



Генеральная Ассамблея

Distr.: Limited
20 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

Доклад Генерального секретаря

Добавление

Содержание

	<i>Рекомендации</i>	<i>Стр.</i>
VII. Права и обязательства сторон до неисполнения обязательств	86–87	2
VIII. Неисполнение обязательств и принудительная реализация	88–124	3



VII. Права и обязательства сторон до неисполнения обязательств

Цель

Цель положений законодательства, касающихся прав и обязательств сторон до неисполнения, состоит в том, чтобы:

- a) предусмотреть правила о дополнительных условиях для соглашений об обеспечении с целью повышения эффективности и предсказуемости обеспеченных сделок;
- b) уменьшить расходы по сделкам в результате устранения необходимости согласовывать и разрабатывать условия для включения в соглашение об обеспечении, если такие правила обеспечивают приемлемую основу для соглашения;
- c) снизить вероятность возникновения споров;
- d) служить пособием или контрольным перечнем вопросов, к которым стороны могут обращаться во время согласования и заключения соглашения об обеспечении; и
- e) поощрять автономию сторон.

Автономия сторон

86.

Альтернативный вариант А

В законодательстве следует предусмотреть право сторон отказываться от своих прав и обязательств или изменять их, если такой отказ или изменение не противоречит публичному порядку или требованию в отношении надлежащей защиты третьих сторон.

Альтернативный вариант В

В законодательстве следует предусмотреть, что за исключением случаев, когда в [указать положения, от которых нельзя отклоняться или которые не могут быть изменены по соглашению] предусмотрено иное, обеспеченный кредитор и лицо, предоставившее право, могут на основе соглашения отходить от положений или изменять положения законодательства, касающиеся их соответствующих прав и обязательств. Такое соглашение не должно затрагивать прав любого лица, которое не является стороной соглашения.

[Примечание для Рабочей группы: Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть формулировку рекомендации об автономии сторон и вопрос о том, следует ли включить ее в настоящую главу или в главу о сфере применения и общих положениях. Рабочая группа, возможно, пожелает также вместе с этой рекомендацией рассмотреть рекомендации об автономии сторон в главе VIII.]

Резервные правила

87. Законодательство должно содержать диспозитивные резервные правила, применимые в отсутствие соглашения сторон об ином. Такие правила должны, в частности:

a) предусматривать проявление заботливости в отношении обремененных активов либо лицом, предоставляющим право, либо обеспеченным кредитором, во владении которого находятся обремененные активы;

b) предусматривать сохранение обеспечительных прав, включая право на поступления или "гражданские плоды", полученные от обремененных активов;

c) предусматривать право лица, предоставляющего право, продолжать осуществление своих коммерческих операций, включая право использовать, смешивать и отчуждать обремененные активы в рамках его обычных коммерческих операций;

d) гарантировать реализацию обеспечительного права после оплаты или исполнения в иной форме обеспечиваемого им обязательства.

VIII. Неисполнение обязательств и принудительная реализация

Цель

Цель положений законодательства, касающихся неисполнения обязательства и принудительной реализации, состоит в том, чтобы:

a) предусмотреть четкие и простые процедуры принудительной реализации обеспечительных прав прогнозируемым и эффективным образом после неисполнения должником обязательств;

b) предусмотреть процедуры, позволяющие максимально повысить потенциальную стоимость реализации обремененных активов для лица, предоставляющего право, обеспеченного кредитора и других кредиторов лица, предоставляющего право;

c) предусмотреть оперативные судебные и, с учетом соответствующих гарантий, внесудебные методы для реализации обеспеченным кредитором стоимости обремененных активов;

d) предусмотреть координацию режима принудительной реализации обеспеченных сделок с другим законодательством, регулирующим принудительную реализацию требований в отношении обремененных активов, включая законодательство по вопросам несостоятельности.

Сфера применения

88. В законодательстве следует предусмотреть, что эта глава не применима к безусловной передаче дебиторской задолженности, за исключением случаев, когда имеет место обращение к лицу, передающему право, в связи с неплатежом должника по счету.

[Примечание для Рабочей группы: цель рекомендации 88 состоит в уточнении того, что эта глава применима лишь к уступкам, которые служат обеспечительным целям.]

Общий стандарт поведения

89. В законодательстве следует предусмотреть, что все стороны при реализации своих прав и исполнении своих обязательств в соответствии с правилами, рекомендуемыми в этой главе, должны действовать добросовестно и коммерчески разумно. Любая сторона, которая не соблюдает правила, изложенные в этой главе, несет ответственность за любой ущерб, который является следствием такого несоблюдения.

[Примечание для Рабочей группы: Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, должен ли принцип, изложенный в рекомендации 89, соответствующим образом применяться при реализации прав и исполнении обязанностей согласно всем главам руководства.]

Автономия сторон

90. В законодательстве следует предусмотреть невозможность изменения или отказа от соблюдения общего стандарта поведения, изложенного в рекомендации 89. Никакое другое правило, рекомендованное в этой главе, которое наделяет правами лицо, предоставляющее право, или любое другое лицо или налагает обязательства на обеспеченного кредитора, не может не соблюдаться или изменяться по соглашению до неисполнения обязательств должником.

91. С учетом рекомендаций 89 и 90 в законодательстве следует предусмотреть для сторон соглашения об обеспечении или любых других лиц возможность отказа от соблюдения или изменения по соглашению правил, рекомендуемых в этой главе, после неисполнения обязательств должником. Такое соглашение не затрагивает прав лиц, не являющихся стороной соглашения. На лицо, оспаривающее такое соглашение, возлагается бремя доказывания того, что это соглашение заключено до неисполнения обязательств или не соответствует рекомендациям 89 или 90.

[Примечание для Рабочей группы: цель формулировки "с учетом ..." состоит в уточнении того, что общий стандарт поведения, предусмотренный в рекомендации 89, является применимым и его нельзя не соблюдать или изменять. Отсутствие ссылки на публичный порядок связано с тем, что стандарт поведения, изложенный в рекомендации 89, будет отражать публичный порядок того государства, которое примет эти рекомендации. Рабочая группа, возможно, пожелает также рассмотреть вопрос о включении в рекомендацию 91 следующего дополнительного текста: "В законодательстве следует предусмотреть, что отчуждение обремененных активов в соответствии с методом, предусмотренным в соглашении об обеспечении, является коммерчески разумным, если только возражающая сторона не обоснует, что отчуждение было явно неразумным". Такое соглашение может заключаться до или после неисполнения обязательств с целью указания того, каким образом обеспеченный кредитор должен исполнить обязательство по отчуждению обремененных активов коммерчески разумным образом.]

Права и средства правовой защиты после неисполнения обязательств

92. В законодательстве следует предусмотреть, что после неисполнения обязательств у лица, предоставляющего право, и обеспеченного кредитора имеются права и средства правовой защиты, предусмотренные в правилах, рекомендуемых в этой главе, в соглашении об обеспечении (кроме как в той мере, в которой это не противоречит правилам, рекомендуемым в этой главе) и в любом другом законодательстве.

Средства правовой защиты обеспеченного кредитора

93. В законодательстве следует предусмотреть, что после неисполнения обязательств обеспеченный кредитор может использовать одно или несколько следующих средств правовой защиты:

- a) вступление во владение обремененными материальными активами;
- b) инкассирование обремененных активов, которые являются дебиторской задолженностью, оборотных инструментов, банковских счетов или поступлений от заимствования в рамках независимых обязательств;
- c) реализация прав в рамках оборотных документов;
- d) продажа, аренда, лицензирование или отчуждение иным образом обремененных активов;
- e) обращение к лицу, предоставившему право, с предложением о принятии обеспеченным кредитором обремененных активов в полное или частичное погашение обеспеченных обязательств; и
- f) любые другие средства правовой защиты, предусмотренные в соглашении об обеспечении (кроме как в той мере, в которой это не противоречит правилам, рекомендуемым в этой главе) или в любом другом законодательстве.

Средства правовой защиты лица, предоставляющего право

94. В законодательстве следует предусмотреть, что после неисполнения обязательств лицо, предоставляющее право, может использовать одно или несколько следующих средств правовой защиты:

- a) в любой момент после неисполнения обязательств и до отчуждения, принятия или инкассирования обремененных активов обеспеченным кредитором осуществление платежа в полном объеме обеспеченных обязательств, включая проценты и расходы на принудительную реализацию до момента платежа в полном объеме, а также освобождение обремененных активов от обеспечительного права;
- b) обращение в суд или другой орган за помощью, если обеспеченный кредитор не выполнил или не выполняет свои обязательства согласно рекомендуемым в этой главе правилам в отношении принудительной реализации во внесудебном порядке;
- c) отклонение предложения обеспеченного кредитора принять обремененные активы в полное или частичное погашение обеспеченных

обязательств в пределах срока, предусмотренного правилами, рекомендуемыми в этой главе; и

d) любое другое средство правовой защиты, предусмотренное в соглашении об обеспечении (кроме как в той мере, в которой это запрещено правилами, рекомендуемыми в этой главе) или в любом другом законодательстве.

Выбор средств правовой защиты

95. В законодательстве следует предусмотреть, что использование какого-либо средства правовой защиты не препятствует использованию другого средства правовой защиты.

[Примечание для Рабочей группы: эта рекомендация имеет отношение как к ситуации, когда использование одного или нескольких средств правовой защиты не приводит к полному или частичному погашению обеспеченного обязательства, так и к ситуации, когда кредитор, или лицо, предоставляющее право, стали использовать какое-либо средство правовой защиты, а позднее используют другое средство правовой защиты. Например, кредитор направил уведомление об аукционе, а сам позднее решает использовать средства судебной защиты.]

Другие средства правовой защиты

96. В законодательстве следует предусмотреть, что использование средств правовой защиты в отношении обремененных активов в соответствии с этим законодательством не препятствует использованию любой стороной своих средств правовой защиты в отношении обеспеченного обязательства.

Освобождение обремененных активов после платежа в полном объеме

97. В законодательстве следует предусмотреть, что после неисполнения обязательств и до момента отчуждения, принятия или инкассирования обремененных активов обеспеченным кредитором должник, лицо, предоставляющее право, или любая другая заинтересованная сторона (например, обеспеченный кредитор с более низким приоритетом по сравнению с обеспеченным кредитором, осуществляющим принудительную реализацию, гарант или совладелец обремененных активов) имеет право на платеж в полном объеме обеспеченного обязательства, включая проценты и расходы на принудительную реализацию до момента платежа в полном объеме. В законодательстве следует оговорить, что следствием такого платежа является освобождение обремененных активов от обеспечительного права или, в той мере, в которой это предусмотрено в другом законодательстве, переход прав обеспеченного кредитора в порядке суброгации любой другой заинтересованной стороне, которая производит платеж.

Судебные и внесудебные процедуры принудительной реализации

98. В законодательстве следует предусмотреть для обеспеченного кредитора возможность после неисполнения обязательств:

- a) обращаться в суд или другие органы для принудительной реализации своего обеспечительного права; или
- b) добиваться принудительной реализации своего обеспечительного права без обращения в суд или другой орган.

[Уведомление о намерении применить внесудебные методы принудительной реализации]

99. В законодательстве следует:

- a) рассмотреть вопрос о том, должен ли обеспеченный кредитор направлять уведомление о своем намерении применить внесудебные методы принудительной реализации обеспечительного права после неисполнения обязательств, а также когда и кому;
- b) указать порядок и сроки направления уведомления и его минимальное содержание, включая вопрос о том, должно ли уведомление [лицу, предоставляющему право,] содержать расчет причитающейся на тот момент суммы и описание мер, которые должник или лицо, предоставляющее право, должны принять для того, чтобы добиться освобождения обремененных активов от обеспечительного права согласно рекомендации 97;
- c) предусмотреть, что уведомление должно быть составлено на языке, который, как можно разумно предполагать, позволит информировать получателей о его содержании, например на языке соглашения об обеспечении;
- d) рассмотреть вопрос о том, должно ли уведомление быть зарегистрировано в реестре обеспечительных прав;
- e) рассмотреть юридические последствия недостаточных или ошибочных уведомлений о намерении применить внесудебные методы принудительной реализации;
- f) перечислить обстоятельства, при которых не требуется направлять уведомление, с тем чтобы избежать отрицательных последствий для стоимости реализации обремененных активов (например, скоропортящегося материального имущества).]

[Примечание для Рабочей группы: Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть рекомендацию 99 вместе с рекомендациями 111 и 112. Рабочая группа, возможно, пожелает также рассмотреть вопрос о том, что, хотя рекомендация 99, возможно, является приемлемой в случае потребителей, предоставляющих право, или обеспечительных прав в недвижимом имуществе, не будет ли опрометчиво дать коммерческой стороне, предоставляющей право, возможность перемещать движимые обремененные активы за пределы досягаемости обеспеченного кредитора и тем самым препятствовать достижению целей обеспечительного права. В том случае, если Рабочая группа сочтет это предположение верным, она, возможно, пожелает заменить рекомендацию 99 текстом, касающимся направления уведомлений потребителям, предоставляющим право, или оставить этот вопрос для решения в соответствии с законом о защите потребителей.]

Возражения против принудительной реализации во внесудебном порядке

100. В законодательстве следует предусмотреть, что ничто в этом законодательстве не препятствует обращению должника, лица, предоставляющего право, или других заинтересованных сторон (например, обеспеченного кредитора с более низким приоритетом по сравнению с обеспеченным кредитором, осуществляющим принудительную реализацию, гарантом или совладельцем обремененных активов) в суд или другой орган за помощью, если обеспеченный кредитор не выполнил или не выполняет свои обязательства согласно правилам, рекомендуемым в этой главе. В законодательстве следует предусмотреть соответствующие защитные меры в рамках этого процесса в целях воспрепятствования подаче необоснованных заявлений и недопущения какого-либо неправомерного вмешательства в осуществление или неоправданной задержки с осуществлением обеспеченным кредитором возможности реализовать обремененные активы.

Изъятие имущества из владения должника

101. В законодательстве следует предусмотреть, что после неисполнения обязательства обеспеченный кредитор имеет право вступить во владение необремененными активами либо без обращения в суд или другой орган, либо с помощью суда или другого органа. Для обоих случаев в законодательстве следует предусмотреть ускоренную процедуру, которая позволяла бы обеспеченному кредитору по заявлению *ex parte* получать постановление суда, обязывающее лицо, предоставившее право, либо разрешить обеспеченной стороне вступить во владение обремененными активами, либо хранить обремененные активы в том месте и в том состоянии, в котором они находятся, до следующего постановления суда, а также допускала бы, чтобы постановление в отношении лица, предоставившего право, исполнялось одновременно с направлением или до направления уведомления о заявлении и любого другого уведомления, требуемого согласно правилам, рекомендуемым в этой главе.

[Примечание для Рабочей группы: любое лицо, имеющее право искать судебной защиты в соответствии с рекомендацией 100, может делать это.]

Инкассирование дебиторской задолженности

102. В законодательстве следует предусмотреть, что после неисполнения обязательств обеспеченный кредитор может дать инструкцию любому должнику по счету в отношении дебиторской задолженности, которая является обремененным активом, уплатить дебиторскую задолженность непосредственно обеспеченному кредитору или – если в уведомлении об уступке содержатся иные инструкции обеспеченного кредитора, полученные должником по счету в письменной форме – в соответствии с такой платежной инструкцией (права должников по счету см. в рекомендациях 17–23 в документе A/CN.9/WG.VI/ WP.21).

[Примечание для Рабочей группы: формулировка рекомендации 102 соответствует тексту статьи 17(2) Конвенции Организации Объединенных Наций об уступке дебиторской задолженности.]

103. В законодательстве следует предусмотреть, что право обеспеченного кредитора на инкассирование дебиторской задолженности включает в себя право добиваться принудительной реализации любого права, подкрепляющего платеж или исполнение обязательств по дебиторской задолженности, например гарантии или обеспечительного права.

Оборотные инструменты

104. В законодательстве следует предусмотреть, что после неисполнения обязательств обеспеченный кредитор имеет право добиваться принудительной реализации оборотного инструмента по отношению к лицу, несущему обязательство по этому инструменту. Однако в отношениях между обеспеченным кредитором и лицом, несущим обязательство по оборотному инструменту, или другими лицами, заявляющими права согласно законодательству, регулирующему оборотные инструменты, обязательства и права этих лиц определяются законодательством, регулирующим оборотные инструменты.

[Примечание для Рабочей группы: в комментарий будут включены следующие примеры таких лиц:

а) лицо, несущее обязательство по оборотному инструменту, может быть обязано произвести платеж лишь держателю или другому лицу, имеющему право добиваться принудительной реализации инструмента, согласно праву, регулирующему оборотные инструменты; и

б) право лица, несущего обязательство по инструменту, ссылаться на возражения в отношении этого обязательства, определяется законодательством, регулирующим оборотные инструменты.]

105. В законодательстве следует предусмотреть, что право обеспеченного кредитора на принудительную реализацию оборотного инструмента включает в себя право добиваться принудительной реализации любого права, подкрепляющего платеж или исполнение обязательств по оборотному инструменту, например гарантии или обеспечительного права.

Поступления от заимствования по независимым обязательствам

106. В законодательстве следует предусмотреть, что после неисполнения обязательств права обеспеченного кредитора на поступления от заимствования по независимому обязательству зависят от прав, согласно законодательству и практике, регулирующих независимые обязательства, эмитента/гаранта или назначенного лица или любого другого бенефициара, поименованного в обязательстве, или которому была осуществлена передача прав заимствования. Ни эмитент/гарант, ни назначенный банк не несут обязательства по осуществлению платежа любому лицу помимо поименованного бенефициара, признанного бенефициара–цессионария, назначенного банка или признанного лица, в пользу которого осуществляется уступка поступлений. В законодательстве следует предусмотреть, что обеспеченный кредитор, который является признанным лицом, в пользу которого осуществляется уступка поступлений от заимствования по независимому обязательству, имеет право добиваться принудительного признания в отношении эмитента/гаранта или

назначенного лица, удерживающего во владении уступленные поступления вопреки своему признанию.

[Примечание для Рабочей группы: чтобы подчеркнуть, что это является видом первоначальных обремененных активов, а не поступлениями от различных видов обремененных активов, Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть возможность замены формулировки "поступления от заимствования по независимому обязательству" на формулировку "право бенефициара на платеж, возникающее в результате заимствования по независимому обязательству".]

Банковские счета

107. В законодательстве следует предусмотреть, что после неисполнения обязательств обеспеченный кредитор, осуществляющий контроль за банковским счетом (см. рекомендацию 50 в документе A/CN.9/WG.VI/WP.21/Add.1), имеет право на принудительную реализацию своего обеспечительного права в соответствии с условиями соглашения с банком об установлении контроля, не обращаясь в суд или другой орган. Вместе с тем в отношении банковского счета, если лицо, предоставляющее право, является физическим лицом и обязательство, обеспечиваемое обеспечительным правом в банковском счете, было принято в личных, семейных или домашних целях лица, предоставляющего право, обеспеченный кредитор может добиваться принудительной реализации своего обеспечительного права лишь путем обращения в суд или другой орган, независимо от того, осуществляет ли он контроль за банковским счетом или нет.

108. В законодательстве следует предусмотреть, что обеспеченный кредитор, который не осуществляет контроля за банковским счетом, имеет право добиваться принудительной реализации обеспечительного права лишь на основании постановления суда.

Оборотные документы

109. В законодательстве следует предусмотреть, что после неисполнения обязательств обеспеченный кредитор имеет право добиваться принудительной реализации обязательств по оборотному документу в отношении эмитента. Вместе с тем в отношениях между обеспеченным кредитором и эмитентом обязательство эмитента определяется законодательством, регулирующим оборотные документы.

[Примечание для Рабочей группы: в комментарии будет приведен пример того, что эмитент может быть обязанным поставлять товары только держателю оборотного документа относительно них.]

Отчуждение обремененных активов

110. В законодательстве следует предусмотреть, что после неисполнения обязательств обеспеченный кредитор имеет право продавать, арендовать, лицензировать или иным образом отчуждать обремененные активы:

- a) обращаясь в суд или другой орган; или
- b) не обращаясь в суд или другой орган.

Заблаговременное уведомление относительно отчуждения обремененных активов во внесудебном порядке

111. В законодательстве следует:

а) рассмотреть вопрос о том, должен ли обеспеченный кредитор направлять уведомление относительно отчуждения обремененного актива во внесудебном порядке после неисполнения обязательств, а также когда и кому;

б) указать порядок и сроки направления любого такого уведомления и его минимальное содержание, включая вопрос о том, должно ли уведомление [лицу, предоставляющему право] содержать расчет причитающейся на тот момент суммы и право должника или лица, предоставившего право, добиваться освобождения обремененных активов от обеспечительного права согласно рекомендации 97;

с) предусмотреть, что любое такое уведомление должно быть составлено на языке, который, как можно разумно предполагать, позволит информировать получателей о его содержании (достаточно, если уведомление составлено на языке соглашения об обеспечении);

д) рассмотреть юридические последствия недостаточных или ошибочных уведомлений относительно отчуждения во внесудебном порядке; и

е) перечислить обстоятельства, при которых не требуется направлять любое такое уведомление, с тем чтобы избежать отрицательных последствий для стоимости реализации обремененных активов (например, скоропортящегося материального имущества).

112. В законодательстве следует предусмотреть правила, обеспечивающие возможность направления уведомления эффективным, оперативным и надежным способом, с тем чтобы защитить должника, лицо, предоставляющее право, или другие заинтересованные стороны и в то же время избежать отрицательных последствий для средств правовой защиты обеспеченного кредитора и для потенциальной стоимости реализации обремененных активов.

[Примечание для Рабочей группы: поскольку рекомендация 111 в значительной мере совпадает с рекомендацией 99 (которая, возможно, является приемлемой лишь в отношении потребителей, предоставляющих право), то Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о целесообразности сохранения рекомендации 99. В случае сохранения рекомендации 99 Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, следует ли привести ее в соответствие с рекомендациями 111 и 112.]

Принятие обремененных активов в погашение обеспеченного обязательства

113. В законодательстве следует предусмотреть, что после неисполнения обязательств обеспеченный кредитор может предложить принять, без обращения в суд или другой орган, один или несколько обремененных активов в полное или частичное погашение обеспеченного обязательства.

114. В законодательстве следует предусмотреть, что обеспеченный кредитор, который предлагает принять обремененные активы в полное или частичное

погашение обеспеченного обязательства, должен заблаговременно направить уведомление о таком предложении:

а) лицу, предоставляющему право, и любому другому лицу, с которого причитается платеж в соответствии с обеспеченным обязательством (например, гаранту);

б) любому лицу, обладающему правами в обремененных активах, которое до направления уведомления обеспеченным кредитором уведомило в письменной форме обеспеченного кредитора о таких правах; и

в) любому другому обеспеченному кредитору, который зарегистрировал уведомление об обеспечительном праве в обремененных активах от имени лица, предоставляющего право, или во владении которого находились обремененные активы в момент их изъятия таким обеспеченным кредитором.

115. В законодательстве следует предусмотреть, что, если лицо, имеющее право на получение уведомления согласно рекомендации 114, представляет в письменной форме возражения в отношении предложения [в течение короткого срока, например 20 дней, после даты направления уведомления] о принятии обремененных активов в полное или частичное погашение обеспеченного обязательства, обеспеченный кредитор не может приступить к реализации предложения, а должен осуществить отчуждение обремененных активов в соответствии с правилами, регулирующими отчуждение. Тем не менее обеспеченный кредитор должен иметь право обращаться в суд или другой орган для определения обоснованности таких возражений.

Избыток и дефицит

116. В законодательстве следует предусмотреть, что обеспеченный кредитор, осуществляющий принудительную реализацию, должен любые поступления в связи с такой принудительной реализацией (включая расходы на принудительную реализацию) засчитывать в счет погашения обеспеченных обязательств. За исключением случаев, предусмотренных в рекомендации 117, обеспеченный кредитор, осуществляющий принудительную реализацию, должен выплатить любой избыток, образующийся после такого зачета субординированным конкурирующим заявителям, которые до какого-либо распределения избытка направили обеспеченному кредитору, осуществляющему принудительную реализацию, уведомление в письменной форме о своих требованиях в отношении любого избытка. Любая оставшаяся сумма должна быть перечислена лицу, предоставляющему право.

117. В законодательстве следует предусмотреть также, что независимо от существования какого-либо спора относительно права любого заявителя или порядка очередности платежей, обеспеченный кредитор, осуществляющий принудительную реализацию, может перечислить избыток компетентному судебному или иному органу или в публичный депозитный фонд для распределения в соответствии с общеприменимыми процессуальными нормами.

[Примечание для Рабочей группы: содержащаяся в последнем предложении ссылка на компетентный судебный или иной орган или публичный депозитный фонд соответствует формулировке, содержащейся в статье 17(8) Конвенции Организации Объединенных Наций об уступке дебиторской задолженности.]

118. В законодательстве следует предусмотреть, что распределение поступлений, реализуемых в результате отчуждения в судебном порядке, или другого процесса, осуществляемого под надзором официальных органов, должно проводиться в соответствии с общими нормами, регулирующими процедуры принудительной реализации в соответствующем государстве.

119. В законодательстве следует предусмотреть, что лицо, предоставляющее право, и любое другое лицо, с которого причитаются платежи в счет обеспеченного обязательства, несут ответственность за возмещение любого дефицита, образующегося после зачета поступлений в результате принудительной реализации в счет обеспеченного обязательства.

Право обеспеченного кредитора с более высоким статусом взять под свой контроль процесс принудительной реализации

120. В законодательстве следует предусмотреть, что обеспеченный кредитор с более высоким статусом имеет право взять под свой контроль процесс принудительной реализации, начатый по инициативе субординированного конкурирующего заявителя требований, в любой момент до окончательного отчуждения, принятия или инкассирования обремененных активов. Право взять под свой контроль включает право выбирать, будет ли процесс какого-либо отчуждения осуществляться под надзором суда или другого органа или нет.

Правовой титул или другое право, приобретаемые в результате отчуждения во внесудебном порядке

121. В законодательстве следует предусмотреть, что, если обеспеченный кредитор решает осуществить отчуждение обремененных активов без обращения в суд или другой орган, лицо, которое приобретает правовой титул или другое право в активе добросовестно, приобретает свое право в активе с учетом прав, связанных с более высоким статусом, однако свободно от прав лица, предоставляющего право, обеспеченного кредитора, осуществляющего принудительную реализацию, и любого субординированного конкурирующего заявителя требований. Аналогичные правила применяются в отношении правового титула или другого права, приобретаемого обеспеченным кредитором, который принял обремененные активы в полное или частичное погашение обеспеченного обязательства.

[Примечание для Рабочей группы: указание на "правовой титул или другое право" включено потому, что в соответствии с рекомендацией 110 обеспеченный кредитор может "продавать, арендовать, лицензировать или иным образом отчуждать обремененные активы".]

Правовой титул или другие права, приобретаемые в результате отчуждения в судебном порядке

122. В законодательстве следует предусмотреть, что, если обеспеченный кредитор осуществляет отчуждение обремененных активов в рамках судебного процесса или другого процесса, осуществляемого под надзором официальных органов, правовой титул или другое право, приобретаемые цессионарием, определяются в соответствии с общими нормами, регулирующими процедуры принудительной реализации в соответствующем государстве (относительно

распределения денежных средств, реализуемых в результате отчуждения, см. рекомендацию 118).

Одновременное применение законодательства об обеспеченных сделках с движимым и недвижимым имуществом

123. В законодательстве следует предусмотреть, что:

а) принудительная реализация обеспечительного права в постоянных принадлежностях недвижимого имущества может осуществляться в соответствии либо с этим законодательством, либо с законодательством, регулирующим принудительную реализацию прав, которыми обременено недвижимое имущество; и

б) если обеспеченное обязательство является защищенным как обеспечительным правом в движимом имуществе, так и правом, которым обременено недвижимое имущество, принудительная реализация обеспечительного права в движимом имуществе может осуществляться в соответствии с этим законодательством или законодательством, регулирующим принудительную реализацию прав, которыми обременено недвижимое имущество.

Согласование с другим законодательством

124. Законодательство должно быть согласовано с общими гражданско-процессуальными нормами, с тем чтобы обеспеченные кредиторы имели право участвовать в судебном разбирательстве, возбужденном другими кредиторами лица, предоставляющего право, с целью защиты обеспечительных прав и обеспечения такого приоритета обеспечительных прав, какой предусмотрен в соответствии с законодательством.