

**Генеральная Ассамблея**

Distr.: General  
2 May 2018  
Russian  
Original: English

**Комиссия Организации Объединенных Наций  
по праву международной торговли****Пятьдесят первая сессия**

Нью-Йорк, 25 июня — 13 июля 2018 года

**Договорные сети и экономическое развитие:  
предложение Италии по возможной будущей работе  
ЮНСИТРАЛ над формами организации, являющимися  
альтернативами корпоративным моделям, —  
доработанное предложение****Записка Секретариата**

Правительство Италии обратилось к Секретариату с просьбой препроводить для рассмотрения Комиссией на ее пятьдесят первой сессии доработанное предложение по возможной будущей работе ЮНСИТРАЛ над формами организации, являющимися альтернативами корпоративным моделям (договорными сетями). Текст этого предложения воспроизводится в приложении к настоящей записке в том виде, в котором он был получен Секретариатом. Предыдущий вариант этого предложения был представлен Комиссии на ее пятидесятой сессии в 2017 году ([A/CN.9/925](#)).



## Приложение

### **Договорные сети и экономическое развитие: предложение Италии по возможной будущей работе ЮНСИТРАЛ над формами организации, являющимися альтернативами корпоративным моделям — доработанное предложение**

#### **I. Введение**

1. На двадцать третьей сессии Рабочей группы I, проходившей в Вене с 17 по 21 ноября 2014 года, Италия и Франция представили замечания относительно возможных альтернативных законодательных моделей для микро- и малых предприятий (A/CN.9/WG.I/WP.87). На двадцать восьмой сессии Рабочей группы I, проведенной в Нью-Йорке с 1 по 9 мая 2017 года (A/CN.9/WG.I/WP.102), а затем на пятидесятой сессии Комиссии, состоявшейся в Вене с 3 по 21 июля 2017 года (A/CN.9/925), Италия представила более конкретное предложение по возможной будущей работе ЮНСИТРАЛ над формами организации, являющимися альтернативами корпоративным моделям. Эти замечания и предложение Итальянской Республики преследовали цель представить внутренние законодательные модели, применимые к микро- и малым предприятиям и основанные на многосторонних соглашениях, которые могли бы содействовать налаживанию сотрудничества и совместной коммерческой деятельности, а также в конечном итоге обеспечить возможность обособления активов предприятия без необходимого создания отдельной структуры, но которые в то же время могли бы дать право на защиту в виде ограничения ответственности.

2. В частности, была сделана ссылка на сотрудничество между микро-, малыми и средними предприятиями (ММСП) через посредство так называемых «договорных сетей» (известных и регулируемых в соответствии с итальянским законодательством как «contratto di rete»). Эта модель дает большую гибкость в организации сотрудничества, а также возможность обособления активов и, соответственно, право на защиту в виде ограничения ответственности. Благодаря такой гибкости и возможности налаживания сотрудничества на самых различных уровнях она облегчает интернационализацию ММСП и трансграничное сотрудничество. Кроме того, она служит инструментом для установления связей ММСП с более крупными компаниями, позволяя ММСП включаться в цепочку поставок таких компаний.

3. В настоящее время Рабочая группа I работает над двумя отдельными документами: один по регистрации предприятий (A/CN.9/940 — проект руководства для законодательных органов по основным принципам регистрации предприятий), а другой — по закону, касающемуся обществ с ограниченной ответственностью (A/CN.9/WG.I/WP.99 и A/CN.9/WG.I/WP.99/Add.1 — проект руководства для законодательных органов по обществам ЮНСИТРАЛ с ограниченной ответственностью — ЮНООО). Искренне надеюсь, что проект руководства для законодательных органов по основным принципам регистрации предприятий будет принят Комиссией на ее пятьдесят первой сессии, и учитывая, что предложение Италии всегда преследовало цель восполнить пробел между вопросами регистрации предприятий, с одной стороны, и создания обществ с ограниченной ответственностью — с другой, с помощью гибкого договорного инструмента, Италия вновь представляет свое предложение по будущей работе над договорными сетями в свете дополнительных соображений, как это было решено Комиссией на ее пятидесятой сессии (A/72/17, пункт 455).

4. Работа над договорными сетями будет дополнять работу по вопросам ЮНООО. Обе модели позволят укрепить сотрудничество путем регулирования его организации. Однако, в то время как для ЮНООО необходимо создание

структуры, наделенной правосубъектностью [рекомендация 3, как она изложена в документе [A/CN.9/WG.I/WP.99](#)], и совместное осуществление общей деятельности, договорные сети, как правило, позволяют сохранить индивидуальность и самостоятельность каждого члена. Кроме того, гибкость в случае договорных сетей будет даже выше, чем при создании ЮНООО, и это даст также возможность осуществлять сотрудничество в более свободных формах, хотя элемент организации сохранится хотя бы в силу того факта, что договорные сети по определению требуют совместного осуществления общего проекта (поэтому следует проводить разграничение между договорными сетями и существующими коммерческими соглашениями, в которых присутствуют элементы сотрудничества, как это имеет место в случае агентских или дистрибьюторских соглашений).

5. Содержание настоящей записки дополняет и учитывает предыдущие материалы, также представленные Итальянской Республикой в свете индивидуальных просьб о разъяснении, полученных от других делегаций либо во время, либо после пятидесятой сессии Комиссии. Кроме того, на данном этапе Италия попыталась в максимально возможной степени абстрагироваться от особенностей своего внутреннего законодательства, с тем чтобы облегчить использование функционального подхода.

## **II. Справочная информация**

### **Договорные сети и трансграничное сотрудничество**

6. ММСП составляют костяк отечественных систем промышленного и сельскохозяйственного производства. Однако они сталкиваются с серьезными трудностями в получении доступа к мировой торговле и глобальным цепочкам поставок. Эти трудности связаны, в частности, с получением: 1) доступа к капиталу; 2) доступа к технологиям, правам на интеллектуальную собственность и научно-техническим знаниям; и 3) доступа к квалифицированной и хорошо обученной рабочей силе. Для обеспечения участия ММСП в мировой торговле необходимо облегчать доступ к наиболее важным ресурсам путем содействия созданию соответствующей общей нормативно-правовой базы.

7. Сети, созданные на основе договоров (т.е. многосторонних договоров между ММСП, расположенными в одной и той же или различных юрисдикциях), преследуют цель устранить такие препятствия и могут способствовать интернационализации и облегчать доступ на внешние рынки. Они также могут помочь наладить связи между сетями местных предприятий и зарубежными сетями и создать возможности для специализации в соответствии с потребностями рынка, на котором они работают. Поскольку в их основе лежат договоры, нет необходимости ни в создании какой-то структуры в одной из стран, в которых базируются участники, ни в интеграции активов на основе права собственности, но в то же время возможно осуществление определенного управленческого контроля за партнерами. В этом смысле договорные сети можно сравнить с созданными на основе договоров совместными предприятиями, хотя в случае сетей сотрудничество может быть даже более свободным.

### **Условия осуществления предпринимательской деятельности**

8. Росту ММСП способствует, помимо прочих факторов, принятие соответствующих правовых рамок для содействия координации их работы, что будет стимулировать экономический рост и развитие специализации.

9. Такой рост может быть достигнут благодаря интеграции в корпоративные структуры или на основе договорного сотрудничества в той или иной мере.

10. Эти две группы правовых инструментов взаимно дополняют друг друга. Структура корпоративного типа (компания, кооператив) облегчает интеграцию

различных существующих предприятий, когда уровень взаимного доверия высок и партнеры хорошо знают друг друга, а отраслевой проект с самого начала четко проработан. Договорные рамки создают исходную базу для того, чтобы предприятия могли начать новые отношения сотрудничества, в частности в тех случаях, когда они не могут иным образом подключиться к общему отраслевому проекту из-за высоких требований и связанного с этим бремени. Удерживать ММСП от принятия корпоративных форм интеграции могут также отсутствие постоянно имеющегося в наличии физического капитала или неодинаковый доступ к финансовым ресурсам среди потенциальных партнеров. Взаимодополняемость корпоративных и договорных методов может способствовать развитию процесса, в котором ММСП начинают с договорного сотрудничества, а в итоге приходят к созданию новых компаний, в рамках которых происходит интеграция некоторых видов их деятельности, хотя результат не всегда может быть именно таким. В этой связи взаимодополняемые элементы следует рассматривать с точки зрения различных альтернативных вариантов, предлагаемых правовой системой для налаживания сотрудничества в соответствии с потребностями.

11. Сотрудничество — это процесс, который может потребовать осуществления различных шагов. В первую очередь они будут предприниматься в рамках договорного сотрудничества, которое может привести, а может и не привести к созданию компании с более высокой степенью интеграции на основе права собственности различных видов активов, в том числе и материальных, и нематериальных. Поэтому развитие договорного сотрудничества с течением времени не должно становиться несовместимым с ликвидацией, сохранением или преобразованием договора в корпоративную структуру.

12. Сети, созданные на основе договоров, могут предусматривать для такого инструмента сравнительно небольшой объем первоначального капитала, низкий уровень затрат в связи с началом и завершением деятельности и облегченную инфраструктуру управления. Многосторонние договоры могут способствовать получению доступа к капиталу благодаря возможности внесения совместного залога в кредитные учреждения; они могут облегчать и доступ к новым технологиям благодаря созданию общих технологических платформ, в которых могут использоваться общие права на интеллектуальную собственность. Доступ к квалифицированной рабочей силе может быть обеспечен благодаря получению возможности обмениваться сотрудниками, которые могут перемещаться между предприятиями, участвующими в сети, что приводит к повышению специализации и эффективному использованию человеческого капитала.

13. Сети, созданные на основе договоров, включают различные существующие формы многосторонних договоров, начиная с совместных предприятий и кончая консорциумами, объединениями с монопольными правами и привилегиями или патентными пулами; они могут принимать форму либо одного договора с несколькими сторонами, либо комплекса взаимосвязанных двусторонних договоров с высоким уровнем координации и взаимозависимости. Эти договорные модели включают в себя производство и распределение и могут быть как внутренними, так и международными. Они могут обеспечивать ММСП юридическую инфраструктуру для торговли (например, с помощью платформ электронной торговли и платежных систем). Нормативно-правовые рамки свидетельствуют о наличии довольно больших различий между правовыми системами, что весьма затрудняет международное сотрудничество ММСП. Кроме того, выбор права и правила, применяемые различными инстанциями, не совсем ясны в случае многосторонних договоров; еще менее ясными они являются в случае взаимосвязанных договоров.

14. В настоящее время фактически имеется две формы договорных сетей. *Горизонтальные сети* — это такие сети, в которых различные МСП вносят вклад в осуществление общего проекта с помощью своих *продуктов или услуг*, выполняя сходные функции в цепочке поставок или ожидая одного и того же от программы сети (например, получения новых возможностей в торговле для реализации готовой продукции). Горизонтальные сети, в которых принимают участие

микро- и МСП, могут играть важную роль в создании потенциала и развитии технологий, что повышает шансы МСП на получение доступа к глобальным производственным цепям (ГПЦ) или укрепляет их позиции в таких цепях. *Вертикальные сети* функционируют вдоль цепочки поставок, куда входят различные этапы производства/распределения. Участники вертикальных сетей (например, поставщики) выполняют определенные виды деятельности (например, производство промежуточной продукции, предоставление услуг), которые должны стать частью деятельности другого участника цепи (например, сборщика), и цель такой сети — координировать их взаимозависимые операции в рамках соответствующего проекта, который часто разрабатывается одним из ведущих участников цепи. Транснациональные корпорации (ТНК) стремятся к установлению стабильных отношений, которые снижают затраты на координацию и повышают стабильность поставок, что просто необходимо в условиях мировых рынков. Для налаживания стабильного управления цепочками поставок им необходима более тесная координация между местными поставщиками сырья и материалов и промежуточной продукции и ведущими участниками цепи. Этот процесс усиливается с ростом нормативно-правовых требований, например в области безопасности, охраны окружающей среды и социальной защиты, которые должны применяться на протяжении всей глобальной цепочки. Для облегчения доступа к мировой торговле необходимо налаживать трансграничное договорное сотрудничество, и здесь требуются особые правовые формы, адаптированные к специфике МСП. Такие формы могут способствовать процессу интернационализации МСП с помощью существующих глобальных цепочек или независимо от них.

15. И наконец, одними из ключевых факторов повышения конкурентоспособности, роста и развития являются творческий подход и инновации в деле защиты интеллектуальной собственности и управления. Это подчеркивает важность сетевых договоров при создании платформ для совместного использования прав интеллектуальной собственности. В частности, ММСП могут совместно использовать существующие технологии, предоставляемые одним или несколькими участниками платформы, напрямую совместно создавать новые технологии в рамках самой этой платформы или приобретать технологии, предоставляемые по лицензии/передаваемые субъектами, которые не являются участниками платформы. Договоры о создании сетей могут также облегчать предоставление ММСП технической помощи в связи с интеллектуальной собственностью коммерческими и государственными органами благодаря содействию передаче информации и знаний одному коллективному субъекту и их последующему распространению среди членов сети.

### **Правовой институт согласно законодательству Италии**

16. Понятие «договорная сеть» («*contratto di rete*») впервые появилось в правовой системе Италии в 2009 году. Под соглашением о создании предпринимательской сети понимается соглашение, в соответствии с которым *«несколько предпринимателей в целях повышения собственного и общего инновационного потенциала и конкурентоспособности на рынке обязуются осуществлять совместную программу взаимодействия в такой форме и в таком порядке, о которых они договорились в соглашении о создании сети, либо обмениваться информацией или услугами промышленного, коммерческого, технического или технологического характера, либо участвовать в одном или нескольких видах совместной деятельности в рамках своей предпринимательской деятельности»*. Сфера охвата договорных сетей может значительно различаться, а характер и степень сотрудничества определяются по усмотрению сторон, при условии что в соглашении определена общая программа, устанавливающая совместные стратегические цели, способствующие либо укреплению инновационного потенциала, либо повышению конкурентоспособности. Сотрудничество может принимать самые различные формы — от простого обмена информацией и услугами

до налаживания тесного взаимодействия и осуществления совместной хозяйственной деятельности. Это сохраняет возможность как для вертикальной (взаимодействие поставщиков, имеющих общие стандарты производства и каналы реализации и сбыта), так и для горизонтальной интеграции (исследования и разработки, централизованный сбыт или закупки). Согласно поправке, внесенной недавно в соответствующее законодательство, предпринимательским сетям было также разрешено участвовать в торгах на размещение государственных заказов. Для заключения соглашения о создании предпринимательской сети требуется лишь одно — быть предпринимателем, независимо от характера осуществляемой деятельности. Таким образом, в сеть могут входить индивидуальные предприниматели, компании самых различных видов, предприятия, принадлежащие публичным структурам, в том числе занимающиеся некоммерческой деятельностью, а также коммерческие и некоммерческие организации (не запрещено и создание смешанных сетей с участием как коммерческих, так и некоммерческих организаций). Хотя предпринимательские сети в основном используются в качестве механизма сотрудничества ММСП, в них в принципе могут участвовать любые предприятия, в том числе корпорации и группы. В конечном итоге недавняя реформа (проведенная в 2017 году) привела к более широкому использованию смешанных сетевых договоров, в которых участвуют предприятия и профессиональные организации, когда они учреждаются для участия в публичных торгах.

17. С целью реализации программы предпринимательской сети входящие в нее участники могут учредить совместный фонд. Он представляет собой особый фонд, средства которого зарезервированы исключительно для реализации программы сети и достижения стратегических целей. Кредиторы отдельных участников сети не могут претендовать на средства фонда, поскольку те предназначены исключительно для удовлетворения требований, связанных с деятельностью, осуществляемой в рамках сети. Соответствующая информация передается гласности благодаря регистрации в реестре предприятий.

18. Предпринимательские сети обычно не обладают правосубъектностью и не обязательно должны учреждаться в качестве самостоятельных структур. Однако последние изменения, внесенные в соответствующее законодательство (в 2012 году), разрешают учреждать предпринимательские сети в качестве самостоятельных субъектов<sup>1</sup>.

19. Договорные сети по итальянскому законодательству можно рассматривать как одну из форм объединения вокруг проекта, а также как инструмент начала такого процесса объединения, который может привести к появлению более структурированных форм организации, например, более жестких и четко проработанных моделей договорных сетей, созданию новых компаний, наделенных правосубъектностью, вплоть до слияния предприятий.

20. В таком поэтапном подходе можно выделить три отдельных элемента (которые могут также выступать в качестве постоянных механизмов):

- создание «облегченной» сети компаний, которая осуществляет деятельность, часто являющуюся только внутренней, т.е. без привлечения иных субъектов помимо ее членов, у которой нет общего фонда средств и общий орган которой (в случае его учреждения) состоит из самих членов, которые периодически собираются для принятия решений. В этой первой ситуации участники несут ограниченные обязательства, подписываемый договор предусматривает конкретные правила поведения и заверяется у нотариуса, инвестируются ограниченные капитальные средства, собрания проводятся и совместные мероприятия осуществляются с использованием соответствующих структур компании: это один из методов реализации общего про-

<sup>1</sup> Более четкое изложение норм итальянского законодательства, касающихся договорных сетей, содержится в приложении к документу [A/CN.9/WG.I/WP.87](#).

екта и осуществления взаимной проверки без ущерба для автономии компании и инвестирования значительных капитальных средств. Риски, связанные с совместной и раздельной ответственностью членом, невысоки, поскольку деятельность осуществляется только в рамках сети;

- принятие участниками возможного решения о расширении деятельности сети, которая из «облегченной» превращается в «полновесную», путем создания совместного фонда акционерного капитала для осуществления крупных инвестиций и учреждения структуры, специально предназначенной для управления программой сети. В случае создания общего органа и осуществления сетью деятельности, в том числе коммерческой, с задействованием третьих сторон, а также принятия обязательств по отношению к последним в связи с выполнением программы на сеть может распространиться действие специального режима, который ограничивает ответственность участников или операторов сети. Это происходит путем обособления активов, созданных в результате учреждения совместного фонда акционерного капитала;
- сеть также может подписывать договоры и брать на себя обязательства, т.е. стать независимым центром прав и обязанностей, и для этого потребуются наделить ее правосубъектностью путем регистрации в обычном разделе реестра предприятий в месте ее базирования. Общий орган больше не является доверенным лицом участников сети, а становится независимым юридическим лицом. В этом случае участники могут эффективно и стабильно осуществлять совместную внешнюю деятельность, например продавать продукцию, разработанную или созданную совместно, или проводить скоординированные коммерческие или маркетинговые акции на зарубежных рынках. Эта деятельность будет осуществляться непосредственно сетью после наделения ее правосубъектностью и последующего присвоения номера НДС.

21. Приведенный выше пример возможного поэтапного подхода служит лишь иллюстрацией той роли, которую эти новые правовые институты играют в рамках существующего в Италии делового и правового контекста, поскольку все описанные виды деятельности могут осуществляться по любой из предлагаемых схем сотрудничества, и каждая из них может рассматриваться как постоянный инструмент сотрудничества с учетом тех или иных потребностей.

22. Гибкость и возможность расширения — вот те две характерные черты этого правового института, которые делают возможным его копирование и универсальное использование.

23. По этой причине, как уже отмечалось выше (пункт 4), Италия воздерживается от прямых ссылок в следующих далее частях настоящей записки на свою собственную правовую систему. Однако в целях содействия лучшему пониманию конкретного содержания возможного международного документа и увязывания данных материалов с существующими регламентируемыми формами организации делового сотрудничества было включено несколько таблиц с изложением основных элементов договорных сетей, с тем чтобы сравнить их с наиболее близкими из существующих правовых институтов правового режима Италии для целей настоящей записки.

### III. Правовые рамки

#### **Универсальное комплексное предложение по международному документу, касающемуся договорных сетей: средство, позволяющее к тому же проанализировать процесс устойчивого развития и обеспечение соблюдения принципа корпоративного социального управления**

24. Поскольку мы считаем, что документы, предназначенные для микропредприятий (МиП), могут отличаться от документов, предназначенных для МСП, мы хотели бы предложить универсальный правовой документ с изложением основных общих принципов и, возможно, со специальными разделами, в которых будут рассматриваться различные потребности с учетом масштабов и/или задач.

25. Более того, эти общие принципы могут быть разработаны с учетом многоуровневой системы: т.е. все то, что прямо не регулируется, будет дополняться национальным законодательством, что оставит простор для определенной дифференциации в правовой архитектуре. В международном документе будут сформулированы конкретные принципы и даны соответствующие определения, но некоторые аспекты (например, такие как ошибка, мошенничество или уклонение) можно было бы оставить для регулирования действующим договорным правом.

26. Самое главное, структура таких принципов должна предусматривать определение новых функций договора за рамками чистого обмена, делая акцент на организационных и регулирующих функциях в целях обеспечения того, чтобы сетевые договоры могли также способствовать соблюдению глобальных стандартов, связанных с экологическими и социальными требованиями и защитой данных, и были применимы как к внутренним, так и к транснациональным сетям.

27. Эти нормы должны обеспечивать одновременно стабильность и гибкость договорных сетей, а также проводить различие между внутренними взаимоотношениями членов и отношениями между сетью и третьими сторонами, в частности кредиторами. Такие нормы могли бы предусматривать различные уровни сложности с использованием все более структурированных форм управления, которые могли бы применяться внутри сети или допускать использование контролируемых сетью компаний для выполнения конкретных видов деятельности, требующих ограниченной ответственности и разделения активов.

28. *Договорные сети и цель договора.* Отличительной чертой договорных сетей должна быть не столько их формальная структура, сколько их цель. Участникам следует договориться о конкретном комплексе мероприятий по достижению одной или нескольких специфических целей, имеющих стратегическое значение для коммерческой деятельности каждого участника или для всей сети как таковой.

29. Основной предмет деятельности сети, хотя и должен быть связан с характером и деятельностью участников, не должен быть второстепенным по отношению к деятельности участников; должно быть доступно несколько вариантов: от простого налаживания координации работы по осуществлению поставок товаров, услуг или информации между участниками (например, путем создания коммерческой платформы) к организации сотрудничества в реализации стратегического проекта (например, проекта по осуществлению научно-исследовательских и опытно-конструкторских работ (НИОКР) в целях разработки новой продукции) и к осуществлению совместной деятельности (например, производство и распространение совместно разработанной новой продукции).

30. Типовые правила должны давать сторонам возможность увязывать структуру сети с ее характером и целями. Типовые правила не должны определять возможное содержание общей программы, но, что гораздо важнее, должны требовать четкого определения целей и согласования сторонами методов работы



для последующего конкретного изложения мер по реализации, их оценки и корректировки в течение всего срока существования сети.

31. Стороны должны иметь возможность создавать сети для выполнения конкретного проекта или для создания совместных платформ, позволяющих осуществлять несколько проектов. В сетях, предназначенных для осуществления нескольких проектов, стороны нельзя принуждать к участию во всех проектах, и само участие в проекте должно быть увязано с интересами и потенциалом предприятий.

32. *Сотрудничество.* Сотрудничество остается главным элементом договорных сетей. В договорных сетях сотрудничество подразумевает готовность сочетать индивидуальные и коллективные интересы, а также способность адаптировать имеющиеся варианты для достижения целей сети.

33. Для сотрудничества не всегда необходимо равенство всех структур; полномочия и ресурсы могут быть распределены неравномерно, и к тому же участники могут обладать различными способностями и знаниями.

34. В тех случаях, когда асимметрия особенно заметна, следует всячески пресекать злоупотребления путем осуществления эффективного контроля в рамках сети и, при необходимости, с помощью мер, направленных на сохранение созданных сетью общих ценностей и обеспечение ее дальнейшего функционирования.

35. Конкретные инвестиции, сделанные участниками, должны быть сохранены, особенно когда вследствие своего размера участники сети борются за получение альтернативных вариантов за пределами сети.

36. *Срок действия.* Типовые правила не должны предусматривать какой-то определенный срок действия.

37. Вместе с тем следует добиваться от сторон установления срока действия с учетом преследуемых целей и конкретных инвестиций, ожидаемых от участников.

38. *Присоединение и выход.* Типовые правила должны требовать от сторон четкого определения, можно ли впоследствии присоединиться к сети и на каких условиях. Стороны должны быть в состоянии увеличивать потенциал сети в результате присоединения новых участников, а также ограничивать такое присоединение, если оно не связано с выполнением программы сети.

39. От сторон следует также потребовать четко определить, возможен ли добровольный выход из сети и на каких условиях, с учетом последствий выхода как для покидающего сеть участника, так и для остающихся членов.

40. Точно так же в договоре должны быть четко прописаны случаи и процедуры исключения, и необходимо предусмотреть гарантии соблюдения надлежащей процедуры для установления четкого баланса между интересами участников сети, которые исключают одного члена, и того члена, которого исключают из сети.

41. Следует пресекать злоупотребления и предусмотреть меры по устранению диспропорций после завершения действия договора, включая меры по сотрудничеству, исправлению ситуации и предоставлению компенсации.

42. *Расширение и передача знаний.* При определении единообразных правовых рамок стратегическая роль может быть отведена передаче знаний и обмену инновациями между предприятиями сети и между сетью и третьими сторонами. Договорные нормы становятся особенно важными, когда знания не могут быть «присвоены» (например, не могут стать объектом собственности) либо из-за отсутствия каких-либо правовых средств, либо потому, что выгоды от совместного использования таковы, что индивидуальная или даже коллективная собственность была бы неприемлемой.

43. В частности, в связи с управлением сетью обычно возникают две проблемы: 1) соизмеримость инвестиций, вкладов и доходов, поскольку индивидуальные инвестиции и прибыли часто бывают несоизмеримы, и у некоторых членов сети может возникнуть недовольство; и 2) интересы договорных сетей могут потребовать защиты от таких действий, как недобросовестная конкуренция, нарушение коммерческой тайны или несанкционированные передачи третьим сторонам, не имеющим отношения к сети.

44. Возможно, потребуется также разработать особый режим для коммерческой тайны и прав интеллектуальной собственности, с тем чтобы максимально увеличить стимулы для внедрения инноваций внутри сети, но в то же время установить мощные гарантии от утечки знаний за пределы сети.

45. Поскольку создание и использование прав интеллектуальной собственности может оказаться слишком дорогим для отдельных ММСП, многосторонние договоры могли бы регулировать формы коллективной собственности и использование по лицензии, что сделало бы внедрение инноваций возможным и для компаний с ограниченным капиталом. Договор о создании сети может обеспечивать юридическую инфраструктуру для управления платформой прав интеллектуальной собственности.

46. *Договорные сети и выбор организационно-правовых форм.* В то время как в типовых правилах следует четко определить функциональные и связанные с сотрудничеством элементы договорных сетей, выбор организационно-правовых форм не должен ограничиваться конкретным типом договора или организации.

47. В плане правовой структуры те или иные варианты могут включать:

- (двусторонние или) многосторонние договоры, которые обычно закрыты или открыты для последующего присоединения новых участников, с учетом требований, установленных в договоре;
- многосторонние договоры с определенной структурой управления или без нее, как, например, административный или руководящий орган, представляющий интересы участников сети, в том числе и в отношениях с третьими сторонами;
- многосторонние договоры, в которых активы, в том числе любые фонды, которые могут быть созданы, находятся в индивидуальной или коллективной собственности участников сети или — если выполнены требования, отвечающие действующему законодательству, — в собственности сети как самостоятельной структуры;
- многосторонние договоры, в которых стороны могут обладать ограниченной ответственностью в той мере, в которой предусмотрены соответствующие гарантии для кредиторов и третьих лиц в соответствии с общими принципами и ограничениями, установленными действующим законодательством.

48. За рамками сферы охвата настоящей записки могут существовать и другие механизмы, включая, например, взаимосвязанные двусторонние договоры (по аналогии с выдачей франшизы или предоставлением стратегического субподряда), а также связи между многосторонними и двусторонними договорами, как это, например, бывает, когда цель договорной сети заключается в выполнении договора на строительство в рамках частных или публичных закупок. Взаимосвязанные договоры отличаются сильной функциональной взаимозависимостью, когда один договор не может существовать без другого, например в том случае, когда договор на производство связан с договором финансирования.

49. *Договорные сети и корпоративные границы.* В зависимости от применимого права границы между корпоративными и договорными формами могут быть размыты.

50. Среди факторов, определяющих различия между договорными сетями и корпоративными структурами, можно назвать следующие: степень организационной сложности, уровень ответственности (ограниченная или неограниченная), разделение активов, тип соответствующих агентских отношений, наличие общей коммерческой деятельности.

51. Серьезный пробел можно было бы восполнить путем разработки модульных правовых инструментов для сетей, начиная с простых договорных сетей и кончая более сложными формами, включая структуры с ограниченной ответственностью и/или создание самостоятельного юридического лица, учреждаемого в конкретных условиях.

52. Действительно, сети могут извлечь для себя пользу благодаря выбору организационно-правовых форм, которые позволят участникам осуществлять общую деятельность (например, совместный отдел по НИОКР или производство совместно разработанного нового продукта), с общим административным и представительным органом и общим фондом без каких-либо других элементов корпоративных форм; например, механизмы принятия решений могут быть отделены от обычного процесса увязывания с капиталовложениями, или ограниченная ответственность за одни виды сетевой деятельности может сочетаться с совместной и раздельной ответственностью за другие действия.

53. Мы намеренно избегаем ссылки на правосубъектность, поскольку она имеет разные значения в тех или иных правовых системах. Тем не менее можно провести границу между обособлением активов, с одной стороны, и созданием самостоятельного юридического лица — с другой. В то время как в последнем случае самостоятельное юридическое лицо является автономным центром прав и обязанностей, обособление активов позволяет сохранить значимость целого ряда правовых субъектов, но при этом кредиторам сети может быть разрешено — после надлежащего оповещения — претендовать только на обособленные активы.

54. *Разделение активов.* Следует реально рассмотреть инструменты, которые допускают обособление активов и предоставление права на защиту в виде ограничения ответственности в связи с деятельностью, охватываемой договорной сетью (или ее частями), для того чтобы дать ММСП дополнительные средства.

55. В соответствии с общими принципами, правилами и ограничениями, предусмотренными действующим законодательством, эти инструменты должны быть адаптированы к характеру сетевой программы (например, ее способности создавать поступления).

56. Кроме того, эта схема должна разрабатываться с учетом интересов кредиторов и третьих сторон с уделением особого внимания тем, кто пострадали от деятельности сети. Например, в зависимости от примененного права и выбранной организационно-правовой формы сети могут получать выгоды от режимов ограниченной ответственности в той мере, насколько они сумели создать надлежащую финансовую структуру, не допускающую слияния активов сети и активов ее участников, и приняли правила бухгалтерского учета, позволяющие обеспечить абсолютную прозрачность и полную отчетность по использованию финансовых средств сети.

57. И наконец, необходимо предусмотреть гарантии того, что лица, затронутые деятельностью сети на внедоговорной основе, как, например, потребители, не станут жертвами какого-либо ограничения ответственности при подаче исков о возмещении ущерба.

58. *Трансграничные сети.* Юридические лица создаются в рамках конкретной правовой системы и не могут отступать от ее норм, кроме как в ограниченных случаях, связанных с осуществлением ими своей деятельности. В случае договорных сетей гибкость также обеспечивается выбором применимого права.

59. В данном контексте могут быть уместны конкретные нормы, касающиеся международного частного права<sup>2</sup>. В случае многосторонних договоров, если предприятия, расположенные в разных правовых системах, хотят сотрудничать, возникает необходимость в определении применимого права в целях восполнения пробелов, которые прямо договором не регулируются.

60. Следует поощрять свободу выбора применимого права по аналогии с другими инициативами, реализуемыми на международном уровне<sup>3</sup>.

61. Международный аспект может также потребовать тех или иных форм взаимного признания, когда предприятия зарегистрированы в национальных реестрах, устанавливающих различные требования.

62. В этом последнем случае было бы целесообразно разрешить в предлагаемом международном документе осуществлять координацию между различными режимами регистрации предприятий в странах членов сети.

---

<sup>2</sup> Приведенные выше соображения никоим образом не посягают на компетенцию Гаагской конференции по международному частному праву.

<sup>3</sup> См. Гаагская конференция по международному частному праву, *Принципы, касающиеся выбора права в международных коммерческих договорах* (утверждены 19 марта 2015 года), размещено на сайте <https://assets.hcch.net/docs/5da3ed47-f54d-4c43-aaef-5eafc7c1f2a1.pdf>.

## Приложение к предложению

<b>ЭЛЕМЕНТЫ, РЕГУЛИРУЕМЫЕ В ДОГОВОРНОЙ СЕТИ В СООТВЕТСТВИИ С ИТАЛЬЯНСКИМ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВОМ</b>	
<b>Идентификация каждого участника</b>	В соответствии с предусмотренным в договоре режимом раскрытия информации необходимо точно идентифицировать участников, что, согласно законодательству, производится путем его регистрации в реестре предприятий.
<b>Указание стратегических целей и согласованные участниками методы оценки прогресса в достижении этих целей</b>	Конкретное указание стратегических целей, которые стороны стремятся достичь, должно сопровождаться указанием методов, которые они будут использовать во время исполнения договора для оценки соответствующего прогресса в достижении этих целей.
<b>Определение программы сети, в которой приводятся права и обязанности каждого участника, а также пути достижения общих целей</b>	Программа сети и ее реализация представляют собой предмет договора. В этой программе должны быть указаны: права и обязанности каждого участника или конкретные механизмы, позволяющие участникам выполнять эти обязательства или воплощать в жизнь общую цель всех участников.
<b>Срок действия договора</b>	Договорная сеть не может создаваться на неопределенное время. Это не означает, что стороны не могут продлить ее работу, предусмотрев автоматическое продление при отсутствии уведомления о прекращении действия со стороны тех, кто не намерен и далее соблюдать ограничения, установленные в договоре о создании сети.
<b>Методы присоединения других участников</b>	В договоре о создании сети должна быть предусмотрена возможность последующего присоединения других предпринимателей, при том понимании, что такая возможность должна регулироваться первоначальными участниками, которые сохраняют за собой право определять требования в отношении доступа к сети со стороны новых участников и формы выражения первоначальными участниками своего согласия на присоединение нового субъекта.
<b>Правила принятия решений по каждому предмету или аспекту, представляющему общий интерес</b>	Участники должны определить механизм принятия решений по вопросам или предметам, представляющим общий интерес.

<b>СОГЛАШЕНИЕ МОЖЕТ ФАКУЛЬТАТИВНО ВКЛЮЧАТЬ СЛЕДУЮЩИЕ ЭЛЕМЕНТЫ:</b>	
<b>Назначение общего органа для управления процессом исполнения договора</b>	<p>Договор о создании сети может предусматривать учреждение общего органа в составе одного или нескольких лиц для управления процессом исполнения договора.</p> <p>Этот орган получает мандат на управление и осуществление деятельности в рамках соглашения о создании сети.</p> <p>Орган будет представлять сеть, если это отдельный субъект, или участников, если дело обстоит иначе.</p>
<b>Учреждение общего фонда</b>	<p>Для учреждаемого на факультативной основе фонда устанавливаются определенные ограничения в отношении его использования, которые дорабатываются в ходе осуществления программы сети, а затем с учетом стратегических целей. В договоре должны быть указаны критерии определения и оценки первоначального распределения его средств и любых последующих взносов сторон.</p> <p>Взносы могут вноситься в виде наличных денежных средств, товаров и услуг (при условии, что они поддаются экономической оценке).</p>
<b>Правила управления фондом</b>	<p>Целесообразно определить субъект, которому должно быть поручено управление фондом, или условия реализации инвестиций и использования общих активов.</p>

**ТЕКСТ ОСНОВНОГО ПОЛОЖЕНИЯ ИТАЛЬЯНСКОГО  
ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА, КАСАЮЩЕГОСЯ ОПРЕДЕЛЕНИЯ  
И ХАРАКТЕРИСТИК ДОГОВОРНЫХ СЕТЕЙ**

**Статья 3, пункт 4-тер L.D. п. 5/2009 [в соответствии с законом  
и с внесенными в него впоследствии изменениями]**

*«1. С помощью договорной сети предприниматели стремятся повысить — индивидуально и коллективно — свой инновационный потенциал и свою конкурентоспособность на рынке, и с этой целью они обязуются на основе общей программы сети сотрудничать в тех формах и областях, которые заранее определены для их компаний, или обмениваться информацией или услугами промышленного, коммерческого, технического или технологического характера, или совместно осуществлять один или несколько видов деятельности, входящих в сферу компетенции их предприятий.*

*2. Договор может также предусматривать учреждение совместного фонда акционерного капитала и назначение общего органа, отвечающего за управление от имени участников деятельностью по исполнению договора либо его отдельных частей или этапов.*

*3. Договор о создании сети, который предусматривает создание общего органа и фонда акционерного капитала, не обладает правосубъектностью, без ущерба для способности приобретать ее в соответствии с пунктом 4-кватер, последняя часть [регистрация в реестре предприятий самой сети].*

*Если в договоре предусмотрено учреждение совместного фонда акционерного капитала и назначение общего органа с целью осуществления деятельности, в том числе коммерческой деятельности, с третьими сторонами:*

*1) (...аннулировано)*

*2) положения статей 2614 и 2615, второй пункт, Гражданского кодекса Италии применяются к совместному фонду как совместимые [в отношении фондов консорциумов]; в любом случае, по обязательствам, принятым общим органом в связи с программой сети, третьи стороны могут заявлять свои права исключительно в отношении средств общего фонда;*

*3) в течение двух месяцев после окончания финансового года общий орган составляет балансый отчет, соблюдая, насколько это применимо, положения, касающиеся обязательной финансовой отчетности открытой акционерной компании с ограниченной ответственностью, и подает его в регистр предприятий по месту его нахождения; статья 2615-бис, третий пункт, Гражданского кодекса Италии применяется как совместимая.*

*4. В целях соблюдения положений пункта 4-кватер договор должен быть составлен как официальный документ или как заверенный частный акт или акт, подписанный в цифровой форме в соответствии со статьями 24 или 25 кодекса, упомянутого в законодательном декрете от 7 марта 2005 года, п. 82, и последующими изменениями каждым предпринимателем или законным представителем участников, передан компетентным подразделениям регистра предприятий с использованием стандартной модели, указанной в распоряжении министерства юстиции, по согласованию с министром экономики и финансов и министром экономического развития (...).»*

<p><b>Консорциумы (создаваемые для осуществления внешней деятельности, а не только для внутренней организации членов) в соответствии с итальянским законодательством</b></p>	<p><b>Договорные сети в соответствии с итальянским законодательством</b></p>
<p><i>Учреждение консорциума позволяет создать общую организацию для регулирования и выполнения определенных этапов деятельности соответствующих компаний.</i></p>	<p><i>В сети общая организация ориентирована на сотрудничество в тех формах и областях, которые заранее определены для компаний, или на обмен информацией или услугами промышленного, коммерческого, технического или технологического характера, или на совместное осуществление одного или нескольких видов деятельности, входящих в сферу компетенции их предприятий, на основе общей программы сети.</i></p>
<p><i>Консорциум — это юридический и налоговый субъект, который не зависит от компаний-членов, имеет свой номер НДС и зарегистрирован в реестре предприятий.</i></p>	<p><i>В сети компании сохраняют свою независимость, и в принципе не создается никакого нового субъекта, если только сеть не регистрируется в реестре предприятий как юридическое лицо.</i></p>
<p><i>Именно благодаря своей индивидуальности консорциум также обеспечивает осуществление внешней деятельности, имеет свою собственную регистрацию в реестре предприятий или различные свидетельства, а в случае консорциумов, созданных как компании-консорциумы с ограниченной ответственностью, обладает также своей собственной патримониальной автономией, что приравнивает его к компаниям с ограниченной ответственностью.</i></p>	<p><i>Сеть не обладает собственной автономией и не имеет своей собственной регистрации в реестре предприятий, но регистрируется в реестре каждого участника сети, и это приобретает силу только после того, как данный факт фиксируется при регистрации всех участников в реестре предприятий, если только сеть не регистрируется в реестре предприятий как юридическое лицо.</i></p>
<p><i>Деятельность консорциума имеет важное значение для деятельности членов консорциума, обеспечивая по сути мутуалистическое взаимодействие.</i></p>	<p><i>Договор о создании сети позволяет совместно осуществлять деятельность, которая имеет не просто важное, а стратегическое значение для развития предприятий-участников.</i></p>
<p><i>В случае консорциума всегда должен быть указан вид деятельности, который является характерным для него.</i></p>	<p><i>Договор о создании сети предусматривает программу, обязательство достичь определенных целей; в этой связи в нем конкретно определяются основные преследуемые цели, процедуры, которые позволят достичь этих целей, и критерии их оценки.</i></p>
<p><i>Консорциум, как и компании, предусматривает наличие администрации, функции которой выполняет один директор или чаще совет директоров.</i></p>	<p><i>К сетям могут применяться самые различные схемы, в зависимости от того, выбрана ли модель «обменной сети» [где стороны только обмениваются товарами или услугами] с очень простой структурой или «облегченной сети», выполняющей четко определенную деятельность и имеющей четко организованную структуру, что проявляется также в создании общего органа, или же «полновесной сети», когда сеть может обладать своей собственной правосубъектностью благодаря регистрации в реестре предприятий.</i></p>



<b>Società di persone в соответствии с итальянским законодательством (в целом аналогично партнерству согласно общему праву)</b>	<b>Договорные сети в соответствии с итальянским законодательством</b>
<p><i>Два или более лица предоставляют товары или услуги для совместного осуществления хозяйственной деятельности с последующим делением прибыли.</i></p> <p>[Партнерство — это некорпоративное объединение двух или более лиц для осуществления коммерческой деятельности в целях получения прибыли.]</p>	<p><i>В центре деятельности общей организации находится проект [см. выше определение договорных сетей].</i></p>
<p><i>Неограниченная ответственность.</i></p>	<p><i>В случае создания совместного фонда в отношении обязательств, принятых в связи с программой сети:</i></p> <ul style="list-style-type: none"> <li>- <i>третьи стороны могут заявлять свои права исключительно в отношении средств общего фонда;</i></li> <li>- <i>кредиторы членов вообще не имеют никаких прав в отношении такого совместного фонда.</i></li> </ul>
<p><i>Гибкость в регулировании организации, но в рамках общей схемы società di persone.</i></p> <p><i>Несмотря на гибкость и простоту создания, società di persone включены в общую категорию «компаний».</i></p>	<p><i>Гораздо большая гибкость, поскольку не устанавливается никаких ограничений посредством ссылки на конкретную общую категорию. Применяется принцип автономии договоров.</i></p>