



Генеральная Ассамблея

Distr.: Limited
19 March 2002

Russian
Original: English

Комиссия Организации Объединенных Наций по праву международной торговли

Рабочая группа V (Законодательство о несостоятельности)

Двадцать шестая сессия

Нью-Йорк, 13–17 мая 2002 года

Проект руководства для законодательных органов по вопросам законодательства о несостоятельности

Записка Секретариата*

Содержание

	<i>Пункты</i>	<i>Стр.</i>
Исходные замечания	1–11	4
Проект руководства для законодательных органов по вопросам законодательства о несостоятельности	1–140	7
Эффективные и действенные режимы несостоятельности	1–140	7
Часть первая. Ключевые цели	1–7	7
Рекомендации	1–7	7
Часть вторая. Основные положения	8–140	8
I. Введение	8–10	8
A. Виды процедур несостоятельности		8
B. Структура [организация] режима несостоятельности	8–10	8
Цели		8
Рекомендации	9–10	8

* Задержка в представлении настоящего документа вызвана необходимостью учесть итоги проводившихся консультаций.



II.	Заявление о возбуждении производства и открытие производства по делу о несостоятельности	11–23	10
A.	Круг лиц, в отношении которых может быть открыто производство по делу о несостоятельности, и юрисдикция	11–15	10
	Цели		10
	Рекомендации	11–15	10
B.	Критерии подачи заявлений и открытия производства	16–23	11
	Цели		11
	Рекомендации	16–23	11
III.	Режим активов после открытия производства по делу о несостоятельности ..	24–68	14
A.	Охватываемые активы	24–25	14
	Цели		14
	Рекомендации	24–25	14
B.	Защита и сохранение имущественной массы	26–34	15
	Цели		15
	Рекомендации	26–34	15
C.	Использование активов и распоряжение ими	35–40	17
	Цели		17
	Рекомендации	35–40	18
D.	Режим в отношении контрактов	41–55	19
	Цели		19
	Рекомендации	41–55	19
E.	Действия по расторжению сделок	56–65	22
	Цели		22
	Рекомендации	56–65	23
F.	Финансовые контракты: взаимозачет и зачет	66–68	25
IV.	Участники и учреждения	69–98	26
A.	Должник	69–74	26
	Цели		26
	Рекомендации	69–74	26
B.	Управляющий в деле о несостоятельности	75–84	27
	Цели		27
	Рекомендации	75–84	28
C.	Кредиторы	85–96	30
	1. Категории кредиторов и их требования		30
	2. Участие кредиторов в производстве по делу о несостоятельности ..		30
	Цели		30
	Рекомендации	85–96	30
D.	Институциональные рамки	97–98	32
	Рекомендации	97–98	32
V.	Ведение производства	99–124	33
A.	Режим требований кредиторов	99–109	33
	Цели		33
	Рекомендации	99–109	33
B.	Финансирование и кредитование после открытия производства	110–115	35
	Цели		35
	Рекомендации	110–115	36

С.	Распределение после ликвидации активов	116–121	37
	Цели		37
	Рекомендации	116–121	37
D.	Освобождение от обязательств	122	39
	Цели		39
	Рекомендации	122	39
E.	Закрытие [и новое открытие] производства	123–124	39
VI.	Реорганизация – дополнительные вопросы	125–140	40
A.	План реорганизации	125–140	40
	Цели		40
	Рекомендации	125–140	40
B.	Упрощенное реорганизационное производство		44

Исходные замечания

1. Комиссии на ее тридцать второй сессии (1999 год) было представлено предложение Австралии (A/CN.9/462/Add.1) о возможной будущей работе в области законодательства о несостоятельности. В этом предложении содержалась рекомендация о том, что Комиссия вследствие универсальности ее членского состава, предшествующей успешной работы по теме трансграничной несостоятельности и установившихся рабочих связей с международными организациями, обладающими специальным опытом и проявляющими заинтересованность в разработке законодательства о несостоятельности, представляет собой надлежащий форум для обсуждения вопросов, касающихся законодательства о несостоятельности. В этом предложении был высказан настоятельный призыв к Комиссии рассмотреть вопрос о том, чтобы поручить одной из рабочих групп разработку типового закона о несостоятельности юридических лиц с целью поощрения и стимулирования установления эффективных национальных режимов несостоятельности юридических лиц.
2. В Комиссии прозвучало признание важности того, чтобы все страны имели надежные режимы несостоятельности. Было высказано мнение о том, что принятый в той или иной стране режим несостоятельности в настоящее время является первостепенным фактором международных кредитных рейтингов этой страны. Вместе с тем была выражена обеспокоенность по поводу трудностей, связанных с работой на международном уровне в области законодательства о несостоятельности, в ходе которой приходится сталкиваться со сложными и потенциально несогласующимися социально–политическими реалиями. С учетом этих трудностей было выражено опасение в связи с тем, что эта работа может и не увенчаться успехом. Было указано, что разработать универсально приемлемый типовой закон, по всей видимости, не удастся и что любая работа должна быть сопряжена с гибким подходом, который предоставлял бы государствам возможность выбора вариантов и принципов. Хотя в Комиссии прозвучали голоса в поддержку такого гибкого подхода, в целом было признано, что Комиссия не может принять окончательного решения о том, чтобы учредить рабочую группу для подготовки типового закона или иного текста, не изучив предварительно итоги работы, уже проделанной другими организациями, и не проведя рассмотрения соответствующих вопросов.
3. Для содействия дальнейшему изучению этого вопроса Комиссия решила провести одну сессию рабочей группы с целью подготовки предложения в отношении практической возможности проведения этой работы, которое должно было быть рассмотрено Комиссией на ее тридцать третьей сессии. Такая сессия Рабочей группы была проведена в Вене 6–17 декабря 1999 года.
4. На своей тридцать третьей сессии в 2000 году Комиссия приняла к сведению рекомендацию, которую Рабочая группа вынесла в своем докладе (A/CN.9/469, пункт 140), и предоставила Группе мандат на подготовку всеобъемлющего свода ключевых целей и основных характеристик надежного режима несостоятельности, отражающего отношения между кредиторами и должниками, включая рассмотрение внесудебной реструктуризации, а также руководства для законодательных органов, предусматривающего гибкие подходы к реализации таких целей и характеристик, включая обсуждение возможных

альтернативных подходов, а также их предполагаемых преимуществ и недостатков.

5. Было решено, что при выполнении своей задачи Рабочая группа должна учитывать итоги работы, которая ведется или была проведена другими организациями, в том числе Всемирным банком, Международным валютным фондом (МВФ), Азиатским банком развития (АБР), Международной федерацией специалистов по вопросам несостоятельности (Международная федерация ИНСОЛ) и Комитетом J Секции коммерческого права Международной ассоциации адвокатов (МАА). Для выяснения мнений и использования специального опыта этих организаций Секретариат организовал в сотрудничестве с ИНСОЛ и МАА глобальный коллоквиум ЮНСИТРАЛ/ИНСОЛ/МАА по вопросам несостоятельности в Вене 4–6 декабря 2000 года.

6. На своей тридцать четвертой сессии в 2001 году Комиссия рассмотрела доклад о работе этого коллоквиума (A/CN.9/495).

7. Комиссия с удовлетворением приняла к сведению этот доклад и высоко оценила работу, проделанную до того момента, в частности проведение глобального коллоквиума по вопросам несостоятельности, а также усилия по обеспечению координации с работой, проводимой другими международными организациями в области законодательства о несостоятельности. Комиссия обсудила рекомендации коллоквиума, особенно в отношении формы, которую может принять будущая работа, и толкования мандата, предоставленного Рабочей группе Комиссией на ее тридцать третьей сессии. Комиссия подтвердила, что этот мандат следует толковать широко для обеспечения подготовки надлежащим образом гибкого документа, который должен принять форму руководства для законодательных органов. Комиссия предложила Рабочей группе учитывать необходимость обеспечения такой конкретности в работе, какая является возможной, с тем чтобы избежать подготовки такого руководства для законодательных органов, какое имело бы слишком общий характер и являлось бы слишком абстрактным для того, чтобы обеспечить требуемые ориентиры. С этой целью было предложено включить, насколько это возможно, типовые законодательные положения, даже если в них будут затрагиваться лишь некоторые из вопросов, подлежащих рассмотрению в руководстве.

8. На своей двадцать четвертой сессии, проведенной в Нью-Йорке 23 июля – 3 августа 2001 года, Рабочая группа по законодательству о несостоятельности начала свою работу с рассмотрения первого проекта руководства для законодательных органов по вопросам законодательства о несостоятельности. Доклад о работе этой сессии содержится в документе A/CN.9/504. Эта работа была продолжена на двадцать четвертой сессии, проведенной в Вене 3–14 декабря 2001 года: доклад о работе этой сессии содержится в документе A/CN.9/507.

9. В настоящей записке содержатся проекты рекомендаций, которые станут составной частью руководства для законодательных органов. Как текст, так и порядок расположения рекомендаций были пересмотрены с учетом обсуждений, проведенных Рабочей группой на ее двадцать пятой сессии. Порядок расположения рекомендаций основывается на документе A/CN.9/WG.V/WP.61/Add.2, в котором содержится пересмотренная структура

глав и разделов, с учетом которой будут также пересмотрены комментарии, приводимые в документах A/CN.9/WG.V/WP.57 и 58.

10. С целью облегчения обсуждений содержащиеся в настоящей записке рекомендации последовательно пронумерованы от 1 до 139. После названий глав и разделов, в которых сгруппированы рекомендации, приводятся ссылки на соответствующие пункты комментариев, содержащихся в документах A/CN.9/WG.V/WP.57 и 58. Аналогичным образом указываются новые разделы.

11. На рассмотрение Рабочей группы будут представлены варианты глоссария и комментариев к проекту руководства, которые содержатся в документах A/CN.9/WG.V/WP.57 и 58. Пересмотренный полный вариант проекта руководства для законодательных органов по вопросам законодательства о несостоятельности (включающий глоссарий, комментарии и рекомендации) будет подготовлен для рассмотрения Рабочей группой на ее двадцать седьмой сессии, которая будет проведена в Вене в декабре 2002 года.

Проект руководства для законодательных органов по вопросам законодательства о несостоятельности

Эффективные и действенные режимы несостоятельности

Часть первая. Ключевые цели [A/CN.9/WG.V/WP.57, стр. 13–15]

Рекомендации

- 1) Законодательство¹ о несостоятельности должно предусматривать как реорганизацию жизнеспособных предприятий, так и эффективную ликвидацию нежизнеспособных предприятий и тех предприятий, ликвидация которых может привести к увеличению средств, возвращаемых кредиторам.
- 2) Законодательство о несостоятельности должно быть прозрачным и предсказуемым, а также облегчать беспрепятственный доступ к процедурам несостоятельности с помощью установления ясных и объективных критериев.
- 3) Режим несостоятельности должен обеспечивать [справедливое] [равное] отношение к кредиторам, находящимся в аналогичном положении.
- 4) Законодательство о несостоятельности должно быть упорядоченным и не допускать преждевременного расчленения активов должника в результате действий отдельных кредиторов, направленных на взыскание отдельных долгов.
- 5) Законодательство о несостоятельности должно требовать представления достаточной информации о положении должника для того, чтобы позволить тем, кто осуществляет надзор за процессом несостоятельности, оценить финансовое положение должника и найти наиболее целесообразное решение.
- 6) Законодательство о несостоятельности должно признавать и обеспечивать соблюдение существующих прав кредиторов и устанавливать ясные и предсказуемые правила для определения порядка очередности как для существующих требований кредиторов, так и для требований, возникших после открытия производства.
- 7) Законодательство о несостоятельности должно устанавливать правила для случаев трансграничной несостоятельности, включая признание иностранного производства, что может быть обеспечено путем принятия Типового закона ЮНСИТРАЛ о трансграничной несостоятельности.

¹ Термин "законодательство" используется для обозначения законодательного режима несостоятельности. Все рекомендации касаются положений для включения в такое законодательство о несостоятельности.

Часть вторая. Основные положения

I. Введение

A. Виды процедур несостоятельности

B. Структура [организация] режима несостоятельности

Взаимосвязь между различными видами процедур

8) Режим несостоятельности должен предусматривать установление сбалансированности между ликвидацией и реорганизацией и регулировать взаимосвязь между этими различными видами производства. Для тех случаев, когда предусматриваемая структура включает ликвидацию и реорганизацию в качестве самостоятельных видов производства, которые могут быть [возбуждены] [открыты] по отдельности, режим несостоятельности должен предусматривать возможность преобразования этих видов производства.

Преобразование видов производства [Новый раздел: см. A/CN.9/WG.V/WP.57, пункты 50-57]

Цели

Цели положений, касающихся преобразования реорганизационного и ликвидационного производства, заключаются в следующем:

- a) обеспечить беспрепятственный доступ к процедурам, наиболее подходящим для урегулирования финансового положения должника;
- b) содействовать недопущению злоупотреблений процедурами несостоятельности;
- c) обеспечить применение предусматриваемых законодательством о несостоятельности защитных мер к должнику вплоть до урегулирования его финансовых трудностей.

Рекомендации

9) Должник может ходатайствовать о преобразовании ликвидационного производства в реорганизационное, если только само это производство не было ранее преобразовано из реорганизационного производства.

10) Должны быть включены положения, создающие возможность преобразования реорганизационного и ликвидационного производства, и в законодательстве должны быть указаны обстоятельства, при которых преобразование может являться целесообразным, включая следующие случаи:

- a) когда реорганизационное производство было открыто по инициативе должника с тем, чтобы избежать ликвидации или отсрочить ее [, когда установлено отсутствие у должника истинного намерения начать реорганизацию];

- b) когда должник отказывается от сотрудничества с управляющим в деле о несостоятельности при проведении реорганизационного производства или иным образом не соблюдает своих обязательств согласно законодательству о несостоятельности²;
- c) когда продолжается утрата активов и их стоимости и не имеется перспектив успешной реорганизации;
- d) когда план реорганизации отклоняется кредиторами или ему отказано в утверждении судом; или
- e) когда должник не способен выполнить план.

² Это будет включать неспособность подготовить план в течение оговоренного срока, когда подготовка такого плана является обязанностью должника согласно законодательству о несостоятельности.

II. Заявление о возбуждении производства и открытие производства по делу о несостоятельности

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

[A/CN.9/WG.V/WP.58, пункты 1–9]

Цели

Цели положений, касающихся круга лиц, в отношении которых может быть открыто производство по делу о несостоятельности, и юрисдикции, заключаются в установлении следующего:

- a) на какие виды должников может распространяться действие [общего] законодательства о несостоятельности;
- b) какие виды должников могут исключаться из действия [общего] законодательства о несостоятельности;
- c) какие должники имеют достаточную связь с государством для того, чтобы на них распространялось действие законодательства о несостоятельности этого государства.

Рекомендации

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

- 11) Законодательство о несостоятельности должно регулировать производство по делу о несостоятельности всех должников, включая государственные предприятия, участвующие в коммерческой деятельности.
- 12) Круг исключений из сферы применения [общего] законодательства о несостоятельности должен быть ограничен, и такие ограничения должны быть четко оговорены в законодательстве³.

Юрисдикция

- 13) В законодательстве о несостоятельности должно быть указано, что производство по делу о несостоятельности может быть возбуждено в отношении должника, если:
 - a) центр основных интересов должника находится в соответствующем государстве; или

³ Для субъектов, действующих в секторах, для которых характерна высокая степень регулирования, таких как банки и страховые компании, может потребоваться специальный режим, который соответственно может устанавливаться в отдельных нормативных актах о несостоятельности или в специальных положениях, включенных в общее законодательство о несостоятельности. В тех случаях, когда устанавливается специальный режим или принимаются специальные положения, подобные субъекты могут исключаться из сферы действия положений общего режима несостоятельности.

b) предприятие⁴ должника находится в соответствующем государстве.

14) Применительно к толкованию понятия "центр основных интересов" в законодательстве о несостоятельности должна предусматриваться презумпция, что в отсутствие доказательств противного считается, что центр основных интересов юридического лица находится в государстве, в котором расположена его зарегистрированная контора, а центр основных интересов физического лица находится в государстве, в котором оно имеет обычное местожительство.

15) В законодательстве о несостоятельности должно быть четко указано, какой суд обладает компетенцией в отношении производства по делу о несостоятельности и вопросов, возникающих при ведении производства по делу о несостоятельности.

В. Критерии подачи заявлений и открытия производства

[A/CN.9/WG.V/WP.58, пункты 10–39]

Цели

Цели положений, касающиеся критериев подачи заявлений и открытия производства, заключаются в следующем:

- a) облегчить доступ должников и кредиторов к средствам защиты, предусматриваемым законодательством о несостоятельности;
- b) установить прозрачные и определенные критерии подачи заявлений и открытия производства;
- c) создать возможности для подачи и рассмотрения заявлений о процедурах несостоятельности оперативным, эффективным и недорогостоящим образом;
- d) установить эффективные требования применительно к уведомлению об открытии производства;
- e) установить базовые гарантии для защиты как должников, так и кредиторов от неправомерного использования [законодательства о несостоятельности] [процедур подачи заявлений].

Рекомендации

Круг лиц, которые могут подавать заявления

16) Законодательство о несостоятельности должно предусматривать, что заявление об открытии производства по делу о несостоятельности должно подаваться в [надлежащий] [указанный] суд, и должен четко оговариваться круг

⁴ "Предприятие" должно определяться как любое место, в котором должник осуществляет неносящую временного характера экономическую деятельность, охватывающую людей и товары или услуги: Типовой закон ЮНСИТРАЛ о трансграничной несостоятельности, статья 2(f).

лиц, которые могут подавать заявления. В него должны входить должник и кредиторы.

Критерии открытия производства

17) Критерии открытия производства по делу о несостоятельности должны быть следующими:

- a) в случае подачи заявления должником – факт, что должник не способен или будет не способен уплатить свои долги по мере наступления сроков их погашения [или, альтернативно, что его обязательства превышают стоимость его активов];
- b) в случае подачи заявления кредитором – факт, что должник не способен уплатить свои долги по мере наступления сроков их погашения [или, альтернативно, что его обязательства превышают стоимость его активов].

18) Законодательство о несостоятельности должно предусматривать, что если должник не оплатит один или несколько долгов с наступившим сроком погашения, то он считается не способным уплатить свои долги⁵.

Открытие производства по заявлению должника

19) В случае, когда заявление о возбуждении производства подается должником, производство должно открываться либо:

- a) в силу заявления, функционирующего в качестве автоматического открытия производства; либо
- b) судом, который должен оперативно принять решение о том, открывать ли производство по делу о несостоятельности.

Открытие производства по заявлению кредитора

20) Для случаев, когда заявление об открытии производства подается кредитором, законодательство о несостоятельности должно устанавливать следующие требования:

- a) уведомление о подаче заявления должно оперативно направляться должнику;
- b) должнику должна быть предоставлена возможность представить ответ на заявление; и
- c) суд должен оперативно принять решение по вопросу о том, открывать ли производство по делу о несостоятельности.

Уведомление об открытии производства

21) Уведомление об открытии производства по делу о несостоятельности должно направляться кредиторам и публиковаться в [таком издании, как

⁵ В случае, когда должник не уплатил причитающийся долг, и кредитор получил судебное решение в отношении должника в связи с этим долгом, необходимости в установлении презумпции того, что должник не способен уплатить свои долги, не возникнет.

официальный правительственный бюллетень или широко распространяемая национальная газета].

22) Известным кредиторам уведомление должно направляться индивидуально, если только суд не сочтет, что с учетом обстоятельств более уместна какая-либо иная или дополнительная форма уведомления. В уведомлении кредиторам должно быть указано следующее:

а) любой применимый срок для представления требования, способ представления требований и место, в котором может быть представлено требование;

б) процедуры или любые формальные требования, необходимые для представления требований; и

с) последствия непредставления требования.

23) Законодательство о несостоятельности должно разрешать суду отклонять заявление или отказывать в открытии производства, если суд установит, что⁶:

а) заявление представляет собой неправомерное использование законодательства о несостоятельности; или

б) в случае подачи заявления о ликвидации – [должник является платежеспособным] [критерии открытия производства не были соблюдены].

⁶ В некоторых обстоятельствах может быть уместным преобразование производства после его открытия из ликвидации в реорганизацию или из реорганизации в ликвидацию: см. главу I, раздел В.

III. Режим активов после открытия производства по делу о несостоятельности

A. Охватываемые активы [A/CN.9/WG.V/WP.58, пункты 40–45; 50]

Цели

Цели положений, касающихся активов, затрагиваемых открытием производства по делу о несостоятельности, заключаются в следующем:

- a) определить те активы, которые будут включаться в имущественную массу;
- b) указать, каким образом права в этих активах будут затронуты открытием производства по делу о несостоятельности;
- c) определить те конкретные активы, которые будут исключаться из имущественной массы;
- d) указать, каким образом активы, принадлежащие третьим сторонам, и активы, обремененные обеспечительным интересом, будут затрагиваться открытием производства по делу о несостоятельности.

Рекомендации

Активы, составляющие имущественную массу

24) В активы, составляющие имущественную массу, должны включаться следующие:

- a) активы, принадлежащие должнику, включая как материальные, так и нематериальные активы, независимо от того, находятся ли они во владении должника и обременены ли они обеспечительным интересом в пользу какого-либо кредитора [*как это определяется в соответствии с законодательством государства, регулирующим вопросы собственности и обеспеченных сделок*]; и
- b) активы, приобретенные после открытия производства по делу о несостоятельности.

Активы, которые могут быть исключены – физические лица

25) Для случаев, когда должником является физическое лицо, в законодательстве о несостоятельности должны быть оговорены активы, подлежащие исключению из имущественной массы, в частности активы, которые требуются для сохранения личных прав должника и которые могут включать активы, приобретенные после открытия производства по делу о несостоятельности.

В. Защита и сохранение имущественной массы [A/CN.9/WG.V/WP.58, пункты 53–79; 81–83]

Цели

Цели положений, касающихся защиты и сохранения имущественной массы, заключаются в следующем:

- a) предусмотреть применение мер, которые обеспечат защиту активов от сокращения в результате действий [различных заинтересованных сторон] [должника, кредиторов или третьих сторон];
- b) определить содержание таких мер и те стороны, которые будут их применять;
- c) установить условия для применения этих мер, включая способ, время и продолжительность применения;
- d) установить основания для освобождения от применения этих мер.

Рекомендации

Временные меры

26) Законодательство о несостоятельности должно предусматривать, что суд может вынести решение о защитных мерах временного характера по просьбе любой заинтересованной стороны [, когда существует срочная необходимость в таких мерах для защиты активов должника или интересов кредиторов,] в период между подачей заявления об открытии производства по делу о несостоятельности и открытием производства, включая следующее:

- a) приостановление исполнительных действий в отношении активов должника;
- b) поручение управлять реализацией всех или части активов должника временному управляющему в деле о несостоятельности или другому лицу, назначенному судом, с целью защиты и сохранения стоимости активов, которые, по своей природе или в силу обстоятельств, являются скоропортящимися, подвержены обесценению или находятся в какой-либо иной опасности; и
- c) любая другая защитная мера, упомянутая в рекомендации 28 (с).

27) В тех случаях, когда суд выносит решение о таких временных мерах, которые упоминаются в рекомендации 26, применение этих мер прекращается в момент вступления в силу мер, упомянутых в рекомендации 28.

Меры, автоматически применяемые после открытия производства⁷

28) Законодательство о несостоятельности должно предусматривать, что после открытия производства по делу о несостоятельности:

⁷ См. статью 20 Типового закона ЮНСИТРАЛ о трансграничной несостоятельности.

- a) возбуждение или продолжение производства в отношении индивидуальных исков или индивидуальных процессуальных действий, касающихся активов, прав, обязательств или ответственности должника [кроме как в той мере, в которой такие индивидуальные иски или процессуальные действия сочтены судом необходимыми для сохранения требования в отношении должника или определения его размера], приостанавливаются;
- b) исполнительные действия в отношении активов должника приостанавливаются; и
- c) действие права должника на передачу, обременение или иное распоряжение любыми активами приостанавливается⁸.

*Дискреционные меры после открытия производства*⁹

29) Законодательство о несостоятельности должно предусматривать, что, если это необходимо для защиты интересов кредиторов, активов должника или способности реорганизовать предприятие должника, суд может после открытия производства по делу о несостоятельности вынести решение о дополнительных защитных мерах.

Время и продолжительность применения защитных мер

30) В законодательстве о несостоятельности должен четко указываться конкретный момент, когда меры, упомянутые в рекомендациях 26 и 28, вступают в силу¹⁰.

31) Законодательство о несостоятельности должно предусматривать, что меры, применимые после открытия производства по делу о несостоятельности (подобные тем, о которых говорится в рекомендации 28), будут применяться (с учетом рекомендации 32):

- a) в течение срока производства по делу о несостоятельности;
- b) в отношении обеспеченных кредиторов при ликвидационном производстве – в течение срока в [30–60] дней, если только суд не продлевает этот срок [дополнительно на [...] дней], когда продемонстрировано, что:
 - i) продление является необходимым для максимизации стоимости активов в интересах кредиторов; и
 - ii) обеспеченный кредитор не понесет необоснованного ущерба в результате продления.

⁸ Ограничение права должника на передачу или распоряжение имуществом может быть оговорено исключением для тех дел, когда разрешено продолжение функционирования предприятия должника и должник может переводить, обременять или иным образом распоряжаться активами в ходе обычной коммерческой деятельности.

⁹ См. статью 21 Типового закона ЮНСИТРАЛ о трансграничной несостоятельности.

¹⁰ Например, момент вынесения соответствующего судебного приказа, ретроспективно начиная со дня, когда вынесен судебный приказ, или какой-либо иной оговоренный момент.

Обеспеченные кредиторы

32) Законодательство о несостоятельности должно предусматривать, что обеспеченный кредитор может получить освобождение от действия таких мер, о которых говорится в рекомендации 28 (a) и (b), на основаниях, в число которых могут входить следующие:

- a) экономическая стоимость активов, служащих обеспечением, сокращается [или активы не защищены от обесценения];
- b) обремененные обеспечением активы не имеют ценности для имущественной массы и не являются необходимыми для либо реорганизации предприятия должника, либо продажи такого предприятия в качестве функционирующей хозяйственной единицы;
- c) нет никаких разумных перспектив проведения реорганизации предприятия должника;
- d) в случае реорганизации – план не утвержден в течение [...] дней.

33) Защита против обесценения обремененных обеспечением активов может быть обеспечена с помощью выплат наличными, предоставления дополнительного обеспечения или таких других средств, которые, по мнению суда, обеспечат такую защиту.

Изменение или прекращение мер

34) Законодательство о несостоятельности должно предусматривать, что суд может, по просьбе управляющего в деле о несостоятельности или любого лица, затронутыми мерами, подобными тем, о которых говорится в рекомендациях 26 и 28, или же по своей собственной инициативе, изменять или прекращать такие меры.

C. Использование активов и распоряжение ими [новый раздел:
A/CN.9/WG.V/WP.58, пункты 46–49; 51; 80; 115]

Цели

Цели положений, касающихся использования активов и распоряжения ими, заключаются в следующем:

- a) рассмотреть возможные способы использования активов или распоряжения ими в рамках производства по делу о несостоятельности, включая методы продажи активов;
- b) установить пределы полномочий по использованию и распоряжению;
- c) предусмотреть возможность для отказа от прав на обременительные активы и на обеспечение, не приносящее прибыли.

Рекомендации

35) Для случаев, когда при ликвидации или реорганизации разрешено продолжение операций предприятия должника, законодательство о несостоятельности должно:

- a) разрешать управляющему в деле о несостоятельности продавать или сдавать в аренду имущество в ходе обычных коммерческих операций;
- b) разрешать управляющему в деле о несостоятельности использовать, продавать или сдавать в аренду имущество в ином порядке, чем в ходе обычных коммерческих операций, при условии утверждения [судом] [кредиторами] [и в соответствии с рекомендациями об использовании активов, обремененных обеспечением, и активов, принадлежащих третьим сторонам].

Активы, обремененные обеспечительными интересами, и активы, принадлежащие третьим сторонам

36) Активы, обремененные обеспечительными интересами [активы, обремененные обеспечением], и активы, принадлежащие какой-либо третьей стороне, которые находятся во владении должника на дату открытия производства, могут использоваться управляющим в деле о несостоятельности, когда такие активы [могут принести пользу проведению] [являются необходимыми для проведения] производства по делу о несостоятельности¹¹.

Отказ от прав

37) Законодательство о несостоятельности должно разрешать управляющему в деле о несостоятельности отказываться от прав на любые активы, которые являются обременительными или бесполезными для имущественной массы.

38) Законодательство о несостоятельности должно разрешать управляющему в деле о несостоятельности отказываться от прав на активы, обремененные действительным обеспечительным интересом, в пользу обеспеченного кредитора, когда установлено, что активы не имеют ценности для имущественной массы или не могут быть реализованы в течение разумного срока управляющим в деле о несостоятельности.

Методы продажи активов

39) Законодательство о несостоятельности должно предусматривать методы продажи, которые позволят максимизировать стоимость продаваемых активов, будут допускать проведение как публичных аукционов, так и осуществление частных продаж и будут требовать надлежащего уведомления кредиторов о любых продажах. Может быть предусмотрен порядок осуществления частных продаж под надзором суда и с разрешения кредиторов.

¹¹ Использование таких активов будет регулироваться другими положениями законодательства о несостоятельности, включая положения, касающиеся режима контрактов, расторжения контрактов и [...].

[Способность осуществлять продажи свободно от обеспечительных интересов, сборов и иных обременений]

40) Законодательство о несостоятельности может разрешать управляющему в деле о несостоятельности продавать активы имущественной массы свободно от любых интересов каких-либо субъектов, помимо имущественной массы, при определенных условиях. К числу таких условий могут относиться следующие: законодательные нормы, иные чем законодательство о несостоятельности, разрешают такую продажу; согласие субъекта; сохранение приоритета прав в поступлениях от продажи активов; [...]].

D. Режим в отношении контрактов [A/CN.9/WG.V/WP.58, пункты 84–114]

Цель

Цели положений, касающихся режима в отношении контрактов, заключаются в следующем:

- a) установить порядок, в котором вопросы о контрактах, которые не исполнены или не исполнены в полном объеме либо должником, либо его контрагентом, должны регулироваться в законодательстве о несостоятельности, включая взаимосвязи между законодательством о несостоятельности и общим договорным правом, с целью максимизации стоимости и сокращения обязательств имущественной массы;
- b) определить объем полномочий по принятию решений относительно таких контрактов и ситуаций, в которых такие полномочия могут быть осуществлены;
- c) определить контракты, которые должны быть исключены из сферы действия таких полномочий.

Рекомендации

41) В законодательстве о несостоятельности должны быть урегулированы вопросы о режиме в отношении контрактов, которые не исполнены или не исполнены в полном объеме либо должником, либо его контрагентом.

42) Законодательство о несостоятельности может предусматривать невозможность принудительного исполнения в отношении управляющего в деле о несостоятельности любого положения контракта, которое устанавливает право на прекращение контракта по наступлении следующих событий или определяет их в качестве событий неисполнения:

- a) открытие производства по делу о несостоятельности или заявление о его открытии;
- b) назначение управляющего в деле о несостоятельности.

Продолжение исполнения

43) Законодательство о несостоятельности должно предусматривать, что управляющий в деле о несостоятельности может [по своему выбору] продолжить исполнение контракта, когда продолжение исполнения будет выгодным для имущественной массы.

44) В период после открытия производства по делу о несостоятельности и до принятия решения о продолжении или отказе от исполнения контракта, если контрагент осуществляет исполнение к выгоде имущественной массы, законодательство о несостоятельности должно предусматривать, что выгоды, полученные имущественной массой в соответствии с контрактом, подлежат оплате в качестве расходов по управлению имущественной массой¹².

45) Для случаев продолжения исполнения контракта законодательство о несостоятельности должно предусматривать, что убытки из последующего нарушения контракта должны подлежать оплате в качестве расходов по управлению имущественной массой.

Продолжение исполнения контрактов в случае нарушения со стороны должника

46) Для случаев, когда должник [является неисполнившей стороной согласно контракту] [нарушил контракт] и управляющий в деле о несостоятельности хотел бы продолжить исполнение этого контракта, в законодательстве о несостоятельности могут предусматриваться различные варианты исправления нарушения:

а) управляющий в деле о несостоятельности может быть наделен полномочиями [по своему выбору] продолжить исполнение этого контракта, при условии, что неисполнение исправлено и положение ненарушившей стороны восстанавливается, как оно существовало до нарушения, и управляющий в деле о несостоятельности предоставляет надлежащие заверения в отношении способности [должника] [имущественной массы] выполнить обязательство по продолженному контракту;

б) управляющий в деле о несостоятельности может быть наделен полномочиями [по своему выбору] продолжить исполнение этого контракта без обязательного исправления нарушения при условии, что управляющий в деле о несостоятельности предоставляет надлежащие заверения в отношении удовлетворения требований, возникающих из контракта после открытия производства. Контрагент [должен представить] [будет обладать] требованием из неисполнения, которое будет считаться возникшим до открытия производства.

Отказ от исполнения

47) Законодательство о несостоятельности должно предусматривать, что управляющий в деле о несостоятельности может по своему выбору отказаться от исполнения контракта.

¹² См. главу V, раздел C.

48) Для случаев отказа от исполнения контракта законодательство о несостоятельности должно предусматривать, что отказ от исполнения создает [обычное необеспеченное] требование [, считающееся возникшим до открытия производства] из причиненных отказом убытков, которые будут определяться в соответствии с общими правилами об убытках. [Требования в отношении отказа от исполнения долгосрочного контракта могут ограничиваться в силу законодательства о несостоятельности.]

Момент продолжения исполнения и отказа от исполнения

49) Для случаев, когда управляющий в деле о несостоятельности по своему выбору отказывается от исполнения контракта, в законодательстве о несостоятельности должен указываться момент вступления отказа в силу.

50) Законодательство о несостоятельности может предусматривать предельный срок, в течение которого управляющий в деле о несостоятельности должен принять по своему выбору решение о продолжении или отказе от исполнения контракта, причем этот срок может быть продлен судом. В законодательстве о несостоятельности можно оговорить последствия непринятия управляющим в деле о несостоятельности соответствующего решения.

Уступка контрактов

Вариант А

51) [Законодательство о несостоятельности не обязательно должно содержать правила, касающиеся уступки контрактов, если этот вопрос урегулирован другими нормами права, например общим договорным правом, и если считается, что подобные вопросы должны разрешаться на основании применения таких других норм права.]

52) Если сочтено желательным включить специальные положения, касающиеся уступки контрактов, в законодательство о несостоятельности, в этом законодательстве может предусматриваться, что управляющий в деле о несостоятельности может [по своему выбору] уступить контракт, исполнение которого было продолжено.

53) Для тех случаев, когда контрагент возражает против уступки контракта, в законодательстве о несостоятельности может быть предусмотрено, что суд, тем не менее, может утвердить уступку [, если] [при условии, что]:

- a) цессионарий способен исполнить договорные обязательства;
- b) уступка [не наносит контрагенту неоправданного ущерба] [не ставит контрагента в невыгодное положение];
- c) уступка является необходимой для реорганизации предприятия должника.

Вариант В

51) Законодательство о несостоятельности [может] [должно] предусматривать, что управляющий в деле о несостоятельности может [по своему выбору] уступить контракт, исполнение которого было продолжено.

52) Для тех случаев, когда контрагент возражает против уступки контракта, в законодательстве о несостоятельности может быть предусмотрено, что суд, тем не менее, может утвердить уступку [, если] [при условии, что]:

- a) цессионарий способен исполнить договорные обязательства;
- b) уступка [не наносит контрагенту неоправданного ущерба] [не ставит контрагента в невыгодное положение];
- c) уступка является необходимой для реорганизации предприятия должника.

Специальный режим в отношении некоторых контрактов

54) Законодательство о несостоятельности может предусматривать специальные правила в отношении режима трудовых и [...] контрактов¹³.

Обжалование решений в отношении режима контрактов

55) Законодательство о несостоятельности должно разрешать заинтересованным сторонам обжаловать в судебном порядке решения, принятые управляющим в деле о несостоятельности в отношении продолжения или отказа от исполнения контрактов. В число оснований для обжалования могут входить следующие: [...] ¹⁴

Е. Действия по расторжению сделок [A/CN.9/WG.V/WP.58, пункты 142-151]

Цели

Цели положений, касающихся расторжения сделок, заключаются в следующем:

- a) обеспечить неприкосновенность имущественной массы и справедливый режим для кредиторов;
- b) указать обстоятельства, при которых сделки, совершенные при участии должника до открытия производства по делу о несостоятельности,

¹³ Режим в отношении финансовых и связанных с ним контрактов см. главу III, раздел F.

¹⁴ ПРИМЕЧАНИЕ ДЛЯ РАБОЧЕЙ ГРУППЫ: Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, следует ли включить подобное положение в каждый тематический раздел (см., например, рекомендации 64 и 83) или же в качестве общего положения, возможно, в главу IV, раздел В "Управляющий в деле о несостоятельности"; это положение могло бы гласить следующее:

Законодательство о несостоятельности не обязательно должно устанавливать правила, касающиеся права заинтересованных сторон обжаловать решения, принимаемые управляющим в деле о несостоятельности в ходе управления производством, если такое право обжалования уже существует согласно другим нормам права и если считается, что этот вопрос должен разрешаться на основании применения этих других норм. Если по причинам обеспечения ясности и прозрачности сочтено желательным включить в законодательство о несостоятельности специальные положения, то это законодательство могло бы также предусматривать основания, по которым может быть начато обжалование.

могут считаться причиняющими ущерб и, таким образом, подлежать расторжению;

с) предоставить управляющему в деле о несостоятельности возможность предпринять процессуальные действия, направленные на расторжение этих сделок;

d) облегчить возвращение денежных средств или активов от лиц, участвующих в расторгнутых сделках.

Рекомендации

56) Законодательство о несостоятельности должно включать положения, которые применяются ретроспективно и которые предназначены для расторжения ранее совершенных сделок, стороной которых является должник и которые либо сокращают общую стоимость предприятия должника или нарушают принцип справедливого режима для кредиторов.

Сделки, подлежащие расторжению

57) Законодательство о несостоятельности должно предусматривать, что управляющий в деле о несостоятельности может возбудить процессуальные действия в суде по аннулированию в качестве не имеющих силы следующих видов сделок:

a) сделки, направленные на задержку или воспрепятствование возможности кредиторов взыскать по своим требованиям путем перевода активов любой третьей стороне, если третьей стороне известно о таком намерении (мошеннические сделки), или на лишение их такой возможности;

b) сделки, при которых передача интереса в имуществе или принятие на себя должником обязательства осуществляются в обмен на номинальную или на менее чем эквивалентную стоимость (сделки по заниженной стоимости), если такие сделки совершаются в момент, когда должник уже является несостоятельным, или если должник стал несостоятельным в результате такой сделки; и

c) сделки с участием кредиторов, при которых кредитор получает более значительную долю в активах должника, чем его пропорциональная доля (преференциальные сделки), когда такие сделки совершаются в момент, когда должник уже является несостоятельным.

Установление "подозрительного" периода

58) Законодательство о несостоятельности должно предусматривать, что сделка, обладающая характеристиками, которые описаны в рекомендации 57, может быть аннулирована, если она совершена в течение оговоренного срока ("подозрительный" период) [до] [, рассчитанного ретроспективно с момента] [подачи заявления об открытии] [открытия] производства по делу о несостоятельности. В законодательстве о несостоятельности могут оговариваться различные "подозрительные" периоды для различных видов сделок.

Предельные сроки для возбуждения действий по расторжению

59) После открытия производства по делу о несостоятельности срок, в течение которого действия по расторжению могут быть возбуждены в отношении той или иной сделки, о которой известно управляющему в деле о несостоятельности, могут ограничиваться законодательством о несостоятельности или применимым процессуальным правом.

Вопросы доказывания

60) В законодательстве о несостоятельности должны оговариваться элементы, подлежащие доказыванию с целью создания оснований для расторжения, а также возможные возражения против действий по расторжению.

*Сделки со сторонами, связанными с должником*¹⁵

61) Законодательство о несостоятельности должно предусматривать, что управляющий в деле о несостоятельности может возбудить процессуальные действия в суде по аннулированию в качестве не имеющих силы сделок по заниженной стоимости и преференциальных сделок с участием лиц, связанных с должником.

62) В законодательстве о несостоятельности следует четко установить "подозрительный" период для видов сделок, упомянутых в рекомендации 61, который в целом будет более длительным, чем сроки, применимые как к сделкам по заниженной стоимости, так и преференциальным сделкам без участия лиц, связанных с должником.

63) Законодательство о несостоятельности может предусматривать, что в случае действий по расторжению, направленных против лиц, связанных с должником, применяются специальные доказательственные презумпции.

Осуществление действий по расторжению

64) Законодательство о несостоятельности может предусматривать альтернативные подходы для урегулирования ситуаций, когда управляющий в деле о несостоятельности не предпринимает действий по расторжению либо на основании оценки, что вероятность успешного завершения подобных действий мала, либо поскольку подобные действия приведут к затратам для имущественной массы. Такие подходы могут включать разрешение индивидуальным кредиторам или комитету кредиторов предпринимать надлежащие действия и разрешение кредитору (кредиторам), который (которые) возбуждает (возбуждают) такие действия, удерживать любые полученные суммы в зачет удовлетворения его (их) требований или разрешение уплатить затраты на

¹⁵ ПРИМЕЧАНИЕ ДЛЯ РАБОЧЕЙ ГРУППЫ: Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о включении термина "стороны, связанные с должником" в глоссарий с примерно следующим определением: сторона, связанная с должником, означает сторону, которая является или была директором, или должностным лицом, или акционером корпорации, связанной с ликвидируемой корпорацией, и включает любого родственника такого лица; "родственник" применительно к лицу, связанному с должником, означает супруга или супругу, родителя, деда или бабуку, сына, дочь, брата или сестру лица, связанного с должником.

такие действия из имущественной массы в случае, если такие действия приводят к успеху, или изменить очередность требования кредитора, предпринявшего такие действия.

Обжалование решений относительно расторжения сделок

65) Законодательство о несостоятельности должно разрешать заинтересованным сторонам обжаловать в судебном порядке решения, принятые управляющим в деле о несостоятельности в отношении расторжения сделок. В число оснований для обжалования могут входить следующие: [...].

F. Финансовые контракты: взаимозачет и зачет

[A/CN.9/WG.V/WP.58, пункты 116–123]

66) В целом механизмы взаимозачета и взаимозачета при закрытии должны быть защищены юридически и следует в максимально возможной степени избегать вмешательства в их функционирование.

67) Существующее согласно общим нормам права право на зачет, возникшее до открытия производства, должно быть обеспечено защитой в ходе ликвидационного производства и в целом должно подлежать реализации как кредиторами, так и имущественной массой. Кроме того, законодательство также должно допускать осуществление зачета, право на который возникло после открытия производства, если взаимные требования возникают из [одной и той же сделки] [одного и того же соглашения]. В дополнение к этому страны также, возможно, пожелают рассмотреть вопрос о допуске зачета, право на который возникает после открытия производства, в ряде обстоятельств, особенно в связи со взаимными финансовыми обязательствами, вытекающими из финансовых контрактов¹⁶, как они определены законодательством¹⁷.

68) В странах, в которых зачет, право на который возникло после открытия производства, применительно к взаимным финансовым обязательствам не допускается или в которых управляющий в деле о несостоятельности не имеет права вмешаться в применение положений контракта, регулирующих порядок его прекращения, может возникнуть необходимость в том, чтобы предусмотреть исключения для этих правил, с тем чтобы положения о "взаимозачете при закрытии", содержащиеся в финансовых контрактах между должником и другой стороной, могли быть со всей определенностью применены¹⁸.

¹⁶ Содержащееся в статье 5(k) Конвенции Организации Объединенных Наций об уступке дебиторской задолженности в международной торговле 2001 года определение предусматривает следующее: "'Финансовый договор" означает любую сделку–спот, сделку на срок, фьючерсную сделку, опционную сделку или сделку–своп в отношении процентных ставок, товаров, денежных инструментов, акций, облигаций, индексов или любых других финансовых инструментов, любую сделку по обратной покупке или кредитованию ценными бумагами, и любую иную сделку, аналогичную любой вышеупомянутой сделке, заключенную на финансовых рынках, и любое сочетание упомянутых выше сделок".

¹⁷ IMF: Orderly and Effective Insolvency Procedures, 1999: Principal Conclusion p.43.

¹⁸ Ibid., p.44.

IV. Участники и учреждения

A. Должник [A/CN.9/WG.V/WP.58, пункты 152–170]

Цели

Цели положений, касающихся должника, заключаются в следующем:

- a) установить права и обязательства [обязанности] должника [и лиц, связанных с должником,] в ходе ведения производства по делу о несостоятельности;
- b) рассмотреть возможные средства правовой защиты на случай неисполнения должником его обязательств;
- c) рассмотреть вопросы, касающиеся управления предприятием должника как при ликвидации, так и при реорганизации.

Рекомендации

Право быть заслушанным

69) Законодательство о несостоятельности должно предусматривать, что [как при ликвидационном, так и при реорганизационном производстве] должник имеет право быть заслушанным в ходе производства.

Право принимать участие и запрашивать информацию

70) Законодательство о несостоятельности может также предусматривать, что должник имеет право принимать участие в производстве по делу о несостоятельности, особенно реорганизационном производстве, и запрашивать информацию у управляющего в деле о несостоятельности и у суда.

Обязательства

71) Законодательство о несостоятельности должно четко оговаривать обязательства должника в отношении как ликвидационного, так и реорганизационного производства. Обязательства должника должны включать следующее:

- a) сотрудничать с управляющим в деле о несостоятельности в выполнении его функций и оказывать ему помощь;
- b) представлять точную, надежную и полную информацию о своем финансовом положении и состоянии дел, которая может быть разумно запрошена судом, управляющим в деле о несостоятельности или комитетом кредиторов;
- c) предоставить управляющему в деле о несостоятельности возможность взять на себя эффективный контроль над имущественной массой;
- d) подготовить список кредиторов и их требований в сотрудничестве с управляющим в деле о несостоятельности и пересматривать и исправлять этот список по мере рассмотрения требований.

Конфиденциальность

72) В случаях, когда информация, предоставляемая должником, представляет собой конфиденциальные коммерческие сведения, для защиты конфиденциальности должны применяться надлежащие положения, устанавливаемые будь то в законодательстве о несостоятельности или в применимых нормах процессуального права.

Продолжение функционирования предприятия должника

73) Законодательство должно регулировать вопрос о роли должника при продолжении функционирования предприятия. Здесь могут быть использованы различные подходы, включая следующие:

- a) полное отстранение должника от выполнения любых функций в предприятии и назначение управляющего в деле о несостоятельности;
- b) ограниченное отстранение, при котором должник может продолжать руководить предприятием на повседневной основе при условии надзора со стороны назначенного управляющего в деле о несостоятельности, и в этом случае в законодательстве о несостоятельности должно оговариваться разделение обязанностей между должником и управляющим в деле о несостоятельности;
- c) сохранение полного контроля над предприятием (сохранение владения за должником) без назначения управляющего в деле о несостоятельности и при возможности отстранения должника в оговоренных обстоятельствах.

Санкции за несоблюдение

74) Законодательство о несостоятельности должно предусматривать санкции за невыполнение должником оговоренных обязательств.

В. Управляющий в деле о несостоятельности [A/CN.9/WG.V/WP.58, пункты 171–186]**Цели**

Цели положений, касающихся управляющего в деле о несостоятельности, заключаются в следующем:

- a) определить квалификационные требования для назначения на должность управляющего в деле о несостоятельности;
- b) установить механизм для назначения управляющих в делах о несостоятельности;
- c) определить полномочия и функции управляющего в деле о несостоятельности;
- d) предусмотреть ответственность, отстранение и замену управляющих в делах о несостоятельности.

Рекомендации

Квалификационные требования

75) В законодательстве о несостоятельности могут оговариваться квалификационные требования и личные качества, необходимые для назначения на должность управляющего в деле о несостоятельности. К числу соответствующих критериев могут относиться следующие: управляющий в деле о несостоятельности должен быть независимым и беспристрастным лицом, обладать требуемыми знаниями в соответствующей области коммерческого права и опытом в коммерческих и предпринимательских вопросах.

Назначение

76) Законодательство о несостоятельности должно устанавливать механизм назначения управляющего в деле о несостоятельности после открытия производства. Здесь могут использоваться различные подходы, включая назначение судом или независимым органом по назначению, назначение на основе рекомендаций кредиторов или комитета кредиторов, назначение должником или назначение в силу закона, когда управляющим в деле о несостоятельности является правительственное или административное ведомство или должностное лицо.

Коллизия интересов

77) Законодательство о несостоятельности должно устанавливать требование о том, чтобы лицо, предлагаемое для назначения на должность управляющего в деле о несостоятельности, раскрывало информацию об обстоятельствах, которые могут привести к коллизии интересов или утрате независимости.

Полномочия и функции

78) Законодательство о несостоятельности должно ясно оговаривать полномочия и функции управляющего в деле о несостоятельности, включая следующие:

- a) контроль над инвентаризацией, обобщением, продажей и распределением активов;
- b) получение информации относительно должника, его активов, обязательств, ранее совершенных сделок и [...];
- c) обеспечение соблюдения должником его обязательств;
- d) оказание помощи должнику в подготовке списка кредиторов и их требований и обеспечение пересмотра и изменения этого списка по мере признания требований;
- e) проверка и признание требований;
- f) управление предприятием при реорганизации и при ликвидации, когда предприятие предполагается продать в качестве функционирующей хозяйственной единицы;
- g) представление информации и отчетов о ходе производства;

- h) назначение специалистов для оказания помощи управляющему в деле о несостоятельности и выплата им вознаграждения;
- i) общее управление имущественной массой;
- j) другие вопросы, которые могут быть определены судом.

Ответственность

79) В законодательстве о несостоятельности должны быть рассмотрены последствия невыполнения управляющим в деле о несостоятельности его обязанностей или последствия, наступившие в результате выполнения им его полномочий и функций, включая, возможно, личную ответственность за такое невыполнение или выполнение или личную ответственность, вытекающую из такого выполнения или невыполнения.

Отстранение и замена

80) В законодательстве о несостоятельности должны быть оговорены обстоятельства, при которых управляющий в деле о несостоятельности может быть отстранен, и процедура для такого отстранения. Обстоятельства, при которых управляющий в деле о несостоятельности может быть отстранен, включают следующее:

- a) некомпетентность, небрежность, невыполнение обязанностей или не проявление должной степени осмотрительности при выполнении полномочий и функций;
- b) если установлено, что производство по конкретному делу о несостоятельности требует особой или иной компетенции, которой не обладает назначенный управляющий в деле о несостоятельности;
- c) если управляющий в деле о несостоятельности совершил незаконные деяния; или
- d) если возникает коллизия интересов при обстоятельствах, оправдывающих отстранение.

81) Процедура отстранения управляющего в деле о несостоятельности должна соответствовать способу назначения управляющего в деле о несостоятельности, однако может включать отстранение судом по ходатайству кредиторов или комитета кредиторов, отстранение судом по его собственной инициативе, отстранение кредиторами, когда управляющий в деле о несостоятельности был назначен кредиторами, и [...].

82) Для случаев смерти, отставки, неспособности выполнять свои обязанности или отстранения управляющего в деле о несостоятельности в законодательстве о несостоятельности должно предусматриваться назначение преемника.

Вознаграждение

83) Законодательство о несостоятельности должно предусматривать вознаграждение управляющего в деле о несостоятельности, оговаривать механизм расчета такого вознаграждения и устанавливать приоритетный порядок выплаты такого вознаграждения.

Судебное обжалование

84) [Общее положение относительно обжалования решений, принятых управляющим в деле о несостоятельности, например в отношении режима контрактов, действий по расторжению сделок, признания требований и т.д.: см. сноску 14]

С. Кредиторы [A/CN.9/WG.V/WP.58, пункты 192–212]

1. Категории кредиторов и их требования
2. Участие кредиторов в производстве по делу о несостоятельности

Цели

Цели положений, касающихся участия кредиторов в производстве по делу о несостоятельности, заключаются в следующем:

- a) установить функции и обязанности общего органа кредиторов;
- b) предусмотреть участие общего органа кредиторов в производстве по делу о несостоятельности путем назначения комитета кредиторов;
- c) предусмотреть механизм назначения комитета;
- d) установить функции и обязанности комитета кредиторов.

Рекомендации

Общий орган кредиторов [собрание кредиторов]

85) Законодательство о несостоятельности должно устанавливать полномочия и функции общего органа кредиторов. К их числу должны относиться следующие:

- a) утверждение или отклонение плана реорганизации;
- b) [участие в решении] [консультации относительно] вопросов, переданных ему управляющим в деле о несостоятельности¹⁹.

86) Законодательство о несостоятельности должно оговаривать вопросы, по которым требуется проведение голосования общего органа кредиторов, и устанавливать соответствующие требования к голосованию.

87) Кредиторы должны обладать правом быть заслушанными в ходе производства по делу о несостоятельности.

¹⁹ В число этих вопросов могут входить следующие: консультирование по вопросам продолжения деятельности предприятия при ликвидации, распределение активов, финансирование после открытия производства, вознаграждение специалистов, режим судебных процедур, стороной которых являлся должник в момент открытия производства, распределение активов [...].

Комитет кредиторов

88) Законодательство о несостоятельности должно создавать условия для активного участия общего органа кредиторов в производстве по делу о несостоятельности через комитет кредиторов. Для тех случаев, когда интересы и категории кредиторов, участвующих в производстве по делу о несостоятельности, различаются и назначение единого комитета не будет способствовать их участию, законодательство о несостоятельности может предусматривать назначение различных комитетов кредиторов.

Кредиторы, которые могут быть назначены в комитет кредиторов

89) Законодательство о несостоятельности должно оговаривать категории кредиторов, которые могут или не могут быть назначены в комитет. В число кредиторов, которые не [могут] [должны] назначаться в комитет кредиторов, могут входить такие лица, как кредиторы, связанные с должником (будь то личными связями или в качестве директоров, управляющих или консультантов должника), и кредиторы, лично заинтересованные на делах должника, когда такой интерес потенциально может оказать воздействие на беспристрастность кредитора при выполнении функций члена комитета (например, конкурент должника).

Участие обеспеченных кредиторов

90) В тех случаях, когда обеспеченные кредиторы отказались от своего права на обеспечение в пользу управляющего в деле о несостоятельности, законодательство о несостоятельности должно предоставлять им право принимать такое же участие в производстве, что и обычным необеспеченным кредиторам. В тех случаях, когда обеспеченные кредиторы полагаются на обремененные обеспечением активы для оплаты части или всей суммы своих требований, законодательство о несостоятельности должно ограничивать их участие в производстве.

Механизм назначения

91) Законодательство о несостоятельности должно устанавливать механизм назначения комитета кредиторов. В число различных подходов могут входить выборы комитета кредиторов общим органом кредиторов и назначение судом или другим административным органом.

Функции

92) Законодательство о несостоятельности должно устанавливать полномочия и функции комитета кредиторов, включая следующее:

- a) как при ликвидационном, так и при реорганизационном производстве – общая консультативная функция, предоставление рекомендаций и помощи управляющему в деле о несостоятельности;
- b) надзорная функция в отношении подготовки плана реорганизации, продажи важных активов и других вопросов, которые могут быть установлены судом или определены в сотрудничестве с управляющим в деле о несостоятельности;

- с) право быть заслушанным в ходе производства по делу о несостоятельности.

Наем и вознаграждение специалистов

93) Законодательство о несостоятельности должно разрешать комитету кредиторов, с согласия [суда] [общего органа кредиторов], нанимать специалистов, которые могут потребоваться для оказания помощи комитету кредиторов в выполнении его функций, и выплачивать им вознаграждение.

Ответственность

94) Законодательство о несостоятельности должно предусматривать, что члены комитета кредиторов освобождаются от ответственности за их действия, совершенные в качестве членов комитета, если только не будет доказано, например, что они действовали мошенническим образом.

Отстранение и замена

95) Законодательство о несостоятельности должно предусматривать отстранение и замену членов комитета кредиторов и оговаривать основания, включая [грубую] небрежность, [отсутствие необходимой квалификации], [некомпетентность или неэффективность].

Правила процедуры для комитета

96) Законодательство о несостоятельности может предусматривать установление правил, регулирующих выполнение функций и процесс принятия решений комитета кредиторов, включая правила, касающиеся большинства голосов и процедуры голосования.

D. Институциональные рамки [Новый раздел]

Рекомендации

97) В законодательстве о несостоятельности должен быть рассмотрен вопрос об институциональных рамках, требующихся для применения законодательства о несостоятельности.

98) Для обеспечения предсказуемости в применении законодательства о несостоятельности законодательство о несостоятельности должно содержать достаточные руководящие указания по вопросам о том, каким образом суд или другой орган, осуществляющий надзор над процедурами несостоятельности, должен осуществлять свои полномочия и функции согласно законодательству о несостоятельности.

V. Ведение производства

A. Режим требований кредиторов [A/CN.9/WG.V/WP.58, пункты 213–252]

Цели

Цели положений, касающихся режима требований кредиторов, заключаются в следующем:

- a) определить требования, которые могут быть представлены;
- b) предоставить лицам, обладающим требованием к должнику, возможность предъявить требования в отношении имущественной массы;
- c) установить механизм проверки и признания или отклонения требований (полностью или частично);
- d) предусмотреть возможность обжалования по вопросам оспариваемых требований;
- e) установить режим для конкретных требований, включая требования обеспеченных кредиторов, иностранных кредиторов, кредиторов, требования которых выражены в иностранной валюте, являются условными или неденежными требованиями, требования процентов и требованиями в отношении обязательств с ненаступившим сроком погашения.

Рекомендации

99) Требования, которые могут быть представлены, должны включать все права на платеж, возникающие из действий или упущений должника до открытия производства по делу о несостоятельности, будь то с наступившим сроком погашения или нет, будь то на определенную [заранее оцененную] или неопределенную [заранее не оцененную] сумму, будь то фиксированные или условные. Законодательство о несостоятельности должно определять требования, которые не будут затрагиваться производством по делу о несостоятельности²⁰.

Равный режим

100) Законодательство о несостоятельности должно предусматривать, что все кредиторы, включая иностранных кредиторов, должны пользоваться равным режимом в том, что касается представления и режима требований.

Момент представления требований

101) Законодательство о несостоятельности должно устанавливать один из следующих сроков, в течение которых могут быть представлены требования:

²⁰ Эти требования могут включать, например, штрафы и пени и налоги. Эти требования будут сохраняться и не будут включаться в любое освобождение от ответственности.

- a) в течение оговоренного срока после [открытия производства] [уведомления об открытии производства]; или
- b) в любой момент до окончательного распределения или в любой оговоренный срок до рассмотрения плана реорганизации.

Последствия непредставления требований

102) В законодательстве о несостоятельности должен быть рассмотрен вопрос о последствиях, возникающих в случае, если требование не представлено в течение оговоренного срока.

Требования в иностранной валюте

103) В отношении требований в иностранной валюте законодательство о несостоятельности должно указывать, будет ли пересчет требования в местную валюту осуществляться со ссылкой на момент подачи заявления об открытии производства по делу о несостоятельности или на момент открытия такого производства.

Доказательства требований

104) Законодательство о несостоятельности должно предусматривать, что от кредитора может быть потребовано представление доказательств его требований суду или, альтернативно, управляющему в деле о несостоятельности, без необходимости в личном присутствии.

Признание или отклонение требований

105) Законодательство о несостоятельности должно предусматривать признание или отклонение любого требования, полностью или частично, управляющим в деле о несостоятельности. В тех случаях, когда управляющий в деле о несостоятельности отклоняет требование, на него должна возлагаться обязанность мотивировать отказ. Кредиторы, требования которых были отклонены или оспорены, должны обладать правом на обжалование. Любая заинтересованная сторона может обжаловать решение о признании любого требования.

Предварительное признание

106) С целью содействия ведению производства и, в частности, проведению голосования кредиторов законодательство о несостоятельности должно предусматривать, что требования на неуказанную стоимость, обеспеченные требования и требования, оспариваемые в рамках производства по делу о несостоятельности, могут признаваться управляющим в деле о несостоятельности в предварительном порядке до установления стоимости требования или разрешения спора судом.

107) Установление стоимости требования может быть проведено управляющим в деле о несостоятельности или судом. Если установление стоимости проводится управляющим в деле о несостоятельности, оно должно подлежать обжалованию в судебном порядке в случае оспаривания любой заинтересованной стороной.

Последствия признания

108) Законодательство о несостоятельности должно устанавливать последствия признания требования, в том числе признания в предварительном порядке. Эти последствия могут включать следующее:

- a) разрешение кредитору принимать участие в голосовании на собрании общего органа кредиторов, в том числе по утверждению или отклонению плана реорганизации;
- b) установление [категории, в которой кредитор имеет право голосовать] [приоритета, на который имеет право требование кредитора;]
- c) определение суммы, от имени которой кредитор имеет право голосовать;
- d) за исключением случая предварительного признания требования – разрешение кредитору принять участие в распределении²¹.

Требования сторон, связанных с должником

109) Законодательство о несостоятельности должно оговаривать режим, предоставляемый требованиям сторон, связанных с должником. В число различных подходов могут входить следующие:

- a) проведение тщательной проверки требования;
- b) ограничение прав стороны, связанной с должником, на участие в голосовании;
- c) субординация требования;
- d) ограничение суммы требования.

В. Финансирование и кредитование после открытия производства [A/CN.9/WG.V/WP.58, пункты 187–191]

Цели

Цели положений, касающихся финансирования и кредитования после открытия производства, заключаются в следующем:

- a) создать возможности для привлечения финансовых средств и кредитов для продолжения функционирования или обеспечения выживания предприятия должника или сохранения или увеличения стоимости активов должника;
- b) обеспечить надлежащую защиту лицам, предоставляющим финансирование после открытия производства;

²¹ В то же время при проведении распределения управляющий в деле о несостоятельности должен учитывать требования, признанные в предварительном порядке или представленные, но еще не признанные; см. рекомендации относительно распределения.

- с) обеспечить надлежащую защиту тем сторонам, права которых могут быть затронуты предоставлением финансирования и кредитов после открытия производства.

Рекомендации

110) Законодательство о несостоятельности должно разрешать управляющему в деле о несостоятельности привлекать финансирование после открытия производства, если управляющий в деле о несостоятельности сочтет это необходимым для продолжения операций или обеспечения выживания предприятия должника или сохранения или увеличения стоимости активов должника. В законодательстве о несостоятельности можно предусмотреть необходимость получения разрешения суда.

111) Законодательство о несостоятельности должно разрешать управляющему в деле о несостоятельности привлекать кредиты после открытия производства, если управляющий в деле о несостоятельности сочтет это необходимым для продолжения операций или обеспечения выживания предприятия должника или сохранения или увеличения стоимости активов должника.

Обеспечение под финансирование после открытия производства

112) Законодательство о несостоятельности должно предусматривать возможность предоставления обеспечения возврата финансовых средств, полученных после открытия производства, включая обеспечение необремененных активов и "младшее" или субординированное обеспечение в обремененных активах.

113) Законодательство о несостоятельности должно предусматривать, что обеспечение в активах должника под финансирование, полученное после открытия производства, не имеет приоритета по отношению к любому существующему обеспечению в тех же активах, если только управляющий в деле о несостоятельности не уведомит держателя существующего обеспечения и не получит его согласия на это или не выполнит процедуру, изложенную в рекомендации 114.

114) Законодательство о несостоятельности должно предусматривать, что в случае, если держатель существующего обеспечения не дает своего согласия, суд может разрешить [предоставление] [создание] такого обеспечения, если соблюдены указанные условия, включая следующие:

- а) имеющийся обеспеченный кредитор обладает достаточным обеспечением в активах, чтобы не понести [ущерба] [неразумного ущерба] в результате приоритета, предоставленного финансированию, полученному после открытия производства;
- б) обеспеченный кредитор был уведомлен, и ему была предоставлена возможность быть заслушанным судом;
- с) должник способен представить доказательства невозможности получения финансирования каким-либо иным образом; и

- d) интересы держателя существующего обеспечения достаточным образом защищены.

Приоритет для финансирования, полученного после открытия производства

115) Законодательство о несостоятельности должно устанавливать приоритет, который может быть предоставлен финансированию, полученному после открытия производства, предусматривая, по крайней мере, что платеж лицу, предоставившему финансирование после открытия производства, осуществляется ранее платежа обычным необеспеченным кредиторам (административный приоритет).

C. Распределение после ликвидации активов [A/CN.9/WG.V/WP.58, пункты 253–255]

Цели

Цели положений, касающихся распределения, заключаются в следующем:

- a) установить порядок очередности оплаты требований из имущественной массы должника после реализации активов в ходе ликвидации;
- b) обеспечить, чтобы кредиторы одной и той же категории пользовались равным режимом и получали пропорциональные платежи из активов имущественной массы.

Рекомендации

116) Законодательство о несостоятельности должно устанавливать порядок очередности, в котором требования, помимо обеспеченных требований, оплачиваются из имущественной массы должника после продажи активов в ходе ликвидации.

117) Законодательство о несостоятельности должно устанавливать минимальное число приоритетов. В тех случаях, когда приоритеты предоставляются в силу иных норм права, чем законодательство о несостоятельности, такие приоритеты должны быть четко оговорены в законодательстве о несостоятельности.

118) Обеспеченные требования должны оплачиваться из поступлений от реализации обеспечения, с учетом любых других требований, пользующихся более высоким приоритетом, если таковые имеются²².

²² ПРИМЕЧАНИЕ ДЛЯ РАБОЧЕЙ ГРУППЫ: Европейский банк реконструкции и развития высказал мнение, что в руководстве следует рассмотреть предложение о том, чтобы обеспеченный кредитор нес определенную долю бремени финансового краха, по крайней мере в том, что касается недобровольных кредиторов, таких как держатели требований из деликта и работники по найму, и в частности в случаях, когда обеспеченный кредитор является держателем "ипотеки на предприятие", охватывающей все активы предприятия–должника. В этой связи было предложено включить в конце этой рекомендации следующую формулировку, предназначенную для защиты прав работников по найму: "...при условии,

119) В отношении оплаты иных категорий требований, чем обеспеченные требования, законодательство о несостоятельности должно предусматривать, что суммы, имеющиеся для распределения среди кредиторов, должны уплачиваться в следующем порядке:

- a) административные затраты и расходы, в том числе понесенные в связи с назначением, выполнением полномочий и функций и вознаграждением управляющего в деле о несостоятельности и комитета кредиторов;
- b) обладающие приоритетом требования, возникшие до открытия производства;
- c) обычные требования, возникшие до открытия производства;
- d) отсроченные или субординированные требования, возникшие до открытия производства;
- e) должник.

120) В отношении оплаты требований одной и той же категории законодательство о несостоятельности должно предусматривать, в качестве общего принципа, что требования каждой категории имеют равную очередность между собой. Все требования, относящиеся к какой-либо категории, должны быть оплачены полностью, прежде чем начинается оплата требований следующей категории. Если для их полной оплаты не имеется достаточных средств, они оплачиваются на пропорциональной основе.

121) Законодательство о несостоятельности должно предусматривать, что распределение проводится незамедлительно и что причитающиеся к распределению суммы могут, насколько это возможно, выплачиваться на предварительной или регулярной основе. При проведении распределения управляющий в деле о несостоятельности должен учитывать требования, признанные в предварительном порядке, и представленные требования, которые еще не признаны.

D. Освобождение от обязательств [A/CN.9/WG.V/WP.58, пункты 256–260]

Цели

Цели положений, касающихся освобождения от обязательств, заключаются в следующем:

- a) предоставить индивидуальному должнику возможность окончательного освобождения от ответственности по долгам, возникшим до открытия производства, и предоставить ему, таким образом, возможность для "нового старта";

однако, что если обеспеченный кредитор является держателем залога или ипотеки по сути на все активы должника, поступления от реализации обеспечения должны быть уплачены в первую очередь для удовлетворения всех накопленных и неоплаченных требований из заработной платы работников по найму (если такие требования не покрыты иной гарантией какого-либо государственного ведомства), а затем для удовлетворения всех требований из причинения физического ущерба (не покрытых страхованием), а затем обеспеченному кредитору в соответствии с первой частью настоящей рекомендации".

- b) установить обстоятельства, при которых будет предоставляться освобождение от обязательств, и условия такого освобождения.

Рекомендации

122) В тех случаях, когда законодательство о несостоятельности допускает несостоятельность физических лиц, занимающихся коммерческой деятельностью, должен быть урегулирован вопрос об освобождении должника от ответственности за возникшие до открытия производства долги после [ликвидации активов имущественной массы] [прекращения ликвидационного производства]. В число различных возможных подходов входят следующие:

- a) должник может быть освобожден от обязательств полностью и немедленно, если должник [является добросовестным] [и] [не предпринимал мошеннических действий] [действовал добросовестно];
- b) освобождение от обязательств не может вступать в силу до истечения оговоренного срока после [распределения] [открытия производства], в течение которого от должника будет ожидаться принятие добросовестных мер в попытке выполнить свои обязательства;
- c) некоторые долги могут быть исключены из освобождения, например долги, не обнаруженные должником²³;
- d) освобождение может быть оговорено некоторыми условиями, такими как ограничение доступа к новым кредитам или запрет заниматься коммерческой деятельностью в течение определенного срока.

Е. Закрытие [и новое открытие] производства [Новый раздел]

123) Должно быть предусмотрено, что после полного завершения управления имущественной массой [и освобождения управляющего в деле о несостоятельности от его обязанностей] производство по делу о несостоятельности закрывается.

124) [*новое открытие*]

²³ В тех случаях, когда законодательство о несостоятельности предусматривает, что определенные требования не будут затрагиваться производством по делу о несостоятельности, эти требования будут также исключаться из освобождения, однако необходимости в их упоминании в данном разделе не имеется: см. рекомендации относительно режима требований кредиторов: см. сноску 20.

VI. Реорганизация – дополнительные вопросы

A. План реорганизации [A/CN.9/WG.V/WP.58, пункты 261–299]

Цели

Цели положений, касающихся плана реорганизации, заключаются в следующем:

- a) облегчить спасение предприятий, находящихся в тяжелом финансовом положении, что позволит защитить инвестиции и сохранить рабочие места;
- b) способствовать максимальному повышению стоимости имущественной массы;
- c) способствовать переговорам по плану реорганизации и его утверждению, а также предусмотреть последствия утверждения, включая механизм, обеспечивающий обязательную силу плана для всех кредиторов и других заинтересованных сторон;
- d) урегулировать последствия непредставления приемлемого плана реорганизации или неспособности добиться утверждения плана кредиторами, включая случаи преобразования производства в ликвидацию при определенных обстоятельствах;
- e) предусмотреть условия осуществления плана реорганизации, включая вопросы погашения долгов и требований и последствий невыполнения.

Рекомендации

Подготовка плана – сроки

125) Законодательство о несостоятельности должно предусматривать, что план реорганизации [готовится] [представляется] при подаче заявления об открытии производства по делу о несостоятельности или после подачи такого заявления, но не позднее конца оговоренного срока после открытия производства по делу о несостоятельности.

- a) Срок может быть определен судом или, альтернативно, установлен законодательством о несостоятельности.
- b) Суду должно быть разрешено продлевать срок при определенных обстоятельствах.

Подготовка плана – ответственные стороны

126) Законодательство о несостоятельности должно указывать стороны, ответственные за подготовку плана реорганизации.

127) В вопросе о подготовке плана реорганизации законодательство о несостоятельности должно использовать гибкий подход, предусматривающий возможности для участия всех сторон, играющих центральную роль в производстве по делу о несостоятельности, т.е. должника, кредиторов и

управляющего в деле о несостоятельности. Законодательство о несостоятельности может предусматривать сочетание различных элементов:

- a) одной стороне может предоставляться исключительный срок для предложения плана. С тем чтобы поощрить должников к подаче заявлений об открытии производства на раннем этапе финансовых трудностей, такая возможность [может] [должна] предоставляться должнику. Сторона, которой предоставляется исключительный срок, может быть обязана проводить консультации с другими сторонами с тем, чтобы обеспечить предложение наиболее приемлемого плана;
- b) в случае, если в течение исключительного срока приемлемого плана не предлагается, возможность предложить план может быть предоставлена другим сторонам, например управляющему в деле о несостоятельности, кредиторам или комитету кредиторов в сотрудничестве с управляющим в деле о несостоятельности.

Содержание плана

128) Законодательство о несостоятельности должно оговаривать минимальное содержание плана реорганизации, включая следующее:

- a) категории кредиторов и режим, соответственно предоставляемый каждой из них согласно плану (например, размер причитающегося и сроки платежей);
- b) режим в отношении контрактов, включая трудовые контракты;
- c) средства осуществления плана, которые могут включать:
 - i) возможность продажи предприятия в качестве единого целого;
 - ii) предлагаемые изменения в структуре капитала предприятия должника.

Разъяснительное заявление

129) Законодательство о несостоятельности должно устанавливать требование о том, чтобы план реорганизации, представляемый на утверждение кредиторам, сопровождался пояснительным заявлением, которое позволит кредиторам принять информированное решение относительно плана. Это заявление должно включать следующее:

- a) финансовое положение должника, включая ведомости активов и обязательств и ведомости движения наличных средств;
- b) сопоставление режима, предусматриваемого для кредиторов согласно плану, с теми суммами, которые они в противном случае получают в результате ликвидации;
- c) основа, на которой предприятие будет способно продолжить коммерческую деятельность и может быть успешно реорганизовано;
- d) информация, указывающая, что с учетом последствий реализации плана активы должника превысят его обязательства.

Принятие плана

130) Законодательство о несостоятельности должно устанавливать механизм проведения голосования по принятию плана реорганизации. В этой связи должны быть урегулированы такие вопросы, как способ проведения голосования, либо на собрании кредиторов, созванном для этой цели, либо путем проведения голосования по почте или с помощью других средств, включая электронные, и вопрос о том, должны ли кредиторы голосовать по категориям согласно их соответствующим правам.

131) Законодательство о несостоятельности должно устанавливать большинство, требуемое для принятия плана реорганизации. Это большинство должно ограничиваться теми кредиторами, которые фактически приняли участие в голосовании. Устанавливать требование о единогласии или простом большинстве на основе числа кредиторов не рекомендуется. Должно быть предусмотрено требование о простом большинстве на основе числа кредиторов и большинства в расчете по сумме требований участников голосования. Необходимое большинство в расчете по сумме требований должно быть простым или более значительным большинством, например большинством в две трети. [В тех случаях, когда кредиторы голосуют по категориям, может потребоваться получение необходимого большинства голосов по каждой категории.]

Обязательная сила для несогласных кредиторов

132) Законодательство о несостоятельности должно регулировать вопрос о режиме кредиторов, которые не проголосовали в поддержку плана реорганизации, и предусматривать механизм для придания плану обязательной силы в отношении этих кредиторов при условии соблюдения ряда критериев. К числу таких критериев могут относиться следующие: несогласные кредиторы получают согласно плану по меньшей мере столько же, сколько они получили бы при ликвидации; кредиторы с требованиями более низкой очереди, должник и акционеры должника не получают согласно плану больше, чем несогласные кредиторы; ни один кредитор, который должен пользоваться тем же режимом, что и несогласный кредитор, не получит преимуществ по отношению к несогласному кредитору [; и в случае, если кредиторы голосуют по категориям, большинство категорий приняли план при требуемом большинстве голосов].

Утверждение плана

133) В тех случаях, когда законодательство о несостоятельности предусматривает утверждение плана реорганизации судом, суд должен отказывать в утверждении плана, если:

- a) в процессе принятия плана имелись нарушения;
- b) кредиторы не получают согласно плану по меньшей мере столько же, сколько они получили бы в результате ликвидации; или
- c) план содержит положения, запрещенные законом.

Последствия плана

134) Утвержденный план реорганизации должен иметь обязательную силу для должника, кредиторов и владельцев акций и освобождать должника от ответственности за любые долги, возникшие до [утверждения] [открытия производства].

Оспаривание плана

135) Законодательство о несостоятельности должно разрешать заинтересованным сторонам оспаривать принятие плана реорганизации, а также оговаривать момент, когда такое оспаривание может быть осуществлено. В законодательстве могут указываться критерии для оценки возражений, включая следующие: [*такие же критерии, как и в случае утверждения плана*]:

- a) в процессе принятия плана имелись нарушения;
- b) кредиторы не получают согласно плану по меньшей мере столько же, сколько они получили бы в результате ликвидации; или
- c) план содержит положения, запрещенные законом.

Внесение изменений в план после принятия [утверждения]

136) Законодательство о несостоятельности должно предусматривать ограниченные возможности для внесения изменений в план реорганизации, оговаривать стороны, которые могут предлагать изменения, и момент, когда в план могут быть внесены изменения. Ограниченные обстоятельства, при которых допускается внесение изменений в план, могут включать случаи, когда после принятия [и утверждения] плана его осуществление срывается или план сочтен невозможным для реализации полностью или частично и эти недостатки могут быть легко устранены. Исправленный план должен подлежать принятию кредиторами и удовлетворять требованиям для утверждения.

Надзор за осуществлением

137) Законодательство о несостоятельности может предусматривать надзор за осуществлением плана реорганизации со стороны суда или уполномочивать суд назначать лицо, осуществляющее надзорные функции, или возложить эти функции на управляющего в деле о несостоятельности.

Прекращение осуществления

138) Законодательство о несостоятельности должно предусматривать, что в случае, если осуществление плана реорганизации срывается и в план не могут быть внесены изменения:

- a) план может быть прекращен; и
- b) если реорганизационное производство не закрыто, производство может быть преобразовано в ликвидацию.

Закрытие [и новое открытие] производства

139) После того, как управление имущественной массой полностью завершено [и управляющий в деле о несостоятельности освобожден от его обязанностей], суд должен закрыть производство.

140) [*новое открытие*]

В. Упрощенное реорганизационное производство

[см. A/CN.9/WG.V/WP.61/Add.1]
