

**Генеральная Ассамблея**Distr.: General
25 April 2005Russian
Original: English

**Комиссия Организации Объединенных Наций
по праву международной торговли**
Тридцать восьмая сессия
Вена, 4–15 июля 2005 года

Координация работы**Текущая деятельность международных организаций
в области законодательства о несостоятельности**

Добавление

Записка Секретариата

1. В резолюции 36/32 от 13 ноября 1981 года Генеральная Ассамблея поддержала ряд предложений Комиссии об осуществлении ею и в дальнейшем координирующей роли в области права международной торговли¹. В этих предложениях предусматривалось, что ЮНСИТРАЛ будет представлять не только общие отчеты о деятельности международных организаций, но и отчеты по конкретным областям деятельности, охватывающие те из них, где соответствующая работа уже проводится, а также те области, в которых работа по унификации еще не ведется, но может надлежащим образом быть предпринята². В настоящей записке приводится краткое описание деятельности международных организаций в области законодательства о несостоятельности.

1. Американская ассоциация адвокатов (AAA)

2. Специальный консультативный комитет по вопросам реорганизации предприятий (SABRE) – это отдельный комитет Секции предпринимательского права AAA, занимающийся анализом проблем продолжительности и стоимости реорганизации предприятий по законам США о банкротстве, и дающий рекомендации по вопросам совершенствования законодательства. В документе "SABRE-I", опубликованном в 2001 году, содержались три рекомендации: а) предусмотреть, чтобы главе 11 предшествовало положение о "порядке урегулирования долговых обязательств", запрещающее должнику осуществлять переводы, выходящие за рамки обычных операций, а кредиторам – применять меры по принудительному исполнению. Срок для урегулирования претензий должен быть



недолгим – от 30 до 60 дней – и может продлеваться судом, но не должен превышать 120 дней; b) в главе 11, касающейся реорганизации, должна быть предусмотрена возможность назначения "координатора плана", призванного помочь в достижении согласия относительно условий плана реорганизации; и c) разрешить суду в соответствии с главой 11, касающейся реорганизации; назначать одного (или нескольких) независимых хозяйственных экспертов в делах о несостоятельности для содействия в распространении деловой информации. В документе "SABRE-II", опубликованном в 2004 году, содержались три новых рекомендации. Две из них касались участия кредиторов в делах о реорганизации: a) рекомендовалось ограничивать число комитетов кредиторов одним комитетом (за исключением чрезвычайных ситуаций); a b) при реорганизации небольших предприятий, когда кредиторы не очень заинтересованы в создании своих комитетов, предусматривать назначение "представителей кредиторов" для наблюдения за ходом дела и согласования плана реорганизации от имени необеспеченных кредиторов. Третья рекомендация состояла в предоставлении судам широких и гибких полномочий по назначению дознавателей и наделению их полномочиями, выходящими за рамки прав обычных следственных органов.

2. Американский институт права (ALI)

3. Проект ALI "Транснациональная несостоятельность: сотрудничество стран – членов НАФТА" стал ответом на увеличивающееся число банкротств среди межнациональных хозяйственных предприятий в странах – членах НАФТА. В 2003 году вышли в свет четыре публикации. В первой из них – "Принципы сотрудничества стран – членов НАФТА" – содержались обзор проекта и ряд конкретных рекомендаций. В трех остальных – "Международные характеристики Закона Соединенных Штатов о банкротстве", "Международные характеристики Закона Канады о банкротстве" и "Международные характеристики Закона Мексики о банкротстве" – описывались законы о банкротстве, принятые в трех вышеупомянутых государствах – членах НАФТА, а также излагались принципы, на основании которых должны разрешаться дела о международной несостоятельности, когда активы находятся в одном или более из этих трех государств – членов НАФТА³.

3. Азиатский банк развития (АБР)

4. АБР оказывает правительствам помощь в повышении эффективности деятельности государственных учреждений (особенно судов, регулирующих органов и министерств юстиции) путем создания юридических учебных заведений, а также обеспечения доступа через интернет к учебным и научно-исследовательским материалам в области права. Помощь в реформировании законодательства о несостоятельности предполагает, в частности, осуществление раздела 5975 Программы региональной технической помощи (РЕТА) "Содействие региональному сотрудничеству в реформировании законодательства о несостоятельности", в соответствии с которым должны решаться вопросы: a) неформального урегулирования споров; b) пересечения правовых норм о несостоятельности и об операциях с обеспечением; и c) трансграничной несостоятельности. В настоящее время завершается работа по составлению заключительного доклада.

4. Европейский банк реконструкции и развития (ЕБРР)

5. В 2004 году ЕБРР завершил работу по составлению Обзора юридических показателей несостоятельности и Оценки несостоятельности по секторам, с тем чтобы дать заинтересованным сторонам в делах о несостоятельности представление об охвате и эффективности правового режима в отношении несостоятельности в 25 странах, в которых ЕБРР осуществляет свою деятельность⁴. Обзор юридических показателей выходит за рамки "строго фиксированных" норм права. На его основе выводится оценка того, в какой степени законодательство и местная институциональная база каждой страны (в том процессуальные действия, работа судебных учреждений и управляющих в делах о несостоятельности) способствуют созданию функционального (или нефункционального) режима правового регулирования в отношении несостоятельности. При Оценке несостоятельности по секторам применяется комплексный принцип, разработанный как комбинация основных международных стандартов в области несостоятельности и используемый для оценки соблюдения этих стандартов в законодательстве той или иной страны. Сведения, полученные ЕБРР в ходе проведения Обзора и Оценки, предоставляют уникальную возможность проводить сравнения как охвата, так и эффективности режимов правового регулирования в области несостоятельности в странах, в которых ЕБРР осуществляет свою деятельность.

5. Европейский союз

6. 31 мая 2002 года вступил в силу Регламент ЕС 1346/2000 о производстве по делам о трансграничной несостоятельности. Данный Регламент применяется лишь к таким делам о несостоятельности, когда центр основных интересов должника находится в пределах Сообщества. В Дании он не действует. В Регламенте содержатся конкретные правила юрисдикции, а также нормы применимого права и признания судебных решений. Кроме того, он направлен на укрепление координации мер, принимаемых в отношении активов несостоятельного должника. Предлагаемые в нем решения основаны на принципе возбуждения основного производства по делу о несостоятельности с универсальным охватом в государстве-члене, в котором находится центр основных интересов должника, сохраняя при этом возможность открытия неосновного местного производства в каком-либо другом государстве-члене, в котором должник имеет предприятие.

7. По итогам обсуждения в Европейском парламенте поправки к Директиве 80/987/ЕЕС Совета от 20 октября 1980 года, касающейся сближения законодательств государств-членов о защите интересов наемных работников в случае несостоятельности их работодателя, была учреждена специальная группа экспертов правительств 15 государств-членов, которой было поручено изучить во взаимодействии с Комиссией главные трудности, встречающиеся на пути практического осуществления данной Директивы. В результате работы этой группы, которая рассматривала также правовые, социальные и экономические аспекты положения трудящихся, на которые повлияли новые формы трудовой деятельности, вышеуказанная Директива была изменена Директивой 2002/74/ЕС Европейского парламента и Совета от 23 сентября 2002 года.

8. В рамках проектов, связанных с поиском наилучших методов проведения сравнительного анализа по проблемам, определенным в качестве ключевых для достижения целей Лиссабонского совещания⁵, Генеральный директорат (ГД) по

вопросам предпринимательства приступил к осуществлению проекта под названием "Реструктуризация, банкротство и начало с нуля" как одного из проектов, связанных с поиском таких "наилучших методов". В 2002 году была сформирована группа экспертов, в состав которой вошли эксперты из 14 стран – членов Союза, 7 стран-кандидатов и Норвегии. В сентябре 2003 года был опубликован заключительный доклад этой группы экспертов, озаглавленный "Наилучший проект в области реструктуризации, банкротства и начала с нуля".

9. В качестве параллельного мероприятия и с целью определения задач в области предпринимательской политики Комиссия опубликовала в 2003 году "зеленую книгу", озаглавленную "Предпринимательство в Европе"⁶. После открытого обсуждения вопроса о том, как сделать соотношение рисков и выгод более благоприятным для предпринимателей, Комиссия представила в феврале 2004 года План действий, в котором был намечен ряд основных мер, направленных на достижение стратегических целей в пяти приоритетных областях⁷. Следуя политике сокращения болезненного эффекта неудач, Комиссия предложила упорядочить в 2004 году совместно с экспертами государств-членов вопросы, касающиеся принципов наступления банкротства, средств оперативного предупреждения о финансовых затруднениях, причин банкротства, препятствий для начала новой хозяйственной деятельности с нуля и типичных характеристик предпринимателей, потерпевших банкротство и вновь возвратившихся к осуществлению хозяйственной деятельности.

10. Поскольку данные проблемы были обозначены в Планах действий в сфере финансовых услуг (ПДФУ) в качестве самых актуальных, Директивой 2001/24/ЕС Европейского парламента и Совета, касающейся реорганизации и ликвидации кредитных учреждений, был восполнен существенный пробел в законодательстве о предоставлении финансовых услуг. Цель данной Директивы состоит в обеспечении – на случай банкротства кредитного учреждения, имеющего филиалы в других государствах-членах, – применения единой процедуры ликвидации по отношению ко всем кредиторам и инвесторам. Директива вступила в силу 5 мая 2001 года, а конечной датой ее включения в законодательство стран-членов было определено 5 мая 2004 года.

11. Составной частью Плана действий в сфере финансовых услуг (ПДФУ) является также Директива 2001/17/ЕС, касающаяся реорганизации и ликвидации страховых компаний. В ней предусматривается, что вопросы о принятии мер по реорганизации и открытию производства по делам о ликвидации страховых компаний должны решаться компетентными органами того государства-члена, в котором было выдано разрешение на деятельность компании (страны регистрации материнской компании), и в соответствии с национальным законодательством такого государства. Производство касается всех филиалов страховой компании, находящихся на территории стран Сообщества, а кредиторам должен быть обеспечен режим надлежащего информирования и недискриминации, независимо от того, резидентами какого государства-члена они являются. Данная Директива вступила в силу 20 апреля 2001 года, а конечной датой ее включения в законодательство стран-членов было определено 20 апреля 2003 года.

6. "Группа двадцати"

12. По итогам шестой встречи министров финансов и руководителей центральных банков "Группы двадцати", состоявшейся в Берлине (Германия) 20–21 ноября 2004 года, было опубликовано следующее коммюнике:

"Основываясь на обмене опытом в течение двух последних лет, мы подчеркиваем, что существование сильных отечественных финансовых секторов имеет принципиальное значение для поддержания темпов экономического роста и снижения уровня уязвимости по отношению к внешним факторам. Мы пришли к согласию, что делом первоочередной важности должно стать создание стабильных и эффективных институтов. Достижения в области институционального строительства не менее важны для проведения постепенной либерализации счетов движения капитала. Главный упор должен делаться на соблюдение соответствующих стандартов и кодексов, принятых на международном уровне. Подчеркиваем решающую роль контроля над финансовым сектором, при осуществлении которого должное внимание следует уделять вопросам эффективности, оперативной самостоятельности и отчетности соответствующих учреждений. Приветствуем усилия Всемирного банка по разработке принципов и указаний по созданию и функционированию эффективных систем в области несостоятельности и обеспечения прав кредиторов, а также предпринимаемые совместно с ЮНСИТРАЛ усилия, направленные на выработку единого международного стандарта в данной области с учетом различных правовых традиций. Считаем, что стабильные и эффективные системы осуществления платежей являются центральным элементом финансовой инфраструктуры, и подчеркиваем роль центральных банков как поставщиков и контролеров платежных услуг. Одобряем усилия, предпринимаемые МВФ, Всемирным банком и другими организациями для содействия институциональному строительству и развитию местного потенциала, и признаем важность строгой координации такой деятельности".

7. Гагская конференция по международному частному праву

13. Гагская конференция по международному частному праву тесно сотрудничала с ЮНСИТРАЛ при подготовке главы Руководства для законодательных органов по вопросам законодательства о несостоятельности, связанной с правом, применимым к делам о несостоятельности.

8. Международная ассоциация специалистов по вопросам реструктуризации, несостоятельности и банкротства (ИНСОЛ)

14. В настоящее время ИНСОЛ готовит ряд публикаций по следующим вопросам: i) системы страхования депозитов (в этой публикации будут представлены материалы исследований о работе систем страхования депозитов в шести следующих странах: США, Канаде, Соединенном Королевстве, Гонконге, Нидерландах и Японии); ii) права наемных работников (здесь будут представлены материалы 25 страновых исследований по проблемам, возникающим у наемных работников в случаях, когда их работодатели сталкиваются с финансовыми затруднениями или оказываются неплатежеспособными, в том числе: кого следует считать наемными работниками в ситуациях, когда то или иное предприятие официально объявляется несостоятельным, права наемных работников при несостоятельности; первоочередность удовлетворения требований, личная ответственность руководителей предприятий за невыплату полагающейся заработной платы, наличие предусмотренных законом систем обеспечения экономической безопасности, а в случае продажи неплатежеспособной компании –

ответственность приобретающих ее субъектов за удовлетворение требований наемных работников); iii) положение руководителей среднего звена (2-е издание, охватывающее 21 страну); iv) квалификация и профессиональные навыки практиков по вопросам несостоятельности (глобальный обзор информации о назначении, квалификации, порядке отбора, контроле, вознаграждении и регламентации деятельности специалистов в данной области); v) глобальный обзор рынка; и vi) проект по производным кредитным инструментам (публикация, направленная на повышение информированности и более глубокое понимание вопросов, связанных с производными кредитными инструментами, влияющих на реструктуризацию корпораций). Совместно с ЮНСИТРАЛ ИНСОЛ продолжает оказывать помощь в проведении международных коллоквиумов работников судебных органов по вопросам трансграничной несостоятельности.

9. Международный банк реконструкции и развития (Всемирный банк)

15. Сотрудники Всемирного банка подготовили проект принципов и руководящих указаний по вопросу о системах эффективного регулирования несостоятельности и обеспечения прав кредиторов. В проекте данных принципов содержатся ориентиры для определения эффективности систем регулирования несостоятельности и обеспечения прав кредиторов и дают руководящие указания разработчикам политики по выбору политики, необходимой для создания или укрепления действенной системы разумных отношений между должниками и кредиторами. Данный проект принципов использовался сотрудниками Всемирного банка при проведении оценки существующих в различных странах систем регулирования несостоятельности и обеспечения прав кредиторов, по итогам которой были подготовлены доклады о соблюдении стандартов и кодексов (ДССК). В области создания институциональной базы, связанной с проблемой несостоятельности, в 2003 и 2004 годах Всемирный банк проводил глобальные форумы судей с целью установления диалога между судьями, осуществляющими надзор за практическим соблюдением норм коммерческого права и делами о несостоятельности, оказания помощи Всемирному банку в разработке руководства по судебной практике в области несостоятельности.

16. В настоящее время продолжаются консультации между Всемирным банком, секретариатом ЮНСИТРАЛ и Международным валютным фондом по поводу: а) достижения согласованности между подготовленными Всемирным банком принципами и руководящими указаниями по вопросу о системах эффективного регулирования несостоятельности и обеспечения прав кредиторов, с одной стороны, и Руководством ЮНСИТРАЛ для законодательных органов по вопросам законодательства о несостоятельности, а также проектом руководства ЮНСИТРАЛ для законодательных органов по обеспеченным сделкам – с другой; и б) разработки единого международного стандарта в области законодательства о несостоятельности.

10. Международная ассоциация адвокатов (МАА)

17. Различную деятельность в области законодательства о несостоятельности осуществляет Секция по вопросам несостоятельности, реструктуризации и прав кредиторов (SIRC) Отдела юридической практики Международной ассоциации адвокатов. Она сотрудничает с другими международными организациями (например, с ЮНСИТРАЛ, Всемирным банком и МВФ) в вопросах обеспечения большей определенности путем реформирования законодательства о

несостоятельности, а ее сотрудники активно участвуют, в частности, в подготовке предложений, касающихся будущей работы ЮНСИТРАЛ в области законодательства о несостоятельности. Секция поддерживает связи с межгосударственными и национальными регулирующими органами, а также с другими международными институтами, такими как "Группа тридцати" и ИНСОЛ Интернэшнл. В мае 2005 года Секция собирается провести совещание с европейским отделением ИНСОЛ, на котором обсудит, наряду с другими, вопрос о взаимном содействии и сотрудничестве в осуществлении международных проектов в области несостоятельности. 20 мая 2005 года Секция намерена представить совету Отдела юридической практики МАА резолюцию, в которой рекомендуется признать и поддержать Руководство ЮНСИТРАЛ для законодательных органов по вопросам законодательства о несостоятельности. Если эта резолюция будет принята, то сотрудники Секции надеются представить аналогичную резолюцию от имени Отдела юридической практики Совету МАА 21 мая. Сотрудники SIRC ежегодно вносят свой вклад в подготовку докладов Всемирного банка "Ведение бизнеса" (Doing Business) по теме состояния и содержания внутреннего законодательства различных стран мира о несостоятельности. Взяв на себя обязательства, первоначально принятые в 2002 году бывшим Комитетом J, сотрудники SIRC продолжают каждый год обновлять данные вопросников, разработанных совместно МАА, Всемирным банком и Высшей школой экономики Гарвардского университета.

11. Международный институт по вопросам несостоятельности (МИВН)

18. В МИВН существует ряд комитетов, которые занимаются исследованием и оценкой различных аспектов несостоятельности, включая следующие: осуществление финансирования в случаях трансграничной несостоятельности (разработка систем и/или процедур, призванных помочь международным компаниям, находящимся в стадии реорганизации, получить финансирование для продолжения своей хозяйственной деятельности); обязанности корпораций и специалистов (в сопоставлении с обязанностями инсайдеров и специалистов в связи с производством по делам о несостоятельности); трансграничные сношения в делах о несостоятельности (содействие применению Руководящих принципов сношения между судами органами по трансграничным судебным делам); ускоренный порядок международной реорганизации (разработка ускоренных процедур, облегчающих реорганизацию и реструктурирование транснациональных предприятий); несостоятельность государств; транснациональные судебные разбирательства (создание международной базы данных важнейших решений в сфере международной неплатежеспособности); очередность уплаты налогов при наступлении банкротства; новеллы, связанные с деятельностью Европейского союза; новеллы, связанные с развитием событий в Латинской Америке, и аналогичные явления, связанные с развитием событий в Азии.

12. Международный валютный фонд (МВФ)

19. МВФ обеспечивает силами своих экспертов подготовку и консультирование кадров соответствующих органов входящих в него стран, помогая им укрепить свою правовую базу в случаях, когда соответствующие вопросы имеют отношение к макроэкономике. Работа, проводимая Фондом в области проблем несостоятельности, включает составление докладов о практике различных стран в сравнении с международно-признанными стандартами и кодексами в области распространения данных, прозрачности налогообложения и валютно-финансовой политики, банковского надзора, рынков ценных бумаг, регулирования страховой деятельности,

а также стандартов бухгалтерского учета и аудита. Сотрудники МВФ подготовили ряд докладов о корпоративной несостоятельности, банковской несостоятельности, а также о реструктуризации невозмещаемых государственных долгов, в числе которых был опубликованный в 1999 году доклад "Четкие и эффективные процедуры регулирования вопросов несостоятельности – ключевые проблемы" (в котором анализировались основные политические меры, применяемые для создания эффективных систем урегулирования проблем корпоративной задолженности)⁸.

13. Организация экономического сотрудничества и развития (ОЭСР)

20. Начиная с 1992 года Группа ОЭСР по вопросам приватизации и реформирования предприятий участвует в процессе разработки для правительств стран с переходной экономикой и стран с формирующимся рынком норм и установок по осуществлению правовых реформ, уделяя главное внимание вопросам приватизации, несостоятельности и корпоративного права. В контексте своей специальной программы для Азии ОЭСР приняла на себя обязательство развивать диалог по вопросам создания и внедрения систем регулирования несостоятельности с привлечением экспертов и должностных лиц стран – членов этой организации, а также разработчиков политики и специалистов из стран с формирующимся рынком.

21. В рамках сотрудничества с форумом Азиатско-Тихоокеанского экономического сотрудничества (АТЭС) и Азиатским банком развития (АБР) и при содействии правительств Японии и Австралии ОЭСР учредила Форум по вопросам проведения реформ в области несостоятельности в странах Азии (FAIR), перед которым были поставлены следующие задачи: продолжать развитие и укрепление политического диалога по вопросу проведения реформ в области несостоятельности между разработчиками политики и ведущими представителями частного сектора стран Азии; осуществлять мониторинг и оценку хода проведения экономических реформ в каждой стране данного региона; определять главные сферы интереса для региональных разработчиков политики и профессиональных экономистов, а также помогать в определении потребностей каждой страны в необходимой технической помощи с последующим представлением соответствующих данных двусторонним донорам или международным учреждениям. На сегодняшний день состоялось четыре совещания подобного рода: в феврале 2001 года на о. Бали, в декабре 2002 года в Бангкоке, в ноябре 2003 года в Сеуле и в ноябре 2004 года в Нью-Дели. Следующее совещание запланировано на 2005 год.

Примечания

¹ *Официальные отчеты Генеральной Ассамблеи, тридцать шестая сессия, Дополнение № 17 (A/36/17), пункты 93–101.*

² Там же, пункт 100.

³ См. <http://www.ali.org>.

⁴ См. <http://www.ebrd.com/>.

⁵ На специальном совещании, состоявшемся в Лиссабоне 23–24 марта 2000 года, руководители ЕС согласовали новую стратегическую цель Союза, состоящую в укреплении интеграции в областях занятости, экономических реформ и в социальной области как части экономики, основанной на знаниях.

⁶ См. http://europa.eu.int/comm/enterprise/entrepreneurship/green_paper/green_paper_final_en.pdf.

⁷ См. http://europa.eu.int/comm/enterprise/entrepreneurship/promoting_entrepreneurship/doc/com.

⁸ См. <http://www.imf.org/external/pubs/ft/orderly/>.
