



Генеральная Ассамблея

Distr.: Limited
25 April 2017
Russian
Original: English

**Комиссия Организации Объединенных Наций
по праву международной торговли**
Рабочая группа I (ММСП)
Двадцать восьмая сессия
Нью-Йорк, 1-9 мая 2017 года

Замечания и типовые положения, представленные правительством Колумбии: роспуск и ликвидация ММСП*

Записка Секретариата

Правительство Колумбии представило Секретариату Комиссии Организации Объединенных Наций по праву международной торговли (ЮНСИТРАЛ) документ, содержащий замечания и типовые положения, касающиеся роспуска и ликвидации микро-, малых и средних предприятий (ММСП). Этот документ воспроизводится как приложение в том виде, в котором он был направлен Секретариату.

Содержание

	<i>Стр.</i>
Приложение	2
Замечания правительства Колумбии	2
Проект типовых положений, касающихся роспуска и ликвидации ММСП	5

* Данный документ был представлен с опозданием, поскольку он был получен Секретариатом 24 апреля 2017 года.



Приложение

Замечания правительства Колумбии

I. Введение

1. Правительство Республики Колумбия хотело бы представить следующие замечания относительно роспуска и ликвидации ММСП. В качестве отправной точки следует подчеркнуть, что в ходе своей сорок шестой сессии в 2013 году Комиссия Организации Объединенных Наций по праву международной торговли (ЮНСИТРАЛ) просила приступить к работе по сокращению числа правовых препятствий, с которыми сталкиваются микро-, малые и средние предприятия (ММСП) *на протяжении своего жизненного цикла* и, в особенности, в развивающихся странах¹. Жизненный цикл коммерческого предприятия, можно сказать, состоит из нескольких этапов, которые можно кратко описать как начало коммерческой деятельности, осуществление коммерческой деятельности, реорганизация коммерческой деятельности и роспуск и прекращение коммерческой деятельности².

2. На своих последних сессиях (двадцать шестая сессия, Нью-Йорк, 4-8 апреля 2016 года и двадцать седьмая сессия, Вена, 3-7 октября 2016 года) Рабочая группа I продолжила рассмотрение двух основных тем, а именно: обсуждение руководства для законодательных органов по упрощенным коммерческим образованиям и основные принципы регистрации предприятий. Эта работа велась на основе рамочного изложения вопросов, разработанного с учетом ключевых характерных черт упрощенных коммерческих режимов (изложены в документе [A/CN.9/WG.I/WP.86](#)), и как это показано в проекте типового закона об упрощенном коммерческом образовании ([A/CN.9/WG.I/WP.89](#)), а также других возможных моделей (например, приведенных в приложении к документу [A/CN.9/WG.I/WP.83](#)).

3. До недавнего времени большая часть усилий РГ была сосредоточена на полезном упрощении процессов оформления и регистрации предприятий. В этом смысле дискуссии в рамках РГ I конкретно касались начальных этапов учреждения, регистрации и функционирования ММСП³. Также было проведено небольшое обсуждение по темам, связанным с конечными этапами существования корпорации, которое было посвящено конкретно ее роспуску и ликвидации. Правительство Колумбии со всем уважением полагает, что Рабочей группе будет небезынтересно рассмотреть еще одну оценку вышеупомянутой темы. С этой целью оно также предлагает для возможного принятия приложение к проекту руководства для законодательных органов ([A/CN.9/WG.I/WP.99](#) и [A/CN.9/WG.I/WP.99/Add.1](#)), с тем чтобы включить несколько положений, которые могут быть использованы для иллюстрации того, каким образом можно регулировать процесс ликвидации.

¹ *Официальные отчеты Генеральной Ассамблеи, шестьдесят восьмая сессия, Дополнение № 17 (A/68/17)*, пункт 321; подтверждено на последующих сессиях Комиссии: там же, *шестьдесят девятая сессия, Дополнение № 17 (A/69/17)*, пункт 321, и *семидесятая сессия, Дополнение № 17 (A/70/17)*, пункты 220, 225, 340 и 321.

² Комиссия заявила, что «такую работу следует начинать с правовых вопросов, касающихся упрощения процедур регистрации предприятий», и подтвердила подход Рабочей группы, заключающийся в ведении этой работы по двум соответствующим направлениям: правовые вопросы, связанные с созданием упрощенного коммерческого образования, и ключевые принципы регистрации предприятий. Выше, сноска 1, и там же, *семьдесят первая сессия, Дополнение № 17 (A/71/17)*, находится в стадии подготовки.

³ Доклад Рабочей группы I (ММСП) о работе ее двадцать шестой сессии, [A/CN.9/866](#), пункты 22-47.

II. Замечания, касающиеся роспуска и ликвидации ММСП

4. Замечания Колумбии основаны на том предположении, что подавляющее большинство коммерческих предприятий как в развивающихся, так и в развитых странах – это ММСП⁴ и что важно учитывать как нормативно-правовую базу, регулирующую их официальное оформление, так и нормы, касающиеся их роспуска и ликвидации⁵. Поэтому было бы полезно провести тщательную оценку всего срока существования предприятия, что поможет его официальному оформлению в самом начале этого срока в соответствии с последними нормативно-правовыми положениями, а также даст ему возможность свернуть свои операции и урегулировать все отношения с кредиторами и акционерами в конце этого срока. Это особенно актуально в свете того очевидного факта, что многим коммерческим предприятиям не удастся добиться успеха, и, соответственно, им придется свернуть свои операции и уладить все неурегулированные правовые ситуации перед прекращением своей деятельности. В этом смысле было бы полезно иметь свод рекомендуемых норм, регулирующих их роспуск и ликвидацию. Правительство Колумбии считает, что Рекомендацию 24 проекта руководства для законодательных органов можно было бы расширить и дополнительно проработать с помощью некоторых законодательных положений, излагаемых в настоящем документе.

5. Мировой финансовый кризис 2007-2008 годов, который привел к экономическому спаду во многих частях мира в течение последующих четырех лет, все еще ощущается во многих странах мира, и его последствия, вероятно, будут сохраняться еще несколько лет. Многие предприятия оказались в неустойчивом положении, и, хотя некоторые страны медленно, но все же в значительной мере восстановились, ежегодное число банкротств предприятий по-прежнему остается выше уровней, существовавших в некоторых странах до кризиса⁶. Деловые круги и предприниматели сталкиваются сейчас с необходимостью принятия важных решений относительно перспективности созданного ими хозяйствующего субъекта. Эта ситуация особенно актуальна в развивающихся странах.

6. Как уже отмечалось, в предлагаемом приложении содержатся положения, регулирующие этапы роспуска и ликвидации корпорации. Эти нормы могут быть особенно полезны для корпораций, которые прекращают свою деятельность, но которым не нужно прибегать к процедуре несостоятельности, для того чтобы свернуть свои операции и урегулировать все отношения с кредиторами и акционерами. Такая ситуация часто возникает в ММСП в тех случаях, когда обязательства корпорации не превышают стоимости остающихся после ликвидации активов. В таких случаях лица, отвечающие за коммерческое предприятие, должны предоставить информацию о ситуации с ликвидацией, назначить лиц, уполномоченных на проведение ликвидации, подготовить инвентаризационные ведомости и другие финансовые отчеты, продать активы корпорации, погасить обязательства в соответствии с юридическими приоритетами и в конечном итоге вернуть все оставшиеся активы акционерам. Кроме того, важно иметь доступ к механизмам возобновления деятельности ликвидированной корпорации и повторного открытия процедуры ликвидации после ее завершения, если обнаружены новые активы. Согласно нынешним подходам, было бы также полезно обеспечить правовую основу, которая позволила бы корпорации, находящейся в процессе ликвидации, принимать участие в процедурах реструктуризации, таких как слияние и разделение.

⁴ 2nd OECD Conference Of Ministers Responsible For Small And Medium-Sized Enterprises (SMES) Promoting Entrepreneurship And Innovative SMES In A Global Economy: Towards A More Responsible And Inclusive Globalization Istanbul, Turkey 3-5 June 2004, Page 5.

⁵ Как это было сделано с помощью главы 6 документа [A/CN.9/WG.I/WP.83](#), а также рекомендации 24, содержащейся в документе [A/CN.9/WG.I/WP.99/Add.1](#).

⁶ Deloitte Legal. A Guide To pre Insolvency and Insolvency Proceedings Across Europe. January 2017.

7. Наконец, важно отметить, что замечания Колумбии по вопросам роспуска и ликвидации корпораций основаны на передовой практике, отраженной в последних законодательных актах, типовых положениях и директивах, включая следующие: закон 25/2011 Испании, который внес изменения в раздел X Закона о коммерческих компаниях – роспуск и ликвидация; Унифицированный закон ОУКПА об урегулировании деятельности коммерческих компаний и групп предприятий; Постановление 1346/2000 Европейского союза, обновленное Постановлением 2015/848, которое вступит в силу 26 июня 2017 года; Закон № 71 Южной Африки о компаниях 2008 года, Торговый кодекс Колумбии, а также Закон 1429 Колумбии 2010 года.

8. Естественно, как это обычно бывает при обсуждении в рамках Рабочей группы, делегация Колумбии призывает все делегации, которые хотели бы прокомментировать это приложение, сделать это и приветствует тех, кто хотел бы поддержать это предложение и присоединиться к нему.

Приложение

Проект типовых положений, касающихся роспуска и ликвидации ММСП

Статья 1. Роспуск на основании закона, подзаконных актов или имеющего обязательную силу судебного решения

1. Корпорации подлежат ликвидации на основании закона по истечении срока действия, указанного в подзаконных актах, при условии, что он не был продлен, а также если такое продление не было должным образом зарегистрировано в Коммерческом реестре до истечения указанного срока действия.

2. Инициирование процедуры несостоятельности корпорации не всегда становится причиной роспуска, если только ликвидация не произошла в результате процедуры банкротства.

3. Корпорации также подлежат роспуску по следующим причинам, предусмотренным подзаконными актами или законом:

a) прекращение или невозможность выполнения задач, указанных в изложении целей корпорации;

b) ситуация, когда корпорация не выполняет задачи, указанные в изложении целей корпорации, в течение двух лет подряд;

c) когда общее собрание акционеров оказывается в такой тупиковой ситуации, что выполнение задач, указанных в изложении целей корпорации, становится невозможным;

d) возникновение любой другой причины, указанной в подзаконных актах, регулирующих деятельность корпорации.

4. Роспуск на основании судебного решения

a) Если общее собрание акционеров не созывается или собрание не может состояться, или решение не принимается, любая заинтересованная сторона может подать ходатайство в суд, обладающий юрисдикцией в отношении данной корпорации.

Статья 2. Решения о ликвидации

При роспуске корпорации по любой из вышеупомянутых причин решение о ликвидации подлежит утверждению общим собранием акционеров. На этом же собрании акционеры большинством голосов назначают одно или нескольких лиц, уполномоченных на проведение ликвидации, которыми могут быть юридические или физические лица.

Статья 3. Предание гласности информации о роспуске

Роспуск корпорации имеет юридические последствия для третьих сторон с момента публикации соответствующего уведомления на официальном веб-сайте корпорации. В случае отсутствия такого веб-сайта уведомление публикуется в газете с большим тиражом в городе, в котором находится место регистрации корпорации. Кроме того, роспуск корпорации регистрируется в Коммерческом реестре.

Статья 4. Корпорация в процессе ликвидации

1. Любая ликвидируемая корпорация сохраняет свою правосубъектность в течение процедуры ликвидации. Кроме того, она должна добавить фразу «в процессе ликвидации» в свое корпоративное наименование на время осуществления процесса ликвидации.

2. Имя лица, уполномоченного на проведение ликвидации, также указывается во всех инструментах и документах, выдаваемых корпорацией третьим лицам, включая письма, счета-фактуры, уведомления и различные публикации.
3. В течение периода ликвидации все положения, содержащиеся в подзаконных актах и касающиеся порядка проведения общих собраний акционеров, будут оставаться в силе.

Статья 5. Директора и лица, уполномоченные на проведение ликвидации

1. С того момента, когда по решению общего собрания акционеров или по распоряжению суда объявляется о роспуске, наступают следующие юридические последствия:

а) за исключением положения, содержащегося в статье 13, правоспособность корпорации ограничивается выполнением действий, направленных на немедленную ликвидацию корпорации;

б) директора прекращают выполнение своих обязанностей, и все полномочия, связанные с представительством, будет выполнять лицо, уполномоченное на проведение ликвидации, которое будет действовать в качестве единственного законного представителя корпорации, и его полномочия будут распространяться на все операции, необходимые для ликвидации корпорации, если только в подзаконных актах, регулирующих деятельность корпорации, нет иного положения.

2. В случае смерти или увольнения кого-либо из лиц, уполномоченных на проведение ликвидации, общее собрание акционеров назначает физическое или юридическое лицо, которое заменит скончавшееся или уволенное лицо. Если иное не предусмотрено в подзаконных актах, регулирующих деятельность корпорации, лица, уполномоченные на проведение ликвидации, назначаются на неопределенный срок.

Статья 6. Обязанности лиц, уполномоченных на проведение ликвидации

1. В течение трех месяцев с момента начала процедуры ликвидации лицо, уполномоченное на проведение ликвидации, составляет инвентаризационную ведомость и бухгалтерский баланс на момент роспуска.

Лица, уполномоченные на проведение ликвидации, завершают любые неоконченные операции и осуществляют новые операции, необходимые для ликвидации корпорации. В частности, лица, уполномоченные на проведение ликвидации, обязаны продать все активы корпорации, независимо от их характера, кроме тех, которые в соответствии с подзаконными актами распределяются в натуральном виде.

2. В течение шести месяцев с момента назначения лиц, уполномоченных на проведение ликвидации, он или она созывает общее собрание акционеров для представления доклада о текущем состоянии дел, активах и обязательствах корпорации, процессе ликвидации и времени, необходимом для его завершения. Лицо, уполномоченное на проведение ликвидации, также запрашивает при необходимости любые разрешения, которые требуются для целей ликвидации.

3. Лица, уполномоченные на проведение ликвидации, собирают любые остающиеся суммы по акциям, на которые подписались акционеры, до начала процедуры ликвидации.

4. Лица, уполномоченные на проведение ликвидации, ведут счета, бухгалтерские книги и учетные записи компании, а также хранят соответствующую документацию и корреспонденцию.

5. По завершении процедуры ликвидации лица, уполномоченные на проведение ликвидации, представляют общему собранию акционеров для утверждения следующие документы:

- a) окончательный бухгалтерский баланс;
- b) полный отчет об операциях, произведенных во время ликвидации;
- c) предложение о распределении оставшихся активов между акционерами;
- d) вышеупомянутые документы утверждаются абсолютным большинством акций, представленных на собрании;
- e) несогласные акционеры могут оспорить решение, упомянутое в пункте 5 выше, в течение двух месяцев с момента его принятия.

Статья 7. Ответственность лиц, уполномоченных на проведение ликвидации

Лица, уполномоченные на проведение ликвидации, несут ответственность перед корпорацией и третьими лицами за ущерб, причиненный в результате нарушения его или ее обязанностей по проявлению заботы и лояльности. Срок давности по производным искам акционеров или индивидуальным искам в связи с гражданско-правовой ответственностью лиц, уполномоченных на проведение ликвидации, истекает через два года после причинения ущерба или с момента его выявления в случае его сокрытия. Однако если факт причинения ущерба преследуется в уголовном порядке, срок давности по любым судебным искам истекает через шесть лет.

Срок давности по любым искам в отношении акционеров, которые не действовали в качестве лиц, уполномоченных на проведение ликвидации, истекает через три года с момента регистрации роспуска в Коммерческом реестре.

Статья 8. Платежи и распределения

1. Лица, уполномоченные на проведение ликвидации, приступают к погашению обязательств перед третьими сторонами в порядке очередности, установленном законом. В этой связи ответственность лиц, уполномоченных на проведение ликвидации, ограничивается активами и обязательствами, включенными в бухгалтерский баланс и инвентаризационную ведомость, которые упомянуты в пункте 1 статьи 6.

2. После того как все обязательства перед третьими сторонами полностью погашены, любые оставшиеся активы распределяются в соответствии с положениями, установленными в подзаконных актах, регулирующих деятельность корпорации, или – в случае отсутствия конкретного положения в таких подзаконных актах – распределение осуществляется на пропорциональной основе.

3. Любая сумма, выделенная для распределения между акционерами, выплачивается им в течение следующих восьми дней после проведения собрания, о котором говорится в пункте 5 статьи 6 настоящего закона.

Статья 9. Право на выплату ликвидационных дивидендов наличными средствами

Если только акционеры единогласно не приняли на собрании, о котором говорится в пункте 5 статьи 6, иного решения, они имеют право получить свою долю в оставшихся активах корпорации наличными средствами.

Статья 10. Упрощенная процедура ликвидации

Если после утверждения инвентаризационной ведомости, о которой говорится в пункте 1 статьи 6, становится ясно, что у корпорации нет обязательств перед третьими сторонами, лица, уполномоченные на проведение ликвидации, созывают общее собрание акционеров для утверждения наряду с бухгалтерским балансом и инвентаризационной ведомостью документов, о которых говорится в пункте 5 статьи 6. Утверждение этих решений производится абсо-

лютым большинством акций присутствующих или представленных на собрании, и сразу после утверждения лица, уполномоченные на проведение ликвидации, приступают к распределению оставшихся активов между акционерами.

Если суд установит, что имеются непогашенные обязательства перед третьими сторонами, которые не были включены в инвентаризационную ведомость, акционеры и лица, уполномоченные на проведение ликвидации, будут нести солидарную ответственность перед кредиторами.

Срок давности по этой ответственности истекает через пять лет с момента подачи в Коммерческий реестр решений, о которых говорится в пунктах 5 и 6 статьи 6.

Статья 11. Повторное открытие процедуры ликвидации

Повторное открытие процедуры ликвидации производится в том случае, если после подачи документов, предусмотренных в пунктах 1 и 5 статьи 6 настоящего закона, появляются новые активы компании, или на основании судебного решения, вынесенного после этой даты, или же в силу любых других обстоятельств.

Статья 12. Возобновление деятельности ликвидированной компании

1. Общее собрание акционеров может согласиться отменить решение, для того чтобы возобновить деятельность ликвидированной компании, при условии устранения причины, по которой она была ликвидирована. Решение о возобновлении деятельности не принимается, если роспуск был произведен на основании закона.
2. Решение о возобновлении деятельности принимается в соответствии с требованиями, установленными в отношении внесения любых изменений в подзаконные акты.
3. Акционеры, не голосовавшие за возобновление деятельности, имеют право на средства правовой защиты для лиц, придерживающихся иного мнения. Благодаря таким средствам правовой защиты им будет разрешено потребовать свою долю активов корпорации по справедливой рыночной стоимости.

Статья 13. Операции по реструктуризации

Любая корпорация, которая подвергается процедуре ликвидации, обладает правоспособностью принимать участие в таких операциях по реструктуризации, как слияния, продажа всех или практически всех активов и разделение корпорации.
