



Генеральная Ассамблея

Distr.: General
2 July 2013
Russian
Original: English/French

**Комиссия Организации Объединенных Наций
по праву международной торговли**
Сорок шестая сессия
Вена, 8-26 июля 2013 года

Пересмотренное Руководство по принятию Типового закона и проект части четвертой Руководства для законодательных органов по вопросам законодательства о несостоятельности

Подборка замечаний правительств

Добавление

Содержание

	<i>Стр.</i>
II. Замечания, полученные от правительств	2
Тунис	2



II. Замечания, полученные от правительств

Тунис

[Подлинный текст на французском языке]

[Дата: 2 июля 2013 года]

Замечания к тексту о толковании и применении отдельных понятий Типового закона ЮНСИТРАЛ о трансграничной несостоятельности, касающихся центра основных интересов

Типовой закон ЮНСИТРАЛ о трансграничной несостоятельности призван помочь государствам ознакомиться с законодательной основой, позволяющей эффективнее применять трансграничные производства по делам в отношении предприятий, находящихся в трудном финансовом положении или в ситуации несостоятельности.

В целях облегчения включения положений Типового закона в законодательство разных стран ЮНСИТРАЛ подготовила соответствующее руководство.

В соответствии с предложением Соединенных Штатов о разработке рекомендаций в отношении толкования и применения отдельных понятий Типового закона ЮНСИТРАЛ о трансграничной несостоятельности, Рабочая группа ЮНСИТРАЛ подготовила проект пересмотренного руководства, являющегося объектом этого исследования.

Результатом изучения проекта пересмотренного руководства являются следующие замечания¹:

Пункт 3

Предложение о включении сноски после слов "принимающее Типовой закон государство" является более чем полезным, поскольку оно позволяет очертить рамки этого термина, что даст возможность точно определить государства, затронутые применением Типового закона. Мы рекомендуем принять это предложение.

Пункт 4

Добавление этого пункта позволит утвердить роль Типового закона в качестве справочного инструмента при разработке рамок для эффективного сотрудничества в области трансграничной несостоятельности.

Пункты 49 В, С и D

В Типовом законе установлен принцип непосредственного доступа иностранного представителя к судам, что позволит избежать обременительного и длительного процесса направления судебных поручений.

¹ Документ A/CN.9/WG.V/WP.112.

Пункты 49 В, С и D позволяют получить более полные разъяснения относительно непосредственного и быстрого доступа представителей иностранного производства по делу о несостоятельности к местным судам, а также различных полномочий, которыми они наделяются в соответствии с Типовым законом.

Мы рекомендуем принять эти новые пункты, особенно в связи с тем, что они хорошо разработаны и являются более структурированными, чем два нынешних пункта 28 и 29, касающихся доступа иностранного представителя к судам принимающего Типовой закон государства.

Пункты 37 А, В, С, D и Е

Предусматривая использование упрощенных процедур, Типовой закон способствует признанию иностранных производств.

Для более полного понимания сферы охвата статей 15, 16 и 17 Типового закона Рабочая группа переформулировала содержание пунктов 30 и 31 (о признании иностранных производств в Руководстве, являющемся предметом наших замечаний), уточнив соответствующие иностранные производства, которые могут быть признаны судом, порядок признания, а также возможность изменения или отмены решения о признании, когда основания для принятия такого решения отсутствовали, изменились или перестали существовать.

В этой связи рекомендуется принять пункты 37 А, В и Е. Тем не менее, по соображениям логического порядка, представляется целесообразным изменить расположение пунктов таким образом, чтобы пункты 37 С и D следовали сразу после пункта 37 А.

В то же время в еще большей степени заслуживают одобрения пункты 37 С и D за то, что в них подчеркнута целесообразность проведения различия между основным и неосновным иностранным производством и указано его воздействие на ход процесса.

Пункты 52 и 53

Учитывая, что в пункте 51 Рабочая группа раскрыла содержание понятия производства по делу о несостоятельности по смыслу Типового закона, пункты 52 и 53, касающиеся этого же понятия, утратили свою предметность и поэтому их желательно исключить.

Пункты 23 В и С, 24 А, В, С, D, Е, F и G

Для того чтобы иностранное производство подпадало под действие положений Типового закона, оно должно отвечать определению этого термина², приведенному в подпункте (а) статьи 2 указанного Типового закона.

Анализ этого определения позволяет утверждать, что коллективное иностранное производство должно соответствовать различным совокупным атрибутам, которые могут по-разному толковаться. По этой причине было необходимо дать определение таким формулировкам, как "коллективное

² Т.е. "иностранное производство".

производство", "проводится в соответствии с законодательным актом, касающимся несостоятельности", "контроль или надзор со стороны иностранного суда" и "в целях реорганизации или ликвидации", что и было сделано со всей ясностью в вышеуказанных пунктах.

Принятие определения этих различных атрибутов является более чем желательным.

Пункты 123 D, F, G, K и M

При применении Типового закона важную роль играет понятие центра основных интересов должника. Поскольку дать определение этому понятию сложно, в Типовом законе в статье 16 установлена презумпция, в соответствии с которой местом регистрации является место, соответствующее этим атрибутам. Так, в некоторых случаях центр основных интересов может не совпадать с местом регистрации, поэтому необходимо уточнить другие элементы, позволяющие определить центр основных интересов.

В пунктах 123 F, G и I Рабочая группа попыталась определить исчерпывающий перечень факторов, позволяющих суду определить центр основных интересов в том случае, когда два первых указанных ею критерия³ не позволили решить эту проблему. Рабочая группа даже предложила несколько решений в случае перемещения центра основных интересов должника незадолго до открытия производства, т.е. в период между моментом подачи ходатайства об открытии производства и самим открытием производства.

Эти различные решения помогут суду определить центр основных интересов должника в каждом конкретном случае. В этой связи принять эти пункты необходимо.

Пункт 166

Положения этого пункта, как представляется, противоречат пункту 1 статьи 23. Действительно, эта статья без всяких ограничений наделяет иностранного представителя процессуальной правоспособностью принимать меры, направленные на отмену или признание недействительными любым иным образом юридических действий, наносящих ущерб кредиторам, хотя Рабочая группа считает, что это положение имеет ограниченное действие, не приводя при этом никаких ясных и убедительных аргументов. Представляется целесообразным переформулировать этот пункт, с тем чтобы привести его в соответствие с содержанием пункта 1 статьи 23.

Пункт 173 A

В этом пункте Рабочая группа уточнила, что сотрудничество с иностранными судами и иностранными представителями, о чем говорится в статьях 25, 26 и 27 Типового закона, не зависит от признания иностранного

³ А именно:

- a) местонахождение может быть легко установлено кредиторами;
- b) местонахождение является тем местом, в котором осуществляется центральное управление должника.

производства и может иметь место даже до подачи ходатайства о признании, что не является очевидным, судя по содержанию этих статей. Вместе с тем такие положения могут только способствовать поощрению к международному сотрудничеству во всех его формах в области несостоятельности, с тем чтобы все заинтересованные стороны могли получить наилучшие результаты. В этой связи представляется целесообразным принять этот пункт.

Замечания по тексту об обязательствах руководителей предприятий в период, предшествующий несостоятельности

Созданная ЮНСИТРАЛ Рабочая группа рассмотрела в документе, являющемся объектом этого исследования⁴, основные принципы, которые должны быть включены в законодательство применительно к обязанностям руководителей, когда предприятию угрожает неминуемое банкротство или когда несостоятельность предприятия становится неизбежной.

Эти обязанности могут побуждать руководителей к осмотрительности и оперативному принятию мер для предотвращения финансового упадка компаний с целью защиты кредиторов от еще больших убытков и недопущения втягивания в финансовые проблемы компаний новых кредиторов.

Что касается вопроса о будущем месте расположения этого текста, то представляется целесообразным включить его в качестве дополнительного раздела главы III (части второй) под названием "Участники", что позволит получить полное представление о разных участниках процесса несостоятельности, включая руководителей предприятий, тем более что возложение рассматриваемых обязанностей, включенных в национальное законодательство, будет иметь место после того, как предприятие стало несостоятельным.

В то же время результатом изучения документа, касающегося обязанностей руководителей предприятий в период, предшествующий несостоятельности, являются следующие замечания:

Рекомендации 1 и 2

Цель законодательных положений

Помимо целей, указанных в подпунктах (a), (b) и (c), рекомендуется включить в качестве целей положений об обязанностях лиц, ответственных за принятие решений об управлении предприятием в период, когда несостоятельность становится неотвратимой или неизбежной, следующие цели:

- защитить право руководителей исполнять свои обязанности и осуществлять свои решения;
- не допускать неправомерного поведения и принятия слишком рискованных решений.

⁴ Документ A/CN.9/WG.V/WP.113.

Рекомендация 4

Обязанности, указанные в рекомендациях 1 и 2, могут возлагаться с учетом их содержания только на руководителей предприятий, находящихся в состоянии или на грани банкротства. Поэтому представляется целесообразным уточнить, что лицом, которое должно исполнять эти обязанности, является *любое официально назначенное лицо, ответственное за принятие решений, касающихся управления предприятием, находящимся в состоянии или на грани банкротства.*
