



Генеральная Ассамблея

Distr.: General

29 April 2019

Russian

Original: English/French/Spanish

**Комиссия Организации Объединенных Наций
по праву международной торговли**
Пятьдесят вторая сессия
Вена, 8–19 июля 2019 года

Программа работы

Предложение Европейского союза

Записка Секретариата

Европейский союз представил Секретариату предложение в поддержку будущей работы ЮНСИТРАЛ по гармонизации законодательства, применимого в производстве по делам о несостоятельности. Это предложение на английском, испанском и французском языках было представлено Секретариату 26 апреля 2019 года. Представленный Секретариатом текст предложения воспроизводится в Приложении к настоящей записке в том виде, в котором он был получен.



Приложение

БУДУЩАЯ РАБОТА ЮНСИТРАЛ — ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО О НЕСОСТОЯТЕЛЬНОСТИ

Предложение Европейского союза по гармонизации законодательства, применимого в производстве по делам о несостоятельности

1. Необходимость в проекте по законодательству, применимому в производстве по делам о несостоятельности

Вопрос о применимом законодательстве уже обсуждался Рабочей группой V ЮНСИТРАЛ на ее 44-й сессии в декабре 2013 года в числе других вопросов, касающихся будущей работы. В пункте 30 доклада о работе этой сессии¹ вопрос о выборе законодательства был оставлен в качестве темы, которую следует рассмотреть в приоритетном порядке.

Данное предложение, если оно будет принято, позволит восполнить выявленный пробел в нынешних двух (а вскоре и в трех) типовых законах ЮНСИТРАЛ, касающихся трансграничной несостоятельности. В этих типовых законах уже рассмотрены важные области законодательства о трансграничной несостоятельности, включая доступ, признание и помощь (в том числе приведение в исполнение судебных решений, координацию, централизацию и сотрудничество в случаях несостоятельности предпринимательских групп), однако вопросы выбора либо применимости законодательства в них не затрагиваются. Различие в подходах в национальных законодательствах ведет к непоследовательности и непредсказуемости в делах о трансграничной несостоятельности.

Унификация подхода к выбору законодательства в производстве по делам о трансграничной несостоятельности позволила бы, по мнению Европейского союза, существенно улучшить координацию процесса ликвидации и спасения трансграничных предприятий. **Согласование выбора законодательных норм в производстве по делам о трансграничной несостоятельности обеспечит большую последовательность, определенность и предсказуемость и улучшит и рационализирует по существу соответствующий выбор законодательных норм, что в свою очередь окажет позитивное воздействие на торговлю и коммерческую деятельность.**

2. Форма документа

Хотя Рабочая группа V ЮНСИТРАЛ является одним из наиболее уместных международных органов для того, чтобы заняться разработкой такого типового закона, сотрудничество и координация с другими международными и региональными организациями экспертов, такими как Гаагская конференция по международному частному праву и Европейский союз, будут приветствоваться².

Будущий документ мог бы принять форму типового закона и представлять собой или отдельный текст, или дополнение к нынешнему Типовому закону о трансграничной несостоятельности. Следует напомнить о том, что ЮНСИТРАЛ уже обсуждала предложение *Международной ассоциации адвокатов* о возможной международной конвенции в области международного права по вопросам несостоятельности, которая охватила бы также и применимое право и придала бы, таким образом, потенциальному международному документу характер *конвенции тройного назначения*. Европейский союз также напоминает, что предпочтительными в Рабочей группе V виделись новые отдельные положения, даже несмотря на то, что в таком случае взаимодействие между различными

¹ Документ ЮНСИТРАЛ A/CN.9/798, пункты 24 и 30.

² Документ ЮНСИТРАЛ A/CN.9/WG.V/WP.117, пункт 16.

типовыми законами не всегда было бы для приводящих их в действие законодателей настолько гладким, насколько оно могло быть. Вместе с тем следует отметить, что Секретариат Рабочей группы V ранее уже согласился обратиться на этот момент внимание и выпустить документ, специально разъясняющий, как эти документы могли бы осуществляться последовательным образом вместе, в качестве вспомогательного инструмента для законодателей. Аналогичный подход можно было бы избрать и в данном случае.

3. *Ratione materiae* предлагаемых норм

Накопленный в течение почти двух десятилетий позитивный опыт функционирования Европейского регламента о несостоятельности³ подсказывает, что типовые нормы, касающиеся применимого законодательства, можно было бы сформулировать, например, по аналогии со статьями 7–18 этого Регламента. Тем не менее следует оставить открытой возможность использования других концепций, в частности тех из них, которые сформулированы в других успешных национальных и международных правовых документах, с учетом при этом последних тенденций в области несостоятельности и соответствующих положений имеющегося Руководства ЮНСИТРАЛ для законодательных органов по вопросам законодательства о несостоятельности.

С точки зрения тематики нормы, дополняющие существующие типовые законы, могли бы охватывать такие вопросы, как:

- минимальную сферу применения *lex fori concursus*
- законодательство, применимое к расторжению сделок
- законодательство, применимое к положениям об автоматическом прекращении действия контрактов (или положениям, запрещающим «положения о прекращении в случае несостоятельности»)
- законодательство, применимое к правам *in rem*
- законодательство, применимое к правам на зачет и ограничениям.

Этот перечень не является исчерпывающим, и в конечном итоге ЮНСИТРАЛ должна будет сама определить области или ситуации, которые нуждаются в особом внимании и созрели для регулирования.

В соответствии с принципом «модифицированного универсализма», которым руководствуются соответствующие типовые законы ЮНСИТРАЛ и Европейский регламент о несостоятельности, преобладающим применимым законодательством в вопросах, относящихся к несостоятельности, должно быть законодательство, касающееся открытия производства по делу о несостоятельности (например, центр основных интересов должника — ЦОИ). Вместе с тем, учитывая широкий спектр национальных норм материального права, вводить процедуры несостоятельности с универсальным охватом было бы нецелесообразно с практической точки зрения. Применение без исключений законодательства государства, в котором открывается производство, во многих случаях создаст трудности. Общеизвестным примером таких трудностей является, в частности, значительная разница в законах об обеспечительных интересах либо абсолютная несхожесть национальных преференциальных прав, которыми пользуются некоторые кредиторы в контексте производства по делам о несостоятельности. Рабочая группа могла бы с пользой рассмотреть эти сложные вопросы, несмотря на то, что на первый взгляд они могут показаться трудными для решения.

С учетом всего этого необходимо предусмотреть ряд исключений, например, в отношении прав *in rem*. К числу тем, которые могли бы быть рассмотрены, относятся такие, как применимое законодательство для ранжирования необеспеченных требований или выбор прав интеллектуальной или иной нематериальной собственности. Эти вопросы поднимались в рамках многих дел о

³ <https://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/?uri=CELEX:02015R0848-20180726>.

трансграничной несостоятельности, однако проблемы с последовательностью и предсказуемостью подходов по-прежнему остаются серьезными. Также необходимо подумать, не следует ли принять специальные нормы в отношении трудовых договоров. Кроме того, требуется внимательно изучить вопрос о том, нужно ли исключить финансовые контракты из сферы типового закона.

При этом в контексте регулирования примененного законодательства в рамках международного права о несостоятельности всегда следует помнить о таком вопросе, как выбор суда. Принцип *lex fori concursus*, как правило, предоставляет ограниченную свободу выбора приемлемого суда, и чем больше будет предусмотрено исключений из этого принципа, тем больше будет предоставлено возможностей должникам переводить свои активы или судебное производство из одного государства в другое для получения более благоприятного правового статуса в ущерб своим кредиторам.

С учетом всех этих соображений Европейский союз при поддержке своих государств-членов, являющихся членами ЮНСИТРАЛ, предлагает Рабочей группе V возобновить обсуждение этого вопроса с целью получения от ЮНСИТРАЛ мандата на то, чтобы приступить к изучению данной темы, проводя эту работу параллельно с работой по рассмотрению других текущих вопросов и учитывая, что нынешние проекты по теме предпринимательских групп и обязанностей директоров в целом уже завершены.
