



# Генеральная Ассамблея

Distr.: Limited  
7 July 2004

Russian  
Original: English

**Комиссия Организации Объединенных Наций  
по праву международной торговли**  
Рабочая группа VI (Обеспечительные интересы)  
Шестая сессия  
Вена, 27 сентября – 1 октября 2004 года

## Обеспечительные интересы

### Проект руководства для законодательных органов по обеспеченным сделкам

#### Доклад Генерального секретаря

#### Добавление

#### Содержание

	<i>Пункты</i>	<i>Стр.</i>
IX. Неисполнение обязательства и принудительная реализация . . . . .	1–34	3
A. Общие замечания . . . . .	1–33	3
1. Введение . . . . .	1–4	3
2. Неисполнение . . . . .	5	4
3. Принудительная реализация . . . . .	6–33	4
a) Соображения общего характера . . . . .	6–9	4
b) Уведомление о принудительной реализации. . . . .	10–11	5
c) Степень судебного надзора за принудительной реализацией. . . . .	12–16	6
d) Свобода сторон согласовывать процедуру принудительной реализации. . . . .	17	8
e) Принятие обремененных активов в погашение обеспеченного обязательства. . . . .	18–19	8
f) Освобождение активов от обременения . . . . .	20	9
g) Санкционированное отчуждение лицом, предоставившим право . . . . .	21	9
h) Изъятие обремененных активов из-под контроля лица, предоставившего право . . . . .	22–23	10



i) Продажа или иное отчуждение обремененных активов . . . . .	24–27	10
j) Распределение доходов от отчуждения . . . . .	28–29	11
k) Окончательный характер . . . . .	30	12
l) Варианты общего режима . . . . .	31–32	12
m) Судебное разбирательство, возбужденное другими кредиторами	33	12
V. Рекомендации . . . . .	34	13

## **IX. Неисполнение обязательства и принудительная реализация**

### **A. Общие замечания**

#### **1. Введение**

1. Разумный обеспеченный кредитор ожидает, что должник исполнит свои обязательства, и кредитору не потребуется обращать взыскание на обремененные активы. Разумный должник также считает, что он исполнит свои обязательства. Тем не менее обе стороны признают, что в некоторых случаях должник может оказаться не в состоянии выполнить свои обязательства. Это может быть обусловлено плохим управлением или принятием необоснованных коммерческих решений, но также может быть вызвано причинами, не зависящими от должника, например экономическим спадом в данной отрасли или же более общими экономическими условиями.

2. Кредиторы, как правило, периодически проверяют состояние коммерческих операций должников или состояние обремененных активов и поддерживают связь с теми должниками, у которых появляются признаки финансовых проблем. Должники, как правило, поддерживают сотрудничество со своими кредиторами для выработки методов преодоления этих финансовых проблем. Работающие совместно кредиторы и должники могут заключать "компромиссные" или "погасительные" соглашения, которые предусматривают продление срока погашения, сокращение объема обязательства должника или изменение условий соглашения об обеспечении. Переговоры по компромиссному соглашению проводятся с учетом двух основных правовых факторов: права обеспеченного кредитора на принудительную реализацию своих обеспечительных прав, если должник не исполняет свое обеспеченное обязательство, а также возможности возбуждения производства по делу о несостоятельности против должника или самим должником.

3. Ключевым элементом режима обеспеченных сделок является право обеспеченного кредитора обращать взыскание на стоимость обремененных активов для оплаты обеспеченного обязательства, если должник его не исполняет. Наличие и стоимость кредита зависят от наличия эффективных механизмов принудительной реализации и экономического воздействия, которые позволяют кредиторам точно оценивать время и расходы, требующиеся для принудительной реализации обеспеченного обязательства, а также сумму, которую они могут возместить в результате отчуждения обремененных активов. Таким образом, режим обеспеченных сделок должен предусматривать эффективные, предсказуемые и экономически оправданные материально-правовые нормы для принудительной реализации обеспечительного права после неисполнения должником обязательства. Такие нормы должны быть четкими, простыми и транспарентными для обеспечения определенности в отношении вероятного результата процедур принудительной реализации. В то же время эти нормы должны предусматривать разумные меры защиты интересов должника, лица, предоставившего право, и других лиц, имеющих интерес в обремененных активах.

4. В настоящей главе рассматривается вопрос о принудительной реализации обеспеченным кредитором его обеспечительного права, если должник не в

состоянии исполнить ("не исполняет"; см. пункт 5) обеспеченное обязательство до начала производства по делу о несостоятельности или с разрешения соответствующего органа, участвующего в производстве по делу о несостоятельности (вопрос о несостоятельности рассматривается в главе IX).

## **2. Неисполнение**

5. Если должник не в состоянии выполнить обеспеченное обязательство, имеет место "неисполнение" должником обязательства. Неисполнение должником обязательства является предварительным условием возникновения права обеспеченного должника на принудительную реализацию своего обеспечительного права в обремененных активах. Вопрос о том, в чем заключается "неисполнение", имело ли оно место, должно ли быть направлено уведомление о неисполнении и должен ли должник иметь право на преодоление неисполнения, решается на основании соглашения сторон и общего законодательства в отношении обязательств. Обычно должник должен быть инициатором принятия мер для оспаривания в суде позиции обеспеченного кредитора в отношении факта неисполнения или же калькуляции причитающейся суммы в результате неисполнения. Во избежание неоправданных задержек в осуществлении обоснованной принудительной реализации процедуры надзора должны быть упрощенными. Необходимо предусмотреть соответствующие защитные меры, с тем чтобы должник не был заинтересован выдвигать необоснованные требования в целях задержки процесса принудительной реализации.

## **3. Принудительная реализация**

### **а) Соображения общего характера**

6. Ключевым вопросом для режима обеспеченных сделок является вопрос о том, какие изменения, если они требуются, должны быть внесены в обычные правила, касающиеся взыскания долга, чтобы облегчить принудительную реализацию обеспечительных прав. Например, некоторые режимы предусматривают упрощенное судебное производство. Другие режимы предусматривают предоставление обеспеченному кредитору права определять, имело ли место нарушение, а также право на вступление во владение обремененными активами и их отчуждение без какого-либо непосредственного вмешательства со стороны правительственных или независимых административных органов. Тем не менее упрощенные процедуры и делегирование полномочий должны осуществляться с учетом прав других лиц, которые должны иметь возможность изложить свои позиции относительно законных требований в отношении обремененных активов. Кроме того, распределение ресурсов в рамках судебной системы и любое делегирование полномочий частным лицам неизбежно порождают вопросы, касающиеся публичных интересов. Важно применять четкую и открытую процедуру определения роли судебных и других административных органов в принудительной реализации обеспечительных прав.

7. Все заинтересованные стороны (т.е. обеспеченный кредитор, должник или лицо, предоставляющее право, и другие кредиторы) заинтересованы в максимизации той суммы, которая может быть реализована в результате отчуждения обремененных активов после неисполнения должником

обязательства. Обеспеченному кредитору выгодно потенциальное сокращение любой остаточной суммы, которая может причитаться с должника в качестве необеспеченного долга. В то же время должнику или лицу, предоставляющему право, и другим кредиторам должника выгодно как сокращение дефицита, так и увеличение остатка. Режим обеспеченных сделок, позволяющий уменьшить связанные с отчуждением проблемы и расходы по сделкам и гарантирующий, что обеспеченный кредитор прилагает коммерчески обоснованные усилия для отчуждения обремененных активов, позволяет увеличить сумму поступлений, полученных в результате отчуждения обремененных активов.

8. Обеспечительное право имеет особое значение для обеспеченного кредитора в том случае, если должник сталкивается с финансовыми проблемами. Если должник сталкивается с финансовыми проблемами, повышается вероятность того, что он не исполнит свои обязательства и может добровольно или недобровольно оказаться участником производства по делу о несостоятельности. Если производство по делу о несостоятельности создает чрезмерные трудности для обеспеченного кредитора, стремящегося произвести принудительную реализацию своего обеспечительного права, в результате чего стоимость такого права в рамках производства по делу о несостоятельности становится ниже его стоимости вне такого производства, то должник и его другие кредиторы будут заинтересованы в скорейшем возбуждении производства по делу о несостоятельности. Принимая первоначальное решение о предоставлении кредита, обеспеченный кредитор, на которого распространяется такой режим, будет учитывать снижение стоимости обеспечительного права в рамках производства по делу о несостоятельности и будет сокращать объем кредита или увеличивать стоимость кредита для должника с целью компенсации возросшего риска для его обеспечительных прав. Таким образом, положение о признании и принудительной реализации обеспечительных прав в рамках производства по делу о несостоятельности создаст определенность и облегчит процесс предоставления кредита (рассмотрение вопроса о принудительной реализации обеспечительных прав в ходе производства по делу о несостоятельности см. главу IX).

9. Важно, чтобы система учитывала права должника, лица, предоставляющего право, и других лиц, имеющих интерес в обремененных активах. Во многих системах предусмотрено общее требование, имеющее преимущественное действие, которое состоит в том, что обеспеченный кредитор, добывающийся принудительной реализации своих прав, должен действовать добросовестно, соблюдать коммерчески обоснованные стандарты и публичный порядок.

**b) Уведомление о принудительной реализации**

10. В законодательстве об обеспеченных сделках, как правило, рассматривается вопрос о том, следует ли направлять уведомление о намерении принудительной реализации, и о том, кому следует направлять такое уведомление. Основным преимуществом конкретного уведомления должнику или лицу, предоставившему право, является то, что оно предупреждает их о необходимости защитить свои интересы в обремененных активах (должник не может не знать о неисполнении своих обязательств, в то время как лицо, предоставляющее право, которое является третьей стороной, может не знать об этом), например, путем преодоления неисполнения должника, если это

допустимо. Уведомление других заинтересованных сторон позволяет им контролировать последующий процесс принудительной реализации обеспеченным кредитором своих прав, и – если они являются обеспеченными кредиторами, права которых имеют приоритет (а должник не выполнил свои обязательства и в отношении них) – принять участие в процессе принудительной реализации или взять его под свой контроль. Недостатками уведомления являются связанные с ним расходы, предоставление лицу, предоставившему право, или должнику, не желающему сотрудничать, возможности вывести обремененные активы за пределы досягаемости кредитора, а также вероятность острой конкуренции среди других кредиторов, которые пожелают выдвинуть свои требования в отношении предприятия должника. Ввиду наличия требования направлять уведомление о любом отчуждении обремененных активов многие режимы не предусматривают требование направлять уведомление о неисполнении (см. пункт 5).

11. Как и в других ситуациях, когда требуется уведомление, в тех правовых системах, где уведомление о неисполнении требуется, в законодательстве об обеспеченных сделках определяется минимальное содержание уведомления, порядок его направления и сроки. При этом в законодательстве может проводиться разграничение между уведомлением, направляемым должнику, уведомлением, направляемым лицу, предоставившему право, если это лицо не является должником, уведомлением, направляемым другим кредиторам, и уведомлением, направляемым публичным органам, и общим публичным уведомлением. Обеспеченный кредитор может, например, быть обязан направлять предварительное письменное уведомление должнику и лицу, предоставившему право, после чего он регистрирует уведомление в публичном реестре (см. статью 54 Межамериканского типового закона). Кредитор может быть также обязан направлять письменное уведомление таким другим обеспеченным кредиторам, которые зарегистрировали уведомление о своих интересах или которые иным образом уведомили этого кредитора. В противном случае обязанность направлять такое уведомление может быть возложена на регистрирующий орган. Что касается информации, подлежащей включению в уведомление должнику или лицу, предоставившему право, то законодательство может содержать требование о включении подготовленной обеспеченным кредитором калькуляции причитающейся суммы в результате неисполнения, а также подробные положения о тех мерах, которые должник или лицо, предоставившее право, могут принять для осуществления платежа по обеспеченному обязательству или преодоления неисполнения. На обеспеченного кредитора также может быть возложена обязанность сообщать, по крайней мере на предварительной основе, о тех мерах, которые он намеревается принять для принудительного обеспечения своего обеспечительного права. Уведомление другим заинтересованным сторонам не всегда должно быть столь же подробным.

**с) Степень судебного надзора за принудительной реализацией**

12. Ключевым вопросом для режима обеспеченных сделок является вопрос о том, в какой степени обеспеченный кредитор должен прибегать к услугам судов или других властей (например, судебных приставов, нотариусов или полиции) для принудительной реализации своего обеспечительного права, вместо того, чтобы использовать внесудебные процедуры. Для защиты должника и других сторон, имеющих право в обремененных активах, многие правовые системы

обязывают обеспеченного кредитора обращаться исключительно в суды или другие государственные органы для принудительной реализации своего обеспечительного права. Тем не менее поскольку судопроизводство зачастую не позволяет получить результат своевременно и экономичным образом или обеспечить максимально возможную продажную цену обремененных активов, требование использовать судопроизводство негативно отражается на наличии и стоимости кредитов. Затрачиваемое время и расходы приводят к сокращению цены фактической продажи обремененных активов и включаются в стоимость финансовой сделки.

13. Для избежания этих проблем в некоторых правовых системах от обеспеченного кредитора не требуется обращаться в суды или другие государственные органы в процессе принудительной реализации. В таких правовых системах обеспеченному кредитору часто разрешается осуществлять принудительную реализацию своего обеспечительного права без какого-либо предварительного вмешательства официальных государственных учреждений, например судов, судебных приставов или полиции. В других правовых системах предусматривается лишь ограниченное правовое вмешательство официальных государственных учреждений в процесс принудительной реализации. Например, обеспеченный кредитор может обратиться в суд с ходатайством вынести решение о восстановлении во владении, которое суд выносит без проведения разбирательства (хотя должник может возбудить отдельное разбирательство для оспаривания такого решения; см. статью 57 Межамериканского типового закона). В таком случае после вступления во владение активами обеспеченный кредитор может непосредственно приступить к их реализации после выполнения определенных предписанных процедур (см. статью 59 Межамериканского типового закона). Обоснованием подобного подхода является тот факт, что предоставление обеспеченному кредитору или доверенной третьей стороне контроля и права отчуждать активы зачастую расширяет свободу действий, повышает оперативность и способствует снижению затрат по сравнению с процессом, осуществляемым под контролем государства. Это может также способствовать максимизации цены фактической продажи обремененных активов.

14. Тем не менее даже в таких правовых системах можно обращаться в суды для обеспечения признания законных требований и возражений должника и других сторон, имеющих интерес в обремененных активах. Для информирования таких сторон и предоставления им возможности принять соответствующие меры обеспеченный кредитор может быть обязан направить им уведомление о неисполнении и принудительной реализации (см. пункты 5 и 10). Кроме того, обеспеченный кредитор не может осуществить принудительную реализацию своих прав, если такая принудительная реализация может привести к нарушению публичного порядка. Более того, при отчуждении обремененных активов обеспеченный кредитор обязан действовать "коммерчески разумным" образом (см. пункт 9).

15. Даже если обеспеченному кредитору разрешается действовать без официального вмешательства, он обычно может также ходатайствовать о принудительной реализации своего обеспечительного права в судебном порядке. Обеспеченный кредитор может по целому ряду причин решить обратиться в суд, а не полагаться на собственные действия. Например, обеспеченный кредитор,

возможно, пожелает избежать риска ретроактивного оспаривания своих индивидуальных действий или может прийти к заключению, что он в любом случае вынужден обратиться с ходатайством в суд для возмещения ожидаемого дефицита.

16. Многие правовые системы, независимо от того, обязывают ли они обеспеченного кредитора обращаться в суды, предусматривают применение измененных обычных гражданско-процессуальных норм, если обеспеченный кредитор стремится осуществить принудительную реализацию своих обеспечительных прав. Такие изменения могут предусматривать ограничение срока, в течение которого суд обязан принять соответствующее решение, или же ограничения в отношении требований или возражений, которые могут выдвигать стороны. Если суд делает заключение о том, что имело место неисполнение обязательства, то цель любого решения будет заключаться в удовлетворении обеспеченного требования кредитора. Судам обычно разрешено выносить постановления, обязывающие должника оплачивать обязательства, отчуждать сами обремененные активы или же возвращать такие активы обеспеченному кредитору или суду для последующего отчуждения.

**d) Свобода сторон согласовывать процедуру принудительной реализации**

17. Другим ключевым вопросом является вопрос о том, в какой степени обеспеченный кредитор и должник или другое лицо, предоставляющее право, могут договариваться об изменении предусмотренных в законодательстве процедур принудительной реализации обеспечительного права. В некоторых правовых системах процедура принудительной реализации включена в императивные нормы, которые стороны не могут изменять по договоренности. В других правовых системах сторонам разрешается изменять предусмотренные в законодательстве процедуры принудительной реализации, если это не затрагивает публичного порядка, приоритета и интересов третьих сторон (особенно в случае несостоятельности). Кроме того, в некоторых правовых системах основной акцент делается на создании эффективных механизмов принудительной реализации, в которых принудительная реализация на основе судопроизводства не является единственной или главной процедурой. Даже если в какой-либо системе предусмотрено ограничение того, в какой степени обеспеченный кредитор и должник или другое лицо, предоставляющее право, могут договариваться об изменении предусмотренных в законодательстве процедур, предоставление сторонам права свободно договариваться о последствиях своих обменов после неисполнения обязательства способствует эффективному распределению ресурсов. Тем не менее такая свобода может стать предметом злоупотребления в процессе заключения соглашения об обеспечении. Таким образом, законодательство может признавать лишь соглашения об изменении законодательных рамок, которые были заключены после неисполнения должником своего обязательства.

**e) Принятие обремененных активов в погашение обеспеченного обязательства**

18. После неисполнения обеспеченный кредитор может предложить лицу, предоставившему право, договориться о том, что обеспеченный кредитор примет обремененные активы в качестве полного или частичного погашения обеспеченного обязательства. В большинстве правовых систем соглашение,



которое предусматривает автоматический переход права собственности на обремененные активы обеспеченному кредитору после неисполнения, не может быть осуществлено в принудительном порядке, хотя некоторые законы предусматривают возможность принудительного исполнения соглашения, заключенного после неисполнения. Преимущество подхода, разрешающего заключение соглашений после неисполнения, заключается в минимизации расходов на принудительную реализацию и более быстрой принудительной реализации обеспечительного права в результате такого соглашения. Недостаток заключается в том, что обеспеченный кредитор может оказывать необоснованное давление на должника или лицо, предоставившее право, в тех случаях, когда обремененные активы превышают по стоимости обеспеченное обязательство.

19. Законодательство может препятствовать злоупотреблениям такими соглашениями, если будет требоваться согласие должника или другого лица, предоставившего право, третьих сторон или суда при определенных обстоятельствах, например, в том случае, если должник осуществил значительные платежи в погашение обеспеченного обязательства. Может быть предусмотрено требование направления уведомления другим заинтересованным лицам и определенный фиксированный срок, по истечении которого может быть предписано окончательное урегулирование, с тем чтобы предоставить возможность для апелляции в суде (заинтересованным лицом, выразившим несогласие). Законодательство может также требовать официальной оценки стоимости обремененных активов.

**f) Освобождение активов от обременения**

20. В большинстве законов предусматривается право не исполнившего обязательство должника или лица, предоставившего право, освобождать активы от обременения до их отчуждения обеспеченным кредитором путем выплаты оставшейся суммы обеспеченного обязательства, включая проценты и расходы на принудительную реализацию до момента освобождения от обременения. Освобождение от обременения означает окончание исполнения сделки. Надежда освободить активы от обременения может стимулировать должника или другое лицо, предоставившее право, искать потенциальных покупателей для приобретения обремененных активов или же внимательно следить за действиями обеспеченного кредитора. Освобождение активов от обременения следует отличать от восстановления обеспеченного обязательства. Восстановление обеспеченного обязательства (например, в результате осуществления просроченного частичного платежа до отчуждения) – если это допускается общим законодательством в отношении обязательств – позволяет преодолеть неисполнение, и восстановленное обязательство будет по-прежнему обеспечиваться обремененными активами. Освобождение активов от обременения означает исполнение обеспеченного обязательства.

**g) Санкционированное отчуждение лицом, предоставившим право**

21. После неисполнения обеспеченный кредитор будет заинтересован в реализации максимальной стоимости обремененных активов. Как правило, лицо, предоставившее право, лучше знает рынок соответствующих активов, чем обеспеченный кредитор. Поэтому лицу, предоставившему право, часто

предоставляется ограниченный срок после неисполнения, в течение которого он имеет право произвести отчуждение обремененных активов.

**h) Изъятие обремененных активов из-под контроля лица, предоставившего право**

22. В случае неисполнения должником обязательства обеспеченный кредитор, еще не вступивший во владение обремененными активами, будет обеспокоен возможностью рассеивания или неправомерного использования активов. Подобный риск можно исключить, передав активы под контроль суда, государственного должностного лица, доверенной третьей стороны или самого обеспеченного кредитора. Предоставление обеспеченному кредитору права вступить во владение без какого-либо обращения или после только ограниченного обращения в суд или другой орган, позволяет снизить расходы на принудительную реализацию (см. пункты 13 и 14). Тем не менее даже в тех случаях, когда законодательство предусматривает возможность такого восстановления обеспеченного кредитора во владении, обычно признается возможность злоупотреблений, особенно возможность нарушения публичного порядка или запугивания. Поэтому в большинстве таких законов условием восстановления во владении является недопущение нарушений публичного порядка ("нарушение общественного спокойствия"). В соответствии с некоторыми законами предварительным условием вступления во владение является заблаговременное уведомление о неисполнении.

23. В особом случае, когда существует угроза быстрого обесценения обремененных активов, большинство законов предусматривают возможность временного освобождения от ответственности по решению суда или другого соответствующего органа в целях сохранения стоимости активов.

**i) Продажа или иное отчуждение обремененных активов**

24. Обеспечительное право дает обеспеченному кредитору возможность осуществлять продажу обремененных активов или иным образом отчуждать такие активы. В законодательстве должны быть предусмотрены дополнительные общие процедуры отчуждения обремененных активов, содержащие информацию о методе оповещения о предлагаемом отчуждении, а также о том, будет ли проводиться публичный аукцион и необходимо ли разрешение на продажу, аренду, лицензирование или взыскание обремененных активов. Цель отчуждения должна заключаться в максимизации стоимости обремененных активов без ущерба для законных требований или возражений со стороны должника или лица, предоставившего право, и других лиц.

25. Требования, предусмотренные в существующих правовых системах, носят более или менее формальный характер. В некоторых правовых системах отчуждение должно осуществляться при соблюдении таких же публичных процедур, какие используются при принудительном исполнении судебных решений. Другие правовые системы разрешают обеспеченному кредитору контролировать процесс отчуждения, однако предписывают единообразные процедуры для отчуждения обремененных активов на основе организации публичного аукциона, включая правила в отношении сроков, публичности и минимальной цены. В других правовых системах предусматривается право обеспеченного кредитора контролировать отчуждение при условии соблюдения

гибких правил в отношении порядка такого отчуждения (неизменно с соблюдением какого-то самостоятельного стандарта, например, коммерческой разумности). В подобных системах соответствующее право кредитора может быть обусловлено согласием должника или лица, предоставившего право, которое должно быть выражено либо в соглашении об обеспечении, либо после неисполнения. Обычно предусматривается определенный общий стандарт, который должен соблюдаться обеспеченным кредитором (например, "коммерчески разумно" или "проявляя заботу, присущую осмотрительному коммерсанту"). Могут быть также установлены специальные правила в отношении порядка получения и хранения доходов от отчуждения до их распределения.

26. В большинстве законов об обеспеченных сделках содержится требование о том, что определенным сторонам должно быть дано уведомление в отношении предлагаемого отчуждения, должна быть распространена информация о продаже и должны быть запрошены предложения у соответствующих сторон. Поскольку любое отчуждение носит окончательный характер, необходимо разработать подробные правила для того, чтобы предупредить заинтересованные стороны о необходимости защитить их интересы. Довольно часто могут быть предусмотрены специальные процедуры в отношении продажи коммерческого предприятия в качестве действующей хозяйственной единицы.

27. Взыскание нематериальных активов и оборотных документов, возможно, будет непросто согласовать с процедурами отчуждения обремененных активов. Поэтому во многих системах предусмотрены специальные правила в отношении такого вида обремененных активов, включая право требовать от лица, имеющего обязательство, произвести любые причитающиеся платежи непосредственно обеспеченному кредитору.

**j) Распределение доходов от отчуждения**

28. Для сведения к минимуму вероятности возникновения споров в законодательстве об обеспеченных сделках устанавливаются правила в отношении распределения доходов от отчуждения. Наиболее широко распространенным порядком распределения является прежде всего оплата разумных расходов на принудительную реализацию, а затем погашение обеспеченного обязательства. Законодательство обычно содержит правила в отношении тех случаев, когда определенный обеспеченный кредитор несет ответственность за распределение доходов среди некоторых или всех других обеспеченных кредиторов (например, обеспеченных кредиторов, обладающих позднейшими обеспечительными правами в обремененных активах), имеющих обеспечительные права в одних и тех же обремененных активах. Такие правила, как правило, предусматривают требование об уведомлении обеспеченного кредитора относительно таких других заинтересованных сторон. Законодательство должно содержать также положения о том, что любые избыточные поступления подлежат возвращению должнику или другому лицу, предоставившему право.

29. Поступления, распределяемые в пользу обеспеченного кредитора, идут на покрытие расходов, связанных с распределением, и зачитываются в погашение обеспеченного обязательства. Если после такого распределения возникает дефицит, то обязательство должно считаться исполненным в той степени, в

какой были получены поступления. В законодательстве обычно предусмотрено, что обеспеченный кредитор имеет право требовать от должника возмещения суммы дефицита. Если должник не создает обеспечительного права в каких-либо других активах в пользу данного кредитора, то требование кредитора в отношении дефицита является необеспеченным должником (хотя обеспеченный кредитор мог получить обеспечительные права от третьей стороны).

**к) Окончательный характер**

30. Законодательство об обеспеченных сделках обычно содержит положение об окончательности исполнения сделки после отчуждения обремененных активов. Обеспечительное право обеспеченного кредитора в обремененных активах прекращается так же, как права должника или другого лица, предоставившего право, и права любого позднейшего обеспеченного кредитора или другого лица, обладающего меньшими правами в обремененных активах. В законодательстве обычно определяется также, что права других лиц в обремененных активах (включая других обеспеченных кредиторов) будут продолжать действовать, несмотря на отчуждение активов в результате процедуры принудительной реализации.

**л) Варианты общего режима**

31. В законодательстве об обеспеченных сделках, сфера действия которого распространяется на многие различные категории обремененных активов предусматриваются, когда это необходимо, специальные правила для отчуждения определенных категорий активов. Это прежде всего относится к дебиторской задолженности и оборотным документам. Обеспеченный кредитор, например, имеющий обеспечительное право в дебиторской задолженности, должен иметь право информировать должника по счетам о том, чтобы произвести платежи непосредственно обеспеченному кредитору после неисполнения должником обязательства.

32. В законодательстве об обеспеченных сделках рассматривается также вопрос о том, какие меры должен принимать обеспеченный кредитор в том случае, если какая-либо единая сделка предусматривает обеспечительные права как в движимых, так и в недвижимых активах. Для принудительной реализации обеспечительного права в постоянных принадлежностях потребуются также специальные правила, позволяющие решить проблему отделения постоянных принадлежностей от недвижимого имущества, принадлежащего какому-либо иному лицу, помимо должника или лица, предоставившего право.

**м) Судебное разбирательство, возбужденное другими кредиторами**

33. Законодательство об обеспечительных сделках должно быть согласовано с общим гражданско-процессуальным правом, с тем чтобы обеспеченные кредиторы имели возможность вступать в судебное разбирательство для защиты обеспечительных прав и для гарантирования согласованного определения порядка очередности требований. Другие кредиторы должника или лица, предоставившего право, могут обратиться в суды для обеспечения исполнения своих требований в отношении должника, и в соответствии с процессуальным правом таким кредиторам может быть предоставлено право настаивать на отчуждении обремененных активов при условии соблюдения интересов

обеспеченного кредитора. Обеспеченный кредитор будет стремиться найти в процессуальном праве правила, касающиеся вмешательства в такой судебный процесс, с тем чтобы защитить свой приоритет. В редких случаях процессуальное право может предусматривать исключения из общих правил о приоритете. В некоторых правовых системах, например, суд может обязать лицо, которое имеет задолженность перед должником по суду, осуществить платеж в пользу кредитора по суду. Если постановление суда может фактически установить приоритет в пользу кредитора по суду и если обеспеченный кредитор имеет обеспечительное право в такой дебиторской задолженности, то это неизбежно отразится на наличии и стоимости кредита, предоставленного на основе дебиторской задолженности.

## **В. Рекомендации**

*[Примечание для Рабочей группы: поскольку в документах A/CN.9/WG.VI/WP.13 и Add.1 приводится сводный перечень рекомендаций проекта руководства для законодательных органов по обеспеченным сделкам, рекомендации, касающиеся неисполнения и принудительной реализации, не приводятся в настоящем документе. После окончательного согласования рекомендаций Рабочая группа, возможно, пожелает принять решение о том, что их следует воспроизводить в конце каждой главы или в приложении в конце руководства, либо в конце каждой главы и в приложении.]*