

## Арест и залог

Английское право (Англия и Уэльс)	Немецкое право
<p>Для обеспечения исполнения <i>уже вынесенного</i> судебного решения кредитор, права требования которого к должнику не обеспечены, может требовать наложения на имущество «обременяющего приказа» (<i>charging order</i>) наряду с другими имеющимся у него средствами защиты своих прав.</p> <p><i>Charging order</i> регулируется в основном Законом об Обременяющих Приказах (<i>Charging Orders Act 1979</i>), который был принят «для наложения обременения (<i>charge</i>) для обеспечения выплаты задолженности, срочной или будущей, на основании судебных решений или приказов; для обеспечения ограничения или запрета действий с, и осуществления выплат в отношении, определенных ценных бумаг; а также для связанных с этим целей.</p> <p><i>Charging order</i> может быть присужден:</p> <ol style="list-style-type: none"><li>1) только после вынесения судебного решения против должника, при условии, что задолженность не выплачена должником (за исключением судебных решений, присуждающих выплату кредитору по частям – в отношении таких решений не требуется обязательное наличие просрочки должника);</li><li>2) в отношении земельных участков (включая дома), государственных ценных бумаг, акций (долей участия в компаниях) и некоторых других финансовых инструментов;</li><li>3) после рассмотрения судом всех обстоятельств, включая возможность необоснованного ущемления прав других кредиторов вследствие</li></ol>	<p>До вынесения судебного решения кредитор вправе обратиться в суд для присуждения в его пользу ареста (<i>arrest</i>) для обеспечения исполнения <i>будущего</i> судебного решения о взыскании в пользу кредитора денежных средств.</p> <p>Кредитор вправе обратиться за установлением ареста, если опасается, что без ареста исполнение судебного решения будет невозможным или существенно затруднено, или судебное решение подлежит исполнению в иностранной юрисдикции (при этом немецкий суд может установить арест и в том случае, если основное судебное разбирательство будет проходить в суде иностранной юрисдикции). Для установления ареста кредитор должен обосновать перед судом необходимость в этом.</p> <p>Арест может быть установлен сразу в случаях, не терпящих отложения, в том числе без уведомления должника. Арест может быть установлен до начала основного судебного разбирательства (кредитор обязан возместить должнику убытки, понесенные в результате установления ареста, если условия, ввиду которых арест был установлен, не были выполнены).</p> <p>Арест создает обременение имущества в пользу кредитора, аналогичное владельческому залогу (за исключением случаев начала процедуры банкротства в отношении должника).</p> <p>Арест сохраняет свое действие в случае банкротства должника (при условии, если арест установлен до банкротства).</p>

Английское право (Англия и Уэльс)	Немецкое право
<p>присуждения <i>charging order</i>; стоимость долга в сравнении со стоимостью имущества (прав на имущество).</p> <p>Последнее на практике означает, что если стоимость имущества не достаточна для удовлетворения всех требований кредиторов, имеющих право требовать удовлетворения своих требований за счет данного имущества (включая залоговых кредиторов, имеющих право залога в отношении данного имущества), <i>charging order</i> с большой долей вероятности не будет присужден.</p> <p>Заявление о присуждении <i>charging order</i> рассматривается в два этапа (промежуточный и финальный), благодаря чему должник имеет возможность привести свои возражения против присуждения <i>charging order</i>. Кроме того, для потребителей, на отношения с кредитором которых распространяет свое действие Закон о Потребительских Кредитах 1974 (<i>Consumer Credit Act 1974</i>), предусматривается возможность обращаться за предоставлением отсрочки до вынесения финального <i>charging order</i>.</p> <p>Промежуточный <i>charging order</i> присуждается автоматически (на основании заявления кредитора), так как его основное последствие заключается в запрете на распоряжение имуществом без согласия кредитора (этот запрет имеет силу в отношении третьих лиц при условии его «публичности» – как и в случае с обеспечением, возникающим на основании договора).</p> <p>Финальный <i>charging order</i> присуждается после рассмотрения судом всех необходимых обстоятельств (см. выше) и предоставляет обеспечение в отношении имущества, на которое наложен <i>charging order</i>, в пользу кредитора. При этом для продажи кредитором такого имущества кредитор должна обратиться в суд за присуждением в его пользу приказа на продажу (<i>order for sale</i>). Но присуждение <i>order for sale</i> не требуется, если должник самостоятельно продает свое имущество (получив согласие кредитора) – в этом случае кредитор имеет преимущественное право (с соблюдением</p>	

Английское право (Англия и Уэльс)	Немецкое право
<p>очередности прав других обеспеченных кредиторов, в пользу которых предоставлено обеспечение в отношении данного имущества) на удовлетворение своих требований за счет этого имущества.</p> <p>При этом должник вправе не только выдвигать возражения против присуждения <i>charging order</i> или <i>order for sale</i>, но также вправе требовать присуждения <i>order for sale</i> с условиями, то есть оговорить право кредитора на продажу имущества определенными условиями.</p> <p>Как промежуточный <i>charging order</i>, так и финальный <i>charging order</i> могут быть зарегистрированы, как и любое другое обременение, для целей установления их приоритета.</p> <p>Установление <i>charging order</i> не влечет какое-либо изменение очередности прав других обеспеченных кредиторов.</p> <p><i>Charging order</i> сохраняет свое действие в случае банкротства должника (при условии, если <i>charging order</i> установлен до банкротства).</p>	

### Тотальный залог

Английское право (Англия и Уэльс)	Немецкое право
<p>На практике плавающий залог (<i>floating charge</i>) используется одновременно с фиксированным залогом (<i>fixed legal mortgage, fixed charge</i>), для того чтобы охватить собой имущество, в отношении которого не может быть установлен контроль залогодержателя, требуемый для установления фиксированного залога.</p> <p>Плавающий залог, как правило, устанавливается, когда имущество, передаваемое в залог, используется в ходе обычной деятельности</p>	<p>Действие принципа, согласно которому вещное право распространяется на конкретную вещь (<i>spezialisierungsprinzip</i>), в отношении создания залога означает, что необходима индивидуализация предмета залога (залог возможен только в отношении определенного (индивидуализированного) имущества).</p> <p>Наиболее генеральное возможное описание предмета залога, допускаемое немецким правом, может включать в себя описание посредством явного</p>

Английское право (Англия и Уэльс)	Немецкое право
<p>залогодателя и подвержено постоянному изменению (для того чтобы залогодатель мог распоряжаться таким имуществом). Имущество, передаваемое по плавающему залогу, идентифицируется общими признаками.</p> <p>Фиксированный залог, как правило, устанавливается в отношении определенного имущества (например, земельные участки, дорогостоящее оборудование и т.д.). В случае с фиксированным залогом залогодатель не вправе распоряжаться заложенным имуществом без согласия залогодержателя, и залогодатель должен сохранять за собой имущество, находящееся в его владении.</p> <p>Судебная практика исходит из того, что без достаточного контроля со стороны залогодержателя, залог, который стороны согласовывали как фиксированный, может быть квалифицирован судом как плавающий залог.</p> <p>Например, залог прав требования к должникам залогодателя может быть установлен соглашением сторон как фиксированный залог, однако суд может квалифицировать такой залог как плавающий, если придет к выводу, что уровень контроля, который залогодержатель фактически может осуществлять, не достаточен (например, суд будет оценивать, зачисляется ли соответствующая выручка на счет, блокируемый в пользу залогодержателя).</p> <p>Основное отличие плавающего залога от фиксированного заключается в том, что в случае банкротства залогодержатель по фиксированному залогу получит удовлетворение своих требований за счет заложенного имущества преимущественно перед <i>всеми</i> другими кредиторами, а залогодержатель по плавающему залогу – после распределения суммы, вырученной от реализации заложенного имущества, в пользу ряда кредиторов (в том числе залогодержателей по фиксированному залогу, ликвидаторов в ходе банкротства залогодателя (по требованиям о выплате вознаграждения и</p>	<p>ограничения имущества от другого имущества залогодателя (например, все товары, хранящиеся на складе залогодателя по конкретному адресу).</p> <p>В целом, необходимо отметить, что в силу необходимости передачи владения для создания залога по немецкому праву, в коммерческих сделках чаще всего используется обеспечительная продажа имущества, которая в целом возможна только в отношении определенного имущества.</p> <p>Также в других юрисдикциях континентального права принцип <i>Spezialitätsprinzip</i> не влечет невозможность передачи в залог всего имущества. Например, по праву Нидерландов все имеющееся и будущее имущество залогодателя может быть передано в залог.</p>

Английское право (Англия и Уэльс)	Немецкое право
<p>согласованным расходам), работников по требованиям о невыплаченной зарплате и взносам на определенные пенсионные схемы).</p> <p>Также часть суммы, вырученной от реализации имущества, заложенного по плавающему залогу, возникшему после 15 сентября 2003 г., должна быть зарезервирована для погашения требований необеспеченных кредиторов (50% первых 10 000 фунтов стерлингов и 20% от остальной суммы, но не более 600 000 фунтов стерлингов).</p> <p>Если права требования по фиксированному залогу не полностью удовлетворены после реализации заложенного имущества, залогодержатель может также требовать удовлетворения своих требований как залогодержатель по плавающему залогу (если таковой был установлен в его пользу) в отношении иного имущества.</p> <p>Плавающий залог при наступлении определенных обстоятельств (как правило, события дефолта, согласованные соглашением между залогодателем и залогодержателем) «кристаллизуется» (<i>crystallises</i>), то есть устанавливается как фиксированный залог в отношении имущества, которое было передано по плавающему залогу и которое находится у залогодателя на момент «кристаллизации».</p> <p>Фиксированный залог в отношении большинства видов имущества и любой плавающий залог становятся публичными в отношении третьих лиц (получают приоритет) после регистрации в Регистрационной Палате (<i>Companies House</i>) в течение 21 дня с момента установления. Залог некоторых видов имущества также необходимо регистрировать в специальных реестрах, в которых права на такое имущество регистрируются (например, Земельный Реестр).</p>	