



Генеральная Ассамблея

Distr.: Limited
25 September 2012
Russian
Original: English

**Комиссия Организации Объединенных
Наций по праву международной торговли**
Рабочая группа VI (Обеспечительные интересы)
Двадцать вторая сессия
Вена, 10-14 декабря 2012 года

**Проект технического руководства для законодательных
органов по созданию регистра обеспечительных прав**

Записка Секретариата

Содержание

	<i>Пункты</i>	<i>Стр.</i>
Предисловие		2
Введение	1-47	5
А. Цель проекта руководства по регистру и его связь с <i>Руководством по обеспеченным сделкам</i>	1-8	5
В. Терминология и толкование	9-16	8
С. Основные цели и основополагающие принципы эффективно функционирующего регистра	17-18	11
D. Вопросы, связанные с переходным периодом	19-25	12
Е. Общий обзор законодательства об обеспеченных сделках и роль регистрации	26-47	15
1. Общая информация	26	15
2. Понятие и функция обеспечительного права	27-29	15
3. Создание обеспечительного права	30-34	16
4. Сила обеспечительного права в отношении третьих сторон	35-40	17
5. Приоритет обеспечительного права	41-47	19



Предисловие

На своей сорок второй сессии (Вена, 29 июня – 17 июля 2009 года) Комиссия с интересом отметила темы будущей работы, которые обсуждались Рабочей группой VI на ее четырнадцатой и пятнадцатой сессиях (A/CN.9/667, пункт 141, и A/CN.9/670, пункты 123-126). На этой сессии Комиссия решила, что Секретариат может провести в начале 2010 года международный коллоквиум для получения мнений и рекомендаций экспертов в отношении возможной будущей работы в области обеспечительных интересов¹. В соответствии с этим решением² Секретариат организовал международный коллоквиум по обеспеченным сделкам (Вена, 1-3 марта 2010 года). На коллоквиуме обсуждалось несколько тем, включая регистрацию обеспечительных прав в движимых активах, обеспечительные права в неопосредованно удерживаемых ценных бумагах, типовой закон об обеспеченных сделках, руководство по составлению договоров об обеспеченных сделках, лицензирование интеллектуальной собственности и осуществление текстов ЮНСИТРАЛ об обеспеченных сделках. В работе коллоквиума приняли участие эксперты от правительств, международных организаций и частного сектора³.

На своей сорок третьей сессии (Нью-Йорк, 21 июня – 9 июля 2010 года) Комиссия рассмотрела записку Секретариата о возможной будущей работе в области обеспечительных интересов (A/CN.9/702 и Add.1). В записке рассматривались все вопросы, обсуждавшиеся на коллоквиуме. Комиссия пришла к выводу, что все эти вопросы представляют интерес и что их следует сохранить в ее будущей программе работы для рассмотрения на одной из следующих сессий на основе записок, которые будут подготовлены Секретариатом исходя из имеющихся у него ресурсов. При этом ввиду ограниченности ресурсов Комиссия решила, что первоочередное внимание следует уделить работе над вопросами регистрации обеспечительных прав в движимых активах⁴.

В связи с этим было высказано общее мнение, что текст о регистрации обеспечительных прав в движимых активах станет полезным дополнением к работе Комиссии в области обеспеченных сделок и будет служить государствам крайне необходимым руководством в деле создания и ведения регистров обеспечительных прав. Было отмечено, что реформа законодательства об обеспеченных сделках не может быть успешно проведена без создания эффективного общедоступного регистра обеспечительных прав. Было подчеркнуто также, что в *Руководстве ЮНСИТРАЛ для законодательных органов по обеспеченным сделкам* ("*Руководство по обеспеченным сделкам*") недостаточно подробно рассмотрены различные юридические,

¹ *Официальные отчеты Генеральной Ассамблеи, шестьдесят четвертая сессия, Дополнение № 17 (A/64/17), пункты 313-320.*

² Там же.

³ Материалы коллоквиума см. по адресу www.uncitral.org/uncitral/en/commission/colloquia/3rdint.html.

⁴ *Официальные отчеты Генеральной Ассамблеи, шестьдесят пятая сессия, Дополнение № 17 (A/65/17), пункты 264 и 273.*

административные, инфраструктурные и оперативные вопросы, которые необходимо было решить для успешного создания регистра⁵.

Комиссия также сочла, что, хотя решение вопроса о конкретной форме и структуре текста можно было оставить на усмотрение Рабочей группы, такой текст может: а) включать принципы, руководящие указания, комментарии, рекомендации и типовые положения; и б) основываться на положениях *Руководства по обеспеченным сделкам* и текстах, подготовленных другими организациями, а также на материалах национальных правовых режимов, в рамках которых созданы регистры обеспечительных прав, схожие с регистром, рекомендуемым в *Руководстве по обеспеченным сделкам*. После обсуждения Комиссия решила поручить Рабочей группе разработку текста о регистрации обеспечительных прав в движимых активах⁶.

На своей восемнадцатой сессии (Вена, 5-10 ноября 2010 года) Рабочая группа рассмотрела записку Секретариата под названием "Регистрация обеспечительных прав в движимых активах" (A/CN.9/WG.VI/WP.44 и Add.1 и 2). Уже в начале обсуждения в рамках Рабочей группы была выражена широкая поддержка разработке текста о регистрации обеспечительных прав в движимых активах; при этом было отмечено, что, как недвусмысленно подтверждают эмпирические данные, действенность законов об обеспеченных сделках зависит от наличия эффективной системы регистрации (A/CN.9/714, пункт 12). Что касается конкретной формы и структуры подготавливаемого текста, то Рабочая группа приняла решение исходить из рабочей посылки о том, что данный текст будет составлен в виде руководства по созданию и функционированию регистра обеспечительных прав в движимых активах, которое могло бы включать принципы, руководящие положения, комментарии и, возможно, типовые положения о регистрации. Рабочая группа также пришла к единому мнению о том, что текст будущего руководства по вопросам, касающимся регистра, должен соответствовать тому правовому режиму обеспеченных сделок, который предлагается в *Руководстве по обеспеченным сделкам*, при одновременном учете различных подходов, применяемых в современных национальных и международных системах регистрации. Было отмечено также, что, в соответствии с *Руководством по обеспеченным сделкам* (см. рекомендацию 54, подпункт (j)), в будущем руководстве по вопросам, касающимся регистра, следует учесть необходимость гибридных электронно-документарных систем регистрации, в рамках которых стороны имеют возможность подавать уведомления о регистрации или поисковые запросы как в электронной, так и в бумажной форме (A/CN.9/714, пункт 13). К Секретариату была обращена просьба подготовить проект будущего руководства по вопросам, касающимся регистра, с учетом обсуждений и заключений Рабочей группы (A/CN.9/714, пункт 11).

На своей девятнадцатой сессии (Нью-Йорк, 11-15 апреля 2011 года) Рабочая группа рассмотрела записки Секретариата под названием "Проект руководства по вопросам, касающимся реестра обеспечительных прав" (A/CN.9/WG.VI/WP.46 и Add.1 и 2) и "Проект типовых положений" (A/CN.9/WG.VI/WP.46/Add.3). Рабочая группа сначала рассмотрела вопрос о

⁵ Там же, пункт 265.

⁶ Там же, пункты 266 и 267.

форме и содержании текста, который предстояло подготовить. Согласно одному мнению, следовало бы подготовить отдельное руководство, которое будет включать ознакомительную часть, предназначенную для представления рекомендуемого в *Руководстве по обеспеченным сделкам* законодательства об обеспеченных сделках, и практическую часть, содержащую изложение типовых правил регистрации, а также соответствующий комментарий (см. A/CN.9/719, пункт 13). Согласно другому мнению, основное внимание следовало бы уделить типовым правилам регистрации и комментарию к ним, которые будут служить государствам, принявшим рекомендованное в *Руководстве по обеспеченным сделкам* законодательство об обеспеченных сделках, практическим наставлением по вопросам, которые предстоит решать в связи с созданием и функционированием общего регистра обеспечительных прав (см. A/CN.9/719, пункт 14). На этой сессии были высказаны различные мнения относительно того, как следует формулировать положения – в форме типовых положений или же рекомендаций (A/CN.9/719, пункт 46). Рабочая группа просила Секретариат подготовить пересмотренный вариант с учетом обсуждений и решений Рабочей группы (A/CN.9/714, пункт 12).

На своей сорок четвертой сессии (Вена, 27 июня – 8 июля 2011 года) Комиссия рассмотрела доклады о работе восемнадцатой и девятнадцатой сессий Рабочей группы (A/CN.9/714 и A/CN.9/719, соответственно). На этой сессии была подчеркнута важность работы, осуществляемой Рабочей группой VI, особенно с учетом усилий, предпринимаемых в ряде государств по созданию общего регистра обеспечительных прав, и большое положительное влияние применения такого регистра на доступность и стоимость кредита. В отношении формы и содержания будущего текста было высказано мнение, что в соответствии с подходом, использованным в отношении *Руководства по обеспеченным сделкам*, текст следует составить в виде руководства с комментариями и рекомендациями, а не в виде свода типовых положений с сопроводительными комментариями. В этой связи было отмечено, что следующий вариант текста, который будет представлен Рабочей группе, будет оформлен таким образом, что этот вопрос будет оставлен открытым до принятия Рабочей группой соответствующего решения. После обсуждения Комиссия согласилась с тем, что мандат Рабочей группы, согласно которому вопрос о конкретной форме и содержании будущего текста оставлен на усмотрение Рабочей группы, менять не следует и что в любом случае окончательное решение будет принимать Комиссия после завершения Рабочей группой своей работы и представления текста Комиссии⁷.

На своей двадцатой сессии (Вена, 12-16 декабря 2011 года) Рабочая группа продолжила свою работу на основе записки Секретариата под названием "Проект руководства по вопросам, касающимся регистра обеспечительных прав" (A/CN.9/WG.VI/WP.48 и Add.1-3). На этой сессии Рабочая группа пришла к согласию о том, что текст должен быть составлен в форме руководства ("проект руководства по регистру"), сопровождаемого комментарием и рекомендациями, аналогично тому, как это сделано в *Руководстве по обеспеченным сделкам*. Кроме того, Рабочая группа решила, что в тех случаях, когда в проекте руководства по регистру предлагаются

⁷ Там же, *шестьдесят шестая сессия, Дополнение № 17 (A/66/17)*, пункт 233.

различные варианты, в приложение к проекту руководства по регистру могут быть включены примеры типовых положений (A/CN.9/740, пункт 18). Что касается представления текста, то было решено, что проект руководства по регистру следует составить в форме отдельного самостоятельного всеобъемлющего текста, который будет согласовываться с *Руководством по обеспеченным сделкам* и который в предварительном порядке будет озаглавлен "Техническое руководство для законодательных органов по созданию регистра обеспечительных прав" (A/CN.9/740, пункт 30).

На своей двадцать первой сессии (Нью-Йорк, 14-18 мая 2012 года) Рабочая группа рассмотрела записку Секретариата под названием "Проект технического руководства для законодательных органов по созданию регистра обеспечительных прав: Приложение I. Терминология и рекомендации" (A/CN.9/WG.VI/WP.50 и Add.1 и 2). На этой сессии Рабочая группа одобрила терминологию по существу и рекомендации проекта руководства по регистру (A/CN.9/743, пункт 21). Рабочая группа также выразила согласие с тем, что проект руководства по регистру следует доработать и представить Комиссии для принятия на ее сорок шестой сессии в 2013 году (A/CN.9/743, пункт 73).

На своей сорок пятой сессии (Нью-Йорк, 25 июня – 6 июля 2012 года) Комиссия рассмотрела доклады о работе двадцатой и двадцать первой сессий Рабочей группы (A/CN.9/740 и A/CN.9/743, соответственно). На этой сессии Комиссия выразила свою признательность Рабочей группе и просила ее проявить оперативность и завершить работу, с тем чтобы проект руководства по регистру мог быть представлен Комиссии для окончательного утверждения и принятия на ее сорок шестой сессии в 2013 году⁸.

[Примечание для Рабочей группы: Рабочая группа, возможно, пожелает отметить, что предисловие будет обновляться после каждого совещания Рабочей группы и что работа над ним будет завершена после принятия Комиссией проекта руководства по регистру на ее сорок шестой сессии в 2013 году.]

Введение

А. Цель проекта руководства по регистру и его связь с *Руководством по обеспеченным сделкам*

1. В *Руководстве ЮНСИТРАЛ для законодательных органов по обеспеченным сделкам* ("*Руководство по обеспеченным сделкам*") затрагивается широкий диапазон вопросов, которые следует рассмотреть в современном законодательстве об обеспеченных сделках (применительно, в том числе, к обеспечительным правам в интеллектуальной собственности, как об этом говорится в *Дополнении, касающемся обеспечительных прав в интеллектуальной собственности*; "*Дополнение*"). Создание общедоступного регистра для регистрации информации о возможном наличии обеспечительных прав в движимых активах является одним из важнейших отличительных элементов *Руководства по обеспеченным сделкам* и современных инициатив по

⁸ Там же, *шестьдесят седьмая сессия, Дополнение № 17* (A/67/17), пункт 99.

реформе законодательства в данной области в целом. Глава IV *Руководства по обеспеченным сделкам* содержит комментарии и рекомендации по многим аспектам регистра обеспечительных прав. Кроме того, в главах III и V *Руководства по обеспеченным сделкам* затрагиваются смежные вопросы, связанные с приданием обеспечительному праву силы в отношении третьих сторон и с его приоритетом.

2. Однако в *Руководстве по обеспеченным сделкам* недостаточно подробно рассмотрены многочисленные правовые, технические, административные и оперативные вопросы, связанные с созданием и функционированием эффективного и действенного регистра обеспечительных прав. Это согласуется с типичным подходом к разработке законодательства, в соответствии с которым устанавливаются подробные нормы, применимые к созданию и функционированию регистра, а также описывается подробный порядок регистрации и поиска в реестре, иные аспекты оставлены на урегулирование подзаконными актами, ведомственными инструкциями и другими подобными документами. Поэтому проект технического руководства для законодательных органов по созданию регистра обеспечительных прав ("проект руководства по регистру") направлен на содействие осуществлению *Руководства по обеспеченным сделкам* путем более подробного рассмотрения этих вопросов.

3. С самого начала следует подчеркнуть, что рекомендации, содержащиеся в проекте руководства по регистру, предлагаются осуществлению государствами, которые приняли законодательство об обеспеченных сделках, по сути отвечающее рекомендациям *Руководства по обеспеченным сделкам*. Отсюда следует, что для понимания правовых рамок, в которых должен функционировать регистр, пользователю проекта руководства по регистру следует располагать базовыми знаниями относительно законодательства, касающегося обеспеченных сделок и предусмотренного в *Руководстве по обеспеченным сделкам*. Таким образом, в разделе E Введения к проекту руководства по регистру приводится краткое описание режима обеспеченных сделок, рекомендованного *Руководством по обеспеченным сделкам*. В другие главы проекта руководства по регистру включены дополнительные разъяснения по вопросам, затрагиваемым в законодательстве об обеспеченных сделках, которые рекомендуются в *Руководстве по обеспеченным сделкам*. Однако для полного понимания проекта руководства по регистру его следует рассматривать вместе с *Руководством по обеспеченным сделкам*.

4. Опыт государств, где создан общий регистр обеспечительных прав, аналогичный предусмотренному в *Руководстве по обеспеченным сделкам*, свидетельствует о том, что эффективность работы таких регистров можно существенно повысить за счет применения современных информационных технологий. Применительно к техническим аспектам структуры и функционирования регистра в проекте руководства по регистру государствам, в частности, даются рекомендации, опирающиеся на уже имеющийся национальный опыт. Кроме того, при подготовке проекта руководства по регистру использовались и другие международные источники, в том числе следующие:

а) Правовая и политическая реформа в Азиатском банке развития – Руководство для регистров движимого имущества (2002 год);

b) Публичность обеспечительных прав: руководящие принципы разработки залогового реестра, Европейский банк реконструкции и развития (ЕБРР) (2004 год);

c) Публичность обеспечительных прав: установление стандартов для залогового реестра, ЕБРР (2005 год);

d) Принципы, определения и типовые нормы европейского частного права: проект общей справочной базы (DCFR), том 6, книга IX (Посессорные обеспечительные права в движимых активах), глава 3 (Придание силы в отношении третьих сторон), раздел 3 (Регистрация) (2010 год); подготовлено Исследовательской группой по разработке европейского гражданского кодекса и Группой по изучению частного права государств ЕС (Группа Acquis);

e) Типовые положения о регистре, предусмотренном Межамериканским типовым законом об обеспеченных сделках, Организация американских государств (ОАГ) (2009 год);

f) Системы обеспеченных сделок и залоговые реестры, Международная финансовая корпорация (Группа Всемирного банка) (2010 год); и

g) Конвенция о международных гарантиях в отношении подвижного оборудования (Кейптаун, 2001 год) и протоколы к ней, предусматривающие создание международных регистров (которые, хотя и предназначены для отдельных видов активов и охватывают не только обеспеченные, но и иные сделки, функционируют на основе регистрации уведомлений, в результате которой обеспечительное право приобретает силу в отношении третьих сторон и приоритет).

5. Упомянутые выше национальные, региональные и международные источники в основном отвечают рекомендациям, сформулированным в *Руководстве по обеспеченным сделкам*, однако не всегда в полной мере согласуются с ними. Где это необходимо, в проекте руководства по регистру излагаются принципиальные причины, по которым в *Руководстве по обеспеченным сделкам* рекомендован именно такой, а не иной возможный подход.

6. Проект руководства по регистру предназначен для всех тех, кто заинтересован или активно участвует в разработке и создании регистра обеспечительных прав, а также для тех, кого может затронуть его создание и функционирование или кто проявляет интерес к этому, включая следующих:

a) лица, занимающиеся разработкой политики по осуществлению рекомендаций *Руководства по обеспеченным сделкам*, особенно в связи с созданием регистра обеспечительных прав;

b) разработчики систем регистрации, включая технический персонал, отвечающий за подготовку проектных спецификаций и удовлетворение потребностей регистра в аппаратном и программном обеспечении;

c) администраторы и сотрудники регистра;

d) пользователи регистра, в том числе потенциальные обеспеченные кредиторы, кредитные агентства, другие кредиторы праводателя,

предоставляющего обеспечительное право, управляющие в делах о несостоятельности праводателя, а также все другие лица, права которых могут быть затронуты обеспечительным правом, как, например, потенциальные покупатели обремененных активов;

е) юридическое сообщество в целом (в том числе суды, арбитры и юристы-практики); и

ф) все организации, участвующие в реформировании законодательства об обеспеченных сделках или оказывающие техническую помощь, как, например, Группа Всемирного банка, ЕБРР, АБР и Межамериканский банк развития.

7. Не все потенциальные читатели будут хорошо разбираться в тонкостях законодательства об обеспеченных сделках или даже просто иметь юридическую подготовку. Соответственно, проект руководства по регистру написан "простым языком" с приведением понятных для читателя пояснений.

8. В проекте руководства по регистру используется нейтральная обобщенная юридическая терминология, которая согласуется с терминологией *Руководства по обеспеченным сделкам*. Поэтому его можно легко приспособить к различным правовым традициям и законодательному стилю разных государств. Кроме того, формулировки проекта руководства по регистру являются достаточно гибкими, что позволяет осуществлять этот проект с учетом принятых местных редакторских обыкновений в отношении тех необходимых норм, которые подлежат включению в основное законодательство, при том что остальные аспекты могут быть урегулированы в подзаконных актах или ведомственных или других административных инструкциях.

В. Терминология и толкование

9. Раздел "Терминология и толкование" *Руководства по обеспеченным сделкам* (см. Введение, раздел В, пункт 20) применим и к проекту руководства по регистру. Используемая в нем терминология согласуется также с уточнениями этих терминов и разъяснениями дополнительных терминов, используемых в различных главах *Руководства по обеспеченным сделкам*.

10. Например, когда в проекте руководства по регистру используется термин "будущие активы", это означает, как разъясняется в *Руководстве по обеспеченным сделкам*, активы, созданные или приобретенные лицом, предоставляющим право, после момента заключения соглашения об обеспечении (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, глава I, пункт 8; глава II, пункт 51; и глава V, пункт 151).

11. В то же время в проекте руководства по регистру уточняются некоторые положения *Руководства по обеспеченным сделкам*, касающиеся терминологии и толкования, а также включаются следующие дополнительные термины:

а) Адрес

"адрес" означает: i) физический адрес, включая название улицы и номер дома, город, почтовый индекс и государство; ii) номер почтового ящика, город,

почтовый индекс и государство; iii) электронный адрес; или iv) другой адрес, содержащий информацию, эквивалентную указанной в пунктах (i), (ii) или (iii);

b) Изменение

"изменение" означает добавление, удаление или видоизменение информации, содержащейся в зарегистрированном уведомлении, [единственным лицом, осуществившим регистрацию, или несколькими из них, если имеется несколько таких лиц,] а также результат этого;

[Примечание для Рабочей группы: Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть текст, заключенный в квадратные скобки в определениях терминов "изменение" и "аннулирование", который, как разъясняется ниже в пункте 12, призван проводить различие между изменением и аннулированием в тех случаях, когда имеется несколько лиц, осуществляющих регистрацию.]

12. В качестве примеров изменений можно привести следующие: а) продление или сокращение срока действия уведомления (если применимо); б) добавление или удаление, или исправление идентификатора или адреса обеспеченного кредитора или лица, предоставляющего право; с) добавление или удаление обремененных активов; и d) видоизменение максимальной денежной суммы, которая может быть взыскана в связи с обеспечительным правом (если применимо) (в отношении обсуждения изменений см. A/CN.9/WG.VI/WP.52/Add.2, пункты 47-50, и A/CN.9/WG.VI/WP.52/Add.4, пункты 1-22). Если информация удалена одним из нескольких лиц, осуществивших регистрацию, то это считается изменением. Аннулированием считается только удаление всей информации всеми лицами, осуществившими регистрацию (см. термин "аннулирование" ниже).

c) Аннулирование

"аннулирование" означает акт удаления всей информации, содержащейся в зарегистрированном уведомлении, [единственным лицом, осуществившим регистрацию, или всеми ими, если имеется несколько таких лиц];

d) Праводатель

"праводатель" означает лицо, указанное в качестве праводателя в уведомлении;

e) Законодательство

"законодательство" означает законодательство, регулирующее обеспечительные права в движимых активах;

13. "Законодательство, регулирующее обеспечительные права в движимых активах" означает закон, основанный на рекомендациях *Руководства по обеспеченным сделкам*. Это обусловлено тем, что рекомендации, содержащиеся в проекте руководства по регистру, могут быть выполнены только государствами, которые приняли или готовы принять законодательство об обеспеченных сделках по существу в соответствии с рекомендациями *Руководства по обеспеченным сделкам*. Например, для выполнения рекомендаций, содержащихся в проекте руководства по регистру, государству необходимо иметь или быть готовым принять законодательство об обеспеченных сделках, предусматривающее регистрацию уведомления (а не

документа) и рассматривающее регистрацию как метод придания обеспечительному праву силы в отношении третьих сторон (а не как также и метод создания обеспечительного права).

f) Уведомление

"уведомление" означает письменное сообщение (на бумаге или в электронной форме) и включает первоначальное уведомление, уведомление об изменении и уведомление об аннулировании;

14. В *Руководстве по обеспеченным сделкам* термин "уведомление" используется в общем смысле сообщения (т.е. в более широком смысле, чем в проекте руководства по регистру). Так, в *Руководстве по обеспеченным сделкам* этот термин охватывает не только форму (или экран), используемую для передачи информации в регистр (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, Введение, В, "уведомление", и рекомендации 54, подпункт (b), и 57), но и другие сообщения, такие как не связанные с регистром уведомления, которые должны направляться обеспеченными кредиторами в контексте реализации их обеспечительных прав (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, рекомендации 149-151). Глава IV *Руководства по обеспеченным сделкам* дополняет значение термина "уведомление" в контексте регистрации посредством следующих ссылок на: а) "информация, содержащаяся в уведомлении", или "содержание уведомления" (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, рекомендации 54, подпункт (d), и 57); и б) "регистрационная запись", т.е. информация, содержащаяся во всех уведомлениях, которые были приняты регистром и внесены в общедоступную базу данных (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, рекомендация 70). В проекте руководства по регистру термин "уведомление" используется только в более узком смысле, причем акцент делается не столько на носителе информации, которая может содержаться в бумажном или электронном сообщении, переданном в регистр, сколько на самой информации. Таким образом, слово "уведомление" в проекте руководства по регистру следует понимать именно в этом смысле.

g) Лицо, осуществляющее регистрацию

"лицо, осуществляющее регистрацию" означает лицо, указанное в уведомлении в качестве обеспеченного кредитора;

15. Лицом, осуществляющим регистрацию, может быть как обеспеченный кредитор, так и его представитель (см. рекомендацию 57, подпункт (a)).

h) Регистратор

"регистратор" означает лицо, назначенное в соответствии с законодательством и нормативными актами для контроля за работой регистра и управления ею;

i) Регистрация

"регистрация" означает внесение содержащейся в уведомлении информации в базу данных регистра;

j) Регистрационный номер

"регистрационный номер" означает уникальный буквенно-цифровой идентификационный номер, который присваивается регистром первоначальному зарегистрированному уведомлению и постоянно сохраняется за этим уведомлением и любыми связанными с ним последующими уведомлениями об изменении или аннулировании;

к) Регистрационная запись

"регистрационная запись" означает информацию, содержащуюся во всех зарегистрированных уведомлениях и хранимую в базе данных регистра, и включает как информацию, которая является общедоступной для лиц, ведущих поиск, так и информацию, содержащуюся в аннулированных уведомлениях и хранимую в архивах;

16. Термин "регистрационная запись" включает все зарегистрированные уведомления, а не только уведомления, относящиеся к указанному праводателю. Поэтому для обозначения одного уведомления в регистрационной записи сделана ссылка на "зарегистрированное уведомление".

л) Нормативный акт

"нормативный акт" – это свод норм, регулирующих выполнение положений законодательства в отношении регистра.

[Примечание для Рабочей группы: Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, могут ли существовать – если законодательство об обеспеченных сделках принято двумя или более законодательными актами (например, один из этих актов касается всех материально-правовых норм, другой – относится к нормам коллизионного права, а третий – учреждает регистр) – нормы, которые касаются регистрации и которые приняты в подзаконных актах (например, нормативный акт, который является отдельным постановлением) и относятся ко всем этим законодательным актам. Если это так, то сфера охвата термина "нормативный акт" может быть несколько расширена за рамки документа об учреждении регистра, и этот вопрос может быть разъяснен в комментарии. Рабочая группа, возможно, пожелает также рассмотреть вопрос о том, следует ли разъяснять, ввиду его важности, термин "специально выделенное поле", определить его, например, следующим образом: "специально выделенное поле" означает определенное место в уведомлении, предназначенное регистром для ввода указанной информации".]

С. Основные цели и основополагающие принципы эффективно функционирующего регистра

17. Для создания и эффективного функционирования регистра обеспечительных прав важное значение имеют основные цели и основополагающие принципы, на которых должен строиться любой эффективный и действенный режим обеспеченных сделок, рассматриваемый в *Руководстве по обеспеченным сделкам* (см. Введение, раздел D). Особенно важными в этой связи являются следующие: а) основная цель, заключающаяся в обеспечении большей определенности и транспарентности путем

установления порядка регистрации соответствующих уведомлений в общем реестре обеспечительных прав (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, Введение, пункт 54, и рекомендация 1, подпункт (f)); и b) основополагающий принцип, заключающийся в применении функционального, комплексного и всеобъемлющего подхода к обеспеченным сделкам и созданию общего регистра обеспечительных прав (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, Введение, пункты 62 и 66).

18. В соответствии с основными целями и основополагающими принципами, закрепленными в *Руководстве по обеспеченным сделкам*, проект руководства по регистру составлен исходя из следующих общих принципов:

a) правовая эффективность: юридические и оперативные руководящие правила, регулирующие оказание регистрационных услуг, включая регистрацию и поиск, должны быть простыми, четкими и определенными;

b) оперативная эффективность: регистрационные услуги, включая регистрацию и поиск, должны быть максимально оперативными и экономичными и обеспечивать защиту и возможность поиска информации, вносимой в реестр; и

c) сбалансированный подход к интересам всех пользователей регистра: при разработке юридической и оперативной основы функционирования регистра необходим справедливый учет интересов всех лиц, которые могут иметь свои интересы в том, что касается объема и содержания информации, вносимой в реестр обеспечительных прав, а также получения доступа к этой информации, включая потенциальных праводелателей и обеспеченных кредиторов, других кредиторов и управляющих в делах о несостоятельности праводелателя и других потенциальных заявителей конкурирующих требований, как, например, потенциальных покупателей активов, обремененных обеспечительным правом.

D. Вопросы, связанные с переходным периодом

19. В *Руководстве по обеспеченным сделкам* содержится подробное обсуждение различных вопросов, которые государства, осуществляющие рекомендации, возможно, пожелают рассмотреть (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, Введение, раздел E). Эти вопросы включают согласование с предыдущим законодательством, законодательные методы и редакционные решения, а также вопросы, связанные с повышением качественного уровня правовой культуры после принятия законодательства.

20. Согласование с предыдущим законодательством имеет важное значение, поскольку закон, основанный на рекомендациях *Руководства по обеспеченным сделкам*, вполне может представлять собой существенный отход от этого законодательства. В *Руководстве по обеспеченным сделкам* содержится ряд сбалансированных и эффективных рекомендаций, регулирующих переход от предыдущего законодательства к новому (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, рекомендации 228-234). В частности, эти рекомендации касаются двух важных аспектов переходного периода: даты, с которой новое законодательство вступает в силу ("дата вступления в силу"), и объема

применения нового законодательства к сделкам или обеспечительным правам, существовавшим до даты вступления в силу.

21. Как правило, в *Руководстве по обеспеченным сделкам* рекомендуется применять предусмотренное в нем законодательство об обеспеченных сделках ко всем обеспечительным правам, включая и те, которые уже существуют на момент вступления в силу нового закона. В то же время в нем признается наличие четырех важных исключений. Во-первых, предыдущее законодательство применяется к урегулированию вопросов, которые являются предметом судебной тяжбы или альтернативного обязательного урегулирования споров, производство по которым было начато до даты вступления в силу (тем не менее, внесудебная реализация обеспечительного права, которая началась до даты вступления в силу, может продолжиться в соответствии с новым законом; см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, рекомендация 229). Во-вторых, предыдущее законодательство определяет, было ли создано обеспечительное право до даты вступления в силу (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, рекомендация 230). В-третьих, обеспечительное право, которое действовало в отношении третьих сторон согласно предшествующему законодательству, сохраняет силу в отношении третьих сторон до момента (в зависимости от того, что наступит раньше): а) прекращения силы в отношении третьих сторон по предшествующему закону; и б) истечения срока, указанного в законодательстве, после даты вступления в силу нового закона ("переходный период") (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, рекомендация 231). В соответствии с этим подходом, у обладателя обеспечительного права, которое было создано в соответствии с предыдущим законодательством, будет предусматриваться переходный период для выполнения требований нового закона, касающихся придания обеспечительному праву силы в отношении третьих сторон. И в-четвертых, приоритет обеспечительного права определяется предшествующим законодательством, если: а) данное обеспечительное право и все конкурирующие права возникли до даты вступления нового закона в силу; и б) приоритет ни одного из этих прав не изменился после даты вступления в силу (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, рекомендация 233).

22. Создание нового общего регистра обеспечительных прав, предусмотренного в *Руководстве по обеспеченным сделкам*, предоставит всем существующим обеспеченным кредиторам возможность подтвердить силу своих обеспечительных прав в отношении третьих сторон и приоритетный статус своих прав быстрым, простым и незатратным способом. Новый регистр также предоставит праводателям возможность в более простом, чем было предусмотрено в предыдущем законодательстве, порядке в полной мере использовать стоимость своих активов в качестве обеспечения для получения кредита, так как они смогут создавать обеспечительные права в одних и тех же активах в пользу нескольких обеспеченных кредиторов до тех пор, пока будет сохраняться ясность в вопросе о приоритетном статусе каждого обеспеченного кредитора.

23. Если в принимающем законодательство государстве уже имеется регистр обеспечительных прав в движимых активах, то потребуются рассмотреть дополнительные соображения, связанные с переходным периодом. Например, если предполагается, что функционирование нового регистра будет охватывать

обеспечительные права, ранее подпадавшие под действие уже существующего регистра, то принимающее законодательство государство или соответствующее частное предприятие, ответственные за создание регистра, могут взять на себя обязательство перенести информацию из существующих регистрационных записей в новый реестр. Однако, как уже упоминалось выше, в *Руководстве по обеспеченным сделкам* рекомендуется, что бремя переноса информации может быть возложено на обеспеченных кредиторов, для которых будет предусмотрен переходный период (например, один год) с целью зарегистрировать свое обеспечительное право или иным образом придать ему силу в отношении третьих сторон. Этот последний подход уже достаточно успешно применялся в ряде государств (особенно когда такая "перерегистрация" осуществляется бесплатно). Если будет избран этот вариант, то в регистрационной форме следует предусмотреть специальную графу или поле для внесения записи о том, что данная регистрация является продолжением (или переводом) регистрации, произведенной до начала функционирования нового регистра (в отношении более подробного рассмотрения подобных вопросов, связанных с переходным периодом, см. главу XI *Руководства по обеспеченным сделкам*).

24. Государствам, рассматривающим вопрос о принятии проекта руководства по регистру, необходимо будет также изучить вопросы, связанные с законодательными методами и редакционными решениями. Некоторые рекомендации проекта руководства по регистру преследуют цель подтвердить или претворить в жизнь рекомендации, содержащиеся в *Руководстве по обеспеченным сделкам*, ввиду их важности или актуальности в плане управления регистром или его технического замысла. К их числу относятся следующие рекомендации этого проекта руководства (в скобках *Руководства по обеспеченным сделкам*): 8 (см. рекомендации 55, подпункт (b), и 54, подпункт (d)); 10, подпункт (a) (см. рекомендацию 70); 11 (см. рекомендацию 69); 12 (см. рекомендацию 67); 13 (см. рекомендацию 68); 16 (см. рекомендацию 55, подпункты (c) и (d)); 21 (см. рекомендацию 57); 26, подпункт (a) (см. рекомендацию 63); 27, подпункт (a) (см. рекомендацию 58); 27, подпункт (b) (см. рекомендацию 64); 27, подпункт (c) (см. рекомендацию 65); 31 (см. рекомендацию 72). Остальные рекомендации касаются чисто технических вопросов регистрации. Принимающим законодательство государствам необходимо рассмотреть вопрос о том, следует ли все эти аспекты урегулировать в законодательстве об обеспеченных сделках, в нормативных актах, касающихся регистра, в условиях использования регистра или во всех этих текстах или некоторых из них.

25. Принимающим законодательство государствам необходимо будет также рассмотреть вопросы, связанные с повышением качественного уровня правовой культуры после принятия законодательства, и, в частности, разработать программу, направленную на ознакомление потенциальных пользователей регистра с его работой. Более конкретно, для обеспечения беспрепятственного создания регистра и для активного обращения к нему со стороны потенциальных пользователей принимающим законодательство государствам необходимо будет рассмотреть вопрос о том, чтобы на группу по созданию регистра была возложена задача по разработке образовательных и информационных программ, распространению рекламных и пояснительных материалов и проведению учебных занятий. Группа по созданию регистра

должна будет также подготовить инструкции по вводу информации в регистрационные формы в бумажном виде и на электронных экранах.

Е. Общий обзор законодательства об обеспеченных сделках и роль регистрации

1. Общая информация

26. Как уже отмечалось, общий регистр обеспечительных прав функционирует не в вакууме. Он является неотъемлемой частью режима обеспеченных сделок, рекомендованного в *Руководстве по обеспеченным сделкам*. Поэтому в настоящей главе дается общий обзор этого режима с уделением, в частности, особого внимания юридическим функциям и последствиям регистрации. Для получения более подробной информации читателю рекомендуется обратиться к *Руководству по обеспеченным сделкам*.

2. Понятие и функция обеспечительного права

27. Согласно *Руководству по обеспеченным сделкам*, обеспечительное право – это имущественное право (право *in rem*, в отличие от права собственности и личных прав) в движимых активах, создаваемое по соглашению и обеспечивающее платеж или иное исполнение обязательства (см. определения терминов "обеспечительное право" и "лицо, предоставляющее право" ("праводатель") в введении к *Руководству по обеспеченным сделкам*, раздел В). Функция обеспечительного права состоит в том, чтобы снизить риск потерь в результате неплатежа путем предоставления обеспеченному кредитору возможности требовать выплаты стоимости активов, обремененных обеспечительным правом, в качестве резервного источника средств для погашения задолженности, причем он осуществляет это в преференциальном порядке по сравнению с другими требованиями кредиторов праводателя. Например, если предприятие, занявшее средства под залог оборудования, не погашает ссуду, обеспеченный кредитор, обладающий обеспечительным правом в этом оборудовании, вправе вступить во владение этим оборудованием, реализовать его и направить полученные средства на погашение оставшейся части долга. Поскольку в этом случае риск потерь от неисполнения обязательств снижается, праводатель получает более широкий доступ к кредиту, зачастую на более благоприятных условиях.

28. В *Руководстве по обеспеченным сделкам* принят функциональный, комплексный и всеобъемлющий подход к обеспеченным сделкам, с тем чтобы охватить любые виды имущественных прав в движимых активах, функция которых по существу состоит в обеспечении исполнения обязательства независимо от формы сделки, вида обременяемых активов, характера обеспеченного обязательства или статуса сторон (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, глава I, пункты 101-112, и рекомендации 2 и 10). Поэтому понятие "обеспечительное право" не ограничивается какими-либо видами конкретных определенных механизмов обеспечения, которые традиционно признаются различными правовыми системами, как, например, залог, заклад или ипотека. Это понятие также включает любые виды имущественных прав, в том числе право собственности, которые выполняют

функции обеспечения, как, например, право удержания правового титула для обеспечения оплаты покупной цены активов, право финансового лизинга, право получателя прав при передаче активов для целей обеспечения и право цессионария при уступке дебиторской задолженности для целей обеспечения (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, глава I, пункты 101-112, и рекомендации 2, 8 и 9).

29. В *Руководстве по обеспеченным сделкам* принят этот подход (который можно описать как "суть превыше формы") к понятию обеспечения, для того чтобы гарантировать, что на юридические права непосредственных сторон и любых третьих сторон, которые затрагивает соглашение об обеспечении, распространяется действие одного и того же единообразного свода правовых норм. В *Руководстве по обеспеченным сделкам* рекомендуется – в той мере, насколько исключения признаются по соображениям общей политики (например, для защиты покупателей сравнительно недорогих потребительских товаров), – узко оговорить эти исключения и четко указать в законе (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, рекомендации 4 и 7).

3. Создание обеспечительного права

30. В *Руководстве по обеспеченным сделкам* рекомендуется проводить различие между созданием обеспечительного права (сила обеспечительного права в отношениях между праводателем и обеспеченным кредитором) и силой этого обеспечительного права в отношении третьих сторон (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, глава I, пункты 1-7, глава III, пункты 6-8, и рекомендации 1, подпункт (с), 13 и 30). Основная причина такого подхода заключается в достижении одной из ключевых целей эффективного и действенного законодательства об обеспеченных сделках, т.е. в предоставлении сторонам возможности создать обеспечительное право в своих активах простым и эффективным способом при одновременном сокращении связанных с этим формальностей до минимума (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, рекомендации 4, подпункт (с), и 13).

31. Таким образом, *Руководство по обеспеченным сделкам* содержит ряд особых элементов, призванных способствовать достижению этой цели. В нем рекомендуется следующее: а) обеспечительное право создается просто путем заключения соглашения между праводателем и обеспеченным кредитором; б) соглашение заключается в письменной форме, если это не сопровождается передачей обремененных активов в фактическое владение обеспеченному кредитору; в) требование о письменной форме устанавливается в гибкой формулировке, с тем чтобы включить электронные средства связи и требование подписи только праводателя; и д) в соглашении отражается намерение сторон создать обеспечительное право, определить стороны и описать обеспеченное обязательство и обремененные активы (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, рекомендации 14 и 15).

32. Благодаря отказу от необходимости передачи владения обремененными активами для создания обеспечительного права, законодательство об обеспеченных сделках, предусмотренное в *Руководстве по обеспеченным сделкам*, позволяет предприятию обременять не только свои существующие материальные активы, но и свои нематериальные и будущие активы, а также совокупность обращаемых активов, в том числе, что особенно важно,

дебиторскую задолженность и инвентарные запасы (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, глава II, пункты 49-70, и рекомендации 2 и 17). В соответствии с рекомендациями, содержащимися в *Руководстве по обеспеченным сделкам*, обеспечительное право в будущих активах создается сразу, как только правоатель приобретает права в этих активах (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, рекомендация 13). Такой подход, как представляется, позволяет улучшить доступ к кредиту за счет расширения диапазона активов, которые правоатель может предложить в качестве обеспечения. Содержащиеся в *Руководстве по обеспеченным сделкам* рекомендации также подтверждают, что обеспечительное право может обеспечивать любые виды обязательств, в том числе будущие и неопределенные обязательства (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, рекомендация 16).

33. Это признание в *Руководстве по обеспеченным сделкам* непосессорных обеспечительных прав также расширяет доступ потребителей к кредиту, поскольку позволяет предоставляющему право потребителю немедленно вступить во владение активами, приобретенными на условиях кредитования под обеспечение. Однако в *Руководстве по обеспеченным сделкам* учитывается и необходимость сохранения прав потребителей и других лиц, которые могут потребовать специальной защиты. Так, рекомендуется, чтобы в законодательстве об обеспеченных сделках не затрагивались права потребителей, предусмотренные законодательством о защите потребителей, или не устанавливалась преимущественная сила по отношению к оговоренным законом ограничениям, касающимся возможности передачи или обременения определенных видов активов (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, глава I, пункты 10 и 11; глава II, пункты 56, 57 и 107; рекомендации 2, подпункт (b), и 18).

34. В *Руководстве по обеспеченным сделкам* также подтверждается, что обеспечительное право в обремененных активах автоматически распространяется на любые поступления по этим активам (включая поступления от поступлений) без необходимости заключения специального соглашения (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, рекомендация 19). Этот подход согласуется с ожиданиями сторон. Если обеспечительное право не распространяется на поступления, то в случае санкционированной передачи обремененных активов обеспеченный кредитор в значительной мере или полностью лишается возможности рассматривать эти активы в качестве обеспечения долгового обязательства. Даже если обеспечительное право переходит вслед за обремененными активами в руки получателя прав, распространение обеспечительного права на поступления все равно не теряет своего смысла, так как это может обеспечить более высокий уровень защиты, особенно если поступления оказываются более ценными, чем обремененные активы (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, глава II, пункты 72-81).

4. Сила обеспечительного права в отношении третьих сторон

35. В соответствии с рекомендациями *Руководства по обеспеченным сделкам* обеспечительное право приобретает силу в отношениях между сторонами после выполнения изложенных выше требований. Тем не менее обеспечительное право не может быть создано в отношении прав,

приобретенных третьими сторонами в обремененных активах, если и до тех пор пока не выполнены требования, касающиеся придания обеспечительному праву силы в отношении третьих сторон. Причина этого различия заключается в том, что информация об обеспечительном праве, созданном на основании частной договоренности сторон, должна быть надлежащим образом доведена до сведения третьих сторон, поскольку существование этого права может иметь негативные последствия для таких третьих сторон.

36. Основным методом, который признается в *Руководстве по обеспеченным сделкам* для придания обеспечительному праву силы в отношении третьих сторон, является регистрация уведомления в общем регистре обеспечительных прав (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, рекомендация 32). Хотя это единственный метод, предусмотренный ко всем видам обремененных активов, в *Руководстве по обеспеченным сделкам* признаются и другие методы, используемые в зависимости от вида обремененных активов.

37. Во-первых, передача права владения обремененными активами обеспеченному кредитору или его представителю является хорошим практическим путем привлечь внимание третьих сторон к тому факту, что права праводателя в активах вполне могут быть обременены. Соответственно, лишение праводателя права владения считается альтернативным методом придания силы в отношении третьих сторон при условии, что такое лишение права владения является реальным (а не конструктивным, фиктивным, подразумеваемым или символическим; см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, Введение, раздел В, "владение", и рекомендация 37). Очевидно, что этот метод придания силы в отношении третьих сторон приемлем только для материальных активов, находящихся в настоящее время во владении лица, предоставляющего право, и если это лицо в практическом плане готово отказаться от владения.

38. Во-вторых, *Руководство по обеспеченным сделкам* рекомендует – если обремененными активами является право на выплату средств, зачисленных на банковский счет, или право на получение поступлений по аккредитиву – чтобы обеспеченным кредиторам предоставлялась возможность выбрать – в качестве метода придания обеспечительному праву силы в отношении третьих сторон – получение "права контроля" над обремененными активами вместо регистрации в общем регистре обеспечительных прав (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, Введение, раздел В, "право контроля", и рекомендация 103). Следует отметить, что ценные бумаги и права на получение платежа, предусмотренные финансовыми договорами, регулируемые соглашениями о взаимозачете, или валютными контрактами, или вытекающие из них, исключены из сферы применения *Руководства по обеспеченным сделкам* (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, глава I, пункты 37-39, и рекомендация 4, подпункты (с)-(е)). Для этих видов активов государство, принимающее законодательство, как правило, также пожелает предусмотреть альтернативные методы придания обеспечительному праву силы в отношении третьих сторон.

39. В-третьих, *Руководство по обеспеченным сделкам* может применяться к обеспечительным правам в тех видах активов, которые подлежат режиму специальной регистрации, как, например, автотранспортные средства, воздушные и морские суда и интеллектуальная собственность (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, глава I, пункты 32-36, и

рекомендация 4, подпункты (а) и (b)). В той мере, насколько *Руководство по обеспеченным сделкам* применимо к обеспечительным правам в этих видах активов, в нем рекомендуется признавать регистрацию в специальном регистре в качестве альтернативного метода придания силы в отношении третьих сторон (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, рекомендация 38).

40. В-четвертых, в тех случаях, когда обремененный актив присоединен или может быть присоединен к недвижимому имуществу, с тем чтобы стать частью недвижимого имущества, *Руководство по обеспеченным сделкам* рекомендует придавать обеспечительному праву в обремененных активах силу в отношении третьих сторон путем регистрации уведомления либо в общем регистре обеспечительных прав, либо в регистре недвижимого имущества (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, рекомендация 43). Следует отметить, что требования в отношении описания активов для эффективной регистрации могут различаться в зависимости от того, где регистрируется уведомление, из-за различий в организации регистрации в двух видах регистров. Согласно рекомендации *Руководства по обеспеченным сделкам* описания обремененного актива в уведомлении, зарегистрированном в общем регистре обеспечительных прав, достаточно, если оно разумно позволяет его идентифицировать, поскольку уведомления в этом реестре организованы по идентификатору праводателя, а не по описанию актива (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, рекомендация 57, подпункт (b)). В отличие от этого регистрационные записи в регистре недвижимого имущества, как правило, организованы посредством ссылки на конкретный идентификатор для соответствующего земельного участка. Соответственно, идентификатор, используемый для идентификации участка недвижимого имущества, к которому присоединен или будет присоединен обремененный актив, также должен быть включен в уведомление, которое регистрируется в регистре недвижимого имущества.

5. Приоритет обеспечительного права

а) Конкурирующие обеспечительные права

41. Если сила в отношении третьих сторон придана нескольким обеспечительным правам, созданным одним и тем же праводателем в одном и том же обремененном активе, необходимо разработать правило определения приоритета между конкурирующими обеспечительными правами (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, глава III, пункты 12-14). Если сила в отношении третьих сторон будет придана всем конкурирующим обеспечительным правам путем регистрации, приоритет, в принципе, должен определяться тем, в какой очередности они были зарегистрированы (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, рекомендация 76, подпункт (а)). Если всем конкурирующим обеспечительным правам сила в отношении третьих сторон будет придана иным образом, нежели посредством регистрации, приоритет определяется очередностью придания силы в отношении третьих сторон (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, рекомендация 76, подпункт (b)). Если обеспечительное право, которому сила в отношении третьих сторон была придана иным образом, нежели посредством регистрации (например, посредством передачи права владения), вступает в конкуренцию с обеспечительным правом, которому сила в отношении третьих

сторон была придана путем регистрации, приоритет устанавливается на основании соответствующей очередности регистрации или придания силы в отношении третьих сторон (например, посредством передачи права владения), в зависимости от того, что наступает раньше (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, рекомендация 76, подпункт (с)).

42. Хотя в этих рекомендациях устанавливаются базовые правила, их применение в современном законодательстве об обеспеченных сделках, основывающемся на рекомендованном в *Руководстве по обеспеченным сделкам* режиме, всегда сопровождается некоторыми исключениями, необходимыми для содействия другой предпринимательской деятельности и достижения других политических целей. В нижеследующих пунктах кратко излагаются основные исключения, признаваемые в *Руководстве по обеспеченным сделкам*.

43. Во-первых, в *Руководстве по обеспеченным сделкам* признается особый приоритетный статус обеспеченного кредитора, который финансирует приобретение праводателем материальных активов (например, потребительских товаров, оборудования и инвентарных запасов) или интеллектуальной собственности (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, глава X, пункты 125-139, и *Дополнение*, пункты 181-183). При условии выполнения требований, рекомендованных в *Руководстве по обеспеченным сделкам* для получения этого особого приоритетного статуса, "приобретательское обеспечительное право" имеет приоритет – в том, что касается стоимости этих активов – перед обеспечительными правами в будущих подобных активах праводателя, которые были ранее приобретены и зарегистрированы или иным образом приобрели силу в отношении третьих сторон. Такой подход не наносит ущерба предыдущему обеспеченному кредитору, поскольку без такого нового финансирования праводатель не смог бы приобрести эти новые активы (а обеспеченный кредитор может сначала заключить соглашение об обеспечении, произвести проверку в реестре, выждать короткий период времени и затем выделить соответствующие финансовые средства). Признание приоритета за приобретательскими обеспечительными правами выгодно и лицу, предоставляющему право, так как дает ему доступ к различным источникам обеспеченного кредита для финансирования новых приобретений.

44. Во-вторых, обеспечительное право в денежных средствах или в оборотных инструментах или оборотных документах, которым сила в отношении третьих сторон придана посредством передачи обеспеченному кредитору права владения, имеет приоритет перед обеспечительным правом, которое ранее приобрело силу в отношении третьих сторон в результате регистрации (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, рекомендации 101, 102, 108 и 109). Это исключение основано на принципе сохранения свободной обращаемости этих видов активов на рынке.

45. В-третьих, если обремененный актив представляет собой право на получение средств, зачисленных на банковский счет, или право на получение поступлений по аккредитиву, обеспеченный кредитор, который получает приоритет благодаря "праву контроля" над обремененным активом, имеет приоритет по отношению к предыдущему или последующему обеспечительному праву, которое приобретает силу в отношении третьих

сторон в результате регистрации (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, Введение, раздел В, "право контроля", и рекомендации 103 и 107). Как уже отмечалось (см. пункт 38 выше), ценные бумаги и права на получение платежа, предусмотренные финансовыми договорами, регулируемые соглашениями о взаимозачете, или валютными контрактами или вытекающие из них, исключены из сферы применения *Руководства по обеспеченным сделкам* (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, глава I, пункты 37-39, и рекомендация 4, подпункты (с)-(е)). Принимающим законодательство государствам необходимо будет принять специальные правила приоритета в отношении этих видов активов.

46. В-четвертых, в той мере, насколько законодательство об обеспеченных сделках применимо к обеспечительным правам в тех видах движимых активов, на которые распространяется действие систем специальной регистрации, как, например, автотранспортные средства, воздушные и морские суда и интеллектуальная собственность (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, глава I, пункты 32-36, и рекомендация 4, подпункты (а) и (b)), *Руководство по обеспеченным сделкам* рекомендует предоставлять обеспечительному праву, которому сила в отношении третьих сторон была придана путем регистрации в специальном регистре, приоритет перед обеспечительным правом, зарегистрированным в общем регистре; а если оба обеспечительных права зарегистрированы в регистре недвижимого имущества, приоритет должен определяться тем, в какой очередности они были зарегистрированы (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, рекомендации 77 и 78). Эти правила призваны сохранить целостность и полноту записей в специальном реестре.

47. В-пятых, *Руководство по обеспеченным сделкам* рекомендует придерживаться аналогичного подхода к конкуренции приоритетов с участием конкурирующих обеспечительных прав в принадлежностях недвижимого имущества. Более конкретно *Руководство по обеспеченным сделкам* рекомендует отдавать обеспечительному праву, уведомление о котором было зарегистрировано в регистре недвижимого имущества, приоритет перед обеспечительным правом в принадлежности, уведомление о котором было зарегистрировано только в общем регистре обеспечительных прав; а если конкурирующие обеспечительные права в принадлежностях или в недвижимом имуществе зарегистрированы в регистре недвижимого имущества, приоритет должен определяться тем, в какой очередности они были зарегистрированы (см. *Руководство по обеспеченным сделкам*, рекомендации 87 и 88). Эти правила призваны сохранить целостность и полноту записей в реестре недвижимого имущества.