



Генеральная Ассамблея

Distr.: Limited
8 June 2005

Russian
Original: English

**Комиссия Организации Объединенных Наций
по праву международной торговли**
Рабочая группа VI (Обеспечительные интересы)
Восьмая сессия
Вена, 5–9 сентября 2005 года

Обеспечительные интересы

Рекомендации проекта руководства для законодательных органов по обеспеченным сделкам

Записка Секретариата

Добавление

Содержание

	<i>Рекомендации</i>	<i>Стр.</i>
V. Сила обеспечительного права в отношении третьих сторон	35–57	2
VI. Приоритет обеспечительного права по отношению к правам конкурирующих заявителей требований	58–85	9



V. Сила обеспечительного права в отношении третьих сторон

Цель

Цель положений законодательства, касающихся силы обеспечительного права в отношении третьих сторон, заключается в установлении требования о принятии дополнительных мер, прежде чем обеспечительное право приобретет силу в отношении третьих сторон, с тем чтобы:

a) предупредить третьи стороны, которые проводят операции с движимыми активами лица, предоставляющего право, о риске того, что такие активы могут быть обременены обеспечительным правом; и

b) предусмотреть имеющее временной параметр событие для определения приоритета в отношениях между обеспеченными кредиторами, а также между обеспеченным кредитором и другими категориями конкурирующих заявителей требований.

Методы обеспечения силы в отношении третьих сторон

35. В законодательстве следует предусмотреть, что обеспечительное право имеет силу в отношении третьих сторон только в случае наступления одного из следующих событий:

a) регистрация уведомления об обеспечительном праве в общем регистре обеспечительных прав;

b) изъятие имущества из владения лица, предоставляющего право, если обремененные активы представляют собой индивидуально определенные предметы;

[c) передача контроля обеспеченному кредитору, если обремененные активы представляют собой [определенные нематериальные обязательства, иные чем дебиторская задолженность, взятые перед лицом, предоставляющим право, какой-либо третьей стороной] [банковский счет];]

d) регистрация уведомления об обеспечительном праве в специализированном регистре правовых титулов, если обремененные активы представляют собой индивидуально определенные предметы движимого имущества, в отношении которых правовой титул установлен в соответствии с другими нормами права принимающего государства регистрацией в таком регистре;

e) внесение записи об обеспечительном праве в сертификат правового титула, если обремененные активы представляют собой индивидуально определенные предметы материального движимого имущества, для которого в соответствии с другими нормами права принимающего государства доказательством правового титула является сертификат правового титула; или [

f) ...].

[Примечание для Рабочей группы: Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть дополнительные методы обеспечения силы в отношении третьих сторон (например, автоматическое обеспечение силы в отношении третьих сторон в момент создания обеспечительного права в потребительских

товарах). Рабочая группа, возможно, пожелает также рассмотреть вопрос о том, следует ли требовать регистрации уведомления в общем реестре обеспеченных сделок в том случае, когда активы подлежат регистрации в специализированном регистре или в системе регистрации сертификатов правового титула в дополнение к регистрации в специализированном регистре правовых титулов или получению сертификата правового титула. Преимуществом такого требования о дополнительной регистрации является то, что поиск в регистре обеспечительных прав позволит выявить все обеспечительные права в широком круге активов, включая активы, которые подлежат регистрации в специализированной системе регистрации.]

36. В законодательстве следует подтвердить, что различные методы обеспечения силы в отношении третьих сторон могут быть использованы для различных категорий или видов обремененных активов, независимо от того, обременены ли они на основании одного соглашения об обеспечении или на основании отдельных соглашений об обеспечении.

Создание и характерные особенности общего регистра обеспечительных прав

37. В законодательстве следует предусмотреть создание общего регистра обеспечительных прав, обладающего следующими характерными особенностями:

а) регистрация осуществляется путем регистрации уведомления об обеспечительном праве в отличие от предоставления экземпляра обеспечительной документации;

б) реестр ведется на централизованной основе, т.е. он содержит все уведомления об обеспечительных правах, зарегистрированные в соответствии с законодательством об обеспеченных сделках принимающего государства;

в) система регистрации обеспечивает ведение предметного указателя и поиск уведомлений по наименованию лица, предоставляющего право, или на основе каких-либо других надежных идентификационных данных лица, предоставляющего право;

д) регистр открыт для публичного доступа;

е) разумный публичный доступ к реестру обеспечивается на основе таких мер, как:

i) установление платы за регистрацию и поиск на уровне, позволяющем обеспечить возмещение затрат; и

ii) обеспечение дистанционных методов или пунктов получения доступа;

ф) методы управления и организация системы регистрации способствуют обеспечению эффективной регистрации и поиска. В частности:

i) уведомление может быть зарегистрировано без проверки или контроля достаточности его содержания;

ii) если позволяют финансовые и инфраструктурные возможности принимающего государства, уведомления хранятся в электронной форме в компьютеризированной базе данных;

iii) если позволяют финансовые и инфраструктурные возможности принимающего государства, регистрирующим сторонам и сторонам, осуществляющим поиск, предоставляется доступ к реестру на основе использования электронных или аналогичных средств, включая электронный обмен данными, электронную почту, телекс, телефонную связь или телефакс; и

g) законодательство содержит положения о распределении ответственности за утрату или повреждение, вызванные ошибкой в управлении или функционировании системы регистрации и поиска.

Требуемое содержание регистрируемого уведомления

38. Для обеспечения юридически действительной регистрации в законодательстве следует предусмотреть требование о том, что регистрируемое уведомление должно содержать только:

a) наименования (или другие надежные идентификационные данные) лица, предоставляющего право, и обеспеченного кредитора, а также их адреса;

b) описание движимого имущества, охватываемого уведомлением;

c) срок регистрации; и

[d) заявление о максимальной денежной сумме, в отношении которой возможно принудительное исполнение обеспечительного права [, если государство решит, что такая информация необходима для содействия субординированному кредитованию].

Юридическая достаточность наименования лица, предоставляющего право, в зарегистрированном уведомлении

39. В законодательстве следует предусмотреть, что наименование или другие идентификационные данные лица, предоставляющего право, вносимые в регистрируемое уведомление, являются юридически достаточными в том случае, если такое уведомление может быть обнаружено в результате проведения поиска по реестру в соответствии с правильным юридическим наименованием или другими идентификационными данными лица, предоставляющего право. Для этих целей в законодательстве следует оговорить правила для определения правильного юридического наименования или других идентификационных данных физических и юридических лиц.

Юридическая достаточность описания активов, охватываемых регистрируемым уведомлением

40. В законодательстве следует предусмотреть, что описание активов, охватываемых регистрируемым уведомлением, является юридически достаточным, если оно позволяет любой третьей стороне идентифицировать активы, охватываемые уведомлением, отдельно от других активов лица, предоставляющего право.

41. Если активы, охватываемые уведомлением, относятся к какой-либо общеродовой категории или категориям движимого имущества, в

законодательстве следует подтвердить, что общеродовое описание является юридически достаточным.

42. Если активы, охватываемые уведомлением, представляют собой все нынешнее или приобретенное впоследствии движимое имущество лица, предоставляющего право, то в законодательстве следует подтвердить, что описание обремененных активов в качестве "всего движимого имущества" или на основе использования эквивалентной формулировки является юридически достаточным.

Заблаговременная регистрация

43. В законодательстве следует подтвердить, что регистрация может быть произведена до или после создания обеспечительного права, к которому она относится.

Одна регистрация для нескольких соглашений об обеспечении между одними и теми же сторонами

44. В законодательстве следует подтвердить, что достаточно одной регистрации для обеспечительных прав, созданных на основании всех соглашений об обеспечении, заключенных между одними и теми же сторонами, в той мере, в которой они охватывают категории или виды движимого имущества, подпадающего под описание, содержащееся в регистрируемом уведомлении.

Срок действия и возобновление регистрации

45. В законодательстве следует оговорить срок действия регистрации или разрешить регистрирующей стороне определять такой срок в момент регистрации. В законодательстве следует предусмотреть право на последовательное возобновление срока регистрации.

[Примечание для Рабочей группы: Рабочая группа, возможно, пожелает принять во внимание, что если система регистрации разрешает подачу бумажных уведомлений или требует, чтобы уведомление, будь то в бумажной или электронной форме, было проконтролировано или проверено до внесения в реестр, то между моментом получения уведомления регистратором и моментом его занесения в реестр, когда оно станет доступным для лиц, осуществляющих поиск, пройдет определенное время. В подобных обстоятельствах возникает вопрос о моменте, на который регистрация приобретает силу: в момент получения уведомления регистратором или в момент его внесения в реестр, когда оно становится доступным для лиц, осуществляющих поиск. Если регистрация вступает в силу в момент получения уведомления регистратором, поиски не позволят обнаружить все юридически действительные регистрации. Если регистрация приобретает силу в момент, когда уведомление вносится в реестр и становится доступным для лиц, осуществляющих поиск, то риски, связанные с любыми задержками, будут лежать на регистрирующей стороне. В случае полностью электронной системы, не требующей проверки регистрируемых данных регистратором, задержка во времени между получением данных регистратором и

предоставлением доступа к ним для всех лиц, осуществляющих поиск, является минимальной и острота данной проблемы существенно снижается.]

Аннулирование регистрации

46. В законодательстве следует предусмотреть упрощенную процедуру, позволяющую лицу, предоставляющему право, добиваться аннулирования регистрации, если стороны не заключают соглашения об обеспечении или если обеспечительное право прекращается в результате оплаты или исполнения в полном объеме всех обеспеченных обязательств. В законодательстве следует также разрешить аннулирование регистрации на основании соглашения между обеспеченным кредитором и лицом, предоставляющим право.

Дополнительные права, подлежащие регистрации

47. В законодательстве следует предусмотреть, что следующие права имеют силу в отношении третьих сторон только в том случае, если уведомление о праве зарегистрировано в общем регистре обеспечительных прав:

[а) правовой титул кредитора, который сохраняет правовой титул на товар для обеспечения оплаты покупной цены товара или его экономического эквивалента в соответствии с финансовой арендой или соглашением об аренде с последующим выкупом;] и

б) право цессионария в рамках прямой уступки дебиторской задолженности;

[с) законодательство может также разрешать регистрацию уведомления в отношении следующих прав для целей обеспечения силы в отношении третьих сторон:

i) права арендодателя в рамках аренды, которая не является финансовой арендой, но срок которой превышает один год;

ii) права грузоотправителя при коммерческой поставке, в рамках которой товар сдается на консигнацию грузополучателю, который выступает агентом по продаже, но не является аукционистом, или же грузополучателем, который не выступает грузополучателем в рамках обычных коммерческих операций; и

iii) права покупателя при купле–продаже товара вне рамок обычных коммерческих операций продавца, если продавец сохраняет владение товаром в течение срока, превышающего [тридцать] [шестьдесят] [девяносто] дней].

Изъятие имущества из владения лица, предоставляющего право

48. В законодательстве следует предусмотреть, что для обеспечения силы посессорного обеспечительного права в отношении третьих сторон изъятие имущества из владения лица, предоставляющего право, должно быть фактическим, а не конструктивным, фиктивным или символическим. Изъятие имущества из владения лица, предоставляющего право, является достаточным только в том случае, если объективное третье лицо может прийти к заключению о том, что обремененные активы не находятся в фактическом владении лица,

предоставляющего право. Владение третьим лицом представляет собой достаточное изъятие имущества из владения только в том случае, если такое третье лицо не является агентом или сотрудником лица, предоставляющего право, и владеет имуществом за обеспеченного кредитора или от его имени.

[Примечание для Рабочей группы: Рабочая группа, возможно, пожелает принять во внимание тот факт, что никаких рекомендаций по вопросу о силе обеспечительных прав в оборотных инструментах в отношении третьих сторон не приводится. Рекомендации, касающиеся отдельных категорий активов, включены лишь в тех случаях, когда общие рекомендации не применимы к конкретным видам активов (за исключением рекомендации 70, которая включена в интересах обеспечения полноты рекомендаций, касающихся приоритета обеспечительных прав в постоянных принадлежностях). Рекомендации, касающиеся оборотных инструментов, независимых обязательств и оборотных документов, приводятся в квадратных скобках, поскольку Рабочая группа еще не приняла решения о рассмотрении в руководстве этих видов активов.]

Независимые обязательства

49. [В законодательстве следует предусмотреть, что обеспечительному праву в поступлениях от заимствования по независимому обязательству может быть придана сила в отношении третьих сторон посредством:

- a) контроля;
- b) владения оригиналом независимого обязательства, если его предъявление является условием платежа;
- c) регистрации уведомления в регистре обеспечительных прав в отношении поступлений или основной дебиторской задолженности; или
- d) в автоматическом порядке при создании обеспечительного права в дебиторской задолженности, подкрепленной независимым обязательством.]

[Примечание для Рабочей группы: согласно определению контроля в терминологическом разделе, обеспеченный кредитор осуществляет контроль над независимым обязательством в случаях, когда: i) эмитент/гарант или назначенное лицо, уплачивающее поступления, является обеспеченным кредитором; ii) эмитент/гарант или назначенное лицо, уплачивающее поступления, признали обеспечительное право в поступлениях от заимствования по независимому обязательству; или iii) обеспеченный кредитор является бенефициаром. Что касается отношений между эмитентом/гарантом или назначенным лицом, уплачивающим поступления, и обеспеченным кредитором, то согласно третьему методу приобретения контроля обеспеченный кредитор является бенефициаром независимого обязательства. В отношениях между лицом, представляющим право, и обеспеченным кредитором могут существовать ситуации, когда обеспеченный кредитор согласился рассматривать поступления в качестве обремененных активов. Любая такая договоренность не затрагивает отношений между эмитентом/гарантом или назначенным лицом, уплачивающим поступления, и бенефициаром (обеспеченным кредитором). Она предоставляет обеспеченному кредитору

"контроль" лишь для целей обеспечения силы его прав в отношении третьих сторон.]

Банковские счета

50. В законодательстве следует предусмотреть, что обеспечительному праву в банковском счете может быть придана сила в отношении третьих сторон посредством регистрации уведомления в регистре обеспечительных прав или посредством контроля за банковским счетом.

51. Если обеспеченный кредитор и депозитарное учреждение являются одним и тем же лицом, в законодательстве следует предусмотреть, что обеспеченный кредитор автоматически приобретает контроль при создании обеспечительного права.

Оборотные товарораспорядительные документы

52. [В законодательстве следует предусмотреть, что применительно к силе посессорного обеспечительного права в материальных активах, представленных оборотным товарораспорядительным документом, сдача документа обеспеченному кредитору представляет собой эффективное изъятие из владения лица, предоставляющего право, когда она происходит в течение срока, когда материальные активы охватываются этим документом.

53. В законодательстве следует предусмотреть, что если обеспечительное право в оборотном документе имеет силу в отношении третьих сторон, то соответствующее обеспечительное право в товарах, представленных этим документом, также имеет силу в отношении третьих сторон.]

Поступления

54. В законодательстве следует предусмотреть, что если обеспечительное право в обремененных активах имеет силу в отношении третьих сторон, то обеспечительное право в поступлениях приобретает силу в отношении третьих сторон в момент создания права в поступлениях при условии, что:

а) обеспечительному праву в обремененных активах была придана сила в отношении третьих сторон посредством регистрации [и поступления относятся к той категории активов, в которой обеспечительному праву может быть придана сила в отношении третьих сторон посредством регистрации];

[Примечание для Рабочей группы: подпункт (а) не будет применяться, например, к обеспечительному праву в инвентарных запасах, которому была придана сила в отношении третьих сторон в результате владения, хотя обеспечительное право в поступлениях в форме дебиторской задолженности будет подлежать регистрации.]

б) поступления принимают форму денежных средств [, оборотных инструментов, оборотных товарораспорядительных документов] или банковских счетов;

с) в случаях, когда подпункты (а) или (б) не применяются, обеспечительное право в поступлениях имеет силу в отношении третьих сторон в течение [...] дней и непрерывно впоследствии, если ему была придана сила в

отношении третьих сторон посредством одного из методов, упомянутых в рекомендации 35.

Постоянные принадлежности

55. В законодательстве следует предусмотреть, что обеспечительное право в постоянных принадлежностях недвижимого имущества или движимого имущества приобретает силу в отношении третьих сторон посредством одного из методов, упомянутых в рекомендации 35. Что касается обеспечительных прав в постоянных принадлежностях недвижимого имущества, то в законодательстве следует предусмотреть, что регистрация, производимая на его основании, не исключает регистрации согласно нормам права, регулирующим недвижимое имущество.

[Примечание для Рабочей группы: что касается обеспечительных прав в постоянных принадлежностях недвижимого имущества, то Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, следует ли потребовать внесения записи в регистр недвижимого имущества.]

56. Если обеспечительное право имеет силу в отношении третьих сторон в момент, когда обремененные активы становятся постоянными принадлежностями движимого имущества, обеспечительное право в обремененных активах сохраняет силу в отношении третьих сторон.

Продукты или массовые товары

57. Если обеспечительное право имеет силу в отношении третьих сторон в момент, когда обремененные активы физически соединяются с другими товарами в какой-либо продукт или массовый товар таким образом, что их идентификационные признаки утрачиваются, обеспечительное право в этом продукте или массовом товаре сохраняет силу в отношении третьих сторон.

VI. Приоритет обеспечительного права по отношению к правам конкурирующих заявителей требований

Цель

Цель положений законодательства, касающихся приоритета, заключается в том, чтобы:

а) предоставить потенциальному обеспеченному кредитору возможность до предоставления кредита определять, эффективным образом и с высокой степенью точности, тот приоритет, который обеспечительные права будут иметь по отношению к требованиям конкурирующих заявителей; и

б) обеспечить лицам, предоставляющим право, возможность создавать более одного обеспечительного права в одних и тех же активах и таким образом использовать полную стоимость своих активов для облегчения получения кредита.

Сфера охвата правил о приоритете

58. В законодательство следует включить полный комплекс правил о приоритете, охватывающих все возможные коллизии приоритетов.

Затрагиваемые обеспеченные обязательства

59. В законодательстве следует предусмотреть, что приоритет, предоставляемый обеспечительному праву:

а) распространяется на все денежные и неденежные обязательства, причитающиеся обеспеченному кредитору [в пределах максимальной денежной суммы, установленной в зарегистрированном уведомлении], включая номинальную сумму, издержки, проценты и сборы, в той мере, в которой они обеспечены обеспечительным правом; и

б) не зависит от даты, в которую будущие или другие обязательства, обеспечиваемые обеспечительным правом, создаются или возникают (т.е. обеспечительное право может обеспечивать будущие выплаты в рамках механизма кредитования с таким же приоритетом, как и выплаты, осуществленные в рамках этого механизма кредитования в тот момент, когда обеспечительному праву придана сила в отношении третьих сторон).

Приоритет в имуществе, приобретенном впоследствии

60. В законодательстве следует оговорить, что обеспечительное право в приобретенных впоследствии или созданных впоследствии активах лица, предоставляющего право, имеет такой же приоритет, как и обеспечительное право в активах лица, предоставляющего право, которые принадлежали ему или существовали в тот момент, когда обеспечительному праву придана сила в отношении третьих сторон.

Оборотные инструменты

61. [В законодательстве следует предусмотреть, что обеспечительное право в оборотных инструментах, которому была придана сила в отношении третьих сторон посредством иного метода, чем передача инструмента во владение обеспеченного кредитора, является субординированным по отношению к правам покупателя, иного обеспеченного кредитора или другого получателя права по консенсуальной сделке, который либо:

а) удовлетворяет критериям защищенного держателя согласно законодательству, регулирующему оборотные инструменты; либо

б) иным образом добросовестно вступает во владение оборотным инструментом и которому не известно о том, что передача была совершена в нарушение прав держателя обеспечительного права.]

Независимые обязательства

62. [В законодательстве следует предусмотреть, что обеспечительное право в поступлениях от заимствования по независимому обязательству, которому была придана сила в отношении третьих сторон:

а) посредством контроля – имеет приоритет по отношению к правам всех других обеспеченных кредиторов;

б) посредством признания – имеет приоритет по отношению к обеспечительному праву, которому была придана сила посредством иного метода, чем получение контроля, в той мере, в которой поступления подлежат уплате согласно такому признанию и на его условиях; в случае несоответствий в признаниях со стороны одного и того же лица приоритет имеет первый обеспеченный кредитор, получивший признание от этого лица;

с) посредством владения – имеет приоритет по отношению к обеспечительному праву, которому была придана сила в отношении третьих сторон в автоматическом порядке в момент создания или посредством регистрации; и

д) в автоматическом порядке в момент создания – имеет приоритет, в соответствии со своим приоритетом в основной дебиторской задолженности и в поступлениях от заимствования по независимому обязательству, по отношению к обеспечительному праву, которому была придана сила в отношении третьих сторон посредством регистрации.]

Банковские счета

63. В законодательстве следует предусмотреть, что обеспечительное право в банковских счетах, которому была придана сила в отношении третьих сторон посредством контроля, имеет приоритет по отношению к обеспечительному праву в банковском счете, которому была придана сила в отношении третьих сторон посредством иного метода. Если обеспеченный кредитор является депозитарным банком, обеспечительное право депозитарного банка имеет приоритет по отношению к любым другим обеспечительным правам.

64. В законодательстве следует предусмотреть, что право депозитарного банка на зачет в отношении обязательств по банковскому счету, которые причитаются депозитарному банку со стороны лица, предоставляющего право, имеет приоритет по отношению к обеспечительному праву любого другого обеспеченного кредитора, иного чем обеспеченный кредитор, который приобрел контроль над банковским счетом посредством приобретения статуса клиента депозитарного банка в отношении этого банковского счета.

65. В случае перевода средств с банковского счета по инициативе лица, предоставляющего право, лицо, которому переводятся средства, получает их свободно от обеспечительного права в средствах банковского счета [если только лицо, которому переводятся средства, не было осведомлено о том, что перевод нарушает условия соглашения об обеспечении, и перевод осуществляется вне рамок обычных коммерческих операций лица, предоставляющего право].

Оборотные документы

66. [В законодательстве следует предусмотреть, что в период, когда товары находятся во владении лица, выдавшего в их отношении оборотный документ, обеспечительное право в таких товарах, которое приобрело силу в отношении третьих сторон посредством придания обеспечительному праву в оборотном документе силы в отношении третьих сторон, имеет приоритет по отношению к

любому другому обеспечительному праву в товарах, которому была придана сила в отношении третьих сторон посредством иного метода [в период, когда товары находились во владении эмитента, или [...]] [в период, когда товарораспорядительный документ остается в силе].

67. В законодательстве следует предусмотреть, что обеспечительное право в оборотном документе и представленных им товарах подчиняется правам, которыми законодательство, регулирующее оборотные документы, наделяет лицо, которому оборотный документ был должным образом передан.]

Поступления

68. В законодательстве следует предусмотреть, что приоритет обеспеченного кредитора по отношению к обремененным активам распространяется на поступления от этих активов при условии соблюдения требований рекомендации 54.

Постоянные принадлежности и продукты или массовые товары

69. В законодательстве следует предусмотреть, что обеспеченный кредитор, обладающий обеспечительным правом в постоянных принадлежностях недвижимого имущества, которому была придана сила в отношении третьих сторон в соответствии с законодательством, регулирующим недвижимость, имеет приоритет по отношению к обеспеченному кредитору, обладающему обеспечительным правом в этих постоянных принадлежностях, которому была придана сила в отношении третьих сторон посредством одного из методов, упомянутых в рекомендации 55.

70. В законодательстве следует предусмотреть, что приоритет обеспечительных прав в постоянных принадлежностях движимого имущества регулируется общими правилами, применимыми к такому имуществу.

71. В законодательстве следует установить правила, регулирующие приоритет обеспечительных прав в товарах, которые физически объединены с другими товарами в продукты или массовые товары таким образом, что их идентификационные характеристики утрачиваются.

Сохранение приоритета в случае обеспечения силы в отношении третьих сторон при помощи различных методов

72. В законодательстве следует предусмотреть, что, если обеспечительному праву придается сила в отношении третьих сторон посредством одного метода и в то же время его сила в отношении третьих сторон обеспечивается также посредством другого метода, приоритет действует с момента завершения применения первого метода [при условии отсутствия какого-либо временного интервала между моментами завершения применения первого и второго методов].

Приоритет обеспечительных прав, которые не имеют силы в отношении третьих сторон**Необеспеченные кредиторы**

73. В законодательстве следует предусмотреть, что обеспеченный кредитор, обладающий обеспечительным правом, которое не имеет силы в отношении третьих сторон [, не имеет каких-либо прав в отношении третьих сторон кроме как в качестве необеспеченного кредитора] [обладает приоритетом по отношению к необеспеченным кредиторам, если только необеспеченные кредиторы не приняли каких-либо мер для передачи своих требований на рассмотрение судом, или лицо, предоставляющее право, не стало несостоятельным].

Обеспеченные кредиторы

74. В законодательстве следует предусмотреть, что:

а) обеспечительное право, которое не имеет силы в отношении третьих сторон, является субординированным по отношению к обеспечительному праву в тех же активах, которое имеет силу в отношении третьих сторон, независимо от очередности создания таких обеспечительных прав; и

б) относительный приоритет обеспечительных прав, которые не имеют силы в отношении третьих сторон, определяется исходя из очередности их создания.

Приоритет обеспечительных прав, которые имеют силу в отношении третьих сторон**Необеспеченные кредиторы**

75. В законодательстве следует предусмотреть, что обеспечительное право, которое имеет силу в отношении третьих сторон, обладает приоритетом по отношению к правам необеспеченных кредиторов.

Обеспеченные кредиторы

76. В законодательстве следует предусмотреть, что:

а) для двух обеспечительных прав в одних и тех же обремененных активах, которые имеют силу в отношении третьих сторон, за исключением случаев, предусмотренных в рекомендации [о приоритете механизмов финансирования приобретений], приоритет определяется исходя из очередности принятия мер по обеспечению их силы в отношении третьих сторон, даже если в тот момент не было выполнено одно или несколько требований в отношении создания обеспечительного права. Если одному из обеспечительных прав придана сила в отношении третьих сторон посредством владения обремененными активами или контроля над ними, на держателя такого обеспечительного права возлагается бремя доказывания момента перехода активов в его владение или под его контроль;

б) в том случае, если обеспечительному праву может быть придана сила в отношении третьих сторон посредством контроля, такое обеспечительное право обладает приоритетом по отношению к обеспечительному праву, которому

была придана сила в отношении третьих сторон посредством любого другого метода.

Кредиторы по судебному решению

77. В законодательстве следует предусмотреть, что если в соответствии с применимым правом кредитор по судебному решению, который предпринял шаги для приведения в исполнение этого судебного решения, приобретает права в активах должника по судебному решению, то обеспечительное право, имеющее силу в отношении третьих сторон, является приоритетным по отношению к праву кредитора по судебному решению, которое зарегистрировано после того, как обеспечительное право приобрело силу в отношении третьих сторон, кроме как применительно к суммам, выплаченным обеспеченным кредитором после истечения установленного количества дней после даты, в которую кредитор по судебному решению зарегистрировал уведомление о своих правах.

Покупатели обремененных активов

78. В законодательстве следует предусмотреть, что право покупателя товаров имеет более низкий статус по отношению к обеспечительному праву, которое приобрело силу в отношении третьих сторон до купли–продажи, если только обеспеченный кредитор не дает разрешения на продажу. Тем не менее покупатель инвентарных запасов, который приобретает обремененные инвентарные запасы в ходе обычных коммерческих операций продавца (и любое лицо, права которого на обремененные инвентарные запасы являются производными от прав этого покупателя), получает такие запасы свободно от обеспечительного права в них, имеющего силу в отношении третьих сторон, даже в том случае, если такому покупателю было известно о существовании обеспечительного права.

Требования о возвратении

79. Если в законодательстве предусмотрено, что поставщики товаров имеют право требовать их возврата в течение оговоренного срока после наступления несостоятельности покупателя, то в законодательстве следует также предусмотреть, что такой срок должен быть непродолжительным и что право требовать возврата товаров является субординированным по отношению к обеспечительным правам в таких товарах, которые предоставлены покупателем и которые имеют силу в отношении третьих сторон.

Арендаторы

80. В законодательстве следует урегулировать вопрос о приоритете обеспечительного права в арендуемых активах, которое имеет силу в отношении третьих сторон в том, что касается прав арендатора таких активов.

Держатели простых векселей и оборотных документов

81. В законодательстве следует предусмотреть, что [лицо, которое в соответствии с другими нормами права приобретает права в простых векселях или оборотных документах без оборота на себя] [добросовестный держатель

простого векселя или оборотного документа] получает такие активы свободно от обеспечительного права, имеющего силу в отношении третьих сторон.

Держатели прав в денежных средствах

82. В законодательстве следует предусмотреть, что лицо, владеющее денежными средствами, владеет ими свободно от обеспечительного права в этих денежных средствах [если это лицо предоставило стоимость в обмен на эти денежные средства и ему не известно о том, что передача ему денежных средств нарушает условия соглашения об обеспечении. Эта рекомендация не наносит ущерба правам держателей денежных средств согласно иным нормам права за пределами настоящего законодательства].

Статутные (преференциальные) кредиторы

83. В законодательстве следует ограничить как по количеству, так и по сумме преференциальные требования, которые имеют приоритет по отношению к обеспечительным правам, имеющим силу в отношении третьих сторон, и в той мере, в которой преференциальные требования существуют, они должны быть четко и конкретно описаны в законодательстве.

Держатели прав в активах в связи с повышением стоимости и хранением активов

84. Если в соответствии с применимым правом права, эквивалентные обеспечительным правам, предоставляются кредитору, который повысил стоимость товаров (например, в результате исправления каких-либо недостатков) или обеспечил сохранение стоимости товаров (например, в результате их хранения), такие права должны распространяться только на товары, стоимость которых была повышена или сохранена и которые находятся во владении такого кредитора, и должны иметь приоритет по отношению к ранее существовавшим обеспечительным правам в этих товарах, имеющим силу в отношении третьих сторон, только в той мере, в которой стоимость, добавленная в результате улучшения состояния или хранения, приносит прямую выгоду держателям ранее существовавших обеспечительных прав.

Кредиторы в рамках производства по делам о несостоятельности

[Примечание для Рабочей группы: см. рекомендацию I в разделе настоящего руководства, посвященном вопросам несостоятельности: "В законодательстве о несостоятельности следует оговорить, что, если обеспечительное право имеет приоритет согласно иным нормам права за пределами законодательства о несостоятельности, этот приоритет сохраняет свою силу без какого-либо ущерба в рамках производства по делу о несостоятельности, кроме как если согласно законодательству о несостоятельности приоритет предоставляется другому требованию. Также исключения должны быть сведены к минимуму и четко установлены в законодательстве о несостоятельности. Настоящую рекомендацию следует читать вместе с рекомендацией 88 Руководства по законодательству о несостоятельности."]

Соглашения о субординации

85. В законодательстве следует предусмотреть, что держатель обеспечительного права, пользующегося приоритетом, может в любой момент в одностороннем порядке или по договоренности отказаться от своего приоритета в пользу любого из существующих или будущих конкурирующих заявителей требований.

[Примечание для Рабочей группы: что касается соглашений о субординации в случае несостоятельности лица, предоставляющего право, см. рекомендацию J в разделе настоящего руководства, посвященном вопросам несостоятельности: "В законодательстве о несостоятельности следует предусмотреть, что если держатель обеспечительного права в активах имущественной массы в одностороннем порядке или по договоренности отказался от своего приоритета в пользу любого из существующих или будущих конкурирующих заявителей требований, то такая субординация имеет обязательную силу в рамках производства по делу о несостоятельности в отношении лица, предоставляющего право".]