



Генеральная Ассамблея

Distr.: Limited
12 April 2016
Russian
Original: English

**Комиссия Организации Объединенных Наций
по праву международной торговли**
Сорок девятая сессия
Нью-Йорк, 27 июня – 15 июля 2016 года

Проект руководства по принятию Типового закона об обеспеченных сделках

Записка Секретариата

Содержание

	<i>Стр.</i>
I. Цель Руководства по принятию	4
II. Цель и происхождение Типового закона	5
A. Цель Типового закона	5
B. История вопроса	6
C. Подготовительная работа и принятие	6
III. Типовой закон как инструмент модернизации и согласования законодательства	9
IV. Основные особенности Типового закона	10
A. Связь Типового закона с текстами ЮНСИТРАЛ по обеспеченным сделкам	10
B. Основные цели и основополагающие принципы Типового закона	11
V. Помощь со стороны секретариата ЮНСИТРАЛ	11
A. Помощь в подготовке законопроектов	11
B. Информация о толковании законодательства, принятого на основе Типового закона	12

* Переиздано по техническим причинам 2 июня 2016 года.



В. Правила, касающиеся конкретных активов	35
Статья 24. Права на выплату средств, зачисленных на банковский счет.	35
Статья 25. Оборотные документы и материальные активы, охватываемые оборотными документами	36
Статья 26. Несертифицированные неопосредованно удерживаемые ценные бумаги	36

I. Цель Руководства по принятию

1. При подготовке и принятии [проекта] Типового закона ЮНСИТРАЛ об обеспеченных сделках ("Типовой закон") Комиссия Организации Объединенных Наций по праву международной торговли ("ЮНСИТРАЛ" или "Комиссия") учитывала тот факт, что Типовой закон был бы более эффективным инструментом для государств, намеревающихся модернизировать и согласовать свое законодательство, и организаций, оказывающих им в этом содействие, если бы их законодательным и исполнительным органам была предоставлена справочная и пояснительная информация для оказания помощи в рассмотрении вопроса о принятии Типового закона ("Руководство по принятию")¹.

2. Кроме того, Комиссия отметила, что при подготовке Типового закона изначально предполагалось, что он будет сопровождаться подобным руководством по принятию. Так, некоторые вопросы было решено рассмотреть не в Типовом законе, а в Руководстве, чтобы дать рекомендации принимающим Типовой закон государствам (см., например, пункты 67 и 123 ниже). Таким образом, в Руководстве по принятию рассматривается или уточняется целый ряд моментов, которые не урегулированы в самом Типовом законе, а оставлены для рассмотрения в этом Руководстве².

3. Затем, когда Комиссия решила поручить задачу подготовить Руководство по принятию Рабочей группе, Комиссия согласилась с тем, что Руководство по принятию должно отражать следующие моменты: а) быть максимально кратким; б) включать перекрестные ссылки на Руководство ЮНСИТРАЛ для законодательных органов по обеспеченным сделкам ("Руководство по обеспеченным сделкам") и другие тексты Комиссии, касающиеся обеспеченных сделок; с) концентрировать внимание на подготовке рекомендаций для законодателей, а не в первую очередь для пользователей текста; d) разъяснять основную направленность каждого положения Типового закона и любые различия от соответствующих рекомендаций Руководства по обеспеченным сделкам или положений других текстов ЮНСИТРАЛ по обеспеченным сделкам; и е) предоставлять рекомендации государствам в отношении вопросов, переданных им на урегулирование, и, в частности, разъяснять все варианты, предложенные в различных статьях Типового закона, с тем чтобы оказать помощь принимающим Типовой закон государствам при выборе одного из предложенных вариантов³.

4. Комиссия решила подготовить Руководство по принятию, несмотря на то обстоятельство, что в Руководстве по обеспеченным сделкам уже содержатся подробные комментарии по данной теме. Это решение было связано с тем, что комментарий в Руководстве по обеспеченным сделкам построен по другой схеме и посвящен не столько подробному анализу каждой из рекомендаций, сколько обсуждению сравнительных преимуществ и недостатков различных применимых подходов, в то время как сами рекомендации представлены в виде

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

² Там же.

³ Там же, пункт 216.

заключения, подводящего итог предыдущего обсуждения. В то же время, как было упомянуто выше, для того чтобы избежать повторений, Комиссия согласилась с тем, чтобы не воспроизводить в Руководстве по принятию комментарии из Руководства по обеспеченным сделкам, а лишь дать ссылки на те комментарии, которые могут помочь в понимании того или иного положения Типового закона.

5. Комиссия также исходила из вероятности того, что не во всех государствах, в которых будет применяться Типовой закон, хорошо известны регулируемые им виды обеспеченных сделок. Поэтому Руководство по принятию, которое в значительной степени основано на подготовительных материалах, использовавшихся при разработке Типового закона, будет также полезным для других пользователей этого текста, таких как судьи, арбитры, практические работники и ученые.

6. С учетом вышесказанного в Руководстве по принятию содержится информация, предназначенная для краткого разъяснения замысла каждого положения Типового закона и их взаимосвязи с соответствующими рекомендациями Руководства по обеспеченным сделкам или другими текстами ЮНСИТРАЛ по обеспеченным сделкам, включая Дополнение, касающееся обеспечительных прав в интеллектуальной собственности ("Дополнение об интеллектуальной собственности"), Конвенция Организации Объединенных Наций об уступке дебиторской задолженности в международной торговле ("Конвенция об уступке") и Руководство ЮНСИТРАЛ по созданию регистра обеспечительных прав ("Руководство по регистру").

7. Руководство по принятию подготовлено Секретариатом на основе работы, проделанной в рамках Рабочей группы и Комиссии. [Оно было рассмотрено и в принципе одобрено Рабочей группой на ее [тридцатой] и [тридцать первой] сессиях (см. [...], соответственно,) и Комиссией на ее [пятидесятой] сессии (см. [...])⁴.]

II. Цель и происхождение Типового закона

A. Цель Типового закона

8. Типовой закон призван помочь государствам в осуществлении рекомендаций Руководства по обеспеченным сделкам, Дополнения об интеллектуальной собственности и Руководства по регистру, касающихся обеспечительных прав в движимых активах. Главная цель этих текстов и Типового закона – содействовать доступу к недорогостоящему кредиту путем развития системы кредитования под обеспечение (см. Руководство по обеспеченным сделкам, рекомендация 1, подпункт (a)). Как и все эти документы, Типовой закон может быть полезен для государств, которые в настоящее время не имеют действенного и эффективного законодательства, касающегося обеспеченных сделок, а также для государств, которые уже имеют действующие законы, но хотели бы модернизировать свое законодательство и согласовать его с законами других государств,

⁴ Там же, [семьдесят вторая сессия, Дополнение № 17 (A/72/17), пункт [...].]

законодательное регулирование которых в сфере обеспеченных сделок в целом соответствует рекомендациям, содержащимся в этих текстах (см. Руководство по обеспеченным сделкам, "Введение", пункт 1).

9. Так, положения Типового закона основаны на рекомендациях Руководства по обеспеченным сделкам, в том числе Дополнения об интеллектуальной собственности. Положения Типового закона, касающиеся регистра, основаны также на положениях Руководства по регистру. Положения Типового закона, касающиеся обеспечительных прав в дебиторской задолженности, основаны в значительной мере на рекомендациях Руководства по обеспеченным сделкам, которые в свою очередь основаны на положениях Конвенции об уступке.

В. История вопроса

10. На первой сессии в 1968 году Комиссия включила тему обеспечительных интересов в товарах в программу своей будущей работы⁵. Комиссия обсуждала эту тему⁶ с третьей сессии в 1970 году по тринадцатую сессию в 1980 году, на которой она решила не осуществлять какой-либо дальнейшей работы в данной области и впредь не уделять этим вопросам первоочередного внимания, поскольку "всемирная унификация правовых норм, касающихся обеспечительных интересов в имуществе, по причинам, изложенным в ходе прений, вряд ли является достижимой"⁷.

С. Подготовительная работа и принятие

11. На ее сорок третьей сессии в 2010 году Комиссии была представлена записка Секретариата о возможной будущей работе в области обеспечительных интересов (A/CN.9/702 и Add.1). Комиссия согласилась с тем, что все четыре вопроса, перечисленные в пункте 2 (a)-(d) документа A/CN.9/702 и касающиеся законодательства об обеспеченных сделках (неопосредованно удерживаемые ценные бумаги, регистрация обеспечительных прав, типовое законодательство и руководство по договорным вопросам обеспеченных сделок), представляют интерес и что их следует сохранить в ее будущей программе работы⁸. В то же время с учетом ограниченности имеющихся у нее ресурсов Комиссия пришла к мнению, что она не может вести работу одновременно по всем четырем темам и что поэтому ей следует определить приоритеты. В этой связи было выражено общее согласие с тем, что первоочередное внимание следует уделить работе над вопросом регистрации обеспечительных прав в движимых активах.

12. На этой сессии Комиссия постановила, что следует поручить Рабочей группе VI в первоочередном порядке приступить к разработке текста о регистрации обеспечительных прав в движимых активах. Было принято также решение о том, что другие темы, такие как обеспечительные права в неопосредованно удерживаемых ценных бумагах, типовое законодательство,

⁵ Там же, *двадцать третья сессия, Дополнение № 16* (A/72/16), пункты 40-48.

⁶ Об этом проекте см. http://www.uncitral.org/uncitral/uncitral_texts/security_past.html.

⁷ *Официальные отчеты Генеральной Ассамблеи, тридцать пятая сессия, Дополнение № 17* (A/35/17), пункт 28.

⁸ Там же, *шестьдесят пятая сессия, Дополнение № 17* (A/65/17), пункт 264.

основанное на рекомендациях Руководства, и текст, касающийся прав и обязанностей сторон, следует сохранить в программе будущей работы Рабочей группы VI для последующего рассмотрения Комиссией на одной из ее будущих сессий на основе записок, которые будут подготовлены Секретариатом с учетом имеющихся у него ресурсов⁹.

13. На своей сорок пятой сессии в 2012 году Комиссия решила, что после завершения работы над Руководством по регистру Рабочей группе VI следует приступить к работе по подготовке несложного, краткого и сжатого типового закона об обеспеченных сделках на основе Руководства по обеспеченным сделкам и в соответствии со всеми подготовленными ЮНСИТРАЛ текстами по обеспеченным сделкам¹⁰. На этой сессии Комиссия отметила, что Рабочая группа на ее двадцать первой сессии решила предложить Комиссии поручить Рабочей группе разработать типовой закон об обеспеченных сделках на основе общих рекомендаций, содержащихся в Руководстве по обеспеченным сделкам, и в соответствии со всеми подготовленными ЮНСИТРАЛ текстами по обеспеченным сделкам. Кроме того, было отмечено, что Рабочая группа решила предложить Комиссии сохранить тему обеспечительных прав в неопосредованно удерживаемых ценных бумагах в своей программе работы и рассмотреть ее на одной из будущих сессий (A/CN.9/743, пункт 76)¹¹.

14. Напомнив, что на своей сорок третьей сессии в 2010 году Комиссия пришла к согласию о том, что вышеупомянутые темы следует сохранить в программе работы Рабочей группы для последующего рассмотрения, Комиссия рассмотрела предложения Рабочей группы. Широкую поддержку получило мнение о том, что Руководство по обеспеченным сделкам вполне могло бы быть дополнено несложным, кратким и сжатым типовым законом об обеспеченных сделках, который был бы исключительно полезным с точки зрения удовлетворения потребностей государств и содействия более широкому применению Руководства по обеспеченным сделкам. Хотя была выражена обеспокоенность по поводу того, что типовой закон может ограничивать возможности государств удовлетворять местные потребности, связанные с их правовыми традициями, было высказано общее мнение о том, что типовой закон можно составить в достаточно гибких формулировках, легко адаптируемых к различным правовым традициям. Кроме того, поддержку получило мнение о том, что типовой закон в значительной мере позволил бы государствам решать безотлагательные вопросы, связанные с доступом к кредитованию и расширением спектра финансовых услуг, в частности для малых и средних предприятий¹².

15. Что касается темы обеспечительных прав в неопосредованно удерживаемых ценных бумагах, то, согласно общему мнению, эта тема заслуживает дальнейшего рассмотрения. Комиссия отметила, что неопосредованно удерживаемые ценные бумаги в смысле ценных бумаг, иных, чем ценные бумаги, которые депонируются на счете депо, используются в качестве обеспечения кредита в коммерческих финансовых операциях, но тем

⁹ Там же, пункт 268.

¹⁰ Там же, *шестьдесят седьмая сессия, Дополнение № 17* (A/67/17), пункт 105.

¹¹ Там же, пункт 101.

¹² Там же, пункты 102 и 103.

не менее исключаются из сферы применения Руководства по обеспеченным сделкам (см. подпункты (с)-(е) рекомендации 4 Руководства), Конвенции Унидруа о материально-правовых нормах, касающихся опосредованно удерживаемых ценных бумаг (Женева, 2009 год: "Конвенция Унидруа о ценных бумагах") и Конвенции о праве, применимом к определенным правам в отношении опосредованно удерживаемых ценных бумаг (Гаага, 2006 год: "Гаагская конвенция о ценных бумагах")¹³.

16. На своей двадцать третьей сессии в 2013 году Рабочая группа VI провела общий обмен мнениями на основе подготовленной Секретариатом записки под названием "Проект типового закона об обеспеченных сделках" (A/CN.9/WG.VI/WP.55 и Add.1-4)¹⁴. Рабочая группа занималась разработкой Типового закона в ходе шести сессий продолжительностью в одну неделю каждая¹⁵, причем последняя такая сессия состоялась в феврале 2016 года.

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

18. На своей сорок восьмой сессии в 2015 году Комиссия рассмотрела и одобрила содержание статьи 26 главы IV Типового закона и статей 1-29 проекта закона о регистре¹⁶. На этой сессии Комиссия также решила подготовить руководство по принятию Типового закона и поручила эту задачу Рабочей группе¹⁷.

19. В рамках подготовки к сорок девятой сессии Комиссии всем правительствам и заинтересованным международным организациям был разослан для комментариев текст проекта типового закона, утвержденный Рабочей группой VI. На этой сессии Комиссии были представлены доклады Рабочей группы о работе ее двадцать восьмой и двадцать девятой сессий (A/CN.9/865 и A/CN.9/871), Типовой закон (A/CN.9/884 и Add.1-4), подготовленный Секретариатом, Руководство по принятию (A/CN.9/885 и Add.1-4) и полученные комментарии правительств (A/CN.9/886 и A/CN.9/887). На этой сессии Комиссия [...].

¹³ Там же, пункт 104.

¹⁴ См. A/CN.9/767, пункты 63 и 64.

¹⁵ Доклады Рабочей группы о работе этих шести сессий содержатся в документах A/CN.9/796, A/CN.9/802, A/CN.9/830, A/CN.9/836, A/CN.9/865 и A/CN.9/871. В ходе этих сессий Рабочая группа рассмотрела документы A/CN.9/WG.VI/WP.57 и Add.1-4, A/CN.9/WG.VI/WP.59 и Add.1, A/CN.9/WG.VI/WP.61 и Add.1-3, A/CN.9/WG.VI/WP.63 и Add.1-4, A/CN.9/WG.VI/WP.65 и Add.1-4 и A/CN.9/WG.VI/WP.68 и Add.1 и 2.

¹⁶ *Официальные отчеты Генеральной Ассамблеи, семидесятая сессия, Дополнение № 17* (A/70/17), пункт 214.

¹⁷ Там же, пункт 216.

20. Рассмотрев Типовой закон, Комиссия приняла следующее решение:

[...] ¹⁸.

III. Типовой закон как инструмент модернизации и согласования законодательства

21. Типовой закон представляет собой законодательный текст, который государствам рекомендуется включить в свое национальное законодательство. В отличие от международных конвенций типовое законодательство не требует, чтобы государства, принимающие законодательство на его основе, уведомляли об этом Организацию Объединенных Наций и другие государства, в которых, возможно, принято аналогичное законодательство. Тем не менее государства настоятельно поощряются к тому, чтобы информировать секретариат ЮНСИТРАЛ обо всех законодательных актах, принимаемых на основе нового Типового закона (или всех других типовых законов, разработанных ЮНСИТРАЛ). Эта информация может размещаться на веб-сайте ЮНСИТРАЛ, с тем чтобы опубликовать сообщение о том, что принимающее Типовой закон государство приняло соответствующий международный стандарт, и чтобы в любом случае это помогло другим государствам при рассмотрении этого Типового закона.

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

23. Тем не менее этот относительный недостаток типового законодательства вполне компенсируется тем, что число государств, принявших законодательство на его основе, обычно превышает число государств, присоединившихся к какой-либо конвенции. Для достижения удовлетворительного уровня модернизации, согласованности и определенности государствам рекомендуется вносить как можно меньше изменений при включении положений нового Типового закона в свои правовые системы и должным образом учитывать его основные принципы, такие как унитарный, функциональный и комплексный подход к обеспеченным сделкам,

¹⁸ Там же, [семьдесят первая сессия, Дополнение № 17 (A/71/17), пункт [...].]

регистрация уведомлений, автономия сторон и международное происхождение Типового закона. В целом при принятии законодательства на основе Типового закона рекомендуется как можно ближе придерживаться единообразного текста для обеспечения того, чтобы национальное законодательство было максимально действенным с точки зрения всех пользователей и было как можно более прозрачным и знакомым для иностранных пользователей. Это не лишает принимающие Типовой закон государства возможности использовать необходимую гибкость, поскольку этот текст предусматривает различные варианты и поскольку ряд вопросов оставлен на усмотрение этих государств.

24. Хотя положения Типового закона рекомендуется вводить в действие в виде единого законодательного акта, в зависимости от правовых традиций и редакционных обыкновений принимающего Типовой закон государства, оно может включить типовые положения о регистре в свое законодательство об обеспеченных сделках либо в отдельный законодательный акт или юридический акт другого вида, например в правила, постановление, распоряжение, подзаконный акт, заявление или иной документ, принимаемый органами законодательной или исполнительной власти, или же некоторые из этих положений могут быть включены в законодательство об обеспеченных сделках, а оставшаяся часть – в отдельный закон или правовой документ другого вида. Аналогичным образом, положения о коллизии правовых норм можно включить в закон об обеспеченных сделках (в начало или в конец текста) либо в другой законодательный акт (гражданский кодекс или другой закон).

IV. Основные особенности Типового закона

А. Связь Типового закона с текстами ЮНСИТРАЛ по обеспеченным сделкам

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

26. В Типовом законе отражены принципы, изложенные в рекомендациях, содержащихся в вышеперечисленных текстах. Различия в формулировке положений Типового закона и соответствующих рекомендаций в целом обусловлены законодательным характером Типового закона и кратко разъясняются в примечаниях к соответствующим положениям Типового закона, которые приведены ниже.

27. По причинам, о которых будет сказано ниже, в Типовом законе также рассматриваются вопросы, которые не были затронуты в Руководстве по обеспеченным сделкам, включая Дополнение по интеллектуальной собственности, или в Руководстве по регистру (например, обеспечительные

права в непосредственно удерживаемых ценных бумагах и действительность регистрации уведомлений об изменении или аннулировании, зарегистрированных без разрешения обеспеченного кредитора). В то же время в Типовом законе не упоминаются некоторые из вопросов, рассмотренных в Руководстве по обеспеченным сделкам (например, обеспечительные права в праве на получение поступлений по независимому обязательству и обеспечительные права в принадлежностях).

В. Основные цели и основополагающие принципы Типового закона

28. Основной целью Типового закона, как и Руководства по обеспеченным сделкам, является содействие доступу к недорогостоящему кредиту путем развития системы кредитования под обеспечение (см. Руководство по обеспеченным сделкам, рекомендация 1, и "Введение", пункты 43-59). В основе Типового закона лежат те же принципы, что и в основе Руководства по обеспеченным сделкам (см. Руководство по обеспеченным сделкам, "Введение", пункты 60-72). Принимая законодательство на основе Типового закона, государства, возможно, пожелают рассмотреть вопросы, связанные с согласованием его положений с положениями действующего законодательства, методом нормотворчества и стилем изложения, а также повышением правовой культуры после принятия законодательства (см. Руководство по обеспеченным сделкам, "Введение", пункты 73-89).

29. В зависимости от избранной методики и стиля изложения принимающее Типовой закон государство, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, чтобы перечислить основные цели Типового закона в преамбуле либо изложить их в какой-либо иной форме. Такое изложение целей можно будет использовать для толкования Типового закона и заполнения имеющихся в нем пробелов (см. пункты 75 и 76 ниже).

У. Помощь со стороны секретариата ЮНСИТРАЛ

А. Помощь в подготовке законопроектов

30. В рамках работы по подготовке кадров и оказанию помощи секретариат ЮНСИТРАЛ консультирует государства по техническим вопросам, связанным с подготовкой законопроектов на основе Типового закона. Аналогичная помощь оказывается правительствам, которые изучают вопрос о принятии законодательства на основе других типовых законов ЮНСИТРАЛ (например, Типовой закон ЮНСИТРАЛ о трансграничной несостоятельности, Типовой закон ЮНСИТРАЛ о международном торговом арбитраже и Типовой закон о международной коммерческой согласительной процедуре) или рассматривают возможность присоединения к одной из конвенций по праву международной торговли, подготовленных ЮНСИТРАЛ (например, Конвенция Организации Объединенных Наций о независимых гарантиях и резервных аккредитивах (Нью-Йорк, 1995 год) и Конвенция об уступке).

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

International Trade Law Division, Office of Legal Affairs
United Nations
Vienna International Centre
P.O. Box 500
A-1400 Vienna, Austria
Тел.: (+43-1) 26060-4060 / 4061
Факс: (+43-1) 26060-5813
Эл. почта: uncitral@uncitral.org
Страница в сети Интернет: <http://www.uncitral.org>.

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

32. Секретариат ЮНСИТРАЛ будет рад получить замечания относительно Типового закона и Руководства по принятию, а также информацию о принятии законодательства на основе Типового закона. После принятия соответствующего законодательства Типовой закон будет включен в информационную систему ППТЮ, которая используется для сбора и распространения информации о прецедентном праве по конвенциям и типовым законам, являющимся результатом работы ЮНСИТРАЛ. Цель этой системы заключается в содействии повышению осведомленности на международном уровне о правовых текстах, разработанных ЮНСИТРАЛ, а также их единообразному толкованию и применению. Секретариат ЮНСИТРАЛ публикует на шести официальных языках Организации Объединенных Наций резюме судебных и арбитражных решений. Кроме того, по отдельной просьбе и с учетом любых ограничений в отношении авторского права и конфиденциальности секретариат ЮНСИТРАЛ публикует тексты всех судебных и арбитражных решений, резюме которых были подготовлены. Порядок использования этой системы разъясняется в руководстве для пользователей, которое можно получить в секретариате ЮНСИТРАЛ в виде печатного издания (A/CN.9/SER.C/GUIDE/1/Rev.2) либо на вышеупомянутом веб-сайте ЮНСИТРАЛ.

VI. Постатейные комментарии

Глава I. Сфера применения и общие положения

Статья 1. Сфера применения

33. Статья 1 основана на рекомендациях 1-7 Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу I, пункты 1-4). Ее цель – перечислить различные виды сделок и активов, которые подпадают под действие Типового закона (см. статью 1, пункты 1-4), а также уточнить взаимосвязь между Типовым законом и положениями другого законодательства (см. статью 1, пункты 5 и 6). Типовой закон в целом имеет ту же всеобъемлющую сферу применения, что и

Руководство по обеспеченным сделкам, и применяется ко всем имущественным правам в любых движимых активах, таких как оборудование, инвентарные запасы и дебиторская задолженность, при условии, что имущественное право создается на основании соглашения и служит обеспечением платежа или иного исполнения того или иного обязательства (см. статью 1, пункт 1, и определение термина "обеспечительное право" в статье 2, подпункт (ii)). Вместе с тем сфера применения Типового закона и сфера применения Руководства по обеспеченным сделкам несколько различаются.

34. Как и Руководство по обеспеченным сделкам (см. рекомендацию 3) и Конвенция об уступке (см. статью 1, пункт 1, и статью 2, подпункт (a)), Типовой закон также применяется к прямой передаче дебиторской задолженности (см. статью 1, пункт 2). Такой подход обусловлен главным образом тем, что а) прямая передача дебиторской задолженности обычно происходит в контексте сделок по финансированию и б) при заключении сделки бывает трудно определить, будет ли произведена уступка в порядке обеспечения или в порядке прямой передачи (см. Руководство по обеспеченным сделкам, глава 1, пункты 25-31). Принимающее Типовой закон государство, возможно, пожелает рассмотреть вопрос об исключении из сферы применения Типового закона определенных видов прямой передачи дебиторской задолженности, которые не являются сделками по финансированию (например, прямые передачи дебиторской задолженности только для целей инкассации или в качестве части продажи предприятия, из которой образовалась такая задолженность; см. пункт 39 ниже).

35. Кроме того, в отличие от Руководства по обеспеченным сделкам, которое охватывает обеспечительные права в праве на получение платежа по независимому обязательству (см. рекомендацию 2, подпункт (a)), Типовой закон исключает из сферы применения обеспечительные права как в праве на получение платежа, так и в праве требовать платеж по независимой гарантии или аккредитиву, будь то коммерческому или резервному (см. статью 1, подпункт 3(a)). Это связано с тем, что имеются различные виды практики финансирования в этих областях и что их рассмотрение в Типовом законе было бы слишком сложным. Если государства пожелают урегулировать данный вопрос в общем законодательстве об обеспеченных сделках, то они всегда могут воспользоваться соответствующими рекомендациями Руководства по обеспеченным сделкам (рекомендации 27, 50, 107, 127, 176 и 212).

36. Помимо этого, как и в Руководстве по обеспеченным сделкам (см. рекомендацию 4, подпункт (b)), в той мере, в которой положения Типового закона противоречат законодательству об интеллектуальной собственности, в нем делается отсылка к законодательству, касающемуся интеллектуальной собственности (см. статью 1, подпункт 3(b)). Такое ограничение может оказаться не нужным, если принимающее Типовой закон государство уже согласовало или иным образом урегулировало вопрос о взаимосвязи между Типовым законом и своим законодательством, касающимся интеллектуальной собственности.

37. Также, в отличие от Руководства по обеспеченным сделкам (см. рекомендацию 4, подпункт (c)), из сферы применения Типового закона не исключены из сферы действия обеспечительные права в неопосредованно

удерживаемых ценных бумагах (см. статью 1, подпункт 3(c)). Причины использования этого подхода заключаются в следующем: а) такие ценные бумаги являются частью сделок коммерческого финансирования (при которых, например, для обеспечения ссудодателя международной торговли в обременяемые активы обычно включаются акции полностью принадлежащих заемщику дочерних предприятий или акции самого заемщика); б) существуют значительные расхождения между национальными режимами в этом отношении; и с) такие ценные бумаги не рассматриваются ни в одном другом унифицированном юридическом тексте. Напротив, обеспечительные права в опосредованно удерживаемых ценных бумагах исключаются из сферы действия, поскольку такие ценные бумаги обычно являются частью сделок финансового рынка и рассматриваются в других унифицированных правовых текстах (см. Руководство по обеспеченным сделкам, глава I, пункты 37 и 38).

38. Наконец, из сферы применения Типового закона исключены права на получение платежа, предусмотренные финансовыми договорами, регулируемые соглашениями о взаимозачете, или вытекающие из них, (см. статью I, подпункт 3(d)), включая биржевые сделки с иностранной валютой, поскольку они затрагивают сложные вопросы, решение которых требует особых правил (см. Руководство по обеспеченным сделкам, глава I, пункт 39).

39. Объединяя подходы, изложенные в рекомендациях 4, подпункт (а), и 7 Руководства по обеспеченным сделкам, Типовой закон позволяет принимающему его государству предусмотреть дополнительные исключения определенных видов активов (или сделок) при условии, что рассматриваемые в Типовом законе вопросы урегулированы в другом законодательстве (см. статью 1, подпункт 3(e)). Причины использования этого подхода заключаются в том, чтобы случайно не допустить образования пробелов (когда другое законодательство не регулирует какого-либо вопроса, рассматриваемого в Типовом законе) или возникновения дублирования (когда другое законодательство регулирует какой-либо вопрос, рассматриваемый в Типовом законе). Кроме этого, в Типовом законе государствам даются рекомендации относительно возможных исключений, касающиеся таких видов активов, как морские и воздушные суда, которые являются предметом специальных обеспеченных сделок или подпадают под специальные режимы регистрации.

40. Аналогичным образом обстоит дело и в отношении применения Типового закона к поступлениям (см. статью 1, пункт 4), хотя соответствующее положение в Типовом законе сформулировано несколько иначе, чем рекомендация 6 Руководства по обеспеченным сделкам, однако в принципе не отличается. Смысл этого принципиального подхода может заключаться в следующем: обеспечительное право в активах, подпадающих под действие Типового закона (например, дебиторская задолженность), распространяется и на поддающиеся идентификации поступления по этим активам (см. статью 10, пункт 1); это правило действует, даже если поступления относятся к одной из категорий активов, которые не входят в сферу применения Типового закона (например, опосредованно удерживаемые ценные бумаги), за исключением случаев, когда применяется другое законодательство и оно регулирует эти вопросы, рассматриваемые в Типовом законе.

41. Применительно к взаимоотношениям с законодательством о защите потребителей Типовой закон сохраняет применение этого законодательства, защищающего праводателя или должника по обремененной дебиторской задолженности (см. статью 1, пункт 5, Типового закона, рекомендацию 2, подпункт (b) Руководства по обеспеченным сделкам и статью 4, пункт 4, Конвенции об уступке). Например, законодательство о защите потребителей может не допускать создания обеспечительного права во всех имеющихся и будущих активах потребителя, его доходах от трудовой деятельности, по крайней мере до определенной суммы, либо в принадлежащих ему необходимых предметах домашнего обихода. Принимающим Типовой закон государствам, в которых недостаточно развито законодательство о защите потребителей, возможно, следует рассмотреть вопрос о том, чтобы одновременно с Типовым законом принять специальные положения о защите потребителей. Следует также отметить, что в Типовом законе уже предусмотрен ряд норм, непосредственно касающихся потребителей. Так, в статье 23 предусмотрено, что приобретательское обеспечительное право в потребительских товарах приобретает силу в отношении третьих сторон с момента его создания (см. также пункт 118 ниже).

42. В соответствии с подходом Руководства по обеспеченным сделкам (см. рекомендацию 18) Типовой закон (см. статью 1, пункт 6) имеет целью обеспечить сохранение ограничений на создание и реализацию обеспечительного права в определенных видах активов (например, доходах от трудовой деятельности), которые установлены на основе других нормативных актов или на основе прецедентного права. В то же время он призван обеспечить отмену таких ограничений, которые обусловлены лишь тем, что обременяемыми активами являются будущие активы, часть активов или неделимые права в активах (см. статью 8, подпункты (a) и (b)). Вместе с тем пункт 6 не применяется к ограничениям, носящим договорный характер (которые иногда называются соглашениями о непринятии обязательств перед третьими сторонами). Типовой закон прямо отменяет действие договорных ограничений в отношении создания обеспечительных прав в дебиторской задолженности (см. статью 13) или в праве на выплату средств, зачисленных на банковский счет (см. статью 15). [Действие договорных ограничений в отношении создания обеспечительных прав в других видах активов отменяется косвенным образом, поскольку Типовой закон разрешает владельцу активов создавать в них обеспечительное право, даже если соглашение об обеспечении или иная договоренность прямо ограничивает его в этом праве. Типовой закон не обуславливает создания обеспечительного права в активах, его приоритета или силы в отношении третьих сторон наличием у праводателя права на обременение (в пункте 1 статьи 6 говорится только о "правомочии на обременение"; см. пункт 78 ниже). В то же время права и обязательства третьих сторон, принявших на себя обязательства, определяются другим законодательством (см. статьи 59-69).]

43. Наконец, в отличие от Руководства по обеспеченным сделкам Типовой закон не применяется к принадлежностям движимого или недвижимого имущества. Таким образом, в Типовом законе нет положений, которые бы соответствовали рекомендации 5, в которой сказано, что законодательство, рекомендованное в Руководстве об обеспеченных сделках, не должно применяться к недвижимому имуществу, однако должно быть применимо к

принадлежностям недвижимого имущества. При принятии законодательства на основании Типового закона государствам рекомендуется включить в него положения, основанные на соответствующих рекомендациях Руководства по обеспеченным сделкам (см. рекомендации 21, 25, 43, 48, 87, 88, 164, 165, 184, 195 и 196).

Статья 2. Определения и правила толкования

44. В статье 2 содержатся определения и правила толкования большинства ключевых терминов, используемых в Типовом законе. Значение остальных терминов разъясняется в различных статьях Типового закона. Например, термин "регистр" определяется в подпункте (k) статьи 1 Типовых положений, касающихся регистра. Статья 2 основана на терминологии и правилах толкования Руководства по обеспеченным сделкам (см. Руководство по обеспеченным сделкам, "Введение", пункты 15-20). При толковании положений Типового закона следует учитывать следующие правила: а) союз "или" не носит исключаяющего характера; б) форма единственного числа может использоваться в значении множественного и наоборот; и с) слова "включает" или "включая" не означают, что перечень является исчерпывающим (см. Руководство по обеспеченным сделкам, "Введение", пункт 17).

Приобретательское обеспечительное право

45. "Приобретательское обеспечительное право" означает обеспечительное право, которое служит обеспечением обязательства праводателя в отношении кредита, предоставленного для того, чтобы дать праводателю возможность приобрести материальные активы (кроме овеществленных нематериальных активов; см. статью 2, подпункты (b) и (jj)), интеллектуальную собственность и права лицензиата в интеллектуальной собственности. Такое определение в сочетании с определением "обеспечительное право" означает, согласно подходу Типового закона, "приобретательские обеспечительные права" применительно к сделкам с удержанием правового титула, сделкам по условной купле-продаже и сделкам по финансовому лизингу. Для того чтобы обеспечительное право стало приобретательским обеспечительным правом, кредит, обеспечением которого оно является, должен использоваться для этой цели. Если обеспечительное право обеспечивает дополнительные обязательства помимо обязательств по кредиту, предоставленному и использованному на цели приобретения обремененных активов, то это право является обычным обеспечительным правом по отношению к таким дополнительным обязательствам.

Банковский счет

46. Для того чтобы подчеркнуть различие между "банковским счетом" и "счетом ценных бумаг", в Типовом законе содержатся следующие определения: а) первый термин понимается как "обслуживаемый [главным образом, учреждением, уполномоченным принимать депозиты] счет, по которому могут зачисляться или списываться средства", б) последний термин – как "счет, который ведется посредником и по которому могут зачисляться или списываться ценные бумаги", и с) термин "ценные бумаги" определяется таким образом, который явно исключает денежные средства (см. статью 2,

подпункты (с), (gg) и (ff), соответственно). Таким образом, термин "банковский счет" включает любые текущие или чековые и сберегательные счета. Данный термин не включает права предъявления банку требования платежа на основании наличия какого-либо оборотного инструмента. Принимающее Типовой закон государство, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о включении в свое законодательство об обеспеченных сделках определения термина "банк" или для этой цели использовать положения другого законодательства.

Сертифицированные неопосредованно удерживаемые ценные бумаги

47. Слово "представленные", используемое в определении термина "сертифицированные неопосредованно удерживаемые ценные бумаги" (см. статью 2, подпункт (d)), имеет достаточно широкое значение и позволяет охватить различные подходы, принятые в разных правовых системах (например, "охваченные" или "воплощенные"). Термин "сертификат" означает только материальный документ, который находится в физическом владении. Таким образом, ценные бумаги, представленные электронным сертификатом, согласно Типовому закону считаются несертифицированными.

Конкурирующий заявитель требования

48. Конкурирующий заявитель требования может иметь право в тех же обремененных активах как первоначально обремененные активы или как поступления (см. статью 2, подпункт (e)). К другим кредиторам праводателя, имеющим право в тех же обремененных активах, относятся кредиторы по судебному решению.

Потребительские товары

49. В отличие от определения термина "потребительские товары" в Руководстве об обеспеченных сделках, на котором оно основано, определение этого термина в Типовом законе (см. статью 2, подпункт (f)) включает слова "главным образом" для обеспечения того, чтобы а) товары, которые использовались главным образом для личных, семейных или домашних целей и лишь случайно использовались в коммерческих целях, считались потребительскими товарами; и б) товары, которые использовались главным образом для коммерческих целей и лишь случайно использовались в личных, семейных или домашних целях, не считались потребительскими товарами.

Соглашение о контроле

50. Хотя соглашение о контроле призвано придать силу обеспечительному праву в отношении третьих сторон (см. статью 18), его цель заключается в том, чтобы обеспечить а) сотрудничество со стороны депозитного учреждения или эмитента ценных бумаг при реализации обеспечительного права; и б) приоритет обеспеченного кредитора, который осуществляет контроль. В определении данного термина в Типовом законе не упоминается о "письменном документе с подписью" (см. статью 2, подпункт (g)) в отличие от аналогичного определения в Руководстве по обеспеченным сделкам, на котором оно основано. Это различие не является результатом принципиального изменения, а лишь отражает решение о том, чтобы оставить урегулирование

этого вопроса, касающегося требований о разрешении, на усмотрение принимающего Типовой закон государства. В любом случае соглашение о контроле не обязательно должно быть оформлено в виде одного письменного документа. Следует также отметить, что, при предположении о том, что другое законодательство урегулирует этот вопрос, в Типовой закон не включено положений, направленных на выполнение рекомендаций Руководства по обеспеченным сделкам в отношении электронных сообщений (см. Руководство по обеспеченным сделкам, рекомендации 11 и 12).

Оборудование

51. В отличие от определения термина "оборудование" в Руководстве по обеспеченным сделкам, на котором оно основано, определение этого термина в Типовом законе включает слова "главным образом" для обеспечения того, чтобы а) товары, которые использовались главным образом в процессе функционирования предприятия и лишь случайно использовались в иных целях, считались оборудованием; и б) товары, которые главным образом использовались тем или иным лицом в иных целях и лишь случайно использовались в процессе функционирования предприятия, считались оборудованием (см. статью 2, подпункт (l)). Данное определение включает также слова "или предназначаются для использования" для обеспечения того, чтобы товары были отнесены к оборудованию при условии, что они предназначаются для использования тем или иным лицом в процессе функционирования его предприятия. Данное определение включает также слова "иные, чем инвентарные запасы" для проведения различия между термином "оборудование" и термином "инвентарные запасы".

Управляющий в деле о несостоятельности

52. Согласно определению в Типовом законе (см. статью 2, подпункт (p)) термин "управляющий в деле о несостоятельности" имеет достаточно широкое значение и включает лицо, отвечающее за управление производством по делу о несостоятельности или надзор за ним (см. Руководство ЮНСИТРАЛ для законодательных органов по вопросам законодательства о несостоятельности ("Руководство по несостоятельности"), часть вторая, глава III, пункты 11-18 и 35).

Нематериальные активы

53. Термин "нематериальные активы" включает дебиторскую задолженность, права на исполнение обязательств помимо обязательств по дебиторской задолженности, права на выплату средств, зачисленных на банковский счет, и несертифицированные неопосредованно удерживаемые ценные бумаги, а также любые другие активы, помимо материальных активов (см. статью 2, подпункт (q)).

Инвентарные запасы

54. В государствах, в которых допускается выдача лицензии на материальные активы, термин "аренда материальных активов" в данное определение включает выдачу лицензии на материальные активы (см. статью 2, подпункт (r)).

Денежные средства

55. Термин "денежные средства", определение которого основано на определении в Руководстве по обеспеченным сделкам, охватывает не только национальную валюту (банкноты и монеты, а также виртуальную валюту, такую как "биткойн") принимающего Типовой закон государства, но и валюту другого государства (см. статью 2, подпункт (u)). В определении не сказано, что валюта должна являться законным платежным средством "в настоящее время", поскольку если "в настоящее время" валюта не признана законным платежным средством, то и законным платежным средством она считаться не будет. Права на выплату средств, зачисленных на банковский счет, и оборотные инструменты рассматриваются в Типовом законе как отдельные понятия и, таким образом, не охватываются термином "денежные средства".

Неопосредованно удерживаемые ценные бумаги

56. Термин "неопосредованно удерживаемые ценные бумаги" относится к ценным бумагам (т.е. к акциям и облигациям), не зачисленным на счет ценных бумаг (см. статью 2, подпункт (v)). Данный термин не включает права посредника или конкурирующего заявителя требования в случае ценных бумаг, которые держит посредник, непосредственно по отношению к эмитенту, если эквивалентные ценные бумаги зачисляются посредником на счет ценных бумаг на имя правоателя.

Извещение об обеспечительном праве в дебиторской задолженности

57. Определение термина "извещение об обеспечительном праве в дебиторской задолженности" основано на определении термина "извещение об уступке" и рекомендации 118 в Руководстве об обеспеченных сделках (см. статью 2, подпункт (y)). Требование об идентификации обремененной дебиторской задолженности и обеспеченного кредитора было перенесено в пункт 1 статьи 60, поскольку оно представляет собой материальную правовую норму о действительности извещения об обеспечительном праве, а этот вопрос уже рассматривается в этой статье.

Владение

58. [...]

Приоритет

59. Определение термина "приоритет" основано на определении в подпункте (g) статьи 5 Конвенции об уступке (см. статью 2, подпункт (aa)). Отличие этой формулировки от формулировки определения этого термина в Руководстве по обеспеченным сделкам обусловлено необходимостью уточнения того, что лицо, имеющее приоритет, может быть лицом, обладающим обеспечительным правом, или другим конкурирующим заявителем требования.

Поступления

60. Термин "поступления" в Типовом законе имеет то же значение, что и в Руководстве по обеспеченным сделкам (см. статью 2, подпункт (bb)). Важно отметить, что он охватывает а) поступления от продажи или иного отчуждения обремененных активов, их аренды или выдачи на них лицензии (в широком смысле); b) поступления от поступлений; и c) естественные или гражданские плоды. Упоминание о доходах, дивидендах и распределяемых средствах, содержащееся в определении этого термина в Руководстве по обеспеченным сделкам, было исключено при том понимании, что эти понятия уже охвачены термином "гражданские плоды".

61. Данный термин охватывает не только поступления, полученные праводателем, но и поступления, полученные получателем обремененных активов. Использование такого подхода обусловлено тем, что, если установлено такое ограничение, получатель обремененных активов, который приобрел активы, подлежащие обременению обеспечительным правом, может в дальнейшем продать их и удержать поступления свободно от обеспечительного права. Такой результат может ограничить ту степень, в которой обеспеченный кредитор был фактически обеспечен, особенно если стоимость обремененных активов уменьшилась или поступления исчезли или их стало трудно отследить. Кроме того, получатель так или иначе защищен другими положениями Типового закона. Например, обеспечительному праву в некоторых видах поступлений, поддающихся идентификации, была придана сила в отношении третьих сторон лишь на короткий срок и, впоследствии, только в том случае, если ему была придана сила в отношении третьих сторон посредством одним из соответствующих методов, с помощью которых может быть придана сила в отношении третьих сторон (см. статью 19, пункт 2); и покупатель или иной получатель обремененных активов приобретает свои права свободно от обеспечительного права, если обеспеченный кредитор разрешил продажу или передачу свободно от обеспечительного права или если продажа или передача была осуществлена в ходе обычной коммерческой деятельности продавца или иного лица, передающего право или активы (см. статью 32, пункт 2).

62. Вместе с тем следует отметить, что в результате использования в Типовом законе подхода, в некоторых обстоятельствах, получатели, являющиеся третьими сторонами, могут не иметь возможности узнать, что активы являются поступлениями по другим активам, также обремененным обеспечительным правом другого лица. По крайней мере, это может иметь место в том случае, когда поступления являются поступлениями в виде наличных денежных средств и обеспечительное право в таких поступлениях, соответственно, имело бы силу в отношении третьих сторон без регистрации уведомления об изменении (см. статью 19, пункт 1, Типового закона и статью 26, вариант С, типовых положений, касающихся регистра). Таким образом, принимающее Типовой закон государство, возможно, пожелает рассмотреть вопрос об ограничении охвата термина "поступления" поступлениями, полученными праводателем, или рассмотреть другие пути недопущения ущемления прав осуществляющих финансирование лиц, являющихся третьими сторонами (например, включение требования о регистрации уведомления об изменении в случае передачи обремененного актива; см. статью 26, вариант А или В,

типовых положений, касающихся регистра, или положения, касающиеся защиты добросовестных получателей).

Дебиторская задолженность

63. Как и в Руководстве по обеспеченным сделкам, в Типовом законе дано широкое определение термина "дебиторская задолженность", которое охватывает даже недоговорную дебиторскую задолженность, например, дебиторскую задолженность, возникшую из деликта (см. статью 2, подпункт (сс)). В то же время термин "дебиторская задолженность" не включает права на платеж по оборотному инструменту, права на выплату средств, зачисленных на банковский счет, и права на платеж по неопосредованно удерживаемым ценным бумагам, поскольку они рассматриваются в качестве отдельных видов активов, которые регулируются особыми правилами, касающимися конкретных активов.

Обеспеченное обязательство

64. Термин "обеспеченное обязательство" включает любое обязательство, обеспеченное обеспечительным правом, включая обязательство, возникающее из кредита, предоставленного на финансирование функционирования предприятия или на покупку товаров (см. статью 2, подпункт (ее)). Он включает а) денежные и неденежные обязательства (см. статью 2, подпункты (ii)); и б) обязательства, уже возникшие в момент предоставления кредита, а также обязательства, которые могут возникнуть впоследствии, если это предусмотрено условиями соглашения об обеспечении. Как и в других текстах ЮНСИТРАЛ, в Типовом законе форма единственного числа может также использоваться в значении множественного и наоборот (см. пункт 44 выше). Так, например, ссылка на обеспеченное обязательство будет достаточной для охвата всех нынешних и будущих обеспеченных обязательств.

Ценные бумаги

65. Определение термина "ценные бумаги" в Типовом законе является более узким по сравнению с определением этого термина в подпункте (а) статьи 1 Конвенции Унидруа о ценных бумагах (см. статью 2, подпункт (ff)). Это связано с тем, что широкое определение уместно в этой Конвенции, но столь чрезмерно широкое определение не подходит для целей Типового закона и может привести к распространению действия специальных правил, применимых к обеспечительным правам в неопосредованно удерживаемых ценных бумагах, на обеспечительные права в дебиторской задолженности, оборотных инструментах, денежных средствах и других общих нематериальных активах. В любом случае каждому принимающему Типовой закон государству необходимо будет согласовать определение термина "ценные бумаги" в своем законодательстве об обеспеченных сделках с определением этого термина в своем законе о передаче ценных бумаг.

Счет ценных бумаг

66. Определение термина "счет ценных бумаг" в Типовом законе взято из подпункта (с) статьи 1 Конвенции Унидруа о ценных бумагах (см. статью 2, подпункт (gg)).

Материальные активы

67. Термин "материальные активы" в Типовом законе включает потребительские товары, оборудование и инвентарные запасы. Эти термины означают не столько разные подкатегории материальных активов, сколько разные способы использования конкретных материальных активов праводателем (см. статью 2, подпункт (jj)). Так, один и тот же автомобиль может быть отнесен к "потребительским товарам", если он используется праводателем в личных, семейных или домашних целях, к "оборудованию", если он используется им в процессе функционирования своего предприятия, или к "инвентарным запасам", если праводатель занимается продажей или производством автомобилей. Этот термин включает овеществленные нематериальные активы, перечисленные в этом определении, кроме как в целях некоторых статей, которые содержат правила, не применимые к овеществленным нематериальным активам.

Международные обязательства настоящего государства

68. Типовой закон оставляет на усмотрение принимающего Типовой закон государства решение вопроса о том, имеют ли международные договоры (например, Конвенция об уступке) преимущественную силу перед внутренним законодательством. Например, в случае коллизии между положением Типового закона и положением какого-либо международного договора или иного соглашения, стороной которого является принимающее Типовой закон государство наряду с еще одним или несколькими государствами, преимущественную силу могут иметь требования этого международного договора или соглашения (см. статью 3 Типового закона ЮНСИТРАЛ о трансграничной несостоятельности). Такой подход, возможно, потребует ограничить только международными договорами, прямо касающимися вопросов, регулируемых Типовым законом. В других государствах, в которых международные договоры не вступают немедленно в силу и требуют принятия внутреннего законодательства для того, чтобы стать исполнимым законом, такой подход, возможно, не является уместным или необходимым (см. Руководство по принятию и толкованию Типового закона ЮНСИТРАЛ о трансграничной несостоятельности, пункты 91-93).

Статья 3. Автономия сторон

69. Статья 3 основана на статье 6 Конвенции об уступке (первое предложение текста которой основано на статье 6 Конвенции Организации Объединенных Наций о договорах международной купли-продажи товаров (КМКОПТ)) и на рекомендации 10 Руководства по обеспеченным сделкам. Цель этой статьи – отразить принцип, согласно которому, за исключением положений, перечисленных в статье 3, стороны в своих взаимоотношениях могут свободно изменять действие положений Типового закона.

70. Договоренность, о которой говорится в пункте 1, может быть не только между обеспеченным кредитором и праводателем, но и между обеспеченным кредитором или праводателем и другими сторонами, чьи права могут быть затронуты Типовым законом, например должником по обремененной

дебиторской задолженности, либо между обеспеченным кредитором и конкурирующим заявителем требования.

71. В пункте 2 вновь подтверждается общий принцип о том, что соглашение между двумя сторонами не может затрагивать права третьей стороны. Причина изложения общего принципа договорного права заключается в том, что в Типовом законе рассматриваются отношения, в рамках которых договоренность между двумя сторонами (например, между праводателем и обеспеченным кредитором) может затрагивать или, как представляется, непреднамеренно затрагивает права третьих сторон (например, должника по дебиторской задолженности).

Статья 4. Общие стандарты поведения

72. В основе статьи 4 лежит рекомендация 131 Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу VII, пункт 15). Эта статья включена в главу I, касающуюся сферы применения и общих положений, а не в главу VII, посвященную реализации обеспечительного права, поскольку в ней излагается стандарт поведения, при котором стороны должны соблюдать в ходе осуществления своих прав и обязательств согласно Типовому закону, даже вне рамок реализации права. Согласно статье 4 любое лицо обязано добросовестно и разумно с коммерческой точки зрения осуществлять все свои права и исполнять все свои обязанности, предусмотренные Типовым законом. Нарушение этой обязанности может привести к ответственности за ущерб и к другим последствиям, которые могут быть предусмотрены законодательством принимающего Типовой закон государства.

73. Под "коммерческой разумностью" имеется в виду разумность с учетом контекста совершения коммерческой сделки и наилучших видов практики. Соблюдение конкретных стандартов поведения, упомянутых в других положениях Типового закона (например, в статье 76, пункт 4, в котором говорится о необходимости направления уведомления в течение короткого срока), в целом следует понимать как соблюдение общих стандартов, о которых говорится в этой статье.

74. Статья 4 перечислена в статье 3 в качестве императивной правовой нормы. Как следствие, от обязанности действовать добросовестно и разумно с коммерческой точки зрения нельзя отходить или ее изменять на основании договоренности.

Статья 5. Международное происхождение и общие принципы

75. Статья 5 исходит из духа статьи 7 КМКПТ и основана на статье 3 Типового закона ЮНСИТРАЛ об электронной торговле, статье 4 Типового закона ЮНСИТРАЛ об электронных подписях и статье 2А Типового закона ЮНСИТРАЛ о международном торговом арбитраже. Эта статья призвана ограничить ту степень, в которой толкование национального законодательства, основанного на Типовом законе, осуществляется посредством ссылки только на понятия национального права.

76. Типовой закон представляет собой инструмент не только модернизации, но и согласования законов об обеспеченных сделках (см. пункты 21-24 выше).

С целью содействия такому согласованию пункт 1 предусматривает, что толкование положений национального законодательства, основанного на Типовом законе, должно осуществляться посредством ссылки на его международное происхождение и на соблюдение принципа добросовестности. Пункт 2 призван служить руководством в отношении восполнения пробелов в законодательстве, основанном на Типовом законе, посредством ссылки на общие принципы, которые лежат в основе Типового закона (см. пункты 28 и 29 выше).

Глава II. Создание обеспечительного права

А. Общие правила

Статья 6. Создание обеспечительного права

77. Статья 6 основана на рекомендациях 13-15 Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу II, пункты 12-37). Она призвана урегулировать вопросы, связанные с созданием обеспечительного права, а также с формой и минимальным содержанием соглашения об обеспечении, с тем чтобы предоставить сторонам возможность создавать обеспечительные права простым и эффективным способом (см. Руководство по обеспеченным сделкам, рекомендация 1, подпункт (с)). Обеспечительное право создается посредством соглашения, к содержанию которого не предъявляется никаких требований помимо тех, которые перечислены в пунктах 3 и 4, и для заключения которого не требуются специальные условия.

78. Согласно пункту 1 наличие соглашения является достаточным для создания обеспечительного права при условии, что в момент заключения соглашения об обеспечении праводатель обладал либо правом в активах, подлежащих обременению, или правомочием на их обременение. Речь об этом идет, например, в следующих случаях: а) праводатель является собственником активов; и б) праводатель владеет активами на основании соглашения об обеспечении (включая продажу при удержании правового титула или условную аренду) с собственником ("владение" определяется как фактическое владение; см. статью 2, подпункт (z)). Кроме того, следует отметить, что лицо, передающее дебиторскую задолженность, может сохранять право в дебиторской задолженности или полномочие ее обременить, даже если оно уже передало эту задолженность. К тому же следует отметить, что в случае соглашения о запрете уступки между собственником/праводателем и должником по дебиторской задолженности собственник/праводатель не может иметь право в отношении должника по дебиторской задолженности передавать или обременять дебиторскую задолженность, но обладает правами в дебиторской задолженности, а также полномочием обременить ее. В пункте 2 разъясняется, что обеспечительное право в будущих активах (т.е. активах, произведенных или приобретенных праводателем после заключения соглашения об обеспечении; см. определение в статье 2, подпункт (n)) создается в момент приобретения праводателем прав в таких активах или правомочия на их обременение.

79. В пункте 3 установлены требования, которым должно удовлетворять соглашение об обеспечении, заключаемое в письменной форме. Соглашение об обеспечении, заключенное будь то в письменной или устной форме, создает обеспечительное право, и для достижения такого результата не требуется наличия каких-либо специальных формулировок (см. статью 2, подпункт (hh)). Из двух альтернативных формулировок, заключенных в пункте 3 в квадратные скобки, принимающее Типовой закон государство, возможно, пожелает выбрать ту формулировку, которая в наибольшей степени соответствует положениям его договорного права. Если принимающее Типовой закон государство выберет слово "заключено", то соглашение об обеспечении, не оформленное в письменной форме, будет считаться недействительным. Если же принимающее Типовой закон государство выберет слово "подтверждено", то соглашение об обеспечении, заключенное не в письменной форме, теоретически будет действительным, хотя его существование можно будет подтвердить только письменным документом.

80. В зависимости от того, какую практику финансирования считает наиболее эффективной принимающее Типовой закон государство и как оно разумно представляет себе участников рынка, оно, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, следует ли сохранять подпункт 3(d). Один из возможных подходов заключается в том, чтобы сохранить подпункт 3(d), с тем чтобы облегчить праводателю получение финансирования под обеспечение от других кредиторов в том случае, если стоимость активов, обремененных предыдущим обеспечительным правом, превышает максимальную сумму, указанную в уведомлении, зарегистрированном в отношении этого права. Другой подход состоит в том, чтобы исключить подпункт 3(d) для облегчения праводателю получения кредита у первого обеспеченного кредитора (о сравнительных преимуществах и недостатках этих двух подходов см. Руководство по обеспеченным сделкам, глава IV, пункты 92-97).

81. Согласно пункту 4 в тех случаях, когда обеспеченный кредитор владеет обремененными активами, необходимость заключения письменного соглашения об обеспечении отсутствует и, следовательно, существование соглашения об обеспечении может быть заключено или подтверждено другими средствами.

Статья 7. Обязательства, исполнение которых может быть обеспечено

82. Статья 7 основана на рекомендации 16 Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу II, пункты 38-48). Основная цель этой статьи заключается в том, чтобы предусмотреть возможность обеспечения будущих, условных и меняющихся обязательств. Основная причина использования этого подхода заключается в том, чтобы облегчить совершение современных финансовых сделок, в рамках которых предоставление средств происходит в разное время в зависимости от потребности праводателя (например, в случае предоставления праводателю автоматически возобновляемого кредита на приобретение инвентарных запасов). Такой подход не исключает возможности принятия специальных мер для защиты праводателей (например, путем установления максимальной суммы, которая может быть взыскана по обеспечительному праву; см. статью 6, подпункт 3(d)); или путем ограничения создания обеспечительного права в конкретных видах движимых активов или

возможности передачи таких активов, например применительно к средствам, получаемым от трудовой деятельности, как в целом, так и в объеме предельной оговоренной суммы (см. статью 1, пункт 6).

Статья 8. Активы, которые могут быть обременены обеспечительным правом

83. Статья 8 основана на рекомендации 17 Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу II, пункты 49-57 и 61-70). Основная цель этой статьи заключается в обеспечении возможности обременения обеспечительным правом будущих движимых активов, частей движимых активов и неделимых прав в движимых активах, общих категорий движимых активов, а также всех движимых активов того или иного лица.

84. Следует отметить, что возможность обременения обеспечительным правом будущих движимых активов не означает отмены установленных законом ограничений на создание и реализацию обеспечительного права в конкретных категориях движимых активов (например, в средствах, получаемых от трудовой деятельности, в целом или в объеме предельной оговоренной суммы) (см. статью 1, пункт 6).

85. Следует также отметить, что возможность обременения обеспечительным правом всех движимых активов праводателя в целях максимального увеличения доступной суммы кредита или улучшения условий кредитного соглашения не означает, что остальные кредиторы праводателя во всех случаях оказываются незащищенными. Защита других кредиторов (в рамках и за рамками производства по делу о несостоятельности) регулируется другими положениями законодательства и предусмотрена в статьях 33 и 34 Типового закона.

Статья 9. Описание обремененных активов

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

Статья 10. Право на поступления и средства, объединенные с другими средствами

87. Статья 10 основана на рекомендациях 19 и 20 Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу II, пункты 72-89). Пункт 1 призван обеспечить, чтобы, за исключением случаев, когда стороны договорились об ином (поскольку данная статья не перечислена в статье 4 в качестве императивной правовой нормы), обеспечительное право в активах автоматически распространялось на поддающиеся идентификации

поступления по ним. Это правило обосновано тем, что оно отражает обычные ожидания сторон и гарантирует достаточную защиту обеспеченному кредитору. В противном случае праводатель имел бы фактическую возможность лишить обеспеченного кредитора его обеспечения путем отчуждения этих активов либо лицу, который получил бы их свободно от обеспечительного права, либо лицу, от которого было бы нелегко получить эти активы.

88. В порядке примера можно отметить, что если первоначально обремененными активами являются инвентарные запасы, то наличные денежные средства или дебиторская задолженность, образовавшиеся в результате продажи инвентарных запасов, будут представлять собой поступления. Если после выплаты дебиторской задолженности полученные средства будут зачислены на банковский счет, то право на выплату средств, зачисленных на банковский счет, будет также представлять собой поступления по инвентарным запасам. Точно так же обстоит дело в случае чека, выданного держателем банковского счета для покупки новых инвентарных запасов, или складской расписки, выданной складом для возможного хранения новых инвентарных запасов.

89. В пункте 2 предусмотрено исключение из установленного в пункте 1 требования, касающегося идентификации. Согласно этому пункту, обеспечительное право в активах распространяется на поступления в форме средств, объединенных с другими средствами, даже если их нельзя идентифицировать отдельно от средств, которые не являются поступлениями (см. подпункт 2(a)).

90. Согласно подпункту 2(b) обеспечительное право ограничивается размером поступлений непосредственно перед их объединением с другими средствами. Например, если на банковский счет зачисляется сумма в 1 тыс. евро, а на момент реализации обеспечительного права на банковском счете находится 2,5 тыс. евро, то обеспечительное право будет распространяться только на сумму в 1 тыс. евро.

91. В подпункте 2(c) рассматривается ситуация, когда остаток на банковском счете изменяется и в определенный момент становится меньше суммы зачисленных поступлений (например, меньше 1 тыс. евро). В подобной ситуации обеспечительное право распространяется на минимальную сумму, которая имела в период между моментом объединения поступлений и моментом возникновения требования по обеспечительному праву в этих поступлениях. Так, если в упомянутой в предыдущем примере ситуации остаток на счете, на который были зачислены поступления, составлял 1,5 тыс. евро, затем уменьшился до 500 евро, а в момент реализации обеспечительного права составлял 750 евро, то обеспечительное право будет распространяться на сумму в 500 евро (т.е. на наименьший промежуточный остаток).

Статья 11. Материальные активы, объединенные в массу или продукт

92. Статья 11 основана на рекомендациях 22 и 91 Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу II, пункты 90-95 и 100-102, и главу V,

пункты 117-123). Она призвана решить три взаимосвязанные задачи. Во-первых, она преобразует обеспечительное право в первоначальных активах в обеспечительное право в массе или продукте. Во-вторых, она ограничивает стоимость этого обеспечительного права путем увязки этой стоимости со стоимостью первоначальных активов в массе или продукте. В-третьих, она затрагивает ситуации, когда несколько обеспеченных кредиторов предъявляют требования в отношении массы или продукта на основании наличия обеспечительного права в их компонентах.

93. Пункт 1 призван обеспечить, чтобы обеспечительное право в активах, объединенных в массу или продукт, продолжало действовать в массе или продукте, даже если сами активы более не поддаются идентификации.

94. Согласно варианту А обеспечительное право, распространяемое на массу или продукт, ограничивается стоимостью обремененных активов непосредственно перед тем, как они были объединены и стали частью массы или продукта. Так, если обеспеченный кредитор обладает обеспечительным правом в нефти на сумму 100 тыс. евро (100 000 литров по 1 евро за литр) и эту нефть сливают в один резервуар с нефтью на сумму 50 тыс. евро, в результате чего образуется общая масса нефти стоимостью 150 тыс. евро, то обеспечительное право будет распространяться на нефть стоимостью 100 тыс. евро.

95. Согласно варианту В такое же правило применяется только к продуктам (см. пункт 3). Таким образом, если обремененная обеспечительным правом мука стоимостью 100 евро объединяется с другим сырьем и из нее изготавливается хлеб на сумму в 500 евро, то обеспечительное право будет ограничено суммой в 100 евро. Вместе с тем вариант В (см. пункт 2) предусматривает другое правило в отношении объединения материальных активов в массу. В только что приведенном примере обеспечительное право ограничено двумя третями стоимости нефти (т.е. стоимостью нефти в размере 100 тыс. евро).

96. Следует заметить, что слово "ограничивается" в пункте 2 варианта А и в пунктах 2 и 3 варианта В означает, что если стоимость обремененных активов, объединенных в массу или продукт, увеличивается после того, как они были объединены, то разница в стоимости не будет обременена обеспечительным правом. Иными словами, обеспеченный кредитор не может извлечь выгоду из повышения цен на сырьевые товары (см. Руководство по обеспеченным сделкам, глава V, с пункта 118 до конца). Аналогичным образом, слово "ограничивается" не затрагивает вопроса о том, какой будет сумма обеспечения, если цена обремененных активов снизится после того, как они будут объединены. В отношении материальных активов, объединенных в массу или продукт, действует то же правило, что и в отношении всех категорий обремененных активов, согласно которому каждая из сторон несет риск снижения цены на обремененные активы. Так, согласно приведенному выше примеру, если в момент реализации обеспечительного права стоимость общей массы составляет лишь 75 тыс. евро из-за падения цен на нефть (0,5 евро за литр), то в этом случае обеспеченный кредитор сможет реализовать свое обеспечительное право в нефти стоимостью только 50 тыс. евро. В случае повышения стоимости нефти (1,5 евро за литр) обеспеченный кредитор не сможет воспользоваться этим, поскольку его требование является достаточно

обеспеченным, и в этом случае он должен иметь возможность реализовать свое обеспечительное право в нефти стоимостью 100 тыс. евро (а не 150 тыс. евро).

Статья 12. Погашение обеспечительного права

97. В статье 12 говорится о погашении обеспечительного права, в связи с чем начинает действовать обязательство обеспеченного кредитора возвратить обремененные активы или зарегистрировать уведомление об изменении или аннулировании (см. статью 52 Типового закона и статью 21, подпункт 2(с), Типовых положений, касающихся регистра). Статья 12 касается полного платежа или иного исполнения всех текущих и будущих обеспеченных обязательств, включая условные обязательства. Это означает, что обеспечительное право погашается только тогда, когда производится полный платеж или иное исполнение обеспеченного обязательства и когда не имеется обязательства обеспеченного кредитора предоставить новый кредит. Как результат, обеспечительное право не погашается, когда в тот или иной момент сальдо на счете сокращается до нуля, однако существует обязательство обеспеченного кредитора предоставить новый кредит (например, на основе договоренности об автоматически возобновляемом кредите).

В. Правила, касающиеся конкретных активов

Статья 13. Договорные ограничения на создание обеспечительного права

98. Статья 13 основана на рекомендации 24 Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу II, пункты 106-110 и 113), которая в свою очередь основана на статье 9 Конвенции об уступке. Пункт 1 предусматривает, что наличие соглашения об ограничении права праводателя на создание обеспечительного права в дебиторской задолженности, указанной в перечне статьи 4 (часто именуемой "торговой дебиторской задолженностью"), не препятствует созданию обеспечительного права, если подобное соглашение существует. Применение такого подхода обосновано тем, что он призван облегчить использование дебиторской задолженности в качестве обеспечения кредита, что отвечает интересам экономики в целом, и при этом не допустить ненадлежащего ограничения автономии сторон. Это правило не затрагивает установленных законом ограничений на создание или реализацию обеспечительного права в определенных видах активов (например, в потребительской или суверенной дебиторской задолженности; см. статью 1, пункты 5 и 6).

99. Из пункта 2 ясно следует, что согласно пункту 1, хотя обеспечительное право имеет силу, невзирая на соглашение об ином, праводатель не освобождается от какой-либо ответственности перед своим контрагентом за ущерб, причиненный в результате нарушения этого договорного положения, если такая ответственность установлена другим законодательством. Так, согласно пункту 2, если должнику по дебиторской задолженности удастся уговорить кредитора/праводателя согласиться на включение "оговорки о запрещении уступки" в свое соглашение и если в результате нарушения этого соглашения праводателем должник по дебиторской задолженности терпит

убытки, то праводатель несет ответственность перед должником по дебиторской задолженности за ущерб согласно положениям договорного права. Вместе с тем должник по дебиторской задолженности не вправе расторгнуть договор из-за такого нарушения либо предъявить обеспеченному кредитору (цессионарию) какие-либо требования, которые он может иметь к праводателю в связи с этим нарушением; кроме того, согласно пункту 3 обеспеченный кредитор, который соглашается принять дебиторскую задолженность в качестве обеспечения кредита, не несет ответственности перед должником по дебиторской задолженности за нарушение праводателем лишь в силу того, что ему было известно об "оговорке о запрещении уступки". В противном случае соглашение о запрещении уступки приведет к тому, что лишит обеспеченного кредитора возможности принять обеспечительное право в дебиторской задолженности, которая охвачена соглашением о запрещении уступки.

100. Из положений пунктов 1-3 следует, что обеспеченный кредитор не обязан проверять каждый договор, из которого возникает дебиторская задолженность, для определения того, содержит ли этот договор оговорку о запрещении уступки. Это облегчает совершение обеспеченных сделок, которые касаются оптовой дебиторской задолженности, когда отдельные статьи задолженности конкретно не идентифицированы (в отношении которых поиск по основным сделкам хотя и является возможным, однако является не обязательно эффективным решением с точки зрения затрат времени и средств), а также имеются сделки, связанные с будущей дебиторской задолженностью (в отношении которых подобный поиск будет невозможным в момент заключения соглашения об обеспечении).

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

102. Статья 13 применяется также к соглашениям о запрещении уступки, которые ограничивают создание обеспечительного права в любых личных или имущественных правах, обеспечивающих или подкрепляющих платеж или иное исполнение обязательства по обремененной дебиторской задолженности или иному нематериальному активу, или оборотному инструменту (см. статью 14).

**Статья 14. Личные или имущественные права, обеспечивающие
или подкрепляющие платеж или иное исполнение обязательства
по обремененной дебиторской задолженности или иному
нематериальному активу, или оборотному инструменту**

103. В пункте 1 отражена суть рекомендации 25 Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу II, пункты 111-122). Этот пункт призван обеспечить, чтобы обеспеченный кредитор, обладающий обеспечительным правом в дебиторской задолженности или иных активах, упомянутых в пункте 1, автоматически имел возможность воспользоваться любым личным правом, которое подкрепляет платеж или иное исполнение обязательства по дебиторской задолженности

(например, гарантия), и любым имущественным правом, которое обеспечивает платеж или иное исполнение обязательства (например, обеспечительное право в других активах). Например, если дебиторская задолженность обеспечена гарантией или ипотекой, то обеспеченный кредитор, обладающий обеспечительным правом в этой дебиторской задолженности, приобретает возможность воспользоваться этой гарантией или ипотекой. Это означает, что если дебиторская задолженность не будет уплачена, то обеспеченный кредитор может попытаться обратиться к гаранту за платежом или реализовать ипотеку (что может потребовать, чтобы обеспеченный кредитор был зарегистрирован в качестве ипотекодержателя; см. пункт 105 ниже).

104. Согласно пункту 2, который отражает суть статьи 10 Конвенции об уступке, в тех случаях, когда права, обеспечивающие или подкрепляющие платеж по дебиторской задолженности, являются независимыми правами (т.е. передаваемыми только с новым актом передачи), праводатель обязан передать возможность воспользоваться этим правом обеспеченному кредитору (например, независимую гарантию или резервный аккредитив).

105. Данная статья не затрагивает права в недвижимом имуществе, которое согласно другому законодательству может передаваться отдельно от обязательства, обеспечиваемого таким правом в этом недвижимом имуществе. Кроме того, эта статья не затрагивает никаких обязанностей праводателя в отношении должника по дебиторской задолженности или иному нематериальному активу или лица, принявшего на себя обязательства по оборотному инструменту. Более того, в той мере, в какой при этом не наносится ущерба автоматическим последствиям согласно пункту 1, данная статья не затрагивает никаких требований согласно иному законодательству в отношении формы или регистрации создания обеспечительного права в любых активах, на которые не распространяется действие Типового закона (например, в отношении регистрации ипотеки в соответствующем регистре недвижимого имущества).

Статья 15. Право на выплату средств, зачисленных на банковский счет

106. Статья 15 основана на рекомендации 26 Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу II, пункты 123-125). Эта статья призвана обеспечить осуществление статьи 13 в отношении прав на выплату средств, зачисленных на банковский счет. Из статьи 15 следует, что обеспечительное право может создаваться в праве на выплату средств, зачисленных на банковский счет, без согласия депозитного учреждения. В то же время из статьи 67 следует, что создание такого обеспечительного права не затрагивает прав и обязательств депозитного учреждения или не обязывает депозитное учреждение предоставлять какую-либо информацию о банковском счете третьим сторонам.

Статья 16. Материальные активы, охватываемые оборотными документами

107. Статья 16 основана на рекомендации 28 Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу II, пункт 128). Цель этой статьи состоит в том, чтобы обеспечить соблюдение существующего законодательства, согласно которому оборотный документ считается овеществленным правом в охватываемых им материальных активах. Из этого следует, что отсутствует необходимость отдельного создания обеспечительного права в этих материальных активах,

если этот документ предусматривает наличие обеспечительного права (например, инвентарные запасы или урожай, который помещен на склад и на который оператор склада выдана оборотная складская расписка).

108. Согласно определению термина "владение" в подпункте (z) статьи 2 под нахождением активов во владении эмитента оборотного документа понимается, что активы могут находиться во владении его представителя или лица, действующего от имени эмитента (в том числе в контексте договоров о смешанных перевозках грузов). Обеспечительное право в оборотном документе распространяется на охватываемые этим документом материальные активы и продолжает действовать даже после того, как эти активы перестают охватываться этим документом. Однако сила обеспечительного права в отношении третьих сторон, обусловленная владением оборотным документом, сохраняется лишь в течение того времени, пока активы охватываются оборотным документом, и прекращается после того, как они будут высвобождены эмитентом (см. статью 25, пункт 2, и пункт 121 ниже).

Статья 17. Материальные активы, в отношении которых используется интеллектуальная собственность

109. Статья 17 основана на рекомендации 243 Дополнения об интеллектуальной собственности (см. пункты 108-112). Эта статья призвана обеспечить следующее: а) за исключением случаев, когда стороны договорились об ином (поскольку статья 17 не перечислена в списке в статье 3 в числе императивных правовых положений Типового закона), обеспечительное право в материальных активах автоматически не распространяется на содержащееся в них право интеллектуальной собственности; и б) обеспечительное право в праве интеллектуальной собственности автоматически не распространяется на материальные активы, в отношении которых используется право интеллектуальной собственности (например, охраняемое авторским правом программное обеспечение, установленное на персональном компьютере, или торговая марка в инвентарных запасах одежды).

Глава III. Сила обеспечительного права в отношении третьих сторон

А. Общие правила

Статья 18. Основные методы придания силы в отношении третьих сторон

110. Статья 18 основана на рекомендации 32 Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу III, пункты 19-86). Цель этой статьи заключается в установлении основных методов придания силы в отношении третьих сторон (т.е. регистрация в общем регистре обеспечительных прав и владение материальными активами обеспеченным кредитором). В приведенных в настоящей главе правилах, касающихся конкретных активов, предусмотрены

также другие методы (например, контроль и регистрация в книгах эмитента) (см. пункты 120-124 ниже).

111. Государства, в которых созданы специальные регистры для активов, охваченных Типовым законом (например, регистры патентов или торговых знаков), или существуют системы учета правовых титулов (например, в случае автотранспортных средств), возможно, пожелают рассмотреть вопрос о том, следует ли регистрировать обеспечительные права в этих видах активов в регистре обеспечительных прав, в специальном регистре или в обоих регистрах. Если регистрация может производиться в обоих регистрах (или если об обеспечительном праве может включаться пометка в сертификате правового титула), то принимающее Типовой закон государство, возможно, пожелает обеспечить координацию (с национальными или международными специальными регистрами), в том числе посредством увязки функционирования соответствующих регистров, с тем чтобы информация, вносимая в один реестр, была также доступна в другом реестре, а также посредством установления соответствующих правил определения приоритета (см. Руководство по обеспеченным сделкам, глава IV, пункт 117, и Руководство по регистру, пункты 64-66). Что касается обеспечительных прав в принадлежностях недвижимого имущества и дебиторской задолженности, возникающей в результате продажи или аренды недвижимого имущества или обеспеченной недвижимым имуществом, то принимающее Типовой закон государство, возможно, пожелает рассмотреть вопросы координации с регистрами недвижимого имущества (см. Руководство по регистру, пункты 67-69). Наконец, принимающее Типовой закон государство, возможно, пожелает рассмотреть вопросы международной координации между национальными регистрами обеспечительных прав (Руководство по регистру, пункт 70).

Статья 19. Поступления

112. Статья 19 основана на рекомендациях 39 и 40 Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу III, пункты 87-96). Ее цель заключается в определении обстоятельств, при которых обеспечительное право в поступлениях, предусмотренное статьей 10, имеет силу в отношении третьих сторон.

113. Согласно пункту 1 обеспечительное право в поступлениях в форме денежных средств, дебиторской задолженности, оборотных инструментов или прав на выплату средств, зачисленных на банковский счет, автоматически приобретает силу в отношении третьих сторон без необходимости каких-либо дополнительных актов. Например, в случае продажи инвентарных запасов, обремененных обеспечительным правом, которому придана сила в отношении третьих сторон, обеспечительное право в любой дебиторской задолженности, наличных средствах, банковском депозите или чеке, которые были получены в результате продажи и которые представляют собой поступления по первоначально обремененным инвентарным запасам, приобретает силу в отношении третьих сторон без какого-либо дополнительного акта.

114. В отличие от рекомендации 39, на которой основана данная статья, в пункте 1 не упоминается об описании поступлений в уведомлении. Это изменение в формулировке носит редакционный характер и не означает

изменения принципиального подхода. Оно обусловлено тем соображением, что, как только поступления будут описаны в уведомлении (в соответствии с соглашением об обеспечении), они будут считаться первоначально обремененными активами, а вопрос о силе обеспечительного права в таких активах в отношении третьих сторон уже достаточно урегулирован в статье 16.

115. Что касается поступлений, иных чем поступления, охваченные в пункте 1, то пункт 2 предусматривает, что если обеспечительное право в активах имеет силу в отношении третьих сторон, то обеспечительное право в поступлениях по этим активам имеет силу в отношении третьих сторон в течение короткого срока; впоследствии обеспечительное право в поступлениях сохраняет силу в отношении третьих сторон только при условии, что до истечения этого короткого срока этому праву была придана сила в отношении третьих сторон с помощью одного из методов, предусмотренных в статье 18 или в положениях настоящей главы, касающихся конкретных активов.

Статья 20. Изменение метода придания силы в отношении третьих сторон

116. Статья 20 основана на рекомендации 46 Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу III, пункты 120 и 121). Цель этой статьи заключается в том, чтобы обеспечительному праву, которому была придана сила в отношении третьих сторон с помощью одного метода, можно было впоследствии придать силу в отношении третьих сторон с помощью другого метода и чтобы сила в отношении третьих сторон сохранялась при условии отсутствия каких-либо перерывов между этими двумя методами.

Статья 21. Утрата силы в отношении третьих сторон

117. Статья 21 основана на рекомендации 47 Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу III, пункты 122-127). Цель этой статьи заключается в том, чтобы в случае утраты силы в отношении третьих сторон ее можно было восстановить. В таком случае момент придания силы в отношении третьих сторон определяется только моментом восстановления силы.

Статья 22. Сохранение силы обеспечительного права в отношении третьих сторон при замене применимого законодательства настоящим Законом

118. Статья 22 основана на рекомендации 45 Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу III, пункты 117-119). Согласно пункту 1, если законодательство, основанное на Типовом законе, становится применимым в результате, например, изменения местонахождения обремененных активов или праводателя, то обеспечительное право, имевшее силу в отношении третьих сторон согласно ранее применявшемуся законодательству, сохраняет силу в отношении третьих сторон согласно законодательству, основанному на Типовом законе, в течение короткого срока, кроме как если его сила в отношении третьих сторон согласно первоначально применявшемуся законодательству уже была утрачена. После этого обеспечительное право сохранит силу в отношении третьих сторон только при условии, что до истечения этого срока ему будет придана сила в отношении третьих сторон в соответствии с положениями законодательства, основанного на Типовом

законе. Согласно пункту 2, если сила обеспечительного права в отношении третьих сторон не была утрачена, то момент придания силы в отношении третьих сторон определяется моментом, когда ему впервые была придана сила согласно ранее применявшемуся законодательству.

Статья 23. Приобретательские обеспечительные права в потребительских товарах

119. Статья 23 основана на рекомендации 179 Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу IX, пункты 125-128). Приобретательское обеспечительное право в потребительских товарах автоматически имеет силу в отношении третьих сторон [за исключением покупателей и других получателей, арендаторов или лицензиатов потребительских товаров] [, если стоимость потребительских товаров является ниже стоимости, указанной принимающим Типовой закон государством]. Цель этого ограничения заключается в том, чтобы [установить требование о регистрации обеспечительного права в потребительских товарах для придания ему силы в отношении покупателей или других получателей, арендаторов или лицензиатов потребительских товаров] [освободить от требования о регистрации только сделки с потребительскими товарами низкой стоимости]. Если также допускается регистрация в специальном регистре или внесение соответствующей пометки в сертификат правового титула, то такое приобретательское обеспечительное право в потребительских товарах не должно обладать особым приоритетом приобретательского обеспечительного права перед обеспечительным правом, зарегистрированным в специальном регистре. Применение такого подхода необходимо во избежание любых противоречий с любой специальной системой регистрации (см. Руководство по обеспеченным сделкам, рекомендации 179 и 181).

В. Правила, касающиеся конкретных активов

Статья 24. Права на выплату средств, зачисленных на банковский счет

120. Статья 24 основана на рекомендации 49 Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу III, пункты 138-148). В данной статье в дополнение к основным методам, изложенным в статье 18, предусмотрены три касающиеся конкретных активов метода придания силы в отношении третьих сторон обеспечительному праву в праве на выплату средств, зачисленных на банковский счет. Во-первых, если обеспеченный кредитор является депозитным учреждением, то никаких дополнительных мер для придания обеспечительному праву силы в отношении третьих сторон не требуется. Во-вторых, обеспечительное право имеет силу в отношении третьих сторон с момента заключения соглашения о контроле (см. статью 2, подпункт (g)(ii)) между праводателем, обеспеченным кредитором и депозитным учреждением. В-третьих, обеспечительное право имеет силу в отношении третьих сторон, если обеспеченный кредитор становится держателем счета. Конкретные меры, которые требуется принять для того, чтобы держателем счета стал обеспеченный кредитор, зависят от соответствующего законодательства и практики принимающего Типовой закон государства.

**Статья 25. Оборотные документы и материальные активы,
охватываемые оборотными документами**

121. Статья 25 основана на рекомендациях 51-53 Руководства по обеспеченным сделкам (см. главу III, пункты 154-158). В ней рассматривается взаимосвязь между силой обеспечительного права в оборотном документе в отношении третьих сторон и силой в отношении третьих сторон обеспечительного права в материальных активах, охватываемых этим документом.

122. Согласно пункту 1, если обеспечительное право в оборотном документе (которое согласно статье 16 распространяется на охватываемые этим документом активы) имеет силу в отношении третьих сторон, то обеспечительное право в активах, охватываемых этим документом, также имеет силу в отношении третьих сторон до тех пор, пока активы охвачены документом. Согласно пункту 2, для того чтобы обеспечительное право в активах, охватываемых документом, имело силу в отношении третьих сторон, достаточно владения самим документом. Согласно пункту 3 обеспечительное право, упомянутое в пункте 2, сохраняет силу в отношении третьих сторон в течение короткого срока после того, как обеспеченный кредитор отказывается от владения документом с целью предоставления праводателю возможности распоряжаться охватываемыми им активами.

**Статья 26. Несертифицированные непосредственно
удерживаемые ценные бумаги**

123. Статья 26 представляет собой новое положение, которое не соответствует ни одной из рекомендаций Руководства по обеспеченным сделкам, поскольку Руководство не применяется ни к каким видам ценных бумаг (см. рекомендацию 4, подпункт (с)). В ней рассматриваются методы иные, чем регистрация уведомления, при помощи которых обеспечительному праву в несертифицированных непосредственно удерживаемых ценных бумагах может быть придана сила в отношении третьих сторон. Во-первых, обеспечительному праву может быть придана сила в отношении третьих сторон посредством пометки об обеспечительном праве или внесения фамилии/наименования обеспеченного кредитора как держателя ценных бумаг в книгах, которые ведутся эмитентом или другим лицом от имени эмитента для этой цели (принимаящему Типовой закон государству следует выбрать тот метод, который наилучшим образом соответствует его правовой системе). Во-вторых, как и в случае обеспечительного права в праве на выплату средств, зачисленных на банковский счет, в результате заключения соглашения о контроле в отношении обремененных ценных бумаг обеспечительное право в этих ценных бумагах приобретает силу в отношении третьих сторон.

124. Согласно статье 19 Конвенции, устанавливающей единообразный закон о переводном и простом векселях (Женева, 1930 год; "Женевский единообразный закон"), "если индоссамент содержит оговорку "валюта в обеспечение", "валюта в залог" или всякую иную оговорку, имеющую в виду залог, векселедержатель может осуществлять все права, вытекающие из переводного векселя, но поставленный им индоссамент имеет силу лишь в качестве

препоручительного индоссамента" (статья 22 Конвенции Организации Объединенных Наций о международных переводных векселях и международных простых векселях ("Конвенция о переводных и простых векселях"), содержит аналогичное правило, согласно которому такой держатель "может индоссировать вексель только для целей инкассирования"). Принимающее Типовой закон государство, принявшее Женевский единообразный закон (или Конвенцию о переводных и простых векселях), возможно, пожелает включить а) это правило в акт, основанный на Типовом законе (в качестве правила, касающегося создания обеспечительного права и/или силы обеспечительного права в отношении третьих сторон применительно к оборотным инструментам, оборотным документам и неопосредованно удерживаемым ценным бумагам); и б) правило, регулирующее сравнительный приоритет такого обеспечительного права. Другой вариант мог бы состоять в том, чтобы оставить этот вопрос на урегулирование на основе пункта 2 статьи 44, пункта 3 статьи 47 и пункта 3 статьи 49, согласно которым подобный держатель оборотного инструмента, оборотного документа или неопосредованно удерживаемых ценных бумаг будет получать свои права свободно от любого обеспечительного права или без последствий в результате обеспечительного права. Еще другой вариант мог бы заключаться в том, чтобы оставить этот вопрос на урегулирование на основе соответствующей внутренней правовой нормы, касающейся иерархии между внутренним законодательством и международными конвенциями (см. пункт 68 выше).
