



ЦЕНТР МЕЖДУНАРОДНЫХ  
И СРАВНИТЕЛЬНО-  
ПРАВОВЫХ  
ИССЛЕДОВАНИЙ

**Аналитическая справка**  
**Условное депонирование: сущность или функциональная конструкция**  
**известных договорных типов. Правовое регулирование во Франции**

*Подготовлено в рамках исследовательского проекта  
АНО «Центр международных и сравнительно-правовых исследований»*

*МОСКВА*

*2019*



## I. Правовая природа договора условного депонирования и его французских аналогов

1. Слово «эскроу» (*escrow*) происходит от старого французского слова *escroue*, означающего лом бумаги или рулон пергамента, либо позже таким термином именовали акт, который держала третья сторона, пока сделка не была завершена<sup>1</sup>. **Договор эскроу** – это соглашение, при котором независимое доверенное третье лицо (эскроу-агент) получает и выплачивает деньги и/или документы для двух или более сторон, совершающих сделки, со сроками такой выплаты третьей стороной, зависящей от исполнения сторонами согласованных договорных положений, или счёт, установленный брокером в соответствии с положениями лицензионного законодательства, для целей хранения средств от имени принципала брокера или какого-либо другого лица до завершения или закрытия сделки, или трастовый счет, созданный на имя заёмщика для оплаты обязательств, таких как налоги на имущество и страховые взносы. Английское право активно стало использовать такую форму эскроу-договора, как договор за печатью. При этом правовая система Франции не стала использовать термин «эскроу» и копировать концепцию общего права. Французское право выражает эскроу чаще всего через конструкцию фидуции (*fiducie*). Французское законодательство не выделяет отдельные нормы эскроу как договора, поскольку для достижения целей договора условного депонирования можно использовать уже существующую правовую конструкцию **доверительного управления**.
2. Французский гражданский кодекс в ст. 2011 определяет **фидуцию (доверительное управление)** как договор, по которому фидуциант передаёт фидуциарию (доверительному управляющему) определённое имущество (вещи, права или ценные бумаги), а последний, храня его отдельно от своего собственного, обращается с ним согласно поставленной цели в интересах бенефициаров.
3. Условное депонирование предполагает механизм, согласно которому третье лицо обязуется хранить вещь, переданную одной стороной, и передать эту вещь другой стороне после исполнения условий или наступления событий, определённых в договоре. По мнению некоторых французских юристов, такая конструкция напоминает обеспечительное право с посессорным удержанием, только хранится эта вещь не у сторон договора, а у третьей стороны<sup>2</sup>.
4. Тем не менее есть принципиальное различие между обеспечительным правом удержания вещи и эскроу, выраженным в форме фидуции. При двухсторонних отношениях не может существовать подлинного **обязательства эскроу**, в таком случае существует скорее правовой эффект: присвоение имущества для обеспечения

<sup>1</sup> Frédéric Godefroy, Dictionnaire de l'ancienne langue française et de tous ses dialectes du IX<sup>e</sup> au XV<sup>e</sup> siècle, édition de F. Vieweg, Paris, 1881-1902

<sup>2</sup> Droit commercial (Actes de commerce. Commerçants. Fonds de commerce. Contrats commerciaux. Concurrence. Instruments de paiement et de crédit), Dimitri Houtcieff, Droit privé, 4e éd., 201



предварительного обязательства – в таком случае такие отношения следует квалифицировать в качестве **обязательственных правоотношений с удержанием вещи**. При наличии третьей стороны объектом обязательства является **управление обременёнными активами**. Эскроу связывает кредитора не только с доверительным управляющим, но также и с должником.

5. Закон от 19 февраля предусматривает две формы фидуции<sup>3</sup>:

- Передача активов фидуциарию для управления ими: такая форма включает передачу активов доверительному управляющему с поручением управлять ими от имени фидуцианта либо третьей стороны – бенефициара. Эта операция позволяет изолировать актив с целью исполнить определённые обязательства. Данный вариант может использоваться для различных целей, в том числе для последующего распределения активов<sup>4</sup>. **Именно такая форма фидуции по французскому праву чаще всего является аналогом эскроу.**
  - Передача активов фидуциарию в качестве обеспечения обязательств: такая форма позволяет должнику передавать имущество доверительному управляющему в качестве **обеспечения исполнения обязательств (гарантии оплаты долга)**. В случае исполнения обязательств (например, возврата долга) активы передаются обратно фидуцианту, а в случае неисполнения (например, невозврата долга) доверительный управляющий продаёт переданные в фидуцию активы и погашает долг из полученных средств. Кредитор в таком случае становится бенефициаром фидуции, после чего ему передаётся имущество<sup>5</sup>. **По-другому такую конструкцию можно охарактеризовать как залог с передачей титула.**
6. Передача активов фидуциарию для управления ими на практике отличается от фидуции, которая направлена на обеспечение исполнения обязательств путём передачи активов третьему лицу, **защищённое в случае банкротства должника**.
7. Эти две формы фидуции регулируются общими положениями Гражданского кодекса Франции, предусмотренных статьями 2011-2030 Гражданского кодекса Франции.
8. Правовое регулирование **фидуции (так же, как и эскроу по английскому и российскому праву) придерживается принципа строгого формализма**. Так, договор фидуции по французскому праву должен быть заключён в письменной форме. Закон фиксирует содержание договора фидуции: в нем должны быть определены передаваемые активы, длительность договора (не более 99 лет), учредители,

<sup>3</sup> Loi n° 2007-211 du 19 février 2007 instituant la fiducie (1). // <https://www.legifrance.gouv.fr/affichTexte.do?cidTexte=JORFTEXT000000821047>

<sup>4</sup> Droit des affaires : La fiducie entre dans le Code civil français. 2017

<sup>5</sup> Droit des affaires : La fiducie entre dans le Code civil français. 2017



фидуциарии, бенефициары, цели и обязанности фидуциария(ев) (ст. 2018 Гражданского кодекса Франции).

9. **Фидуция не может быть безвозмездной.** Если договор фидуции обусловлен намерением совершить безвозмездную сделку в пользу бенефициара, этот договор будет считаться ничтожным. Таким образом, невозможно оформить дарение через фидуцию.
10. Учредитель, а равно и фидуциарий, может быть одним из бенефициаров или единственным бенефициаром (ст. 2016 Гражданского кодекса Франции).
11. Помимо прочего, имущество, переданное по договору фидуции, по общему правилу **недоступно для иных кредиторов фидуцианта и фидуциария** (ст. 2025 Гражданского кодекса Франции).
12. Далее, фидуциарием по договору может быть только определённая законом регулируемая организация (ст. 2015 Гражданского кодекса Франции):
  - банк,
  - инвестиционная компания,
  - страховая компания и др.
  - Фидуциарием также может быть адвокат.
13. Договор фидуции подлежит государственной регистрации в налоговом органе. Информация о договоре фидуции в отношении недвижимости подлежит публикации (ст. 2019 Гражданского кодекса Франции). **Также ведётся национальный реестр договоров фидуции (ст. 2020 Гражданского кодекса Франции).** Действуя в рамках договора фидуции, фидуциарий должен информировать об этом контрагента (ст. 2021 Гражданского кодекса Франции).
14. **Если бенефициар «акцептовал» договор фидуции, то учредитель не может его прекратить без согласия бенефициара (ст. 2028 Гражданского кодекса Франции).** Однако если договор прекращается в результате смерти учредителя (физического лица), то активы переходят в наследственную массу фидуцианта (ст. 2030 Гражданского кодекса Франции).
15. Соглашение о доверительном управлении (фидуции) может быть изменено по взаимному согласию между фидуциантом и доверительным управляющим (фидуциарием) или по решению суда. **Однако в случае внесения изменений в договор фидуции без согласия бенефициара законодательством не предусмотрено никаких санкций.**



16. Договор фидуции может быть прекращён фидуциантом до тех пор, пока предмет фидуции не будет принят бенефициаром. **При этом после того, как предмет договора будет принят, прекращение, как и изменение договора, возможно только по взаимному согласию или по решению суда.**
17. Стоит также отметить, что инструмент фидуции во французском праве задумывался как нейтральный в налоговом отношении. Передача активов по договору фидуции не считается реализацией для налоговых целей и не влечёт возникновения ни налога на доход, ни НДС. **Для налоговых целей активы считаются оставшимися у фидуцианта (конечно, лишь до того момента, когда они перейдут бенефициару).**
18. Так же, как и эскроу, фидуция по французскому праву используется в финансовых сделках. Так, например, очень часто применяется такой механизм при<sup>6</sup>:
- обеспечении сделок с ценными бумагами;
  - секьюритизации и некоторых других операциях по устранению рисков;
  - финансировании будущих обязательств;
  - Использовании в качестве агентского договора при синдицированном кредите<sup>7</sup>.

## II. Депозит или эскроу-счёт

19. Депозит или счёт *escrow* (*dépôt fiduciaire, compte escrow*) – это соглашение, заключённое в соответствии с основным договором между различными сторонами сделки, и для которого независимая доверенная третья сторона получает и выплачивает деньги или документы для различных сторон, участвующих в сделке<sup>8</sup>.
20. «Фидуциарный депозит» англосаксонского происхождения – это **способ оплаты**, который направлен на уменьшение риска, присущего сделке между двумя сторонами. Такой способ оплаты имеет безусловные преимущества, такие как распределение рисков между покупателем и продавцом. Но при этом имеет некоторые недостатки: часто суммы, подлежащие депонированию, ограничены. *Dépôt fiduciaire* как способ оплаты имеет много общего с аккредитивом. Отличает эти два института то, что в обязательствах из *dépôt fiduciaire* присутствует также третья сторона (не всегда банк), участвующая в обмене между покупателем и продавцом.

<sup>6</sup> Pasqualini, Les conventions extra-statutaires, outil de modulation de la rémunération des associés, Rev. sociétés 2010. 79, no 19. – Contra: LUCAS, note ss. Com. 23 janv. 2007, no 05-15.652, Bull. Joly 2007. 610, spéc. 614.

<sup>7</sup> Pasqualini, Les conventions extra-statutaires, outil de modulation de la rémunération des associés, Rev. sociétés 2010. 79, no 19. – Contra: LUCAS, note ss. Com. 23 janv. 2007, no 05-15.652, Bull. Joly 2007. 610, spéc. 614.

<sup>8</sup> Antoine Arsac. La propriété fiduciaire: nature et régime. Droit. Université Panthéon-Sorbonne - Paris I, 2013.



21. При заключении договора фидуции действие принципа свободы договора ограничено несколькими правилами. Так, действующее законодательство налагает ограничения субъектного состава<sup>9</sup>, определяет чёткий формализм при исполнении обязательств по договору фидуции, который необходимо соблюдать<sup>10</sup>, и уточняет конкретные меры по борьбе с отмыванием денег и налоговым мошенничеством<sup>11</sup>.

### III. Переход права собственности по договору фидуции

22. Некоторые французские юристы считают, что вопросы передачи права собственности по договору фидуции определяются статьёй 2011 Гражданского кодекса Франции и основаны на передаче права собственности фидуциарию. Однако другие представители юридического сообщества полагают, что такой анализ ошибочен, поскольку вывод сделан в разрыве с единством понятия собственности. Поэтому необходимо задаться вопросом, каким образом переходит право собственности на предмет фидуции: либо депонент остаётся собственником предмета фидуции, либо собственность переходит к фидуциарию. **Юридическая доктрина, отвечая на этот вопрос, выделяет новую концепцию «обезличенной собственности» (*patrimoine d'affectation*)<sup>12</sup>.**

23. При этом первый подход заключается в том, что доверительный управляющий (фидуциарий) становится собственником переданных вещей по смыслу статьи 544 Гражданского кодекса Франции. Согласно этой статье, собственность – это право пользоваться, владеть и распоряжаться вещами **наиболее абсолютным образом**, если только пользование не является таким, которое запрещено законами или регламентами (*exercer le fructus, l'usus, l'abusus du patrimoine*). Однако, такой подход воспринят лишь немногими во французской доктрине<sup>13</sup>. Традиционной позицией, которой придерживается большинство исследователей, является отказ от идеи фидуциария как собственника. Поскольку «фидуциарная собственность по своей природе не наделяет всеми правами на вещь»<sup>14</sup>, фидуциарий ограничен в своих правах в отношении переданной вещи в пределах, определённых договором фидуции (доверительного управления). С этой точки зрения, доверительный управляющий, который не обладает всеми правами в отношении вещи, не может быть квалифицирован как собственник.

<sup>9</sup> Pasqualini, Les conventions extra-statutaires, outil de modulation de la rémunération des associés, Rev. sociétés 2010. 79, no 19. – Contra: LUCAS, note ss. Com. 23 janv. 2007, no 05-15.652, Bull. Joly 2007. 610, spéc. 614.

<sup>10</sup> Pasqualini, Les conventions extra-statutaires, outil de modulation de la rémunération des associés, Rev. sociétés 2010. 79, no 19. – Contra: LUCAS, note ss. Com. 23 janv. 2007, no 05-15.652, Bull. Joly 2007. 610, spéc. 614.

<sup>11</sup> Pasqualini, Les conventions extra-statutaires, outil de modulation de la rémunération des associés, Rev. sociétés 2010. 79, no 19. – Contra: LUCAS, note ss. Com. 23 janv. 2007, no 05-15.652, Bull. Joly 2007. 610, spéc. 614.

<sup>12</sup> La fiducie sans transfert de propriété, M. Nicolle, D. 2014. Chron. 2071

<sup>13</sup> M. Bouteille, La propriété fiduciaire, une modalité externe de la propriété, RLDC 2010. 74 ; R. Ibarra Garza, La protection du patrimoine fiduciaire-trust fund (Étude comparée : droit français-droit anglais), th. Paris II, 2013, nos 425 s.

<sup>14</sup> M. Grimaldi, La propriété fiduciaire, in La fiducie dans tous ses états, Journée nationale Paris-Est Créteil, t. XV, Dalloz-Association Henri Capitant, 2011, p. 6



24. Второй подход отражает идею «**неабсолютной собственности**» доверительного управляющего. Фидуциарий не имеет абсолютного контроля над вещью<sup>15</sup>. Фидуциарная собственность является «собственностью нового типа, обременённой собственностью»<sup>16</sup> или «собственностью для других»<sup>17</sup>. Тем не менее фидуциарная собственность считается (и остаётся) «собственностью», поскольку она делегирует исключительные полномочия доверительному управляющему<sup>18</sup>.
25. С одной стороны, отмечается, что исключительность (*exclusivity*) не является основополагающим признаком права собственности<sup>19</sup>. С другой стороны, фидуциарий – единственный, кто вправе реализовать выгоду, полученную от вещи в рамках фидуции. В этом ключе доверительный управляющий (фидуциарий) пользуется исключительностью в управлении вещью. Но способность управлять вещью, даже «эксклюзивно», **не обязательно означает передачу права собственности**. Такая же исключительность может быть передана посредством заключения представительских сделок (договора поручения, комиссии, агентского договора). Действительно, представитель вполне может быть наделён исключительным полномочием управлять чужим делом или имуществом, что, очевидно, не делает его собственником.
26. С учётом того, что фидуция может быть прекращена депонентом (статья 2028 против вмп.), а деятельность фидуциария контролируется как бенефициаром, так и депонентом (ст. 2027, 2022 Гражданского кодекса Франции). Такой контроль не совместим с общей идеей абсолютного права собственности<sup>20</sup>.
27. В статье 2011 Гражданского кодекса Франции нет упоминания о передаче права собственности: фидуция рассматривается как договор, по которому фидуциант передаёт фидуциарию определённое имущество (вещи, права или ценные бумаги), а последний, храня его отдельно от своего собственного, обращается с ним согласно поставленной цели, в интересах бенефициаров.
28. Согласно позиции законодателя и французских учёных-юристов, *fiducie* не повлечёт за собой нарушения правил об исключительной собственности. Французские юристы отмечают, что «фидуциарная собственность» создала сегрегацию в имуществе фидуциария, но отказалась от разделения между «правовой собственностью» и

---

<sup>15</sup> Y. Emerich, Les fondements conceptuels de la fiducie française face au trust de la common law : entre droit des contrats et droit des biens, RIDC 2009-1, p. 49

<sup>16</sup> P. Marini, Rapport sur la proposition de loi, adoptée par l'Assemblée nationale, tendant à favoriser l'accès au crédit des petites et moyennes entreprises, 27 mai 2009, n° 442, p. 83.

<sup>17</sup> F. Danos, Propriété, possession et opposabilité, préf. L. Aynès, Economica, 2007, n° 43.

<sup>18</sup> V. M. Grimaldi, préc., p. 8 ; F. Barrière, Rép. civ., v° Fiducie, n° 68.

<sup>19</sup> V. F. Zenati, Pour une rénovation de la théorie de la propriété, RTD civ. 1993. 305, R. Libchaber, Les aspects civils de la fiducie dans la loi du 19 février 2007, préc., n° 22

<sup>20</sup> R. Libchaber, Les aspects civils de la fiducie dans la loi du 19 février 2007, art. préc., n° 22.



«экономической собственностью»<sup>21</sup>. Французский законодатель воспринял фидуциарный механизм так же, как и составители DCFR: такая собственность не повлияла на признак исключительной собственности, а скорее ввела принцип единства и неделимости собственности.

29. Учёные также отмечают, что фидуция восприняла довольно революционную идею «собственности в интересах третьей стороны»<sup>22</sup>. Такая передача считается передачей права собственности завершённого и несовершенного свойства<sup>23</sup>. Вместе с тем существует также подход, согласно которому имущество фидуции является присвоенным имуществом, поскольку конечная цель заключается в передаче имущества бенефициару. Такая конечная цель представляет собой сущность фидуции, реализация которой осуществляется не в собственных интересах, а в интересах третьих лиц<sup>24</sup>. Право собственности в таком случае не является постоянным и абсолютным (как традиционное право собственности), но тем не менее является исключительным, как привычная нам концепция права собственности<sup>25</sup>.
30. **Происходит ли передача права собственности?** Идея передачи права собственности при фидуции подвергается критике со стороны французской доктрины. В частности, профессор Либхабер утверждает, что «закон (2007 года), который вводит фидуцию во французский правовой порядок, полностью основан на идее собственности, находящейся в руках фидуцианта»<sup>26</sup>. Автор отвергает гипотезу об окончательной (завершённой) передаче права собственности только для защиты нетранслативного эффекта (без передачи права собственности) фидуции.
31. Таким образом, речь может идти о передаче права собственности только при условии признания концепции фидуциарной собственности, что в значительной степени обсуждается в доктрине французского гражданского права<sup>27</sup>.

---

<sup>21</sup> L. Kaczmarek, « Propriété fiduciaire et droits des intervenants à l'opération », recueil Dalloz, . 2009, p.1845

<sup>22</sup> C. Pisani, La réception de la fiducie par les praticiens, entretien, LPA, 15 mars 2007. spéc. 5.

<sup>23</sup> S. Piedelièvre, Droit des sûretés, Ellipses, Cours magistral, 2008, n° 344.

<sup>24</sup> G. Bellargent, L'introduction de la fiducie en droit français par la loi du 19 février 2007, Revue juridique de l'entreprise publique (RJEP) 2007, étude 3, n° 49

<sup>25</sup> V. P. Berlioz, La notion de bien, LGDJ, Bibl. dr. privé, 2007 ; Y. Emerich, La propriété des créances, Approche comparative, LGDJ, Bibl. dr. privé, 2007, n° 43-110

<sup>26</sup> R. Libchaber, art. préc., Defrénois 2007. 1094 et 1194, n° 19.

<sup>27</sup> W. Dross, Droit civil. Les choses, LGDJ, 2012, n° 488



#### IV. Соотношение договоров эскроу с договорами хранения и поручения (или с иным посредническим договором)

32. Доверительное управление, которое чаще всего используется как аналог эскроу, а также договор депонирования отличаются от договора поручения (мандата), который во Франции также может быть использован для тех же целей, что и эскроу.
33. Институт прямого представительства развивался во французском праве под влиянием обычного местного права и римского и, наконец, был окончательно признан в действующем ныне законодательстве. Потье даёт следующее определение мандата (коммерческого представительства): «договор, посредством которого один из контрагентов доверяет ведение своих дел вместо себя и на свой риск другому контрагенту, действующему безвозмездно».
34. Так, согласно законодательству Франции договор поручения (*mandate*) — это соглашение, согласно которому одно лицо (доверитель) даёт поручение другому (поверенный) осуществить от имени и в интересах доверителя определённые юридические действия (ст. 1984 Гражданского кодекса Франции). Если речь идёт об актах распоряжения, то мандат должен быть чётко сформулирован. В нем быть указаны действия, полномочиями на которые наделён уполномоченный<sup>28</sup>. Лицо не может делать ничего сверх того, что предусмотрено в его мандате<sup>29</sup>. Кроме того, доверитель сохраняет за собой возможность выполнять действия, предусмотренные мандатом. Он также имеет право свободно отозвать мандат, при этом ограничен злоупотреблением правом<sup>30</sup>. Эскроу в этом ключе имеет больше сходств с фидуцией. **В доверительном управлении фидуциант** не вправе действовать в отношении предмета доверительного управления. Фидуциарий действует не от имени фидуцианта, а от своего<sup>31</sup>. Он может совершать все действия, которые, по его мнению, необходимы для этой цели (пункт 1 статьи 2022). Тем не менее он должен учитывать ограничения полномочий, указанные в договоре доверительного управления<sup>32</sup>.
35. При этом представителем могут быть как физические, так и юридические лица. Торговый агент, которому поручено заключать сделки, является представителем предпринимателя. Будучи самостоятельными коммерческими субъектами, торговые агенты во Франции **вправе осуществлять представительство нескольких**

---

<sup>28</sup> art 1988 Code civil

<sup>29</sup> art. 1989 Code civil

<sup>30</sup> Civ. Ire, 2 mai 1984, Bull. civ. I, no 143. – V. Mandat [Civ.]

<sup>31</sup> art. 2021 Code civil

<sup>32</sup> art. 2018 Code civil



**предпринимателей, за исключением предпринимателей-конкурентов**<sup>33</sup>. Если дело идёт об отчуждении или установлении ипотеки и о другом действии, касающемся собственности, то поручение должно прямо указывать на это.

36. **Эскроу-договор во французском праве можно также противопоставить договору хранения.** Передача на хранение является действием, в силу которого лицо получает чужую вещь с обязательством хранить и вернуть её в натуре. **Этот договор может иметь своим предметом лишь движимые вещи.** Добровольная передача на хранение устанавливается в силу взаимного соглашения между лицом, которое сдаёт вещь на хранение, и лицом, принимающим эту вещь. Добровольная передача на хранение по общему правилу может быть совершена лишь собственником вещи, сдаваемой на хранение, либо с его прямого или молчаливого согласия<sup>34</sup>. Депозитарий несёт два взаимосвязанных основных обязательства: **хранение и возврат вверенной вещи**<sup>35</sup>.

## V. Испытание банкротством

37. Фидуция по праву Франции обеспечивает защиту активов на случай банкротства фидуциария: *последствия открытия процедуры банкротства в отношении доверительного управляющего не распространяются на имущество, находящееся в фидуции (статья 2024 Гражданского кодекса Франции)*. Поскольку французские авторы уже не раз подтверждали подход о сегрегации переданного имущества фидуциарию, то такое правило является логичным подтверждением тезиса, выраженного в доктрине<sup>36</sup>.
38. *При этом при банкротстве фидуциария последний может быть заменён (статья 2027 Гражданского кодекса Франции)*<sup>37</sup>.
39. Более того, защитные функции подтверждаются иными признаками фидуции. Так, наложить арест на имущество фидуции могут только бенефициары фидуции, требования которых связаны с содержанием или управлением имуществом фидуции. Если активов фидуции недостаточно для удовлетворения требований кредиторов

---

<sup>33</sup> Статус участника коммерческого оборота как коммерсанта определяется природой сделок и других хозяйственных операций, которые он совершает либо осуществлением хозяйственной (профессиональной) деятельности в виде предпринимательства. В статье 10 Коммерческого кодекса записано, что «коммерсантами являются лица, которые совершают торговые сделки в процессе осуществления своей обычной профессии». Иными словами, статус коммерсанта определяется торговым характером заключаемых в виде промысла сделок, причём перечень их определяется в самом законе. Этот перечень операций, признаваемых торговыми, приводится в статьях 632 и 633 французского Коммерческого кодекса и включает широкий круг сделок. По признаку осуществления таких операций коммерсантами признаются как юридические, так и физические лица.

<sup>34</sup> Contrats spéciaux, Daniel Mainguy, Droit privé, 11e éd., 2018

<sup>35</sup> Droit civil 2e année, les obligations 2019, Stéphanie Porchy-Simon, Droit privé, 11e éd., 2018

<sup>36</sup> L. Kaczmarek, « Propriété fiduciaire et droits des intervenants à l'opération », recueil Dalloz., 2009, p.1845

<sup>37</sup> Art 2027 Code civil



фидуции, последние вправе обратиться с требованиями к личному имуществу фидуциария (статья 2025 Гражданского кодекса Франции). Последнее правило оказывается серьезной проблемой для использования фидуции на практике: финансовые учреждения не желают брать на себя такие риски от имени учредителя фидуции. Таким образом, законодатель позволил предусмотреть в договоре отказ заинтересованных кредиторов от права регресса на личное имущество доверительного управляющего (статья 2025, пункт 1 Гражданского кодекса Франции).

**40. Вместе с тем следует отметить, что фидуциант также может впасть в банкротство.**

В таком случае, поскольку передача имущества в фидуцию может потенциально считаться выводом активов при банкротстве, то законодатель признает сделку по передаче имущества в фидуцию в течение подозрительного периода недействительной<sup>38</sup>:

- Если сделка по передаче имущества в режим фидуции произошла со дня прекращения платежей. При этом недействительной признается *любая сделка по передаче имущества или иных прав в доверительное управление (фидуцию), если только такая передача не была осуществлена в качестве обеспечения исполнения обязательств по сопутствующей сделке;*
- Если по дополнительному соглашению к договору о фидуции затрагиваются уже переданные *в доверительное управление (фидуцию)* права или имущество, переданное в качестве обеспечения обязательств, возникших до заключения дополнительного соглашения.

41. Исходя из вышеизложенного, форма фидуции, при которой осуществляется передача активов фидуциарию в качестве обеспечения обязательств (*fiducie sûreté*), обладает особенно сильной защитой от недействительности при банкротстве.

42. Если должник является стороной (фидуциантом) и единственным бенефициаром соглашения о фидуции, открытие в отношении него ликвидационного производства в судебном порядке приводит к автоматическому прекращению указанного соглашения и возврату всего переданного в его имущественную массу<sup>39</sup>.

<sup>38</sup> Art. L632-1 Code de commerce

<sup>39</sup> Article L641-12-1 Code de commerce