



Генеральная Ассамблея

Distr.: General
23 April 2010*
Russian
Original: English

Комиссия Организации Объединенных Наций по праву международной торговли

Сорок третья сессия

Нью-Йорк, 21 июня – 9 июля 2010 года

Возможная будущая работа в области обеспечительных интересов

Записка Секретариата

Содержание

	<i>Пункты</i>	<i>Стр.</i>
I. Введение	1-5	2
II. Темы возможной будущей работы	6-67	3
A. Обеспечительные права в непосредственно удерживаемых ценных бумагах	6-43	3
1. Введение	6-13	3
2. Целесообразность	14-21	6
3. Практическая осуществимость	22-38	9
4. Выводы	39-43	12
B. Регистрация обеспечительных прав в движимых активах	44-67	14
1. Введение	44-48	14
2. Целесообразность	49-51	16
3. Практическая осуществимость	52-65	17
4. Выводы	66-67	21

*Настоящий документ представляется на две недели позже требуемого срока за десять недель до начала совещания вследствие необходимости завершения консультаций и работы над соответствующими поправками.



I. Введение

1. На своей сороковой сессии в 2007 году Комиссия постановила после завершения *Руководства ЮНСИТРАЛ для законодательных органов по обеспеченным сделкам ("Руководство")* провести в будущем работу по подготовке дополнения к *Руководству*, касающегося обеспечительных прав в определенных видах ценных бумаг, с учетом работы, которую ведут в этой области другие организации, в частности Международный институт по унификации частного права ("УНИДРУА")¹.

2. На своих четырнадцатой и пятнадцатой сессиях Рабочая группа VI (Обеспечительные интересы) провела предварительное обсуждение своей будущей программы работы. В ходе этих сессий был внесен ряд предложений, в том числе по следующим вопросам: а) дополнение к *Руководству*, касающееся обеспечительных прав в ценных бумагах, которые не охватываются Конвенцией УНИДРУА по вопросам материального права, касающимся опосредованно удерживаемых ценных бумаг (Женева, 2009 год; "Конвенция УНИДРУА о ценных бумагах")²; б) руководство для законодательных органов по регистрации обеспечительных прав в общих реестрах обеспечительных прав; в) типовой закон об обеспеченных сделках, основанный на рекомендациях *Руководства*; г) руководство по договорным вопросам, касающимся обеспеченных сделок; и е) руководство по договорным вопросам, касающимся лицензирования интеллектуальной собственности (см. документы A/CN.9/667, пункт 141, и A/CN.9/670, пункты 123-126, соответственно).

3. На своей сорок второй сессии в 2009 году Комиссия с интересом отметила темы будущей работы, обсуждавшиеся Рабочей группой. На этой сессии Комиссия пришла к согласию о том, что, в зависимости от наличия времени, подготовительную работу можно продолжить в рамках соответствующего обсуждения на шестнадцатой сессии Рабочей группы. Комиссия также решила, что Секретариат может провести в начале 2010 года международный colloquium с широким участием экспертов от правительств, международных организаций и частного сектора. Было достигнуто общее согласие о том, что Секретариату следует подготовить записку, на основе которой Комиссии на ее сорок третьей сессии будет проще рассмотреть и решить вопрос о программе будущей работы Рабочей группы³.

4. На своих шестнадцатой и семнадцатой сессиях Рабочая группа провела предварительное обсуждение своей будущей программы работы (документы A/CN.9/685, пункт 96, и A/CN.9/689, пункты 59-61). На семнадцатой сессии Рабочей группы была выражена определенная поддержка работе над положениями о регистрации обеспечительных прав и типовым законом об обеспеченных сделках, основанным на рекомендациях *Руководства*. В отношении дополнения к *Руководству*, касающегося обеспечительных прав в определенных видах ценных бумаг, было отмечено, что эту работу потребуются

¹ *Официальные отчеты Генеральной Ассамблеи, шестьдесят вторая сессия, Дополнение № 17 (A/62/17 (Part I))*, пункты 147 и 160.

² <http://www.unidroit.org/english/conventions/2009intermediatedsecurities/main.htm>.

³ Там же, *шестьдесят четвертая сессия, Дополнение № 17 (A/64/17)*, пункты 313-320.

ограничить непосредственно удерживаемыми ценными бумагами с учетом работы, уже проделанной УНИДРУА и Гаагской конференцией в отношении опосредованно удерживаемых ценных бумаг (см. Конвенцию УНИДРУА о ценных бумагах и Конвенцию о праве, применимом к определенным правам в отношении опосредованно удерживаемых ценных бумаг; Гаага, 2006 год; "Гаагская конвенция о ценных бумагах")⁴. Что касается лицензирования интеллектуальной собственности или возможного международного реестра обеспечительных прав в интеллектуальной собственности, то здесь было отмечено, что любая работа по этим темам должна осуществляться в тесной координации с Всемирной организацией интеллектуальной собственности ("ВОИС") (документ A/CN.9/689, пункт 61).

5. В соответствии с решением, принятым Комиссией на ее сорок второй сессии⁵, с 1 по 3 марта 2010 года в Вене был проведен международный коллоквиум по обеспеченным сделкам. Цель этого коллоквиума заключалась в получении мнений и рекомендаций экспертов в отношении возможной будущей работы в области обеспечительных интересов. В этом трехдневном мероприятии приняли участие около 100 экспертов из правительственных кругов, международных организаций и частного сектора, и их обсуждения стали основой для настоящей записки Секретариата. Документы, представленные для международного коллоквиума, можно найти на веб-сайте ЮНСИТРАЛ, а отдельные статьи будут опубликованы в Обзоре единообразного законодательства (Uniform Law Review) в координации с УНИДРУА.

II. Темы возможной будущей работы

A. Обеспечительные права в непосредственно удерживаемых ценных бумагах

1. Введение

a) Общая информация

6. В *Руководстве* всесторонне рассматриваются практически все виды движимых активов, которые имеют важное значение для современных коммерческих финансовых операций: оборудование, инвентарные запасы, дебиторская задолженность (*Руководство* включает в себя принципы Конвенции Организации Объединенных Наций об уступке дебиторской задолженности и дополняет эту Конвенцию; "Конвенция о дебиторской задолженности")⁶, право на выплату средств, зачисленных на банковский счет, право на получение поступлений по независимому обязательству, оборотные инструменты, оборотные документы и права интеллектуальной собственности (см. подпункт (a) рекомендации 2). Однако, поскольку все ценные бумаги прямо исключены из сферы применения *Руководства* (см. подпункт (c) рекомендации 4), в *Руководстве* не рассматривается один чрезвычайно важный

⁴ http://hcch.e-vision.nl/index_en.php?act=conventions.text&cid=72.

⁵ Там же.

⁶ Издание Организации Объединенных Наций, в продаже под № R.04.V.14.

вид движимых активов. Этот пробел частично восполняют Конвенция УНИДРУА и Гагская конвенция о ценных бумагах. Однако, поскольку эти конвенции касаются только опосредованно удерживаемых ценных бумаг, сохраняется пробел в отношении непосредственно удерживаемых ценных бумаг, и, следовательно, у государств нет руководящих указаний в отношении обеспечительных прав в непосредственно удерживаемых ценных бумагах. Следует отметить, что том IX – "Имущественное обеспечение в движимых активах" – проекта общего круга ведения (ПОКВ) принципов, определений и типовых правил европейского частного права касается обеспечительных прав во всех видах движимых активов, включая ценные бумаги, независимо от того, являются ли они опосредованно или непосредственно удерживаемыми.

7. Поскольку операции на финансовых рынках обычно связаны с опосредованно удерживаемыми ценными бумагами, этот пробел не может иметь серьезных последствий для режима финансовых рынков. Тем не менее это существенное упущение для режима коммерческого финансирования, потому что непосредственно удерживаемые ценные бумаги играют очень важную роль во многих коммерческих финансовых операциях. В контексте коммерческих финансовых операций кредитор довольно часто просит предоставить – в дополнение к обеспечительным правам в различных активах заемщика – обеспечительное право в акциях заемщика или его дочерних компаний. Эти ценные бумаги нередко удерживаются лично, а не опосредованно, и не имеют хождения на признанном рынке. В зависимости от законодательства государства, в котором организована конкретная компания, эти акции могут быть документарными или недокumentарными.

b) Конвенция УНИДРУА по вопросам материального права, касающимся опосредованно удерживаемых ценных бумаг

8. Следует отметить, что основная цель Конвенции УНИДРУА о ценных бумагах заключается в установлении единых правовых рамок для держания опосредованно удерживаемых ценных бумаг и распоряжения ими (см. преамбулу к Конвенции). Опосредованно удерживаемые ценные бумаги – это ценные бумаги, хранящиеся у посредника; их часто называют косвенно удерживаемыми ценными бумагами, хотя в Конвенции этот термин не используется. Можно привести простой случай опосредованно удерживаемых ценных бумаг: ABC – акционерная компания открытого типа - выпустила акции; зарегистрированным держателем акций по учётным документам ABC является CDS; у Y – брокера по операциям с ценными бумагами – имеется счет в CDS, на котором хранятся акции ABC. У инвестора Z имеется счет для ценных бумаг в X, на котором хранятся акции ABC. Права инвестора в отношении акций ABC, зачисленных на его счет, носят название "опосредованно удерживаемых ценных бумаг".

9. Конвенция УНИДРУА о ценных бумагах преследует цель создать основные правовые нормы, касающиеся приобретения опосредованно удерживаемых ценных бумаг и распоряжения ими, включая приобретение обеспечительного права в них. Положения Конвенции, касающиеся обеспечительных прав, затрагивают главным образом три вопроса: а) сила в отношении третьих сторон; б) приоритет; и с) принудительная реализация. Что касается силы в отношении третьих сторон, то в Конвенции

предусматривается, что обеспечительному праву в опосредованно удерживаемых ценных бумагах может быть придана сила в отношении третьих сторон, если: а) ценные бумаги хранятся на счете на имя обеспеченного кредитора (см. статьи 9 и 11); или б) держатель ценных бумаг предоставляет обеспеченному кредитору право контроля над ценными бумагами (см. статью 12). Обеспеченный кредитор приобретает контроль в результате заключения соглашения между владельцем счета, посредником, занимающимся ценными бумагами, и обеспеченным кредитором, в соответствии с которым последний получает право блокировать распоряжение ценными бумагами владельцем счета или распоряжаться ими без какого-либо дополнительного согласия владельца счета. Запись на счете ценных бумаг в пользу обеспеченного кредитора может также иметь те же последствия, что и соглашение о контроле.

10. Нормы Конвенции УНИДРУА о ценных бумагах в отношении приоритета можно резюмировать следующим образом: а) обеспеченный кредитор, который становится владельцем счета в отношении опосредованно удерживаемых ценных бумаг, имеет преимущество перед любым конкурирующим заявителем требования (см. статьи 11 и 19, пункт 2); б) обеспеченный кредитор, обеспечительному праву которого сила в отношении третьих сторон была придана на основании контроля, имеет приоритет перед любым обеспечительным правом, сила которому в отношении третьих сторон была придана каким-либо другим способом, предусмотренным в законодательстве помимо Конвенции (например, путем регистрации; см. статьи 12 и 19, пункт 2); в) если два лица получили контроль над одними и теми же опосредованно удерживаемыми ценными бумагами, то приоритет имеет тот, кто первым по времени получил контроль (статья 19, пункт 3); г) если посредник, который занимается ценными бумагами и имеет обеспечительное право в своем счете ценных бумаг, впоследствии позволяет другому обеспеченному кредитору получить контроль над счетом, то преимущество будет иметь другой кредитор (статья 19, пункт 4).

11. Конвенция УНИДРУА о ценных бумагах предусматривает также, что обеспечительное право, предоставленное посредником в опосредованно удерживаемых ценных бумагах, находящихся у другого посредника, имеет приоритет перед правами владельца счета первого посредника, если сила обеспечительным интересам была придана на основании контроля (см. статью 20). Поскольку обеспеченный кредитор владельца счета не может пользоваться большими правами, чем последний, то это правило может затрагивать обеспеченных кредиторов владельца счета. Это, однако, не правило приоритета в строгом смысле слова, поскольку в условиях, предусмотренных этой нормой, обеспеченный кредитор владельца счета и обеспеченный кредитор посредника не будут обладать обеспечительным правом в одних и тех же опосредованно удерживаемых ценных бумагах.

12. Положения Конвенции УНИДРУА о ценных бумагах, касающиеся принудительной реализации, являются факультативными и призваны дополнять национальное законодательство. Следует также отметить, что в Конвенции соглашение о передаче правового титула признается в качестве отдельного правового института. Соответственно, такая передача не будет регулироваться правовым режимом, применяемым к обеспечительным

интересам. По сути, положения Конвенции о принудительной реализации позволяют обеспеченному кредитору, если должник не выполняет свои обязательства, распоряжаться опосредованно удерживаемыми ценными бумагами в частном порядке без соблюдения требования о предварительном уведомлении или судебном надзоре. Кроме того, Конвенция предусматривает, что начало процедуры по делу о несостоятельности в отношении должника не может сдерживать осуществление прав обеспеченного кредитора на принудительную реализацию.

13. Конвенция УНИДРУА о ценных бумагах относит решение некоторых вопросов к сфере других законодательных норм. Одним примером является создание обеспечительного права в опосредованно удерживаемых ценных бумагах. Другой пример – это вопрос о том, приобретает ли такое обеспечительное право силу в отношении третьих сторон в результате регистрации уведомления в общем реестре обеспечительных прав (приоритет перед таким обеспечительным правом имеет обеспечительное право, сила которому в отношении третьих сторон придана согласно Конвенции в результате соответствующей записи в учётных документах или на основании контроля). В результате этого и ввиду того факта, что в *Руководстве* не затрагиваются вопросы обеспечительных прав в ценных бумагах, никаких руководящих указаний для государств по этим вопросам нет.

2. Целесообразность

14. Для определения целесообразности работы над обеспечительными правами в неопосредованно удерживаемых ценных бумагах Комиссия, возможно, пожелает рассмотреть следующие вопросы: а) некоторые наиболее часто встречающиеся операции, в которых неопосредованно удерживаемые ценные бумаги используются в качестве обеспечения кредитов, предоставляемых малым и средним предприятиям; и б) проблемы, возникающие из-за расхождений в режиме этих коммерческих финансовых операций в различных правовых системах.

а) Операции, в которых неопосредованно удерживаемые ценные бумаги используются в качестве обеспечения кредита

15. Если активы заемщика включают акции одной или нескольких дочерних компаний, находящихся в полной собственности, или если заемщик является холдинговой компанией, а акции его дочерних компаний являются его единственными активами, кредитор, возможно, пожелает предоставить заемщику кредит лишь с учетом, полностью или частично, значимости дочерних компаний путем получения обеспечительных прав в акциях дочерних компаний. Основным средством погашения кредита кредитора в случае неисполнения заемщиком обязательств по его погашению станет стремление продать дочерние компании как функционирующие предприятия.

16. Обеспечительные права в акциях заемщика могут также иметь чрезвычайно важное значение для кредитора даже в тех случаях, когда у кредитора имеются также обеспечительные права в дебиторской задолженности, инвентарных запасах и других движимых активах заемщика. Причина этого заключается в том, что в зависимости от обстоятельств во время принудительной реализации кредитор может прийти к выводу, что продажа

компаний в качестве действующих предприятий может дать возмещение в большем размере по сравнению с принудительной реализацией кредитором своих обеспечительных прав в активах заемщика путем получения дебиторской задолженности и продажи других активов на аукционе. Потенциальный покупатель зачастую будет готов заплатить больше, потому что предприятие функционирует или потому что приобретение акций позволит сохранить определенные договорные отношения с третьими сторонами или налоговые льготы. Кроме того, продажа компании в качестве действующего предприятия может быть произведена более оперативно и с меньшими затратами, чем продажа активов по частям.

17. Одной из вариаций на эту тему является ситуация, когда кредит предоставляется корпоративной группе, занимающейся одной коммерческой деятельностью, и когда интеллектуальная собственность принадлежит одному члену группы, недвижимое имущество – другому, а управленческие и вспомогательные услуги находятся в ведении третьего члена группы. В такой ситуации вся корпоративная группа может функционировать как единое предприятие, хотя активы и сотрудники распределены между различными самостоятельными юридическими лицами, входящими в состав группы. В этом случае перспектива сохранения функционирующего субъекта как целого предприятия может иметь важное значение для кредитора, рассматривающего вопрос о предоставлении кредита такому предприятию. В такой ситуации кредитор вполне может потребовать предоставления обеспечительного права в акциях головной компании или дочерних предприятий.

18. Кроме того, кредитор, возможно, пожелает получить прямое обеспечительное право в определенных активах заемщика, однако он может быть не в состоянии сделать это по ряду причин, включая следующее: а) активы заемщика могут включать права, полученные в результате аренды, лицензий, договоров купли-продажи, или другие активы, в которых заемщику договором может быть запрещено предоставлять обеспечительное право; б) если активы принадлежат дочерней компании или филиалу заемщика, действующее законодательство о корпоративном управлении в соответствующем государстве может ограничивать возможность компании предоставлять обеспечительное право в своих активах для обеспечения кредита, предоставляемого ее головной компании или филиалу; в) действующее законодательство об обеспеченных сделках может не признавать обеспечительные права в некоторых активах заемщика, таких как различные виды интеллектуальной собственности; d) если запрашиваемый кредит предназначен для финансирования приобретения акций заемщика, законы о "финансовой помощи" в соответствующем государстве могут сделать незаконным предоставление этим заемщиком обеспечительного права в своих активах для обеспечения такого кредита; e) налоговое законодательство соответствующего государства может возлагать значительное экономическое бремя на компанию, которая предоставляет обеспечительное право в своих активах для обеспечения кредита, предоставленного ей ее неотечественной головной компанией или филиалом.

19. В каждой из этих ситуаций, даже если кредитор, возможно, не в состоянии получить обеспечительное право в активах компании, он может получить обеспечение своего кредита с помощью таких активов косвенно

путем получения обеспечительного права в акциях компании. Хотя обеспечительное право в акциях компании будет иметь более низкий приоритет по сравнению с требованиями других кредиторов компании, такое обеспечительное право, тем не менее, может представлять достаточную ценность для кредитора, для того чтобы побудить его предоставить кредит. Решение кредитора предоставить кредит будет, как правило, зависеть – целиком или частично – от его способности сохранить функционирующее предприятие заемщика с помощью обеспечительных прав в непосредственно удерживаемых ценных бумагах. Сохранение такого действующего предприятия может иметь важное значение для заемщика, а также для третьих сторон. Одно преимущество для заемщика заключается просто в том, что наличие такого средства может побудить кредитора предоставить заемщику кредит в большем размере, чем это было бы в противном случае, или же предоставить кредит на более выгодных условиях. Второе преимущество состоит в том, что чем больше сумма кредита, который кредитор сможет возместить путем принудительной реализации обеспечительного права, тем ниже вероятность возникновения задолженности, которая вынудит кредитора стремиться получить средства от гарантов, и тем выше вероятность возникновения избыточного возмещения для произведения выплат другим кредиторам и держателям акций. Может также существовать и преимущество в социальном плане, заключающееся в том, что если предприятие продается как действующее, то выше вероятность сохранения рабочих мест.

b) Проблемы, которые необходимо рассмотреть в будущем дополнении к Руководству

20. Во многих государствах в действующем законодательстве предусмотрен механизм получения обеспечительного права в акциях по крайней мере некоторых видов отечественных правосубъектных организаций. В других государствах законодательство может прямо не затрагивать этот вопрос, и судам, возможно, придется восполнять этот пробел путем применения по аналогии общего законодательства, касающегося обеспечительных прав. Как это имеет место в настоящее время в случае обеспечительных прав в оборудовании, инвентарных запасах, дебиторской задолженности и других видах движимых активов, такое законодательство значительно различается в разных государствах. Например, законодательство одних государств предусматривает минимальные официальные требования в отношении создания обеспечительного права в непосредственно удерживаемых ценных бумагах, в то время как в других государствах существуют более детально проработанные официальные требования, например наличие нотариально заверенного документа. Кроме того, в одних государствах обеспечительное право в непосредственно удерживаемых ценных бумагах автоматически приобретает силу в отношении третьих сторон в момент его создания, в то время как в других государствах необходим отдельный акт, например обладание сертификатами в случае документарных ценных бумаг или регистрация соглашения об обеспечении, или регистрация уведомления в отношении обеспечительного права. К тому же законодательство многих государств различается в отношении правил определения приоритета обеспечительного права в непосредственно удерживаемых ценных бумагах по отношению к таким конкурирующим заявителям требований, как другие

обеспеченные кредиторы, покупатели, кредиторы, действующие на основании судебного решения, или управляющие в делах о несостоятельности. Помимо этого, законодательство многих государств различается в отношении того, каким образом может быть реализовано обеспечительное право в непосредственно удерживаемых ценных бумагах: в одних государствах необходимо начать судопроизводство, в то время как другие допускают реализацию без судебного разбирательства.

21. Дополнение к *Руководству*, в котором будут изложены четкие и краткие комментарии и рекомендации, касающиеся создания, придания силы в отношении третьих сторон, приоритета и принудительной реализации обеспечительных прав в непосредственно удерживаемых ценных бумагах эффективным и экономичным образом, будет стимулировать кредиторов к предоставлению кредитов в ситуациях, в которых они в противном случае не были бы готовы сделать это, или к предоставлению кредитов в больших объемах по более низким ценам. В той степени, насколько такие законы будут следовать принципам, закрепленным в подготовленном Комиссией тексте, эти законы будут согласованы, что должно облегчить предоставление кредитов в международных масштабах и тем самым способствовать развитию международной торговли. Поскольку на рынках капитала, как правило, задействованы опосредованно удерживаемые ценные бумаги, такое дополнение не окажет заметного воздействия на рынки капитала и законы, применимые к этим рынкам.

3. Практическая осуществимость

22. Комиссия, возможно, пожелает принять к сведению, что будет нетрудно подготовить конкретные комментарии и рекомендации *Руководства* по обеспечительным правам в непосредственно удерживаемых негосударственных ценных бумагах. Необходимо будет рассмотреть следующие вопросы:

а) Термин "ценные бумаги"

23. Возможно, потребуется разъяснить термин "ценные бумаги" и указать отличие от оборотных инструментов и дебиторской задолженности (и обеспечительных прав в них). В связи с этим один вопрос, который, возможно, потребуется рассмотреть, заключается в том, должен ли этот термин включать интересы в коммерческих предприятиях, которые в ряде государств могут не рассматриваться в качестве традиционных ценных бумаг (например, доли участия и интересы в совместных предприятиях).

24. В качестве альтернативы можно сделать ссылку на значение термина "ценные бумаги" в других документах, например, в Конвенции УНИДРУА о ценных бумагах, которая гласит, что ""ценные бумаги" означают любые акции, облигации или другие финансовые инструменты или финансовые активы (иные, нежели наличность), которые можно зачислять на счет ценных бумаг и приобретать и отчуждать в соответствии с положениями настоящей Конвенции" (см. статью 1, подпункт (а)).

25. Кроме того, важно проводить различие: а) между документарными или материальными ценными бумагами и недокументарными, нематериальными

ценными бумагами или ценными бумагами в электронной форме; и b) между опосредованно удерживаемыми ценными бумагами (т.е. теми, которые хранятся на счете ценных бумаг) и неопосредованно удерживаемыми ценными бумагами (т.е. теми, которые находятся непосредственно у их владельца). Эти различия имеют важное значение, потому что к различным видам ценных бумаг могут применяться различные правила.

b) Сфера охвата

26. Для того чтобы избежать какого-либо дублирования с положениями Конвенции УНИДРУА о ценных бумагах, опосредованно удерживаемые ценные бумаги, охватываемые этой Конвенцией, необходимо будет исключить из сферы любой будущей работы Комиссии над обеспечительными правами в ценных бумагах. По этой же причине, возможно, необходимо будет исключить и продающиеся на бирже ценные бумаги, даже если они удерживаются непосредственно.

27. Исключение может принять, например, форму подпункта (а) рекомендации 4 *Руководства*, который предусматривает, что законодательство не должно применяться к "воздушным судам, железнодорожному подвижному составу, космическим объектам, морским судам, а также другим категориям подвижного оборудования в той мере, в какой такое имущество охвачено каким-либо специальным законом или международным соглашением, участником которого является принимающее законодательство государство..., на основе настоящих рекомендаций, а конкретные вопросы, охваченные этим законодательством, регулируются этим специальным законом или международным соглашением".

c) Создание (приобретение силы в отношениях между сторонами)

28. Общие нормы права, рекомендуемые в *Руководстве*, могут применяться к созданию обеспечительного права в неопосредованно удерживаемых ценных бумагах, будь то документарные или недокumentарные ценные бумаги (см. рекомендации 13-22).

d) Придание силы в отношении третьих сторон

29. Что касается документарных неопосредованно удерживаемых ценных бумаг, то здесь могут применяться рекомендуемые в *Руководстве* общие нормы права, которые аналогичны тем, что применяются к обеспечительным правам в оборотных инструментах (см. рекомендации 32 и 37). Поэтому обеспечительному праву в недокumentарных неопосредованно удерживаемых ценных бумагах сила в отношении третьих сторон может быть придана посредством регистрации или вступления во владение.

30. Что касается недокumentарных ценных бумаг, то здесь могут применяться рекомендуемые в *Руководстве* нормы права, которые аналогичны тем, что применяются к обеспечительным правам в правах на выплату средств, зачисленных на банковский счет (см. рекомендацию 49). Поэтому обеспечительному праву в недокumentарных неопосредованно удерживаемых ценных бумагах сила в отношении третьих сторон может быть придана на основании регистрации или контроля (соглашение о контроле должно быть

заключено между эмитентом, лицом, предоставляющим право, и обеспеченным кредитором).

e) Приоритет

31. Что касается документарных ценных бумаг, то по аналогии с оборотными инструментами посессорное обеспечительное право может иметь приоритет по отношению к зарегистрированному или другому обеспечительному праву или по отношению к праву покупателя или другого получателя ценных бумаг (см. рекомендации 101 и 102).

32. Что касается недокументарных ценных бумаг, то по аналогии с правами на выплату средств, зачисленных на банковский счет, обеспечительное право, которое приобретает силу в отношении третьих сторон на основании контроля, может иметь приоритет по отношению к зарегистрированному или другому обеспечительному праву или по отношению к праву покупателя или другого получателя ценных бумаг (см. рекомендации 103-105).

f) Принудительная реализация

33. Общие нормы права, рекомендуемые в *Руководстве*, могут применяться к обеспечительным правам в непосредственно удерживаемых ценных бумагах, будь то документарные или недокументарные ценные бумаги.

g) Применимое право

34. Что касается документарных ценных бумаг, то здесь могут применяться нормы коллизионного права, рекомендуемые в *Руководстве* для материальных активов (применяется законодательство государства, в котором находятся документарные ценные бумаги; см. рекомендацию 203). В случае недокументарных ценных бумаг может применяться законодательство государства, в котором находится эмитент.

h) Координация с другим законодательством

35. Дополнение, касающееся обеспечительных прав в непосредственно удерживаемых ценных бумагах, необходимо будет скоординировать с другим законодательством, касающимся хранения и передачи ценных бумаг, а также обеспечительных прав в ценных бумагах. Как уже отмечалось выше, для того чтобы избежать дублирования с законодательством, касающимся обеспечительных прав в опосредованно удерживаемых ценных бумагах, например Конвенцией УНИДРУА и Гаагской конвенцией о ценных бумагах, необходимо будет исключить обеспечительные права в опосредованно удерживаемых (и возможно продающихся на бирже) ценных бумагах. Кроме того, для того чтобы избежать дублирования с любой будущей работой УНИДРУА над комментариями и комплектом материалов по присоединению к Конвенции УНИДРУА о ценных бумагах, а также работой, связанной с рынками капитала, где могут затрагиваться вопросы, которые Конвенция УНИДРУА о ценных бумагах относит к сфере национального законодательства, в дополнении по обеспечительным правам в непосредственно удерживаемых ценных бумагах следует стремиться избегать рассмотрения этих вопросов.

36. В то же время, однако, в комментариях и комплекте материалов по присоединению к Конвенции, которые будут подготовлены УНИДРУА, следует избегать принятия рекомендаций государствам по вопросам, которые Конвенция относит к сфере национального законодательства, поскольку это будет идти вразрез с рекомендациями, содержащимися в *Руководстве*. Например, нет никаких оснований не применять к созданию обеспечительного права в опосредованно удерживаемых ценных бумагах общие нормы права, рекомендуемые в *Руководстве* в связи с созданием обеспечительного права в движимых активах. Кроме того, нет никаких оснований не применять к обеспечительному праву в опосредованно удерживаемых ценных бумагах общие нормы права, рекомендуемые в *Руководстве* в связи с приданием силы обеспечительному праву в движимых активах путем регистрации уведомления в общем реестре обеспечительных прав.

37. Кроме того, в таком дополнении, возможно, потребуется рассмотреть вопросы о том, какое законодательство применяется к обеспечительному праву в непосредственно удерживаемых ценных бумагах, которые становятся опосредованно удерживаемыми. Например, одним из вопросов, который необходимо будет рассмотреть, является воздействие этого изменения на обеспечительное право, которое приобрело силу в отношении третьих сторон в результате регистрации, и в частности вопрос о том, должна ли сохраняться сила обеспечительного права в отношении третьих сторон на протяжении короткого периода времени. Точно так же в дополнении необходимо будет рассмотреть вопрос о том, какое законодательство применяется к обеспечительному праву в опосредованно удерживаемых ценных бумагах, которые стали непосредственно удерживаемыми.

i) Форма и структура работы

38. Хотя Комиссия, возможно, пожелает оставить решение вопроса о форме и структуре любой будущей работы над непосредственно удерживаемыми ценными бумагами на усмотрение Рабочей группы, она, возможно, пожелает отметить, что такая будущая работа могла бы принять форму дополнения к *Руководству*. Как и Дополнение по обеспечительным правам в интеллектуальной собственности, это новое дополнение могло бы включать комментарии и рекомендации по конкретным активам, которые несколько изменят общие комментарии и рекомендации *Руководства*. Структура этого нового дополнения могла бы следовать структуре *Руководства*, т.е. рассмотрение основных задач, терминология, создание, сила в отношении третьих сторон, система регистрации, приоритет, права и обязанности сторон, права и обязанности третьих лиц, имеющих обязательства, принудительная реализация, финансирование приобретения, применимое законодательство, процесс перехода и несостоятельность.

4. Выводы

39. Комиссия, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, поручать ли в настоящее время Рабочей группе VI задачу подготовки текста (например, дополнения к *Руководству*) по обеспечительным правам в непосредственно удерживаемых ценных бумагах. Основная цель такого дополнения будет заключаться в завершении работы Комиссии над *Руководством* путем

восполнения имеющегося в *Руководстве* существенного пробела в отношении вида активов, который является более важным для коммерческих финансовых операций, чем для операций на финансовых рынках. Такое дополнение не будет служить препятствием для Конвенции УНИДРУА о ценных бумагах, поскольку оно будет касаться вопросов, выходящих за рамки Конвенции или не рассматриваемых в ней.

40. Наоборот, такой документ мог бы дополнить Конвенцию УНИДРУА о ценных бумагах, представив государствам полный и согласованный режим по обеспеченным сделкам, как это уже было сделано в *Руководстве* в отношении Кейптаунской конвенции и протоколов к ней, Гаагской конвенции о ценных бумагах, конвенций об интеллектуальной собственности и *Конвенции о дебиторской задолженности* (см. рекомендацию 4 *Руководства*). Комиссия, возможно, пожелает принять к сведению, что в *Руководстве*, например, выражается поддержка *Конвенции о дебиторской задолженности* путем включения принципов этой конвенции и дополнения предусмотренного в ней режима рассмотрением вопросов, которые *Конвенция о дебиторской задолженности* относит к сфере другого законодательства. Таким образом, государства могут с пользой для себя включить рекомендации *Руководства* в национальное законодательство и в то же время принять *Конвенцию о дебиторской задолженности*.

41. Кроме того, такое дополнение не будет препятствовать работе УНИДРУА над комментариями и комплектом материалов по присоединению к Конвенции УНИДРУА о ценных бумагах, по крайней мере если в нем совсем не будут затрагиваться вопросы, касающиеся опосредованно удерживаемых ценных бумаг. Если же в дополнении будут затронуты эти вопросы, то Комиссия, возможно, пожелает предписать Рабочей группе рассматривать их таким образом, чтобы это отвечало и Конвенции УНИДРУА по ценным бумагам, и *Руководству*. К тому же такое дополнение не будет препятствовать будущей работе УНИДРУА, связанной с рынками капитала, поскольку неопосредованно удерживаемые ценные бумаги, как правило, не используются в качестве обеспечения кредита в сделках на рынках капитала.

42. В качестве альтернативы Комиссия, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о снижении приоритетности этой темы. Такой подход позволит Комиссии завершить свою работу над одной из других тем, которые могут считаться более приоритетными. Это также даст УНИДРУА время завершить свою работу над комментариями и комплектом материалов по присоединению к Конвенции УНИДРУА о ценных бумагах и дополнительно развить свою будущую работу, связанную с рынками капитала. В этой связи Комиссия, возможно, пожелает принять к сведению, что УНИДРУА уже разработал Конвенцию о ценных бумагах и обладает большим опытом в вопросах, связанных с ценными бумагами. Если Комиссии придется принимать решение о снижении приоритетности этой темы по сравнению с другими, она, возможно, пожелает обратиться к Секретариату с просьбой координировать работу с УНИДРУА для обеспечения того, чтобы любые рекомендации, которые УНИДРУА может сделать в этих будущих документах (комментарии и комплект материалов по присоединению к Конвенции, а также любые будущие документы по рынкам капитала) в отношении обеспечительных прав в ценных

бумагах, в максимально возможной степени отвечали рекомендациям *Руководства*.

43. Например, нет никаких оснований не применять к созданию обеспечительного права в опосредованно удерживаемых ценных бумагах общие нормы права, рекомендуемые в *Руководстве* в связи с созданием обеспечительного права в движимых активах. Кроме того, нет никаких оснований не применять к обеспечительному праву в опосредованно удерживаемых ценных бумагах общие нормы права, рекомендуемые в *Руководстве* в связи с приданием силы обеспечительному праву в движимых активах путем регистрации уведомления в общем реестре обеспечительных прав. В таком случае, возможно, потребуются рекомендовать правило для определения приоритета обеспечительного права в опосредованно удерживаемых ценных бумагах, получившего силу в отношении третьих сторон в результате соответствующей записи в учётных документах согласно Конвенции УНИДРУА о ценных бумагах, по отношению к обеспечительному праву в тех же самых ценных бумагах, сила которому в отношении третьих сторон придана посредством регистрации уведомления в общем реестре обеспечительных прав согласно иному, нежели Конвенция, законодательству (например, законодательству, рекомендуемому в *Руководстве*).

В. Регистрация обеспечительных прав в движимых активах

1. Введение

44. Одним из основных элементов законодательства, рекомендуемого в *Руководстве*, является создание общедоступной системы регистрации (см. преамбулу к рекомендациям в главе III). Регистрация дает тем, кто занимается активами, находящимися во владении лица или под его контролем, транспарентный и объективный источник информации о том, могут ли такие активы быть обременены обеспечительным правом. Регистрация в свою очередь является для обеспеченных кредиторов эффективным механизмом придания их обеспечительным правам силы в отношении третьих сторон и установления их приоритета по отношению к определенным конкурирующим заявителям требований (см. преамбулу к рекомендациям в главе IV).

45. Глава IV *Руководства* содержит комментарии и рекомендации по правовым и оперативным аспектам общего реестра обеспечительных прав. Однако, как и любая другая глава *Руководства*, глава IV не является обособленной. Она предназначена для применения в увязке с другими главами *Руководства*. Это означает, что для понимания требований и правовых последствий регистрации читатель должен обратиться к главе III, касающейся силы обеспечительных прав в отношении третьих сторон, и главе V, касающейся приоритета обеспечительного права. Аналогичным образом, для определения операционной и территориальной сферы применения реестра читатель должен обратиться к различным частям *Руководства*, посвященным концепции обеспечительного права, и главе X, касающейся коллизионного права.

46. Кроме того, действие *Руководства* не распространяется на множество административных, оперативных, технических и инфраструктурных деталей,

которые государству, принимающему законодательство об обеспеченных сделках в соответствии с рекомендациями *Руководства*, необходимо будет рассмотреть в целях создания эффективной и экономичной системы регистрации. В случае отсутствия подобных руководящих указаний, как показывает опыт, государства могут потратить много денег и времени только для того, чтобы создать в конечном итоге плохо функционирующую систему, которая будет слишком громоздкой и непрозрачной и не будет отвечать интересам ее клиентов из деловых и юридических кругов. Ввиду той центральной роли, которую играет регистрация в общих рамках законодательства об обеспеченных сделках, все это приведет в конце концов к подрыву усилий государства по проведению реформы.

47. Признавая важность конкретных руководящих указаний в отношении регистрации для общего успеха реформирования законодательства об обеспеченных сделках, некоторые организации, подготовившие типовые законы по обеспеченным сделкам, разработали также принципы, руководящие указания или правила в отношении регистрации обеспечительных прав. Например, Европейский банк реконструкции и развития (ЕБРР), который подготовил Типовой закон ЕБРР об обеспеченных сделках⁷, подготовил также Руководящие принципы разработки залогового реестра⁸. Точно так же Организация американских государств (ОАГ), которая подготовила Типовой закон ОАГ об обеспеченных сделках⁹, подготовила и Типовые положения о реестре в рамках Типового межамериканского закона об обеспеченных сделках¹⁰.

48. Кроме того, другие организации, участвующие в реформе законодательства об обеспеченных сделках, разработали подробные правила в отношении регистрации обеспечительных прав. Например, Азиатский банк развития подготовил Руководство для регистров движимого имущества¹¹. Кроме того, организации или государства, которые приняли современное законодательство об обеспеченных сделках, сделали создание и развитие общего реестра обеспечительных прав центральным элементом своих усилий по проведению реформы законодательства. Например, Конвенция о международных гарантиях в отношении подвижного оборудования (Кейптаун, 2001 год)¹² и Протокол по авиационному оборудованию к Конвенции о международных гарантиях в отношении подвижного оборудования (Кейптаун, 2001 год)¹³ содержат подробные правила, касающиеся международной системы регистрации конкретных активов, которая очень похожа на систему, рекомендованную в *Руководстве*. Кроме того, том IX проекта общего круга ведения (ПОКВ) принципов, определений и типовых правил европейского частного права¹⁴ содержит подробные правила регистрации обеспечительных

⁷ <http://www.ebrd.com/pubs/legal/secured.pdf>.

⁸ <http://www.ebrd.com/country/sector/law/st/core/pledge/core.htm>.

⁹ http://www.oas.org/dil/cidip-vi-securedtransactions_eng.htm.

¹⁰ http://www.uncitral.org/pdf/english/colloquia/3rdSecTrans/John_Wilson_MR.pdf.

¹¹ http://www.adb.org/documents/reports/movables_registries/default.asp.

¹² <http://www.unidroit.org/english/conventions/mobile-equipment/main.htm>.

¹³ <http://www.unidroit.org/english/conventions/mobile-equipment/main.htm#NR2>.

¹⁴ C. v. Bar and E. Clive (ed.), *Principles, Definitions and Model Rules of European Private Law. Draft Common Frame of Reference. Vol. 6 (2009)* pp. 5389-5667.

прав, которые во многом сходны с правилами, рекомендованными в *Руководстве*.

2. Целесообразность

49. Как уже отмечалось выше, хотя в главе IV *Руководства* содержатся полезные комментарии по системе регистрации, предусмотренной в *Руководстве*, читателю, для того чтобы понять правовую значимость регистрации, необходимо сформировать всеобъемлюще детальное понимание всего *Руководства*. Поэтому часть, касающаяся регистрации, в которой дается изложенное понятным языком комплексное резюме правовых аспектов регистрации, станет хорошим подспорьем для тех, кто занимается созданием реестра и, не являясь, возможно, специалистами в области законодательства об обеспеченных сделках, нуждается в базовых знаниях о тех общих правовых рамках, в которых должен функционировать реестр, для того чтобы выполнять свою работу. Выше уже также отмечалось, что такой документ станет дополнительным подробным руководством по всему диапазону юридических, практических и оперативных вопросов, которые необходимо решать в ходе создания системы регистрации, но которые в главе IV сейчас не рассматриваются или же рассматриваются недостаточно подробно. Ввиду того центрального значения, которое регистрация имеет для общего успеха реформы законодательства об обеспеченных сделках, целесообразно подготовить текст по регистрации, который существенно дополнит главу IV *Руководства*.

50. Во многих государствах наиболее известной моделью реестра имущественных прав является земельный кадастр, который существенно отличается по своему назначению и структуре от рекомендованной в *Руководстве* модели регистрации уведомлений об обеспечительных правах в движимых активах. Поэтому в отсутствие более конкретных руководящих указаний относительно функции и структуры реестра существует опасность того, что особенности и процедуры, характерные для модели земельного кадастра, будут без какой-либо необходимости перенесены на систему регистрации обеспечительных прав, что приведет к утрате эффективности и действенности этой системы. Например, такая система имеет существенное отличие в том, что касается роли сотрудников реестра, которые выступают не в качестве "диспетчеров", как в системе регистрации правовых титулов на землю, а действуют главным образом в качестве оказывающих поддержку администраторов, облегчающих ввод и поиск информации без официального вмешательства. Кроме того, модель регистрации уведомлений, в отличие от большинства земельных кадастров, легко позволяет в максимальной степени использовать электронные технологии, и руководство по регистрации будет содержать подробные указания на этот счет.

51. Более того, даже если государство принимает законодательство об обеспеченных сделках на основе рекомендаций *Руководства*, этому государству все равно придется решать целый ряд оперативных и юридических вопросов, которые, как правило, рассматриваются не в законодательстве об обеспеченных сделках, а в подзаконных нормативных актах или административных инструкциях по регистрации. Без соответствующих руководящих указаний на этот счет невозможна эффективная и действенная

реформа законодательства об обеспеченных сделках. Таким образом, текст по регистрации, который будет включать, например, принципы, руководящие указания и правила в отношении процесса регистрации и поиска, будет с пользой дополнять работу Комиссии в области обеспеченных сделок. Есть все основания ожидать, что при такой завершённой системе обеспеченных сделок государствам будет легче принять законодательство, основанное на рекомендациях *Руководства*, и сделать это на скоординированной и последовательной основе, что позволит им получать выгоды от эффективного осуществления законодательства. И наконец, текст по регистрации станет также ценным источником информации для целей практических учебных программ и программ профессиональной подготовки для администраторов и сотрудников реестра, а также для финансистов, предпринимателей, юристов и других пользователей системы регистрации.

3. Практическая осуществимость

52. Упомянутая выше работа, которая была проделана Комиссией и другими организациями, служит хорошим признаком вероятности того, что Комиссия сможет в разумные сроки успешно подготовить текст по регистрации обеспечительных прав. При определении практической осуществимости такого проекта Комиссия, возможно, пожелает также принять во внимание следующие вопросы, которые должны быть рассмотрены в ходе реализации этого проекта.

а) Цели регистрации

53. В тексте по регистрации можно было бы обсудить цели регистрации уведомления об обеспечительном праве в общем реестре обеспечительных прав с учетом различных глав *Руководства*.

б) Формы регистрации

54. В тексте по регистрации можно было бы достаточно подробно обсудить минимальное обязательное содержание и любое дополнительное факультативное содержание уведомления об обеспечительном праве, которое необходимо зарегистрировать. В этой связи текст мог бы основываться на содержащихся в *Руководстве* комментариях и даже идти дальше, включив, например, образцы регистрационных форм.

с) Процесс регистрации и поиска

55. В тексте по регистрации можно было бы обсудить вопросы, связанные с процессом регистрации и поиска, в том числе: а) нужно ли представлять уведомление в бумажной или в электронной форме, или же следует разрешить и ту, и другую форму; б) должно ли лицо, ведущее поиск, представлять соответствующий запрос в бумажной или в электронной форме, или же он должен быть представлен и в той, и в другой форме; в) надлежащий способ идентификации лица, предоставившего право, поскольку идентификатор этого лица является основным критерием регистрации и поиска; г) надлежащий способ описания обремененного актива, в частности в той мере, насколько это может быть дополнительным критерием регистрации и поиска для некоторых видов сделок; и е) способы доступа к реестру для регистрации и поиска. Хотя в *Руководстве* уже затрагиваются многие, если не все из этих вопросов, в

тексте по регистрации можно было бы пойти дальше и дать более конкретные и подробные примеры, а также привести образцы нормативных актов или административных положений.

d) Законная сила регистрации

56. В тексте по регистрации можно было бы обсудить вопросы, касающиеся законной силы регистрации, а также то, как эти вопросы связаны с технической разработкой системы регистрации, в том числе: а) следует ли предусмотреть возможность предварительной регистрации, и как она должна осуществляться; б) следует ли предусмотреть возможность единственной регистрации для ряда последовательных соглашений об обеспечении, и как она должна осуществляться; в) время, когда регистрация вступает в законную силу, с учетом того, как были поданы и обрабатываются в системе заявки на регистрацию; д) правовые последствия несанкционированного внесения изменений и удаления записей и административные и технические процедуры преодоления последствий таких действий и возобновления регистрации; е) что представляет собой надлежащее описание обремененного актива и последствия ошибок или упущений в зарегистрированных сведениях. И вновь следует отметить, что в *Руководстве* затрагиваются многие, если не все из этих вопросов, но текст по регистрации будет содержать и ценную дополнительную информацию.

e) Организация работы реестра

57. В тексте по регистрации можно было бы обсудить вопросы, касающиеся организации работы и функционирования реестра, в том числе: а) финансирование ввода в эксплуатацию и эксплуатационные расходы реестра; б) возможная роль частных операторов в организации работы и функционировании реестра; в) роль органов власти в создании реестра и осуществлении контроля за ним; г) ответственность реестра; д) безопасность регистрационных записей (рассмотрение проблем, связанных с мошеннической или ложной регистрацией и удалением записей, а также опасности коррупции в операциях реестра); и е) поддержание надлежащего баланса между оперативной эффективностью и надежностью и безопасностью содержащихся в реестре данных. И вновь следует отметить, что в *Руководстве* уже затрагиваются некоторые из этих вопросов, но текст по регистрации будет содержать более подробные руководящие указания, а также будет охватывать дополнительные вопросы.

f) Операционная сфера применения реестра

58. В тексте по регистрации можно было бы рассмотреть вопросы, касающиеся операционной сферы применения реестра, в том числе: а) диапазон охватываемых сделок; б) исключение тех способов обеспечения, которые связаны с посессорным залогом; в) принцип "содержание превышает форму" при характеристике обеспечительных прав; г) режим механизмов финансирования приобретения (например, продажа с удержанием правового титула, финансовая аренда и их функциональные эквиваленты); д) режим подлинной долгосрочной аренды, уступки дебиторской задолженности, коммерческих поставок, залогового права в силу судебного решения и

обеспечительных прав, созданных на основании закона; и f) координация со специальными реестрами (например, реестрами недвижимого имущества, морских и воздушных судов и интеллектуальной собственности). В *Руководстве* затрагиваются многие, если не все из этих вопросов, но текст по регистрации будет содержать и ценную дополнительную информацию.

g) Территориальная сфера применения реестра

59. В тексте по регистрации можно было бы обсудить вопросы, касающиеся территориальной сферы применения реестра, в том числе: а) контекст, в котором могут возникнуть вопросы коллизионного права, связанные с регистрацией; б) вопросы коллизионного права, связанные с регистрацией обеспечительных прав в материальных обремененных активах; с) вопросы коллизионного права, связанные с обеспечительными правами в нематериальных обремененных активах. Хотя в *Руководстве* уже затрагивается большинство, если не все из этих вопросов в общем контексте коллизионного права, в тексте по регистрации основное внимание будет уделено тому, как применяются эти правила конкретно к вопросам, связанным с регистрацией, и к разработке реестра.

h) Дополнительные вопросы

60. Дополнительные вопросы, которые было бы полезно рассмотреть в тексте по регистрации, включают технические вопросы, касающиеся разработки и функционирования реестра, а именно: а) компьютерная архитектура; б) профессиональная подготовка персонала; с) учебная и информационно-пропагандистская деятельность, ориентированная на клиентов реестра и общественность в целом; d) сбор и распространение данных после создания системы; и e) необходимость создания потенциала для осуществления исследований и разработок, для того чтобы быть в состоянии реагировать на новые явления.

i) Форма и структура работы

61. Хотя Комиссия, возможно, пожелает оставить решение вопроса о форме и структуре любой будущей работы в области регистрации на усмотрение Рабочей группы, она, возможно, пожелает счесть, что такая работа могла бы принять форму руководства по созданию реестра обеспечительных прав. Такое руководство могло бы стать ответом на приведенные выше потребности, дополнить *Руководство*, и в то же время его подготовка вполне практически осуществима. Комиссия также, возможно, пожелает отметить, что такое руководство благодаря использованию и объединению результатов работы, уже проделанной другими международными организациями и государствами, которые создали реестры с учетом рекомендаций *Руководства*, могла бы привести к разработке минимальных международных стандартов в отношении процедур регистрации и поиска, а также разработки, организации работы и функционирования реестра, что будет способствовать дальнейшему согласованию режимов обеспеченных сделок на международном уровне.

62. Что касается структуры такого руководства по созданию реестра, то оно могло бы включать комментарии, сопровождаемые рекомендациями или руководящими принципами по ряду затронутых выше вопросов. Этот текст

может сопровождаться словарем с определением юридических и технических терминов, имеющих отношение к реестру, контрольным перечнем с изложением вопросов и последовательности шагов, связанных с созданием реестра, и библиографией с перечнем дополнительных источников.

63. Кроме того, такое руководство по созданию реестра могло бы включать типовые положения или административные нормы с сопроводительными комментариями, разъясняющими выбор основных вариантов и соответствующие последствия. В этом контексте Комиссия, возможно, пожелает отметить, что предписанного свода правил ("один размер подходит всем") может быть недостаточно. Возможно, следует предусмотреть и альтернативные положения, с тем чтобы надлежащим образом отразить различные способы создания реестра и различные варианты основных действий государств по вышеуказанным вопросам. Например, эти положения должны учитывать наличие в каждом государстве других реестров для конкретных видов обремененных активов (например, патентов) и взаимоотношения между этим реестром и такими другими реестрами. Кроме того, поскольку основной элемент регистрации, основанный на идентификаторе лица, предоставляющего право, играет центральную роль в предусматриваемом реестре для всех государств, используемый конкретный идентификатор или идентификаторы лица, предоставляющего право (например, имена в отличие от присваиваемых государством идентификационных номеров), а также виды активов, которые могут допускать дополнительную регистрацию по серийным номерам, вполне могут различаться в разных государствах.

64. К тому же распределение правовых норм, относящихся к реестру, между законодательством об обеспеченных сделках и подзаконными нормативными актами или административными правилами также может варьироваться в разных государствах. Трудности, связанные с внесением поправок в основной закон в некоторых государствах, могут подтолкнуть к включению большинства, если не всех правовых вопросов, имеющих отношение к реестру, в нормативные акты, которые, по-видимому, легче корректировать в свете происходящих изменений. Другие государства, обеспокоенные риском слишком частого или другого неуместного внесения изменений теми, кто наделен правом изменять нормы, возможно, предпочтут включить по крайней мере наиболее важные нормы в основной закон. Поэтому положения необходимо будет изложить гибко, с тем чтобы их можно было принять либо как часть основного закона, либо как административные правила. При этом необходимо будет также учесть, как лучше всего отразить различные правовые стили в различных правовых системах.

65. Хотя руководство по регистрации и любые типовые положения, которые могут быть разработаны, должны отражать рекомендации *Руководства*, они могут и не быть дополнением к *Руководству*. Самостоятельное руководство по регистрации может оказаться чрезвычайно полезным для государств, которые заинтересованы в улучшении и интеграции своих существующих реестров обеспечительных прав в движимом имуществе, даже если их основные законы отличаются от законодательства, рекомендованного в *Руководстве*.

4. Выводы

66. Как показывает опыт, реформа законодательства об обеспеченных сделках не может быть успешно проведена без создания рационального общедоступного реестра обеспечительных прав. Он также показывает, что государства зачастую вынуждены вкладывать больше средств, чем это должно быть необходимо для создания и эксплуатации такого реестра, из-за отсутствия четких рекомендаций по его созданию, а также по правовым и оперативным основам реестра. Как общий документ по обеспеченным сделкам *Руководство* не охватывает или не рассматривает достаточно подробно многие юридические, административные, инфраструктурные и оперативные вопросы, которые должны быть рассмотрены и решены для обеспечения успешного и эффективного создания реестра.

67. Поэтому Комиссия, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, чтобы поручить Рабочей группе VI в качестве первоочередной задачи подготовку текста по регистрации. Такой текст будет полезным дополнением работы Комиссии в области обеспеченных сделок и станет крайне необходимым руководством для государств в деле создания и обеспечения функционирования общего реестра обеспечительных прав. Хотя решение вопроса о конкретной форме и структуре текста можно оставить на усмотрение Рабочей группы, Комиссия, возможно, пожелает отметить, что: а) такой текст может включать принципы, руководящие указания, комментарии, рекомендации и типовые положения; б) при этом следует использовать результаты работы Комиссии над *Руководством*, а также работы других организаций, таких как Европейский банк реконструкции и развития, Организация американских государств и Азиатский банк развития, а также национальных правовых режимов, в рамках которых созданы системы реестров по аналогии с реестром, предусмотренным в *Руководстве*.