



Генеральная Ассамблея

Distr.: Limited
16 January 2019
Russian
Original: English

**Комиссия Организации Объединенных Наций
по праву международной торговли**
Рабочая группа I (ММСП)
Тридцать вторая сессия
Нью-Йорк, 25–29 марта 2019 года

Проект руководства для законодательных органов по обществам ЮНСИТРАЛ с ограниченной ответственностью

Записка Секретариата

Содержание

	<i>Стр.</i>
Справочная информация	2
Приложение	
Проект руководства для законодательных органов по обществам ЮНСИТРАЛ с ограниченной ответственностью (ЮНООО)	4
I. Введение	4
A. Цель проекта руководства для законодательных органов	4
B. Терминология	10
II. Создание и функционирование ЮНООО	12
A. Общие положения	12
B. Образование ЮНООО	20
C. Организация ЮНООО	24
D. Управление ЮНООО	27
E. Доля участников и их взносы в ЮНООО	34
F. Распределение средств	35
G. Передача прав	37
H. Реструктуризация или преобразование	38
I. Роспуск и прекращение деятельности	39
J. Отделение или выход	39
K. Ведение учета, проверка и раскрытие информации	41
L. Урегулирование разногласий	43
Добавление	
Рекомендации по ЮНООО	45



Справочная информация

1. На своей сорок шестой сессии в 2013 году Комиссия Организации Объединенных Наций по праву международной торговли (ЮНСИТРАЛ) решила приступить к работе по сокращению числа правовых препятствий, с которыми сталкиваются микро-, малые и средние предприятия (ММСП) на протяжении своего жизненного цикла и, в особенности, в развивающихся странах¹. Комиссия понимала, что жизненный цикл коммерческого предприятия состоит из нескольких этапов, которые можно описать как начало, осуществление, реорганизация и прекращение коммерческой деятельности. Мандат, предоставленный Рабочей группе I Комиссией, заключался в концентрации работы на первом этапе этого жизненного цикла, а именно на начале коммерческой деятельности².
2. Рабочая группа I приступила к работе на своей двадцать второй сессии в феврале 2014 года, и с двадцать третьей сессии в ноябре 2014 года по тридцатую сессию в марте 2018 года она продолжила рассмотрение двух основных тем, одна из которых — это обсуждение вопроса об упрощенном коммерческом образовании, подходящем для нужд ММСП³. Эта работа велась на основе рамочного изложения вопросов, разработанного с учетом ключевых характерных черт упрощенных коммерческих режимов (как это описано в документе [A/CN.9/WG.I/WP.86](#)), и как это показано в проекте типового закона об упрощенном коммерческом образовании ([A/CN.9/WG.I/WP.89](#)), а также других возможных моделей (например, приведенных в приложении к документу [A/CN.9/WG.I/WP.83](#)).
3. После обсуждения рамочного изложения вопросов, которые могут быть рассмотрены в связи с режимом, применимым к упрощенным коммерческим образованиям, Рабочая группа на своей двадцать шестой сессии (Нью-Йорк, 4–8 апреля 2016 года) решила, что текст нормативного документа по упрощенному коммерческому образованию, подготовкой которого она занимается, должен быть составлен в форме руководства для законодательных органов. С этой целью Рабочая группа обратилась к Секретариату с просьбой подготовить для обсуждения на одной из будущих сессий проект руководства для законодательных органов (состоящий из рекомендаций и комментария), отражающий проведенные ею к этому времени основные обсуждения⁴. Данный проект руководства для законодательных органов был подготовлен Секретариатом в ответ на эту просьбу.
4. Рабочая группа приступила к обсуждению проекта руководства на своей двадцать седьмой сессии (Вена, 3–7 октября 2017 года) и продолжила эту работу на своей двадцать восьмой сессии (Нью-Йорк, 1–9 мая 2017 года). На этих сессиях Рабочая группа рассмотрела все разделы руководства, за исключением разделов G–L. Рабочая группа посвятила свои двадцать девятую сессию (Вена, 16–20 октября 2017 года) и тридцатую сессию (Нью-Йорк, 12–16 марта 2018 года) рассмотрению проекта руководства для законодательных органов по

¹ *Официальные отчеты Генеральной Ассамблеи, шестьдесят восьмая сессия, Дополнение № 17 (A/68/17)*, пункт 321; подтверждено на последующих сессиях Комиссии: там же, *шестьдесят девятая сессия, Дополнение № 17 (A/69/17)*, пункт 321, и *семидесятая сессия, Дополнение № 17 (A/70/17)*, пункты 220, 225, 340 и 321.

² Комиссия заявила, что «такую работу следует начинать с правовых вопросов, касающихся упрощения процедур регистрации предприятий», и подтвердила на последующих сессиях подход Рабочей группы, заключающийся в ведении этой работы по двум соответствующим направлениям: правовые вопросы, связанные с созданием упрощенного коммерческого образования, и ключевые принципы регистрации предприятий. Выше, сноска 1, и там же, *семьдесят первая сессия, Дополнение № 17 (A/71/17)*, пункт 224.

³ Доклад Рабочей группы I (ММСП) о работе ее двадцать шестой сессии, [A/CN.9/866](#), пункты 22–47.

⁴ Там же, пункты 48–50.

основным принципам регистра предприятий⁵ и возобновила обсуждение проекта руководства для законодательных органов по ЮНООО на своей тридцать первой сессии (Вена, 8–12 октября 2018 года). На этой сессии Рабочая группа рассмотрела пересмотренный проект руководства для законодательных органов (как он изложен в рабочем документе [A/CN.9/WG.I/WP.112](#)), включая изменения, внесенные в результате работы, проведенной Рабочей группой на ее двадцать седьмой и двадцать восьмой сессиях. Были обсуждены следующие рекомендации (и сопутствующий комментарий): рекомендации 7–12 (разделы В и С), за исключением рекомендации 10, рекомендация 15 (раздел D) и рекомендации 16 и 17 (раздел E).

5. Нынешняя редакция проекта руководства для законодательных органов включает изменения, вытекающие из обсуждений Рабочей группы на ее тридцать первой сессии. Секретариат также внес дополнительные коррективы, необходимые для обеспечения последовательности и согласованности текста. В некоторых случаях такие коррективы привели к изменению порядка рекомендаций и соответствующего комментария: эти рекомендации были последовательно перенумерованы, и все перекрестные ссылки были соответствующим образом скорректированы. Руководящие указания в отношении внесения изменений были отражены в сносках по всему тексту⁶. Кроме того, в некоторые разделы текста были добавлены «Примечания для Рабочей группы» с целью обращения внимания на ключевые вопросы, лежащие в основе проекта руководства, которые требуют дальнейшего рассмотрения Рабочей группой.

6. Текст проекта руководства для законодательных органов воспроизводится в приложении к настоящей записке Секретариата для рассмотрения Рабочей группой.

⁵ Проект руководства для законодательных органов был окончательно доработан и принят Комиссией на ее пятьдесят первой сессии в 2018 году. См. *Официальные отчеты Генеральной Ассамблеи, семьдесят третья сессия, Дополнение № 17 (A/73/17)*, пункт 111.

⁶ Рабочая группа, возможно, пожелает отметить, что нынешний текст проекта руководства включает некоторые сноски, касающиеся изменений, вытекающих из обсуждений в Рабочей группе до тридцать первой сессии. Эти сноски были сохранены для всех частей проекта руководства, которые еще не были рассмотрены Рабочей группой.

Приложение

Проект руководства для законодательных органов по обществам ЮНСИТРАЛ с ограниченной ответственностью (ЮНООО)

I. Введение

A. Цель проекта руководства для законодательных органов¹

1. Большинство коммерческих предприятий во всем мире — это ММСП. Как показывают данные, они составляют подавляющее большинство из всех различных типов предприятий во всех государствах и являются основой экономики во многих из них. В разных регионах мира на долю ММСП приходится значительная часть работающего населения и валового внутреннего продукта (ВВП). Несмотря на эту важную роль, на их деятельность и способность к развитию еще оказывают отрицательное воздействие несколько факторов. Глобализация и экономическая интеграция открывают растущие возможности для освоения новых рынков и расширения коммерческой деятельности, в частности на тех предприятиях, которые могут использовать преимущества экономии за счет эффекта масштаба. Международные форумы и организации, а также отдельные государства признают важность укрепления экономической роли и положения ММСП, с тем чтобы они могли пользоваться выгодами от меняющихся международных экономических условий. ЮНСИТРАЛ особо отметила эту важность, приняв решение о начале работы по сокращению числа правовых препятствий, с которыми сталкиваются ММСП на протяжении своего жизненного цикла. Эта работа привела, в частности, к подготовке настоящего руководства для законодательных органов по обществам ЮНСИТРАЛ с ограниченной ответственностью.

2. Различные государства, представляющие разные правовые традиции во всем мире², приняли законодательство об упрощенных формах ММСП в целях содействия их созданию и деятельности. Эти формы предприятий могут быть корпоративными, партнерскими или смешанными³, а также могут представлять собой предприятия, состоящие из одного участника⁴, или формы предприятий, которые могут не требовать предоставления правосубъектности, но позволяют

¹ Рабочая группа, возможно, пожелает принять к сведению, что Секретариат тщательно пересмотрел раздел А «Цель проекта руководства для законодательных органов» (пункты 5–26 документа A/CN.9/WG.I/WP.112) с целью устранения дублирования и повышения ясности текста.

² По 11 различным государствам из разных регионов мира была подготовлена подборка этих форм коммерческой деятельности, которые были включены в сравнительный анализ и рассмотрены сначала Рабочей группой в этой связи (A/CN.9/WG.I/WP.82), и в этой подборке в общей сложности было представлено 16 правовых режимов.

³ Например, в Германии, Индии, Колумбии, Новой Зеландии, Объединенных Арабских Эмиратах, Сингапуре, Соединенном Королевстве Великобритании и Северной Ирландии, Соединенных Штатах Америки, Франции, Южной Африке и Японии.

⁴ Рабочей группе, например, предоставили информацию в отношении «мелких индивидуальных предпринимателей» как во Франции (см. пункты 22–23 документа A/CN.9/WG.I/WP.87), так и в государствах — членах Организации по унификации коммерческого права в Африке (известной под своим французским акронимом OHADA) (Унифицированный пересмотренный закон об общем коммерческом праве, принятый 15 декабря 2010 года, см. www.ohada.com/actes-uniformes/940/999/titre-2-statut-de-l-entrepreneur.html). Среди других усилий по созданию особых режимов для единоличных предприятий можно указать на меры, принятые Европейским союзом (предложение о директиве Европейского парламента и Совета о частных единоличных компаниях с ограниченной ответственностью, Европейская комиссия, Брюссель, 9.4.2014 (COM (2014) 212 final)).

производить разделение активов⁵. Несмотря на свои более конкретные особенности все эти законы направлены на обеспечение упрощенного создания, гибкости организации и деятельности и разделение активов.

3. Во многих из этих предпринимательских формах использовались экономические успешные решения в их соответствующих правовых системах. Их принятие позволило уменьшить количество препятствий на пути их создания, обеспечило эффективные организационные решения и сократило операционные расходы, тем самым способствуя созданию новых рабочих мест и ускорению экономического роста. Кроме того, принятие этих новых предпринимательских форм открыло им более широкий доступ к официальному сектору экономики. Различные национальные подходы к созданию и реформированию таких форм предприятий — как конкретно в связи с ММСП, так и в других случаях — показали, что для успешных видов практики разных государств мира характерен ряд общих ключевых принципов, которые, как представляется, являются по своему применению международными.

4. В руководстве для законодательных органов предпринята попытка сделать на основании этих успешных видов практики и ключевых принципов ряд рекомендаций относительно того, каким образом государство может устанавливать и регулировать правовые формы для ММСП, которые смогут наилучшим образом способствовать их успешной и стабильной работе и тем самым стимулировать предпринимательство и инновационную деятельность. Комментарии, которые предшествуют каждой рекомендации, опираются как на конкретные законодательные усилия, для того чтобы предусмотреть возможность создания предприятий или коммерческих образований, состоящих из одного участника, так и на более широкие реформы, которые проводились в различных государствах для оказания помощи ММСП⁶, с тем чтобы более подробно разъяснить логическое обоснование, позволившее сделать эти рекомендации.

1. «Сначала подумай о малом»

а) Оценка потребностей предпринимателей

5. Как было подчеркнуто в рамках ряда правовых реформ, упомянутых в пунктах выше, разработку законодательного режима для готовой формы предприятия следует начинать с изучения фактических потребностей самых малых коммерческих образований без возложения на них излишнего правового бремени. В соответствии с этим подходом и стремлением подготовить юридический текст, который сможет учитывать развитие ММСП от очень маленького единичного предприятия до более сложных образований, состоящих из нескольких участников⁷, в руководстве был также принят принцип «сначала подумай о малом»⁸. С этой целью было также уделено внимание тому, как управляющие ММСП могли бы получить наибольшую пользу от законодательства, основанного на этих рекомендациях, и как их стимулировать к соблюдению содержащихся в них правил. В число таких предпринимателей могут входить как отдельные уличные торговцы, так и владельцы малых семейных предприятий, желающие расширить масштабы своей коммерческой деятельности и официально оформить ее, равно как и мелкие компании, стремящиеся вырасти и закрепиться в более инновационных секторах, например в сфере информационных

⁵ См. альтернативные законодательные модели для микро- и малых предприятий, описываемые Италией и Францией в документах [A/CN.9/WG.I/WP.87](#) и [A/CN.9/WG.I/WP.94](#).

⁶ Информация в отношении таких усилий в области реформ в ряде государств, включая Китай, Колумбию, Мексику, Руанду, Сальвадор, Таиланд, Филиппины, Чили и другие государства, была представлена в Рабочей группе.

⁷ Как было согласовано Рабочей группой на ее предыдущих сессиях (см. пункты 24, 32 и 42–43 документа [A/CN.9/800](#), пункты 67 и 74 документа [A/CN.9/825](#) и пункт 19 документа [A/CN.9/831](#)).

⁸ См. пункты 1 и 5 документа [A/CN.9/WG.I/WP.86/Add.1](#); пункт 3 (iii) документа [A/CN.9/WG.I/WP.90](#); и пункты 2 и 39 документа [A/CN.9/WG.I/WP.89](#).

технологий, а также женщины-предприниматели, сталкивающиеся с неблагоприятными институциональными и юридическими рамочными условиями.

6. Для того чтобы «сначала подумать о малом» и оценить, как лучше всего разработать эти проекты рекомендаций по законодательным вопросам, в руководстве основное внимание уделяется потребностям предпринимателей ММСП. Они могут затрагивать ряд аспектов, однако предполагается, что такие потребности как минимум могут включать нижеследующие.

i) *Свобода, самостоятельность и гибкость*

7. Предприниматели ММСП, как можно предположить, хотят *свободы и самостоятельности* для того, чтобы они сами принимали решения, как они хотят проводить свою коммерческую деятельность без необходимости прибегать к жестким и формальным правилам или иметь подробные обязательные требования, касающиеся их деятельности. Они также хотят *гибкости*, для того чтобы адаптироваться к изменяющимся условиям, которые в более значительной степени могут влиять на ММСП, чем на крупные компании, чтобы решать вопросы о том, как должны развиваться далее их предприятия с течением времени⁹.

ii) *Простота и доступность*

8. Предприниматели ММСП, вероятно, хотят, чтобы *оперативность и простота* были характерными чертами правил в отношении юридических требований для создания их предприятий, а также в отношении управления ими и их функционирования. Эти правила должны быть составлены в простой и *доступной* форме, и для оказания помощи таким предпринимателям следует поощрять применение современных технологий, как, например, использование мобильных приложений для совершения платежей или подготовки финансовых отчетов.

iii) *Индивидуальность и наглядность*

9. ММСП нуждаются в обеспечении индивидуальности и наглядности, для того чтобы более успешно конкурировать на внутреннем и мировом рынках и активнее привлекать более качественных клиентов. Помимо получения необходимой защиты и преимуществ, связанных с присвоением юридически признанных индивидуальных идентификаторов и функционированием в рамках признанной правовой базы¹⁰, коммерческое предприятие может также использовать такой признанный в законодательном порядке идентификатор для развития репутации и «торговой марки» предприятия и повышения его стоимости¹¹.

iv) *Определенность и защита имущественных прав*

10. Независимо от размера своего предприятия предприниматели нуждаются в определенности и защите их имущественных прав. В этой связи предприниматели ММСП, вероятно, ожидают, что они захотят контролировать права собственности в своем коммерческом предприятии и иметь возможность использовать преимущество разделения активов для защиты своих личных активов от возможных исков к их предприятию со стороны кредиторов. Кроме того, важно, чтобы личные кредиторы владельцев или управляющих этих предприятий были

⁹ В этот пункт (пункт 12 документа [A/CN.9/WG.I/WP.99](#)) Секретариат внес редакционные поправки с целью дальнейшего разъяснения текста.

¹⁰ Такие средства защиты и преимущества перечислены в пункте 31 документа [A/CN.9/941](#) и включают, помимо прочего, разделение активов, защиту от возможных административных злоупотреблений и других нарушений прав, более легкий доступ к кредиту, защиту сотрудников в рамках трудового законодательства и другие аналогичные элементы.

¹¹ По вопросу о важности регистрации предприятия для присвоения ему идентификатора для проведения коммерческой деятельности см. Руководство ЮНСИТРАЛ для законодательных органов по основным принципам регистра предприятий («Руководство по регистрации предприятий»).

лишены возможности арестовывать активы таких предприятий для погашения такой личной задолженности.

v) *Контроль и управление*

11. Наконец, предприниматели ММСП обычно сами хотят *контролировать свои предприятия и управлять ими*, а не оставлять принятие решений по административным и стратегическим вопросам на усмотрение внешнего управляющего.

b) **Разработка руководства на основе принципа «сначала подумай о малом»**

12. На основе концепции «сначала подумай о малом» были подвергнуты анализу не только потребности и ожидания ММСП, но и само руководство для законодательных органов также разрабатывается с учетом этого принципа. Например, потребности предпринимателей ММСП в получении свободы, самостоятельности и гибкости проходят красной нитью через весь текст руководства, что проявляется в признании важности свободы договора и отсутствии в тексте формалистических и жестких норм корпоративного права. Вместе с тем также признается, что благодаря наличию многочисленных стандартных норм таким предпринимателям может также потребоваться защита в случае возникновения обстоятельств или событий, которые они не могли предвидеть.

13. Простота и доступность являются характерными элементами не только рекомендаций, касающихся правил создания коммерческого образования (см. также пункт 8 выше), и тот факт, что в данном руководстве в целом используется доступная терминология, четко признается важность технологических инноваций и приветствуется их использование. Кроме того, в целях обеспечения для ММСП индивидуальности и наглядности в рекомендациях предусматриваются наделение коммерческого предприятия правосубъектностью и простой механизм создания предпринимателем юридически признанного коммерческого предприятия. В то же время защита в виде ограничения ответственности коммерческого предприятия и правила, касающиеся передачи прав его участникам, являются своего рода механизмами, которые обеспечивают определенность и защиту имущественных прав предпринимателей ММСП. Наконец, контроль со стороны предпринимателей ММСП за деятельностью своих предприятий и управлением ими обеспечивается путем уделения основного внимания руководству коммерческим образованием его участниками как стандартный принцип управления и более горизонтальной иерархической структуре управления, что является характерной чертой руководства.

2. **Создание отдельного режима**

14. Для достижения цели создания конкретной упрощенной правовой формы для облегчения функционирования ММСП можно использовать разные подходы. Они могут варьироваться от обновления действующего законодательства о компаниях до введения в действие новых правовых форм, прямо связанных с традиционной системой законодательства о компаниях, и до принятия совершенно нового законодательного акта.

15. С учетом этой цели и в знак признания того факта, что более формалистические и жесткие правила, аналогичные нормам корпоративного права, могут не подойти для таких упрощенных коммерческих форм, при разработке руководства для законодательных органов, проводился курс на то, что оптимальным решением для создания соответствующего упрощенного правового режима для ММСП должно быть не реформирование и упрощение существующих систем законодательства о компаниях, а разработка отдельного новаторского подхода, основанного на коллективном национальном опыте государств, с учетом

конкретных особенностей ММСП¹². В этой связи в руководстве используются идеи, позаимствованные из опыта применения успешных видов практики в области реформирования корпоративного права, при одновременном создании инновационного правового режима для ММСП, способного существовать самостоятельно.

16. Одно из очевидных преимуществ такого подхода состоит в том, что он облегчает государствам принятие режима, в котором воплощены рекомендации в отношении законодательства. Однако еще более важным, возможно, является то, что такой подход позволяет государствам разработать соответствующие законодательные меры с чистого листа, и это дает им возможность отойти от существующих корпоративных форм и учесть реальные потребности тех видов предприятий, для которых предназначена подобная схема. Такими предприятиями являются главным образом микро- и малые предприятия в различных странах мира, когда в первую очередь используется человеческий капитал, а не организационные процедуры, ограниченные возможности привлечения работников (обычно члены семей или друзья), ограниченная номенклатура продуктов или услуг, предлагаемых клиентам, и ограниченный капитал, что обычно и представляет собой основные характеристики. Рекомендации, содержащиеся в руководстве, способствуют созданию такой правовой формы предпринимательской деятельности, которая представляет собой переход от более традиционных, иерархических и формальных моделей управления к менее жестким и формалистическим структурам, основанным на фактических потребностях и ожиданиях предпринимателей.

17. Кроме того, помимо сокращения препятствий на пути регистрации ММСП и оказания им содействия в максимальном использовании своего экономического потенциала, работа по упрощению порядка учреждения предприятий может иметь дополнительные международные последствия. В частности, принятие отдельного режима создания упрощенного коммерческого образования может способствовать развитию трансграничной торговли для ММСП, поскольку он обеспечит международно признанные стандарты для государств, стремящихся развивать новые эффективные формы таких предприятий¹³.

18. В соответствии с этим взвешенным и инновационным подходом к реформированию законодательства о ММСП в руководстве используется терминология, которая должна быть как можно более нейтральной. При рассмотрении существующих решений из сферы корпоративного права, но без использования его более жестких норм, термины «корпоративный» и «компания» не употребляются. Вместо этого в настоящем руководстве описано новое образование: «Общество ЮНСИТРАЛ с ограниченной ответственностью» (ЮНООО)¹⁴. Этот термин указывает на то, что коммерческая форма, создаваемая на основе рекомендаций в руководстве, является инновационным и не зависимым от действующих систем законодательства о компаниях и их более императивных норм. Создание ЮНООО направлено на достижение желаемых целей и соображений, изложенных выше¹⁵.

¹² Как это было согласовано Рабочей группой на ее двадцать четвертой сессии (пункт 54, документ [A/CN.9/831](#)). См. также разные подходы к правовой реформе, изложенные в пунктах 5–7 документа [A/CN.9/WG.I/WP.82](#).

¹³ См. записку Секретариата ЮНСИТРАЛ, [A/CN.9/780](#).

¹⁴ На своей двадцать седьмой сессии Рабочая группа согласилась использовать термин «ЮНООО» на временной основе, пока она не примет другого решения о предпочтительном термине для указания на упрощенное коммерческое образование, которое является предметом обсуждения (пункт 43 документа [A/CN.9/895](#)).

¹⁵ Секретариат объединил пункты 25 и 26 документа [A/CN.9/WG.I/WP.112](#) и изменил их редакцию для более четкого изложения текста.

Примечание для Рабочей группы**1) Учредительный документ и соглашение между участниками****Секретариат предлагает:**

а) включить требование о регистрации соглашения между участниками, поскольку участникам ЮНООО будет трудно доказать содержание соглашения между участниками и отступление от стандартных норм, предусмотренных в настоящем руководстве, когда соглашения между участниками заключаются в устной форме или вытекают из конклюдентных действий;

б) предусмотреть, что соглашение между участниками единоличного ЮНООО необязательно (особенно в случае ЮНООО, состоящего из одного участника, когда этот участник является также управляющим). Если в Рабочей группе будет достигнут консенсус в отношении того, что такое соглашение необходимо, то можно предусмотреть требование о наличии других элементов, иных чем соглашение с ЮНООО с участием нескольких лиц; и

в) исключить ссылки на учредительный документ во всем тексте руководства для законодательных органов в тех случаях, когда ссылки делаются на информацию, которая подлежит представлению при создании ЮНООО. Вместо этого можно предусмотреть ссылку на саму информацию, которая потребуется при регистрации. Секретариат предложил использовать определение «уставные данные» вместо определения «уставной документ». Такой подход позволяет не только устранить неопределенность между учредительным документом и двусмысленность между учредительным документом и соглашением между участниками, но и оказаться полезным при рассмотрении информации, которая будет передана гласности.

Рабочая группа, возможно, пожелает напомнить о том, что на ее двадцать четвертой сессии обсуждались различия между «учредительным документом» и «соглашением между участниками» (который тогда именовался «оперативным документом»). Под «оперативным документом» подразумевался документ или электронная запись, которые регулируют вопросы деятельности упрощенного коммерческого образования и включают устав, подзаконные акты и другие аналогичные инструменты, а под «учредительным документом» — документ, необходимый для создания упрощенного коммерческого образования, содержание которого представляется в регистр предприятий и передается гласности (пункт 39 документа [A/CN.9/831](#)).

В ходе двадцать четвертой сессии было отмечено, что оперативный документ может состоять из устного соглашения (пункт 52 документа [A/CN.9/831](#)).

Когда затем Рабочая группа рассматривала на своей двадцать седьмой сессии Руководство для законодательных органов по обществу ЮНСИТРАЛ с ограниченной ответственностью, Секретариат включил ссылку на устное соглашение и на соглашение, вытекающее из конклюдентных действий, в рекомендацию 11 (рекомендация 10 в настоящем руководстве) (см. пункт 2 документа [A/CN.9/WG.I/WP.99/Add.1](#)), которая не обсуждалась Рабочей группой.

Аналогичным образом, эта рекомендация не рассматривалась Рабочей группой на ее тридцать первой сессии (см. пункт 65 документа [A/CN.9/WG.I/WP.112](#)). Вместе с тем было отмечено, что формулировка «соглашение между участниками», в целом согласованная в рекомендации 11, должна быть заключена в скобки, поскольку в Рабочей группе не был достигнут консенсус в отношении использования терминов «соглашение между участниками» или «учредительный документ». В случае использования термина «соглашение между

участниками» Рабочей группе потребуется рассмотреть вопрос о том, необходима ли регистрация такого соглашения. Рабочая группа согласилась с тем, что она вновь рассмотрит определение «соглашение между участниками» в более общем плане.

2) Доли

Рабочая группа, возможно, пожелает дать руководящие указания в отношении прав, которые создаются наличием доли, поскольку эти права могут охватывать как финансовые права, так и права по принятию решений. В руководстве можно подробнее проработать вопросы, касающиеся финансовых прав, которые создаются наличием доли, включая право/обязанность участника участвовать в прибылях, убытках и распределении средств.

Кроме того, если права по принятию решений устанавливаются пропорционально доле участника, то Рабочая группа, возможно, пожелает указать в каждом разделе руководства для законодательных органов на то, должно ли определяться большинство и квалифицированное большинство количеством голосов или размером доли.

3) Обычная коммерческая деятельность

На своей тридцать первой сессии было отмечено, что различие между решениями, принимаемыми в ходе обычной коммерческой деятельности предприятия, и решениями, принимаемыми вне рамок обычной коммерческой деятельности, могут привести в текст двусмысленность, что потребует более подробных разъяснений (пункт 50 документа A/CN.9/963).

С целью обеспечения как можно более широкого применения руководства и с учетом того, что определение обычного хода коммерческой деятельности может привести к излишне императивному подходу к управлению, Секретариат не включил в раздел терминологии термин «обычный ход коммерческой деятельности». Вместо этого в руководстве для законодательных органов особое внимание уделяется тем случаям, когда соответствующие вопросы выходят за рамки этой сферы охвата, и содержится ссылка на рекомендации 22–24.

В. Терминология¹⁶

19. Приводимые ниже термины предназначены для того, чтобы ориентировать читателя руководства для законодательных органов. Разъяснение использования соответствующего термина в руководстве для законодательных органов может способствовать обеспечению четкого и широкого понимания обсуждаемых концепций¹⁷. Следует отметить, что в тех случаях, когда используются такие термины, как данные, документы, соглашения (включая соглашения между участниками), налоговые декларации, финансовые ведомости, записи и другие аналогичные формулировки, такая ссылка включает как их электронную, так и их бумажную версию, если в тексте не указано иное.

- **Финансовая ведомость:** «Финансовая ведомость» означает отчет, в котором представлена информация о финансовой деятельности и финансовом положении ЮНООО.

¹⁶ В соответствии с просьбой Рабочей группы, высказанной на ее двадцать седьмой сессии, Секретариат включил раздел «Терминология» (пункт 19 документа A/CN.9/895).

¹⁷ Секретариат пересмотрел пункт 19 (пункт 27 документа A/CN.9/WG.I/WP.112) в целях более четкого изложения текста.

- *Учредительные данные*: «Учредительные данные» означают информацию, которая должна представляться назначенному государственному органу для создания ЮНООО¹⁸.
- *Назначенный управляющий*: «Назначенный управляющий» означает лицо или лиц, отвечающих за управление ЮНООО, когда ЮНООО не управляется исключительно всеми его участниками¹⁹. «Назначенный управляющий» может быть либо лицом, не являющимся участником ЮНООО, либо его участником, либо и тем, и другим в определенном сочетании²⁰.
- *Участник (участники)*: «Участник (участники)» означает собственника (собственников) ЮНООО (ср. «ЮНООО»).
- *[Соглашение между участниками]*: «Соглашение между участниками» означает зарегистрированные правила, которые регулируют организацию ЮНООО.²¹
- *Квалифицированное большинство*: «Квалифицированное большинство» означает [процентную долю по решению Рабочей группы] участников ЮНООО²².
- *Доля*: «Доля» означает долю участников ЮНООО в собственности предприятия. Она включает финансовую долю участника в прибылях и убытках ЮНООО и права на получение распределяемых средств, а также права на принятие решений для участия в управлении ЮНООО и контроля за ним²³.
- *Общество ЮНСИТРАЛ с ограниченной ответственностью [ЮНООО]*²⁴: «Общество ЮНСИТРАЛ с ограниченной ответственностью [ЮНООО]» означает организационно-правовую форму предприятия с ограниченной ответственностью и правоспособностью, как это рассматривается в руководстве для законодательных органов.

¹⁸ Секретариат заменил термин «учредительный документ» термином «учредительные данные» по причинам, указанным в записке до пункта 19.

¹⁹ Для обеспечения большей ясности Секретариат заменил во всем тексте термин «управление управляющим» термином «управляется/исключается всеми его участниками» (или разными его вариантами).

²⁰ По просьбе Рабочей группы, высказанной на ее тридцать первой сессии, Секретариат пересмотрел определение термина «управляющий» (пункт 68 документа [A/CN.9/963](#)).

²¹ На своей тридцать первой сессии Рабочая группа согласилась пересмотреть определение соглашения между участниками в более общем плане (пункт 45 документа [A/CN.9/963](#)). Секретариат предлагает новое определение термина «соглашение между участниками», в котором подчеркивается тот факт, что такое соглашение должно быть зарегистрировано в соответствии с примечанием для Рабочей группы, предшествующем этому пункту.

²² На своей тридцать первой сессии Рабочая группа согласилась сформулировать определение термина «квалифицированное большинство» на своих будущих сессиях (пункт 68 документа [A/CN.9/963](#)). Секретариат упростил текст определения, как оно сформулировано в документе [A/CN.9/WG.I/WP.112](#).

²³ На своей тридцать первой сессии Рабочая группа согласилась с тем, что термин «собственность», используемый в документе [A/CN.9/WG.I/WP.112](#), имеет главным образом экономические последствия и что термин «доля» должен скорее указывать на концепцию членства в ЮНООО (пункт 77 документа [A/CN.9/963](#)). Секретариат произвел эту замену в разделе «Терминология» и во всем тексте руководства.

²⁴ Рабочая группа, возможно, пожелает отметить, что определение термина «ЮНООО» включено только для облегчения рассмотрения этих материалов в соответствии с решением Рабочей группы о том, что этот термин используется на временной основе (см. сноску 14 выше).

II. Создание и функционирование ЮНООО

A. Общие положения

а) Законодательная база

20. Как было отмечено выше (см. пункт 15), цель подхода, принятого в настоящем руководстве для законодательных органов, заключается в разработке организационно-правовой формы коммерческого предприятия, создание, определение или функционирование которого не зависят от любого действующего законодательства принимающего соответствующий закон государства или непосредственно не увязываются с ним²⁵. Вместо этого ЮНООО призвано быть отдельным продуктом законодательства, разработанного в соответствии с содержащимися в руководстве для законодательных органов рекомендациями²⁶.

21. Хотя организационно-правовые формы частных предприятий могут различаться в разных государствах, одна из их главных отличительных черт заключается в том, что они стремятся работать как можно более независимо от строгих правил, регулирующих деятельность корпораций. Например, частные коммерческие предприятия обычно стремятся получить конкретную правовую защиту от действия правил, регулирующих деятельность открытых акционерных компаний, чтобы в результате иметь возможность пользоваться более простыми правилами создания, требованием о формировании номинального уставного капитала или отсутствием требования о минимальном размере уставного капитала, большей свободой договора и менее строгими требованиями к раскрытию информации.

б) Гибкость за счет свободы договора

22. Основное внимание в процессе реформирования законодательства в целях оказания содействия в создании частных коммерческих образований было до сих пор направлено на создание гибких коммерческих форм, которые могут быть привязаны к потребностям определенных закрытых видов коммерческих предприятий, включая ММСП, желающие официально зарегистрировать и разделить личное имущество и активы коммерческого предприятия, семейные фирмы, совместные предприятия и компании по предоставлению профессиональных услуг. В некоторых государствах реформы привели к разработке законодательных моделей, которые позволяют отделить коммерческие активы субъекта от личных активов участников без создания юридического лица. Это даст возможность обособить активы ММСП от активов участников с помощью создания юридической структуры, которая не является в полной мере юридическим лицом с ограниченной ответственностью и правосубъектностью²⁷.

23. В список гибких форм коммерческих предприятий предполагается добавить и ЮНООО. Гибкость форм коммерческих предприятий частично достигается посредством предоставления возможности организации ЮНООО для проведения широкого спектра видов деятельности (см. пункты 27 и 28 и рекомендацию 2 ниже) и главным образом посредством признания важности принципа свободы договора применительно к этим частным предприятиям. В этом

²⁵ На своей двадцать седьмой сессии Рабочая группа согласилась вернуться к обсуждению вопроса об увязке руководства для законодательных органов с действующим внутренним законодательством о компаниях на более позднем этапе (пункт 22, [A/CN.9/895](#)).

²⁶ Секретариат исключил заключительные слова этого пункта (пункт 25, [A/CN.9/WG.I/WP.99](#)) «который... принимающего закон государства», с тем чтобы исключить излишние повторения.

²⁷ На своей двадцать седьмой сессии Рабочая группа согласилась перенести второе предложение текста пункта 37 документа [A/CN.9/WG.I/WP.99](#) («Тем не менее следует отметить... правосубъектностью») в более уместное место руководства для законодательных органов и исключить слова «и ограниченной ответственности» после слов «без задействования концепции правосубъектности» (пункты 31 и 32, [A/CN.9/895](#)). Секретариат перенес это предложение текста в пункт 23 выше с дополнительными редакционными изменениями.

отношении свобода договора стала руководящим принципом установления внутренней организации ЮНООО (см. пункты 55 и 56 ниже)²⁸.

24. В руководстве для законодательных органов участникам предприятия разрешается с помощью договорных механизмов (т.е. соглашения между участниками) заключать соглашения о внутреннем управлении предприятием, обходя ненужные и обременительные защитные требования, традиционно связанные с акционерными компаниями открытого типа, и адаптировать к своим нуждам права и обязанности, которые больше соответствуют потребностям более мелких предприятий.

25. В то же время в руководстве для законодательных органов содержится ряд рекомендаций относительно императивных правил, от которых нельзя отойти в силу соглашения между участниками, а также ряд стандартных положений, призванные восполнить любые пробелы, которые могут возникнуть в их соглашении. Эти стандартные правила могут иметь особенно важное значение для менее крупных или менее опытных предпринимателей, которые не могут предвидеть все возможные моменты, влияющие на успешное функционирование ЮНООО²⁹.

26. Тот факт, что ЮНООО учреждается с помощью независимого законодательного подхода на основе рекомендаций, содержащихся в руководстве для законодательных органов, который позволяет широко пользоваться свободой договора относительно организации функционирования ЮНООО, находит свое отражение в рекомендации 1.

Рекомендация 1. В законодательстве следует предусмотреть, что общество ЮНСИТРАЛ с ограниченной ответственностью («ЮНООО») регулируется [настоящим законом] и соглашением между участниками³⁰.

27. Рекомендации 2 допускает организацию ЮНООО таким образом, который подходит для любой законной предпринимательской или коммерческой деятельности. Применяется весьма широкий подход к разрешенной деятельности ЮНООО, с тем чтобы предоставить ММСП максимальные возможности для проявления гибкости, которые, как предполагается, будут использовать данную форму коммерческого предприятия. С учетом традиционного подхода в текстах ЮНСИТРАЛ в руководстве поддерживается мнение о том, что государствам следует широко толковать термины «коммерческий» и «предпринимательский», с тем чтобы избежать непреднамеренного сужения разрешенной сферы деятельности ЮНООО³¹. Кроме того, в руководстве для законодательных органов используется подход, принятый в рамках ряда законодательных реформ и

²⁸ В этой связи Рабочая группа отметила, что ММСП, возможно, будет трудно установить подобные правила и что могут быть использованы стандартные формы, с тем чтобы помочь таким предприятиям (см. пункт 63, [A/CN.9/800](#), пункт 23, [A/CN.9/WG.I/WP.86](#), и пункт 58, [A/CN.9/963](#)). По мере проведения работы по руководству для законодательных органов Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о целесообразности подготовки такой стандартной формы соглашения между участниками, с тем чтобы помочь ММСП в этом отношении.

²⁹ Секретариат пересмотрел пункты 22–26 руководства (пункты 27–30, [A/CN.9/WG.I/WP.99](#)) в целях более четкого изложения текста.

³⁰ На своей двадцать седьмой сессии Рабочая группа согласилась исключить слова «если таковое имеется» в конце рекомендации 1 (пункт 24, [A/CN.9/895](#)) и отложить принятие решения по рекомендации 1 и относящемуся к нему комментарию до тех пор, пока не будет рассмотрена рекомендация 10 и сопроводительный комментарий к ней (пункт 28, [A/CN.9/895](#)). См. также сноску 91 ниже. Секретариат заключил формулировку «настоящим законом» в квадратные скобки для указания на то, что эта формулировка относится к внутреннему законодательству, которое будет принято на основе руководства для законодательных органов.

³¹ Секретариат пересмотрел данный пункт (пункты 31 и 32, [A/CN.9/WG.I/WP.99](#)) в целях обеспечить согласованность с пересмотренной рекомендацией 2, а также учесть просьбу Рабочей группы, высказанную на ее двадцать седьмой сессии, в отношении того, что термины «коммерческий» и «предпринимательский» следует трактовать расширительно (пункт 30, [A/CN.9/895](#)).

закрывающийся в исключении положений об общих целях, с тем чтобы коммерческим образованиям было разрешено заниматься любой законной деятельностью согласно законодательству соответствующего государства. Таким образом, руководство для законодательных органов предоставляет участникам ЮНООО право решать, желают ли они включить в соглашение между участниками более ограничительное положение о цели или нет. Государства, в которых действует требование о том, что хозяйствующие субъекты должны перечислить все виды их деятельности, пожелают, возможно, рассмотреть вопрос о том, чтобы отменить это требование применительно к ЮНООО.

28. Государства, желающие перечислить производственные секторы или виды деятельности, которыми не могут заниматься ЮНООО, могут запретить ЮНООО работать в определенных регулируемых секторах, таких как банковская сфера, микрокредитование или страховое дело. В целях обеспечения дополнительной ясности государства могут прямо разрешить участие ЮНООО в конкретных видах деятельности, которые могут включать деятельность в сельскохозяйственном и ремесленном секторах и в секторе культуры³².

Рекомендация 2. В законодательстве следует предусмотреть, что ЮНООО может быть организовано для проведения любой законной предпринимательской или коммерческой³³ деятельности.

29. В руководстве для законодательных органов рекомендуется предоставить ЮНООО правосубъектность, для того чтобы обеспечить ЮНООО статус юридического лица, существующего отдельно от своих участников³⁴. Правосубъектность в этом контексте означает возложение на ЮНООО юридических прав и обязанностей, необходимых для функционирования в рамках правовой системы, включая способность приобретать права и принимать на себя обязательства от своего собственного имени.

30. Правосубъектность является средством, с помощью которого активы ЮНООО могут быть отделены от личных активов его участников — процесс, который упоминался как конструктивное разделение активов. Отдельная правосубъектность позволяет ЮНООО защититься от возможных исков со стороны личных кредиторов его участников. Это в свою очередь способствует защитному обособлению активов предприятием, которому была предоставлена ограниченная ответственность и которое может впоследствии защитить личные активы участников ЮНООО от каких-либо мер в том случае, если оно не в состоянии погасить свои долги или выполнить свои обязательства или становится участником юридических споров³⁵. Правосубъектность и защита в виде ограничения ответственности (см. рекомендацию 4) являются, таким образом, удобным правовым механизмом, который позволяет ЮНООО обособить свои активы от личных активов его участников³⁶.

31. Следует отметить, что в руководстве для законодательных органов не рассматривается внутренняя налоговая политика в отношении такой организационно-правовой формы, как ЮНООО. Решение таких принципиальных вопросов

³² Секретариат пересмотрел формулировку пункта 28 (пункт 36 документа [A/CN.9/WG.I/WP.112](#)), исключив слова «или участие... фондов» для обеспечения большей ясности.

³³ На своей двадцать седьмой сессии Рабочая группа согласилась с тем, чтобы включить слова «предпринимательской или коммерческой» перед словом «деятельности» (пункт 30, [A/CN.9/895](#)).

³⁴ Секретариат пересмотрел первое предложение пункта 29 (пункт 37 документа [A/CN.9/WG.I/WP.112](#)).

³⁵ Секретариат поменял порядок предложений текста «Отдельная правосубъектность... его участников», как они изложены в документе [A/CN.9/WG.I/WP.99](#), с тем чтобы обеспечить последовательность текста этого пункта.

³⁶ В соответствии с результатами обсуждения Рабочей группы на ее двадцать седьмой сессии Секретариат включил в это место (пункт 36, [A/CN.9/WG.I/WP.99](#)) вступительное предложение текста пункта 37 документа [A/CN.9/WG.I/WP.99](#). См. также сноску 27 выше.

лучше оставить на усмотрение государств, разрабатывающих законодательство на основе настоящего руководства, при том понимании, что государства могут рассматривать свои стратегические варианты в более широком контексте с учетом того, как наилучшим образом сократить юридические препятствия для ЮНООО и, в более общем плане, для ММСП.

Рекомендация 3. В законодательстве следует предусмотреть, что ЮНООО обладает правосубъектностью, отдельной от его участников³⁷.

32. Рекомендация 4 касается одного из основных последствий надления права субъектностью коммерческого образования в том плане, что участники ЮНООО не несут личной ответственности по обязательствам по задолженности ЮНООО, за исключением случаев ненадлежащего или мошеннического использования участниками правосубъектности ЮНООО³⁸. Таким образом, рекомендация 4 является императивной нормой.

33. Ограниченная ответственность³⁹ позволяет предпринимателям принимать коммерческие решения, не опасаясь, что их личные активы в случае плохого функционирования коммерческого образования окажутся под угрозой или что они станут участниками правовых споров⁴⁰. Это важно как для защиты участников общества, так и для поощрения инноваций или развития коммерческой деятельности. Тем не менее многие ММСП в настоящее время не пользуются теми выгодами, которые дает защита в виде ограничения ответственности. В некоторых государствах ММСП не предлагается защита в виде ограниченной ответственности, поскольку существует опасение, что это будет поощрять оппортунистические настроения предпринимателей и что это не позволит обеспечить достаточную защиту для третьих сторон — контрагентов ММСП. В то же время другие государства предоставляют участникам ММСП возможность получить защиту в виде ограничения ответственности, поскольку считается, что это будет поощрять предпринимательство и способствовать привлечению капитала⁴¹. Законодательный режим, регулирующий создание ЮНООО, сам по себе, а также в целях предоставления таким экономическим субъектам этого важного и привлекательного элемента защиты, предусматривает ограничение ответственности для участников ЮНООО.

³⁷ На своей двадцать седьмой сессии Рабочая группа согласилась включить слова «отдельной... участников» в конце текста рекомендации (пункт 33, [A/CN.9/895](#)).

³⁸ В соответствии с просьбой о внесении изменений, высказанной Рабочей группой на ее двадцать седьмой сессии (пункт 34(b), [A/CN.9/895](#)), и с учетом изменений, предложенных Секретариатом для обеспечения соответствия с пересмотренной рекомендацией 4, пункт 32 (пункт 40, [A/CN.9/WG.I/WP.112](#)), которая ранее гласила следующее: «В проекте рекомендации 4 устанавливается стандартное правило, согласно которому участники ЮНООО будут пользоваться ограниченной ответственностью по обязательствам ЮНООО». Вместе с тем Секретариат предлагает внести дополнительное изменение данного пункта для обеспечения большей ясности понятия ограниченной ответственности и ее связи с правосубъектностью. Кроме того, предлагается указать, что рекомендация 4 является императивным, а не стандартным правилом. Секретариат включил понятие порядка распределения ответственности между участниками в пункт 75. См. также сноску 114 ниже.

³⁹ Рабочая группа, возможно, пожелает обсудить вопрос об обособлении личных активов от активов, зарезервированных за ЮНООО в случае ЮНООО с одним участником. Было бы важно прояснить этот аспект в отношении таких ситуаций, когда ЮНООО с одним участником становится неплатежеспособным. В этой связи Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о целесообразности отдельного обсуждения, посвященного ЮНООО с одним участником и более сложным формам ЮНООО (пункт 90, [A/CN.9/963](#)).

⁴⁰ Секретариат заменил слова «в случае неудачи окажутся под угрозой» нынешней формулировкой для более полного прояснения сферы охвата «ограниченной ответственности».

⁴¹ Секретариат добавил эти предложения текста «В некоторых государствах... привлечению капитала» в этот пункт (пункт 39 документа [A/CN.9/WG.I/WP.99](#)) для обеспечения большей ясности текста.

34. Наличие такой защиты в виде ограничения ответственности, как правило, оберегает участников ЮНООО от несения прямой или косвенной личной ответственности вследствие деятельности ЮНООО. На деле финансовая ответственность участника ЮНООО ограничена фиксированной суммой — обычно величиной взноса участника в ЮНООО. Как было отмечено выше, ограниченная ответственность участников и отдельная правосубъектность общества — это зачастую два тесно связанных между собой элемента (см. рекомендацию 3 выше и рекомендацию 8 ниже). Предоставление ЮНООО обоих режимов будет содействовать укреплению стабильности общества и улучшению ее доступа к более дешевым кредитам.

35. Само ЮНООО несет ответственность перед своими генеральными кредиторами, и все активы ЮНООО могут быть использованы для удовлетворения их исков. Кроме того, важно отметить, что ограничение ответственности участника по обязательствам ЮНООО относится к той ответственности, которая возникает исключительно вследствие статуса этого лица как участника ЮНООО. Участники ЮНООО все равно могут нести личную ответственность за гражданские правонарушения⁴² или же, например, участник может нести ответственность за личную гарантию, которая была предоставлена в связи с обязательствами ЮНООО. Кроме того, в случае если договор с третьей стороной был заключен до момента создания ЮНООО, то участники или управляющие ЮНООО, которые заключили этот договор, могут нести личную ответственность, если эта третья сторона не знала, что она заключила этот договор с ЮНООО. В этих случаях в законодательстве следует предусмотреть разумный срок, когда участникам разрешается принимать последующие меры для исправления ситуации, возникшей из-за отсутствия юридического оформления, и для уведомления третьих сторон об изменении правового статуса⁴³.

36. Разумеется, суды будут сохранять возможность аннулировать защиту ЮНООО в виде ограничения ответственности («снятие корпоративной защиты») и установить личную ответственность участников и управляющих в случаях мошенничества или других противоправных деяний, совершенных от имени ЮНООО⁴⁴. Такое злоупотребление организационно-правовой формой ЮНООО может, например, произойти в том случае, когда один из участников использует активы ЮНООО так, как если бы это были личные активы этого участника.

Рекомендация 4. В законодательстве следует предусмотреть, что участник не несет личной ответственности по обязательствам ЮНООО исключительно на основании того, что он является участником этого ЮНООО⁴⁵.

⁴² На своей двадцать седьмой сессии Рабочая группа согласилась исключить слова «или ответственность... ЮНООО» перед словами «или же, например», поскольку они касаются вопросов ответственности другого рода, отличающихся от тех, которые рассматриваются в данном пункте (пункт 34(а), [A/CN.9/895](#)).

⁴³ На своей двадцать седьмой сессии Рабочая группа согласилась включить в комментарий обсуждение вопроса, касающегося договоров, заключенных до законного оформления ЮНООО (пункт 51, [A/CN.9/895](#)). Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть целесообразность включения в эту часть руководства дополнительной рекомендации или соответствующего комментария, с тем чтобы указать на юридические последствия ответственности ЮНООО и его участников применительно к договорам и другим актам, которые будущий участник заключил или выполняет в интересах ЮНООО до его создания.

⁴⁴ См. также пункт 38(е) в связи с рекомендацией 5, а также рекомендациями 16, 19 и 20.

⁴⁵ На своей двадцать седьмой сессии Рабочая группа согласилась сохранить текст рекомендации 4.1 и исключить рекомендацию 4.2, как они содержатся в сноске 37 документа [A/CN.9/WG.I/WP.99](#), отразив, однако, при этом содержание предложенной рекомендации 4.2 в другом месте текста, возможно, в связи с соглашением между участниками (пункт 37, [A/CN.9/895](#)). Секретариат выполнил это предложение в пункте 77 нынешнего пересмотренного варианта.

37. Некоторые государства придерживаются мнения, что требование относительно минимального капитала является разумным *quid pro quo* для того, чтобы участники частного коммерческого предприятия могли воспользоваться выгодами защиты в виде ограничения ответственности. Тем не менее многие такие государства значительно снизили требования в отношении минимального капитала для частных коммерческих предприятий до номинальных или изначально низких, но постепенно возрастающих сумм. В этой связи было отмечено, что даже в случае требований в отношении минимального капитала в номинальной или прогрессивной форме это может привести к расширению коммерческой деятельности, поскольку действие таких требований состоит не только в защите третьих сторон, но также и в помощи с точки зрения рациональности, эффективности и производительности коммерческого предприятия и в предоставлении информации относительно финансовых прав и прав на принятие решений⁴⁶. С другой стороны, опасения вызывает тот момент, что требования к минимальному капиталу, включая требования в отношении прогрессивного увеличения капитала, могут негативно воздействовать на малые предприятия, которые только начинают свою деятельность, поскольку первые три года жизненного цикла предприятия являются самыми важными, хотя от него будет требоваться прогрессивно наращивать свои резервы в ходе этого периода, несмотря на то, что оно, возможно, переживает финансовые трудности⁴⁷. В то же время, поскольку минимальный капитал, необходимый для создания такого предприятия, наряду с правилами бухгалтерского учета необходимой капитализации, зачастую является одним из самых важных факторов в процессе создания нового предприятия, отмена этого требования может привести к увеличению числа образованных коммерческих предприятий. Кроме того, в порядке принципиального решения государства, одна из конкретных проблем, связанная с установлением требований в отношении минимального капитала, сопряжена с трудностью количественного указания надлежащей суммы и с неизбежной жесткостью в случае принятия такого решения⁴⁸.

38. Вопрос о требованиях в отношении минимального капитала следует рассматривать в контексте общих механизмов защиты кредиторов и других третьих сторон, имеющих дело с ЮНООО⁴⁹. Наиболее важные из таких механизмов включены в руководство для законодательных органов в качестве императивных норм, а другие можно найти в тех или иных частях законодательной базы различных государств. Эти механизмы включают:

а) установление ответственности участников ЮНООО за ненадлежащее распределение средств и их обязательств выплачивать ЮНООО возмещение за

⁴⁶ На своей тридцать первой сессии Рабочая группа высказала мнение, что термин «право голоса» может вызвать путаницу в таком упрощенном контексте как ЮНООО. В связи с этим Секретариат предложил заменить его во всем тексте руководства термином «права на принятие решений».

⁴⁷ Секретариат пересмотрел данный пункт (пункт 44, [A/CN.9/WG.I/WP.99](#)) во исполнение просьбы Рабочей группы, высказанной на ее двадцать седьмой сессии, отразить в соответствующем комментарии те соображения, которые были высказаны Рабочей группой на ее двадцать седьмой и предыдущих сессиях, в отношении принципиальных вариантов за и против в вопросе о требованиях к минимальному капиталу (пункт 42, [A/CN.9/895](#)).

⁴⁸ Секретариат перенес в данное место предложения «В то же время, поскольку минимальный... такого решения» и исключил остальную часть этого пункта для обеспечения большей согласованности текста.

⁴⁹ Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, чтобы включить этот пункт в отдельный раздел, касающийся защиты кредиторов и других третьих лиц. Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть следующие аспекты для будущего обсуждения: а) должны ли участники ЮНООО нести ответственность перед кредиторами или только перед ЮНООО (в случае злоупотребления организационно-правовой формой ЮНООО со стороны участников); и б) могут ли кредиторы принудить ЮНООО к действиям против его участников.

любое такое распределение (см. рекомендации 19 и 20, которые являются императивными нормами);

b) установление стандартов поведения, включая добросовестность и фидуциарные обязательства (см. рекомендацию 16(a), которая является императивной нормой);

c) требование прозрачности и доступности в процессе хранения и предоставления документации и информации ЮНООО (см. рекомендации 25 и 26, которые являются императивными нормами);

d) требование включать в коммерческое название образования указание на его статус общества с ограниченной ответственностью (например, «ЮНООО») и указывать это название в договорах, счетах-фактурах и других документах при совершении сделок с третьими сторонами (см. рекомендацию 6, которая является императивной нормой);

e) допущение исключений из принципа защиты в виде ограничения ответственности участников ЮНООО при определенных обстоятельствах (норма, касающаяся «снятия корпоративной защиты», является средством правовой защиты в отношении корпораций и других образований с ограниченной ответственностью, которая предусмотрена в некоторых государствах, но не носит обязательного нормативно-правового характера в отношении ЮНООО, где это, возможно, лучше сделать с помощью императивных норм, запрещающих участникам злоупотреблять организационно-правовой формой ЮНООО, которые содержатся в рекомендациях 16(a), 19 и 20)⁵⁰;

f) установление требований, касающихся прозрачности, качества и общедоступности зарегистрированной информации о ЮНООО и его управляющих (это, как можно предположить, будет зависеть от законодательства государства, регулирующего ведение реестра коммерческих предприятий)⁵¹;

g) закрепление за коммерческими регистрами или специализированными учреждениями надзорных функций (это также, как можно предположить, будет зависеть от законодательства государства, регулирующего ведение реестра коммерческих предприятий);

h) создание кредитных бюро (это будет принципиальным решением государства); и

i) требование осуществлять надзор за корпоративным управлением (это будет принципиальным решением государства).

39. В соответствии с характером ЮНООО как механизма содействия ММСП, а также рядом законодательных реформ, в рамках которых требование в отношении минимального капитала было заменено другими механизмами для защиты третьих сторон, имеющих дело с ЮНООО, в руководстве для законодательных органов не рекомендуется введение требования о минимальном капитале, необходимом для создания ЮНООО. Как было отмечено выше, основными

⁵⁰ Рабочая группа, возможно, пожелает также напомнить о том, что ранее она уже рассматривала вопрос о «снятии корпоративной защиты» и пришла к общему мнению, что «правила, касающиеся снятия корпоративной защиты, являются достаточно подробными и могут значительно отличаться в зависимости от конкретного государства и что поэтому пытаться установить такие стандарты в тексте руководства, возможно, было бы непродуктивно, за исключением указания в комментарии на потенциальную важность такого средства правовой защиты и отнесения вопроса об установлении соответствующих стандартов к компетенции принимающих законодательства государств» (пункты 56 и 58, [A/CN.9/831](#)). В любом случае суды все равно могут «снять корпоративную защиту» в соответствии с законодательством государства, если участники ЮНООО злоупотребляют его организационно-правовой формой, и такое средство не обязательно специально включать в текст руководства для законодательных органов. На своей двадцать седьмой сессии Рабочая группа согласилась с подходом, изложенным в этой сноске (пункт 35, [A/CN.9/895](#)).

⁵¹ См. соответствующие рекомендации в Руководстве по регистрации предприятий.

механизмами, предусмотренными в руководстве для законодательных органов в целях обеспечения защиты третьих сторон, имеющих дело с ЮНООО, являются императивные нормы в рекомендациях 6, 16(a), 19, 20, 25 и 26, как это указано в подпунктах 38(a)–(e) выше.

40. Даже если принципиальные соображения того или иного государства требуют установления требования в отношении минимального капитала — пусть даже в номинальном или прогрессивном увеличивающемся размере, — в настоящем руководстве это требование не предусмотрено в отношении ЮНООО⁵². Вместо этого могут быть рассмотрены другие механизмы, такие как установление максимального размера (например, на основе численности работников) или уровня рентабельности ЮНООО, от которого затем можно потребовать преобразования в другую организационно-правовую форму (для которой государство уже сможет потребовать установления минимального размера капитала) при превышении этого максимального размера. Следует, однако, отметить, что такой подход может неоправданно ограничить рост ЮНООО.

Рекомендация 5. В законодательство не следует включать требования о минимальном размере капитала для образования ЮНООО.

41. Для того чтобы предупредить третьи стороны о том, что они, возможно, имеют дело с ЮНООО, в законодательстве следует потребовать, чтобы в названии ЮНООО обязательно содержались формулировки или сокращения (например, «ЮНООО»)⁵³, позволяющие отличить его от других видов коммерческих образований⁵⁴. Использование одной и той же или схожих формулировок или сокращений в разных государствах поможет ЮНООО включиться в трансграничную торговлю в том смысле, что определяющие характеристики этого образования сразу станут известны после признания формулировки или сокращения, даже в трансграничном контексте. Поскольку организационно-правовая форма ЮНООО задумана как подобная новаторская форма, конкретно привязанная к нуждам ММСП и созданная при помощи независимого законодательного подхода, не увязанного с действующими моделями, выбор соответствующих идентифицирующих формулировок или сокращений не обязательно должны определяться местным правовым контекстом⁵⁵.

42. Если некоторые государства, возможно, пожелают потребовать от ЮНООО использовать его отличительные формулировки или сокращения во всей переписке с третьими сторонами, с тем чтобы предупредить эти стороны о его правосубъектности⁵⁶, то следует установить соответствующие санкции за невыполнение этого требования. Отказ в предоставлении ЮНООО защиты в виде ограниченной ответственности может стать слишком жестким наказанием. Вместо этого государства, поощряя ЮНООО к использованию своей отличительной формулировки или сокращения во всей корреспонденции с целью повышения юридической определенности, могут решить не делать это обязательным требованием, с тем чтобы не создавать дополнительное бремя для ЮНООО, потенциально увеличивая его административные расходы, связанные с соблюдением и проверкой. Если подходить к этому с практической точки зрения, то, поскольку

⁵² Секретариат изменил формулировку первого предложения данного пункта (пункт 49 документа [A/CN.9/WG.I/WP.112](#)) для обеспечения большей ясности.

⁵³ В соответствии со сносками 14 и 24 выше этот термин («ЮНООО») используется в порядке примера.

⁵⁴ Рабочая группа согласовала такой подход на своих двадцать седьмой (пункт 43, [A/CN.9/895](#)) и предыдущих сессиях (см. пункт 69, [A/CN.9/825](#), и пункты 61–63, [A/CN.9/831](#)).

⁵⁵ В свете обсуждения в контексте комментария к рекомендации 6 Рабочая группа, возможно, пожелает принять решение относительно предложенной единообразной терминологии или сокращения для использования в целях идентификации ЮНООО.

⁵⁶ Секретариат заменил термин «ограниченная ответственность» в пункте 42 выше (пункт 51 документа [A/CN.9/WG.I/WP.112](#)) термином «правосубъектность», с тем чтобы подчеркнуть отличительную особенность ЮНООО.

соответствующие отличительные формулировки или сокращения являются частью названия ЮНООО, они в любом случае будут, скорее всего, включаться во всю переписку с участием ЮНООО.

43. Что касается названия, выбираемого для ЮНООО, то ЮНООО, очевидно, должны будут соблюдать императивные требования относительно регистрации (и утверждения) названий компаний в рамках той юрисдикционной системы, в которой эти ЮНООО будут осуществлять свои коммерческие операции^{57,58}.

Рекомендация 6. В законодательстве следует предусмотреть, что название ЮНООО должно содержать формулировку или сокращение, которые идентифицируют его как ЮНООО.

В. Образование ЮНООО

44. В руководстве для законодательных органов принят гибкий подход и рекомендуется разрешить в законодательстве создание и функционирование ЮНООО с одним участником или с несколькими участниками. Это дает возможность создания ЮНООО одним участником, в том числе индивидуальным предпринимателем, занимающимся относительно простой коммерческой деятельностью, и позволяет обеспечить развитие ЮНООО, начиная с образования с одним участником до более сложного образования с несколькими участниками. Для защиты кредиторов и третьих сторон, имеющих дело с ЮНООО, и обеспечения правовой определенности в рекомендации 7 предусматривается, что в ЮНООО в любой момент может входить по крайней мере один участник. В случае ЮНООО с одним участником государствам следует предусмотреть разумный срок для замены этого участника, если соглашение между участниками не содержит надлежащего положения в этом отношении, с тем чтобы избежать автоматического роспуска ЮНООО⁵⁹. В качестве дополнительного элемента, способствующего повышению гибкости ЮНООО, в рекомендации 7 не указывается максимальное число участников для ЮНООО⁶⁰.

45. Государствам важно рассмотреть в законодательстве о создании ЮНООО вопрос о том, может ли участник ЮНООО быть юридическим лицом или разрешается участие в ЮНООО только физическим лицам. Если юридическому лицу разрешается быть участником ЮНООО, то государствам желательно обеспечить широкое понимание понятия «юридическое лицо», которое должно включать любое образование, которому предоставлена правосубъектность⁶¹. Разрешение юридическому лицу быть участником ЮНООО может способствовать преобразованию ЮНООО в более сложный вид предприятия. Кроме того, участие

⁵⁷ Во исполнение просьбы Рабочей группы, высказанной на ее двадцать седьмой сессии, Секретариат исключил пункты 50–52 документа [A/CN.9/WG.I/WP.99](#) (пункт 46 документа [A/CN.9/895](#)).

⁵⁸ В Руководстве ЮНСИТРАЛ для законодательных органов по основным принципам регистра предприятий обсуждаются вопросы о регистрации и предварительном резервировании названий предприятий, о важности уникальности таких названий, об установленных государством критериях применительно к требованиям в связи с названиями предприятий и о роли регистра предприятий при оказании помощи предпринимателям в выборе названия для своего предприятия.

⁵⁹ Рабочая группа, возможно, пожелает принять к сведению, что на ее тридцать первой сессии рассмотрение мнения о необходимости исключения предложения «В случае... ЮНООО» было отложено до рассмотрения Рабочей группой раздела G и рекомендации 21 о передаче прав (пункт 55 документа [A/CN.9/963](#)).

⁶⁰ Для улучшения последовательности текста Секретариат перенес последнее предложение пункта 54 документа [A/CN.9/WG.I/WP.112](#) в конец пункта 44.

⁶¹ На своей тридцать первой сессии Рабочая группа согласилась заменить формулировку «любые субъекты, способные осуществлять инвестиции» нынешней формулировкой («любое образование... правосубъектности»). Секретариат выполнил это решение с незначительными редакторскими поправками для обеспечения большей ясности (пункт 30 документа [A/CN.9/963](#)).

юридического лица в ЮНООО может расширить доступ ЮНООО к ресурсам (денежным, технологическим и профессиональным) и новым рынкам, а также способствовать укреплению доверия к себе. Это важно не только для ЮНООО, функционирующих в государстве с более низким уровнем развития инфраструктуры, но и для ЮНООО, которые стремятся расширить свою деятельность на внутреннем рынке и за рубежом.

46. Вместе с тем государства, возможно, пожелают ограничить участие в ЮНООО только физическими лицами, особенно в случае ЮНООО с одним участником, что может вызвать обеспокоенность в отношении целостности и надежности организационно-правовой формы ЮНООО⁶² (см. также пункт 59 ниже), поскольку это может повысить вероятность отмывания денег, мошенничества или иных незаконных деяний. Если юридическим лицам будет разрешено становиться участниками ЮНООО, то государствам следует предусмотреть соответствующие гарантии для предупреждения таких незаконных деяний. Например, они могут установить, что управляющими ЮНООО могут назначаться только физические лица или что ЮНООО обязано хранить информацию о личности участников и управляющих юридического лица и о любых изменениях их личных данных, или что юридическому лицу может быть разрешено участие только в ЮНООО с несколькими участниками при условии, что другими участниками являются физические лица. Все эти меры могут способствовать предупреждению создания ЮНООО, не осуществляющего активную деловую деятельность («фиктивная организация»).

47. Вместе с тем для сохранения простоты организационно-правовой формы ЮНООО в настоящем руководстве для законодательных органов государствам предоставляется возможность по собственному усмотрению разрешать становиться участниками ЮНООО только физическим лицам⁶³.

Рекомендация 7⁶⁴. В законодательстве следует:

- а) предусмотреть, что ЮНООО должно иметь по крайней мере одного участника с момента его образования [и до его роспуска]; и**
- б) уточнить, разрешается ли быть участниками ЮНООО только физическим лицам или также юридическим лицам.**

48. В целях обеспечения юридической определенности относительно момента возникновения ЮНООО в руководстве для законодательных органов рекомендуется считать, что ЮНООО образуется с момента его регистрации⁶⁵. посредством регистрации в регистре предприятий ЮНООО приобретает свои важнейшие атрибуты, включая правосубъектность и ограниченную ответственность для его участников. В интересах обеспечения предсказуемости и прозрачности

⁶² Секретариат заменил термин «форма ЮНООО» термином «организационно-правовая форма ЮНООО», с тем чтобы подчеркнуть, что выраженная обеспокоенность касается ЮНООО в целом, а не одного конкретного коммерческого предприятия.

⁶³ На своей тридцать первой сессии Рабочая группа согласилась включить в пункт 55 документа [A/CN.9/WG.I/WP.112](#) обсуждение преимуществ и недостатков предоставления юридическому лицу возможности стать участником ЮНООО. Секретариат выполнил это решение в пунктах 45 и 46 нынешнего текста (пункт 28 документа [A/CN.9/963](#)). Кроме того, формулировка пункта 47 (пункт 55 документа [A/CN.9/WG.I/WP.112](#)) была изменена для обеспечения сопоставимости с пересмотренной рекомендацией 7(b).

⁶⁴ На своей тридцать первой сессии Рабочая группа согласилась изменить формулировку рекомендации 7, с тем чтобы лучше учесть обеспокоенность государств в отношении участия юридических лиц в ЮНООО и разделить эту рекомендацию на два подпункта (пункт 27 документа [A/CN.9/963](#)). Рабочая группа, возможно, пожелает принять к сведению, что она согласилась отложить рассмотрение предложения об исключении формулировки «и до его роспуска» в рекомендации 7(a) на более поздний период (пункт 55 документа [A/CN.9/963](#)).

⁶⁵ Секретариат пересмотрел первое предложение пункта 48 (пункт 56 документа [A/CN.9/WG.I/WP.112](#)) для обеспечения согласованности с пересмотренной рекомендацией 8 (пункт 31 документа [A/CN.9/963](#)).

регистрации весьма желательно, чтобы государства указывали момент, когда регистрация предприятия вступает в силу⁶⁶. В соответствии с передовой международной практикой, изложенной в Руководстве ЮНСИТРАЛ для законодательных органов по ключевым принципам ведения регистра предприятий («Руководство ЮНСИТРАЛ по регистрации коммерческих предприятий»), государство, возможно, пожелает уточнить, что ЮНООО начинает законно существовать либо с момента внесения информации о регистрации предприятия в регистрационную запись, либо в момент получения регистром заявки на регистрацию⁶⁷.

49. Независимо от системы, используемой для регистрации ЮНООО (электронной, бумажной или комбинированной регистрационной системы), по выполнении необходимых требований, ЮНООО получит уведомление о регистрации от уполномоченного государственного органа. В соответствии с рекомендациями Руководства по регистрации коммерческих предприятий и с целью отражения простой структуры ЮНООО направление уведомления о регистрации должно производиться в кратчайшие сроки и самым возможным оперативным образом⁶⁸.

Рекомендация 8. В законодательстве следует предусмотреть, что ЮНООО образуется, когда оно зарегистрировано⁶⁹.

50. В зависимости от создаваемого вида коммерческого образования государства, как правило, требуют представления различных видов и объемов информации, необходимых для действительного образования соответствующего предприятия⁷⁰. В целях отражения предполагаемой простой структуры ЮНООО в руководстве для законодательных органов информация, требуемая для образования ЮНООО, сводится до минимальной информации, необходимой для создания и функционирования ЮНООО, а также для защиты третьих сторон. Кроме того, в рекомендации 9 отражен тот принцип, что для МСП процесс предоставления требуемой информации должен быть как можно более простым, для того чтобы не создавать излишней дополнительной нагрузки и поощрять соблюдение закона. ЮНООО может свободно включать любую дополнительную информацию, которая будет сочтена уместной, в частности если такая информация может оказаться полезной для получения доступа к кредиту или привлечения инвесторов.

51. Минимальная обязательная информация, подлежащая представлению для образования ЮНООО, включает в соответствии с рекомендацией 9 название ЮНООО, а также адрес, по которому, как считается, предприятие будет получать корреспонденцию⁷¹. В тех случаях, когда у предприятия нет адреса в стандартном виде, вместо адреса предприятия должна представляться информация

⁶⁶ См. Руководство по регистрации коммерческих предприятий, пункт 142 ff.

⁶⁷ Секретариат изменил формулировку данного пункта (пункт 56 документа [A/CN.9/WG.I/WP.112](#)) для обеспечения согласованности с пересмотренной рекомендацией 8 и Руководством о регистрации коммерческих предприятий (пункт 31 документа [A/CN.9/963](#)).

⁶⁸ Секретариат исключил пункт 58 документа [A/CN.9/WG.I/WP.112](#) для обеспечения согласованности с пересмотренной рекомендацией 8 и в соответствии с принятым на тридцать первой сессии Рабочей группы решением о том, что положение о регистрации должно быть сформулировано нейтрально и включать ссылки на Руководство по регистрации коммерческих предприятий (пункт 32 документа [A/CN.9/936](#)).

⁶⁹ Секретариат пересмотрел текст данной рекомендации в соответствии с просьбой Рабочей группы, высказанной на ее тридцать первой сессии (пункт 31 документа [A/CN.9/963](#)).

⁷⁰ На своей тридцать первой сессии Рабочая группа вновь указала на то, что в ходе состоявшихся ранее обсуждений (пункт 52 документа [A/CN.9/895](#)) было отмечено, что вопрос о том, какая информация требуется для оформления ЮНООО, следует рассматривать отдельно от вопроса о том, какая информация должна предаваться гласности (пункт 40 документа [A/CN.9/963](#)), и что она вернется к этому аспекту на более позднем этапе.

⁷¹ Секретариат изменил формулировку заключительной части данного предложения для обеспечения согласованности с Руководством по регистрации коммерческих предприятий.

с точным описанием его географического местонахождения⁷². Адрес предприятия или географическое местонахождение ЮНООО будет использоваться для обслуживания или для почтовой корреспонденции⁷³.

52. Для образования ЮНООО следует также указывать личные данные каждого лица, управляющего предприятием. Если предприятием управляют исключительно все его участники (без внешнего управляющего), то должны указываться личные данные каждого участника⁷⁴, поскольку каждый участник будет являться управляющим ЮНООО. Если предприятие управляется одним или несколькими назначенными управляющими независимо от того, являются ли эти управляющие участниками ЮНООО, то должны указываться личные данные каждого назначенного управляющего. Предъявление к ЮНООО требования о раскрытии личных данных каждого лица, управляющего предприятием, обеспечивает более высокую степень прозрачности для государственных органов и третьих сторон, имеющих дело с ЮНООО⁷⁵. Вместе с тем для образования ЮНООО не требуется представления информации о месте проживания каждого из этих лиц⁷⁶, поскольку такая информация не является существенной для достижения цели защиты третьих сторон. Для выполнения этой цели и контроля за управлением предприятия государству будет достаточно знать рабочий адрес ЮНООО. Кроме того, рабочий адрес ЮНООО будет также служить в качестве официального почтового адреса лиц, управляющих ЮНООО⁷⁷.

53. В зависимости от внутренних условий и потребностей государство может потребовать представления другой информации в дополнение к той, которая указана в рекомендации 9. Например, в некоторых государствах особенно актуальной для правильного оформления ЮНООО может считаться информация о личности учредителей ЮНООО, размере доли участников ЮНООО, полномочиях представлять его и любых ограничениях прав управляющих принимать обязательства от имени ЮНООО⁷⁸.

54. Используемый в руководстве для законодательных органов подход к информации, которую ЮНООО должно представить государственным органам, будет, как предполагается, отвечать требованиям международных стандартов в отношении бенефициарного владения⁷⁹. Эти требования в отношении информа-

⁷² См. также рекомендацию 21 Руководства по регистрации коммерческих предприятий.

⁷³ Секретариат исключил последнее предложение пункта 51 (пункт 60 документа [A/CN.9/WG.I/WP.112](#)) для обеспечения согласованности с новым проектом рекомендации 9.

⁷⁴ На своей тридцать первой сессии Рабочая группа согласилась заменить термин «участник» термином «управляющий участник» для учета случаев, когда ЮНООО будет управляться лишь некоторыми из его участников (пункт 33 документа [A/CN.9/963](#)). Вместе с тем Секретариат пересмотрел вступительные предложения пункта 52 (пункт 61 документа [A/CN.9/WG.I/WP.112](#)) для обеспечения большей ясности, предложив в связи с этим сохранить нынешний термин «участник» во избежание дублирования.

⁷⁵ Секретариат добавил это предложение к пункту 52 (пункт 61 документа [A/CN.9/WG.I/WP.112](#)) в соответствии с результатами обсуждения в Рабочей группе на ее тридцать первой сессии вопросов, касающихся важности обеспечения более точной идентификации управляющих ЮНООО (пункты 35 и 41 документа [A/CN.9/963](#)).

⁷⁶ Секретариат заменил формулировку «в учредительном документе» формулировкой «для образования ЮНООО» по причинам, указанным до пункта 18.

⁷⁷ Секретариат изменил формулировку последнего предложения пункта 52 (пункт 61 документа [A/CN.9/WG.I/WP.112](#)) для обеспечения большей ясности.

⁷⁸ Секретариат добавил обсуждение вопроса о дополнительной информации, который государства, возможно, пожелают рассмотреть с целью обеспечения надлежащего оформления ЮНООО, как это было решено Рабочей группой на тридцать первой сессии (пункт 41 документа [A/CN.9/963](#)).

⁷⁹ Рекомендация 24 Целевой группы по финансовым мероприятиям (ФАТФ), касающаяся прозрачности и бенефициарных владельцев юридических лиц, призывает государства проводить всеобъемлющие оценки юридических лиц с точки зрения рисков и обеспечивать, чтобы все компании были зарегистрированы в общедоступном регистре компаний. Требуется следующая основная информация: а) наименование компании; б) доказательство регистрации в качестве корпорации; с) организационно-правовая форма и статус; d) адрес зарегистрированной конторы; e) ее основные полномочия по

ции⁸⁰ должны развеять любые опасения по поводу возможного нецелевого использования организационно-правовой формы ЮНООО в противоправных целях, включая отмывание денег и финансирование терроризма. Такой подход также помогает установить надлежащий регулятивный баланс, поскольку он обеспечивает достаточную правовую и коммерческую определенность для государства и защиту третьих сторон, имеющих дело с ЮНООО⁸¹.

Рекомендация 9. Требования законодательства в отношении информации, необходимой для образования ЮНООО, должны быть сведены к минимуму. Такая информация должна включать⁸²:

- а) название ЮНООО;**
- б) рабочий адрес или, если у предприятия нет адреса в стандартной форме⁸³ — точное географическое местоположение ЮНООО; и**
- в) идентификационные данные каждого лица, которое управляет ЮНООО⁸⁴.**

С. Организация ЮНООО

55. Как уже отмечалось выше в отношении рекомендации 1 (см. пункты 23, 25 и 26), свобода договора должна являться руководящим принципом при установлении внутренней организации ЮНООО. В результате применения этого принципа функционирование ЮНООО регулируется соглашением между его участниками, за исключением тех случаев, когда законодательные положения носят императивный характер и не могут быть изменены. Императивными являются правила, которые устанавливают необходимую нормативно-правовую базу ЮНООО и обеспечивают правовую определенность или которые необходимы для защиты прав ЮНООО и третьих сторон, имеющих дело с ЮНООО. В тех

регулированию; и f) список директоров. Кроме того, требуется, чтобы компании вели учет своих акционеров или участников. (См. Международные стандарты по противодействию отмыванию денег, финансированию терроризма и финансированию распространения оружия массового уничтожения: рекомендации ФАТФ, часть E, касающаяся прозрачности и бенефициарной собственности юридических лиц и образований (www.fatf-gafi.org/media/fatf/documents/recommendations/pdfs/FATF_Recommendations.pdf). Кроме того, следует напомнить о том, что для осуществления своей деятельности коммерческие образования часто должны открывать банковские счета, для чего необходимо представлять налоговые и другие идентификационные номера, и поэтому финансовые учреждения, возможно, остаются самыми приемлемыми сторонами для предупреждения отмывания денежных средств и других незаконных действий или борьбы с ними. В отношении рассмотрения этих вопросов Рабочей группой см. пункты 27 и 41 документа A/CN.9/800 и пункты 47–55 документа A/CN.9/825, а также информацию, содержащуюся в пунктах 26–32 документа A/CN.9/WG.I/WP.82 и пунктах 21 и 26 документа A/CN.9/WG.I/WP.89.

⁸⁰ См. также рекомендации 25 и 26, касающиеся ведения учета, проверки и раскрытия информации по ЮНООО его участникам.

⁸¹ В соответствии с просьбой Рабочей группы, высказанной на ее тридцать первой сессии, Секретариат исключил пункт 63 документа A/CN.9/WG.I/WP.112 (пункт 41 документа A/CN.9/963).

⁸² Секретариат изменил текст вводной части рекомендации 9 в соответствии с решением Рабочей группы, принятым на ее тридцать первой сессии (пункты 33 и 37 документа A/CN.9/963).

⁸³ Секретариат добавил формулировку «если... в стандартной форме» для обеспечения большей ясности рекомендации 9(b) и согласованности с Руководством по регистрации коммерческих предприятий.

⁸⁴ Секретариат исключил рекомендацию 9(c) в документе A/CN.9/WG.I/WP.112 и заменил в новой рекомендации 9(c) (бывшая рекомендация (d)) слово «имя» словами «идентификационные данные» в соответствии с решением Рабочей группы, принятым на ее тридцать первой сессии (пункт 41 документа A/CN.9/963). Кроме того, Секретариат заменил термин «управляющий» формулировкой «лица... ЮНООО» для обеспечения большей ясности.

случаях, когда в соглашении между участниками ничего не говорится по какому-либо вопросу, не урегулированному в императивном порядке, в руководстве для законодательных органов предусмотрены стандартные правила, предназначенные для заполнения любых пробелов.

56. Для обеспечения добросовестного, эффективного и прозрачного управления ЮНООО участники, возможно, пожелают включить в свое соглашение следующие правила, касающиеся по крайней мере следующих вопросов:

a) ведение актуальных записей, касающихся решений участников, как в ходе, так и за рамками обычной коммерческой деятельности ЮНООО, а также формы, в которой должны вестись эти записи;

b) любые требования в отношении совещаний участников, включая:

i) их периодичность и место проведения, а также любые ограничения в этом отношении;

ii) любые требования в отношении того, кто может созывать совещания участников;

iii) средства, при помощи которых может проводиться совещание, включая вопрос о том, может ли оно проводиться с использованием технических средств посредством переписки;

iv) срок любого предварительного уведомления до проведения совещания участников;

v) форма, в которой должно представляться любое необходимое уведомление о проведении совещания участников (например, должно ли оно быть в письменной форме), и информация (если таковая имеется), которая должна прилагаться к уведомлению (например, финансовая информация ЮНООО); и

vi) допускается ли отказ от какого-либо необходимого уведомления и какую форму может принять этот отказ; и

c) любые решения, которые требуют большинства голосов, отличающихся от стандартного правила большинства при принятии решений в ходе обычной коммерческой деятельности или квалифицированного большинства для принятия решений, выходящих за рамки обычной коммерческой деятельности ЮНООО (см. пункт 64 ниже и рекомендацию 12 (с))⁸⁵.

57. В настоящем руководстве для законодательных органов выражается мнение, что соглашение между участниками может быть заключено в письменной или устной форме или быть основано на конклюдентных действиях. Большая гибкость, допускаемая в отношении формы соглашения между участниками, означает, что во многих ММСП может вообще не существовать никакого формального письменного соглашения и что в таких случаях участники должны иметь возможность полагаться на устные договоренности или договоренности, основанные на совершении конклюдентных действий, а также на стандартные правила, установленные в законодательстве. Вместе с тем наличие письменного соглашения может отвечать наилучшим интересам участников, поскольку наличие устных договоренностей участников и договоренностей, основанных на совершении конклюдентных действий, труднее доказать в случае возникновения спора. Если в ЮНООО имеется только один участник, то для внутреннего управления ЮНООО все же требуется соглашение между участниками, которое может

⁸⁵ Секретариат перенес пункт 56 (пункт 73 документа [A/CN.9/WG.I/WP.112](#)) в комментарии к рекомендации 10 для обеспечения большей согласованности с текстом. Секретариат пересмотрел также данный пункт для облегчения его прочтения.

быть заключено в письменной форме или на основании конклюдентных действий^{86, 87}.

58. Руководство для законодательных органов не требует предавать гласности соглашение между участниками ЮНООО. Такой подход позволяет защитить частную жизнь участников и облегчает функционирование ЮНООО путем исключения необходимости представлять поправки органам, регистрирующим коммерческие предприятия, каждый раз, когда в соглашение между участниками вносятся изменения. Вместе с тем если соглашение между участниками включает положения, которые изменяют стандартные правила, применимые к ЮНООО, то требуется направление уведомления о таких изменениях третьим сторонам, имеющим дело с ЮНООО, для придания им силы в отношении этих третьих сторон (см. пункт 71 и рекомендацию 15 ниже)⁸⁸.

Рекомендация 10. В законодательстве следует предусмотреть, что участники ЮНООО могут заключать соглашение между участниками в любой форме, в том числе соглашение в письменной или устной форме или соглашение на основе конклюдентных действий. Это соглашение может касаться любого вопроса, касающегося ЮНООО, за исключением вопросов, охваченных⁸⁹ императивными нормами, изложенными в рекомендациях 1, 2, 3, 4, 6, 7, 8, 9, 16(a), [15]⁹⁰, 19, 20, 23(c), 25 и 26⁹¹.

[Примечание для Рабочей группы. Секретариат изменил структуру раздела D ниже для обеспечения большей ясности. Этот раздел начинается со стандартного правила, касающегося управления ЮНООО (рекомендация 11), за которым следует правило, регулирующее процесс принятия решений в ЮНООО, которое управляется исключительно всеми его участниками (рекомендация 12). Третья часть раздела посвящена ЮНООО, находящемуся под управлением назначенных управляющих (рекомендации 13 и 14, т.е. рекомендация 15 в документе A/CN.9/WG.I/WP.112), а четвертая часть касается положений, которые являются общими как для ЮНООО, находящихся под исключительным управлением всех его участников, так и для ЮНООО, находящихся под управлением назначенного управляющего (рекомендации 15 и 16, т.е. рекомендации 14 и 13 документа A/CN.9/WG.I/WP.112).]

⁸⁶ Для обеспечения большей ясности текста Секретариат пересмотрел формулировку пункта 57 (пункт 65 документа A/CN.9/WG.I/WP.112). Однако с учетом обоснования, изложенного в «Примечании для Рабочей группы», размещенного до пункта 19, Секретариат предлагает пересмотреть подход, используемый в данном пункте и рекомендации 10.

⁸⁷ После достижения в Рабочей группе консенсуса в отношении формы соглашения между участниками (см. также сноску 86 выше) она, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, является ли необходимым соглашение между участниками для ЮНООО с одним участником (особенно в случае ЮНООО с одним участником, когда этот участник является также управляющим), и если да, то может ли оно требовать иного содержания, чем соглашение между участниками в ЮНООО с несколькими участниками (пункт 90 документа A/CN.9/963).

⁸⁸ Секретариат добавил это последнее предложение в данный пункт для разъяснения того, что информация об изменении стандартных правил должна всегда раскрываться для придания этим изменениям юридической силы в отношении третьих сторон.

⁸⁹ Секретариат пересмотрел начало второго предложения рекомендации («Участники... соглашений»), заменив его нынешней формулировкой («Это соглашение... охваченных») для обеспечения большей ясности.

⁹⁰ Секретариат заключил ссылку на рекомендацию 15 в квадратные скобки с учетом своего предложения о том, что такая рекомендация больше не должна рассматриваться обязательной, таким образом исключив ее из перечня императивных норм, включенных в рекомендацию 10, см. сноску 109 ниже.

⁹¹ На своей двадцать седьмой сессии Рабочая группа согласилась отложить рассмотрение рекомендации 10 (рекомендация 11 в документе A/CN.9/WG.I/WP.99/Add.1), с тем чтобы создать возможность для правильной оценки императивных рекомендаций (пункт 58 документа A/CN.9/895). См. также сноску 30 выше.

D. Управление ЮНООО

59. Структура управления ЮНООО должна учитывать проблемы, которые могут возникнуть в частных компаниях с несколькими участниками, когда лишь сравнительно небольшое число участников принимают существенное участие в управлении ЮНООО и его работе, причем такая ситуация, по всей вероятности, будет возникать в большинстве случаев ЮНООО. Система назначения внешнего управляющего, которая обычно распространена в государственных компаниях, для управления ЮНООО может быть плохо приспособлена для управленческих нужд многих частных компаний, особенно если речь идет о микро- и малых предприятиях. Таким образом, рекомендация 11 устанавливает в качестве стандартного подхода исключительное управление ЮНООО всеми его участниками.

60. Вместе с тем стандартное правило может не подходить для каждого ЮНООО. Например, бывают случаи, когда какой-либо из участников не желает или не имеет права выступать в качестве управляющего (см. пункт 62 ниже)⁹². В этой связи рекомендация 11 разрешает участникам ЮНООО согласовывать структуру управления, которая не предусматривает возможность для работы всех участников в качестве управляющих. В этих случаях ЮНООО будет управляться назначенным управляющим. Альтернативные структуры управления могут включать в себя управление: i) только некоторыми участниками ЮНООО; ii) только управляющими, не являющимися участниками; iii) некоторыми из участников ЮНООО и неучастником (неучастниками); или iv) всеми участниками ЮНООО и неучастником (неучастниками). Назначенные управляющие будут управлять обычной деятельностью ЮНООО в соответствии с рекомендацией 14.

61. В тех случаях, когда имеется только один участник ЮНООО, этот участник и будет управляющим, если только он не назначит другого управляющего.

62. Управляющие ЮНООО, независимо от того, управляется ли ЮНООО исключительно всеми его участниками или одним или несколькими назначенными управляющими, должны отвечать юридическим требованиям (например, минимальный возраст, отсутствие дисквалификации), установленным в соответствии с внутренним законодательством государства для лиц, занимающих должность управляющего. В этой связи в законодательстве следует также указать, может ли юридическое лицо, которому предоставлено право участия в ЮНООО, быть назначенным в качестве управляющего (см. пункт 46 выше, касающийся мер защиты для предотвращения неправомерного использования ЮНООО юридическими лицами). Помимо требований, установленных в соответствии с законодательством государства, соглашение между участниками может предусматривать другие квалификационные требования, которым должен отвечать управляющий ЮНООО⁹³.

⁹² Рабочая группа, возможно, пожелает предусмотреть дополнительное стандартное правило для случаев, когда не все участники имеют законное право выступать в качестве управляющих, поскольку в настоящее время рекомендация 11(b) применяется только к отступлениям от стандартного правила в соответствии с соглашением между участниками.

⁹³ Секретариат изменил комментарий к рекомендации 11 для обеспечения его согласованности с изменениями, внесенными в рекомендацию. Кроме того, в соответствии с решением Рабочей группы, принятым на ее тридцать первой сессии, Секретариат добавил новый пункт (пункт 62), посвященный подходу к определению требований, которым необходимо следовать для того, чтобы быть управляющим (пункт 47 документа [A/CN.9/963](#)).

Рекомендация 11. В законодательстве следует предусмотреть, что:

- а) ЮНООО управляется исключительно всеми его участниками, если только иное не указано в [соглашении между участниками⁹⁴]; и
- б) участники ЮНООО могут договориться в своем [соглашении между участниками] о назначении одного или нескольких назначенных управляющих⁹⁵.

1. Когда ЮНООО управляется исключительно всеми его участниками

63. Когда ЮНООО управляется исключительно всеми его участниками, эти участники имеют совместные и равные права на управление и принятие решений, если только они не договорились об ином в соглашении между участниками⁹⁶.

64. Кроме того, в отсутствие договоренности об обратном, разногласия, которые возникают между участниками в ходе обычной коммерческой деятельности ЮНООО, будут решаться большинством голосов его участников, а решения, которые выходят за рамки обычной коммерческой деятельности ЮНООО, требуют одобрения [квалифицированным большинством голосов] его участников. Решения, выходящие за рамки обычной коммерческой деятельности, будут включать как минимум решения, касающиеся роспуска и ликвидации ЮНООО, его преобразования в другую форму предприятия или изменения его структуры управления из образования, управляемого исключительно всеми его участниками, в образование, управляемое одним или несколькими назначенными управляющими или наоборот (см. рекомендации 22–24, касающиеся решений по вопросам, выходящим за рамки обычной коммерческой деятельности. В этой связи следует отметить, что для ликвидации управленческих обязанностей одного участника ЮНООО, управляемого исключительно всеми его участниками, должно требоваться [квалифицированное большинство голосов], поскольку такое решение затронет структуру управления ЮНООО, хотя и не повлияет на долю участника ЮНООО, управленческие обязанности которого были отменены⁹⁷. Рекомендация 12 отражает стандартный подход к решениям участников, касающихся обычной коммерческой деятельности ЮНООО.

⁹⁴ На своей тридцать первой сессии Рабочая группа согласилась с тем, что формулировка «соглашении между участниками», в целом согласованная в рекомендации 11, должна быть заключена в квадратные скобки, пока не будет достигнут консенсус в отношении использования термина «соглашение между участниками» или термина «учредительный документ». Секретариат, соответственно, внес это изменение и определил другие соответствующие случаи для рассмотрения Рабочей группой (см. примечание перед пунктом 19). Кроме того, Рабочая группа согласилась: а) рассмотреть вопрос о том, следует ли заключать «соглашение между участниками» в письменной форме в случае использования термина «соглашение между участниками»; и б) рассмотреть в более общем плане определение термина «соглашение между участниками» (пункт 45 документа [A/CN.963](#)).

⁹⁵ В зависимости от результатов обсуждения вопроса в отношении соглашения между участниками/учредительного документа Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос об исключении рекомендации 11(b), и Секретариат, возможно, предложит переформулировать рекомендацию 11 примерно следующим образом: «ЮНООО управляется всеми его участниками, если только [в соглашении между участниками] не указана иная структура управления».

⁹⁶ Секретариат исключил последнее предложение пункта 63 (пункт 71 документа [A/CN.9/WG.I/WP.112](#)) в соответствии с пересмотренной рекомендацией 12.

⁹⁷ Секретариат предлагает включить это последнее предложение («в этой связи... ЮНООО») с учетом обеспокоенности, высказанной в Рабочей группе на ее тридцать первой сессии в отношении подхода, который следует использовать в случае отстранения управляющего участника ЮНООО, управляемого исключительно всеми его участниками (пункт 71 документа [A/CN.9/963](#)).

Рекомендация 12. В законодательстве следует предусмотреть, что в том случае, когда ЮНООО управляется исключительно всеми его участниками и если иное не оговорено в соглашении между ними, то:

а) участники ЮНООО имеют совместные и равные права на принятие решений по вопросам, касающимся деятельности и деловых операций ЮНООО;

б) разногласия между участниками по вопросам, касающимся обычного хода деятельности и деловых операций ЮНООО, должны урегулироваться решением [большинства голосов] его участников; и

в) разногласия между участниками по вопросам, выходящим за рамки обычной коммерческой деятельности, урегулируются [квалифицированным большинством голосов]⁹⁸.

2. Случай, когда ЮНООО находится под управлением одного или нескольких назначенных управляющих

65. Как было отмечено выше (см. пункты 59–62), участники ЮНООО могут согласовать структуру управления, которая отличается от стандартного правила, указанного в рекомендации 11(а). В тех случаях, когда участники договариваются об альтернативной структуре управления, в соглашении между участниками следует указывать правила назначения и отстранения от должности назначенного управляющего. В отсутствие таких правил⁹⁹ рекомендация 13 предусматривает, что такие решения должны приниматься большинством голосов участников.

66. Если назначенный управляющий¹⁰⁰ становится недоступным (вследствие смерти или по какой-либо иной причине), участникам, возможно¹⁰¹, потребуется назначить другого управляющего в соответствии с условиями [соглашения между участниками] и указать идентификационные данные управляющего в соответствии с рекомендацией 9(с). Назначение другого управляющего имеет важное значение для обеспечения продолжения обычной деятельности ЮНООО¹⁰².

⁹⁸ На своей тридцать первой сессии Рабочая группа обсудила различные предложения в отношении содержания рекомендации 12 и согласилась вновь рассмотреть их на своей следующей сессии (см. пункты 48–69 и приложение, A/CN.9/963). Секретариат принимает во внимание предложенный подход, однако предлагает пересмотренный текст рекомендации для рассмотрения Рабочей группой на основе предыдущих вариантов данного проекта рабочего документа. Секретариат принимает также во внимание тот факт, что на тридцать первой сессии поддержку получило предложение о том, что в рекомендации 12 следует указать виды вопросов, требующие [квалифицированного большинства голосов] (пункт 61, A/CN.9/963). Тем не менее Секретариат рекомендует использовать иной подход во избежание дублирования с рекомендациями 22–24, которые предусматривают перечень вопросов, которые выходят за рамки обычной коммерческой деятельности и с учетом того факта, что перечень случаев, указанных в пункте 64, не является исчерпывающим перечнем, который может быть далее уточнен Рабочей группой в ходе будущих сессий (пункт 63, A/CN.9/895).

⁹⁹ Секретариат заменил слово «соглашения» словом «правил» с учетом предложения, высказанного Рабочей группой на ее тридцать первой сессии (пункт 75 документа A/CN.9/963).

¹⁰⁰ Секретариат заменил слова «руководящий управляющий» термином «назначенный управляющий» (или «назначенные управляющие») во всем тексте.

¹⁰¹ Секретариат заменил слово «потребуется» словами «возможно, потребуется» в соответствии с предложением Рабочей группы, высказанным на ее тридцать первой сессии (пункт 75 документа A/CN.9/963).

¹⁰² Секретариат заменил формулировку «внесение изменений» в пункте 65 (пункт 83 документа A/CN.9/WG.I/WP.112) нынешней формулировкой в соответствии с принятым на тридцать первой сессии Рабочей группы решением о том, что положение о праве управляющих вносить изменения в учредительный документ не следует включать в комментарий (пункты 34 и 41 документа A/CN.9/963).

Рекомендация 13. В законодательстве следует предусмотреть, что если иное не согласовано в соглашении между участниками, то один или несколько назначенных управляющих могут назначаться¹⁰³ и отстраняться от должности решением большинства голосов¹⁰⁴ участников.

67. Даже если участники ЮНООО назначают одного или нескольких назначенных управляющих для руководства предприятием и контроля за его деятельностью, участники сохраняют за собой право принимать решения по определенным перечисленным вопросам, таким, которые указаны в рекомендациях 22–24. Обычно решения, касающиеся вопросов, выходящих за рамки обычной коммерческой деятельности, будут приниматься участниками (см. пункт 64 выше), хотя решения, касающиеся любых других вопросов, будут приниматься назначенными управляющими, если только иное не оговорено в соглашении между участниками. Для облегчения функционирования ЮНООО было бы желательно, чтобы в соглашении между участниками было уточнено, какие вопросы должны решаться самими участниками. Если это не оговорено в соглашении между участниками, то будет применяться стандартное правило в рекомендации 14(a).

68. Будет также желательно, чтобы в соглашении между участниками был определен порядок урегулирования разногласий между управляющими по вопросам, относящимся к их компетенции. В отсутствие таких правил рекомендация 14(b) предусматривает, что решения в отношении разногласий должны приниматься большинством голосов управляющих¹⁰⁵.

Рекомендация 14. В законодательстве следует предусмотреть, что в тех случаях, когда ЮНООО управляется одним или несколькими назначенными управляющими:

- а) управляющие несут ответственность за все вопросы, которые не относятся к компетенции участников ЮНООО в соответствии с [настоящим законом] или соглашением между участниками; и**
- б) разногласия между управляющими должны урегулироваться решением, принятым [большинством голосов] управляющих, если только иное не оговорено в соглашении между участниками¹⁰⁶.**

[Рабочая группа, возможно, пожелает дополнительно обсудить в комментарии к подразделу 3 вопрос о том, каким образом ЮНООО может надлежащим образом уведомлять третьи стороны об ограничении полномочий управляющих, и вопрос о том, является ли желательной специальная рекомендация.]

¹⁰³ Секретарит заменил слово «избранных» словом «назначенных» в соответствии с предложением Рабочей группы, высказанным на ее тридцать первой сессии (пункт 75 документа A/CN.9/963).

¹⁰⁴ Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, будет ли решение в соответствии с рекомендацией 13 определяться размером доли или большинством голосов.

¹⁰⁵ Секретариат добавил новые пункты 67 и 68 в поддержку новой рекомендации 14.

¹⁰⁶ С учетом обсуждений в Рабочей группе на ее тридцать первой сессии Секретариат добавил новую рекомендацию (рекомендация 14), в которой рассматриваются случаи, когда ЮНООО управляется назначенными управляющими. В этой новой рекомендации Секретариат использует подход, согласно которому участники сохраняют за собой право принятия решений в отношении определенных чрезвычайных вопросов, и сформулировал основную часть рекомендации в соответствии с принципом свободы договора, который лежит в основе настоящего руководства. В соответствии с этим подходом права участников на принятие решений будут иметь определяющее значение, хотя управляющие будут иметь право принимать решения в отношении повседневной деятельности (пункты 62–64 документа A/CN.9/963). По причинам, изложенным в сноске 30 выше, формулировка «настоящим законом» заключена в скобки.

3. Положения, применимые ко всем управляющим, независимо от структуры управления ЮНООО

69. Независимо от того, управляется ли ЮНООО исключительно всеми его участниками или одним или несколькими назначенными управляющими, в руководстве для законодательных органов определенные положения, такие как право действовать от имени ЮНООО и фидуциарные обязанности, применяются ко всем управляющим. Этот подход отражен в рекомендациях 15 и 16.

70. Каждый управляющий ЮНООО имеет право действовать и принимать на законных основаниях обязательства от имени ЮНООО. В соглашении между участниками могут быть определены ограничения в отношении сферы полномочий каждого управляющего¹⁰⁷ принимать обязательства от ЮНООО (например, только до определенного предела в денежном выражении) или же изменены стандартные правила, согласно которым каждый управляющий может на законных основаниях принимать обязательства от имени ЮНООО. Такие изменения стандартных правил будут действовать в отношении между участниками ЮНООО.

71. Вместе с тем такие ограничения или изменения не будут иметь силы в отношении третьих сторон, имеющих дело с ЮНООО, если только эти третьи стороны не были извещены об этом ограничении или изменении полномочий управляющего. Если третьи стороны, имеющие дело с ЮНООО, не были извещены о каком-либо ограничении, установленном в соглашении между участниками в отношении полномочий управляющего, то ЮНООО все равно будет нести обязательства на основании решения, принятого этим управляющим, независимо от того, выходит ли это решение за рамки полномочий управляющего, ограниченных в соглашении между участниками, или нет.

Рекомендация 15. В законодательстве следует предусмотреть, что каждый управляющий индивидуально имеет полномочия принимать обязательства от имени ЮНООО, если только не было согласовано иное. Ограничения применительно к этим полномочиям не будут иметь силы в отношении третьих сторон, имеющих дело с ЮНООО¹⁰⁸, без надлежащего уведомления¹⁰⁹.

72. Полномочия представлять всё ЮНООО и брать обязательства от его имени представляют собой общие стандарты поведения, которые позволяют снизить риск оппортунистических действий управляющих и в то же время поощрять управляющих действовать в интересах повышения благосостояния ЮНООО и косвенно его участников. Фидуциарные обязанности обеспечивают защиту в случаях, когда управляющий и участник преследуют личные интересы и проявляют любую серьезную халатность¹¹⁰. Эти обязанности можно подразделить на: а) обязанность проявлять заботливость; б) обязанность проявлять лояльность, в том числе обязанность не допускать сделок в своих собственных интересах, неправомерного использования предпринимательских возможностей и

¹⁰⁷ Секретариат заменил формулировку «масштабах, в которых... ЮНООО» в пункте 80 документа [A/CN.9/WG.I/WP.112](#) формулировкой «сферы полномочий каждого управляющего» для обеспечения большей ясности текста.

¹⁰⁸ В соответствии с предложениями, внесенными на тридцать первой сессии Рабочей группы, Секретариат исключил формулировку «в ходе... коммерческой деятельности» между словом «ЮНООО» и словом «без» (см. приложение к документу [A/CN.9/963](#)), а также в соответствующем комментарии.

¹⁰⁹ Рабочая группа, возможно, пожелает далее рассмотреть вопрос о том, каким образом ЮНООО может направить надлежащее уведомление. С учетом того, что в комментарии к рекомендации 15 участникам ЮНООО разрешается отступать от стандартного правила, Секретариат добавил в текст рекомендации формулировку «если не оговорено иное». Рабочая группа, возможно, пожелает исключить рекомендацию 15 из перечня императивных норм, когда она будет рассматривать рекомендацию 10, см. также сноску 90 выше.

¹¹⁰ Секретариат перенес данное предложение («Фидуциарные обязанности...») в это место из пункта 73 (пункт 75 документа [A/CN.9/WG.I/WP.112](#)).

конкуренции с ЮНООО; с) обязанность раскрывать информацию всем участникам ЮНООО¹¹¹; и d) обязанность добросовестно и справедливо вести дела. Хотя руководство для законодательных органов не ориентируется на какие-либо конкретные правовые традиции, включение таких обязанностей, как правило, является стандартным элементом законодательства, регламентирующего работу деловых ассоциаций; например, фидуциарные обязанности можно найти в каждой из упрощенных корпоративных форм, являющихся результатом государственных реформ в этой области¹¹².

73. Заявления о нарушении фидуциарных обязанностей не должны подаваться *ex post facto*, с тем чтобы подвергнуть критике, когда управляющие в ходе исполнения своих официальных обязанностей принимают добросовестное решение, которое, как считается, отвечает наилучшим интересам ЮНООО.

74. Правило, устанавливающее обязанности управляющего в рекомендации 16(a), является императивным и не может быть изменено или отменено в силу договоренности. Никакая внутренняя договоренность не может включать отмену или ограничение ответственности управляющего: а) за недобросовестные действия или бездействие или действия или бездействие, связанные с намеренным неправомерным поведением или умышленным нарушением закона; или б) за любую сделку, в результате которой управляющий необоснованно получает личную выгоду.

75. Тем не менее участники могут договориться в своем соглашении включить положение, согласно которому они не несут фидуциарных обязанностей друг перед другом¹¹³. Аналогично, участники могут договориться в отношениях между собой, каким образом следует распределить обязанности или не следует ли отказаться от защиты, предоставляемой ограниченной ответственностью¹¹⁴. Участники могут также договориться о том, что управляющий должен придерживаться более жесткого стандарта, чем тот, который установлен в рекомендации 16(a).

76. Наконец, участники могут указать в своем соглашении между участниками, что управляющим разрешено осуществлять некоторые виды деятельности, и это не является нарушением обязанностей, установленных в рекомендации 16(a)¹¹⁵. Допущение свободы договора участниками в такой степени может быть полезно в контексте ЮНООО, поскольку этот подход позволил бы участникам отступать от жесткой корпоративной нормативно-правовой базы, которая может быть излишней в этом контексте, и в то же время обеспечивал бы

¹¹¹ См. также пункт 111 и рекомендацию 25 данного текста для получения более подробных сведений об обязанности раскрывать информацию.

¹¹² На своей двадцать восьмой сессии Рабочая группа согласилась использовать термин «фидуциарная обязанность» в руководстве для законодательных органов, предложив, однако, отметить, что использование этого термина не предназначается для переноса правовых норм из одной правовой традиции в другую (пункт 147 документа A/CN.9/900).

¹¹³ См. сноску 119 ниже.

¹¹⁴ На своей двадцать седьмой сессии Рабочая группа согласилась включить ссылку на пропорциональную ответственность и рассмотреть вопрос о добавлении ссылки на полный отказ от защиты, предоставляемый ограничением ответственности (пункт 36 документа A/CN.9/895).

¹¹⁵ Аналогичные подходы можно найти в различных законодательных актах, касающихся фидуциарных обязанностей. Например, в пересмотренном Унифицированном законе об ограниченной ответственности компаний Соединенных Штатов 2006 года разъясняется способность участников определять и ограничивать обязанности, проявлять лояльность и осмотрительность, которые участники несут друг перед другом и перед коммерческой структурой. См. также раздел 102(b)(7) Закона о корпорациях штата Делавэр, который разрешает участникам ограничивать обязанность проявлять осмотрительность путем достижения договоренности об освобождении управляющего от личной ответственности перед коммерческой структурой или ее участниками или об ограничении этой ответственности в таких случаях.

необходимую защиту ЮНООО, его участникам и третьим сторонам, имеющим с ним дело¹¹⁶.

77. Требования в отношении управляющих или участников, нарушивших фидуциарные обязанности, могут быть либо прямо заявлены в суде, либо переданы на урегулирование через механизм альтернативного разрешения споров (см. рекомендацию 27). В целом, в случае нарушения фидуциарной обязанности участником или управляющим иски подаются самим ЮНООО, а не отдельным участником. Как правило, возбуждение иска от имени ЮНООО будет лежать на управляющем. Вместе с тем в случае, когда управляющий сам нарушил свои фидуциарные обязанности, право возбудить производный иск от имени ЮНООО будет иметь один из участников. При этом этот участник будет справедливо и должным образом представлять интересы других участников, находящихся в аналогичном положении¹¹⁷.

Рекомендация 16. В законодательстве следует предусмотреть, что:

а) на любом управляющем ЮНООО лежит: i) обязанность проявлять заботливость; ii) обязанность проявлять лояльность; iii) обязанность раскрывать информацию всем участникам ЮНООО¹¹⁸; и iv) обязанность добросовестно и справедливо вести дела; и

б) если только в соглашении между участниками не указано иное, фидуциарные обязанности относятся также к участникам ЮНООО^{119,120}.

[Примечание для Рабочей группы. Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о проведении дополнительного обсуждения по Разделу E об обособлении личных активов от коммерческих активов в связи со взносами ЮНООО в случае ЮНООО с одним участником (пункт 90 документа A/CN.9/963). Рабочая группа, возможно, также пожелает рассмотреть вопрос о включении в руководство для законодательных органов практического правила, касающегося неденежных оценок, с тем чтобы участники знали, как проводить оценку взносов, внесенных не в форме наличных средств.]

¹¹⁶ В целях большей ясности изложения Секретариат внес изменения в комментарий к данному разделу (пункты 12–16 документа [A/CN.9/WG.I/WP.99/Add.1](#)).

¹¹⁷ На своей двадцать восьмой сессии Рабочая группа согласилась включить в комментарий пункт об обеспечении исполнения фидуциарных обязанностей, в котором следует указать, каким образом иски могут быть индивидуально и коллективно предъявлены в отношении управляющих-нарушителей, в том числе через альтернативные механизмы урегулирования споров (пункт 149 документа [A/CN.9/900](#)).

¹¹⁸ Рабочая группа, возможно, пожелает принять решение о том, является ли необходимым упомянуть об обязанности раскрывать информацию в тексте самой рекомендации и, в положительном случае, каким образом следует определить объем раскрываемой информации, включая такие виды информации, которые должны раскрываться, сроки раскрытия и любые исключения из этого требования.

¹¹⁹ На своей двадцать восьмой сессии Рабочая группа согласилась с тем, чтобы изменить «согласительный характер» положения о фидуциарных обязанностях в отношении всех других участников, если только не согласовано иное (пункт 147 документа [A/CN.9/900](#)). В этой связи Секретариат внес изменение в комментарий и в рекомендацию. Рабочая группа, возможно, также пожелает рассмотреть вопрос о том, следует ли предусмотреть в рекомендации правовые основания для исков, в частности в отношении производных исков.

¹²⁰ Секретариат изменил формулировку рекомендации 16 (рекомендация 13 в документе [A/CN.9/WG.I/WP.112](#)), включив в нее фидуциарные обязанности, которые управляющие ЮНООО несут перед ЮНООО и его участниками, как это было согласовано Рабочей группой на ее двадцать восьмой сессии (пункт 151 документа [A/CN.9/900](#)).

Е. Доля участников и их взносы в ЮНООО¹²¹

78. Поскольку при регистрации ЮНООО не требуется наличия юридически признанного капитала, взносов со стороны участников не потребуется для обеспечения его создания¹²². Участники могут по своему усмотрению потребовать в своем соглашении между участниками внесения взносов и определить порядок внесения взноса каждым участником в ЮНООО. В этой связи законодательство должно разрешать участникам проявлять максимальную гибкость при принятии решения о размере, виде и сроках внесения их согласованных взносов в ЮНООО, включая гибкость при определении того, что участники не обязаны вносить взносы для того, чтобы стать участниками ЮНООО¹²³.

79. Указывая в соглашении между участниками виды взносов, которые участники ЮНООО могут вносить, участники, возможно, пожелают рассмотреть вопрос о предоставлении материального и нематериального имущества, а также другие полезные активы для ЮНООО, включая денежные средства, предоставленные услуги, простые векселя, другие обязательные соглашения о внесении денежных средств или имущества, а также договоры на выполнение услуг. Хотя рекомендуется разрешать участникам проявлять максимальную гибкость при самостоятельном определении, какой вид взносов будет приемлемым для ЮНООО, в некоторых случаях другие законодательные акты принимающего закон государства могут ограничивать виды допустимых взносов. Например, в некоторых государствах не разрешается использовать предоставление услуг в качестве взноса в создание коммерческого образования. В таких случаях эти ограничения должны быть оговорены в законодательстве, подготовленном на основе настоящего руководства для законодательных органов¹²⁴.

80. Определение размера каждого взноса следует оставить на усмотрение участников ЮНООО, поскольку им легче определить величину этого взноса. Если участники желают включить взаимные обязательства в плане точного размера их взноса, то это может быть сделано в соглашении между участниками. Применение любого другого механизма, например требования о проведении ревизии или использовании другого метода внешней оценки, скорее всего, будет слишком обременительным для ММСП. Рекомендуется, чтобы ЮНООО вело учет (см. также рекомендации 25 и 26 ниже), касающийся суммы, вида и сроков внесения взноса каждым участником для обеспечения соблюдения прав участников.

81. Если участники определили соответствующие размеры своих взносов в соглашении между участниками, то в рекомендации 17 предусмотрено стандартное правило, согласно которому доля каждого участника ЮНООО будет определяться в соответствии с этими указанными размерами¹²⁵.

¹²¹ Секретариат изменил название данного раздела для обеспечения согласованности с пересмотренным комментарием и рекомендацией 17.

¹²² Секретариат исключил последнее предложение («ЮНООО... его деятельности») в пункте 78 (пункт 87 документа [A/CN.9/WG.I/WP.112](#)), как это было согласовано Рабочей группой на ее тридцать первой сессии (пункт 79 документа [A/CN.9/963](#)).

¹²³ Секретариат добавил в пункт предложение «Участники могут... ЮНООО», с тем чтобы подчеркнуть, что внесение взносов в ЮНООО может быть необязательным для того, чтобы стать его участником (пункт 79 документа [A/CN.9/963](#)).

¹²⁴ Секретариат перенес пункт 79 (пункт 89 документа [A/CN.9/WG.I/WP.112](#)) в соответствии с решением Рабочей группы на ее тридцать первой сессии, поскольку это позволит лучше проиллюстрировать вопрос о неденежных взносах (пункт 80 документа [A/CN.9/963](#)).

¹²⁵ Секретариат включил предложение для указания на то, что доля участника в ЮНООО должна соответствовать процентной доле его взноса в ЮНООО, как это было согласовано Рабочей группой на ее тридцать первой сессии (пункт 81 документа [A/CN.9/963](#)).

82. В тех случаях, когда участники соглашаются внести взносы в ЮНООО, но не согласны с размером¹²⁶ взносов, рекомендация 17 предусматривает, что размер взносов каждого участника должен считаться равным.

83. Таким образом, рекомендация 17 предусматривает в таких случаях стандартное правило, согласно которому доля участника в ЮНООО также должна считаться равной. Вместе с тем с учетом принципа «свободы договора», который играет главную роль в руководстве для законодательных органов, участникам следует разрешить самим принимать решения об их доле в ЮНООО в соглашении между ними. Им следует также разрешить договариваться о более сложных структурах собственности в их соглашении между участниками¹²⁷.

Рекомендация 17. В законодательстве следует предусмотреть, что:

а) участникам ЮНООО разрешается договариваться о взносах, если таковые предусмотрены, вносимых в ЮНООО, включая их вид, сроки внесения и величину. В отсутствие такой договоренности, взносы, сделанные в ЮНООО, считаются равными для всех участников;

б) если в соглашении между участниками не оговорено иное, то доля участников в ЮНООО определяется исходя из согласованного размера их взносов; и

с) если участники не договорились о размере их взносов, то любые взносы считаются равными и участники будут иметь равную долю в ЮНООО, если только они не согласовали иное в соглашении между участниками¹²⁸.

Ф. Распределение средств

84. В соответствии с общим стандартным подходом ЮНООО в руководстве для законодательных органов предусматривается, что участники будут иметь равную долю не только в ЮНООО, но и в любом произведенном им распределении средств, если только они не согласовали иное в своем соглашении между участниками.

85. Участники также могут договориться о виде распределения средств (например, включение наличных средств или имущества ЮНООО), а также о сроках такого распределения. Государствам, в которых не допускается распределение неденежных средств, рекомендуется уточнить эти ограничения в законодательстве о ЮНООО.

Рекомендация 18. В законодательстве следует предусмотреть, что распределение средств производится между участниками пропорционально их соответствующей доле в ЮНООО, как это указано в соглашении между участниками. Если доля участника в ЮНООО не указана, то распределение средств ЮНООО осуществляется в равных долях между его участниками.

¹²⁶ На своей тридцать первой сессии Рабочая группа согласилась заменить слово «сумма» словами «оценочная стоимость» в пункте 82 (пункт 88 документа [A/CN.9/WG.I/WP.112](#)), поскольку термин «оценочная стоимость» не создает впечатления, что взносы в ЮНООО должны вноситься наличными (пункт 80 документа [A/CN.9/963](#)). Секретариат фактически предлагает заменить слова «оценочная стоимость» словом «размер».

¹²⁷ Рабочая группа на своей тридцать первой сессии согласилась с тем, что с учетом сферы охвата рекомендации 17 (рекомендация 16 в документе [A/CN.9/WG.I/WP.112](#)) ссылка на «классы и виды участия» была сочтена излишне сложной. В этой связи Секретариат исключил формулировку «включая... участия» (пункт 78 документа [A/CN.9/963](#)).

¹²⁸ На своей тридцать первой сессии Рабочая группа согласилась пересмотреть рекомендации 16 и 17 в документе [A/CN.9/WG.I/WP.112](#) и объединить их в одну рекомендацию. Секретариат произвел соответствующее изменение с некоторыми редакционными поправками (пункт 88 документа [A/CN.9/963](#)).

86. Хотя сумма, вид и сроки распределения средств могут определяться решением участников¹²⁹, в руководство для законодательных органов включены императивные положения, регулирующие распределение средств, с целью защиты третьих сторон, имеющих дело с ЮНООО. Соответственно, участники ЮНООО не могут заключать договоры, выходящие за рамки правила, запрещающего распределение средств, которое нарушает либо критерий прекращения платежей¹³⁰, изложенный в рекомендации 19(a), или критерий балансовой ведомости, изложенный в рекомендации 19(b). Согласно критерию прекращения платежей, ЮНООО все еще должно быть способным оплачивать свои долги после распределения средств, в то время как критерий балансовой ведомости обеспечивает возможность распределения средств только в том случае, если оставшиеся активы ЮНООО превышают его общие обязательства.

87. Данное императивное правило в сочетании с положением о возврате ранее выплаченных сумм, содержащимся в рекомендации 20, призвано защитить третьи стороны и кредиторов, имеющих дело с ЮНООО, от какого-либо расточительного использования активов ЮНООО путем неправомерного распределения средств между его членами.

88. В большинстве случаев ЮНООО будет управляться исключительно всеми его участниками, и поэтому обязательство каждого члена вернуть сумму неправомерного распределения средств, как это указано в рекомендации 20, должно служить достаточным сдерживающим фактором против такого распределения¹³¹. Если ЮНООО управляется одним или несколькими управляющими, то обязанности, изложенные в рекомендации 16(a), а также в рекомендациях 19 и 20, должны обеспечивать надлежащую основу для возложения на управляющих ответственности за любое произведенное ими неправомерное распределение средств.

Рекомендация 19. В законодательстве следует запретить распределение средств между любыми участниками, если после такого распределения:

- а) ЮНООО будет не в состоянии оплатить свои долги при наступлении сроков их погашения в ходе обычной коммерческой деятельности; или**
- б) общая стоимость активов ЮНООО станет меньше, чем сумма его совокупных обязательств.**

89. В соответствии с установленным в рекомендации 19 правилом, касающимся неправомерного распределения средств, в рекомендации 20 предусмотрено оперативное положение, которое разрешает требовать возврата суммы таких распределенных средств от каждого участника, который получил такие средства, или какой-либо части средств, распределенных ненадлежащим образом. Такое правило призвано защитить как третьи стороны, имеющие дело с ЮНООО, так и уберечь участников от принятия неправомерно распределенных средств, в результате чего ЮНООО может оказаться неплатежеспособным¹³².

¹²⁹ С учетом подхода, используемого в рекомендации 17, Секретариат рекомендует указать, когда решение требует большинства голосов или большинства по размеру доли.

¹³⁰ Секретариат заменил термин «критерий неплатежеспособности» термином «критерий прекращения платежей» для обеспечения согласованности с Руководством ЮНСИТРАЛ для законодательных органов по вопросам законодательства о несостоятельности (см. часть вторую, глава I, раздел В этого Руководства).

¹³¹ Для обеспечения согласованности Секретариат исключил ссылку на отсутствие конкретного положения, возлагающего на управляющих ответственность за неправомерное распределение средств (пункт 32 документа [A/CN.9/WG.I/WP.99/Add.1](#)).

¹³² Секретариат исключил формулировку «или к превышению суммы обязательств над суммой активов» во избежание дублирования с термином «неплатежеспособным». См. определение неплатежеспособности в Руководстве ЮНСИТРАЛ для законодательных органов по вопросам законодательства о несостоятельности.

90. Следует отметить, что выплаты разумной компенсации за оказанные услуги, а также в порядке погашения bona fide задолженности ЮНООО перед одним из участников не следует рассматривать как распределение средств, и, соответственно, на них не распространяется действие содержащегося в рекомендации 20 положения о возврате выплаченных средств.

91. Кроме того, как отмечалось в пункте 88 выше, управляющие, которые производят распределение средств в нарушение одного из критериев, указанных в рекомендации 19, также могут быть привлечены к ответственности перед ЮНООО.

Рекомендация 20. В законодательстве следует предусмотреть, что на каждом участнике, который получил распределенные средства или какую-либо их часть в нарушение рекомендации 19, лежит ответственность за возмещение ЮНООО всей суммы, полученной от распределения средств, или их части¹³³.

G. Передача прав

92. Поскольку организационно-правовую форму ЮНООО будут использовать главным образом ММСП, его участники, вероятно, будут придавать большое значение составу участников, как это часто бывает в случае малых предприятий (см. пункт 59 выше), и сопротивляться передаче доли в ЮНООО каким-либо участником без согласия других участников. Кроме того, существование готового рынка для передачи доли в ЮНООО маловероятно.

93. Доля участника в ЮНООО позволяет ему реализовывать два вида прав: финансовые права на долю в прибылях и убытках ЮНООО и на получение распределяемых средств и права на принятие решений для участия в управлении ЮНООО и контроля за ним¹³⁴. Согласно стандартному правилу, установленному в руководстве для законодательных органов в отношении большинства аспектов ЮНООО, все участники имеют равные права.

94. В соответствии с этим общим подходом стандартное правило, изложенное в руководстве, разрешает участникам ЮНООО передавать свои финансовые права, если только иное не было согласовано в их соглашении между участниками. Кроме того, с учетом общего характера ЮНООО стандартное правило в отношении передачи прав на принятие решений в отношении ЮНООО заключается в том, что эти права не подлежат передаче участниками, если только они не договорились об ином в своем соглашении между участниками. Это последнее правило отражает ту идею, что в свете особых характеристик ЮНООО участники, не передающие свои права, должны дать согласие на изменения в управлении ЮНООО и контроле за ним. Эти правила отражены в рекомендации 21.

95. В случае смерти одного из участников ЮНООО могут возникнуть осложнения в связи с тем, что финансовые права участника могут быть переданы, а права участника на управление — нет. Соглашение между участниками должно содержать соответствующие положения, вносящие любую необходимую ясность в этот вопрос¹³⁵.

¹³³ Секретариат изменил текст рекомендаций 19 и 20 (рекомендации 20 и 21 в документе [A/CN.9/WG.I/WP.99/Add.1](#)) и комментарий к ним для разъяснения того, что участник не несет ответственности за всю сумму, полученную от распределения, когда только часть средств была получена в нарушение рекомендации 19.

¹³⁴ Секретариат исключил формулировку «включая фидуциарные права и права на получение информации» из пункта 93 (пункт 100 документа [A/CN.9/WG.I/WP.112](#)) до рассмотрения Рабочей группой определения для классификации прав на принятие решений и финансовых прав.

¹³⁵ Рабочая группа, возможно, пожелает предусмотреть в руководстве стандартное правило для таких случаев. См. также сноски 59 и 64 выше.

Рекомендация 21. В законодательстве следует предусмотреть, что участники могут передавать свои финансовые права, но не свои права на принятие решений, если только иное не согласовано в соглашении между участниками¹³⁶.

[Примечание для Рабочей группы. Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, не следует ли придать рекомендациям 22–24 императивный характер, а затем Рабочая группа, возможно, пожелает включить положения, позволяющие сторонам отступить от них по соглашению между участниками, отметив, что во всем тексте руководства для законодательных органов делается ссылка на то, что эти вопросы выходят за рамки обычной коммерческой деятельности.]

Кроме того, Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть конкретные положения об исключении какого-либо участника из участия в обсуждении об отделении или выходе.

Наконец, Рабочая группа, возможно, также пожелает рассмотреть вопрос о том, будет ли целесообразным провести отдельное обсуждение, касающееся роспуска и ликвидации ЮНООО с одним участником и более сложных форм ЮНООО (пункт 90 документа A/CN.9/963).]

Н. Реструктуризация или преобразование

96. Как отмечалось выше (пункт 44) в отношении рекомендации 7, руководство для законодательных органов преследует цель создать для ЮНООО возможность вырасти из очень маленького предприятия с одним участником в более сложное образование с несколькими участниками, а, возможно, и вообще преобразоваться в другую организационно-правовую форму. Такой подход находит свое отражение в рекомендации 22, которая разрешает участникам ЮНООО договариваться о реструктуризации ЮНООО или его преобразовании в другую организационно-правовую форму.

97. Кроме того, как отмечалось выше в пункте 64 в связи с рекомендацией 12, решение о реструктуризации или преобразовании ЮНООО будет выходить за рамки обычной коммерческой деятельности и, соответственно, потребует [квалифицированного большинства голосов], если только иное не указано в соглашении между участниками.

98. Государство, в котором будет осуществляться реструктуризация или преобразование ЮНООО в другую организационно-правовую форму, возможно, пожелает обеспечить надлежащие гарантии для защиты третьих сторон, имеющих дело с ЮНООО, от любых негативных последствий для их прав, которые могут возникнуть в результате такой реструктуризации или преобразования ЮНООО. Такие гарантии уже могут быть предусмотрены в законодательстве, регулирующем преобразование в другие организационно-правовые формы, и могут включать, например, установление срока для уведомления, требования в отношении опубликования или правила, регулирующие передачу прав, касающихся третьих сторон, новой организационно-правовой форме предприятия¹³⁷.

¹³⁶ Для большей ясности этой рекомендации (рекомендация 22 в документе A/CN.9/WG.I/WP.99/Add.1) Секретариат: а) заменил слова «нефинансовые права» словами «права на принятие решений»; б) исключил формулировку «в ЮНООО» после слов «права на принятие решений»; и с) заменил формулировку «Участники... по договоренности» (изложенную в рекомендации 22 в документе A/CN.9/WG.I/WP.99/Add.1) формулировкой «если только... в соглашении».

¹³⁷ Секретариат заменил слова «коммерческой структуре» словами «организационно-правовой форме предприятия» как в пункте 98 (пункт 105 документа A/CN.9/WG.I/WP.112), так и в рекомендации 22 с целью обеспечения большей ясности текста.

Рекомендация 22. В законодательстве следует предусмотреть, что участники ЮНООО могут договориться [квалифицированным большинством голосов] провести его реструктуризацию или преобразование в другую организационно-правовую форму предприятия¹³⁸.

I. Роспуск и прекращение деятельности

99. В подпункте (а) рекомендации 23 установлено, что участники ЮНООО могут в своем соглашении между участниками принять решение о том, что ЮНООО будет распущено и будет прекращена его деятельность по наступлении события, указанного в этом соглашении. Если участники ЮНООО не установили условия, при которых ЮНООО будет распущено и его деятельность будет прекращена, то они могут [квалифицированным большинством голосов] принять решение о роспуске и прекращении его деятельности, как это указано в подпункте (b) рекомендации 23. Этот уровень требуемого согласия должен быть соразмерен с тем, который требуется в связи с решением участников о реструктуризации ЮНООО или преобразовании его в другую организационно-правовую форму, а также должен отражать стандартное правило для принятия участниками решений по вопросам, выходящим за рамки обычной коммерческой деятельности.

100. Подпункт (с) рекомендации 23 представляет собой императивное правило, которое участники не могут изменять по договоренности. Принятое в соответствии с законодательством государства судебное или административное решение о роспуске ЮНООО должно соблюдаться участниками ЮНООО и может, например, включать решение суда по делам о несостоятельности.

101. Опять-таки государство, в котором будет осуществляться роспуск ЮНООО или будет прекращена его деятельность, возможно, пожелает обеспечить наличие надлежащих гарантий для защиты третьих сторон от любых негативных последствий, которые могут возникнуть в результате роспуска или прекращения деятельности ЮНООО. Такие гарантии уже могут быть предусмотрены в другом законодательстве, регулирующем роспуск предприятий соответствующих организационно-правовых форм или прекращение их деятельности.

Рекомендация 23. В законодательстве следует предусмотреть, что ЮНООО будет распущено и будет прекращена его деятельность в следующих случаях:

- а) при наступлении любого события, указанного в соглашении между участниками как приводящее к роспуску ЮНООО;**
- б) при принятии решения [квалифицированным большинством голосов] участников; или**
- с) при вынесении судебного или административного решения о роспуске ЮНООО.**

J. Отделение или выход

102. Как отмечалось выше (см. пункт 63), ЮНООО будет часто управляться исключительно всеми его участниками. Действительно, стандартное правило во всем тексте настоящего руководства для законодательных органов заключается в том, что участники ЮНООО будут обладать равными финансовыми правами и правами по принятию решений, если только иное не согласовано самими

¹³⁸ Секретариат добавил слово «договориться» и заменил слова «по договоренности» словом «большинством».

участниками¹³⁹. Дополнительно оно проявляется и в том, что в ЮНООО, находящемся под исключительным управлением всех его участников, стандартное правило требует, чтобы решения, принимаемые за рамками обычной коммерческой деятельности, принимались [квалифицированным большинством голосов] участников (рекомендация 12(с))¹⁴⁰. Такие чрезвычайные ситуации будут возникать в тех случаях, когда речь идет о самом существовании ЮНООО, например о его реструктуризации, преобразовании в другую организационно-правовую коммерческую форму, роспуске и прекращении деятельности (см. пункт 64 выше). Аналогично, стандартное правило для урегулирования разногласий между участниками по вопросам в ходе обычной коммерческой деятельности ЮНООО заключается в том, что решение по таким вопросам может приниматься большинством голосов (рекомендация 12(b)), и это удобный способ урегулировать разногласия, возникающие между участниками ЮНООО в повседневной деятельности. Эти два стандартных правила создают разумную и согласованную систему для принятия решений участниками при урегулировании основных споров и продолжения работы ЮНООО, позволяя в то же время¹⁴¹ участникам выразить свое несогласие. В зависимости от доли участника ЮНООО такой участник может, согласно этим правилам, реально наложить свое вето.

103. Вместе с тем участники ЮНООО могут счесть эти стандартные механизмы принятия решений неадекватными, если неудовлетворенность или недоверие начинают разрушать их отношения. Участники могут и не учесть возможность возникновения трудноразрешимых споров и могут оказаться не в состоянии урегулировать их на внутренней основе. Поэтому законодательство о ЮНООО должно включать стандартное правило о разрешении таких споров.

104. Один из подходов к разработке стандартного правила может заключаться в том, чтобы разрешить одному или нескольким недовольным участникам добиваться роспуска ЮНООО и ликвидации его активов. Однако такой подход может создать неопределенность и нестабильность для участников и ЮНООО. Возможно, гораздо важнее то, что это может стать барьером на пути дальнейшего существования ЮНООО и, соответственно, приведет к чистой потере экономической выгоды.

105. Вторым подход к урегулированию трудноразрешимых споров между участниками мог бы заключаться в поддержке дальнейшего существования ЮНООО, разрешив, однако, участникам выходить или исключать кого-либо из ЮНООО с выплатой справедливого стоимостного возмещения их доли в ЮНООО¹⁴². Вместе с тем допущение возможности такого механизма может стать предметом злоупотребления и привести к подавлению меньшинства. При таком развитии событий, когда конфликт между участниками может привести к исключению большинством участников меньшинства, у этого меньшинства не останется иного выбора, кроме как сохранить свою долю или продать ее большинству участников по той цене, которую будет готово предложить большинство.

106. В рекомендации 24 предлагается, что предпочтительным подходом при установлении стандартного правила урегулирования трудноразрешимых споров является разрешение участникам выходить из ЮНООО с выплатой им справедливого стоимостного возмещения их доли в течение разумного срока. Это

¹³⁹ Секретариат изменил первое предложение данного пункта (пункт 109 документа [A/CN.9/WG.I/WP.112](#)).

¹⁴⁰ См., тем не менее, сноску 98 выше.

¹⁴¹ С учетом решения, принятого Рабочей группой на ее двадцать седьмой сессии о замене правила единодушия правилом квалифицированного большинства (пункт 63 документа [A/CN.9/895](#)), право вето практически отменяется. В этой связи Секретариат внес в данный пункт соответствующие изменения. Секретариат сохранил последнее предложение пункта 102, отметив, что его придется изменить, если Рабочая группа придет к согласию в отношении того, что права на принятие решения не должны распределяться по размеру доли.

¹⁴² Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о целесообразности включения в руководство для законодательных органов положений, касающихся исключения.

позволит ЮНООО продолжать существование, если только участники не примут иного решения [квалифицированным большинством голосов], сохранив тем самым экономическую стабильность и выгоду. Кроме того, разрешение выплачивать участникам, выходящим из состава ЮНООО, справедливое стоимостное возмещение их доли в течение определенного срока позволит избежать ситуации, когда такой участник может сделать ЮНООО и его оставшихся участников своего рода заложниками, требуя в качестве выкупа немедленной выплаты всей суммы. Немедленное выполнение подобного требования может оказаться невозможным для ЮНООО и его оставшихся участников и вполне может привести к фактическому роспуску ЮНООО, сделав его неплатежеспособным.

107. Все равно стандартное правило, предлагаемое в рекомендации 24, может создать проблемы в оценке справедливой стоимости доли выходящего из ЮНООО участника. Отправной точкой этой оценки, вполне очевидно, должен стать принцип, согласно которому выходящие участники получают в качестве компенсации такую же сумму, какую эти участники получили бы в случае роспуска ЮНООО. Вместе с тем требование определения справедливой стоимости диктует необходимость включения в расчеты стоимость деловой репутации ЮНООО, и, следовательно, сумма компенсации для участника, выходящего из ЮНООО, должна быть больше доли этого участника в стоимости ЮНООО при ликвидации или стоимости при продаже всего ЮНООО как действующего предприятия.

108. Участникам было бы также целесообразно закрепить в своем соглашении между участниками решение использовать альтернативные методы урегулирования споров (см. рекомендацию 27) по вопросам, которые не могут быть решены путем применения соглашения между участниками или стандартных правил. Определение справедливой оценки доли выходящего из ЮНООО участника могло бы стать одним из вопросов, которые могут быть переданы для альтернативного урегулирования споров¹⁴³.

Рекомендация 24. В законодательстве следует предусмотреть, что если не оговорено иное, то участники могут выйти из ЮНООО, и им в течение разумного срока выплачивается справедливая компенсация их доли¹⁴⁴ в ЮНООО¹⁴⁵.

К. Ведение учета, проверка и раскрытие информации

109. Открытое общение и прозрачность являются важными вопросами для любого коммерческого образования, но в случае ЮНООО они, возможно, имеют еще более важное значение. Участники ЮНООО, вероятно, будут иметь равную долю в ЮНООО, и установление и поддержание доверия между ними имеют огромное значение. Доступ к информации и ее надлежащее распространение среди всех участников будут способствовать дальнейшему укреплению доверия между участниками и позволят им принимать действенное участие в процессах

¹⁴³ См. раздел «Урегулирование разногласий» ниже.

¹⁴⁴ В соответствии с принятыми на тридцать первой сессии Рабочей группы решениями о том, что термин «доля» следует использовать для указания на финансовые права и права на принятие решений в ЮНООО, которыми обладают участники, Секретариат заменил термин «интерес» термином «доля» (пункт 77 документа A/CN.9/963).

¹⁴⁵ Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о целесообразности разъяснения того, что рекомендация 24 не требует от ЮНООО осуществлять выплаты по требованию уходящего участника, но следует предусмотреть наличие разумной причины или договоренности между участниками. Секретариат предлагает изменить рекомендацию примерно следующим образом: «В законодательстве следует предусмотреть, что, при наличии договоренности или разумной причины, участники могут выйти из ЮНООО, и им в течение разумного срока выплачивается справедливая компенсация стоимости их доли в ЮНООО, если не согласовано иное».

принятия решений, что станет прочной основой для эффективного функционирования ЮНООО.

110. Важность обмена информацией о ЮНООО и ее распространения среди его участников подчеркивается в императивных правилах, изложенных в рекомендациях 25 и 26. Рекомендация 25 требует от ЮНООО хранить определенную информацию, а рекомендация 26 обеспечивает, чтобы каждый участник имел право проверять эту информацию, а также право на доступ к любой другой информации, касающейся ЮНООО, которую ЮНООО будет разумно хранить и которая может включать информацию о его деятельности, операциях и финансовом положении. Участники могут договориться о том, что ЮНООО должно хранить информацию помимо той, которая требуется в рекомендации 25¹⁴⁶.

111. С учетом того что основной целью руководства по ЮНООО является ММСП, а также содействие их росту, раскрытие и прозрачность информации, несомненно, представляют собой важные вопросы, с которыми сталкивается любое коммерческое образование. В то время как одни государства применяют к частным компаниям широкие требования в отношении раскрытия информации (но разрешают делать исключения для ММСП), другие ограничивают обязательные требования раскрывать информацию публичными коммерческими образованиями¹⁴⁷. В соответствии с намеченной простотой ЮНООО в руководстве для законодательных органов рекомендуется, чтобы информация, которая должна храниться ЮНООО в соответствии с рекомендацией 25, не подлежит преданию гласности, хотя она должна доводиться до сведения всех членов и подвергаться их проверке.

112. Перечень документов, которые должны храниться в соответствии с рекомендацией 25, не должен быть слишком обременительным для ЮНООО, даже если речь идет о микро- и малых предприятиях, поэтому он должен включать только базовую информацию, необходимую предпринимателям на всех уровнях развития для ведения своей коммерческой деятельности. Кроме того, документы, подлежащие хранению, это только «разумно необходимые документы», т.е. своевременно зарегистрированные и хранящиеся на носителе, который, как можно ожидать, используется аналогичным предприятием в сопоставимых условиях. В этой рекомендации не указано, когда или каким образом должна храниться эта информация, и у ЮНООО будет возможность просто использовать документы в электронной или иной форме, которые разумно необходимы для предприятия такого размера и уровня сложности.

113. Например, многие ММСП используют различные мобильные приложения, которые имеются на электронных устройствах, для управления своими коммерческими предприятиями и, соответственно, имеют возможность легко отслеживать все виды информации, имеющие отношение к их работе, и получить к ним доступ, включая результаты инвентаризации, простые балансовые ведомости и даже налоговые декларации. В этой связи ЮНООО могло бы выполнить требования, предусмотренные в рекомендациях 25 и 26, путем сохранения информации в электронном виде и предоставления к ней доступа с помощью такого мобильного приложения.

Рекомендация 25. В законодательстве следует предусмотреть, что ЮНООО должно хранить разумно необходимые документы, включая:

- а) данные о своем образовании¹⁴⁸;

¹⁴⁶ Секретариат пересмотрел пункт 110 (пункт 117 документа A/CN.9/WG.I/WP.112) для обеспечения большей ясности текста.

¹⁴⁷ Секретариат исключил формулировку «При условии... предания гласности» после формулировки «публичными коммерческими образованиями» для обеспечения большей согласованности текста пункта.

¹⁴⁸ Секретариат заменил термин «учредительный документ» термином «данные об образовании» по причинам, изложенным в примечании, предшествующем пункту 19.

- b) любое зафиксированное соглашение между участниками;
- c) действующий список управляющих и участников, а также их контактные данные;
- d) финансовые ведомости (если таковые имеются);
- e) налоговые декларации или отчеты; и
- f) деятельность и операции ЮНООО¹⁴⁹.

Рекомендация 26. В законодательстве следует предусмотреть, что каждый участник имеет право:

- a) проверять и копировать любой документ, который должен храниться ЮНООО в соответствии с рекомендацией 25; и
- b) получать от ЮНООО информацию, касающуюся его деятельности, операциях и финансах, а также любую другую информацию, которую ЮНООО будет разумно хранить¹⁵⁰.

L. Урегулирование разногласий¹⁵¹

114. Участники могут обычно проводить переговоры, с тем чтобы прийти к эффективному урегулированию споров, касающихся деятельности ЮНООО. Вместе с тем, как отмечено в пунктах 105 и 108 выше, они, возможно, окажутся не в состоянии урегулировать свой спор после возникшего неудовлетворения или утраты доверия, которая разрушает взаимоотношения, и поэтому для его урегулирования могут потребоваться длительные и дорогостоящие тяжбы. Кроме того, в пунктах 72–77 выше описываются фидуциарные обязанности и та роль, которую они играют при создании важных страхующих механизмов для защиты участников от оппортунистических действий управляющего или другого участника. Вместе с тем с точки зрения определенных правовых традиций обеспечить выполнение не оговоренных конкретно фидуциарных обязанностей будет, возможно, нелегко, если только они четко не закреплены в качестве официальных правовых норм. В обоих случаях механизмы альтернативного урегулирования споров («АУС»), такие как арбитраж, медиация и другие внесудебные методы, могут помочь участникам ЮНООО в достижении результатов, отвечающих простому характеру ЮНООО, когда межличностные отношения играют важную роль в управлении предприятием.

115. Механизмы АУС будут также полезными для ЮНООО в случае коммерческих споров с третьими сторонами, имеющими дело с ЮНООО, такими как кредиторы, поставщики или клиенты, когда судебные процедуры будут занимать слишком долгое время и будут вызывать существенные расходы. ЮНООО, которое может быть втянуто в юридические споры с третьими сторонами, будет необходимо взвесить затраты на судебные процедуры и затраты на неурегулированные споры, что может включать неоплаченные счета, при принятии решения о том, каким образом продолжать свои споры. В рамках судебной системы участники ЮНООО могут также столкнуться с географическими, лингвистическими и культурными барьерами (например, женщины могут столкнуться с формальными или практическими ограничениями доступа к судам или участники ЮНООО могут плохо владеть официальным языком судов). Механизмы АУС

¹⁴⁹ Секретариат исключил формулировку «финансовая информация» из рекомендации 25(f) во избежание дублирования с рекомендацией 25(d).

¹⁵⁰ В целях повышения ясности текста Секретариат заменил: а) слова «финансовой информации» словом «финансах»; б) разделил рекомендацию 26 на две части; и с) заменил слова «разумно необходимую информацию» формулировкой «информацию, которую... хранить».

¹⁵¹ Секретариат пересмотрел пункты 114–116 (пункты 121–123 документа [A/CN.9/WG.I/WP.112](#)) в целях обеспечения большей ясности текста.

помогают уменьшить эти препятствия. Эти механизмы, как правило, являются более оперативными и, кроме того, могут быть менее дорогостоящими и позволяют применять более неформальный и основанный на широком участии подход к урегулированию споров, а также облегчают сторонам работу в достижении более общего результата по сравнению с тем, который можно достичь в рамках судебного урегулирования спора.

116. Хотя в случае юридических споров использование механизма альтернативного урегулирования споров может оказаться весьма ценным для ЮНООО, в рамках внутренней нормативно-правовой базы соответствующего государства могут существовать ограничения на те виды дел, которые могут передаваться на альтернативное урегулирование споров, включая ограничения на использование механизмов АУС для решения уголовных и трудовых вопросов, а также вопросов конкуренции или несостоятельности. Такие вопросы выходят за рамки сферы руководства для законодательных органов и поэтому не рассматриваются в данной рекомендации.

Рекомендация 27. В законодательстве следует предусмотреть, что любой спор, который может возникнуть в отношениях между участниками ЮНООО или с любой третьей стороной, может быть передан на рассмотрение механизмов альтернативного урегулирования споров, если только отсутствуют ограничения на совершение подобных действий, которые предусмотрены внутренней нормативно-правовой базой соответствующего государства¹⁵².

¹⁵² На своей двадцать восьмой сессии Рабочая группа согласилась включить в руководство для законодательных органов новую рекомендацию, поощряющую использование альтернативного урегулирования споров применительно к ЮНООО (пункт 149 документа [A/CN.9/900](#)). См. также сноску 143 и пункт 108 выше.

Добавление

Рекомендации по ЮНООО

А. Общие положения

Рекомендация 1. В законодательстве следует предусмотреть, что общество ЮНСИТРАЛ с ограниченной ответственностью («ЮНООО») регулируется [настоящим законом] и соглашением между участниками.

Рекомендация 2. В законодательстве следует предусмотреть, что ЮНООО может быть организовано для проведения любой законной предпринимательской или коммерческой деятельности.

Рекомендация 3. В законодательстве следует предусмотреть, что ЮНООО обладает правосубъектностью, отдельной от его участников.

Рекомендация 4. В законодательстве следует предусмотреть, что участник не несет личной ответственности по обязательствам ЮНООО исключительно на основании того, что он является участником этого ЮНООО.

Рекомендация 5. В законодательство не следует включать требования о минимальном размере капитала для образования ЮНООО.

Рекомендация 6. В законодательстве следует предусмотреть, что название ЮНООО должно содержать формулировку или сокращение, которые идентифицируют его как ЮНООО.

В. Образование ЮНООО

Рекомендация 7. В законодательстве следует:

а) предусмотреть, что ЮНООО должно иметь по крайней мере одного участника с момента его образования [и до его роспуска]; и

б) уточнить, разрешаются ли быть участниками ЮНООО только физическим лицам или также юридическим лицам.

Рекомендация 8. В законодательстве следует предусмотреть, что ЮНООО образуется, когда оно зарегистрировано.

Рекомендация 9. Требования законодательства в отношении информации, необходимой для образования ЮНООО, должны быть сведены к минимуму. Такая информация должна включать:

а) название ЮНООО;

б) рабочий адрес или, если у предприятия нет адреса в стандартной форме — точное географическое местоположение ЮНООО; и

в) идентификационные данные каждого лица, которое управляет ЮНООО.

С. Организация ЮНООО

Рекомендация 10. В законодательстве следует предусмотреть, что участники ЮНООО могут заключать соглашение между участниками в любой форме, в том числе соглашение в письменной или устной форме или соглашение на основе конклюдентных действий. Это соглашение может касаться любого вопроса, касающегося ЮНООО, за исключением вопросов, охваченных императивными нормами, изложенными в рекомендациях 1, 2, 3, 4, 6, 7, 8, 9, 16(а), [15], 19, 20, 23(с), 25 и 26.

D. Управление ЮНООО

Рекомендация 11. В законодательстве следует предусмотреть, что:

а) ЮНООО управляется исключительно всеми его участниками, если только иное не указано в [соглашении между участниками]; и

б) Участники ЮНООО могут договориться в своем [соглашении между участниками] о назначении одного или нескольких назначенных управляющих.

Рекомендация 12. В законодательстве следует предусмотреть, что в том случае, когда ЮНООО управляется исключительно всеми его участниками и если иное не оговорено в соглашении между ними, то:

а) участники ЮНООО имеют совместные и равные права на принятие решений по вопросам, касающимся деятельности и деловых операций ЮНООО;

б) разногласия между участниками по вопросам, касающимся обычного хода деятельности и деловых операций ЮНООО, должны урегулироваться решением [большинства голосов] его участников; и

с) разногласия между участниками по вопросам, выходящим за рамки обычной коммерческой деятельности, урегулируются [квалифицированным большинством голосов].

Рекомендация 13. В законодательстве следует предусмотреть, что, если иное не согласовано в соглашении между участниками, то один или несколько назначенных управляющих могут назначаться и отстраняться от должности решением большинства голосов участников.

Рекомендация 14. В законодательстве следует предусмотреть, что в тех случаях, когда ЮНООО управляется одним или несколькими назначенными управляющими:

а) управляющие несут ответственность за все вопросы, которые не относятся к компетенции участников ЮНООО в соответствии с [настоящим законом] или соглашением между участниками; и

б) разногласия между управляющими должны урегулироваться решением, принятым [большинством голосов] управляющих, если только иное не оговорено в соглашении между участниками.

Рекомендация 15. В законодательстве следует предусмотреть, что каждый управляющий индивидуально имеет полномочия принимать обязательства от имени ЮНООО, если только не было согласовано иное. Ограничения применительно к этим полномочиям не будут иметь силы в отношении третьих сторон, имеющих дело в ЮНООО, без надлежащего уведомления.

Рекомендация 16. В законодательстве следует предусмотреть, что:

а) на любом управляющем ЮНООО лежит: i) обязанность проявлять заботливость; ii) обязанность проявлять лояльность; iii) обязанность раскрывать информацию всем участникам ЮНООО; и iv) обязанность добросовестно и справедливо вести дела; и

б) если только в соглашении между участниками не указано иное, фидуциарные обязанности относятся также к участникам ЮНООО.

Е. Доля участников и их взносы в ЮНООО

Рекомендация 17. В законодательстве следует предусмотреть, что:

а) участникам ЮНООО разрешается договариваться о взносах, если таковые предусмотрены, вносимых в ЮНООО, включая их вид, сроки внесения и величину. В отсутствие такой договоренности, взносы, сделанные в ЮНООО, считаются равными для всех участников;

б) если в соглашении между участниками не оговорено иное, то доля участников в ЮНООО определяется исходя из согласованного размера их взносов; и

в) если участники не договорились о размере их взносов, то любые взносы считаются равными и участники будут иметь равную долю в ЮНООО, если только они не согласовали иное в соглашении между участниками.

Ф. Распределение средств

Рекомендация 18. В законодательстве следует предусмотреть, что распределение средств производится между участниками пропорционально их соответствующей доле в ЮНООО, как это указано в соглашении между участниками. Если доля участника в ЮНООО не указана, то распределение средств ЮНООО осуществляется в равных долях между его участниками.

Рекомендация 19. В законодательстве следует запретить распределение средств между любыми участниками, если после такого распределения:

а) ЮНООО будет не в состоянии оплатить свои долги при наступлении сроков их погашения в ходе обычной коммерческой деятельности; или

б) общая стоимость активов ЮНООО станет меньше, чем сумма его совокупных обязательств.

Рекомендация 20. В законодательстве следует предусмотреть, что на каждом участнике, который получил распределенные средства или какую-либо их часть в нарушение рекомендации 19, лежит ответственность за возмещение ЮНООО всей суммы, полученной от распределения средств, или их части.

Г. Передача прав

Рекомендация 21. В законодательстве следует предусмотреть, что участники могут передавать свои финансовые права, но не свои права на принятие решений, если только иное не согласовано в соглашении между участниками.

Н. Реструктуризация или преобразование

Рекомендация 22. В законодательстве следует предусмотреть, что участники ЮНООО могут договориться [квалифицированным большинством голосов] провести его реструктуризацию или преобразование в другую организационно-правовую форму предприятия.

I. Роспуск и прекращение деятельности

Рекомендация 23. В законодательстве следует предусмотреть, что ЮНООО будет распущено и будет прекращена его деятельность в следующих случаях:

- а) при наступлении любого события, указанного в соглашении между участниками как приводящее к роспуску ЮНООО;
- б) при принятии решения [квалифицированным большинством голосов] участников; или
- с) при вынесении судебного или административного решения о роспуске ЮНООО.

J. Отделение или выход

Рекомендация 24. В законодательстве следует предусмотреть, что если не оговорено иное, то участники могут выйти из ЮНООО, и им в течение разумного срока выплачивается справедливая компенсация их доли в ЮНООО.

K. Ведение учета, проверка и раскрытие информации

Рекомендация 25. В законодательстве следует предусмотреть, что ЮНООО должна хранить разумно необходимые документы, включая:

- а) данные о своем образовании;
- б) любое зафиксированное соглашение между участниками;
- с) действующий список управляющих и участников, а также их контактные данные;
- д) финансовые ведомости (если таковые имеются);
- е) налоговые декларации или отчеты; и
- ф) деятельность и операции ЮНООО.

Рекомендация 26. В законодательстве следует предусмотреть, что каждый участник имеет право:

- а) проверять и копировать любой документ, который должен храниться ЮНООО в соответствии с рекомендацией 25; и
- б) получать от ЮНООО информацию, касающуюся его деятельности, операциях и финансах, а также любую другую информацию, которую ЮНООО будет разумно хранить.

L. Урегулирование разногласий

Рекомендация 27. В законодательстве следует предусмотреть, что любой спор, который может возникнуть в отношениях между участниками ЮНООО или с любой третьей стороной, может быть передан на рассмотрение механизмов альтернативного урегулирования споров, если только отсутствуют ограничения на совершение подобных действий, которые предусмотрены внутренней нормативно-правовой базой соответствующего государства.