

**Генеральная Ассамблея**Distr.: General
7 May 2004*Russian
Original: English**Комиссия Организации Объединенных Наций
по праву международной торговли**

Тридцать седьмая сессия

Нью-Йорк, 14–25 июня 2004 года**

**Проект руководства для законодательных органов
по вопросам законодательства о несостоятельности****Записка Секретариата: поправки к документу A/CN.9/WG.V/
WP.70**

1. В настоящей записке излагаются поправки и дополнения к рекомендациям, содержащимся в документах A/CN.9/WG.V/WP.70, части I и II, и A/CN.9/WG.V/WP.72, основанные на результатах обсуждений в Рабочей группе V на ее тридцатой сессии (март/апрель 2004 года) (доклад о работе сессии см. A/CN.9/551). Нумерация этих рекомендаций сохраняется без изменений; в случае изменения порядка изложения рекомендаций последовательность нумерации нарушается. Такие номера, как "40A)", указывают на то, что рекомендации были добавлены в ходе тридцатой сессии Рабочей группы V. Использование квадратных скобок указывает на то, что текст был добавлен или пересмотрен после тридцатой сессии Рабочей группы V.

2. По причинам экономии рекомендации, которые не были пересмотрены, не воспроизводятся в настоящем документе и сохраняются в том виде, в котором они содержатся в документах A/CN.9/WG.V/WP.70 (рекомендации 1–187) и A/CN.9/WG.V/WP.72 (рекомендации 179–184 по вопросам применимого права). В отношении тех частей рекомендаций, изложенных в настоящем документе, которые не были изменены, указывается "(без изменений)". Рекомендации, касающиеся процедуры реорганизации (A/CN.9/WG.V/WP.70, часть II, глава IV), излагаются в документе A/CN.9/559/Add.3. Сноски к рекомендациям воспроизводятся в настоящем документе только в том случае, если они были изменены или исключены.

* Настоящий документ представляется с опозданием, поскольку потребовалось дополнительное время для проведения консультаций.

** Пересмотренные сроки.



Часть первая. Определение ключевых целей и разработка структуры эффективного и действенного законодательства о несостоятельности

- 1) Текст рекомендации 1 излагается в пункте 111 документа A/CN.9/551.
- 2) Текст рекомендации 2 излагается в виде рекомендации 7 в документе A/CN.9/WG.V/WP.70, часть I.
- 3) Текст рекомендации 3 излагается в виде рекомендации 179 в документе A/CN.9/WG.V/WP.72.
- 4) Текст рекомендации 4 излагается в виде рекомендации 74(a) в документе A/CN.9/WG.V/WP.70, часть II, и его необходимо изменить следующим образом:

"В законодательстве о несостоятельности следует установить, что если обеспечительный интерес имеет силу и может быть принудительно реализован согласно положениям иного законодательства, то он будет признаваться в рамках производства по делу о несостоятельности в качестве имеющего силу и подлежащего принудительной реализации.

- 5) Законодательство о несостоятельности должно предусматривать применение современного, унифицированного и справедливого механизма для эффективного решения вопросов, возникающих в случае трансграничной несостоятельности. Рекомендуется принять Типовой закон ЮНСИТРАЛ о трансграничной несостоятельности.
- 6) Текст рекомендации 6 излагается в виде рекомендации 2 в пункте 112 документа A/CN.9/551.
- 7) Текст рекомендации 7 излагается в виде рекомендации 3 в пункте 113 документа A/CN.9/551. Необходимо добавить следующие пять подпунктов:

- ...) идентификация активов должника, на которые будет распространяться производство по делу о несостоятельности и которые будут составлять имущественную массу;
- ...) права и обязательства должника;
- ...) обязанности и функции управляющего в деле о несостоятельности;
- ...) функции кредиторов и комитета кредиторов;
- ...) расходы и затраты, связанные с производством по делу о несостоятельности;

а также изменить приводимые ниже подпункты следующим образом:

- d) обеспечение защиты имущественной массы от действий кредиторов, самого должника и управляющего в деле о несостоятельности, а также, в случае применения мер защиты к обеспеченным кредиторам, определение того, каким образом экономическая стоимость обеспечительного интереса может быть защищена в ходе производства по делу о несостоятельности;
- j) режим в отношении требований и определение их очередности для целей распределения поступлений от ликвидации;

- k) исключить;
- m) освобождение должника от обязательств или роспуск его предприятия.

Часть вторая. Основные положения, направленные на обеспечение эффективности и действенности законодательства о несостоятельности

I. Подача заявлений и открытие производства

A. Круг лиц, в отношении которых может быть открыто производство по делу о несостоятельности, и юрисдикция

Круг лиц, в отношении которых может быть открыто производство по делу о несостоятельности

1) Законодательство о несостоятельности должно регулировать производство по делу о несостоятельности в отношении всех должников, участвующих в экономической деятельности, будь то физические или юридические лица, включая государственные предприятия, и независимо от того, занимаются ли они экономической деятельностью с целью извлечения прибыли или нет.

B. Открытие производства

Открытие производства по заявлению кредитора

13) В законодательстве о несостоятельности в целом следует предусмотреть, что если заявление об открытии производства подается кредитором, то:

- a) (без изменений);
- b) должнику должна быть предоставлена возможность дать ответ на заявление путем оспаривания заявления, согласия с заявлением или, если в заявлении содержится ходатайство о ликвидации, направления просьбы об открытии реорганизационного производства; и
- c) (без изменений).

C. Применимое законодательство, регулирующее производство по делу о несостоятельности

Признание прав и требований, возникающих до открытия производства

179) В законодательстве о несостоятельности должны признаваться права и требования, возникающие согласно общим нормам права, будь то внутреннего или иностранного права, кроме как в той степени, в которой в законодательстве о несостоятельности прямо предусматриваются какие-либо ограничения.

II. Режим активов при открытии производства по делу о несостоятельности

A. Активы, образующие имущественную массу в делах о несостоятельности

Цели законодательных положений

Цели положений, касающихся имущественной массы в делах о несостоятельности, заключаются в следующем:

а) определить те активы, которые подлежат включению в имущественную массу, в том числе интересы должника в активах, в отношении которых действуют обеспечительные интересы, а также в активах третьих сторон; и

б) *(без изменений)*.

Содержание законодательных положений

Активы, образующие имущественную массу

24) В законодательстве о несостоятельности следует предусмотреть, что имущественная масса должна включать:

а) активы должника²⁸, в том числе его интересы в активах, в отношении которых действуют обеспечительные интересы, и в активах третьих сторон;

б)–с) *(без изменений)*.

24 А) В законодательстве о несостоятельности должна быть указана дата, с которой начинается образование имущественной массы и которая должна быть либо датой ходатайства об открытии производства, либо фактической датой открытия производства по делу о несостоятельности.

B. Защита и сохранение имущественной массы

Временные меры

27) В законодательстве о несостоятельности должно быть указано, что суд может вынести решение о защитных мерах временного характера по просьбе должника, кредиторов или третьих сторон, когда существует срочная необходимость в защите и сохранении стоимости активов должника или интересов кредиторов в период между подачей заявления о возбуждении производства по делу о несостоятельности и его открытием⁴⁰, включая следующее:

²⁸ Права собственности на активы устанавливаются путем ссылки на соответствующее применимое законодательство, в котором содержится широкое определение термина "активы", которое охватывает имущество, права и интересы должника, включая права и интересы должника в активах третьих сторон.

⁴⁰ В законодательстве о несостоятельности должно быть указано время вступления в силу постановления о введении в действие временных мер, например время вынесения

а) приостановление исполнительных действий в отношении активов должника, включая действия по обеспечению юридической силы обеспечительных интересов в отношении третьих сторон и принудительное осуществление обеспечительных интересов;

б)–с) (без изменений); и

д) любую иную защитную меру, применимую [или предусмотренную] при открытии производства [в соответствии с рекомендациями 34 и 36].

Уведомление

31) В законодательстве о несостоятельности должно быть четко указано, что в тех случаях, когда должник или какая-либо сторона, интересы которой затрагивает временная мера, не получает уведомления о ходатайстве относительно назначения такой временной меры, должник или какая-либо иная сторона, интересы которой затрагивают временные меры, имеет право, после направления срочного ходатайства, быть своевременно⁴² заслушанной по вопросу продолжения действия временных мер защиты.

Прекращение временных мер после открытия производства

33) В законодательстве о несостоятельности должно быть четко указано, что действие временных мер прекращается после отклонения ходатайства об открытии производства или вступления в силу мер, применимых после открытия производства, если только суд сам не продлит действие этих временных мер.

Меры, применимые после открытия производства

34) В законодательстве о несостоятельности должно быть четко указано, что после открытия производства по делу о несостоятельности:

а) (без изменений);

б) выполнение действий по обеспечению юридической силы обеспечительных интересов в отношении третьих сторон и принудительной реализации обеспечительных интересов приостанавливаются⁴⁵;

с)–е) (без изменений).

постановления, имеющего обратную силу с момента, когда оно было вынесено, или с какого-либо другого четко определенного момента. (См. пункт 192)

⁴² Любой предусмотренный законодательством о несостоятельности срок должен быть непродолжительным и не допускать утраты стоимости предприятия должника.

⁴⁵ Если какое-либо законодательство, помимо законодательства о несостоятельности, допускает выполнение действий по обеспечению юридической силы обеспечительных интересов в течение определенного срока или льготного периода времени, желательно, чтобы в законодательстве о несостоятельности признавались такие сроки и допускались действия по обеспечению юридической силы обеспечительных интересов, если производство по делу о несостоятельности открывается до истечения такого льготного периода времени. Если какое-либо законодательство, помимо законодательства о несостоятельности, не предусматривает таких льготных периодов, приостановление, применимое после открытия производства, будет препятствовать выполнению действий по обеспечению юридической силы обеспечительных интересов (более подробно см. пункты ... выше и Руководство ЮНСИТРАЛ для законодательных органов по обеспеченным сделкам).

Защита от мер, применимых после открытия производства

38) В законодательстве о несостоятельности должно быть четко указано, что обеспеченный кредитор может обратиться в суд с ходатайством о предоставлении защиты от мер, применимых после открытия производства, в том числе на следующих основаниях:

- a) (без изменений);
- b) стоимость обремененного актива уменьшается [в результате открытия производства по делу о несостоятельности], а обеспеченный кредитор не защищен от такого уменьшения стоимости активов; и
- c) (без изменений).

Защита от уменьшения стоимости обремененного актива

39) В законодательстве о несостоятельности должно быть четко указано, что после обращения с ходатайством в суд обеспеченный кредитор должен иметь право на защиту стоимости активов, в которых он имеет обеспечительный интерес. Суд может предоставить соответствующую защиту, которая может предусматривать:

- a)–c) (без изменений).

С. Использование активов и распоряжение ими

Цели законодательных положений

Цели положений, касающихся использования и реализации активов, заключаются в следующем:

- a) разрешить использование и реализацию в ходе производства по делам о несостоятельности активов, в том числе обремененных, а также активов, принадлежащих третьим сторонам, и определить условия их использования и реализации;
- b) установить пределы полномочий по использованию и реализации активов;
- c) уведомить кредиторов, в случае необходимости, о предполагаемых вариантах использования и реализации активов;
- d) предусмотреть режим обременительных активов.

Содержание законодательных положений

Полномочия по использованию и реализации активов, образующих имущественную массу

40) Законодательство о несостоятельности должно разрешать:

- a) использование и реализацию активов, образующих имущественную массу (включая активы, на которые распространяется действие обеспечительных интересов), в ходе обычных коммерческих операций, за исключением наличных поступлений; и

б) использование и реализацию активов, составляющих имущественную массу (включая активы, на которые распространяется действие обеспечительных интересов), вне рамок обычных коммерческих операций, но при условии соблюдения требований, содержащихся в рекомендациях 41 и 43.

Дальнейшее обременение обремененных активов

40А) В законодательстве о несостоятельности должно оговариваться, что активы, на которые распространяется действие обеспечительных интересов, могут подлежать дальнейшему обременению при условии соблюдения требований, содержащихся в рекомендациях 50, 51 и 52.

Использование активов, принадлежащих третьим сторонам

40В) В законодательстве о несостоятельности должно оговариваться, что управляющий в деле о несостоятельности может использовать активы, принадлежащие третьим сторонам и находящиеся во владении должника, если соблюдены установленные условия, включая следующее:

а) интересы третьей стороны будут защищены от сокращения стоимости активов; и

б) расходы, понесенные в соответствии с договором [о продолжении исполнения контракта] [об использовании активов], оплачиваются в качестве административных расходов.

Процедура уведомления о реализации активов

41) В законодательстве о несостоятельности должно быть четко указано, что кредиторам следует направлять соответствующие уведомления о любом акте реализации активов, осуществляемом вне рамок обычных коммерческих операций⁵⁵, и что им предоставляется возможность быть заслушанными судом.

42) В законодательстве о несостоятельности должно быть четко указано, что уведомление о проведении открытых аукционов следует делать таким образом, чтобы существовала достаточно высокая степень вероятности ознакомления с информацией заинтересованных сторон.

Способность осуществлять продажи активов, образующих имущественную массу, не обременяя их обеспечением и иными интересами

43) Законодательство о несостоятельности должно разрешать управляющему в деле о несостоятельности осуществлять продажу активов, обремененных обеспечением и иными интересами, не обременяя их таким обеспечением и иными интересами, вне рамок обычных коммерческих операций, если:

а)–d) (без изменений).

⁵⁵ В тех случаях, когда активы представляют собой обремененные активы или на них распространяются другие интересы, применяется рекомендация 43.

Использование поступлений наличных средств

43А) Законодательство о несостоятельности должно разрешать управляющему в деле о несостоятельности использовать [и реализовывать] поступления наличных средств, если:

- а) обеспеченный кредитор соглашается на такое использование [или реализацию]; или
- б) обеспеченному кредитору [было направлено уведомление о предполагаемом использовании [или реализации] и] была предоставлена возможность быть заслушанным судом; и
- с) интересы обеспеченного кредитора будут защищены от сокращения стоимости поступлений наличных средств.

D. Финансирование после открытия производства

Привлечение финансовых средств после открытия производства

49) Законодательство о несостоятельности должно способствовать привлечению и стимулировать привлечение управляющим в деле о несостоятельности финансовых средств после открытия производства, если управляющий в деле о несостоятельности сочтет это необходимым для продолжения функционирования или дальнейшего существования предприятия должника или же для сохранения или увеличения стоимости активов, образующих имущественную массу. Законодательство о несостоятельности может содержать требование в отношении получения разрешения суда или кредиторов (или комитета кредиторов).

Рекомендацию 53 "Приоритет для финансирования, полученного после открытия производства", следует включить перед рекомендацией 50, в которой рассматривается обеспечение для финансирования после открытия производства.

Обеспечение для финансирования после открытия производства

52) В законодательстве о несостоятельности следует установить, что в случае, если существующий обеспеченный кредитор не дает своего согласия, суд может разрешить создание обеспечительного интереса, имеющего приоритет над существовавшим до этого обеспечением, если соблюдены определенные условия, в том числе:

- а)–b) (без изменений);
- с) интересы существующего обеспеченного кредитора будут защищены.

Последствия изменения характера производства для финансирования, полученного после открытия производства

54) В законодательстве о несостоятельности должно быть установлено, что в случае преобразования реорганизационного производства в ликвидационное

любой приоритет в пользу финансирования после открытия производства при реорганизации должен признаваться и при ликвидации.

Е. Режим контрактов

Оговорки об автоматическом расторжении [и ускоренном исполнении] контракта

56) В законодательстве о несостоятельности следует установить, что принудительное исполнение в отношении управляющего в деле о несостоятельности и должника любого положения контракта, автоматически прекращающего его действие [или ускоряющего его исполнение], становится невозможным при наступлении следующих событий:

а)–b) (без изменений).

62) В законодательстве о несостоятельности следует установить, что в случае продолжения исполнения контракта или отказа от его исполнения контрагенту должно быть направлено уведомление о продолжении исполнения контракта или отказе от его исполнения и о его правах в части предъявления требования и о сроках предъявления требования, а также предоставлена возможность [опротестовать указанное решение] [быть заслушанным судом].

Продолжение исполнение контрактов в случае нарушения со стороны должника

65) В законодательстве о несостоятельности должно оговариваться, что в случае нарушения контракта со стороны должника управляющий в деле о несостоятельности может продолжить исполнение этого контракта при условии, что нарушение контракта исправлено, экономическое положение контрагента, не нарушившего контракта, по существу приведено в состояние, существовавшее до нарушения, и обязательства по продолженному контракту могут быть исполнены за счет имущественной массы.

Исполнение до принятия решения о продолжении или расторжении

66) В законодательстве о несостоятельности должно оговариваться, что управляющий в деле о несостоятельности может принять исполнение [или потребовать исполнения] от контрагента до принятия решения о продолжении или расторжении контракта. Требования контрагента из исполнения, принятого [или потребованного] управляющим в деле о несостоятельности до принятия решения о продолжении или расторжении контракта, должны оплачиваться в качестве административных расходов при том, что:

а) если контрагент исполняет контракт, сумма административных расходов должна соответствовать [стоимости выгод, полученных имущественной массой, в соответствии с контрактом] [контрактной цене исполнения];

б) если управляющий в деле о несостоятельности использует активы, принадлежащие третьей стороне и находящиеся во владении должника согласно условиям контракта, такой стороне должна быть предоставлена защита от

сокращения стоимости этих активов и право на взыскание административных расходов в соответствии с пунктом (а).

Убытки из последующего нарушения контракта, исполнение которого было продолжено

67) В законодательстве о несостоятельности должно оговариваться, что в случае принятия решения о продолжении исполнения контракта убытки из последующего нарушения такого контракта должны подлежать оплате в качестве административных расходов.

Уступка контрактов

70) Если контрагент возражает против уступки контракта, законодательство, тем не менее, может предоставить суду право утвердить уступку при условии, что:

а)–с) (без изменений);

d) нарушение должником [до открытия или после открытия производства] условий контракта исправлено до уступки.

71) В законодательстве о несостоятельности может быть установлено, что в случае уступки контракта цессионарий заменяет должника в качестве стороны контракта, начиная с даты уступки, и применительно к имущественной массе не будет возникать какой-либо дополнительной ответственности в соответствии с контрактом.

Г. Расторжение сделок

Сделки, подлежащие расторжению

73) В законодательство о несостоятельности следует включать положения, действующие ретроактивно и предназначенные для расторжения сделок с должником или активами, образующими имущественную массу, приводящих к снижению стоимости имущественной массы или нарушению принципа равного режима в отношении кредиторов. В законодательстве о несостоятельности следует установить, что расторжению подлежат следующие виды сделок:

a) сделки, направленные на затруднение, задержку или воспрепятствование удовлетворению требований кредиторов, если результатом сделки является вывод активов за пределы досягаемости кредитора [или потенциальных кредиторов] или нанесение иного ущерба интересам кредиторов;

b) сделки, в рамках которых передача интереса в имуществе или принятие на себя должником обязательств осуществляется на безвозмездной основе или в обмен на номинальную или менее чем эквивалентную или ненадлежащую стоимость, совершаемые в момент, когда должник уже является несостоятельным, либо приводящие к несостоятельности должника (сделки по заниженной стоимости); и

c) (без изменений).

Обеспечительные интересы

74) В законодательстве о несостоятельности следует установить, что, несмотря на то, что обеспечительный интерес может иметь силу и быть принудительно реализован согласно положениям иного законодательства, действие содержащихся в законодательстве о несостоятельности положений о расторжении сделок может распространяться на него на тех же основаниях, что и на другие сделки.

Сделки с лицами, связанными с должником

76) В законодательстве о несостоятельности может быть предусмотрен более длительный подозрительный период для подлежащих расторжению сделок с участием лиц, связанных с должником, чем для сделок с лицами, не связанными с должником.

Процедура расторжения сделок

79) В законодательстве о несостоятельности следует установить, что начало процедуры расторжения сделок является в первую очередь обязанностью управляющего в деле о несостоятельности. Законодательство о несостоятельности может также разрешать любому кредитору начинать процедуру расторжения сделки с согласия управляющего в деле о несостоятельности, и в случае несогласия управляющего в деле о несостоятельности кредитор может испросить санкцию суда, для того чтобы начать такую процедуру.

Финансирование процедуры расторжения

79А) В законодательстве о несостоятельности следует установить, что расходы на процедуру расторжения сделки оплачиваются в качестве административных расходов.

80) Если управляющий в деле о несостоятельности принимает решение не начинать процедуры расторжения конкретных сделок, например на основании вывода, что вероятность расторжения сделки мала либо что расторжение таких сделок приведет к чрезмерным затратам⁷¹ для имущественной массы, законодательство о несостоятельности может предусматривать альтернативные подходы к урегулированию начала и финансирования процедур расторжения сделок.

Предельные сроки начала процедуры расторжения

81) В законодательстве о несостоятельности или применимом процессуальном законодательстве следует установить промежуток времени, в течение которого может быть начата процедура расторжения сделки. Отсчет указанного промежутка времени следует начинать с момента открытия производства по делу

⁷¹ Речь идет об анализе затрат на процедуру расторжения сделки и положительных результатов такой процедуры, а также о подразумеваемом правиле, согласно которому процедуру не следует начинать, если затраты на такую процедуру превысят поступления от нее в имущественную массу.

о несостоятельности. Применительно к упоминаемым в рекомендации 73 сокрытым сделкам, на выявление которых управляющим в деле о несостоятельности нельзя было рассчитывать, законодательство о несостоятельности может предусмотреть исчисление указанного промежутка времени, начиная с момента выявления сделки.

Вопросы расторжения и возражения

82) В законодательстве о несостоятельности следует установить, какие признаки подлежат доказыванию в целях расторжения той или иной сделки, какая из сторон обязана предоставить соответствующие доказательства, а также конкретные возражения против расторжения. Эти возражения могут включать указания на то, что сделка была заключена в ходе обычных коммерческих операций до открытия производства по делу о несостоятельности, [что сделка была заключена в соответствии с результатами добровольных переговоров о реструктуризации до открытия производства по делу о несостоятельности] либо [в ходе ликвидационного производства,] либо на то, что сделка была совершена в ходе реорганизационного производства, которому предшествовало ликвидационное производство. В законодательстве в целях облегчения процедур расторжения сделок могут быть также установлены презумпции и может быть разрешен перенос бремени доказывания.

Ответственность контрагентов в отношении расторгнутых сделок

83) В законодательстве о несостоятельности следует установить, что контрагент сделки, которая была расторгнута, обязан возвратить в имущественную массу полученные активы либо, при наличии соответствующего судебного решения, произвести платеж наличными в имущественную массу на сумму сделки. Суду следует определить, в праве ли контрагент по расторгнутой сделке предъявлять обычное необеспеченное требование.

Н. Финансовые контракты и взаимозачет

Цели законодательных положений

Цель положения о взаимозачете и зачете в контексте финансовых сделок заключается в снижении потенциальной опасности возникновения системных рисков, способных создать угрозу стабильности финансовых рынков, путем обеспечения определенности в отношении прав сторон финансовых контрактов, когда одна из этих сторон не исполняет контракт по причинам несостоятельности. Имеется в виду, что эти рекомендации не будут применяться к сделкам, которые не являются финансовыми контрактами и которые будут регулироваться общим законодательством, применимым в отношении взаимозачета и зачета.

Содержание законодательных положений

92) Определение понятия финансовых контрактов должно быть достаточно широким, чтобы охватывать существующее разнообразие финансовых контрактов и распространяться на новые виды финансовых контрактов по мере их появления.

III. Участники

A. Должник

Обязательства

95) В законодательстве о несостоятельности должны четко оговариваться обязательства должника в отношении производства по делу о несостоятельности. Такие обязательства должны возникать после открытия производства и сохраняться в течение всего хода производства. Эти обязательства должны охватывать обязательство:

a)–b) (без изменений);

i)–iv) (без изменений);

v) кредиторов и их требований, подготовленный в сотрудничестве с управляющим в деле о несостоятельности и пересмотренный и обновленный должником по мере проверки требований и их признания или непризнания;

c) осуществлять сотрудничество с управляющим в деле о несостоятельности для предоставления управляющему в деле о несостоятельности возможности взять на себя эффективный контроль над имущественной массой, а также содействовать управляющему в деле о несостоятельности или сотрудничать с ним в возвращении им активов или контроля над активами, составляющими имущественную массу, где бы они ни находились, а также коммерческой документации;

d) (без изменений).

Конфиденциальность

96) В законодательстве о несостоятельности следует предусмотреть защиту предоставленной должником [или касающейся должника] чувствительной коммерческой или конфиденциальной информации.

Роль должника при продолжении функционирования предприятия

97A) В законодательстве о несостоятельности следует оговорить, что должник, сохраняющий владение, будет обладать полномочиями и функциями управляющего в деле о несостоятельности, за исключением права на получение вознаграждения.

B. Управляющий в деле о несостоятельности

Коллизия интересов

100) Законодательство о несостоятельности должно содержать требование о раскрытии информации о коллизии интересов, потере независимости или об обстоятельствах, которые могут привести к коллизии интересов или потере независимости:

а) лицом, предлагаемым для назначения управляющим в деле о несостоятельности, или лицом, назначенным управляющим в деле о несостоятельности, если коллизия интересов или обстоятельства, которые могут привести к коллизии интересов или потере независимости, возникают в ходе производства по делу о несостоятельности; и

б) (без изменений).

Обязанности и функции управляющего в деле о несостоятельности

104) Законодательство о несостоятельности должно оговаривать, что управляющий в деле о несостоятельности несет обязательство защищать и сохранять активы, образующие имущественную массу. Законодательство о несостоятельности должно оговаривать обязанности и функции управляющего в деле о несостоятельности относительно управления производством и сохранения и защиты имущественной массы [, включая продолжение функционирования предприятия должника].

Ответственность

105) В законодательстве о несостоятельности должны быть оговорены последствия невыполнения или ненадлежащего выполнения управляющим в деле о несостоятельности своих обязанностей и функций согласно законодательству и любому соответствующему установленному стандарту ответственности.

С. Участие кредиторов в производстве по делу о несостоятельности

Созыв собраний кредиторов

112) Законодательство о несостоятельности может содержать требование о созыве первого собрания кредиторов в течение оговоренного периода времени после открытия производства для обсуждения определенных вопросов [, указанных в законодательстве]. Законодательство о несостоятельности может также разрешить суду, управляющему в деле о несостоятельности или кредиторам, обладающим необеспеченными требованиями в объеме, соответствующем конкретной доле их общей стоимости, просить созыва общего собрания кредиторов, а также оговаривать обстоятельства, при которых такое собрание кредиторов может быть созвано. В законодательстве о несостоятельности должна быть указана сторона, ответственная за уведомление кредиторов о таком собрании.

Представительство кредиторов

113) Законодательство о несостоятельности должно способствовать активному участию кредиторов в производстве по делу о несостоятельности посредством комитета кредиторов, специального управляющего или иного механизма

представительства⁸⁶. В законодательстве о несостоятельности должно быть указано, требуется ли для всех случаев производства по делу о несостоятельности комитет или иное представительство кредиторов. Если интересы и категории кредиторов, вовлеченных в производство по делу о несостоятельности, являются различными и назначение единого комитета или представителя не будет содействовать их участию, законодательство о несостоятельности может предусматривать назначение разных комитетов или представителей кредиторов.

– *Кредиторы, которые могут быть назначены в комитет кредиторов*

115) В законодательстве о несостоятельности должно быть установлено, кто из кредиторов имеет право быть назначенным в комитет. В число кредиторов, которые не могут быть назначены в комитет кредиторов, могут входить лица, связанные с должником, а также другие лица, которые по тем или иным причинам не могут быть беспристрастными. В законодательстве о несостоятельности следует указать, должно ли требование кредитора быть признано, прежде чем кредитор получит право быть назначенным в комитет.

– *Права и функции комитета кредиторов*

117) Законодательство о несостоятельности должно устанавливать права и функции комитета кредиторов в производстве по делу о несостоятельности, которые могут включать следующее:

- а)–с) (без изменений); и
- д) право быть заслушанным в ходе производства.

Рекомендации по главе IV "Реорганизация" содержатся в документе A/CN.9/559/Add.3.

V. Ведение производства

A. Режим требований кредиторов

Требование в отношении представления

154 а) Законодательство о несостоятельности должно требовать от кредиторов представления их требований¹⁰⁰ и указания оснований и суммы требования. Законодательство о несостоятельности должно сводить к минимуму количество формальностей, связанных с представлением требования. Законодательство о несостоятельности должно допускать представление требований с использованием различных средств, включая почту и электронные средства.

⁸⁶ См. рекомендацию 97 и сохранение функций должника при реорганизации. В случае сохранения управления предприятием за должником комитет кредиторов или другой представитель кредиторов будет играть важную роль в осуществлении надзора за деятельностью должника и, при необходимости, в представлении отчета о его деятельности.

¹⁰⁰ Сноска исключена.

154 b) Законодательство о несостоятельности может разрешать признание неоспоренных требований на основе списка кредиторов и требований, составленных должником в сотрудничестве с управляющим в деле о несостоятельности, или суд либо управляющий в деле о несостоятельности может потребовать от кредитора представления доказательств наличия его требования. Законодательство о несостоятельности не должно во всех случаях требовать от кредитора личного присутствия для доказывания своего требования.

Момент представления требований

158) Законодательство о несостоятельности должно устанавливать срок после открытия производства, в течение которого могут быть представлены требования, и такой срок должен быть достаточным для того, чтобы кредиторы смогли представить свои требования^{105a}.

Требования, выраженные в иностранной валюте

160) Если требования выражены в иностранной валюте, законодательство о несостоятельности должно определить те обстоятельства, при которых эти требования должны быть пересчитаны, а также основания для пересчета. Если необходимо произвести пересчет, законодательство о несостоятельности должно указывать, что требование будет пересчитано в местную валюту путем ссылки на конкретную дату, например на фактическую дату открытия производства по делу о несостоятельности.

Признание или отклонение требований

162) Законодательство о несостоятельности должно разрешать управляющему в деле о несостоятельности признавать или отклонять любое требование полностью или частично. Если требование отклоняется [или на него предполагается распространить режим в соответствии с рекомендацией 169 как на требование лица, связанного с должником,] полностью или частично, кредитору должно быть направлено уведомление с указанием мотивов решения об отклонении.

166) Законодательство о несостоятельности должно разрешать признавать требования на неустановленную сумму в предварительном порядке до установления суммы требования управляющим в деле о несостоятельности.

167) Законодательство о несостоятельности должно предусматривать, что управляющий в деле о несостоятельности может определить долю требования обеспеченного кредитора, которая обеспечена, и необеспеченную долю путем оценки обремененного актива.

164) Законодательство о несостоятельности должно разрешать заинтересованной стороне оспаривать любое представленное требование как до,

^{105a}Если в производстве участвуют иностранные кредиторы, то может потребоваться более продолжительный срок для содействия представлению требований. Кроме того, желательно, чтобы требования предъявлялись на ранних этапах производства, с тем чтобы управляющий в деле о несостоятельности был информирован о соответствующих требованиях, об активах, обремененных обеспечительными интересами, и о стоимости таких активов и требований.

так и после признания и обращаться в суд с просьбой о пересмотре этого требования.

163) Законодательство о несостоятельности должно разрешать кредиторам, требования которых были отклонены [или на которые распространяется режим в соответствии с рекомендацией 169 как на требование лица, связанного с должником,] полностью или частично, обращаться в суд в течение оговоренного срока после направления уведомления об отклонении требования с просьбой о пересмотре их требований.

165) Законодательство о несостоятельности должно предусматривать, что требования, оспариваемые в ходе производства по делу о несостоятельности, могут быть признаны управляющим в деле о несостоятельности в предварительном порядке до урегулирования спора судом.

В. Приоритеты и распределение поступлений

Преимущественные требования

172) Законодательство о несостоятельности должно устанавливать минимальное число приоритетов, предоставляемых необеспеченным требованиям. В законодательстве о несостоятельности должны быть четко указаны классы требований, если таковые существуют, в отношении которых будет предусмотрено право на удовлетворение в первоочередном порядке в рамках производства по делу о несостоятельности.

Определение очередности требований по статусу

174) Законодательство о несостоятельности должно предусматривать, что очередность требований, являющихся необеспеченными, определяется по статусу в следующем порядке¹¹²:

а)–с) (без изменений);

d) отсроченные требования или требования, субординированные в соответствии с законодательством.

¹¹² Законодательство о несостоятельности может предусматривать дальнейшее определение очередности по статусу требований в рамках каждого статуса, указанного в пунктах (a), (b) и (d). Так, например, требования работников могут быть классифицированы как самостоятельный класс и им может быть предоставлен более высокий статус, чем требованиям государства или системы социального обеспечения, в соответствии со статьей 8(1) Конвенции МОТ о защите требований трудящихся (в случае неплатежеспособности предпринимателя) 1992 года (№ 173). Если все кредиторы с одинаковым статусом не могут получить выплаты в полном объеме, порядок выплат должен отражать любой дальнейший порядок очередности по статусу, предусмотренный в законодательстве о несостоятельности для требований одного и того же статуса.

VI. Завершение производства

A. Освобождение от обязательств

185) Если законодательство о несостоятельности предусматривает исключение некоторых долгов из сферы действия освобождения, то число таких долгов должно быть сведено к минимуму, с тем чтобы позволить должнику начать свое дело заново, и такие долги следует указать в законодательстве о несостоятельности. Если законодательство о несостоятельности предусматривает, что освобождение может быть оговорено теми или иными условиями, эти условия следует свести к минимуму, с тем чтобы позволить должнику начать свое дело заново, и такие условия также следует указать в законодательстве о несостоятельности.

B. Завершение производства

Ликвидация

186) Законодательство о несостоятельности должно предусматривать процедуры, при помощи которых ликвидационное производство должно закрываться после окончательного распределения или установления того, что распределение не может быть проведено.

Реорганизация

187) Законодательство о несостоятельности должно предусматривать процедуры, при помощи которых реорганизационное производство должно закрываться после полного выполнения плана реорганизации или в более раннюю дату, установленную судом.
