



# Генеральная Ассамблея

Distr.: Limited  
13 March 2002

Russian  
Original: English

## Комиссия Организации Объединенных Наций по праву международной торговли

Рабочая группа VI (Обеспечительные интересы)

Первая сессия

Нью-Йорк, 20–24 мая 2002 года

### Обеспечительные интересы

### Проект руководства для законодательных органов по обеспечительным сделкам

#### Доклад Генерального секретаря

#### Добавление

#### Содержание

	<i>Пункты</i>	<i>Стр.</i>
Проект руководства для законодательных органов по обеспечительным сделкам . . . . .	1–43	1
VIII. Права и обязательства сторон до неисполнения . . . . .	1–43	2
A. Общие замечания . . . . .	1–35	2
1. Введение . . . . .	1–4	2
2. Автономия сторон . . . . .	5–9	3
a. Принцип . . . . .	5–6	3
b. Ограничения . . . . .	7–9	3
3. Субсидиарные правила . . . . .	10–35	4
a. Значение . . . . .	10–11	4
b. Принципиальные цели . . . . .	12–13	5
c. Виды субсидиарных правил . . . . .	14–35	5
B. Резюме и рекомендации . . . . .	36–43	9



## **VIII. Права и обязательства сторон до неисполнения**

### **A. Общие замечания**

#### **1. Введение**

1. Юридические требования в отношении действительного и поддающегося исполнению соглашения об обеспечении являются минимальными и должны быть легко выполнимыми (см. документ A/CN.9/WG.VI/WP.2/Add.4, пункты 36–46). Тем не менее для обеспечения эффективности и предсказуемости необходимо включить дополнительные условия в соглашение об обеспечении, с тем чтобы охватить другие аспекты сделки. Доходы, получаемые от обремененных активов, могут, например, удерживаться обеспеченным кредитором и увеличивать стоимость обремененных активов или же могут быть использованы для оплаты обеспеченного обязательства. Сами стороны могут наилучшим образом определить условия соглашения об обеспечении с учетом их собственных нужд и пожеланий. Тем не менее для заполнения пробелов, которые могут возникнуть, если стороны не включают дополнительные условия, режимы обеспеченных сделок, как правило, содержат свод субсидиарных правил, в которых подробно регламентируются права и обязательства сторон до неисполнения.

2. Установление в законодательном порядке положений о неисполнении необходимо для обеспечения эффективных, действенных и обоснованных правовых рамок для регулирования обеспечительных прав в движимой собственности. Всеобъемлющий охват, позволяющий разъяснить положение сторон в результате заполнения потенциально возможных пробелов в соглашении об обеспечении, представляет собой ключевой принцип эффективного режима обеспеченных сделок с личным имуществом или по меньшей мере один из его наиболее важных элементов (см. документ A/CN.9/WG.VI/WP.2/Add.1, пункты 11 и 17). В связи с этим в руководстве применяется подход, который был использован в ходе многих последних законодательных реформ (например, Гражданский кодекс Квебека и статья 9 ЕТК), в региональных типовых законах (например, в типовых законах ЕБРР и ОАГ), а также в международных конвенциях, в которых рассматриваются некоторые аспекты обеспеченных сделок в движимых активах (например, Конвенция об уступке и Конвенция о подвижном оборудовании).

3. Существуют два фактора, ограничивающих охват настоящей главы. Во-первых, в ней не рассматриваются условия, необходимые для заключения соглашения об обеспечении (например, минимальное содержание соглашения об обеспечении), поскольку они выполняют другую функцию и поэтому рассматриваются в главе IV. Во-вторых, не рассматриваются права и обязательства сторон соглашения об обеспечении после неисполнения, поскольку после неисполнения возникают другие принципиальные вопросы, которые рассматриваются в главе IX.

4. Приводимое ниже первоначальное обсуждение сосредоточено на двух основных принципиальных вопросах. Первый вопрос касается принципа автономии сторон и того, в какой степени сторонам должно быть разрешено самостоятельно определять условия своего соглашения об обеспечении (если исходить из того, что соглашение удовлетворяет материально-правовым и

формальным требованиям для создания обеспечительного права). Второй вопрос касается характера и количества положений, подлежащих включению для охвата новых и появляющихся форм обеспеченных сделок. В заключение главы определяются рекомендуемые права и обязательства как обеспеченного кредитора, так и должника до неисполнения.

## **2. Автономия сторон**

### **а. Принцип**

5. Автономия сторон, если при этом не затрагивается законодательство о защите интересов потребителей, может рассматриваться в качестве основополагающего принципа, регулирующего взаимоотношения сторон соглашения об обеспечении до неисполнения. Применение принципа автономии сторон в качестве руководящего принципа, распространяющегося на неимущественно-правовые аспекты обеспеченных сделок, обеспечивает большую свободу действий при определении договорных условий. Благодаря этому кредиторы обладают существенной свободой выбора при разработке соглашения об обеспечении, однако в конечном счете цель заключается в расширении доступа к кредиту для должников по более низкой цене.

6. Предоставление достаточной свободы действий при определении договорных условий может способствовать также регулированию сделок между сторонами в долгосрочной перспективе благодаря заполнению потенциально возможных пробелов в соглашении об обеспечении. Во многих случаях соглашение об обеспечении не рассматривается в качестве статичной единовременной сделки. Стороны могут рассчитывать на динамичные непрерывные финансовые отношения, в рамках которых обеспеченный кредитор будет предоставлять дополнительные средства, а должник будет предлагать в качестве обеспечения имущество, которое он будет приобретать в будущем. Если стороны будут обязаны приводить все последующие изменения и дополнения к их первоначальному соглашению в соответствии с формальными требованиями, то это будет сопряжено со значительными дополнительными расходами, которые в конечном счете будет нести должник. Автономия сторон позволит сторонам защитить их законные интересы в соответствии с обеспеченными сделками, которые являются элементом долгосрочных отношений.

### **б. Ограничения**

7. Поскольку невозможно определить все обстоятельства, в которых обеспечительное право может потребоваться для обеспечения исполнения какого-либо обязательства, желательно избегать необоснованных ограничений, которые могут препятствовать усилиям сторон по приведению обеспеченных сделок в соответствие с их собственными потребностями и обстоятельствами. В то же время необходимо предусмотреть определенное ограничение в отношении автономии сторон для предупреждения необоснованных требований со стороны обеспеченного кредитора. Такие пределы должны быть четко установлены на основании публичного порядка (*ordre public*) и основополагающего принципа добросовестности и честности, а также должны быть конкретно

сформулированы для предупреждения любого неправомерного или необоснованного распределения бремени под прикрытием автономии сторон.

8. Хотя обеспеченный кредитор и должник в большинстве случаев должны обладать правом свободно определять свои взаимные договорные права и обязательства, такая свобода не распространяется на вещно-правовые последствия соглашений об обеспечении, которые могут затрагивать права и обязательства третьих сторон. Понятие автономии сторон в данном контексте следует понимать с учетом пределов, устанавливаемых в более широких рамках имущественного права.

9. Помимо таких разумных пределов, которые будут определяться в рамках каждой правовой системы исходя из собственных критериев, сторонам следует предоставить широкую свободу действий в отношении:

- i) согласования условий соглашения об обеспечении;
- ii) определения обеспечиваемого обязательства и событий, наступление которых означает его неисполнение; а также
- iii) определения того, что должник может и не может делать с обремененными активами.

### **3. Субсидиарные правила**

#### **а. Значение**

10. Правила, включенные в настоящую главу, предназначены для автоматического применения в отсутствие доказательства того, что стороны намеревались исключить их применение. Концептуальные формулировки, которые используются для идентификации правил, подлежащих применению, "если не достигнуто соглашение об обратном", являются различными в зависимости от конкретной страны (например, *jus dispositivum*, *lois supplétives*, диспозитивные нормы). Тем не менее, такие условия имеют одинаковое назначение в качестве норм, позволяющих заполнить пробелы, в том смысле, что данное правило применяется только в том случае, если стороны не рассмотрели данный вопрос в своем соглашении. Независимо от того, каким образом сформулированы такие правила, в них должно быть четко указано, что они применяются и обладают исковой силой при условии, что стороны не договорились об обратном.

11. Что касается количества субсидиарных правил, которые предполагается включить, то в руководстве не содержится исчерпывающего перечня прав и обязательств сторон в течение срока исполнения обеспеченной сделки. Хотя те правила, которые сами стороны, наиболее вероятно, согласуют, могут быть предписаны в законодательстве, в перечне субсидиарных правил не предназначены для применения в качестве замены какой-либо стандартной формы. Субсидиарные правила должны распространяться только на наиболее обычные или естественные обстоятельства, возникающие в ходе исполнения обеспеченных сделок, т.е. на права и обязательства, которые, как вполне обоснованно может предполагать законодатель, стороны взяли на себя, несмотря на отсутствие прямого указания на это в соглашении об обеспечении.

**b. Принципиальные цели**

12. Все субсидиарные правила должны преследовать позитивные принципиальные цели, например, разумное распределение ответственности в связи с уходом за обремененными активами, сохранение их стоимости на уровне, существовавшем до неисполнения, и максимизация их стоимости после неисполнения. Включение дополнительных условий в соглашение об обеспечении, предназначенных для усиления защиты обеспеченных кредиторов или должников, лучше оставить на усмотрение самих сторон, не указывая их в качестве субсидиарных правил в тексте настоящего руководства. Если, например, стороны пожелают включить положение о выборе права или если обеспеченный кредитор пожелает, чтобы должник депонировал любые поступления от страхования на определенный депозитный счет, или же если должник, который сохраняет владение обремененными активами, пожелает получить определенное заблаговременное уведомление, прежде чем обеспеченный кредитор сможет воспользоваться своим правом на их осмотр, то договаривающимся сторонам надлежит прямо договориться о такого рода дополнительных условиях.

13. Субсидиарные правила могут быть предназначены для достижения комплекса принципиальных целей, которые соответствуют потребностям и практике каждой отдельной правовой системы. Тем не менее, в большинстве правовых систем, по-видимому, признаются преимущества принятия субсидиарных правил об обеспечении в личном имуществе, которые способствуют расширению доступа к кредиту по более низкой цене. Например, на сторону, во владении которой находятся обремененные активы, должны возлагаться обязанности по их сохранению и уходу за ними. Такое правило предназначено для стимулирования ответственного отношения со стороны тех, кто контролирует обремененные активы и на чьем попечении они находятся, и в то же время способствует максимизации цены фактической продажи обремененных активов в случае неисполнения обязательств.

**c. Виды субсидиарных правил**

14. Можно провести различие между правами и обязательствами, которыми, как правило, обладает обеспеченный кредитор, во владении которого находятся обремененные активы, и правами и обязательствами, которыми обладает должник, во владении которого находятся обремененные активы в случае непосессорного обеспечения.

**i. Посессорное обеспечение**

15. В случае посессорных обеспечительных прав права и обязательства сторон до неисполнения должны по меньшей мере стимулировать обеспеченного кредитора сохранять стоимость обремененных активов, особенно если такие активы представляют собой имущество, приносящее доход. Ниже излагаются некоторые из наиболее важных обязанностей и прав, возлагаемых на обеспеченного кредитора, во владении которого находятся обремененные активы.

**а) Обязанность проявлять заботу**

16. Наилучшим методом стимулирования ответственного отношения со стороны обеспеченного кредитора, во владении которого находятся обремененные активы, является возложение на кредитора обязательства проявлять разумную заботу о таких активах. Сфера действия и порядок исполнения такой обязанности проявлять заботу должны быть четко и подробно определены. Должна предусматриваться, в частности, обязанность сохранять или поддерживать обремененные активы в хорошем состоянии, а также осуществлять весь необходимый ремонт для поддержания таких активов в хорошем состоянии.

17. В зависимости от обстоятельств обязанность проявлять заботу может исполняться различными методами. В некоторых случаях обеспеченному кредитору, возможно, достаточно уведомить должника, возвратив обремененные активы должнику, с тем чтобы должник смог принять меры по их сохранению. В других случаях, возможно, неразумно ожидать, что должник примет такие меры и в таком случае обязанность проявлять заботу должен будет выполнять обеспеченный кредитор, во владении которого находятся активы.

**б) Право на получение возмещения разумных расходов**

18. Те расходы, которые разумно производятся обеспеченным кредитором во исполнение его обязанности проявлять заботу, должен нести должник, а обеспеченный кредитор должен иметь право на получение от должника возмещения таких расходов. Другие виды расходов, которые обеспеченный кредитор решает произвести, не должны взиматься с должника.

**с) Право на разумное использование обремененных активов**

19. Для того чтобы содействовать прибыльному использованию обремененных активов, обеспеченному должнику следует разрешить использовать или эксплуатировать обремененные активы для целей их сохранения и поддержания, хотя это в любом случае должно осуществляться таким образом и в такой степени, в какой это является разумным.

**д) Обязанность сохранять обремененные активы в состоянии, позволяющем их идентифицировать**

20. За исключением случаев, когда обремененные активы являются легко заменимыми, обеспеченный кредитор должен сохранять материальные активы в состоянии, позволяющем их идентифицировать.

**е) Обязанность принимать меры для сохранения прав должника**

21. Обязанность обеспеченного кредитора проявлять заботу об активах, например о правах на выплату денежных сумм, правах интеллектуальной собственности и других нематериальных движимых активах, предусматривает не только сохранение документа или инструмента, в котором воплощены такие права на получение платежа или права интеллектуальной собственности. Обязанность проявлять заботу в таких случаях предусматривает обязательство

принимать меры для поддержания или сохранения прав должника в отношении тех сторон, которые несут вторичную ответственность (например, гарант).

**f) Обязанность разрешать инспекцию должником**

22. Еще одним обязательством обеспеченного кредитора, во владении которого находятся обремененные активы, является обязательство разрешать должнику проводить инспекцию таких активов в разумные сроки.

**g) Право зачитывать доходы в оплату обеспеченного обязательства**

23. Поступления (включая денежную прибыль, потомство животных и другие "побочные" или "естественные" результаты), причитающиеся по обремененным активам и получаемые обеспеченным должником могут быть, если они не перечисляются должнику, удержаны обеспеченным кредитором и зачтены в оплату обеспеченного обязательства.

**h) Право уступать обеспеченное обязательство и обеспечительное право**

24. Обеспеченному кредитору следует предоставить право уступать как свое платежное требование в отношении должника ("обеспеченное обязательство"), так и обеспечительное право, связанное с этим обеспеченным обязательством. Если это возможно, цессионарию переходят все права, которыми обладал первоначально обеспеченный кредитор.

**i) Право "перезакладывать" обремененные активы**

25. Обеспеченному кредитору может быть также разрешено создавать обеспечительное право в обремененных активах в качестве обеспечения по долгу. Иными словами, обеспеченный кредитор может "перезакладывать" обремененные активы, если это не затрагивает права должника на возвращение таких активов, когда он выполняет свое обязательство.

**j) Право застраховаться от утраты или повреждения обремененных активов**

26. Риск утраты или ухудшение состояния обремененных активов лежит на должнике, несмотря на создание обеспечительного права (в большинстве правовых систем должник сохраняет за собой право собственности на обремененные активы). Между тем, обеспеченный кредитор заинтересован в том, чтобы застраховать обремененные активы в полном объеме. Поэтому обеспеченному кредитору следует предоставить право заключать договор со страховщиком от имени должника и получать возмещение расходов.

**k) Право выплачивать налоги от имени должника**

27. Ответственность за выплату налогов, начисляемых по обремененным активам, также возлагается на должника. Тем не менее, обеспеченному кредитору следует предоставить право выплачивать такие налоги от имени должника для защиты своего обеспечительного права в таких активах. Упомянутые выплаты следует рассматривать в качестве разумных расходов, которые были принесены в целях сохранения обремененных активов и в

отношении которых обеспеченный кредитор должен обладать правом на получение возмещения.

**ii. Непосessorное обеспечение**

28. Одной из ключевых принципиальных целей эффективного режима обеспеченных сделок должно быть поощрение ответственного отношения со стороны должника, во владении которого сохраняются обремененные активы, но который предоставил обеспечительное право в таких активах (см. A/CN.9/WG.VI/WP.2/Add.1, пункт 18). Поэтому принципы, лежащие в основе субсидиарных правил для непосessorного обеспечения, направлены на максимизацию экономического потенциала активов должника (см. A/CN.9/WG.VI/WP.2/Add.1, пункт 11). Поощрение экономически рентабельного использования активов должника способствует созданию доходов в пользу должника. Поддержание стоимости принадлежащих должнику обремененных активов на уровне, предшествовавшем неисполнению обязательства, соответствует цели максимизации цены фактической продажи таких активов в интересах обеспеченного кредитора.

**a) Обязанность надлежащим образом застраховать обремененные активы и выплачивать налоги**

29. Обязанность проявлять заботу, возлагаемая на должника, владеющего активами, предусматривает обеспечение надлежащего страхового покрытия обремененных активов и своевременной выплаты поимущественного налога. Если такие расходы в период до момента неисполнения обязательства несет обеспеченный кредитор, то его право на возмещение подобных расходов должником обеспечивается обеспечительным правом.

**b) Обязанность предоставлять обеспеченному кредитору возможность проводить инспекцию**

30. Обеспеченный кредитор должен иметь право контролировать условия, в которых должник, во владении которого находятся обремененные активы, содержит такие активы. Для этого должника следует обязать предоставлять обеспеченному кредитору возможность проводить инспекцию обремененных активов в любое разумное время.

**c) Обязанность обеспечивать учет и вести надлежащую отчетность**

31. Если обремененные активы состоят из приносящего прибыль имущества, находящегося во владении должника, то в обязанности должника входит разумное ведение счетов в отношении отчуждения и использование поступлений, получаемых по обремененным активам. Такая обязанность должна предусматривать ведение надлежащей отчетности в отношении состояния обремененных активов.

**d) Обязанность принимать меры для сохранения прав в обремененных активах**

32. В случае нематериальных обремененных активов, например права должника на получение платежа в форме дебиторской задолженности,

деPOSITных счетов, гонораров или прав по патентам, авторским правам и торговым маркам, основным аспектом обязательства должника проявлять заботу является принятие необходимых мер для сохранения таких прав.

**e) Право на получение доходов**

33. Должник не только несет ответственность за оплату расходов и сборов до неисполнения, но также одновременно получает выгоды в виде доходов и поступлений, причитающихся по обремененным активам, находящимся во владении должника. На такие поступления, как правило, распространяется обеспечительное право, которым обладает обеспеченный кредитор в обремененных активах.

**f) Право использовать, смешивать, соединять и обрабатывать обремененные активы**

34. Должник, во владении которого находятся обремененные активы, обычно имеет право использовать, смешивать или соединять и обрабатывать обремененные активы вместе с другими активами, а также отчуждать обремененные активы в рамках обычных коммерческих операций.

**g) Право предоставлять другое обеспечительное право в одних и тех же активах**

35. Следует также предусмотреть в качестве субсидиарного права полномочия должника предоставлять последующее обеспечительное право в уже обремененных активах.

## **В. Резюме и рекомендации**

36. В субсидиарных правилах, включенных в настоящую главу, предпринимается попытка разъяснить обязательства сторон соглашения об обеспечении в период до неисполнения. Такие правила носят скорее диспозитивный, а не императивный характер, поскольку формулировка "если иное не согласовано", должна служить преамбулой к каждому из прав и обязанностей, устанавливаемых для сторон. Диспозитивный характер этих правил основан на том, что стороны могут отказаться от прав и обязательств, установленных для них в этой главе, или отменить эти права и обязательства, если такой отказ не противоречит публичному порядку или не входит в коллизию с основополагающим принципом добросовестности и честности.

37. Обеспеченный кредитор, во владении которого находятся обремененные активы, должен проявлять заботу, сохранять и поддерживать активы в хорошем состоянии. Обеспеченный кредитор обязан также производить весь необходимый ремонт для поддержания обремененных активов в таком состоянии. В случае материальных обремененных активов обеспеченный кредитор должен поддерживать такие активы в состоянии, обеспечивающем их идентификацию, если они не представляют собой легко заменимого движимого имущества.

38. Если обремененные активы состоят из права должника на получение денежного платежа или других нематериальных активов (например, оборотных документов или дебиторской задолженности), обязательство обеспеченного должника проявлять заботу должно предусматривать обязанность в отношении сохранения прав должника по отношению к лицам, несущим субсидиарную ответственность. Обеспеченный кредитор должен предоставлять должнику возможность проводить инспекцию обремененных активов в любое разумное время. После выполнения обеспеченного обязательства в полном объеме обеспеченный кредитор обязан возвратить обремененные активы должнику.

39. Обеспеченный кредитор, во владении которого находится обеспечение, должен иметь право на удержание в качестве дополнительного обеспечения любых поступлений, образующихся по обремененным активам, и зачитывать их в оплату обеспеченного обязательства, если они не переводятся должнику. Обеспеченный кредитор может также создавать обеспечительное право в обремененных активах в результате их перезалога.

40. Разумные расходы, которые несет обеспеченный кредитор в процессе исполнения своего обязательства по хранению и проявлению заботы об активах (включая расходы на страхование и выплату налогов), должны возмещаться обеспеченному кредитору. Право обеспеченного кредитора на возмещение таких расходов также должно обеспечиваться обремененными активами.

41. В случае непоссessorного обеспечения на должника, во владении которого оставляются обремененные активы, также должна возлагаться обязанность по хранению и обеспечению сохранности активов. При выполнении такой обязанности должник обязан нести такие расходы, как оплата страховых премий, налогов и других сборов.

42. Должник, во владении которого находятся активы, должен иметь право использовать, смешивать или объединять и обрабатывать обремененные активы вместе с другими активами, а также отчуждать обремененные активы в рамках обычных коммерческих операций. Должник может также предоставлять последующее обеспечительное право в обремененных активах.

43. Должник, во владении которого находятся обремененные активы, должен быть также обязан предоставлять обеспеченному кредитору возможность контролировать состояние обремененных активов в разумное время и вести разумную отчетную документацию, содержащую подробные данные об отчуждении или обработке обремененных активов. Если обремененные активы представляют собой нематериальное движимое имущество, обязательство должника проявлять заботу предусматривает также подтверждение или защиту права должника на получение платежа или же принятие мер, которые необходимы для взимания того, что причитается должнику.