



Генеральная Ассамблея

Distr.: Limited

6 June 2001

Russian

Original: English

Комиссия Организации Объединенных Наций

по праву международной торговли

Рабочая группа по законодательству о несостоятельности

Двадцать четвертая сессия

Нью-Йорк, 23 июля – 3 августа 2001 года

Проект руководства для законодательных органов по вопросам законодательства о несостоятельности

Часть третья: проекты законодательных положений

Доклад Генерального секретаря

Содержание

[Введение и часть первая проекта руководства содержатся в документе A/CN.9/WG.V/WP.54, а часть вторая – в документе A/CN.9/WG.V/WP.54/Add.1]

	Пункты	Стр.
Общие замечания.....	1–2	3
Проект руководства для законодательных органов по вопросам законодательства о несостоятельности.....	3	
Часть третья: проекты законодательных положений	3	
Положения, касающиеся ликвидации.....	3	
I. Взаимосвязь между ликвидационным и реорганизационным производство	3	
II. Требования применительно к вопросам возбуждения и открытия производства.....	3	
1. Сфера применения.....	3	
2. Критерии для возбуждения и открытия производства	4	

	Пункты	Стр.
III. Последствия открытия ликвидационного производства	5	
1. Конкурсная масса	5	
2. Мораторий	6	
3. Режим контрактов	7	
4. Действия по расторжению сделок	8	
IV. Осуществление производства	10	
1. Права и обязательства должника	10	
2. Права и обязательства конкурсного управляющего	10	
3. Кредиторы и требования	12	
4. Комитет кредиторов	13	
V. Ликвидация и распределение конкурсной массы	14	
1. Очередность распределения конкурсной массы	14	
Положения, касающиеся реорганизации	15	
II. Требования применительно к вопросам возбуждения и открытия производства	15	
1. Сфера применения	15	
2. Критерии для возбуждения и открытия производства	15	
III. Последствия открытия производства	16	
1. Имущественная масса	16	
2. Мораторий	16	
3. Режим контрактов	16	
4. Действия по расторжению сделок	16	
IV. Осуществление производства	16	
1. Права и обязательства должника	16	
2. Права и обязательства внешнего управляющего	16	
3. Кредиторы и требования	17	
4. Комитет кредиторов	17	
V. Дополнительные вопросы, особо касающиеся реорганизации	17	
1. Финансирование после открытия производства	17	
2. План реорганизации	17	

Проект руководства для законодательных органов по вопросам законодательства о несостоятельности

Часть третья

Проекты законодательных положений

Общие замечания

1. Цель подготовки типовых законодательных положений, содержащихся в части третьей, заключается в том, чтобы оказать помощь Рабочей группе в рассмотрении возможных альтернативных решений некоторых материально-правовых вопросов, поднятых в части второй проекта руководства для законодательных органов по вопросам законодательства о несостоятельности, а также отразить и реализовать некоторые подходы, выявленные в разделе В в связи с каждой рассмотренной темой. Проекты положений, которые являются предварительными по своему характеру, не преследуют цели отразить какие-либо конкретные рекомендованные подходы, а скорее приводятся для того, чтобы указать, каким образом подобные положения могут быть сформулированы в редакционном плане для включения в законодательство. Во многих случаях эти положения регулируют только некоторые из вопросов, которые, возможно, потребуется охватить в руководстве для законодательных органов. Они были сведены в часть третью для упрощения работы с ними на данном этапе обсуждений в Рабочей группе, однако в конечном итоге их предполагается включить в текст руководства для законодательных органов в конце аналитического рассмотрения тех предметных областей, к которым они относятся.

2. Когда Рабочая группа завершит рассмотрение части второй проекта руководства на ее нынешней сессии, она, возможно, пожелает просить Секретариат пересмотреть редакцию включенных в часть третью положений с тем, чтобы отразить решения, принятые Рабочей группой.

Положения, касающиеся ликвидации

I. Взаимосвязь между ликвидационным и реорганизационным производством (см. положения, касающиеся реорганизации, V.2.)

II. Требования применительно к вопросам возбуждения и открытия производства

1. Сфера применения

1) Настоящий Закон регулирует производство по делам о несостоятельности должников, занимающихся предпринимательской деятельностью.

- 2) Настоящий Закон не регулирует производство по делам о несостоятельности [указать любые виды учреждений, таких, как банки или страховые компании, в случае несостоятельности которых в государстве, принимающем типовое законодательство, действует специальный режим и которые это государство желает исключить из сферы применения настоящего Закона].
- 3) Производство по делу о несостоятельности может быть открыто в отношении должника, если центр его основных интересов находится в настоящем государстве¹.
- 4) В отсутствие доказательств противного центр основных интересов юридического лица считается находящимся в настоящем государстве, если его зарегистрированная контора находится в настоящем государстве².
- 5) В отсутствие доказательств противного центр основных интересов физического лица считается находящимся в настоящем государстве, если его обычное местожительство находится в настоящем государстве.

Пояснительные примечания

¹Сфера применения этого положения может быть расширена за счет включения ссылки на предприятие или активы должника в соответствующем государстве.

²Формулировка пунктов 4 и 5 непосредственно основывается на статье 16(3) Типового закона ЮНСИТРАЛ о трансграничной несостоятельности.

2. Критерии для возбуждения и открытия производства

- 1) Заявление о ликвидации может быть подано:
 - a) самим должником;
 - b) [кредитором] [указать число кредиторов] должника;
 - c) [уполномоченным] [правительственным] агентством;
 - d) [прочими].
- 2) Должник может подать заявление о ликвидационном производстве, когда он становится несостоятельным. Должник становится несостоятельным, когда он [не способен уплатить] [в целом не уплачивает] свои долги по наступлении сроков их погашения [или испытывает финансовые трудности, которые лишат его способности уплатить свои долги по наступлении сроков их погашения].
- 3) Кредиторы могут подать заявление о ликвидации несостоятельного должника при условии, что:
 - a) [указать минимальное число]¹ кредиторам причитается долг, составляющий по меньшей мере [указать минимальную сумму]², или, если число кредиторов должника меньше, чем указанное минимальное число, один или несколько кредиторов являются держателями окончательно рассчитанных требований с наступившим сроком погашения на общую сумму по меньшей мере [указать минимальную сумму];

- b) [представлены доказательства несостоительности должника].
- 4) [Условия для принудительного возбуждения производства по инициативе правительственного органа]
- 5) Уведомление о заявлении должника о ликвидационном производстве [незамедлительно] направляется кредитором [в течение [...] дней] и публикуется [указать издание, например, официальный правительственный бюллетень или национальную газету, имеющую широкое распространение] в течение [...] дней.
- 6) Уведомление о заявлении кредиторов о ликвидационном производстве [незамедлительно] направляется должнику [в течение [...] дней]. Должник имеет право оспорить заявление кредиторов в течение [...] дней. Суд [незамедлительно] принимает решение по любому такому спору [в течение [...] дней].
- 7) [В отсутствие доказательств противного утверждения кредиторов о наличии у них требований и о неоплате должником таких требований считаются верными.]

Пояснительные примечания

¹ В некоторых странах конкретно оговаривается такой порядок, при котором заявления должны подавать несколько кредиторов. Предусматривается различное число необходимых кредиторов: 3 (Филиппины); 2 (Нидерланды); 1–3 в зависимости от дополнительных критериев (США); [прочие]

² В некоторых странах требуется конкретно указывать минимальную сумму долга. Например, согласно законодательству США ходатайство о принудительном банкротстве может быть подано тремя кредиторами, которым совместно причитается 10 775 долл. США; если у должника имеется менее 12 кредиторов, то ходатайство о принудительном производстве может быть подано одним или двумя кредиторами.

III. Последствия открытия ликвидационного производства

1. Конкурсная масса

- 1) Открытие ликвидационного производства создает конкурсную массу.
- 2) В конкурсную массу включаются все материальные и нематериальные активы, на которые должник имеет право собственности или в которых должник имеет иное право, включая:
 - a) все требования и договорные права, в которых должник имеет интерес или на которых он имеет иное право;
 - b) все предусмотренные законом и публичные права, на которых должник имеет право и которые выражены или могут быть выражены в денежной стоимости.
- 3) Активы, упомянутые в пункте 2, включаются в конкурсную массу, если они существуют в момент открытия ликвидационного производства или возникают после открытия ликвидационного производства в результате обстоятельств,

существовавших до открытия такого производства [с учетом – во всех случаях – действительных обеспечительных интересов и прав третьих сторон].

4) В конкурсную массу также включаются все активы, которые возвращены конкурсным управляющим в результате расторжения сделок.

5) Если должник является физическим лицом, в конкурсную массу не включаются: [указать исключаемые активы, такие как определенное личное домашнее имущество и имущество, необходимое должнику для того, чтобы заработать на жизнь].

2. Мораторий

1. По открытии ликвидационного производства:

- a) возбуждение или продолжение производства в отношении индивидуальных исков или индивидуальных процессуальных действий, касающихся активов, прав, обязательств или ответственности должника, приостанавливаются;
- b) производство исполнительных действий в отношении активов должника приостанавливается; и
- c) действие права на передачу, обременение или отчуждение иным образом любых активов должника временно приостанавливается.

2) Пункт 1 настоящей статьи не затрагивает права на возбуждение индивидуальных исков для процессуальных действий в той мере, в которой это необходимо для сохранения требования к должнику¹.

3) Мораторий распространяется на всех кредиторов должника, включая обеспеченных кредиторов, привилегированных кредиторов, кредиторов–держателей обеспечительных интересов в силу закона и правительственные заявители требований.

Вариант А

[4) Мораторий распространяется на обеспеченных кредиторов в течение [...] дней. По истечении этого срока действие моратория может быть продлено судом при условии, что [указать требования, например, о том, обеспечение не должно являться жизненно необходимым для продажи коммерческого предприятия, что продление моратория требуется для предоставления конкурсному управляющему возможности максимально повысить стоимость конкурсной массы[и] [или] что обеспеченный кредитор не понесет материальных убытков в том, что касается стоимости его обеспечения или [...].]²

Вариант В

[4) Мораторий может быть снят в отношении обеспеченного кредитора в том, что касается активов, предоставленных ему в обеспечение, при условии, что [указать требования, например, о том, что стоимость активов, предоставленных обеспеченному кредитору в качестве обеспечения, не превышает суммы его обеспеченного требования, или случаи, когда стоимости обеспечения, держателем которого является обеспеченный кредитор, будет

нанесен материальный ущерб сохранением моратория и защита обеспеченному кредитору не может быть предоставлена или [...].]

Пояснительные примечания

¹В пунктах 1 и 2 воспроизводятся формулировки пунктов 1(а)–(с) и 3 статьи 20 Типового закона о трансграничной несостоятельности.

²В альтернативных вариантах пункта 4 отражены два различных подхода: согласно первому из них действие моратория в отношении обеспеченных кредиторов ограничивается фиксированным сроком и предусматривается возможность продления такого срока, а согласно второму варианту устанавливается действие моратория в течение всего срока осуществления производства и предусматривается возможность снятия моратория при определенных обстоятельствах.

3. Режим контрактов

- 1) Конкурсный управляющий может продолжить исполнение или прекратить действие всех договорных обязательств должника, кроме как [указать исключения].
- 2) Конкурсный управляющий учитывает минимальный срок уведомления продолжительностью [...] дней применительно к прекращению следующих контрактов: [указать соответствующие контракты, например, трудовые контракты со служащими должника].
- 3) [Конкурсный управляющий] [Суд] может [аннулировать] [рассматривать в качестве ничтожного] любое положение контракта, которое прекращает контракт при открытии ликвидационного производства. Настоящее положение не применяется к [...].
- 4) В тех случаях, когда конкурсный управляющий в течение разумного срока не делает заявления о том, что договорные обязательства должника будут должным образом исполняться, решение о продолжении исполнения или прекращении контракта может принять кредитор.
- 5) [В случае прекращения какого-либо договорного обязательства должника должно быть признано любое возникшее до открытия производства требование в отношении любых денежных убытков, причиненных прекращением]. [Прекращение контракта создает основание для необеспеченного требования из убытков, вызванных прекращением].
- 6) Конкурсный управляющий может восстановить действие контракта, который по причине любого финансового неисполнения со стороны должника был прекращен кредитором в течение [...] дней, предшествующих открытию ликвидационного производства, при условии, что неисполнение исправлено путем полного платежа всех причитающихся сумм. Настоящее положение не применяется к [...].
- 7) Конкурсный управляющий может уступить контракт [, осуществление которого было продолжено,] третьей стране в обмен на предоставление стоимости и при условии утверждения [контрагентом] [кредиторами] [судом]. [В случае уступки контракта цессионарий должен иметь возможность для

исполнения контракта и от него может быть потребовано предоставление обеспечения исполнения.]

8) Все договорные обязательства, исполнение которых продолжено конкурсным управляющим, с момента открытия ликвидационного производства становятся обязательствами конкурсной массы. [Кредитор может потребовать от конкурсного управляющего предоставление обеспечения].

4. Действия по расторжению сделок

1) Конкурсный управляющий имеет право расторгнуть или иным образом обеспечить признание недействительности действий, наносящих ущерб кредиторам, например передач имущества или прав, обременения имущества и принятых обязательств. Настоящее положение не применяется к: [...].

2) Действия, наносящие ущерб, подлежат расторжению в случаях, когда конкурсный управляющий докажет, что:

- a) должник намеревался совершить мошеннические действия в отношении кредиторов или препятствовал усилиям по взысканию по требованиям или затягивал такие усилия ("мошеннические действия");
- b) должник получил несправедливую стоимость в результате соответствующих действий и должник являлся несостоительным в момент совершения таких действий или же стал несостоительным в результате таких действий ("действия с занижением стоимости"); или
- c) действия совершены в течение [...] дней [месяцев] до [возбуждения] [открытия] ликвидационного производства в интересах какого-либо кредитора за счет долга [и в результате таких действий кредитор получит более значительную долю, чем его законная процентная доля в активах должника] ("преференциальные действия").

3) Причиняющие ущерб действия, которые совершены после возбуждения производства, но до открытия производства, считаются таковыми и подлежат расторжению, если только они не совершены с разрешения временного конкурсного управляющего¹.

4) Взаимозачет, совершенный в течение [...] [дней] [месяцев] до [возбуждения] [открытия] ликвидационного производства, [не] считается причиняющим ущерб и подлежащим расторжению.

5) Следующие сроки применяются в отношении причиняющих ущерб действий, совершенных до [возбуждения] [открытия] ликвидационного производства:

- a) в случае мошеннических действий – [...] [месяцев] [лет] до [возбуждения] [открытия] производства;
- b) в случае действий с занижением стоимости или преференциальных действий, к которым причастны кредиторы, находящиеся в тесной корпоративной или семейной связи с должником, – [...] [дней] [месяцев] до [возбуждения] [открытия] производства;

- c) в случае преференциальных действий, к которым причастны кредиторы, не находящиеся в тесной корпоративной или семейной связи с должником, – [...] [дней] [месяцев] до [воздушения] [открытия] производства.
- 6) В отношении передач кредиторам, находящимся в тесной корпоративной или семейной связи с должником, применяются следующие правила [указать "подозрительный" период и бремя доказывания].
- 7) Кредитор или иное лицо, участвующее в мошеннических действиях, совершенных должником, не подлежит ответственности и соответствующие действия не расторгаются в той мере, в какой кредитор или другое лицо уплатили справедливую стоимость и им [не было известно] [не было и не могло быть известно] о намерении должника обманутым путем причинить ущерб кредиторам.
- 8) Кредитор или другое лицо, участвующее в действиях с занижением стоимости, совершенных должником, не подлежит ответственности и соответствующие действия не расторгаются в случаях, когда кредитор или другое лицо не являются кредитором или лицом, находящимся в тесной корпоративной или семейной связи с должником, и им [не было известно] [не было и не могло быть известно], что должник является несостоятельным в момент совершения действий или станет несостоятельным в результате их совершения.

Вариант А

- 9) Кредитор, участвующий в преференциальных действиях, совершенных должником, не подлежит ответственности и соответствующие действия не расторгаются в случаях, когда действия должника:
- a) были совершены по сути одновременно с созданием требования кредитора;
 - b) повлекли за собой предоставление новой стоимости кредитором должнику; или
 - c) были осуществлены в ходе обычных коммерческих операций.

Вариант В

- 9) Кредитор, участвующий в преференциальных действиях, совершенных должником, не подлежит ответственности и соответствующие действия не расторгаются в случаях, когда кредитору [не было известно] [не было или не могло быть известно], что должник является несостоятельным в момент совершения действий или станет несостоятельным в результате их совершения.
- 10) Когда сделка подпадает под действие пунктов 2–4 выше, конкурсный управляющий может потребовать возвращения переданных активов или возмещения стоимости активов лицом [, которому была осуществлена передача] [, участвовавшим в таких действиях].

Пояснительные примечания

¹Некоторые системы несостоятельности предусматривают назначение временного конкурсного управляющего после возбуждения производства, но до открытия производства. Временный конкурсный управляющий может обладать полномочиями, включающими разрешение на продолжение осуществления различных сделок, которые в этом случае не будут подлежать расторжению после открытия производства.

IV. Осуществление производства

1. Права и обязательства должника

- 1) И при ликвидационном, и при реорганизационном производстве должник имеет право быть заслушанным по любому связанному с производством вопросу.
- 2) Должник предоставляет суду, конкурсному/внешнему управляющему [и, когда это требуется, комитету кредиторов] всю информацию, относящуюся к производству [например, книги должника и записи, – которые находятся во владении должника, к которым он имеет доступ, или о которых ему известно, – касающиеся всех кредиторов должника, которым он должен или может быть должен, активов, ответственности, коммерческих операций, текущих поступлений и текущих расходов и передач его активов, совершенных самим должником или от его имени, по состоянию на момент открытия производства и в течение [...] дней до его открытия].
- 3) [Должник соглашается на изучение его активов и коммерческих операций, когда – и в той мере, в которой – этого требует [конкурсный/внешний управляющий] [суд] [или в ином указанном настоящим Законом порядке].]
- 4) Должник сотрудничает с конкурсным/внешним управляющим во всех дополнительных вопросах, которые могут быть необходимыми, для того чтобы предоставить управляющему возможность исполнять его обязанности, включая осуществление действий в отношении должника и конкурсной имущественной массы или выражений против таких действий¹.
- 5) Управление предприятием–должником осуществляется конкурсным/внешним управляющим или под его контролем.

Пояснительные примечания

¹Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть связанный с этим положением вопрос об обязанности должника раскрывать информацию. Поскольку в этой связи могут быть установлены факты, на основании которых может быть возбуждено преследование за уголовное преступление или административное правонарушение, эта проблема потенциально связана с аспектами, которые могут выходить за рамки данного руководства для законодательных органов и в большей мере относиться к области уголовного права. Информация, представленная должником в соответствии с его обязательством раскрывать подобные факты, может или не может быть использована в ходе уголовного разбирательства в отношении должника.

2. Права и обязательства конкурсного управляющего

- 1) Конкурсный управляющий назначается судом [после открытия производства] [, если такое назначение наилучшим образом отвечает интересам различных групп, заинтересованных в деле]. Конкурсным управляющим может быть физическое [или юридическое] лицо.
- 2) Конкурсный управляющий [удовлетворяет следующим требованиям] [обладает следующей квалификацией]: [указать квалификационные требования, включая, например, независимость, необходимые знания права, опыт в коммерческих вопросах[...]].
- 3) По заявлению [указать заявителя] суд может сместить конкурсного управляющего за нарушение его обязанностей.
- 4) В случае смерти, сложения с себя обязанностей или смещения конкурсного управляющего судом назначается новый конкурсный управляющий. Тот факт, что должность конкурсного управляющего является незамещенной, не прекращает любые процессуальные действия, в которых конкурсный управляющий действовал в качестве представителя конкурсной массы, и новый конкурсный управляющий занимает его место в качестве надлежащей стороны в любых таких процессуальных действиях.
- 5) Суд может сместить конкурсного управляющего, если он установит наличие в действиях конкурсного управляющего грубой [некомпетентности] [небрежности]. Доказательством такой [некомпетентности] [небрежности] могут являться факты неисполнения обязанностей, возложенных на конкурсного управляющего, осуществления мошеннических или незаконных или причинения чрезмерных денежных убытков. [Кредиторы большинством голосов [указать количественный критерий, например, три четверти] могут подать в суд ходатайство о смещении конкурсного управляющего. После смещения суд назначает нового конкурсного управляющего.]
- 6) При ликвидационном производстве конкурсный управляющий несет ответственность за конкурсную массу, а его [функции] [права и обязанности] включают:
 - a) действия в качестве представителя конкурсной массы;
 - b) исключительные полномочия на подачу исковых требований от имени конкурсной массы и ответ по таким требованиям;
 - c) принятие всех необходимых мер для сохранения любых активов, включенных в конкурсную массу, и поддержание их в разумно хорошем состоянии;
 - d) регистрацию прав конкурсной массы (в тех случаях, когда регистрация является необходимой для формализации прав конкурсной массы в отношении добросовестных приобретателей);
 - e) обращение в суд за разрешением на найм бухгалтеров, юристов, оценщиков и других специалистов, которые могут быть необходимыми для оказания помощи конкурсному управляющему при выполнении его обязанностей;

- f) изучение вопросов, связанных с должником и любым лицом, заключавшим сделки с должником, с целью расследования финансовых операций должника и установления наличия, местонахождения, размеров и состояния любых предметов или позиций, которые, по мнению конкурсного управляющего, должны быть включены в конкурсную массу;
 - g) обращение с ходатайствами в суд о получении приказа, требующего от любого лица передачи любых активов, включенных в конкурсную массу, или запрещающего любому лицу отчуждать любые активы, включенные в конкурсную массу;
 - h) изучение и признание требований и подготовка списка признанных и отклоненных требований;
 - i) ответ на разумные запросы об информации, касающиеся конкурсной массы или управления ею, за исключением вопросов, в отношении которых действуют установленные судом ограничения;
 - j) представление суду периодических отчетов о состоянии конкурсной массы. В отчет включаются: [указать подробности относительно данных для включения в отчет, например данные об активах, проданных в течение соответствующего периода, полученных ценах, расходах на продажи или любая такая информация, которую может запросить суд или которую может запросить комитет кредиторов];
 - k) присутствие на совещаниях кредиторов и комитета кредиторов и представление отчетов о состоянии конкурсной массы. В отчет включается: [указать подробности относительно данных];
 - l) продажа активов, включенных в конкурсную массу, за наилучшую цену, которая может быть разумно получена на [открытом] рынке;
 - m) оперативное и эффективное закрытие расчетов по конкурсной массе в соответствии с наилучшими интересами [кредиторов] [различных групп, участвующих в деле];
 - n) представление суду заключительного отчета и иных отчетных документов по управлению конкурсной массой.
- 7) Конкурсный управляющий подает в суд ходатайство о разрешении на возмещение разумных расходов, понесенных при исполнении его обязанностей [указать способы расчета вознаграждения].

3. Кредиторы и требования

- 1) Каждый кредитор [, ставший таковым до открытия производства,] имеет право представить требования в отношении конкурсной массы в течение [...] дней после [открытия ликвидационного производства] [направления [судом] [конкурсным управляющим] уведомления об открытии производства].
- 2) Для заявления требования кредитор представляет [суду] [конкурсному управляющему] следующую информацию:
 - a) сумма требования;

- b) основания возникновения требования;
 - c) [является ли требование обеспеченным и вид или объект обеспечения].
- 3) Сумма требования оценивается при открытии ликвидационного производства [в валюте настоящего государства]. Проценты на необеспеченные требования после открытия ликвидационного производства не начисляются.
- 4) Конкурсный управляющий признает или отклоняет любые требования. Требования на установленную стоимость, обеспеченные требования и оспариваемые требования могут быть признаны в предварительном порядке до оценки требования или обеспечения или разрешения спора относительно требования.
- 5) Кредитор может просить суд вынести определение о том, что требование временно признано или отклонено только для целей голосования.
- 6) Конкурсный управляющий регистрирует списки (графики) всех признанных, временно признанных и отклоненных требований в суде. Список требований предоставляется для ознакомления, и конкурсный управляющий уведомляет всех кредиторов о возможности ознакомиться со списком требований.
- 7) Каждый кредитор может оспорить любое требование в том, что касается суммы, порядка регистрации требования или того факта, что требование исключено из списка требований, в течение [...] дней после [получения уведомления об опубликовании] [опубликования] списка.
- 8) Суд [оперативно] рассматривает каждое оспариваемое требование [в течение *указать срок*].
- 9) После вынесения окончательного определения относительно временно признанных, отклоненных или оспариваемых требований [кредитор может потребовать от конкурсного управляющего внести] [конкурсный управляющий вносит] соответствующие изменения в список требований.

4. Комитет кредиторов

- 1) В рамках ликвидационного производства может назначаться комитет кредиторов [если только кредиторы не примут решения о неучастии в производстве].
- 2) На комитет кредиторов возлагаются обязанности по контролю за ходом конкурсного производства и проведению консультаций с конкурсным управляющим по вопросам отчуждения важных активов, хода рассмотрения существенных тяжб, функционирования коммерческого предприятия должника и [...]. Комитет может возражать против действий конкурсного управляющего и передавать такие возражения на рассмотрение суда.
- 3) Комитет [назначается [судом] [конкурсным управляющим]] [избирается большинством голосов кредиторов, присутствующих на первоначальном собрании кредиторов, на основе *указать критерии*], при условии утверждения судом].

- 4) Комитет состоит из максимум [указать нечетное число] [обеспеченных и] необеспеченных кредиторов, установленных [указать соответствующие средства, включая, например, ознакомление с списком кредиторов, подготовленным должником].
- 5) Первоначальное собрание кредиторов проводится для анализа коммерческих операций должника, рассмотрения плана действий конкурсного управляющего и выполнения таких других функций, которые входят в круг обязанностей комитета.
- 6) В целях обеспечения отчетности комитет кредиторов может изучать финансовое состояние должника и конкурсной массы, в том числе книги, записи и финансовые сделки должника.
- 7) Члены комитета не несут ответственности за любые действия, осуществленные ими в качестве членов комитета, если только суд не установит, что [комитет нарушил свои доверительные обязательства перед кредиторами] [комитет или любой член комитета действовал ненадлежащим образом]. Отдельные члены комитета могут быть смещены судом, если доказано, что такой член действовал мошенническим или незаконным образом или иным образом злоупотребил своим положением в комитете.
- 8) Для оказания помощи своей работе и при утверждении [судом] [конкурсным управляющим] комитет кредиторов может нанимать секретаря, консультантов и специалистов, оплачиваемых из активов конкурсной массы.
- 9) Каждый член комитета имеет один голос, и решения принимаются большинством голосов [в случае коллизии интересов члены воздерживаются от голосования].
- 10) Все кредиторы имеют право [принимать участие в следующих действиях] [участвовать в консультациях относительно следующих действий]:
 - a) решения о прекращении производства на условиях, которые должны быть согласованы кредиторами в качестве основы для согласия на прекращение дела;
 - b) решения о преобразовании производства из ликвидационного в реорганизационное;
 - c) решения о продаже по сути всех активов предприятия в качестве функционирующей хозяйственной единицы.

V. Ликвидация и распределение конкурсной массы

1. Очередность распределения конкурсной массы

- 1) При распределении конкурсной массы среди кредиторов должника в рамках ликвидационного производства конкурсный управляющий использует общую сумму распределения в следующем порядке платежей:
 - a) в первую очередь – все расходы и вознаграждение в связи с назначением, обязанностями и функциями конкурсного управляющего;

- b) во вторую очередь – [административные расходы];
 - c) в третью очередь – [все другие признанные требования].
- 2) Все суммы, причитающиеся по каждому из вышеуказанных классов, имеют одинаковую очередь и полностью уплачиваются до платежа кредиторам следующего класса. Если имеющихся средств недостаточно для полного платежа всем кредиторам соответствующего класса, такие средства уплачиваются пропорционально.
- 3) Если все вышеуказанные требования полностью погашены, конкурсный управляющий в первую очередь распределяет оставшиеся средства для уплаты любых рассчитанных после соответствующей даты процентов по признанным долговым требованиям, а затем для уплаты акционерам или должнику в соответствии с их собственными правами.

Положения, касающиеся реорганизации

II. Требования применительно к вопросам возбуждения и открытия производства

1. Сфера применения

[Аналогично пунктам 1–5 соответствующего раздела, посвященного ликвидации].

2. Критерии для возбуждения и открытия производства

[Аналогично пунктам 1–7 соответствующего раздела, посвященного ликвидации].

Возможные альтернативные положения, касающиеся предложений о реорганизации

[Аналогично пунктам 1 и 4–7 соответствующего раздела, посвященного ликвидации, со следующими изменениями пунктов 2 и 3:

- 2) Должник может представить предложение о реорганизации, когда он становится [несостоятельным] [испытывает финансовые трудности].
- 3) Кредиторы могут представить предложение о реорганизации в отношении должника при условии, что:
- a) [указать минимальное число]¹ кредиторам причитается долг, составляющий по меньшей мере [указать минимальную сумму]², или, если число кредиторов должника меньше, чем указанное минимальное число, один или несколько кредиторов являются держателями окончательно рассчитанных требований с наступившим сроком погашения на общую сумму по меньшей мере [указать минимальную сумму];
 - b) [должник является несостоятельным] [испытывает финансовые трудности]] [правам кредиторов был нанесен ущерб].

III. Последствия открытия производства

1. Имущественная масса

[Аналогично пунктам 1–5 соответствующего раздела, посвященного ликвидации].

2. Мораторий

Аналогично пунктам 1–3 соответствующего раздела, посвященного ликвидации, с добавлением следующих положений:

4) Мораторий может быть снят в отношении обеспеченного кредитора в том, что касается активов, предоставленных ему в обеспечение, если:

а) стоимости обеспечения, держателем которой является обеспеченный кредитор, будет нанесен материальный ущерб сохранением моратория и защита обеспеченному кредитору не может быть предоставлена;

б) должник не в состоянии предложить план своим кредиторам в течение [...] дней после открытия производства; или

с) [суд] [внешний управляющий] установит, что продолжение реорганизационного производства не отвечает наилучшим интересам кредиторов.

5) Никаких заявлений о ликвидационном производстве в отношении должника не может представляться и соответствующие процедуры не могут возбуждаться до завершения реорганизационного производства или его прекращения или преобразования в ликвидационное производство судом.

3. Режим контрактов

[Аналогично пунктам 1–8 соответствующего раздела, посвященного ликвидации].

4. Действия по расторжению сделок

[Аналогично пунктам 1–10 соответствующего раздела, посвященного ликвидации].

IV. Осуществление производства

1. Права и обязательства должника

[Аналогично пунктам 1–5 соответствующего раздела, посвященного ликвидации].

2. Права и обязательства внешнего управляющего

Аналогично пунктам 1–7 соответствующего раздела, посвященного ликвидации, за исключением исключения пунктов 6(l) и (m) и добавления следующего:

(...) осуществление плана, одобренного кредиторами и утвержденного судом.

3. Кредиторы и требования

[Аналогично пунктам 1–9 соответствующего раздела, посвященного ликвидации].

4. Комитет кредиторов

[Аналогично пунктам 1–10 соответствующего раздела, посвященного ликвидации].

V. Дополнительные вопросы, особо касающиеся реорганизации

1. Финансирование после открытия производства

- 1) Если внешний управляющий устанавливает, что для продолжения операций должника или его коммерческого предприятия необходимо дополнительное финансирование, он может утвердить заключение должником соглашений о финансировании или предоставление им обеспечения в своем имуществе.
- 2) Финансирование после открытия производства, утверждаемое согласно пункту 1, представляет собой статью расходов, понесенных в течение периода реорганизации, и имеет приоритет в том, что касается платежа.
- 3) Обеспечение, созданное в отношении имущества должника для целей финансирования после открытия производства, утвержденного согласно пункту 1, не имеет приоритета над любым существующим обеспечением в отношении того же имущества, если только внешний управляющий не получает письменного согласия на это от держателя существующего обеспечения.

2. План реорганизации

Содержание предложения о реорганизации

- 1) Предложение о реорганизации включает:
 - a) условия, предлагаемой реорганизации ("план");
 - b) заявление о состоянии дел должника включая подробную информацию о его кредиторах [и требованиях], активах, долгах и другой ответственности;
 - c) [такую другую информацию, которая предписывается правилами, принятыми на основании настоящего Закона].

Назначение временного внешнего управляющего

- 1) После того, как сделано предложение о реорганизации, суд назначает временного внешнего управляющего.
- 2) Временный внешний управляющий оценивает перспективы одобрения, утверждения и осуществления плана.
- 3) Временный внешний управляющий представляет свой отчет суду в течение [...] дней после представления предложения о реорганизации.

4) Если суд сочтет это уместным, он может созвать совещание с участием должника и его кредиторов для одобрения предложения о реорганизации.

5) Каждый кредитор должника имеет право присутствовать на совещании и принимать участие в голосовании по предложению и предлагать поправки к предложению.

Содержание плана

1) В плане реорганизации:

- a) перечисляются и классифицируются все непогашенные требования к должнику;
- b) указываются любые классы требований, которые будут затронуты согласно плану;
- c) указывается режим любого класса требований, которые будут затронуты согласно плану;
- d) указываются средства осуществления плана [например:
 - i) сохранение должником любой части имущества из имущественной массы;
 - ii) реструктуризация должника, включая вопросы слияния или консолидации;
 - iii) продажа любой части имущества из имущественной массы либо с учетом любых обременений или обеспечительных интересов, либо свободно от таких обременений или интересов, или распределение любой части имущества из имущественной массы среди обладателей интереса в имущественной массе;
 - iv) удовлетворение любых обеспечительных интересов;
 - v) модификация прав обеспеченных кредиторов [, иных чем...] или необеспеченных кредиторов;
 - vi) действия по расторжению сделок;
 - vii) положения о продолжении, уступке или прекращении любых неисполненных контрактов [включая любую неистекшую аренду];
 - viii) положения об урегулировании, корректировке, сохранении или принудительном взыскании любого требования должника;
 - ix) включение любых других уместных положений, которые могут способствовать успешной реорганизации должника].

3) Для целей настоящего Закона класс требований не считается затронутым согласно плану в случаях, когда план не изменяет прав, которые принадлежат кредиторам этого класса в силу их требований.

Ограничения на содержание плана

- 1) Согласно плану требование может относиться к тому или иному конкретному классу только в том случае, если это требование по сути аналогично другим требованиям этого класса.
- 2) План предусматривает аналогичный режим для каждого требования того или иного конкретного класса, если только кредитор не соглашается на менее благоприятный режим для своего конкретного требования.
- 3) План не может затрагивать прав обеспеченного кредитора без согласия этого кредитора.
- 4) В тех случаях, когда должником является физическое лицо, план, предложенный иным субъектом, чем должник, не может предусматривать использование, продажу или аренду имущества [, не включенного в имущественную массу] [, прямо исключенного из имущественной массы], если только должник не дает своего согласия на такое использование, продажу или аренду.
- 5) Предложение не утверждается судом, если:
 - a) непrivилегированным долговым обязательствам отдается приоритет по отношению к привилегированным долговым обязательствам; или
 - b) предусматривается иной порядок платежей привилегированным кредиторам, чем пропорциональный. Настоящее положение не применяется в случае, если привилегированные кредиторы в письменной форме соглашаются на получение меньшей доли.

Одобрение плана

- 1) Каждый кредитор может одобрить или отклонить план.
- 2) План одобряется по соответствующему классу требований, если он одобрен кредиторами, которым принадлежит по меньшей мере [*две трети суммы*] и [*более половины числа*] требований, включенных в этот класс.
- 3) План одобряется, если он был одобрен большинством от числа классов требований, включенных в план.
- 4) Когда план не затрагивает какой-либо класс требований, каждый кредитор этого класса окончательно считается одобравшим план. Запрос согласия кредиторов этого класса не требуется.

Утверждение плана

- 1) После одобрения плана суд предлагает всем кредиторам принять участие в совещании по утверждению плана.
- 2) Суд отказывает в утверждении плана, если:
 - a) активы должника [значительно] превышают обязательства должника по плану;
 - b) исполнение плана не обеспечено достаточным образом;

- c) план заключен в результате мошеннических сделок или ненадлежащего предпочтения одному или нескольким кредиторам или иных несправедливых средств.

Последствия утверждения плана

1) План, одобренный в соответствии с правилами, изложенными в статье [...], и утвержденный судом, является обязательным для должника и всех кредиторов [, будь то обеспеченных или необеспеченных].

Отмена плана

- 1) Суд может отменить план после утверждения, если он установит, что:
 - a) план, одобренный на собрании кредиторов, наносит несправедливый ущерб интересам одного или нескольких кредиторов;
 - b) на собрании кредиторов или в связи с таким собранием имели место определенные существенные нарушения.
- 2) Заявление об отмене плана после утверждения может представляться:
 - a) лицом, исключенным из участия в собрании или из голосования по плану;
 - b) внешним управляющим;
 - c) [...].

Ограничения на внесение в план исправлений

- 1) Лицо, предложившее план, может до утверждения в любое время вносить в него изменения [, при условии, что план в его измененном виде удовлетворяет требованиям, установленным настоящим Законом].
- 2) Лицо, предложившее план, [или должник] может в любой момент после утверждения плана и до реализации существенной доли такого плана вносить в него изменения, при условии, что план в его измененном виде удовлетворяет требованиям, установленным настоящим Законом.
- 3) Любой кредитор, одобравший или отклонивший план, считается, соответственно, одобравшим или отклонившим план в измененном виде. Настоящее положение не применяется в случаях, когда кредитор в течение [...] дней] [срока, установленного судом,] уведомляет суд о своих возражениях против изменений.
- 4) Ни одно из предложенных изменений, затрагивающих право обеспеченного кредитора обратить взыскание на свое обеспечение, не имеет силы, если только кредитор не согласится на такое изменение.

Преобразование производства

- 1) Суд преобразовывает ликвидационное производство в реорганизационное, если имеется вероятность того, что реорганизация может быть успешно осуществлена в течение [...] дней] [разумного срока].

- 2) Ликвидационное производство, в которое уже было преобразовано реорганизационное производство, не может быть вновь преобразовано в реорганизационное производство.
- 3) Суд может принять решение о преобразовании ликвидационного производства в реорганизационное по просьбе [должника] [конкурсного управляющего] [кредиторов] или по своей собственной инициативе в любой момент до распределения конкурсной массы.
- 4) Суд преобразовывает реорганизационное производство в ликвидационное производство, если:
- a) должник не представляет плана реорганизации или изменений к плану реорганизации в течение срока, указанного судом;
 - b) план не одобрен кредиторами;
 - c) план не утвержден и ходатайство о предоставлении дополнительного времени для изменения плана или представления нового плана не удовлетворено;
 - d) положения утвержденного плана не выполнены или не могут быть выполнены;
 - e) продолжается сокращение или уменьшение стоимости имущественной массы и не имеется никаких разумных перспектив для успешной реорганизации;
 - f) наступает предусмотренное в плане условие, которое влечет за собой прекращение плана;
 - g) должник действует мошенническим или нечестным образом; или
 - h) вознаграждение или сборы [, которые требуется выплатить согласно настоящему Закону,] [, предусматриваемые правилами, принятыми согласно настоящему Закону,] не были уплачены.
- 4) Суд может принять решение о преобразовании реорганизационного производства в ликвидационное по просьбе [должника] [внешнего управляющего] [кредиторов] в любое время до завершения выполнения плана.