

**Генеральная Ассамблея**

Distr.: General  
2 May 2014  
Russian  
Original: English

**Комиссия Организации Объединенных Наций  
по праву международной торговли****Сорок седьмая сессия**

Нью-Йорк, 7-18 июля 2014 года

**Проект типового закона об обеспеченных сделках:  
обеспечительные интересы в неопосредованно  
удерживаемых ценных бумагах****Записка Секретариата**

Комиссия, возможно, пожелает отметить, что на своей сорок шестой сессии она согласилась с тем, что вопрос об охвате в проекте типового закона обеспечительных интересов в неопосредованно удерживаемых ценных бумагах будет решен на более позднем этапе (см. A/68/17, пункт 332). Комиссия, возможно, также пожелает принять во внимание, что в целях содействия рассмотрению этого вопроса Комиссией Рабочая группа на своей двадцать пятой сессии (Нью-Йорк, 31 марта – 4 апреля 2014 года) обсудила свод проектов определений и положений и рекомендовала Комиссии урегулировать обеспечительные права в неопосредованно удерживаемых бумагах в проекте типового закона таким образом, как это упомянуто выше (см. A/CN.9/802, пункт 93). Для оказания Комиссии содействия в принятии решения данные проекты определений и положений были пересмотрены и согласованы Рабочей группой (см. A/CN.9/802, пункты 72-92), как они изложены в приложении к настоящей записке. Как показывает это приложение, данный вопрос может быть урегулирован путем использования небольшого числа проектов определений и положений наряду с включением некоторых кратких замечаний. Таким образом, Комиссия, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, должен ли проект типового закона включать положения, касающиеся обеспечительных прав в неопосредованно удерживаемых ценных бумагах, и передать этот вопрос на рассмотрение Рабочей группы. В связи с этим Комиссия, возможно, пожелает отметить, что, как предполагается, Рабочая группа завершит свою работу и представит проект типового закона Комиссии для рассмотрения и принятия на ее сорок восьмой сессии в 2015 году (см. A/CN.9/807, пункт 7). Комиссия, возможно, также пожелает принять во внимание, что, как предполагается, Рабочей группе потребуется провести две сессии после 2015 года для завершения разработки руководства по принятию проекта типового закона (см. A/CN.9/807, пункт 12 (с)).

V.14-02726 (R) 060514 200514



Просьба отправить на вторичную переработку



## Приложение

[Примечание для Комиссии: Комиссия, возможно, пожелает отметить, что непосредственно удерживаемые ценные бумаги (НОУЦБ) регулярно используются в сделках коммерческого финансирования в качестве обеспечения, в частности малыми и средними предприятиями. Кроме того, Комиссия, возможно, пожелает принять во внимание, что НОУЦБ не рассматриваются в Конвенции УНИДРУА о материально-правовых нормах, касающихся опосредованно удерживаемых ценных бумаг ("Конвенция УНИДРУА о ценных бумагах"), Конвенции о праве, применимом к определенным правам в отношении опосредованно удерживаемых ценных бумаг ("Гаагская конвенция о ценных бумагах") или Руководстве ЮНСИТРАЛ для законодательных органов по обеспеченным сделкам ("Руководство по обеспеченным сделкам"). Если Комиссия решит, что обеспечительные права в НОУЦБ должны охватываться проектом типового закона, то необходимо пересмотреть подпункт 3 (d) статьи 1 проекта типового закона, с тем чтобы исключить только опосредованно удерживаемые ценные бумаги из сферы применения проекта типового закона (см. A/CN.9/WG.VI/WP.59). Кроме того, определения нижеизложенного содержания следует включить в статью 2 проекта типового закона (см. A/CN.9/WG.VI/WP.59), а положения, аналогичные четырем нижеизложенным положениям, следует включить в касающиеся конкретных активов разделы глав проекта типового закона, посвященных силе обеспечительного права в отношении третьих сторон, приоритету и коллизии правовых норм. В связи с этим Комиссия, возможно, пожелает отметить, что, как и в случае других касающихся конкретных активов положений проекта типового закона, государство может не нуждаться в них или может их осуществлять с соответствующими изменениями, внесенными с целью их согласования со своей правовой системой (черта, которая внутренне присуща любому типовому закону). Комиссия, возможно, также пожелает принять во внимание, что, по мнению Рабочей группы, следует охватить только обеспечительные права в НОУЦБ (включая передачу в целях обеспечения, но не прямую передачу НОУЦБ (см. A/CN.9/802, пункт 80). Рабочая группа также пришла к согласию о том, что для обеспечения охвата всех коллизий приоритетов следует учесть коллизии приоритетов между обеспечительным правом в НОУЦБ и правом получателя тех же НОУЦБ (см. A/CN.9/802, пункт 81, и статью 3 ниже).]

### А. Определения

а) "Ценные бумаги" означают:

[i)] любую акцию или аналогичное право участия в эмитенте, обязательстве эмитента или предприятии эмитента, которая:

а. входит в одну какую-либо категорию или серию, либо согласно своим условиям подразделяется на какую-либо категорию или серию, акций, прав участия или обязательств; и

б. является видом или является сходной какому-либо виду, продаваемому или обращающемуся на биржах ценных бумаг или на

финансовых рынках, либо является средством инвестирования в области, в которой она эмитирована или продается, или обращается; [или]

(ii) принимающее Типовой закон государство конкретно указывает любые дополнительные права, которые должны отвечать требованиям в качестве ценных бумаг даже в этом случае, если они не удовлетворяют требованиям, установленным в подпунктах (i) и (ii) настоящего общего определения, например паевые инвестиционные фонды;]

b) "опосредованно удерживаемые ценные бумаги" означают ценные бумаги, зачисленные на счет ценных бумаг, либо права или интересы в ценных бумагах, образующиеся в результате зачисления ценных бумаг на счет ценных бумаг;

c) "неопосредованно удерживаемые ценные бумаги" означают ценные бумаги, отличные от опосредованно удерживаемых ценных бумаг;

d) "сертифицированные неопосредованно удерживаемые ценные бумаги" означают неопосредованно удерживаемые ценные бумаги, представленные бумажным сертификатом;

e) "несертифицированные неопосредованно удерживаемые ценные бумаги" означают неопосредованно удерживаемые ценные бумаги, не представленные бумажным сертификатом;

f) "соглашение о контроле" означает засвидетельствованное подписанным письменным документом соглашение между эмитентом неопосредованно удерживаемых ценных бумаг, праводателем и обеспеченным кредитором, в соответствии с которым эмитент согласился следовать указаниям обеспеченного кредитора в отношении ценных бумаг, которых касается данное соглашение, без дополнительного согласия праводателя.

*[Примечание для Комиссии: Комиссия, возможно, пожелает отметить, что определение термина "ценные бумаги" выше является более узким, чем определение этого термина, содержащееся в подпункте (a) статьи I Конвенции УНИДРУА о ценных бумагах. Причина этого заключается в том, что, хотя широкое определение является целесообразным для целей Конвенции, оно является слишком широким для целей проекта типового закона и может привести к распространению действия специальных правил, применимых к обеспечительным правам в НОУЦБ, на обеспечительные права в дебиторской задолженности, оборотные инструменты и другие общие нематериальные обязательства (см. A/CN.9/802, пункт 74). Кроме того, Комиссия, возможно, пожелает принять во внимание, что определение термина "неопосредованно удерживаемые ценные бумаги" полностью совпадает с определением этого термина, содержащимся в подпункте (b) статьи I Конвенции УНИДРУА о ценных бумагах, и включено в настоящий текст, поскольку этот термин используется в подпункте 3 (d) статьи I проекта типового закона (см. A/CN.9/WG.VI/WP.59), с тем чтобы определить "неопосредованно удерживаемые ценные бумаги" с помощью ссылки на "опосредованно удерживаемые ценные бумаги". Комиссия, возможно, также пожелает отметить, что в руководстве по принятию проекта типового*

закона ("руководство по принятию") будет разъяснено, что любая ссылка на "бумажный сертификат" во всех положениях проекта типового закона предназначается для охвата электронных эквивалентов.]

## **В. Проекты типовых положений**

[Примечание для Комиссии: Комиссия, возможно, пожелает отметить, что в руководстве по принятию будет разъяснено, что а) НОУЦБ создаются и эмитируются в соответствии с применимым законодательством, регулирующим деятельность коммерческих организаций; б) права держателей НОУЦБ определяются применимым законодательством, регулирующим вопросы удержания и передачи ценных бумаг; с) эмитент НОУЦБ обычно ведет реестр ценных бумаг, в котором регистрируется их эмиссия; и d) законодательство, регулирующее передачу ценных бумаг, обычно предусматривает, что лицо, для которого были эмитированы НОУЦБ, может передать НОУЦБ следующим образом: i) вручение сертификата получателю, если речь идет о сертифицированных НОУЦБ на предъявителя; ii) вручение и индоссамент сертификата в случае сертифицированных ценных бумаг, эмитированных на поименного держателя, и, для того чтобы передача имела силу в отношении эмитента, регистрации ценных бумаг на имя получателя в бухгалтерских книгах эмитента; и iii) регистрация НОУЦБ на имя получателя в бухгалтерских книгах эмитента в случае несертифицированных НОУЦБ. В руководстве по принятию будет также разъяснено, что, за исключением нижеизложенных положений, касающихся конкретных активов, остальные положения проекта типового закона будут применимы к обеспечительному праву в НОУЦБ.]

### **Статья 1. Сила в отношении третьих сторон**

1. Обеспечительному праву в сертифицированных неопосредованно удерживаемых ценных бумагах сила в отношении третьих сторон придается путем:

- а) вручения сертификата обеспеченному кредитору; [или]
- б) регистрации уведомления в отношении обеспечительного права в [принимаящее Типовой закон государство указывает свой общий регистр обеспечительных прав]; [или]
- с) индоссамента сертификата таким образом, чтобы это указывало на намерение создать обеспечительное право и придать ему силу в отношении третьих сторон.]<sup>1</sup>

2. Обеспечительному праву в несертифицированных неопосредованно удерживаемых ценных бумагах сила в отношении третьих сторон придается путем:

<sup>1</sup> Этот вариант может быть включен принимающими типовой закон государствами, которые включили в свое законодательство Женевский единообразный закон о переводном и простом векселях или приняли Конвенцию Организации Объединенных Наций о международных переводных векселях и международных простых векселях.

а) регистрации уведомления в отношении обеспечительного права в [принимающее Типовой закон государство указывает свой общий регистр обеспечительных прав];

б) указания обеспечительного права или регистрации имени/наименования обеспеченного кредитора в качестве держателя ценных бумаг в бухгалтерских книгах, ведущихся с этой целью эмитентом или от его имени; [или]

с) заключения соглашения о контроле.

*[Примечание для Комиссии: Комиссия, возможно, пожелает отметить, что подпункт 1 (с) настоящей статьи и пункт 1 статьи 2, которые заключены в квадратные скобки для дальнейшего рассмотрения, могут быть необходимыми в целях избежания коллизии со статьей 19 Женевского единообразного закона о переводном и простом векселях, согласно которой залог сертифицированных ценных бумаг может быть создан erga omnes путем индоссамента на сертификате с указанием "валюта в обеспечение" ("valeur en garantie"), "валюта в залог" ("valeur en gage") или любым другим указанием, подразумевающим залоговое обеспечение (статья 22 Конвенции Организации Объединенных Наций о международных переводных векселях и международных простых векселях содержит аналогичную норму). Комиссия, возможно, также пожелает принять во внимание, что аналогичный текст может потребоваться включить в статьи проекта типового закона, касающиеся обеспечительных прав в оборотных инструментах (и возможно в оборотных документах). Комиссия, возможно, также пожелает отметить, что в руководстве по принятию будет разъяснено, что а) обеспечительное право в НОУЦБ (как и в любом другом активе), которому придана сила в отношении третьих сторон, также имеет силу в отношении управляющего в деле о несостоятельности праводателя или кредиторов праводателя по судебному решению; и б) приоритетность прав получателей и конкурирующих обеспеченных кредиторов определяется хронологически не по времени приобретения силы в отношении третьих сторон, а скорее в соответствии со специальными правилами приоритета, рассматриваемыми в статьях 2 и 3 ниже.]*

## **Статья 2. Приоритет в отношениях между обеспечительными правами**

[1. Обеспечительное право в сертифицированных неопосредованно удерживаемых ценных бумагах, которому придана сила в отношении третьих сторон путем индоссамента сертификата таким образом, чтобы это указывало на намерение создать обеспечительное право, имеет приоритет перед обеспечительным правом в тех же ценных бумагах, которому придана сила в отношении третьих сторон путем любого другого метода.]<sup>2</sup>

2. Обеспечительное право в сертифицированных неопосредованно удерживаемых ценных бумагах, которому придана сила в отношении третьих сторон путем вручения сертификата обеспеченному кредитору, имеет приоритет перед обеспечительным правом в тех же ценных бумагах, которому

<sup>2</sup> Эта норма должна быть включена только теми государствами, которые приняли подпункт 1 (с) статьи 1.

придана сила в отношении третьих сторон путем регистрации уведомления в отношении обеспечительного права в [принимаящее Типовой закон государство указывает свой общий регистр обеспечительных прав].

3. Обеспечительное право в несертифицированных неопосредованно удерживаемых ценных бумагах, которому придана сила в отношении третьих сторон путем заключения соглашения о контроле, имеет приоритет перед обеспечительным правом в тех же ценных бумагах, которому придана сила в отношении третьих сторон путем регистрации уведомления в отношении обеспечительного права в [принимаящее Типовой закон государство указывает свой общий регистр обеспечительных прав].

4. Приоритет в отношениях между обеспечительными правами в несертифицированных неопосредованно удерживаемых ценных бумагах, которым придана сила в отношении третьих сторон путем заключения соглашений о контроле, определяется в порядке по времени заключения соглашений о контроле.

5. Обеспечительное право в несертифицированных неопосредованно удерживаемых ценных бумагах, которому придана сила в отношении третьих сторон, путем указания обеспечительного права или регистрации имени/наименования обеспеченного кредитора в качестве держателя ценных бумаг в бухгалтерских книгах, ведущихся с этой целью эмитентом или от его имени, имеет приоритет перед обеспечительным правом в тех же ценных бумагах, которому придана сила в отношении третьих сторон путем любого другого метода.

### **Статья 3. Приоритет в отношениях между обеспечительным правом и правом получателя**

#### **Вариант А**

1. Если обремененные неопосредованно удерживаемые ценные бумаги передаются и обеспечительное право в этих ценных бумагах имеет силу в отношении третьих сторон в момент передачи, то получатель приобретает их с учетом обеспечительного права.

2. Невзирая на пункт 1 настоящей статьи, получатель приобретает обремененные ценные бумаги свободно от обеспечительного права, если:

а) обеспеченный кредитор санкционировал передачу свободно от обеспечительного права; или

б) в момент передачи получатель не был осведомлен о том, что передача нарушает право обеспеченного кредитора.

3. Настоящая статья не умаляет прав держателей неопосредованно удерживаемых ценных бумаг согласно иному законодательству, касающемуся передачи ценных бумаг.

#### **Вариант В**

Обеспечительное право в неопосредованно удерживаемых ценных бумагах является подчиненным по отношению к любым более приоритетным

правам, приобретенным получателем ценных бумаг согласно иному законодательству, касающемуся передачи ценных бумаг.

*[Примечание для Комиссии: Комиссия, возможно, пожелает отметить, что а) пункт 1 варианта А соответствует общим правилам проекта типового закона и, таким образом, в нем может и не быть необходимости; б) пункт 2 варианта А соответствует правилу, применимому к получателям денежных средств, и, возможно, нет необходимости его повторять в отношении получателей НОУЦБ; и с) вариант В соответствует правилу, применимому к оборотным документам.]*

#### **Статья 4. Применимое законодательство**

1. Законодательством, применимым к приданию силы обеспечительному праву в сертифицированных неопосредованно удерживаемых ценных бумагах в отношении эмитента, является закон государства, в соответствии с которым учрежден эмитент.
2. Законодательством, применимым к созданию, приданию силы в отношении третьих сторон и приоритету обеспечительного права в сертифицированных неопосредованно удерживаемых ценных бумагах, является закон государства местонахождения сертификата.
3. Законодательством, применимым к реализации обеспечительного права в сертифицированных неопосредованно удерживаемых ценных бумагах, является закон государства, в котором осуществляется реализация.
4. Законодательством, применимым к приданию силы в отношении эмитента, созданию, приданию силы в отношении третьих сторон, приоритету и реализации обеспечительного права в несертифицированных неопосредованно удерживаемых ценных бумагах, является закон государства, в соответствии с которым учрежден эмитент.

*[Примечание для Комиссии: Комиссия, возможно, пожелает отметить, что в сохранении пункта 1 настоящей статьи может и не быть необходимости, поскольку он касается взаимоотношений между держателем и эмитентом НОУЦБ. В отношении сертифицированных НОУЦБ Комиссия, возможно, пожелает принять во внимание, что в руководстве по принятию будет разъяснено, что, согласно общей норме проекта типового закона, касающейся соответствующего момента определения местонахождения (см. A/CN.9/WG.VI/WP.57/Add.4, приложение II, статья 7), соответствующим моментом для определения местонахождения сертификата или эмитента применительно к вопросам создания является момент предполагаемого создания обеспечительного права, а применительно к вопросам, касающимся силы в отношении третьих сторон и приоритета, является момент возникновения соответствующего вопроса.]*

### **С. Согласование с другими нормами права**

*[Примечание для Комиссии: Комиссия, возможно, пожелает отметить, что упомянутые выше определения также призваны позволить избежать любого дублирования законодательства, касающегося опосредованно*

удерживаемых ценных бумаг, тогда как статья 3 призвана обеспечить, чтобы права держателей НОУЦБ не затрагивались неблагоприятным образом. Комиссия, возможно, также пожелает принять во внимание, что дополнительные нормы, касающиеся НОУЦБ, могут потребоваться в целях избежания коллизии с другими нормами права, такими как Директива Европейского союза об обеспечении (2002/47/ЕС) с поправками, внесенными в нее Директивой 2009/44/ЕС ("Директива о финансовом обеспечении"). Например, положение, касающееся НОУЦБ, или другие изменения в главе о реализации могут быть необходимыми для обеспечения того, чтобы проект типового закона соответствовал статье 4 Директивы о финансовом обеспечении. В таком касающемся НОУЦБ или ином положении, возможно, потребуется разъяснить, что а) обеспечительное право в НОУЦБ может быть реализовано путем взыскания, зачета, предложения о приобретении ценных бумаг обеспеченным кредитором в порядке полного или частичного исполнения обеспеченного обязательства, либо путем продажи или иного отчуждения НОУЦБ; и b) при условии заключения сторонами соглашения об ином обеспеченный кредитор может реализовать свое обеспечительное право в НОУЦБ без направления какого-либо уведомления о своем намерении осуществить реализацию.]

---