



Генеральная Ассамблея

Distr.: Limited
28 May 2003

Russian
Original: English

Комиссия Организации Объединенных Наций по праву международной торговли

Рабочая группа VI (Обеспечительные интересы)

Четвертая сессия

Вена, 8–12 сентября 2003 года

Обеспечительные интересы

Проект руководства для законодательных органов по обеспеченным сделкам

Доклад Генерального секретаря

Добавление

Содержание

	<i>Пункты</i>	<i>Стр.</i>
Проект руководства для законодательных органов по обеспеченным сделкам	1–60	1
VII. Права и обязательства сторон до неисполнения	1–60	2
A. Общие замечания	1–45	2
1. Введение	1–6	2
2. Автономия сторон	7–10	4
a. Принцип	7	4
b. Ограничения	8–10	4
3. Резервные правила	11–45	4
a. Значение	11–12	4
b. Принципиальные цели	13–14	5
c. Виды резервных правил	15–45	5
B. Резюме и рекомендации	46–60	12



VIII. Права и обязательства сторон до неисполнения

A. Общие замечания

1. Введение

1. Требования в отношении действительного и подлежащего принудительному исполнению соглашения об обеспечении могут быть минимальными и легко выполнимыми (см. A/CN.9/WG.VI/WP.9/Add.1, пункты ...). Тем не менее в интересах эффективности и предсказуемости применительно к обеспеченным сделкам в соглашение об обеспечении необходимо включать дополнительные условия, призванные охватить другие аспекты сделки. Сторонам рекомендуется самим формулировать условия соглашения об обеспечении с учетом их собственных потребностей и пожеланий. Тем не менее для восполнения пробелов, которые могут возникнуть в случае, если стороны не включают дополнительных условий, современный режим, регулирующий обеспеченные сделки, должен предусматривать свод резервных правил, подробно регламентирующих права и обязательства сторон до неисполнения. Например, одним из таких правил может быть правило, предусматривающее, что доходы, получаемые от обремененных активов, могут удерживаться обеспеченным кредитором и увеличивать стоимость обремененных активов или же могут использоваться для оплаты обеспеченного обязательства в случае неисполнения.

2. Всеобъемлющий охват вопросов, связанных с правами и обязательствами сторон до неисполнения, в рамках режима регулирующего обеспеченные сделки, позволяет повысить эффективность и предсказуемость по ряду аспектов. Такой порядок помогает разьяснять позиции сторон посредством восполнения потенциальных пробелов в отношении вопросов, которые не урегулированы сторонами в соглашении об обеспечении. Предоставление сторонам возможности четко определить свои взаимоотношения при помощи свода резервных правил представляет собой также один из основных принципов эффективного режима сделок под обеспечение в личном имуществе или по крайней мере одну из его наиболее важных составляющих (см. A/CN.9/WG.VI/WP.6/Add.1, пункты 28 и 30). В этом отношении в Руководстве применяется подход, который используется в современных национальных правовых системах (см., например, статьи 2736–2742 Гражданского кодекса Квебека и статьи 9–207 – 9–210 Единообразного торгового кодекса), в региональных типовых законах (например, в статье 15 Типового закона ЕБРР и в статье 33 Межамериканского типового закона), а также в международных конвенциях, касающихся международной купли–продажи (например, в статье 6 КМКПТ) или некоторых аспектов обеспеченных сделок в движимых активах (например, в статье 11.1 Конвенции Организации Объединенных Наций об уступке и статье 16 Конвенции о подвижном оборудовании).

3. Кроме того, распределение прав и обязательств между обеспеченным кредитором и лицом, предоставляющим обеспечение, таким образом, чтобы они, по всей вероятности, сами согласовывали свод резервных норм, позволяет уменьшить расходы по сделке, что устраняет необходимость ведения переговоров и разработки сторонами новых положений по вопросам, которые

уже в достаточной степени охвачены имеющимися правилами. Кроме того, четко сформулированными резервными правилами могут руководствоваться как сами стороны, так и суды или третейские суды, что позволит снизить вероятность возникновения споров, а также сократить соответствующие расходы и избежать вынесения несогласованных решений. И наконец, резервные правила, благодаря наличию в них ряда норм, из которых стороны могут выбирать по своему усмотрению, могут использоваться при разработке соглашения об обеспечении в качестве пособия, содержащего перечень вопросов, которые сторонам следует учитывать во время согласования и заключения такого соглашения.

4. Кроме того, резервные правила позволяют в полной мере и в интересах сторон использовать принцип автономии сторон. Это особенно важно применительно к долгосрочным сделкам или другим операциям, когда стороны не в состоянии предусмотреть абсолютно все или даже заинтересованы в применении гибкого подхода, поскольку необходимость в соблюдении требования о том, чтобы стороны формализовывали все последующие изменения и дополнения к своему первоначальному соглашению, может повлечь за собой значительные расходы, которые в конечном итоге придется нести лицу, предоставляющему обеспечение.

5. Существуют три фактора, ограничивающие круг рассматриваемых в этой главе вопросов. Во-первых, в ней не затрагиваются условия, необходимые для существования обеспечительного права (например, минимальное содержание соглашения об обеспечении), поскольку они выполняют иную функцию и поэтому рассматриваются в главе IV (см. A/CN.9/WG.VI/WP.6/Add.3, пункты 48–60). Во-вторых, в настоящей главе не затрагиваются права и обязательства сторон, возникающие после неисполнения, так как после неисполнения приходится решать другие принципиальные вопросы, которые рассматриваются в главе VIII (см. A/CN.9/WG.VI/WP.9/Add.5). И, в-третьих, в этой главе не ставится задачи дать исчерпывающий перечень вопросов, которые стороны могут пожелать урегулировать в ходе переговоров по соглашению; напротив, в ней в силу необходимости содержится лишь ориентировочный, и далеко не исчерпывающий перечень прав и обязательств, которые стороны, свободно договаривающиеся об обычной обеспеченной сделке, скорее всего пожелают согласовать.

6. В излагаемом ниже первоначальном обсуждении основное внимание уделялось двум основным принципиальным вопросам. Первый вопрос касается принципа автономии сторон и того, в какой степени они могут сами определять условия своего соглашения об обеспечении (если исходить из того, что соглашение удовлетворяет материально–правовым и формальным требованиям в отношении создания обеспечительного права). Второй вопрос касается характера и числа резервных правил, которые следует включить в современное законодательство, регулирующее обеспеченные сделки, с тем чтобы охватить новые и возникающие формы обеспеченных сделок. В заключительной части настоящей главы приводятся рекомендуемые резервные правила.

2. Автономия сторон

а. Принцип

7. В той мере, в какой это не затрагивает защиты интересов потребителя или аналогичных соображений публичного порядка, автономия сторон может рассматриваться в качестве основополагающего принципа, регулирующего взаимоотношения сторон соглашения об обеспечении до неисполнения. Хотя автономия сторон наделяет кредиторов значительными возможностями при определении содержания соглашения об обеспечении, она позволяет также лицам, предоставляющим обеспечение, получить более широкий доступ к кредитам по более низкой цене.

б. Ограничения

8. Обеспеченный кредитор и лицо, предоставляющее обеспечение, должны иметь возможность в основном самостоятельно согласовать свои взаимные договорные права и обязательства. В то же время эта свобода распространяется на договорные, но не на имущественные аспекты соглашения об обеспечении. Принцип автономии сторон действует применительно к сторонам соглашения об обеспечении (т.е. обеспеченному кредитору и лицу, предоставляющему обеспечение), однако он не должен затрагивать права или обязательства лиц, не являющихся сторонами этого соглашения.

9. Поскольку невозможно предвидеть все обстоятельства, в которых может потребоваться обеспечительное право для обеспечения исполнения того или иного обязательства, желательно избегать таких ограничений, которые не позволяют сторонам приспособить обеспеченную сделку к своим потребностям и обстоятельствам. В то же время должны существовать определенные ограничения на автономию сторон, с тем чтобы предупредить махинации с условиями соглашения (например, в случае чрезмерного обременения, см. A/CN.9/WG.VI/WP.9/Add.1, пункты ...). Такие ограничения должны быть четко оговорены и должны основываться на принципах публичного порядка и особенно на принципе добросовестности и честности.

10. Помимо таких разумных ограничений, которые устанавливаются в рамках каждой правовой системы на основе действующих в ней критериев публичного порядка, сторонам следует предоставить широкие возможности в отношении:

- i) согласования условий соглашения об обеспечении;
- ii) определения обеспечиваемого обязательства и событий, которые обуславливают его неисполнение; и
- iii) определения того, что лицо, предоставляющее обеспечение, может и не может делать с обремененными активами.

3. Резервные правила

а. Значение

11. Правила, включенные в настоящую главу, предназначены для применения только в том случае, если стороны не договорились об ином. Они применяются автоматически в отсутствие доказательств того, что стороны намеревались исключить их применение. Концептуальные формулировки, которые

используются для идентификации правил, "подлежащих применению, если стороны не договорились об ином", в разных странах различны (например, *jus dispositivum*, *lois supplétives*, *normas suppletorias*, *non-mandatory rules*, *default rules*, диспозитивные, резервные или субсидиарные нормы). Независимо от того, какие термины используются для описания этих правил, они должны ясно указывать на то, что эти нормы применяются и подлежат принудительному исполнению только при условии, что стороны не договорились об ином.

12. Резервные правила, рассматриваемые в настоящей главе, затрагивают только самые обычные обстоятельства, возникающие в ходе исполнения обеспеченных сделок, т.е. права и обязательства, которые, как вполне обоснованно мог предполагать законодатель, стороны, скорее всего, согласились бы установить в своих отношениях, но которые они не оговорили в соглашении об обеспечении.

в. Принципиальные цели

13. Все резервные правила должны преследовать принципиальные цели, такие, как разумное распределение ответственности в связи с сохранением обремененных активов и их стоимости на уровне, существовавшем до неисполнения. Вопрос о включении в соглашение об обеспечении дополнительных условий, призванных усилить защиту обеспеченных кредиторов или лиц, предоставляющих обеспечение, наиболее целесообразно оставить на усмотрение самих сторон. Например, стороны могут указать в своем соглашении право, регулирующее их взаимные права и обязательства, или договориться о том, что лицо, предоставляющее обеспечение, будет депонировать любые поступления от страхования, полученные в результате утраты обремененных активов, на определенный депозитный счет. Это лишь простые иллюстрации тех многочисленных обстоятельств, которые договаривающиеся стороны будут, как правило, конкретно оговаривать в своем соглашении.

14. Резервные правила должны отражать потребности и практику каждой правовой системы. Тем не менее в большинстве правовых систем должны, по всей видимости, признаваться преимущества принятия таких правил, которые способствуют расширению доступа к недорогостоящему кредиту и поощряют ответственное поведение со стороны тех, кто контролирует обремененные активы и на чьем попечении они находятся. Например, в большинстве правовых систем вряд ли могут возникнуть возражения против резервного правила, которое предусматривает право обеспеченного кредитора на возмещение разумной суммы расходов, понесенных в связи с сохранением обремененных активов.

с. Виды резервных правил

15. Можно провести различие между правами и обязанностями обеспеченного кредитора, во владении которого находятся обремененные активы (посессорное обеспечение), правами и обязательствами предоставляющего обеспечение лица, сохраняющего во владении обремененные активы (непосессорное обеспечение), и правами и обязательствами, которые являются общими как для посессорного, так и непосессорного обеспечения.

i. Посессорные обеспечительные права

16. В случае посессорных обеспечительных прав резервные правила должны, по крайней мере, поощрять обеспеченного кредитора к сохранению стоимости обремененных активов, особенно в случае, когда активы представляют собой имущество, приносящее доход. Ниже излагаются некоторые из наиболее важных обязанностей и прав, возлагаемых на обеспеченного кредитора, во владении которого находятся обремененные активы.

a) Обязанность проявлять заботливость

17. Ответственное поведение со стороны обеспеченного кредитора, во владении которого находятся обремененные активы, можно стимулировать посредством вменения ему в обязанность проявлять разумную заботливость в отношении таких активов. Хотя стороны не могут исключить обязанность проявлять заботливость или освободить обеспеченного кредитора от ответственности за нарушение этой обязанности, они могут по-разному регламентировать степень и характер осуществления этой обязанности. Решение будет зависеть от характера активов. В случае материальных активов обязанность проявлять заботливость может предусматривать физическое сохранение активов (в отношении нематериальных активов см. пункты 19 и 34).

18. В зависимости от обстоятельств обязанность проявлять заботливость может исполняться различным образом. В некоторых случаях может быть неразумным ожидать от лица, предоставляющего обеспечение, осуществления надзора за обремененными активами и более разумным было бы возложить задачу по обеспечению надлежащей заботливости на обеспеченного кредитора, во владении которого эти активы находятся. В других случаях может быть достаточно того, чтобы обеспеченный кредитор уведомлял предоставляющее обеспечение лицо, которому может быть легче принять меры, необходимые для сохранения активов (но не в помещениях этого лица, поскольку возвращение обремененных активов может повлечь за собой прекращение обеспечительного права). Поскольку в одном резервном правиле не представляется возможным подробно оговорить различное содержание, которое в разных обстоятельствах может вкладываться в обязанность проявлять заботливость, это правило следует изложить в общих формулировках.

b) Обязанность принимать дополнительные меры по сохранению прав лица, предоставляющего обеспечение, в нематериальных активах

19. Если обремененные активы представляют собой право на получение денежного платежа, воплощенное в оборотном документе, обязанность проявлять заботливость не ограничивается физическим сохранением документа, в котором воплощено такое право. Эта функция включает также обязанность принимать необходимые меры по сохранению или защите прав лица, предоставившего обеспечение, в отношении предшествующих сторон, которые связаны этим оборотным документом. Поэтому, если стороны не договорились об ином, обеспеченный кредитор должен принимать меры, которые могут включать, например, предъявление документа, опротестование, если потребуется, и уведомление об отказе в акцепте или платеже. В обязанности обеспеченного кредитора, во владении которого находятся обремененные активы в форме оборотных документов, входит также сохранение прав лица,

предоставившего обеспечение, посредством принятия мер в отношении лиц, несущих акцессорную ответственность по этому документу (например, гарантов).

c) Право на разумное использование обремененных активов

20. Обеспеченному кредитору следует предоставить право использовать или эксплуатировать обремененные активы для целей их сохранения и поддержания, но в любом случае это должно делаться таким образом и в такой степени, какие являются разумными.

d) Обязанность сохранять обремененные активы в состоянии, позволяющем их идентифицировать

21. Если обремененные активы не поддаются замене, обеспеченный кредитор должен поддерживать материальные активы в состоянии, позволяющем их идентифицировать, и не смешивать такие активы с другими. Если обремененные активы являются легко заменимыми и смешиваются с другими активами такого же вида, то обязанность обеспеченного кредитора сохранять обремененные активы в состоянии, позволяющем их идентифицировать, становится обязанностью сохранять активы в том же количестве, качестве и стоимости, как и изначально обремененные активы.

e) Обязанность разрешать лицу, предоставившему обеспечение, проводить проверку состояния обремененных активов

22. Еще одним обязательством обеспеченного кредитора, во владении которого находятся обремененные активы, является обязанность разрешать лицу, предоставившему обеспечение, проводить проверку их состояния в разумные сроки.

f) Право сохранять любые поступления или гражданские плоды в качестве дополнительного обеспечения

23. Обеспеченный кредитор должен иметь возможность удерживать поступления в денежной или неденежной форме или "гражданские плоды" (см. A/CN.9/WG.VI/WP.6/Add.3, пункты 36 и 37), полученные от обремененных активов. Поступления в денежной форме или гражданские плоды могут использоваться для оплаты обеспеченного обязательства, если стороны соглашения об обеспечении не договорились об ином.

g) Право уступать обеспеченное обязательство или обеспечительное право

24. Обеспеченный кредитор может уступать обеспеченное обязательство и обеспечительное право (причем в некоторых правовых системах даже несмотря на договорные ограничения на уступку; см. статью 9(1) Конвенции Организации Объединенных Наций об уступке). В исключительных случаях обеспечительные права могут быть уступлены отдельно от обязательства, которое они обеспечивают (например, в случае передачи обеспечительного права материнской корпорации в активах филиала какому-либо финансовому учреждению для целей получения нового кредита для филиала).

h) Право "перезакладывать" обремененные активы

25. В некоторых правовых системах обеспеченный кредитор может создавать обеспечительное право в обремененных активах в качестве обеспечения по долгу ("перезалог обремененных активов"), если это не наносит ущерба правам лица, предоставившего обеспечение, на возвращение таких активов после погашения обеспеченного обязательства. В других правовых системах обеспеченный кредитор, во владении которого находятся обремененные активы, не имеет права перезакладывать такие активы, даже если он делает это на таких условиях, которые не наносят ущерба правам лица, предоставившего обеспечение, на возвращение этих активов после исполнения обеспеченного обязательства. В то же время в случае сделок, касающихся инвестиционного имущества, перезалог обремененных активов является распространенной практикой (однако рассмотрение вопросов инвестиционного имущества не входит в рамки настоящего Руководства).

i) Право застраховаться от утраты или повреждения обремененных активов

26. Риск утраты или ухудшения состояния обремененных активов лежит на лице, предоставляющем обеспечение, несмотря на создание обеспечительного права (в большинстве правовых систем лицо, предоставляющее обеспечение, сохраняет за собой право собственности на обремененные активы). В то же время обеспеченный кредитор заинтересован в том, чтобы обремененные активы были полностью застрахованы. Поэтому обеспеченный кредитор должен иметь право заключить договор страхования от имени лица, предоставляющего обеспечение, и получить возмещение соответствующих расходов.

j) Право выплачивать налоги от имени лица, предоставившего обеспечение

27. Ответственность за выплату налогов, начисляемых по обремененным активам, также возлагается на лицо, предоставившее обеспечение. Тем не менее обеспеченный кредитор должен иметь возможность выплачивать такие налоги от имени лица, предоставившего обеспечение, для защиты своего обеспечительного права в таких активах. Упомянутые выплаты следует рассматривать как разумные расходы, которые были понесены в процессе сохранения обремененных активов и право на возмещение которых следует предусмотреть за обеспеченным кредитором.

k) Право на возмещение разумных расходов

28. Расходы, которые необходимы для хранения и сохранения обремененных активов, находящихся во владении обеспеченного кредитора, должно нести лицо, предоставившее обеспечение. Если эти расходы произведены обеспеченным кредитором в процессе владения обремененными активами и во исполнение его обязанности проявлять заботливость, то обеспеченный кредитор имеет право на получение их возмещения от лица, предоставившего обеспечение. Страховые премии (см. пункт 26) и выплата налогов (см. пункт 27) являются примерами разумных расходов, которые должно нести лицо, предоставившее обеспечение, и на возмещение которых имеет право обеспеченный кредитор.

29. Соглашение об обеспечении может предусматривать другие способы распределения расходов, связанных с сохранением обремененных активов и проявлением заботы о них. Кроме того, соглашение об обеспечении может предусматривать иные виды расходов, которые могут быть связаны с защитой интереса обеспеченного кредитора в обремененных активах, а не интереса лица, предоставившего обеспечение. Даже если такие расходы разумны, они не должны взиматься с лица, предоставившего обеспечение, лишь в силу порядка, устанавливаемого резервными правилами. Оплата таких расходов может быть, однако, возложена на лицо, предоставившее обеспечение, если это предусматривается в соглашении об обеспечении.

i) Обязанность возвратить обремененные активы

30. После полного погашения обеспеченного обязательства обеспеченный кредитор, во владении которого находятся обремененные активы, должен возвратить эти активы лицу, предоставившему обеспечение. В силу того, что обеспеченный кредитор не может снять с себя это обязательство в договорном порядке, этот вопрос обычно будет регулироваться императивными нормами, а не резервными правилами.

ii. Непосessorное обеспечение

31. Одна из ключевых принципиальных целей эффективного режима обеспеченных сделок состоит в поощрении ответственного поведения предоставившего обеспечение лица, во владении которого остаются обремененные активы (см. A/CN.9/WG.VI/WP.6/Add.1, пункт 33). Поэтому принципы, лежащие в основе резервных правил, касающихся непосessorного обеспечения, направлены на максимальную реализацию экономического потенциала активов лица, предоставившего обеспечение (см. A/CN.9/WG.VI/WP.6/Add.1, пункт 28). Поощрение экономически рентабельного использования активов лица, предоставившего обеспечение, способствует созданию доходов в пользу этого лица. Поддержание стоимости обремененных активов на уровне, предшествовавшем неисполнению обязательств, соответствует цели максимизации стоимости реализации этих активов в интересах обеспеченного кредитора.

a) Обязанность разрешать обеспеченному кредитору проводить проверку состояния обремененных активов

32. Обеспеченный кредитор должен иметь право проверять условия, в которых предоставившее обеспечение лицо, во владении которого находятся обремененные активы, содержит эти активы. Для этого лицо, предоставившее обеспечение, следует обязать разрешать обеспеченному кредитору проводить проверку состояния обремененных активов в разумные сроки.

b) Обязанность надлежащим образом застраховать обремененные активы и выплачивать налоги

33. Возлагаемая на предоставившего обеспечение лицо, во владении которого находятся обремененные активы, обязанность проявлять заботу об этих активах включает надлежащее страхование этих активов и обеспечение своевременной выплаты налогов на имущество. Если такие расходы несет обеспеченный

кредитор, то он имеет право на их возмещение предоставившим обеспечение лицом, обязательство которого по их возмещению гарантируется обеспечительным правом (см. пункты 26 и 27).

с) Обязанность принимать меры для сохранения прав в обремененных активах

34. В случае нематериальных обремененных активов, таких, как право лица, предоставившего обеспечение, на получение платежа в форме дебиторской задолженности (например, в том, что касается депозитных счетов, роялти или прав по патентам, авторским правам и торговым маркам), основной составляющей обязательства лица, предоставившего обеспечение, проявлять заботливость является принятие необходимых мер для сохранения этих прав, независимо от того, воплощены ли они в оборотном документе (см. пункт 19).

d) Право на получение доходов или "гражданских плодов"

35. На любой прирост или прибыль от обремененных активов, находящихся во владении лица, предоставившего обеспечение, независимо от того, рассматриваются ли эти дополнительные активы как гражданские или естественные плоды или как поступления (обсуждение этого вопроса см. A/CN.9/WG.VI/WP.9/Add.1, пункты ...), автоматически распространяется обеспечительное право, которым обладает обеспеченный кредитор, если стороны не договорились об ином (см. пункт 23).

e) Обязанность представлять и вести надлежащую отчетность

36. Если обремененные активы состоят из приносящего доход имущества, находящегося во владении лица, предоставившего обеспечение, то в той мере, в какой обеспечительное право распространяется на доходы или поступления от использования активов, в обязанности лица, предоставившего обеспечение, может входить ведение надлежащей отчетности и разумное представление отчетов о распоряжении поступлениями, полученными от обремененных активов, и их использовании.

f) Право использовать, реализовывать, смешивать, обрабатывать и соединять обремененные активы

37. Предоставившее обеспечение лицо, во владении которого находятся обремененные активы, имеет право использовать, смешивать, обрабатывать и соединять обремененные активы с другими активами. В принципе лицо, предоставившее обеспечение, не должно иметь права реализовывать обремененные активы без разрешения обеспеченного кредитора. Однако в порядке исключения лицо, предоставившее обеспечение, может реализовывать обремененные активы, если такая реализация является частью обычной коммерческой деятельности лица, предоставившего обеспечение (см. A/CN.9/WG.VI/WP.9/Add.3, пункты ...).

38. В случае реализации обремененных активов, в результате которой происходит прекращение обеспечительного права на эти активы, обеспечительное право может распространяться на поступления (обсуждение этого вопроса см. A/CN.9/WG.VI/WP.9/Add.3, пункты 41–47).

g) Право предоставлять другое обеспечительное право в тех же активах

39. Лицо, предоставившее обеспечение, следует наделить правом предоставлять последующее обеспечительное право в уже обремененных активах.

h) Обязанность обеспеченного кредитора отменить регистрацию и принять другие меры

40. После полного исполнения обеспеченного обязательства обеспеченный кредитор обязан освободить обремененные активы от обеспечительного права и обратиться с просьбой об аннулировании регистрации обеспечительного права или принять другие меры к тому, чтобы дать уведомление о том, что на активы лица, предоставившего обеспечение, уже не распространяется обеспечительное право (в силу того, что обеспеченный кредитор не может снять с себя это обязательство в договорном порядке, этот вопрос обычно будет регулироваться императивными нормами, а не резервными правилами).

iii. Посессорное и непосессорное обеспечение

a) Обязанность проявлять заботливость

41. Если обремененные активы являются материальными, то обязанность проявлять заботливость заключается главным образом в сохранении этих активов (см. пункт 17). Если обремененные активы являются нематериальными, то возлагаемая на обеспеченного кредитора обязанность проявлять заботливость включает как физическое сохранение любого документа, так и принятие необходимых мер для защиты и принудительного исполнения права на получение платежа, закрепленного в документе (см. также пункты 19 и 34).

b) Обязанность лица, предоставившего обеспечение, компенсировать непредвиденное снижение стоимости активов

42. Если стоимость обремененных активов существенно снижается по причинам, которые невозможно было предвидеть во время заключения соглашения об обеспечении, то лицо, предоставившее обеспечение, может быть вынуждено предоставить дополнительное обеспечение, чтобы компенсировать это непредвиденное и значительное снижение стоимости.

43. Что касается ожидаемого снижения стоимости обремененных активов, вызванного течением времени или рыночными условиями, то стороны соглашения об обеспечении могут пожелать предусмотреть, что, когда такое снижение стоимости достигает определенной значимой величины, от лица, предоставившего обеспечение, может потребоваться предоставить дополнительное обеспечение или обеспеченный кредитор может рассматривать такое снижение в качестве события неисполнения обязательства.

c) Право уступать обеспечительное право вместе с обеспеченным обязательством

44. Обеспеченный кредитор может свободно уступать обеспеченное обязательство, что обычно сопровождается уступкой обеспечительного права (см., например, статью 10 Конвенции Организации Объединенных Наций об уступке; в некоторых случаях обеспеченный кредитор может уступать

обеспечительное право без обеспеченного обязательства; см. пункт 24). После такой уступки лицу, которому уступлено/передано такое обязательство и/или право, наследует все права и обязательства первоначального обеспеченного кредитора.

d) Обязанность обеспеченного кредитора вернуть обремененные активы или иным образом прекратить обеспечительное право

45. После полного исполнения обеспеченного обязательства обеспеченный кредитор, во владении которого находятся обремененные активы, должен вернуть эти активы лицу, предоставившему обеспечение (см. пункт 30). В случае непосессорного обеспечения, зарегистрированного в публичном реестре, обеспеченный кредитор должен обратиться с просьбой об аннулировании обеспечительного права или дать уведомление об освобождении активов от обременения (см. пункт 40).

В. Резюме и рекомендации

46. В резервных правилах, включенных в настоящую главу, предпринимается попытка разъяснить права и обязательства сторон соглашения об обеспечении в период до неисполнения. Эти правила касаются только договорных прав и обязательств сторон до неисполнения, причем вопросы об имущественных последствиях соглашения об обеспечении и об отношениях между сторонами после неисполнения из рассмотрения исключены.

47. Эти правила носят диспозитивный, а не императивный характер, и, таким образом, формулировка "если не согласовано иного" должна служить преамбулой к каждому из прав и обязанностей, устанавливаемых для сторон согласно этим правилам. Следствием диспозитивного характера этих правил является то, что стороны могут отказаться от прав и обязательств, установленных для них в этой главе, или изменить их, если такой отказ не противоречит публичному порядку или не вступает в коллизию с основополагающим принципом добросовестности и честности.

48. В принципе стороны обеспеченной сделки должны иметь возможность свободно согласовывать условия своих взаимоотношений с учетом тех ограничений, которые обусловлены публичным порядком и защитой интересов третьих сторон. Например, обеспеченный кредитор, во владении которого находятся обремененные активы, не может в договорном порядке снять с себя обязанность вернуть обремененные активы лицу, предоставившему обеспечение, после исполнения обеспеченного обязательства (см. пункты 30, 40 и 45).

49. Обеспеченный кредитор, во владении которого находятся обремененные активы, должен проявлять заботливость, сохранять и поддерживать активы в хорошем состоянии. Обеспеченный кредитор обязан также производить любой необходимый ремонт для поддержания обремененных активов в таком состоянии. В случае материальных обремененных активов обеспеченный кредитор должен поддерживать такие активы в состоянии, позволяющем идентифицировать их надлежащим образом. Если эти активы легко заменимы,

то обязанность проявлять заботливость включает обязанность сохранять обремененные активы в том же количестве, качестве и стоимости.

50. Если обремененные активы состоят из права лица, предоставившего обеспечение, на получение денежного платежа, независимо от того, воплощено ли это право в каком-либо документе, обязательство обеспеченного кредитора проявлять заботливость должно включать обязанность сохранять права лица, предоставившего обеспечение, по отношению к лицам, несущим акцессорную ответственность.

51. Обеспеченный кредитор, во владении которого находятся обремененные активы, должен разрешать лицу, предоставившему обеспечение, проводить проверку состояния таких активов в любое разумное время. После полного исполнения обеспеченного обязательства обеспеченный кредитор обязан вернуть обремененные активы лицу, предоставившему обеспечение.

52. Обеспеченный кредитор, во владении которого находятся обремененные активы, может иметь право удерживать в качестве дополнительного обеспечения любой прирост обремененных активов или доход, получаемый от таких активов. В случае денежных поступлений обеспеченный кредитор может использовать их для оплаты обеспеченного обязательства или переводить их лицу, предоставившему обеспечение.

53. За исключением ограниченных обстоятельств, обеспеченный кредитор не может создавать обеспечительного права в обремененных активах, находящихся в его владении.

54. Разумные расходы, понесенные обеспеченным кредитором в процессе исполнения своего обязательства по хранению и проявлению заботы об активах (включая расходы на страхование и выплату налогов), должны возмещаться обеспеченному кредитору. Право обеспеченного кредитора на возмещение таких расходов должно также обеспечиваться обремененными активами.

55. В случае непоссessorного обеспечения на предоставившее обеспечение лицо, во владении которого остаются обремененные активы, должна также возлагаться обязанность хранить и обеспечивать сохранность активов. При выполнении этой обязанности лицо, предоставившее обеспечение, должно нести необходимые расходы, такие, как страховые премии, налоги и другие сборы.

56. Предоставившее обеспечение лицо, во владении которого находятся активы, должно иметь право использовать, смешивать, обрабатывать и объединять обремененные активы с другими активами, а также реализовывать такие активы в ходе своей обычной коммерческой деятельности. Обеспечительное право может продолжать действовать в отношении поступлений или "гражданских плодов", получаемых от обремененных активов.

57. Предоставившее обеспечение лицо, во владении которого находятся обремененные активы, может предоставлять последующее обеспечительное право в таких активах.

58. Предоставившее обеспечение лицо, во владении которого находятся обремененные активы, должно предоставлять обеспеченному кредитору возможность проверять состояние таких активов в любое разумное время. В случае приносящих доход обремененных активов лицо, предоставившее

обеспечение, обязано вести разумную отчетную документацию, содержащую подробные сведения о распоряжении обремененными активами и использовании поступлений.

59. Если обремененные активы представляют собой нематериальные активы, то обязательство лица, предоставившего обеспечение, проявлять заботливость включает отстаивание или защиту прав такого лица на получение платежа или принятие мер, которые необходимы для взимания долга, причитающегося лицу, предоставившему обеспечение.

60. После полного исполнения обеспеченного обязательства обеспеченный кредитор обязан обратиться с просьбой об аннулировании регистрации обеспечительного права или принять любые другие меры, направленные на уведомление третьих сторон о том, что обремененные активы освобождены от обременения.