



Генеральная Ассамблея

Distr.: Limited
15 June 2005

Russian
Original: English

**Комиссия Организации Объединенных Наций
по праву международной торговли**
Рабочая группа VI (Обеспечительные интересы)
Восьмая сессия
Вена, 5–9 сентября 2005 года

Обеспечительные интересы

Рекомендации проекта руководства для законодательных органов по обеспеченным сделкам

Записка Секретариата

Добавление

Введение

1. Настоящая записка содержит рекомендации, взятые из Руководства ЮНСИТРАЛ для законодательных органов по вопросам законодательства о несостоятельности (Руководство по вопросам несостоятельности) и обозначенные в скобках номерами (которые соответствуют номерам в Руководстве по вопросам несостоятельности), а также рекомендации A–K, которые являются новыми и, таким образом, дополняют рекомендации Руководства по вопросам несостоятельности.

2. К числу рекомендаций, взятых из Руководства по вопросам несостоятельности, относятся рекомендации, в которых, в частности, рассматриваются вопросы, касающиеся режима в отношении обеспеченных кредиторов и их прав в делах о несостоятельности, а также рекомендации, которые были сочтены необходимыми для разъяснения этого режима. Так, например, определение термина "активы должника" включено в Руководство в целях разъяснения состава имущественной массы в деле о несостоятельности, образуемой при открытии производства по делу о несостоятельности, и определения таким образом активов, которые будут затронуты в результате открытия производства по делу о несостоятельности.



IX. Несостоятельность

Рекомендации

Следующие определения взяты из глоссария Руководства по вопросам несостоятельности (введение, пункт 12):

12.(b) "активы должника"¹: имущество, права и интересы должника, включая права и интересы в имуществе, будь то находящемся или не находящемся во владении должника, материальном или нематериальном, движимом или недвижимом, включая интересы должника в обремененных активах или в активах, принадлежащих третьим сторонам;

12.(pp) "обеспечительный интерес": право в обремененных активах, обеспечивающее платеж или иное исполнение одного или нескольких обязательств.

[Примечание для Рабочей группы: В главе о несостоятельности необходимо будет рассмотреть другие термины, используемые в Руководстве по вопросам несостоятельности и Руководстве по обеспеченным сделкам; в частности, определения терминов "обеспечительный интерес" и "обеспечительное право" имеют различную формулировку в этих двух текстах.]

Рекомендации Руководства по вопросам несостоятельности

Ключевые цели эффективного и действенного законодательства о несостоятельности

1) Для установления и совершенствования эффективного законодательства о несостоятельности следует принимать во внимание следующие ключевые цели:

- a) обеспечение определенности на рынке для содействия достижению экономической стабильности и роста;
- b) максимальное увеличение стоимости активов;
- c) обеспечение сбалансированности между ликвидацией и реорганизацией;
- d) обеспечение справедливого режима в отношении кредиторов, находящихся в аналогичном положении;

¹ Для целей настоящей главы термин "должник", как он используется во взятых из Руководства по вопросам несостоятельности рекомендациях, следует понимать как относящийся к лицу, которое удовлетворяет требованиям к открытию производства по делу о несостоятельности (см. Руководство по вопросам несостоятельности, часть вторую, главу I, раздел A, пункты 1–11 и рекомендацию 8). В тех случаях, когда рассматриваемое обеспечительное право (которое обеспечивает обязательство должника) предоставляется должником, термин "должник" относится также к лицу, предоставляющему право. В то же время в тех случаях, когда рассматриваемое обеспечительное право предоставляется не должником, а третьей стороной (например, на основе определенной договоренности с должником), термин "должник" относится к третьей стороне, предоставляющей право, поскольку лишь при несостоятельности этой стороны кредитор является обеспеченным кредитором, обладающим имущественным правом в обремененных активах. При несостоятельности должника, не являющегося лицом, предоставляющим право, кредитор является необеспеченным кредитором с необеспеченным требованием к такому должнику.

е) установление порядка для своевременного, эффективного и беспристрастного урегулирования дел о несостоятельности;

ф) сохранение имущественной массы для обеспечения справедливого распределения среди кредиторов;

г) обеспечение прозрачного и предсказуемого законодательства о несостоятельности, стимулирующего сбор и распространение информации; и

h) признание существующих прав кредиторов и установление ясных правил очередности приоритетных требований.

4) Законодательство о несостоятельности должно оговаривать, что в случаях, когда обеспечительный интерес имеет силу и может быть принудительно реализован согласно иным законам за пределами законодательства о несостоятельности, то он будет признаваться в рамках производства по делу о несостоятельности в качестве имеющего силу и подлежащего принудительной реализации.

7) Для установления эффективного и действенного законодательства о несостоятельности следует принимать во внимание следующие общие черты:

(a) – (d) ...

е) обеспечение защиты имущественной массы от действий кредиторов, самого должника и управляющего в деле о несостоятельности, а также – в случае применения мер защиты к обеспеченным кредиторам – определение того, каким образом экономическая стоимость обеспечительного интереса может быть защищена в ходе производства по делу о несостоятельности;

(f) – (г) ...

Право, применимое к вопросам действительности и юридической силы прав и требований

30) Право, применимое к вопросам действительности и юридической силы прав и требований, существующих на момент открытия производства по делу о несостоятельности, должно определяться нормами частного международного права государства, в котором открывается производство по делу о несостоятельности.

Право, применимое в рамках производства по делу о несостоятельности: lex fori concursus

31) Законодательство о несостоятельности государства, в котором открывается производство по делу о несостоятельности (lex fori concursus), должно применяться ко всем аспектам открытия, ведения и завершения этого производства по делу о несостоятельности, а также управления им и его последствий. Сюда может включаться, например, следующее:

(a) – (i) ...

j) режим обеспеченных кредиторов;

(k) – (n) ...

o) очередность требований;

(p) – (s) ...

Активы, образующие имущественную массу

35) В законодательстве о несостоятельности следует оговорить, что имущественная масса должна включать следующее:

а) активы должника, в том числе его интересы в обремененных активах и в активах третьих сторон;

(b) – (c) ...

Проект дополнительных рекомендаций

Единый подход

А. Законодательство о несостоятельности должно предусматривать, что в случае производства по делу о несостоятельности лица, предоставляющего право, права и обязанности обладателя обеспечительного права имеет лицо, финансирующее приобретение.

Индивидуальный подход

В. [Законодательство о несостоятельности должно предусматривать, что в случае производства по делу о несостоятельности в отношении покупателя в рамках договоренности о сохранении правового титула, права и обязанности обладателя обеспечительного права имеет лицо, предоставляющее право, или арендатор при финансируемой аренде, продавец, кредитор "покупных денег" или арендодатель в рамках финансируемой аренды.] [Законодательство о несостоятельности должно предусматривать, что в случае производства по делу о несостоятельности в отношении покупателя в рамках договоренности о сохранении правового титула, лицо, предоставляющее право, или арендатор при финансируемой аренде, продавец или арендодатель в рамках финансируемой аренды обладают правами и обязанностями владельца активов, выступающего третьей стороной, согласно Руководству ЮНСИТРАЛ для законодательных органов по вопросам законодательства о несостоятельности.]

Режим активов, приобретенных после открытия производства

С. За исключением случаев, указанных в пункте [D], законодательство о несостоятельности должно предусматривать, что на активы имущественной массы, приобретенные после открытия производства по делу о несостоятельности, не распространяет обеспечительное право, созданное лицом, предоставившим право, до открытия производства по делу о несостоятельности.

D. Законодательство о несостоятельности должно предусматривать, что на активы имущественной массы, приобретенные после открытия производства по делу о несостоятельности в отношении лица, предоставившего право, распространяется обеспечительное право, созданное им до открытия производства по такому делу, в той мере, в которой эти активы представляют собой поступления (в виде наличных или безналичных денежных средств) от обремененных активов, которые принадлежали лицу, предоставившему право, до открытия производства по делу о несостоятельности.

Рекомендации Руководства по вопросам несостоятельности

Временные меры

39) В законодательстве о несостоятельности следует оговорить, что суд может вынести решение о защитных мерах временного характера по ходатайству должника, кредиторов или третьих сторон, когда такие меры срочно необходимы для защиты и сохранения стоимости активов должника или интересов кредиторов в период между подачей заявления об открытии производства по делу о несостоятельности и его открытием, включая следующее:

а) приостановление исполнительных действий в отношении активов должника, включая действия по приданию обеспечительным интересам силы в отношении третьих сторон и принудительную реализацию обеспечительных интересов;

(b) – (d) ...

Меры, применимые при открытии производства

46) В законодательстве о несостоятельности следует оговорить, что при открытии производства по делу о несостоятельности [добавить: a, b, c, d, e]:

а) возбуждение или продолжение производства в отношении индивидуальных исков или процессуальных действий, касающихся активов, прав, обязательств или ответственности должника, приостанавливаются;

б) действия по приданию обеспечительным интересам силы в отношении третьих сторон и по принудительной реализации обеспечительных интересов приостанавливаются;

с) производство исполнительных действий или иные принудительные меры в отношении активов, входящих в состав имущественной массы, приостанавливаются;

д) действие права контрагента на прекращение любого контракта с должником приостанавливается; и

е) действие права на передачу, обременение или реализацию иным образом любых активов, входящих в состав имущественной массы, приостанавливается.

Проект дополнительной рекомендации

Действительность обеспечительных прав в случае несостоятельности

Е. Законодательство о несостоятельности должно предусматривать, что в случае, если обеспечительное право действительно в отношении третьих сторон на момент открытия производства по делу о несостоятельности, то по открытии такого производства возможно будут приняты меры для сохранения тем или иным образом силы и действительности обеспечительного права в отношении

третьих сторон в той мере и в том порядке, какие допускаются законодательством об обеспеченных сделках².

Рекомендации Руководства по вопросам несостоятельности

Срок действия мер, автоматически применимых при открытии производства

49) В законодательстве о несостоятельности следует оговорить, что меры, применимые при открытии производства по делам о несостоятельности, сохраняют силу в течение всего хода производства вплоть до:

- a) момента, когда суд предоставит защиту от этих мер;
- b) вступления в силу плана реорганизации при реорганизационном производстве;
- c) в случае обеспеченных кредиторов при ликвидационном производстве – истечения установленного законом фиксированного срока, если он не продлевается судом, которому доказано, что:
 - i) продление необходимо для максимального повышения стоимости активов в интересах кредиторов; и
 - ii) обеспеченный кредитор будет защищен от уменьшения стоимости обремененных активов, в которых он имеет обеспечительный интерес.

Защита от сокращения стоимости обремененных активов

50) В законодательстве о несостоятельности следует оговорить, что по обращению с ходатайством в суд обеспеченный кредитор должен иметь право на защиту стоимости активов, в которых он имеет обеспечительный интерес. Суд может предписать надлежащие меры защиты, которые могут включать:

- a) выплаты наличными из средств имущественной массы;
- b) предоставление дополнительных обеспечительных интересов; или
- c) такие другие меры, которые определит суд.

Защита от мер, применимых при открытии производства

51) В законодательстве о несостоятельности следует оговорить, что обеспеченный кредитор может обратиться в суд с ходатайством о предоставлении защиты от мер, применимых при открытии производства, в том числе на следующих основаниях:

² См. примечание к рекомендации 46(b) Руководства по вопросам несостоятельности, в котором предусматривается, что: "Если иные нормы права за пределами законодательства о несостоятельности допускают придание силы обеспечительным интересам в течение конкретных оговоренных сроков, желательно, чтобы эти сроки признавались в законодательстве о несостоятельности и в случае открытия производства по делу о несостоятельности разрешалось придание этим интересам силы до истечения установленного срока. Если иные нормы права за пределами законодательства о несостоятельности таких сроков не предусматривают, то мораторий, вводимый по открытии производства, будет препятствовать приданию силы обеспечительному интересу".

- a) обремененные активы не являются необходимыми для предполагаемой реорганизации или продажи предприятия должника;
- b) стоимость обремененных активов уменьшается в результате открытия производства по делу о несостоятельности и обеспеченный кредитор не защищен от такого уменьшения стоимости активов; и
- c) при реорганизации – план реорганизации не утвержден в предусмотренные сроки.

Полномочия по использованию и реализации активов имущественной массы

52) В законодательстве о несостоятельности следует разрешить:

- a) использование и реализацию активов имущественной массы (включая обремененные активы) в ходе обычных коммерческих операций, за исключением поступлений наличных денежных средств; и
- b) использование и реализацию активов имущественной массы (включая обремененные активы) вне рамок обычных коммерческих операций при условии соблюдения требований, содержащихся в рекомендациях 55 и 58.

Проект дополнительной рекомендации

Издержки и расходы на сохранение стоимости обремененного актива

F. Законодательство о несостоятельности должно предусматривать, что управляющий в деле о несостоятельности имеет право возмещать за счет обремененных активов разумные издержки или расходы (включая при необходимости накладные расходы), понесенные управляющим в деле о несостоятельности в связи с сохранением или увеличением стоимости обремененных активов в интересах обеспеченного кредитора.

Рекомендации Руководства по вопросам несостоятельности

Дальнейшее обременение обремененных активов

53) В законодательстве о несостоятельности следует оговаривать, что обремененные активы могут подлежать дальнейшему обременению при условии соблюдения требований, содержащихся в рекомендациях 65, 66 и 67.

Использование активов, принадлежащих третьим сторонам

54) В законодательстве о несостоятельности следует оговаривать, что управляющий в деле о несостоятельности может использовать активы, принадлежащие третьим сторонам и находящиеся во владении должника, если соблюдены установленные условия, включая следующее:

- a) интересы третьей стороны будут защищены от сокращения стоимости активов; и
- b) расходы, понесенные в соответствии с договором о продолжении исполнения контракта и об использовании активов, оплачиваются в качестве административных расходов.

Способность осуществлять продажу активов имущественной массы свободно от обременений и иных интересов

58) В законодательстве о несостоятельности следует разрешить управляющему в деле о несостоятельности осуществлять продажу активов, обремененных обеспечительными и иными интересами, свободно от обременения и иных интересов вне рамок обычных коммерческих операций, при условии, что:

- a) управляющий в деле о несостоятельности уведомляет о предполагаемой продаже обладателей обеспечительных или иных интересов;
- b) обладателю таких интересов предоставляется возможность быть заслушанным судом, если он возражает против предполагаемой продажи;
- c) не было предоставлено освобождение от действия моратория;
- d) сохраняется приоритет интересов в поступлениях от продажи активов.

Использование поступлений в виде наличных денежных средств

59) В законодательстве о несостоятельности следует разрешить управляющему в деле о несостоятельности использовать поступления в виде наличных денежных средств и распоряжаться ими, если:

- a) обеспеченный кредитор, обладающий обеспечительным интересом в этих поступлениях в виде наличных денежных средств, соглашается на такое использование или распоряжение; или
- b) обеспеченному кредитору было направлено уведомление о предполагаемом использовании или распоряжении и была предоставлена возможность быть заслушанным судом; и
- c) интересы обеспеченного кредитора будут защищены от сокращения стоимости поступлений в виде наличных денежных средств.

Обременительные активы

62) В законодательстве о несостоятельности следует разрешить управляющему в деле о несостоятельности определять режим любых активов, являющихся обременительными для имущественной массы. В частности, в законодательстве о несостоятельности управляющему в деле о несостоятельности может быть разрешено отказываться от обременительных активов после уведомления кредиторов, а также предоставления им возможности высказать свои возражения против предполагаемого акта. В случаях же, когда сумма обеспеченного требования превышает стоимость обремененных активов и когда активы не требуются для целей реорганизации или продажи предприятия в качестве функционирующей хозяйственной единицы, законодательство о несостоятельности может разрешать управляющему в деле о несостоятельности отказаться от активов в пользу обеспеченного кредитора без уведомления других кредиторов.

Обеспечение для финансирования после открытия производства

65) В законодательстве о несостоятельности следует предусмотреть возможность предоставления обеспечительного интереса в связи с возвращением финансовых средств, привлеченных после открытия производства, в том числе обеспечительного интереса в необремененных активах, включая активы, приобретенные после открытия производства, либо субординированного или менее приоритетного обеспечительного интереса в уже обремененных активах имущественной массы.

66) В законодательстве следует оговорить, что обеспечительный интерес в активах имущественной массы в связи с финансированием после открытия производства не имеет приоритета по отношению к любым существующим обеспечительным интересам в тех же активах, если только управляющий в деле о несостоятельности не получит согласия существующего обеспеченного кредитора (кредиторов) или не выполнит процедуру, предусмотренную в рекомендации 67.

67) В законодательстве о несостоятельности следует оговорить, что в случае, если существующий обеспеченный кредитор не дает своего согласия, суд может разрешить создание обеспечительного интереса, имеющего приоритет по отношению к созданным ранее обеспечительным интересам, если соблюдены определенные условия, в том числе:

а) существующему обеспеченному кредитору была предоставлена возможность быть заслушанным судом;

б) должник может представить доказательства невозможности получения финансовых средств каким-либо иным образом; и

с) интересы существующего обеспеченного кредитора будут защищены.

Последствия преобразования производства для финансирования, полученного после открытия производства

68) В законодательстве о несостоятельности следует оговорить, что в случае преобразования реорганизационного производства в ликвидационное любой приоритет, предоставленный финансированию, полученному после открытия производства, в ходе реорганизации, должен признаваться и при ликвидации.

Оговорки об автоматическом прекращении контракта и ускорении исполнения

70) В законодательстве о несостоятельности следует оговорить, что принудительное исполнение в отношении управляющего в деле о несостоятельности и должника любого положения контракта, автоматически прекращающего его действие или ускоряющего его исполнение при наступлении следующих событий, становится невозможным:

а) подача заявления об открытии производства по делу о несостоятельности или открытие такого производства;

б) назначение управляющего в деле о несостоятельности.

71) В законодательстве о несостоятельности следует оговорить контракты, которые будут исключаться из сферы действия рекомендации 70, например

финансовые контракты или контракты, регулируемые особыми правилами, например трудовые договоры.

72) В законодательстве о несостоятельности следует оговорить, что управляющий в деле о несостоятельности может принять решение продолжить исполнение контракта, о существовании которого он осведомлен, если продолжение исполнения будет выгодным для имущественной массы. В законодательстве о несостоятельности следует оговорить, что:

- а) право продолжения исполнения применяется к контракту в целом; и
- б) последствия продолжения исполнения состоят в том, что все положения контракта сохраняют исковую силу.

Исполнение до принятия решения о продолжении исполнения или отказе от исполнения

80) В законодательстве о несостоятельности следует оговорить, что управляющий в деле о несостоятельности может принять исполнение или потребовать исполнения от контрагента до принятия решения о продолжении исполнения контракта или об отказе от его исполнения. Требования контрагента из исполнения, принятого или потребованного управляющим в деле о несостоятельности до принятия решения о продолжении исполнения контракта или об отказе от его исполнения, должны оплачиваться в качестве административных расходов при том, что:

- а) ...
- б) если управляющий в деле о несостоятельности использует активы, принадлежащие третьей стороне и находящиеся во владении должника согласно условиям контракта, – такой стороне должна быть предоставлена защита от сокращения стоимости этих активов и право административного требования в соответствии с подпунктом (а).

[Примечание для Рабочей группы: в комментарии будет четко разъяснено, что отказ от исполнения соглашения о кредитовании не прекращает действие соглашения об обеспечении и не аннулирует обеспечительное право.]

Проект дополнительной рекомендации

Оговорки об автоматическом прекращении

G. Если законодательство о несостоятельности предусматривает, что принудительное исполнение оговорки контракта, которая после открытия производства по делу о несостоятельности или наступления другого, связанного с несостоятельностью события, автоматически прекращает любое обязательство в соответствии с контрактом или ускоряет исполнение любого обязательства в соответствии с контрактом, является невозможным в отношении управляющего в деле о несостоятельности или должника, то в законодательстве о несостоятельности следует оговорить, что такое положение законодательства не создает последствий для действительности или возможности принудительного исполнения оговорки контракта, освобождающей кредитора от обязательств по предоставлению ссуды или иных форм кредитования или финансирования должнику или для должника.

Рекомендации Руководства по вопросам несостоятельности

Расторжение сделок, связанных с обеспечительными интересами

88) В законодательстве о несостоятельности следует оговорить, что, несмотря на то, что обеспечительный интерес может иметь силу и быть принудительно реализован согласно нормам права за пределами законодательства о несостоятельности, действие содержащихся в законодательстве о несостоятельности положений о расторжении сделок может распространяться на него на тех же основаниях, что и на другие сделки.

Финансовые контракты

103) В законодательстве о несостоятельности следует разрешить контрагентам после прекращения финансовых контрактов с должником принудительную реализацию и применение своих обеспечительных интересов в отношении обязательств, вытекающих из финансовых контрактов. Финансовые контракты следует изъять из сферы действия любого моратория, вводимого на основании законодательства о несостоятельности в отношении принудительной реализации обеспечительных интересов.

Участие кредиторов

126) В законодательстве о несостоятельности следует оговорить, что кредиторы, как обеспеченные, так и необеспеченные, имеют право участвовать в производстве по делу о несостоятельности, и определить возможный объем такого участия с точки зрения выполняемых функций.

Право быть заслушанной и право на обжалование

137) В законодательстве о несостоятельности следует оговорить, что заинтересованная сторона имеет право быть заслушанной по любому вопросу в ходе производства по делу о несостоятельности, который затрагивает ее права, обязательства или интересы. Например, заинтересованная сторона вправе:

- а) возражать против любого действия, требующего утверждения суда;
- б) обжаловать в суде любое действие, по которому утверждения суда не требовалось или не запрашивалось; и
- с) ходатайствовать о любых мерах защиты, которые могут быть предоставлены в рамках производства по делу о несостоятельности.

Право на апелляционную/кассационную жалобу

138) В законодательстве о несостоятельности следует оговорить, что заинтересованная сторона может обжаловать в апелляционном/кассационном порядке любое постановление суда в ходе производства по делу о несостоятельности, которое затрагивает ее права, обязательства или интересы.

Одобрение плана категориями кредиторов

150) Для тех случаев, когда голосование по одобрению плана проводится по категориям, в законодательстве о несостоятельности следует оговорить порядок

учета итогов голосования по каждой категории для целей одобрения плана. Могут применяться различные подходы, включая требование об одобрении плана всеми категориями или его одобрении оговоренным большинством категорий, однако за одобрение плана должна проголосовать по меньшей мере одна из категорий кредиторов, права которых изменяются или затрагиваются планом.

151) Для тех случаев, когда законодательство о несостоятельности не требует одобрения плана всеми категориями, в нем следует определить режим в отношении категорий, не голосовавших в поддержку плана, который тем не менее был одобрен требуемыми категориями. Этот режим должен соответствовать основаниям, изложенным в рекомендации 152.

Утверждение одобренного плана

152) Если законодательство о несостоятельности требует утверждения одобренного плана судом, в нем следует предусмотреть требование к суду утвердить план, если выполнены следующие условия:

- а) было получено необходимое одобрение плана категориями и процедуры одобрения были проведены должным образом;
- б) кредиторы получают по плану по меньшей мере столько же, сколько они получили бы при ликвидации, если только они не дали прямого согласия на ухудшение режима;
- в) план не содержит положений, противоречащих законодательству;
- г) административные требования и расходы будут оплачены в полном объеме, кроме как в той мере, в которой держатель такого требования или лицо, которому причитается возмещение таких расходов, соглашается на другой режим; и
- д) кроме как в той мере, в которой затронутые категории кредиторов согласятся на иное, если какая-либо категория кредиторов проголосовала против плана, очередь этой категории, предусматриваемая законодательством о несостоятельности, должна в полной мере признаваться планом и распределение для этой категории согласно плану должно соответствовать этой очереди.

Оспаривание одобрения плана (когда утверждения не требуется)

153) Когда план приобретает обязательную силу после его одобрения кредиторами, а утверждения судом не требуется, в законодательстве о несостоятельности следует разрешить заинтересованным сторонам, в том числе должнику, оспаривать одобрение плана. В законодательстве о несостоятельности следует оговорить критерии оценки ходатайства об оспаривании, которые должны включать следующее:

- а) имеются ли основания, указанные в рекомендации 152; и
- б) имело ли место мошенничество – и в этом случае применимы требования, предусмотренные в рекомендации 154.

Проект дополнительной рекомендации

Оценка стоимости обремененных активов при реорганизационном производстве

Н. Законодательство о несостоятельности должно предусматривать, что при определении ликвидационной стоимости обремененных активов в рамках реорганизационного производства следует учитывать, каким образом будут использованы эти активы, и цели проводимой оценки. В основу оценки ликвидационной стоимости этих активов может быть положена их стоимость, как если бы они являлись частью функционирующего предприятия.

[Примечание для Рабочей группы: В комментарии будет отмечено, что в комментариях к Руководству по вопросам несостоятельности для всех активов предусматривается такое же правило, см. пункт 66, часть вторую, главу II, раздел В.]

Рекомендации Руководства по вопросам несостоятельности

Обеспеченные требования

172) В законодательстве о несостоятельности следует оговорить, должны ли обеспеченные кредиторы представлять требования.

Признание или отклонение требований

– Оценка обеспеченных требований

179) В законодательстве о несостоятельности следует предусмотреть, что управляющий в деле о несостоятельности может определить долю требования обеспеченного кредитора, которая обеспечена, и необеспеченную долю путем оценки обремененных активов.

Обеспеченные требования

188) В законодательстве о несостоятельности следует оговорить, что обеспеченные требования должны удовлетворяться за счет обремененных активов при ликвидации или согласно плану реорганизации с учетом требований, пользующихся более высоким приоритетом, если таковые имеются, по отношению к обеспеченным требованиям. Число требований с более высоким по отношению к обеспеченным требованиям приоритетом следует свести к минимуму, и их следует четко оговорить в законодательстве о несостоятельности. В той мере, в которой стоимость обремененных активов недостаточна для удовлетворения требования обеспеченного кредитора, обеспеченный кредитор может участвовать в качестве обычного необеспеченного кредитора.

Проект дополнительных рекомендаций

Приоритет обеспечительного права в рамках производства по делу о несостоятельности

I. В законодательстве о несостоятельности следует оговорить, что в случае, если обеспечительное право обладает приоритетом согласно нормам права за пределами законодательства о несостоятельности, то такой приоритет остается в силе в ходе производства по делу о несостоятельности за исключением случаев, когда в соответствии с законодательством о несостоятельности приоритет отдается другому требованию. Такие исключения должны быть минимальными, и они должны быть четко изложены в законодательстве о несостоятельности. Настоящую рекомендацию следует рассматривать с учетом рекомендации 88 Руководства по вопросам несостоятельности.

[Примечание для Рабочей группы: В комментарии будут приведены примеры таких исключений, в частности приоритетное финансирование после открытия производства и привилегированные требования.]

Последствия соглашений о субординации при производстве по делу о несостоятельности

J. Законодательство о несостоятельности должно предусматривать, что в случае, если обладатель обеспечительного права в активах имущественной массы заявил о субординации его приоритета в одностороннем порядке или в пользу любых существующих или будущих конкурирующих заявителей требования, согласно договоренности, то такая субординация имеет обязательную силу при производстве по делу о несостоятельности в отношении лица, предоставляющего право.

[Примечание для Рабочей группы: См. рекомендацию 85 (см. WP.21/Add.1), в которой изложено общее правило субординации, применимое в отсутствие производства по делу о несостоятельности.]

Воздействие несостоятельности на коллизионные нормы

K. Законодательство должно предусматривать, что, несмотря на открытие производства по делу о несостоятельности, создание, действительность в отношении третьих сторон, приоритет и принудительная реализация обеспечительного права регулируются тем законодательством, которое применялось бы в отсутствие производства по делу о несостоятельности. Настоящая рекомендация не оказывает воздействия на применение каких-либо норм о несостоятельности, включая любые нормы, касающиеся приоритета или принудительной реализации обеспечительного права и расторжения связанных с ним сделок.

[Примечание для Рабочей группы: В комментарии будет разъясняться взаимосвязь настоящей рекомендации и рекомендаций 30 и 31 Руководства по вопросам несостоятельности. В комментарии будет также содержаться пояснение, что настоящая рекомендация содержит ссылку на нормы о несостоятельности без учета того, определяются ли они в каких-либо целях как процессуальные, материально-правовые, юрисдикционные или иные нормы.]