123 Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу VII, пункты 25 и 26), которая основывается на статье 21 Конвенции об уступке. В ней рассматривается ситуация, в которой праводатель обеспечительного права в дебиторской задолженности (или правоотчуждатель при прямой передаче дебиторской задолженности) не исполняет свои обязательства по договору, в связи с которым возникла эта дебиторская задолженность. Эта статья ограждает обеспеченного кредитора от ответственности при таких обстоятельствах, предусматривая, что должник по дебиторской задолженности не может требовать от обеспеченного кредитора возврата каких-либо сумм, уплаченных им либо праводателю, либо обеспеченному кредитору. В результате этого должник по дебиторской задолженности несет риск несостоятельности своего партнера по договору (т.е. праводателя).

В. Оборотные инструменты

Статья 62. Права в отношении лица, принявшего на себя обязательства по оборотному документу

51. Статья 62 основана на рекомендации 124 Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу VII, пункты 27-31). Эта статья призвана сохранять права сторон согласно применимому законодательству, касающемуся оборотных инструментов. Например, обеспеченный кредитор, обладающий обеспечительным правом в каком-либо оборотном инструменте, может получить от лица, принявшего на себя обязательства, платеж по этому инструменту только в соответствии с его условиями; кроме того, даже в том случае, если праводатель не исполняет свои обязательства, обеспеченный кредитор не может получить от лица, принявшего на себя обязательства, платеж до наступления срока этого платежа согласно инструменту и законодательству, касающемуся таких инструментов.

С. Права на выплату средств, зачисленных на банковский счет

Статья 63. Права в отношении депозитарного банка

52. Статья 63 основана на рекомендациях 125 и 126 Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу VII, пункты 32-37). Она касается ситуации, в которой обеспечительное право предоставляется в праве на выплату средств, зачисленных на банковский счет.

53. Пункт 1 предусматривает, что права и обязательства депозитарного банка не затрагиваются обеспечительным правом, если только такой банк не дает на это свое согласие. Обоснование обеспечения защиты банков, таким образом, заключается в том, что возложение обязательств на депозитарный банк или изменение прав и обязательств депозитарного банка без его согласия может подвергать такой банк рискам в такой мере, что он не будет в состоянии надлежащим образом осуществлять свою деятельность, если только он не будет заранее знать, каковыми могут быть такие риски (см. главу VII, пункт 33).

54. Для обеспечения конфиденциальности взаимоотношений банка и его клиента пункт 1 также предусматривает, что депозитарный банк не несет обязательства давать ответы на просьбы о предоставлении информации (например, относительно остатка средств на счете, независимо от того, существует ли соглашение о контроле или сохраняет ли держатель счета право распоряжения средствами, зачисленными на его банковский счет).

55. И наконец, пункт 2 предусматривает, что даже если депозитарный банк дает свое согласие на создание обеспечительного права в праве на выплату средств, зачисленных на банковский счет, удерживаемый праводателем в этом банке, то любое право на зачет, которое может иметь депозитарный банк в соответствии с другим законодательством, также остается незатронутым. Обоснование включения этого правила заключается в необходимости избегать любого вмешательства в порядок, в котором банки учитывают свои риски с учетом характера сделки и предпринимательской деятельности их клиента.

D. Оборотные документы и охватываемые ими материальные активы

Статья 64. Права в отношении эмитента оборотного документа

56. Статья 64 основана на рекомендации 130 Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу VII, пункты 43-45). Она предусматривает, что если обеспеченный кредитор обладает обеспечительным правом в оборотном документе, то права обеспеченного кредитора в отношении эмитента этого документа или любого иного лица, имеющего обязательства по этому документу, регулируются законодательством, касающимся оборотных документов. Это означает, что для реализации документа обеспеченным кредитором, обладающим обеспечительным правом в этом документе, за счет активов, охватываемых данным документом: а) во время его реализации активы, охватываемые этим документом, должны все еще быть во владении эмитента или другого лица, взявшего на себя обязательства по этому документу; и б) эмитент или другое лицо, взявшее на себя обязательства, не будет нести какого-либо обязательства по передаче этих активов обеспеченному кредитору, если только данный оборотный документ не был передан обеспеченному кредитору в соответствии с законодательством, регулирующим оборотные документы (например, с необходимым индоссаментом).

E. Неопосредованно удерживаемые ценные бумаги

Статья 65. Права в отношении эмитента неопосредованно удерживаемых ценных бумаг

57. Как уже упоминалось, Руководство по обеспеченным сделкам не затрагивает обеспечительные права в любых видах ценных бумаг (см. статью 4, подпункт (с)). Таким образом, статья 65 представляет собой новое правило. В соответствии со статьями 62-64 она предусматривает, что права обеспеченного кредитора, который обладает обеспечительным правом в неопосредованно удерживаемых ценных бумагах, в отношении эмитента ценных бумаг регулируется другим законодательством принимающего закон государства. Например, в соответствии с этим законодательством в связи с обеспечительным правом в акциях какой-либо отечественной корпорации могут требоваться одобрение правительства, соблюдение конкретных формальностей, уплата специального налога, регистрация в бухгалтерских книгах корпорации или специальные процедуры реализации.

Глава VII. Реализация обеспечительного права

А. Общие правила

Статья 66. Права после неисполнения

58. Статья 66 основана на рекомендациях 133, 139, 141, 143 и 144 Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу VIII, пункты 10-12, 15-17, 33-35). Пункт 1 разъясняет, что, после того как должник не исполнил обязательство, праводатель или обеспеченный кредитор могут осуществить любое право, которым они могут обладать согласно положениям главы VII, а также в соответствии с соглашением об обеспечении и законодательством, регулирующим соглашение об обеспечении, при условии что это не противоречит положениям проекта типового закона.

59. Значение термина "неисполнение" в целом определяется в пункте 1. Однако его точное значение обуславливается соглашением сторон и законодательством, регулирующим это соглашение. Следует также отметить, что некоторые права праводателя согласно этой статье будут доступны праводателю даже до неисполнения согласно договорному праву (например, право выкупа и право на обращение в суд или иной орган за защитой).

60. Пункты 2 и 3 указывают на то, что осуществление одного права обычно не препятствует осуществлению другого права, за исключением случая, когда осуществление одного права делает невозможным осуществление другого права (например, если обеспеченный кредитор решает вступить во владение и продать обремененные активы, то он не может предлагать приобрести их в порядке исполнения обеспеченного обязательства).

61. Пункт 4 предусматривает, что праводатель и любое иное лицо, с которого причитается платеж или иное исполнение обеспеченного обязательства, не может отказаться от любого из своих прав или изменить по договоренности любое из них согласно положениям настоящей главы до неисполнения. В противном случае обеспеченный кредитор может оказывать давление на любого должника по обеспеченному обязательству с целью добиться отказа или изменения любых своих прав в ответ на уступку в соглашении об обеспечении (см. Руководство по обеспеченным сделкам, главу VIII, пункты 16 и 17).

Статья 67. Методы осуществления прав после неисполнения

62. Статья 67 основана на рекомендации 142 Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу VIII, пункты 18-20 и 29-33). В пункте 1 разъясняется, что обеспеченный кредитор может осуществить свои права после неисполнения путем обращения в суд или иной орган, который должен быть указан принимающим закон государством, или без такого обращения (например, торговая палата, арбитражный суд или публичный нотариус). Принимающее закон государство, возможно, пожелает указать, должны ли любые права, конкретно определенные в настоящей главе, быть осуществлены посредством обращения в суд или иной орган (например, право на вступление во владение и право на распоряжение активом). В любом случае с учетом того факта, что правовые системы разнятся с точки зрения того, какие права после

неисполнения могут быть осуществлены только посредством обращения в суд или иной орган (например, право на вступление во владение и право на распоряжение активом), проект типового закона не устанавливает какого бы то ни было ограничения способности сторон обратиться к помощи со стороны суда или иного органа в любое время в порядке осуществления права после неисполнения или разрешения спора, возникающего в этом отношении (A/CN.9/836, пункт 52).

63. Согласно пункту 2 осуществление прав после неисполнения посредством обращения в суд или иной орган обуславливается общими правилами, которые должны быть указаны принимающим закон государством, тогда как согласно пункту 3 осуществление этих прав без обращения в суд или иной орган обуславливается положениями настоящей главы.

Статья 68. Помощь в случае несоблюдения требований законодательства

64. Статья 68 основана на рекомендации 137 Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу VII, пункт 31). Она призвана указать, что если права какого-либо лица затрагиваются несоблюдением другим лицом своих обязательств согласно положениям настоящей главы, то первое лицо имеет право обратиться за помощью в суд или иной орган. Нарушение обязательств обеспеченного кредитора включает нарушения, совершенные агентами, служащими или поставщиками услуг данного обеспеченного кредитора. Лица, которые могут быть затронуты, включают: обеспеченного кредитора с более низким приоритетом по сравнению с приоритетом обеспеченного кредитора, осуществляющего реализацию, гаранта или совладельца обремененных активов.

65. Принимающее закон государство, возможно, пожелает указать суд или иной орган, в который должна обращаться сторона, стремящаяся получить помощь, и вид оперативного разбирательства, которым можно будет воспользоваться. Такой орган может включать арбитражный суд, торговую палату или публичного нотариуса (при условии, что между праводателем и обеспеченным кредитором заключено арбитражное соглашение, которое обладает исковой силой согласно законодательству принимающего закон государства). В таком случае: а) арбитражное соглашение (и арбитражное решение) будет обязательным только для его сторон; и б) если выигравшая сторона пытается изъять актив, то законодательство принимающего закон государства должно предусматривать защиту прав лиц, которые не являются сторонами арбитражного соглашения, в обремененных активах. В таком случае являющиеся третьими сторонами кредиторы должны быть уведомлены (например, до внесудебной продажи, как это предусматривается в статье 72) и им должна быть предоставлена возможность утвердить свои права (например, свое право взять на себя контроль за процессом реализации прав, как это предусматривается в статье 70, или получить платеж за счет поступлений от продажи согласно их уровню приоритета, как это предусматривается в статье 73).

66. Поскольку длительная и дорогостоящая процедура реализации, по всей вероятности, будет оказывать негативное воздействие на наличие и стоимость кредитов, принимающее закон государство поощряется к тому, чтобы

предусмотреть ускоренное судебное разбирательство (включая разбирательство по вопросу о временных мерах защиты и вынесении предварительных предписаний).

Статья 69. Право затрагиваемых лиц на прекращение процесса реализации прав

67. Статья 69 основана на рекомендации 140 Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу VIII, пункты 22-24). Согласно пункту 1 любое лицо, права которого затрагиваются процессом реализации прав, имеет право осуществить платеж или иным образом исполнить обеспеченное обязательство в полном объеме. Это положение основывается на том предположении, что остаточная стоимость данного актива является большей, чем оставшаяся часть обеспеченного обязательства. Следует отметить, что вопрос о погашении обеспечительного права, который также рассматривается в рекомендации 140 Руководства по обеспеченным сделкам, затрагивается в статье 11-бис.

68. Платеж в полном объеме включает покрытие разумных расходов на реализацию. Это означает, что: а) в случае реализации прав в суде или ином органе расходы по реализации определяет суд или иной орган на основе имеющихся доказательств; и б) в случае реализации прав без обращения в суд или иной орган праводатель может обратиться в суд или иной орган, если он намерен оспорить разумность расходов по реализации.

69. Согласно пункту 2 это право может быть осуществлено до тех пор, пока обеспеченный кредитор не продал обремененные активы, не реализовывал их или не инкассировал средства в связи с ними, или не заключает соглашение с этой целью. В противном случае окончательному характеру приобретенных прав будет нанесен ущерб. [Пункт 3 предусматривает, что содержащееся в пункте 2 правило не применяется в случае аренды или выдачи лицензии в отношении обремененных активов. Это означает, что лицо, затрагиваемое реализацией прав, все еще может прекратить процесс реализации, если остаточная стоимость обремененных активов является достаточной. Вместе с тем существует одно ограничение, т.е. права арендатора или лицензиата должны соблюдаться.]

[Примечание для Рабочей группы. Рабочая группа, возможно, пожелает отметить, что ссылка на пункт 3 статьи 69 в пункте 69 выше взята в квадратные скобки, поскольку пункт 3 статьи 69 также взят в квадратные скобки.]

Статья 70. Право обеспеченного кредитора с более высоким приоритетом взять на себя контроль за процессом реализации прав

70. Статья 70 основана на рекомендации 145 Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу VIII, пункт 36). В пункте 1 разъясняется, что обеспеченный кредитор, обеспечительное право которого имеет приоритет перед правами осуществляющего реализацию прав обеспеченного кредитора или кредитора, действующего на основании судебного решения ("более высокий приоритет обеспеченного кредитора"), имеет право взять на себя контроль за процессом реализации прав в любой момент до продажи активов или их реализации иным образом либо приобретения активов или инкассирования средств

обеспеченным кредитором, либо до тех пор, пока обеспеченный кредитор не заключил соглашения с этой целью. [Как и пункт 3 статьи 69, пункт 3 настоящей статьи допускает реализацию этого права даже после сдачи в аренду обремененных активов или выдачи в отношении них лицензии без, вместе с тем, того, чтобы затрагивать права арендаторов или лицензиатов.]

71. Согласно пункту 3 право обеспеченного кредитора с более высоким приоритетом взять на себя контроль за процессом реализации прав включает право на реализацию прав любым возможным способом, предусмотренным в настоящей главе. Это означает, что обеспеченный кредитор с более высоким приоритетом может изменить метод реализации прав, например, для исправления ошибок, совершенных осуществляющим реализацию прав кредитором. Вместе с тем следует отметить, что осуществление этого права обуславливается стандартом, установленным в пункте 1 статьи 5, т.е. обеспеченный кредитор будет обязан действовать добросовестно и коммерчески разумным образом, например, во избежание излишних расходов на реализацию прав.

Статья 71. Право обеспеченного кредитора вступить во владение обремененными активами

72. Статья 71 основана на рекомендациях 146 и 147 Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу VIII, пункты 38-48 и 51-56). В пункте 1 разъясняется, что после факта неисполнения обеспеченный кредитор имеет право вступить во владение обремененными активами путем обращения в суд или иной орган. Вступительная формулировка пункта 1 призвана уточнить, что тот простой факт, согласно которому праводатель, не исполнивший обязательства, не предоставляет автоматически обеспеченному кредитору право получить во владение обремененные активы от лица, которое получило свои права свободными от обеспечительного права (например, покупателя или иного правоприобретателя, арендатора или лицензиата; см. статью 29).

73. Согласно пункту 2 обеспеченный кредитор также имеет право вступить во владение обремененными активами без обращения в суд или иной орган, если выполнены условия, которые в нем установлены. Принимающее закон государство, возможно, пожелает конкретно указать, в течение какого срока до вступления во владение обеспеченный кредитор должен направить уведомление об этом.

74. [Согласно пункту 3 обеспеченный кредитор может вступить во владение обремененными активами только по истечении короткого срока (который должен быть указан принимающим закон государством) или по получении уведомления его адресатами.]

75. Согласно пункту 4 во избежание причинения ущерба скоропортящимся активам или быстрого уменьшения их стоимости [таких активов, как опосредованно удерживаемые ценные бумаги], уведомление, указанное в подпункте 2 (b), необходимости направлять нет.

[Примечание для Рабочей группы. Рабочая группа, возможно, пожелает отметить, что комментарий к пунктам 3 и 4 будет подготовлен после завершения их рассмотрения.]

Статья 72. Право обеспеченного кредитора на реализацию обремененных активов

76. Статья 72 основана на рекомендациях 148-151 Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу VIII, пункты 48 и 57-60). Пункт 1 касается права обеспеченного кредитора продать обремененные активы или реализовать их иным образом, сдать их в аренду или выдать на них лицензию путем обращения, либо без такого обращения, в суд или иной орган (который должен быть указан принимающим закон государством), а пункт 2 предусматривает, что принимающее закон государство также указывает правила, которые будут определять метод, порядок, время и другие аспекты продажи активов или их реализации иным образом, их сдачи в аренду или выдачи на них лицензии.

77. Пункты 3-8 касаются случаев реализации активов обеспеченным кредитором без обращения в суд или иной орган. Согласно пункту 3 обеспеченный кредитор может определить аспекты продажи обремененных активов или их реализации иным образом, их сдачи в аренду или выдачи на них лицензии. Согласно пункту 4 обеспеченный кредитор должен направить праводателю, любому должнику и любому лицу, обладающему правами в обремененных активах, письменное уведомление, которое сообщает обеспеченному кредитору о таких правах и которое содержит все элементы, изложенные в пунктах 5-7. Согласно пункту 8 направления уведомления не требуется, если обремененные активы являются скоропортящимися, их стоимость может быстро уменьшиться или они относятся к той категории активов, которые продаются на признанном рынке.

78. С учетом своего обязательства действовать добросовестно и коммерчески разумным образом (см. статью 5, пункт 1), обеспеченный кредитор может: а) реализовать обремененные активы посредством публичной или частной продажи и в случае публичной продажи посредством аукциона или торгов (см. A/CN.9/836, пункт 68); и б) принять решение о том, следует ли реализовывать обремененные активы по отдельности, по частям или в качестве единого целого (см. Руководство по обеспеченным сделкам, глава VIII, пункты 71-73).

Статья 73. Право обеспеченного кредитора на распределение поступлений от реализации обремененных активов

79. Статья 73 основана на рекомендациях 152-155 Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу VIII, пункты 60-64). В пункте 1 разъясняется, что в случае продажи обремененных активов или их реализации иным образом, их сдачи в аренду или выдачи на них лицензии под надзором суда или иного органа, распределение поступлений от такой реализации обусловливается правилами, которые должны быть указаны принимающим закон государством. Вместе с тем такое распределение должно следовать порядку приоритетов в соответствии с правилом о приоритете, закрепленным в проекте типового закона.

80. Согласно пункту 2 распределение поступлений от продажи обремененных активов или их реализации иным образом, их сдачи в аренду или выдачи на них лицензии без обращения в суд или иной орган обусловливается правилами, установленными в пункте 2. Подпункт 2 (b) содержит ссылку только на платеж

субординированному обеспеченному кредитору, поскольку согласно пунктам 3 и 4 статьи 75 обеспечительное право обеспеченного кредитора с более высоким приоритетом сохраняется даже после реализации обремененных активов обеспеченным кредитором с более низким приоритетом.

81. Согласно пункту 3 если после распределения поступлений наблюдается нехватка средств, то должник несет личное (необеспеченное) обязательство произвести платеж.

82. Следует отметить, что: а) эта статья не применяется к прямой передаче дебиторской задолженности; и б) вопрос о возмещении в связи с неисполнением обязательств по реализации активов согласно положениям настоящей главы является вопросом для решения на основании другого законодательства, в частности в отношении потребительских сделок (см. A/CN.9/836, пункт 73).

Статья 74. Право обеспеченного кредитора и праводателя направить предложение о приобретении обеспеченным кредитором обремененных активов

83. Статья 74 основана на рекомендациях 156-159 Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу VIII, пункты 65-70). В пункте 1 устанавливается право обеспеченного кредитора предложить в письменной форме приобрести один или несколько обремененных активов в полное или частичное погашение обеспеченного обязательства. Пункты 2 и 3 касаются адресатов и содержания такого предложения. Предложение должно быть направлено: а) праводателю и любому должнику; и б) определенным другим лицам.

84. Пункт 4 предусматривает, что: а) в случае предложения приобрести обремененные активы в счет полного погашения обеспеченного обязательства обеспеченный кредитор приобретает данные обремененные активы, если никто из адресатов не возражает; б) в случае предложения приобрести обремененные активы в счет частичного погашения обеспеченного обязательства обеспеченный кредитор приобретает эти обремененные активы, если все адресаты дают свое согласие на то. Последний подход призван оберегать права всех адресатов уведомления, поскольку они будут по-прежнему нести ответственность за часть этого обеспеченного обязательства.

85. Согласно пункту 5 если праводатель делает такое предложение и если обеспеченный кредитор принимает его, то обеспеченный кредитор должен действовать так, как это предусмотрено в пунктах 2-4.

Статья 75. Права, приобретаемые в обремененных активах

86. Статья 75 основана на рекомендациях 160-163 Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу VIII, пункты 74-81). Эта статья призвана регулировать окончательный характер прав, приобретенных в обремененных активах в результате реализации обеспечительного права (например, вопрос о том, приобретает ли правополучатель свои права свободными от обеспечительного права или обусловленными им). Пункт 1 касается продажи обремененных активов или их реализации иным образом под надзором суда или иного органа и отсылает вопрос об окончательном характере прав на

решение на основании законодательства, которое должно быть указано принимающим закон государством. Пункт 2 касается аренды обремененных активов и выдачи на них лицензии под надзором суда или иного органа и предусматривает, что арендатор или лицензиат приобретает свои права на использование арендованных активов или активов, в отношении которых выдана лицензия, кроме как в отношении кредиторов, обладающих правами, которые имеют приоритет перед правом осуществляющего реализацию обеспеченного кредитора.

87. Согласно пунктам 3 и 4 в случае продажи обремененных активов или их иной реализации, сдачи их в аренду или выдачи на них лицензии покупатель или иной правоприобретатель получает свои права обусловленными только правами, которые имеют приоритет перед правом обеспеченного кредитора, а арендатор или лицензиат имеет право на получение выгод от такой аренды или лицензии, за исключением случая, когда речь идет о кредиторах, обладающих правами, которые имеют приоритет перед правами обеспеченного кредитора.

88. Согласно пункту 5 если продажа обремененных активов или их реализация иным образом, сдача их в аренду или выдача на них лицензии происходит в нарушение положений главы VII, то покупатель или другой правополучатель, арендатор или лицензиат не приобретает каких-либо прав или выгод [, если он знал о таком нарушении, и в результате этого нарушения были существенно ущемлены права праводателя или другого лица].

[Примечание для Рабочей группы. Рабочая группа, возможно, пожелает отметить, что часть текста пункта 88 выше взята в квадратные скобки, поскольку соответствующий текст в пункте 5 статьи 75 также взят в квадратные скобки.]

В. Правила, касающиеся конкретных активов

Статья 76. Инкассация платежа по дебиторской задолженности, оборотному инструменту, праву на выплату средств, зачисленных на банковский счет, или неопосредованно удерживаемым ценным бумагам

89. Статья 76 основана на рекомендациях 169-171, 173 и 175 Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу VIII, пункты 93-98, 102-108, 111 и 112). Эта статья призвана указать на то, что если обремененные активы представляют собой обязательство выплатить денежные средства после неисполнения обязательства, то обеспеченный кредитор имеет право на инкассацию платежа от третьей стороны, принявшей на себя обязательство.

90. Согласно пункту 2 обеспеченный кредитор может осуществить право на инкассацию даже до неисполнения обязательства, однако с согласия праводателя; а согласно пункту 3 обеспеченный кредитор может также реализовать любое личное или имущественное право, которое обеспечивает или подкрепляет платеж по обремененным активам.

91. Пункт 4 призван защищать депозитарный банк от обязательства вынужденного платежа без его согласия и без решения суда или иного органа. В результате действия пункта 4 обеспеченный кредитор может инкассировать

остаток средств, зачисленных на банковский счет, без обращения в суд или иной орган только в том случае, если обеспечительному праву в праве на выплату средств была придана сила в отношении третьих сторон путем создания обеспечительного права в пользу депозитарного банка, заключения соглашения о контроле или в результате того, что обеспеченный кредитор стал держателем банковского счета (см. статью 23).

**Статья 77. Инкассация платежа по дебиторской задолженности
получателем прямой передачи**

92. Статья 77 основана на рекомендациях 167-168 Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу VIII, пункты 99-101). В ней разъясняется, что в случае прямой передачи дебиторской задолженности получатель имеет право инкассировать платеж по дебиторской задолженности до или после неисполнения обязательств. Следует отметить, что согласно пункту (b) статьи 5 стандарты добросовестности и коммерческой разумности не применяются к прямой передаче дебиторской задолженности без обращения к правоотчуждателю, поскольку у праводателя (правоотчуждателя) не остается никаких имущественных прав в дебиторской задолженности, которые требовалось бы защищать путем ограничения способов, с помощью которых обеспеченный кредитор (правополучатель) мог бы инкассировать платеж по дебиторской задолженности.
