



Генеральная Ассамблея

Distr.: Limited
15 October 2002*

Russian
Original: English

Комиссия Организации Объединенных Наций по праву международной торговли

Рабочая группа V (Законодательство о несостоятельности)

Двадцать седьмая сессия

Вена, 9–13 декабря 2002 года

Проект руководства для законодательных органов по вопросам законодательства о несостоятельности

Записка Секретариата

Содержание

[Введение и Часть первая проекта руководства содержатся в документе A/CN.9/WG.V/WP.63; глава I Части второй содержится в документах A/CN.9/WG.V/WP.63/Add.1 и Add.2; глава II.A и B содержится в документах A/CN.9/WG.V/WP.63/Add.3 и Add.4; глава III.A-F содержится в документах A/CN.9/WG.V/WP.63/Add.5-9; глава IV.A-D содержится в документах A/CN.9/WG.V/WP.63/Add.10-11; глава V содержится в документе A/CN.9/WG.V/WP.63/Add.12; глава VI.B-E и глава VII содержатся в последующих добавлениях]

	Пункты	Стр.
Часть вторая (продолжение)		
VI. Ведение производства	376–411	2
A. Режим требований кредиторов	376–411	2
1. Введение	376	2
2. Представление требований кредиторов	377–394	2
3. Процедура проверки и признания	395–411	8
Рекомендации	(146)(160)	14

* Настоящий документ был представлен с задержкой в связи с необходимостью завершения консультаций и окончательной подготовки последующих поправок.

V.02-58942 (R) 241002 061102



Номера пунктов в [...] относятся к соответствующим номерам пунктов в документе A/CN.9/WG.V/WP.58, содержащем предыдущий вариант текста руководства.

Номера рекомендаций в [...] относятся к соответствующим рекомендациям в документах A/CN.9/WG.V/WP.61 и A/CN.9/WG.V/WP.61/Add.1, содержащих предыдущий вариант текста рекомендаций. Добавления к тексту рекомендаций отмечены в настоящем документе подчеркиванием.

Часть вторая (продолжение)

VI. Ведение производства

A. Режим требований кредиторов

1. Введение

376. [215] Требования кредиторов учитываются на двух стадиях производства по делу о несостоятельности: во-первых, для цели определения того, какие кредиторы могут голосовать в ходе такого производства и каким образом они могут голосовать (в соответствии с категориями кредиторов, к которым они относятся), и, во-вторых, для цели распределения (см. Часть вторую, глава VI.C). В связи с этим процедура представления требований и их признания или непризнания является ключевой частью процедуры несостоятельности, и следует рассмотреть вопрос об определении кредиторов, которые должны представлять требования, процедур, применимых к представлению требований, процедуры проверки и признания (или непризнания) требований, последствий непредставления требований, а также обзора решений, касающихся признания или непризнания требований. Законодательство о несостоятельности должно также включать положение о последствиях представления и признания требований, поскольку такое положение будет ключевым с точки зрения участия кредитора. Например, представление требования может дать кредитору право участвовать в первом совещании кредиторов, тогда как признание требования или, по меньшей мере, предварительное признание может быть весьма важным для того, чтобы кредитор мог голосовать по различным вопросам в ходе производства.

2. Представление требований кредиторов

а) Кредиторы, которые, возможно, должны представлять требования

377. Основной вопрос, связанный с решением о том, какие кредиторы должны будут представлять требования, касается статуса обеспеченных кредиторов, поскольку необеспеченные кредиторы (независимо от того, является ли долг причитающимся или погашенным), как правило, обязаны представить требование (конечно, если только процедура представления требований не предусматривает, что не все кредиторы обязаны предъявлять требования).

378. В соответствии с теми положениями законодательства о несостоятельности ряда стран, которые не включают активы, обремененные обеспечением, в состав имущественной массы и разрешают обеспеченным кредиторам свободно

реализовывать свой обеспечительный интерес в отношении активов, обремененных обеспечением, обеспеченные кредиторы могут быть исключены из сферы действия требований представлять свое требование в той мере, в какой их требование будет погашено за счет средств, полученных от продажи актива, обремененного обеспечением. В той мере, в какой стоимость актива, обремененного обеспечением, является меньшей, чем сумма требования обеспеченного кредитора, от такого кредитора может потребоваться представление требования в качестве обычного, необеспеченного кредитора. Сумма такого необеспеченного требования зависит от стоимости актива, обремененного обеспечением, и момента времени, в который данная стоимость определяется, а также используемого метода оценки, причем если к проведению такой оценки не применяются ясные правила, то существует вероятность возникновения некоторой неопределенности, особенно с точки зрения принятия решения в отношении права голосовать.

379. Положения законодательства о несостоятельности других стран разрешают обеспеченным кредиторам передавать обеспечение управляющему в деле о несостоятельности и представлять требование в отношении полной стоимости их обеспечительного интереса. Еще один подход сопряжен с требованием о том, чтобы обеспеченные кредиторы представляли требования в отношении полной стоимости их обеспечительного интереса (независимо от передачи обеспечения), причем это требование согласно законодательству некоторых стран ограничивается держателями определенных видов обеспечения таких, как "плавающее" обременение, купчие или обеспечение в движимом имуществе. Если от обеспеченных кредиторов требуется представление требования, то процедуры представления и проверки в целом являются такими же, что и в отношении необеспеченных кредиторов. Подход, предусматривающий обязанность обеспеченных кредиторов представлять требования, сопряжен с тем преимуществом, что управляющему в деле о несостоятельности предоставляется информация о всех существующих требованиях и о сумме непогашенного долга. Какой бы подход ни был выбран, желательно, чтобы законодательство о несостоятельности включало четкие правила о статусе обеспеченных кредиторов для целей представления требований.

b) Ограничения в отношении требований, которые могут быть представлены

i) Долг, возникший после открытия производства

380.[234] В качестве общего принципа требования могут быть представлены только в отношении долга, возникшего до открытия производства. Режим долгов, возникших после открытия производства, будет зависеть от характера процедур и от положений, включенных в законодательство о несостоятельности: многие законы предусматривают удовлетворение таких требований в полном объеме в качестве издержек производства (см. Часть вторую, глава VI.C.1(b)).

ii) Виды исключаемых требований

381.[246] По разнообразным причинам публичного порядка законодательство о несостоятельности может исключать некоторые виды требований. Примеры могут включать иностранные налоговые требования, штрафы и пени, требования, возникающие из личного вреда, требования, связанные с небрежностью, и игорные долги. Законодательство о несостоятельности других

стран предусматривает, что такие требования могут быть представлены, однако они могут быть обусловлены специальным режимом, таким как их субординация другим необеспеченным требованиям. Весьма целесообразно, чтобы в законодательстве о несостоятельности были определены такие требования, какие должны исключаться из процедуры несостоятельности (или обуславливаться специальным режимом – см. Часть вторую, глава VI.C).

382. [247] В настоящее время иностранные налоговые требования исключаются во многих странах, и в целом признается, что такое исключение не идет вразрез с целью равного статуса иностранных и внутренних кредиторов. В то же время, несмотря на это общее мнение, не имеется никаких веских причин, в силу которых подобные требования не могли бы признаваться в том случае, если какая-либо страна пожелает предусмотреть такой порядок. В тех случаях, когда иностранные налоговые требования признаются, они могут пользоваться тем же режимом, что и внутренние налоговые требования или обычные необеспеченные требования. Эти различные подходы признаются в статье 13(2) Типового закона ЮНСИТРАЛ о трансграничной несостоятельности, в которой устанавливается, что требование о равном статусе иностранных и внутренних кредиторов не затрагивается исключением иностранных налоговых требований и требований по социальному обеспечению или их статусом, приравненным к обычным непривилегированным требованиям, или более низким статусом, если такой статус признается за эквивалентными местными требованиями более низкого статуса.

383. [248] Порядок, при котором игорные долги рассматриваются в качестве исключаемых требований, обычно исходит из того, что подобные долги возникают из деятельности, которая уже сама является противоправной. Вместо рассмотрения конкретных видов требований, которые могут исключаться как незаконные, в законодательстве о несостоятельности в качестве общей категории могут быть исключены те требования, которые возникают из противоправной деятельности и, таким образом, не подлежат взысканию.

384. [249] Что касается штрафов и пени, то в законодательстве о несостоятельности может проводиться различие между теми из них, которые носят строго административный или карательный характер (например, в случае штрафа, наложенного в результате административного или уголовного правонарушения), и теми, которые носят компенсационный характер. В пользу исключения первой категории может быть приведен довод о том, что подобные требования возникают из неправомерного поведения со стороны должника и на необеспеченных кредиторов не следует возлагать бремя последствий такого неправомерного поведения в результате сокращения активов, которые могут быть использованы для целей распределения. В отличие от этого, как представляется, не имеется никаких веских причин в пользу исключения второй категории, особенно тогда, когда такие требования связаны с компенсацией ущерба, причиненного другой стороне, кроме как в той степени, в какой такое исключение также может быть оправданным в качестве средства увеличения активов для распределения среди необеспеченных кредиторов. Альтернативный подход мог бы заключаться в признании требований, основывающихся на штрафах и пени, поскольку в противном случае подобные требования останутся без погашения [*другие причины?*].

с) Процедура представления требований

i) Сроки представления требований

385.[236] Для обеспечения своевременного представления требований и во избежание излишнего затягивания производства по делу о несостоятельности предельные сроки представления требований могут быть предусмотрены законодательством о несостоятельности или же определены судом либо управляющим в деле о несостоятельности. Законодательство о несостоятельности некоторых стран предусматривает, например, что суд при решении вопроса об открытии производства будет устанавливать предельный срок для представления требований; в других случаях такой срок должен быть определен законодательством о несостоятельности, причем он может составлять от десяти дней до трех месяцев. Законодательство о несостоятельности других стран не предусматривает каких-либо сроков для представления требований и может возлагать на управляющего в деле о несостоятельности задачу определения сроков представления требований или же устанавливать, что требования могут заявляться в любое время до представления окончательного доклада и отчета управляющим в деле о несостоятельности. Законодательство о несостоятельности некоторых стран устанавливает различные сроки в зависимости от метода направления уведомления об открытии производства; если кредитор является известным кредитором и получает личное уведомление об открытии производства, то такой срок может быть более коротким, чем в случае, если кредитор вынужден полагаться на публичное уведомление об открытии производства.

386. Хотя такие предельные сроки могут способствовать обеспечению того, чтобы процесс представления требований не приводил к излишним задержкам в производстве, они [236] могут вызвать неблагоприятные последствия для иностранных кредиторов, которые во многих случаях могут и не иметь тех же возможностей, что и внутренние кредиторы, для соблюдения таких сроков. В целях обеспечения равного статуса для внутренних и иностранных кредиторов, а также учета международной тенденции к ликвидации дискриминации на основе гражданства или государственной принадлежности кредитора было бы, возможно, целесообразным использовать подход, согласно которому либо допускается представление требований в любой момент до распределения имущественной массы, либо устанавливается предельный срок, который может быть продлен или отменен в случае, если у кредитора имеются веские основания для несоблюдения такого предельного срока или если такой предельный срок создает серьезные препятствия для кредитора. Когда требование предъявляется с задержкой, что вызывает дополнительные расходы, такие расходы может нести данный кредитор.

ii) Бремя представления и доказывания требований

387.[235] Законодательство о несостоятельности многих стран возлагает бремя представления и доказывания своих требований на кредиторов. В целом от кредиторов будет требоваться предъявление доказательств в отношении суммы своего требования на основе наличия задолженности и любых утверждаемых преференций или обеспечения. В некоторых случаях такая информация должна предоставляться с помощью стандартной формы

требования, однако в любом случае представление требования, как правило, должно сопровождаться представлением обосновывающей его документации. Законодательство многих стран предусматривает, что управляющий в деле о несостоятельности вправе просить кредитора предоставить информацию или документацию в большем объеме для доказывания своего требования. Законодательство о несостоятельности некоторых стран устанавливает, что кредиторы не должны доказывать свое требование во всех случаях, например, тогда, когда управляющий в деле о несостоятельности может установить на основании бухгалтерских книг и отчетности должника тех кредиторов, которые вправе получить платеж. Вместе с тем от таких кредиторов, возможно, будет требоваться направление управляющему в деле о несостоятельности уведомления о своих требованиях.

388. [253] Использованию подхода, который не требует от кредиторов представления требования во всех случаях, может быть оказано содействие тогда, когда законодательство о несостоятельности требует в качестве первоначального шага в ходе производства составления списка кредиторов и требований либо судом, либо должником с помощью управляющего в деле о несостоятельности. Преимущество составления такого списка должником связано с осведомленностью должника о своих кредиторах и их требованиях, а также с тем, что управляющий в деле о несостоятельности заблаговременно получает информацию о состоянии коммерческого предприятия. Альтернативный подход требовал бы от управляющего в деле о несостоятельности подготовки такого списка, причем этот подход мог бы способствовать уменьшению числа формальностей, связанных с процессом проверки требований, однако в то же время может привести к дополнительным расходам и задержкам, поскольку его использование было бы сопряжено с необходимостью получения управляющим в деле о несостоятельности точной и надлежащей информации от должника. После составления такого списка он может использоваться для оценки того, каким кредиторам следует предложить представить свои требования управляющему в деле о несостоятельности для целей проверки или для обеспечения того, чтобы все соответствующие кредиторы представили свои требования. Такой список может быть также пересмотрен и обновлен с течением времени, с тем чтобы в нем содержалась точная информация об объеме задолженности должника.

iii) Формальности, связанные с представлением иностранных требований

389. [238] Вопрос, имеющий особое значение для иностранных кредиторов, заключается в том, должно ли требование представляться на языке той правовой системы, в которой открыто производство по делу о несостоятельности, и обусловлено ли представление требования соблюдением определенных формальностей, таких как нотариальное заверение и перевод. Для облегчения доступа иностранных кредиторов может быть рассмотрен вопрос о том, являются ли подобные требования существенно важными или же они могут быть ослаблены как в случае других процессуальных формальных требований, предусмотренных в контексте статьи 14 Типового закона ЮНСИТРАЛ о трансграничной несостоятельности (см. Часть вторую, глава VIII).

iv) Пересчет требований, выраженных в иностранной валюте

390. [250] Установление стоимости требований имеет особое значение для иностранных кредиторов, требования которых будут, как правило, выражены в иных валютах, чем валюта страны производства по делу о несостоятельности. Для целей проверки и распределения эти требования обычно пересчитываются во внутреннюю валюту. Дата пересчета может быть согласована в договоре между должником и кредитором или же установлена с помощью ссылки на стадии производства, такие как открытие производства или некоторые более поздние стадии. Если за дату пересчета берется дата открытия производства по делу о несостоятельности, а соответствующая валюта девальвируется или ревальвируется за срок, истекший до распределения (которое может иметь место значительно позднее после открытия производства), то сумма требования также будет изменяться. Альтернативный подход мог бы заключаться в осуществлении предварительного пересчета в момент открытия производства для целей голосования, однако если колебания обменных курсов за истекший до распределения срок превысят определенный процент (который может быть установлен в законодательстве о несостоятельности), то пересчет может быть осуществлен в момент распределения или же в сделанные ранее расчеты могут быть внесены соответствующие коррективы.

v) Сторона, уполномоченная получать требования

391. В законодательстве о несостоятельности в целом используется один из двух подходов к решению этого вопроса. Законодательство некоторых стран требует, чтобы требование было представлено суду, тогда как законодательство других стран предусматривает представление требований управляющему в деле о несостоятельности. Такое различие в целом обусловливается процессом проверки, а также тем, проводится ли она судом или управляющим в деле о несостоятельности.

d) Непредставление требований

i) Непредставление требования в течение установленного срока

392. Различные подходы используются в отношении тех требований, которые не были представлены в течение оговоренного срока (если законодательство о несостоятельности, суд или управляющий в деле о несостоятельности установил такой срок). Законодательство о несостоятельности некоторых стран использует гибкий подход, предусматривая, что, несмотря на установление предельного срока, требования все же могут быть представлены в любое время вплоть до представления управляющим в деле о несостоятельности окончательного доклада и отчетности при ликвидации, однако кредитор должен нести любые дополнительные расходы, связанные с представлением требования на такой поздней стадии. Одно из последствий представления требования с задержкой может заключаться в том, что кредитор не сможет участвовать в промежуточном распределении, имеющем место до представления (или признания) требования, хотя существуют примеры положений законодательства, которые предусматривают получение кредитором предыдущих промежуточных дивидендов после признания его требования. Еще одно последствие заключается в утрате права голосовать на совещаниях кредиторов.

393. Еще один подход заключается в строгом соблюдении сроков представления требований, и законодательство некоторых стран предусматривает, что непредставление требования может привести к погашению долга или отмене или лишению обеспечительных прав. Однако следует отметить, что законодательство одной из стран, в котором используется этот подход, требует, чтобы кредиторы, защищаемые зарегистрированными обеспечительными правами и договорами аренды, лично уведомлялись об открытии производства и необходимости представить требования. Законодательство других стран требует, чтобы кредитор, который не представил свое требование, обращался в суд с ходатайством о признании его требования. В случае признания его требования кредитор будет лишь участвовать в распределении будущих дивидендов.

ii) Непредставление требования до завершения производства

394. Непредставление кредитором требования до представления управляющим в деле о несостоятельности окончательного доклада и отчетности может привести к различным результатам в зависимости от других положений законодательства о несостоятельности. Если такое законодательство предусматривает освобождение должника от ответственности по завершении производства по делу о несостоятельности, то некоторые положения такого законодательства предусматривают, что непредставленные требования лишаются силы [существуют ли другие подходы?]

3. Процедура проверки и признания

a) Список представленных требований

395. Законодательство о несостоятельности многих стран требует, чтобы суд или управляющий в деле о несостоятельности, в зависимости от требований в отношении признания, составлял список представленных требований либо после истечения срока для представления требований, либо на постоянной основе в случае, когда такой срок не был установлен. Если законодательство о несостоятельности требует подготовки списка кредиторов (см. пункт 388), то список требований будет обновлять составленный ранее список кредиторов. Список требований может использоваться в качестве основы для проверки и признания требований и для направления уведомления в отношении получения, признания или непризнания требований в зависимости от применимой процедуры признания. [239] В законодательстве о несостоятельности многих стран предусматривается, что все кредиторы, которые идентифицированы или могут быть идентифицированы, имеют право на получение уведомления о заявленных требованиях. Это позволит кредиторам выяснить, какие требования были представлены, и изложить возражения против требований других кредиторов (если это допускается законодательством о несостоятельности). Такое уведомление может быть направлено лично, путем опубликования сообщений в соответствующих коммерческих изданиях или путем регистрации такого списка в суде.

b) Процедуры проверки и признания

396.[241] Проверка включает не только оценку законности оснований и суммы требования, но и классификацию требования для целей голосования и распределения (например, обеспеченные или не обеспеченные требования;

требования, возникшие до открытия производства, или требования, возникшие после его открытия, приоритет и т.д.).

i) Сроки проверки и признания

397. Законодательство о несостоятельности ряда стран устанавливает сроки проверки и признания требований, предусматривая, что решение должно быть представлено кредиторам в течение такого короткого периода времени, как 30 дней после истечения предельного срока для представления требований. Законодательство других стран не предусматривает установления сроков.

ii) Процедура признания

398. Если требования представляются управляющему в деле о несостоятельности, то законодательство о несостоятельности предусматривает, что такие требования будут признаны управляющим в деле о несостоятельности или же управляющий в деле о несостоятельности должен будет созвать совещание кредиторов для изучения таких требований. Если требования представляются суду, то суд созывает такое совещание или проводит соответствующее слушание. Один из вопросов, который может вызывать озабоченность у иностранных кредиторов, заключается в том, что законодательство о несостоятельности некоторых стран требует от них личного участия в таких совещаниях, с тем чтобы их требования были признаны. Такое требование сопряжено с вероятностью причинения ущерба цели установления равного статуса кредиторов, находящихся в аналогичном положении, и желательно, чтобы требования иностранных кредиторов могли быть признаны на основе документарных доказательств без дополнительной формальности, связанной с личным участием.

399.[242] Законодательство о несостоятельности многих стран предусматривает, что если требование должно быть представлено управляющему в деле о несостоятельности, то именно данный управляющий проводит проверку требований и принимает решение о том, следует ли признать эти требования, будь то полностью или частично. Кредитору будет направляться уведомление о таком решении управляющего в деле о несостоятельности, и если требование не признается или признается только частично, то управляющий в деле о несостоятельности, как правило, должен изложить мотивы такого решения (которые зачастую требуется излагать в письменном виде). Такое требование, по всей вероятности, увеличит транспарентность этой процедуры и ее предсказуемость для кредиторов. Законодательство о несостоятельности некоторых стран предусматривает, что решения управляющего в деле о несостоятельности в отношении признания требований должны обновляться на основе списка требований, который зарегистрирован в суде или обнародован каким-либо иным образом, с тем чтобы содействовать их рассмотрению другими кредиторами и должником. Если после направления соответствующего уведомления управляющий в деле о несостоятельности не получает каких-либо возражений против требований, которые предлагается признать, то законодательство о несостоятельности ряда стран предусматривает, что такие требования считаются признанными.

400. В соответствии с законодательством о несостоятельности некоторых стран управляющий в деле о несостоятельности должен созвать совещание кредиторов

для рассмотрения представленных требований на основе списка, составленного управляющим в деле о несостоятельности. Может быть предусмотрено, чтобы такой список включал рекомендации в отношении признания, стоимости и приоритета отдельных требований. Если на таком совещании не были высказаны возражения против признания требований, то рекомендации управляющего в деле о несостоятельности, согласно законодательству о несостоятельности, могут считаться одобренными или же требования признанными. Аналогичная процедура используется тогда, когда требования представляются суду.

401.[243] С целью сведения к минимуму числа формальностей, которые необходимо выполнить для проверки и признания требований, подход, альтернативный тем подходам, которые изложены выше, мог бы предусматривать, что требования, не погашенные к моменту открытия производства, не требуют проверки и могут признаваться автоматически, если только они не оспариваются. Этот подход будет сопряжен с наличием некоего механизма для определения факта существования требований, и может и не быть достаточным полагаться на бухгалтерские книги и отчетность должника для идентификации всех требований, поскольку они могут и не являться достаточно надежным или полным источником информации. Если будет принят подход, заключающийся в автоматическом признании требований, то, возможно, будет целесообразным объединить его с механизмом, направленным на обеспечение предоставления в распоряжение всех заинтересованных сторон надлежащей информации относительно требований, признанных на этой основе. Автоматическое признание требований может помочь избежать многих из проблем, возникающих в случае, когда управляющий в деле о несостоятельности должен точно оценить существующее положение уже в самом начале производства, с тем чтобы предоставить кредиторам возможность для участия в совещаниях, проводимых на ранних этапах производства, и в голосовании на таких совещаниях. Практика автоматического признания требований может быть подкреплена установлением обязанности представлять требования в форме такого заявления, как аффидевит, в отношении которого, на случай мошенничества, предусмотрены санкции. Она может быть также подкреплена условием, согласно которому будут признаваться требования, подтвержденные должным образом составленными бухгалтерскими записями, или же разрешением кредиторам признавать в качестве правильной сумму своего требования, указанную в отчетности должника, которая ведется в ходе обычной предпринимательской деятельности. Возможно, было бы желательным, чтобы законодательство о несостоятельности урегулировало вопрос, касающийся ложных требований и применимых санкций.

iii) Предварительное признание требований

402. [240] Могут существовать два вида требований кредиторов: требования в отношении конкретно указанной суммы и требования в отношении причитающейся с должника суммы, которая не указана или не может быть конкретно указана в момент представления требования. Такие требования могут быть как договорными, так и недоговорными по своему характеру и могут возникать как из обеспеченных, так и из необеспеченных сделок. Кроме того, такие требования могут быть условными, непогашенными, а также требованиями, срок погашения которых не наступил в момент открытия производства (в отношении последней категории требований будет, как правило,

производиться вычет за истекший период времени до наступления срока погашения).

403.[240] Если сумма требования не может быть или не была определена во время представления требования, законодательство о несостоятельности многих стран предусматривает, что требование может быть признано в предварительном порядке или может быть определена его предварительная стоимость. В связи с признанием предварительных требований возникает ряд вопросов. Они касаются стоимостной оценки требования и стороны, которая должна ее провести (управляющий в деле о несостоятельности, суд или какое-либо другое назначенное лицо); голосования предварительных кредиторов по таким важным аспектам, как урегулирование соответствующего дела с помощью ликвидационной или реорганизационной процедуры или же утверждение плана реорганизации; а также того, могут ли такие кредиторы, в качестве миноритарных кредиторов, быть связанными планом, на который они не давали своего согласия (см. Часть вторую, глава V). Если законодательство о несостоятельности предусматривает предварительное признание требований, то может быть необходимым рассмотрение вопроса о том, будет ли на эти требования распространяться в первом случае та же процедура, что и на другие требования. Например, если признание сопряжено с проведением слушания в суде или совещания кредиторов, то требования, которые могут быть признаны в предварительном порядке, могут быть объектом такой процедуры или же они могут быть сначала признаны управляющим в деле о несостоятельности без ущерба для права возражающей стороны оспорить такое требование и быть объектом такой же процедуры для их одобрения на более поздней стадии.

с) Оспариваемые требования

404. [245] Если законодательство о несостоятельности допускает оспаривание требования, представленного в ходе производства в деле о несостоятельности, будь то в отношении его стоимости, приоритета или оснований представления, то в нем также может указываться, какие стороны имеют право на возбуждение такой процедуры оспаривания. Законодательство некоторых стран допускает оспаривание требований только управляющим в деле о несостоятельности, тогда как законодательство других стран разрешает другим заинтересованным сторонам, в том числе кредиторам и должнику, оспаривать требование. В зависимости от процедур представления и признания требований спор может быть передан на рассмотрение управляющего в деле о несостоятельности или суда, или же на слушании в суде или же на совещании кредиторов, проводимом для изучения требований. В случае проведения такого совещания или слушания составление предварительного списка признанных требований либо судом, либо управляющим в деле о несостоятельности и представление такого списка всем кредиторам до слушания или совещания будут способствовать рассмотрению требований. Если требования являются предметом спора, возникшего за рамками производства по делу о несостоятельности, то они могут в целом входить в одну из категорий требований, которые могут быть признаны в предварительном порядке в ходе производства по делу о несостоятельности в зависимости от их характера.

405. [245] Если требования оспариваются, будь то кредитором, управляющим в деле о несостоятельности или должником, то важную роль для обеспечения

эффективного и упорядоченного хода производства играет механизм быстрого урегулирования спора. Если решение по оспариваемым требованиям не может быть принято оперативным и эффективным образом, то право оспорить требование может быть использовано для нарушения хода производства и создания неоправданных задержек. Законодательство о несостоятельности большинства стран предусматривает, что такого рода споры должны урегулироваться судом для обеспечения окончательного характера решения.

d) Последствия признания требования

406. [244] Признание требования кредитора будет создавать право этого кредитора присутствовать на совещании кредиторов и определять ту сумму требования, с учетом которой кредитор имеет право голосовать на таком совещании, независимо от выбора управляющего в деле о несостоятельности или утверждения плана реорганизации. Оно также будет определять сумму, которую управляющий в деле о несостоятельности должен учитывать при распределении активов среди кредиторов. Предварительное признание требования будет, как правило, создавать для кредитора право участвовать в производстве в той же мере, что и другие кредиторы, за исключением случая, когда они могут и не иметь права участвовать в распределении до окончательного определения стоимости и признания требования. Однако если требование в конечном счете не признается полностью, то любые результаты предыдущего участия кредитора в голосовании в ходе производства могут игнорироваться.

e) Зачет взаимных требований [подлежит согласованию с главой III.F]

407. Как указывается в главе III.F выше, законодательство о несостоятельности ряда стран предусматривает производство зачета взаимных денежных обязательств между должником и кредиторами в ходе производства по делу о несостоятельности при соблюдении определенных условий. Эти условия могут включать, например, условия о том, чтобы требования существовали и чтобы срок их погашения наступил в момент открытия производства; чтобы кредитор приобрел данное требование не в результате мошенничества и чтобы он не знал о финансовом положении своего должника; чтобы кредитор не приобрел данное требование в течение "подозрительного периода"; чтобы кредитор заявил о своем намерении добиваться зачета управляющему в деле о несостоятельности и чтобы требования соотносились между собой. Законодательство о несостоятельности лишь очень небольшого числа стран предусматривает обязательный зачет при несостоятельности, тогда как законодательство ряда других стран не допускает зачета на том основании, что он нарушает принцип *pari passu*.

f) Требования, для которых обязателен специальный режим

i) Административные требования

408. [220] Производство по делу о несостоятельности часто требует помощи специалистов, таких как управляющие в деле о несостоятельности и консультанты должника или управляющего. Соответствующие издержки могут состоять из расходов, которые могут быть понесены комитетом кредиторов или осуществлены в целях поддержания функционирования коммерческого

предприятия и ведения производства, включая многие или все долги, возникшие после открытия производства, такие как требования работников, расходы на арендную плату и аналогичные требования.

409. [221] Независимо от важности предоставления надлежащего вознаграждения лицам, участвующим в ведении производства по делу о несостоятельности, административные расходы могут оказать значительное воздействие на стоимость имущественной массы. Хотя в определенной степени это воздействие будет зависеть от структуры законодательства о несостоятельности и поддерживающей его инфраструктуры, было бы желательно рассмотреть вопрос о возможности сведения этих последствий к минимуму. В законодательстве о несостоятельности могут быть предусмотрены, например, четкие, но гибкие критерии по вопросу о санкционировании таких расходов. Эти критерии могут предусматривать, что санкция на расходы обуславливается их полезностью для повышения стоимости имущественной массы в общих интересах всех групп, участвующих в процедурах, или что допускаются расходы, которые не только являются разумными и необходимыми, но и отвечают ключевым целям производства. Разумный характер расходов может оцениваться с учетом объема средств, задействованных в производстве, и возможных последствий таких расходов для производства. [*Примечание для Рабочей группы: Имеются ли примеры законов, устанавливающих подобные критерии?*]

410. [222] К проведению такой оценки могут использоваться различные подходы. Один из подходов может состоять в том, чтобы предусмотреть требование о получении разрешения суда до фактического осуществления расходов или же разрешения суда на все расходы, выходящие за рамки обычных коммерческих операций предприятия. Согласно второму подходу может предусматриваться, что с целью содействия прозрачности процедур такая оценка должна проводиться кредиторами при возможности обжалования в суде в случае, когда оценка кредиторов оспаривается.

ii) Лица, связанные с должником

411. [233] Одна из категорий кредиторов, которая может требовать уделения особого внимания, – это лица, связанные с должником, будь то в семейном или коммерческом качестве (данный аспект рассматривается выше, см. Часть вторую, глава III.E.3(e)). Введение специального режима требований таких лиц зачастую оправдывается на том основании, что вероятность проявления предпочтительного подхода к ним является наиболее высокой и что они, по всей вероятности, раньше других получают информацию о финансовых трудностях должника, и [*другие обоснования?*]. Хотя требования таких лиц формально не относятся к категориям исключаемых требований, возможно, было бы целесообразным рассмотреть вопрос о том, следует ли такие требования признавать и предоставлять им такой же режим, что и требованиям других кредиторов, или признавать их на основании специального режима. Однако простой факт существования особых взаимоотношений с должником может и не быть достаточным во всех случаях для обоснования специального режима требования кредитора. В некоторых случаях такие требования будут в полной мере транспарентными и должны рассматриваться таким образом, что и аналогичные требования, представленные кредиторами, которые не являются

лицами, связанными с должником, в других же случаях они могут приводить к возникновению подозрений и будут заслуживать особого внимания. Законодательство о несостоятельности, возможно, должно будет предусмотреть механизм для идентификации таких видов поведения или ситуаций, в которых требования будут заслуживать дополнительного внимания, например ситуаций, когда предприятие должника в недостаточной мере капитализировано или когда имеют место внутренние сделки. В таких случаях требование может ограничиваться разрешенной суммой или может быть подчинено другому требованию, или же право голосовать кредитора, связанного с должником, может быть ограничено (например, при выборе управляющего в деле о несостоятельности).

iii) Требования в отношении процентов (см. Часть вторую, глава VI.C.1(g))

Рекомендации

Цели законодательных положений

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

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

Содержание законодательных требований

(146) Законодательство о несостоятельности должно установить механизм представления кредиторами требований, признания или непризнания требований и определения режима требований¹. Законодательство о несостоятельности может также предусматривать механизм, с помощью

¹ Законодательство о несостоятельности должно затрагивать требования, которые могут нуждаться в специальном режиме, например требования иностранных и других кредиторов, если они выражены в иностранной валюте, условные или неденежные требования, требования в отношении процентов и требования в отношении обязательств с ненаступившим сроком исполнения.

которого неоспариваемые требования могут быть автоматически признаны путем ссылки, например, на [бухгалтерские книги и отчетность должника ...]. Законодательство о несостоятельности должно предусматривать минимальное число формальностей, связанных с представлением требования.

(147) [(99)] Законодательство о несостоятельности должно предусматривать, что требования, которые могут быть представлены, должны включать все права на платеж, возникающие из действий или бездействия должника до открытия производства по делу о несостоятельности, будь то с наступившим сроком погашения или нет, будь то на определенную [заранее оцененную] или неопределенную [заранее не оцененную] сумму, будь то фиксированные или условные. Законодательство о несостоятельности должно идентифицировать требования, если таковые существуют вообще, которые не будут затрагиваться производством по делу о несостоятельности².

Обеспеченные требования

(148) Законодательство о несостоятельности должно ясно устанавливать режим обеспеченных требований – независимо от того, все ли обеспеченные кредиторы должны представлять требования, или же только в том случае, когда они располагают недостаточным обеспечением, – и конкретно определять последствия представления или непредставления требования.³

Равный статус кредиторов, находящихся в аналогичном положении

(149) [(100)] Законодательство о несостоятельности должно предусматривать, что все кредиторы, находящиеся в аналогичном положении, в том числе иностранные кредиторы, должны иметь равный статус с точки зрения представления и режима требований.

Момент представления требований

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

- а) в течение оговоренного срока после [открытия производства] [уведомления об открытии производства]; или
- б) в любой момент до окончательного распределения или в любой оговоренный срок до рассмотрения плана реорганизации⁴.

² Законодательство о несостоятельности некоторых стран предусматривает, например, что такие требования, как [правительственные] штрафы и пени и налоги не будут затрагиваться производством по делу о несостоятельности. Если какое-либо требование не будет затрагиваться производством по делу о несостоятельности, то оно будет сохраняться и не будет учитываться при любом освобождении от ответственности.

³ См. Типовой закон ЮНСИТРАЛ о трансграничной несостоятельности, статья 14(3), и пункт 111 Руководства по принятию Типового закона. См. также рекомендацию (24), глава II.B.

⁴ Если законодательство о несостоятельности включает вариант (b) и если требование представлено на последних стадиях производства, то от кредитора может потребоваться согласие с тем, что он не сможет участвовать в каком-либо распределении, произведенном до представления требования.

Последствия непредставления требования

(151) [(102)] Законодательство о несостоятельности должно определить последствия, возникающие в том случае, если требование не представлено в течение оговоренного срока или не представлено до окончательного распределения и завершения производства.

Требования, выраженные в иностранной валюте

(152) [(103)] В отношении требований, выраженных в иностранной валюте, законодательство о несостоятельности должно указывать момент времени, в который данное требование будет пересчитано в местную валюту. Этот момент времени может быть определен с помощью ссылки на любое согласие, выраженное в договоре между должником и предъявляющим требование кредитором, в отношении даты такого пересчета или с помощью ссылки на момент подачи заявления об открытии производства по делу о несостоятельности или на момент открытия такого производства [или какой-либо другой момент времени в ходе производства по делу о несостоятельности].

Доказательства наличия требований

(153) [(104)] Законодательство о несостоятельности должно предусматривать, что от кредитора может требоваться предъявление доказательств наличия его требования суду или, в качестве иного варианта, управляющему в деле о несостоятельности без необходимости личного присутствия.

Признание или непризнание требований

(154) [(105)] Законодательство о несостоятельности должно предусматривать признание или [непризнание] любого требования, полностью или частично, управляющим в деле о несостоятельности. В том случае, когда управляющий в деле о несостоятельности не признает требование, на него должна возлагаться обязанность мотивировать непризнание.

(155) [(105)] Законодательство о несостоятельности должно предусматривать, что кредиторы, требования которых не были признаны или были оспорены в ходе производства по делу о несостоятельности, должны иметь право на надзорное производство в отношении их требований в суде. Законодательство о несостоятельности должно также предусматривать, что любая заинтересованная сторона может ходатайствовать о надзорном производстве в суде в отношении признания любого требования.

(156) Законодательство о несостоятельности должно разрешать управляющему в деле о несостоятельности принимать при проверке требований решения по вопросу о зачете требований.

Предварительное признание

(157) [(106)] Законодательство о несостоятельности должно предусматривать, что с целью содействия ведению производства и, в частности, проведению голосования кредиторов требования с неуказанной стоимостью, обеспеченные требования и требования, оспариваемые в ходе производства по делу о несостоятельности, могут быть признаны управляющим в деле о

несостоятельности в предварительном порядке до установления стоимости требования или разрешения спора судом.

(158) [(107)] Законодательство о несостоятельности должно предусматривать, что установление стоимости требования может быть проведено управляющим в деле о несостоятельности или судом. Если установление стоимости проводится управляющим в деле о несостоятельности, оно должно стать предметом надзорного производства судом в случае его оспаривания любой заинтересованной стороной.

Последствия признания

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

- a) разрешение кредитору принимать участие в голосовании на собрании общего органа кредиторов, в том числе по вопросу об утверждении или отклонении плана реорганизации;
- b) установление ~~[категории, в которой кредитор имеет право голосовать]~~ приоритета, на который имеет право требование кредитора;
- c) определение суммы, с учетом которой кредитор имеет право голосовать;
- d) за исключением случая предварительного признания требования – разрешение кредитору принять участие в распределении⁵.

Требования сторон, связанных с должником

(160) [(109)] Законодательство о несостоятельности должно оговаривать, какие требования сторон, связанных с должником, должны быть подвергнуты изучению и если они обосновываются с помощью ссылки, например, на недостаточную капитализацию предприятия должника или на внутренние сделки, то в таком случае:

- a) ~~— проведение тщательной проверки требования;~~
- b) права стороны, связанной с должником, на участие в голосовании могут быть ограничены;
- e) ~~— субординация требования;~~
- d) сумма требования стороны, связанной с должником, может быть ограничена.

⁵ В то же время при проведении распределения управляющий в деле о несостоятельности должен учитывать требования, признанные в предварительном порядке или представленные, но еще не признанные; см. рекомендации относительно распределения.