



Генеральная Ассамблея

Distr.: Limited
24 July 2018
Russian
Original: English

**Комиссия Организации Объединенных Наций
по праву международной торговли**
Рабочая группа I (ММСП)
Тридцать первая сессия
Вена, 8–12 октября 2018 года

Проект руководства для законодательных органов по обществам ЮНСИТРАЛ с ограниченной ответственностью

Записка Секретариата

Содержание

	<i>Стр.</i>
I. Введение	2
А. Цель проекта руководства для законодательных органов	3
В. Терминология	9
II. Проект руководства для законодательных органов по обществам ЮНСИТРАЛ с ограниченной ответственностью	10
А. Общие положения	10
В. Образование ЮНООО	19
С. Организация ЮНООО	24
D. Управление управляющими или участниками	27
E. Процентные доли в собственности ЮНООО и взносы участников	31
F. Распределение средств	32
G. Передача прав	34
H. Реструктуризация или преобразование	35
I. Роспуск и прекращение деятельности	36
J. Отделение или выход	37
K. Ведение учета, проверка и раскрытие информации	38
L. Урегулирование разногласий	40
Приложение	
Проекты рекомендаций по ЮНООО	42



I. Введение

1. На своей сорок шестой сессии в 2013 году Комиссия Организации Объединенных Наций по праву международной торговли (ЮНСИТРАЛ) просила приступить к работе по сокращению числа правовых препятствий, с которыми сталкиваются микро-, малые и средние предприятия (ММСП) на протяжении своего жизненного цикла и, в особенности, в развивающихся странах¹. Жизненный цикл коммерческого предприятия состоит из нескольких этапов, которые можно описать как начало коммерческой деятельности, осуществление коммерческой деятельности, реорганизация коммерческой деятельности и прекращение коммерческой деятельности. Мандат, предоставленный Рабочей группе I Комиссией, заключался в концентрации работы на первом этапе этого жизненного цикла, а именно на начале коммерческой деятельности².

2. С этой целью Рабочая группа I приступила к работе на своей двадцать второй сессии в феврале 2014 года, и с двадцать третьей сессии в ноябре 2014 года по тридцатую сессию в марте 2018 года она продолжила рассмотрение двух основных тем, одна из которых — это обсуждение вопроса об упрощенном коммерческом образовании, подходящем для нужд ММСП³. Эта работа велась на основе рамочного изложения вопросов, разработанного с учетом ключевых характерных черт упрощенных коммерческих режимов (как это описано в документе [A/CN.9/WG.I/WP.86](#)), и как это показано в проекте типового закона об упрощенном коммерческом образовании ([A/CN.9/WG.I/WP.89](#)), а также других возможных моделей (например, приведенных в приложении к документу [A/CN.9/WG.I/WP.83](#)).

3. После обсуждения рамочного изложения вопросов, которые могут быть рассмотрены в связи с режимом, применимым к упрощенным коммерческим образованиям, Рабочая группа на своей двадцать шестой сессии (Нью-Йорк, 4–8 апреля 2016 года) решила, что текст нормативного документа по упрощенному коммерческому образованию, подготовкой которого она занимается, должен быть составлен в форме руководства для законодательных органов. С этой целью Рабочая группа обратилась к Секретариату с просьбой подготовить для обсуждения на одной из будущих сессий проект руководства для законодательных органов (состоящий из рекомендаций и комментария), отражающий проведенные ею к этому времени основные обсуждения⁴. Данный проект руководства для законодательных органов был подготовлен Секретариатом в ответ на эту просьбу.

4. Рабочая группа приступила к обсуждению проекта руководства на своей двадцать седьмой сессии (Вена, 3–7 октября 2017 года) и продолжила эту работу на своей двадцать восьмой сессии (Нью-Йорк, 1–9 мая 2017 года). К настоящему времени Рабочая группа рассмотрела все разделы руководства, за исключением разделов G–L. Рабочая группа посвятила свои двадцать девятую и тридцатую

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

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

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

⁴ Там же, пункты 48–50.

сессии рассмотрению проекта руководства для законодательных органов по основным принципам регистра предприятий⁵; таким образом, пересмотренный проект руководства для законодательных органов по ЮНООО был подготовлен Секретариатом для оказания помощи Рабочей группе при возобновлении рассмотрения соответствующих материалов. В нынешнем пересмотренном документе отражены изменения, внесенные в результате работы, проведенной Рабочей группой на ее двадцать седьмой и двадцать восьмой сессиях: информация о внесенных изменениях указывается в сносках, включенных по всему тексту⁶. Секретариат также внес необходимые коррективы в целях обеспечения последовательности и согласованности текста⁷.

A. Цель проекта руководства для законодательных органов

5. Подавляющее большинство коммерческих предприятий во всем мире — это ММСП⁸. Как было признано Комиссией путем принятия ею решения предоставить Рабочей группе I ее нынешний мандат, с учетом процессов глобализации и экономической интеграции весьма важно усилить экономическую роль и положение ММСП. Поэтому Рабочая группа стремится установить наилучшую практику для государств, директивных органов и специалистов-практиков в целях создания такой упрощенной правовой формы коммерческих предприятий, которая специально будет облегчать функционирование ММСП и тем самым стимулировать также развитие предпринимательства и новаторства.

6. В ходе своих обсуждений, проводившихся до настоящего времени, Рабочая группа рассмотрела целый ряд различных упрощенных форм ведения коммерческой деятельности, по которым было принято законодательство в различных юрисдикционных системах, представляющих различные правовые традиции во всем мире. По 11 различным государствам из разных регионов мира была подготовлена подборка таких форм коммерческой деятельности, которые были включены в сравнительный анализ и рассмотрены сначала Рабочей группой в этой связи (A/CN.9/WG.I/WP.82), и в этой подборке в общей сложности было представлено 16 различных правовых режимов⁹. Рабочая группа также получила документы и информацию по нескольким другим упрощенным формам коммерческих предприятий, которые были приняты в некоторых государствах в целях, например, предоставления хозяйствующим субъектам выгод, связанных с разделением активов, в менее сложной форме, которая может и не требовать предоставления правосубъектности¹⁰.

7. Делегации предоставили Рабочей группе I и другую информацию относительно различных подходов к созданию упрощенных форм коммерческих предприятий. Проводившиеся реформы включали усилия, предпринимавшиеся в

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

⁶ Для оказания содействия Рабочей группе при возобновлении рассмотрения проекта руководства в настоящем тексте содержится ряд сносок, которые были включены в предыдущие документы A/CN.9/WG.I/WP.99 и Add.1.

⁷ Рабочая группа, возможно, пожелает отметить, что после завершения первого чтения проекта руководства Секретариат представит тщательно отредактированный и пересмотренный вариант этого текста.

⁸ В соответствии с ранее принятыми решениями Рабочей группы в ходе работы над проектом руководства для законодательных органов по основным принципам регистра предприятий Секретариат исключил ссылки на «развивающиеся» и «развитые» государства и внес необходимые исправления по всему тексту (см. A/CN.9/928, пункт 48).

⁹ Этими государствами были: Германия, Индия, Колумбия, Новая Зеландия, Объединенные Арабские Эмираты, Сингапур, Соединенное Королевство Великобритании и Северной Ирландии, Соединенные Штаты Америки, Франция, Южная Африка и Япония. См. сноску 4, A/CN.9/WG.I/WP.82.

¹⁰ См. альтернативные законодательные модели для микро- и малых предприятий, описываемые Италией и Францией в документах A/CN.9/WG.I/WP.87 и A/CN.9/WG.I/WP.94.

конкретных законодательных областях для того, чтобы предусмотреть возможность создания предприятий или коммерческих образований, состоящих из одного члена¹¹, и, кроме того, в различных государствах проводились более широкие реформы в целях оказания содействия ММСП¹².

8. Проведенные в Рабочей группе обсуждения по этой теме стали также богатым источником информации по данному вопросу. Выступали представители многих делегаций, для того чтобы поделиться своим многолетним опытом в создании соответствующей национальной законодательной базы для надлежащего решения ключевых вопросов, связанных с различными корпоративными формами предприятий в их государствах.

9. Во многих из этих предпринимательских форм — будь то упрощенные или иные — использовались экономические успешные решения в их соответствующих юрисдикционных системах. Кроме того, общий опыт Рабочей группы в плане различных национальных подходов к созданию и реформированию правовых форм коммерческой деятельности — как конкретно в связи с ММСП, так и в других случаях — показал, что для успешных видов практики различных государств характерен ряд общих ключевых принципов, которые, как представляется, являются по своему применению международными.

10. В настоящем проекте руководства для законодательных органов предпринята попытка сделать на основании этих успешных видов практики и ключевых принципов ряд рекомендаций относительно того, как государство может устанавливать и регулировать правовые формы для ММСП, которые смогут наилучшим образом способствовать их успешной и стабильной работе. Проект комментария, который предшествует каждой рекомендации, основывается на обсуждениях, проводившихся в Рабочей группе, и на документах, рассмотренных ею на своих заседаниях, и преследует цель более подробно разъяснить логическое обоснование, позволившее сделать эти рекомендации¹³.

1. «Сначала подумай о малом»

11. Как отмечалось в материалах, рассмотренных Рабочей группой ранее¹⁴, и в соответствии с ее стремлением подготовить юридический текст, который сможет учитывать развитие ММСП от очень маленького единоличного предприятия до более сложных образований, состоящих из нескольких членов¹⁵, в этом проекте руководства для законодательных органов был также принят принцип «сна-

¹¹ Рабочей группе, например, предоставили информацию о том, что в отношении «мелких индивидуальных предпринимателей» как во Франции (см. пункты 22–23, [A/CN.9/WG.I/WP.87](#)), так и в государствах — членах Организации по унификации коммерческого права в Африке (известной под своим французским акронимом OHADA) (унифицированный пересмотренный закон об общем коммерческом праве, принятый 15 декабря 2010 года, см. [www.ohada.com/actes-uniformes/940/999/titre-2-statut-de-l-entreprenant.html](#)). Среди других усилий по созданию особых режимов для единоличных предприятий — меры, принятые Европейским союзом (предложение по директиве Европейского парламента и Совета о частных единоличных компаниях с ограниченной ответственностью, Европейская комиссия, Брюссель, 9.4.2014 (COM (2014) 212 final)), а также подготовленный Секретариатом проект типового закона о коммерческом образовании с одним участником ([A/CN.9/WG.I/WP.86/Add.1](#)).

¹² В этой связи Рабочей группе предоставили информацию об усилиях, предпринимавшихся с целью проведения реформ в ряде государств, в том числе в Китае, Колумбии, Мексике, Руанде, Сальвадоре, Таиланде, на Филиппинах, в Чили и других странах.

¹³ Рабочая группа, возможно, пожелает отметить, что Секретариат прилагает все усилия для того, чтобы каждый вопрос, рассмотренный к настоящему времени в ходе обсуждений в Рабочей группе, а также любая договоренность, достигнутая по таким вопросам, были отражены в данном проекте руководства для законодательных органов.

¹⁴ См. пункты 1 и 5, [A/CN.9/WG.I/WP.86/Add.1](#); пункт 3 (iii), [A/CN.9/WG.I/WP.90](#); и пункты 2 и 39, [A/CN.9/WG.I/WP.89](#).

¹⁵ Как это было согласовано Рабочей группой на ее предыдущих сессиях (см. пункты 24, 32 и 42–43, [A/CN.9/800](#); пункты 67 и 74, [A/CN.9/825](#); и пункт 19, [A/CN.9/831](#)).

чала подумай о малом». С этой целью при подготовке этого проекта текста основное внимание было уделено реальным потребностям ММСП. Было также уделено внимание тому, как управляющие ММСП могли бы получить наибольшую пользу от законодательства, основанного на этих рекомендациях, и как стимулировать их к соблюдению содержащихся в них правил. В число таких предпринимателей могут входить как отдельные уличные торговцы, так и владельцы малых семейных предприятий, желающие расширить масштабы своей коммерческой деятельности и официально оформить ее, равно как и мелкие компании, стремящиеся вырасти и укрепиться в более инновационных секторах, например в сфере информационных технологий, а также женщины-предприниматели, сталкивающиеся с неблагоприятными институциональными и юридическими рамочными условиями¹⁶.

12. Для того чтобы «сначала подумай о малом» и оценить, как лучше всего разработать эти проекты рекомендаций по законодательным вопросам в целях удовлетворения потребностей предпринимателей, использующих ММСП, Рабочая группа, возможно, пожелает изучить, в чем могут заключаться эти потребности. Они могут затрагивать ряд аспектов, но предполагается, что такие потребности как минимум могут включать нижеследующее.

a) Свобода, самостоятельность и гибкость

13. Большинство предпринимателей, как можно предположить, хотят *свободы и самостоятельности* для того, чтобы они сами принимали решения, как они хотят проводить свою коммерческую деятельность. Они также хотят *гибкости* для того, чтобы адаптироваться к изменяющимся условиям, которые в более значительной степени могут влиять на ММСП, чем на более крупные компании, и чтобы решать вопросы о том, как должны развиваться далее их предприятия с течением времени, без необходимости прибегать к жестким и формальным правилам и процедурам или соблюдать установленные для них детальные требования в отношении того, как они должны осуществлять свою деятельность¹⁷.

b) Оперативность и простота

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

c) Индивидуальность и наглядность

15. ММСП нуждаются в обеспечении *индивидуальности и наглядности* для того, чтобы успешно конкурировать на рынке и привлекать клиентов. Эти элементы облегчают их признание на рынке и позволяют третьим сторонам быстрее находить соответствующие предприятия и их продукцию. Помимо получения необходимой защиты и преимуществ, связанных с присвоением юридически признанных индивидуальных идентификаторов и функционированием в рамках установленных законом требований¹⁸, коммерческое предприятие может также

¹⁶ С учетом подхода Руководства ЮНСИТРАЛ для законодательных органов по основным принципам регистра предприятий и документа [A/CN.9/941](#) Секретариат добавил упоминание о женщинах-предпринимателях.

¹⁷ В этот пункт (пункт 12, [A/CN.9/WG.I/WP.99](#)) Секретариат внес редакционные поправки с целью дальнейшего разъяснения текста.

¹⁸ Такие средства защиты и преимущества перечислены в пункте 31 документа [A/CN.9/941](#) и включают, помимо прочего: разделение активов, защиту от возможных административных злоупотреблений и других нарушений прав, более легкий доступ к кредиту, защиту сотрудников в рамках трудового законодательства и другие аналогичные элементы.

использовать свой индивидуальный идентификатор для развития репутации и «торговой марки» предприятия, что может принести ему дополнительную выгоду¹⁹.

d) Определенность и защита

16. Таким предпринимателям необходима *определенность и защита их имущественных прав*. В этом плане операторы ММСП, вероятно, ожидают, что они захотят контролировать права собственности в своем коммерческом предприятии и иметь возможность использовать преимущества разделения активов, с тем чтобы защитить свои личные активы от возможных исков к их предприятию со стороны кредиторов. Также важно и то, чтобы личные кредиторы владельцев и/или управляющих этих предприятий были лишены возможности арестовывать активы таких предприятий для погашения такой личной задолженности.

e) Контроль и управление

17. И наконец, операторы ММСП обычно хотят сами *контролировать свои предприятия и управлять ими*, а не оставлять решения по административным и стратегическим вопросам в отношении их предприятий на усмотрение третьей стороны-управляющего.

2. Удовлетворение коммерческих потребностей и выполнение коммерческих ожиданий

18. С учетом принципа «сначала подумай о малом» и в свете изложенных выше реальных потребностей мирового делового сообщества данный проект руководства для законодательных органов преследует цель оказать содействие государствам в разработке правовых норм, направленных на удовлетворение этих потребностей и выполнение ожиданий. Например, потребность предпринимателей, использующих ММСП, в получении свободы, самостоятельности и гибкости проходит красной нитью через весь текст проекта руководства для законодательных органов, что проявляется в признании важности свободы договора и отсутствии в тексте формалистических и жестких норм корпоративного права. В то же время также признается — благодаря его многочисленным субсидиарным нормам, — что таким предпринимателям может также потребоваться защита в случае возникновения обстоятельств или событий, которые они не могли предвидеть.

19. Оперативность и простота являются характерными элементами не только рекомендаций, касающихся правил создания коммерческого субъекта (см. также пункт 14 выше), но и тот факт, что в данном руководстве в целом используется доступная терминология, четко признается важность технологических инноваций и приветствуется их использование. Кроме того, в целях обеспечения для ММСП индивидуальности и наглядности в проекте рекомендаций предусматривается наделение коммерческого предприятия правосубъектностью и простой механизм создания предпринимателем юридически признанного хозяйствующего субъекта. К тому же защита в виде ограничения ответственности коммерческого предприятия и правила, касающиеся передачи прав его участников, являются своего рода механизмами, которые обеспечивают определенность и защиту имущественных прав операторов ММСП. И, наконец, контроль со стороны

¹⁹ По вопросу о важности регистрации предприятия для присвоения ему индивидуального идентификатора для проведения коммерческой деятельности см. Руководство ЮНСИТРАЛ для законодательных органов по основным принципам регистра предприятий [Рабочая группа, возможно, пожелает отметить, что окончательный вариант Руководства в настоящее время редактируется, с тем чтобы включить в него ряд изменений, согласованных на пятьдесят первой сессии ЮНСИТРАЛ. Таким образом, любые ссылки в этом комментарии на конкретные пункты или рекомендации в этом Руководстве делаются на документ A/CN.9/940, в котором содержится текст Руководства, как он был передан на утверждение Комиссией].

предпринимателя, использующего ММСП, за деятельностью своего предприятия и управлением им обеспечивается путем акцента на руководство предприятием его участниками как стандартный принцип управления и на более горизонтальную иерархическую структуру управления, что является характерной чертой данного проекта руководства для законодательных органов.

20. Рабочая группа также рассмотрела различные подходы, которых можно придерживаться для достижения ее цели: разработать конкретную и упрощенную правовую форму, для того чтобы облегчить функционирование ММСП. В Рабочей группе широко высказывалось согласие с тем, что ее цель должна заключаться не в реформировании и упрощении устаревшего законодательства о компаниях, а в разработке отдельного новаторского подхода, основанного на коллективном национальном опыте делегаций, с учетом конкретных особенностей ММСП²⁰.

21. С учетом этой договоренности и в знак признания того факта, что более формалистические и жесткие правила, аналогичные нормам корпоративного права, могут не подойти для таких предприятий, при разработке данного проекта руководства для законодательных органов проводился курс на то, что оптимальным решением для создания соответствующего упрощенного правового режима для ММСП является использование идей, позаимствованных из опыта применения успешных видов практики в области реформирования корпоративного права, которые были выявлены Рабочей группой к настоящему времени, при одновременном создании инновационного правового режима для ММСП, способного существовать самостоятельно. Таким образом, схема, предусмотренная в этом проекте руководства для законодательных органов, не зависит от какого-либо законодательства, существующего в том или ином государстве в таких областях, как товарищества, корпорации или компании, и никоим образом не связана конкретно ни с одним из таких режимов.

22. Одно из очевидных преимуществ такого подхода состоит в том, что он облегчает государствам принятие режима, в котором воплощены рекомендации в отношении законодательства. Однако еще более важным, возможно, является то, что такой подход позволяет государствам разработать соответствующие законодательные меры с чистого листа, и это дает им возможность отойти от существующих корпоративных форм и учесть реальные потребности тех видов предприятий, для которых предназначена подобная схема. Подход, который пропагандируется в этом проекте руководства для законодательных органов, призван признать реальный характер многих микро- и малых предприятий в различных странах мира, когда в первую очередь используется человеческий капитал, а не организационные процедуры, ограниченные возможности привлечения работников (обычно члены семьи или друзья), ограниченная номенклатура продуктов или услуг, предлагаемых клиентам, и ограниченный капитал, что обычно и представляют собой основные характеристики²¹. Рекомендации, содержащиеся в данном проекте руководства для законодательных органов, должны способствовать созданию такой правовой формы предпринимательской деятельности, в которой будет виден отход от более традиционной, иерархической и формальной структуры управления и в которой предпочтение будет отдаваться менее жестким и формалистическим структурам, основанным на фактических потребностях и чаяниях предпринимателей. Такой подход, возможно, дает также Рабочей группе наилучшую возможность добиться разработки единого текста, который можно будет использовать в трансграничном контексте и который не будет зависеть от правового режима какого-либо конкретного государства, а, скорее, будет

²⁰ Как это было согласовано Рабочей группой на ее двадцать четвертой сессии (пункт 54, [A/CN.9/831](#)). См. также различные подходы к правовой реформе, изложенные в пунктах 5–7 документа [A/CN.9/WG.I/WP.82](#).

²¹ Секретариат пересмотрел это предложение текста с учетом предыдущих решений Рабочей группы об использовании терминов «развивающиеся» и «развитые» страны (см. также сноску 8 выше). В отношении характеристик ММСП см. пункт 12, [A/CN.9/941](#).

представлять собой продукт успешных видов практики, позаимствованных из правовых режимов во всем мире.

23. Кроме того, помимо сокращения барьеров на пути регистрации ММСП и организации их коммерческой деятельности в установленных законом рамках и оказания им содействия в максимальном использовании своего экономического потенциала, работа по упрощению порядка учреждения и регистрации предприятий может иметь дополнительные международные последствия²². В частности, международно признанная упрощенная форма коммерческих предприятий может облегчить ММСП ведение трансграничной торговли, так как она будет служить признанной основой для предприятий, организованных в такой форме, и поможет избежать проблем, которые могут возникнуть вследствие отсутствия международного признания подобной организационно-правовой формы предприятий²³.

24. В соответствии с этим взвешенным и инновационным подходом к реформированию законодательства по ММСП в данном проекте руководства для законодательных органов используется терминология, которая должна быть как можно более нейтральной. В целях оказания Рабочей группе помощи при рассмотрении реальных проблем, с которыми сталкиваются ММСП, и применения существующих решений из сферы корпоративного права без использования его более жестких норм термины «корпоративный» и «компания» не употребляются. Не используется и прежний термин «упрощенное коммерческое образование»²⁴. Вместо этого в руководстве описано новое образование: «общество ЮНСИТРАЛ с ограниченной ответственностью» («ЮНООО»). С помощью использования этого термина предполагается считать, что он является напоминанием о новаторской и независимой цели, к которой стремится Рабочая группа²⁵.

25. Точно так же в этом проекте текста отказались и от другой связанной с корпоративными понятиями терминологии, отдав предпочтение более нейтральным терминам, как об этом было ранее решено Рабочей группой. В разделе «Терминология» содержится перечень таких терминов и их определений²⁶.

26. Соответствующий подход к ЮНООО в данном проекте руководства для законодательных органов был принят в стремлении реализовать все поставленные цели и чаяния, которые были изложены выше²⁷. Кроме того, этот текст призван

²² Секретариат исключил текст «такой подход... по ММСП» между словами «Кроме того» и словом «помимо», с тем чтобы избежать повторов в тексте этого пункта (пункт 21, A/CN.9/WG.I/WP.99).

²³ См. записку Секретариата ЮНСИТРАЛ, A/CN.9/780, пункт 10.

²⁴ Рабочая группа, возможно, пожелает вспомнить свое предыдущее обсуждение вопроса о том, что может служить наилучшим и наиболее нейтральным термином для создаваемого коммерческого образования. Несмотря на то что использование термина «упрощенное коммерческое образование» получило поддержку, было высказано мнение, что следует использовать слова «упрощенная компания», и Рабочая группа согласилась использовать в проекте типового закона первый термин, но заключить его в квадратные скобки (см. пункт 68, A/CN.9/825; и пункт 38, A/CN.9/831).

²⁵ На своей двадцать седьмой сессии Рабочая группа согласилась использовать термин «ЮНООО» на временной основе, пока она не примет другого решения о предпочтительном термине для указания на упрощенное коммерческое предприятие, которое является предметом обсуждения (пункт 43, A/CN.9/895).

²⁶ Секретариат исключил вторую часть текста пункта 25 (пункт 23, A/CN.9/WG.I/WP.99), поскольку определения терминов, используемых в проекте руководства для законодательных органов, содержатся в разделе «Терминология» в пункте 27.

²⁷ В настоящем проекте руководства для законодательных органов также учитываются сообщения, которые были сочтены некоторыми делегациями одними из ключевых (см. пункт 66, A/CN.9/825; и пункт 2, A/CN.9/WG.I/WP.89), в том числе: i) разрешение упрощенному коммерческому образованию иметь одного или несколько участников; ii) установление ограниченной ответственности в полном объеме; iii) включение простых требований в отношении регистрации (см. Руководство ЮНСИТРАЛ для законодательных органов по основным принципам регистра предприятий) и учреждения; iv) обеспечение максимальной свободы заключения договоров участникам при установлении ясных стан-

отразить все концепции предпринимательского права, которые были рассмотрены Рабочей группой к настоящему времени, с использованием их для создания новаторской, но тщательно взвешенной правовой формы коммерческого предприятия с учетом реальных потребностей ММСП на формирующихся рынках.

В. Терминология²⁸

27. Как это отмечалось выше (см. пункты 24 и 25), в настоящем проекте руководства для законодательных органов используется нейтральная терминология, не обремененная ссылками на действующие корпоративные правовые режимы. С тем чтобы обеспечить широкое понимание этих терминов и концепций, в настоящем пункте приводится разъяснение их смысла и их использования.

- *Учредительный документ*²⁹: «Учредительный документ» означает документ, содержащий ряд сведений, будь то в электронной, бумажной или комбинированной форме), который должен представляться назначенному государственному органу для создания ЮНООО³⁰.
- *Решение, принятое большинством*³¹: «Решение, принятое большинством» означает решение, согласованное более половиной участников или более половиной собственников ЮНООО, если члены обладают различными долями в собственности ЮНООО.
- *Управляющий*: «Управляющий» означает лицо, ответственное за контроль над ЮНООО или за управление им. Как этот термин используется в настоящем проекте руководства для законодательных органов, он относится как к управлению со стороны участника, так и к управлению со стороны управляющего.
- *Управление управляющим*³²: «Управление управляющим» означает, что ЮНООО управляется назначенным третьей стороной-управляющим или управляющими.

дартных правил в целях восполнения пробелов в нормотворческой деятельности; v) установление гибкой организационной структуры; vi) факультативность требования к минимальному капиталу; vii) факультативность требования в отношении указания цели образования; viii) факультативность использования услуг посредников; ix) обеспечение налоговой прозрачности и упрощенной отчетности; и x) взятие за основу предположения о том, что закон о готовой форме предприятия должен быть прежде всего сконцентрирован на нуждах самых малых предприятий (принцип «сначала подумай о малом»).

²⁸ В соответствии с просьбой Рабочей группы, высказанной на ее двадцать седьмой сессии, Секретариат включил раздел «Терминология» (пункт 19, [A/CN.9/895](#)).

²⁹ На своей двадцать седьмой сессии Рабочая группа согласилась вернуться к использованию формулировки «учредительный документ» (см. [A/CN.9/WG.I/WP.89](#) и приложение [A/CN.9/WG.I/WP.83](#)) вместо слов «информация, необходимая для учреждения», которая использовалась в документах [A/CN.9/WG.I/WP.99](#) и Add.1 (пункт 52, [A/CN.9/895](#)).

³⁰ Секретариат предлагает, чтобы в будущих пересмотренных вариантах проекта руководства определение «учредительного документа» должно содержать ссылку на публичную доступность информации, перечисленной в этом документе, при условии обсуждения Рабочей группой этого запроса (пункт 52, [A/CN.9/895](#)).

³¹ Секретариат включил это определение и термин «квалифицированное большинство» с учетом замечаний, высказанных Рабочей группой на ее двадцать седьмой сессии (пункт 63, [A/CN.9/895](#)). Определение большинства было приведено в соответствии с нынешней формулировкой текста рекомендации 12(a) (рекомендация 13(a), [A/CN.9/WG.I/WP.99/Add.1](#)).

³² Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, что в этом проекте руководства для законодательных органов следует включить определение (и провести соответствующее обсуждение) ЮНООО, которое будет совместно управляться третьими сторонами-управляющим (управляющими) и участником (участниками) ЮНООО.

- *Участник (участники)*: «Участник (участники)» означает собственника (собственников) ЮНООО (ср. «ЮНООО»)»³³.
- *Управление участником*: «Управление участником» означает, что ЮНООО управляется его участником (участниками) или некоторыми из них.
- *Соглашение между участниками*³⁴: «Соглашение между участниками» означает внутренние правила, которые изложены в письменной или устной форме или вытекающие из поведения и которые регулируют организацию ЮНООО.
- *Собственность*³⁵: «Собственность» означает законную долю участника или участников в ЮНООО.
- *Квалифицированное большинство*³⁶: «Квалифицированное большинство» означает решение, согласованное [будет включена процентная доля по решению Рабочей группы] участников ЮНООО.
- *Общество ЮНСИТРАЛ с ограниченной ответственностью [ЮНООО]*³⁷: «Общество ЮНСИТРАЛ с ограниченной ответственностью [ЮНООО]» означает организационно-правовую форму предприятия с ограниченной ответственностью и правоспособностью, как это рассматривается в настоящем проекте руководства для законодательных органов.

II. Проект руководства для законодательных органов по обществам ЮНСИТРАЛ с ограниченной ответственностью

A. Общие положения

28. Как было отмечено выше (см. пункт 21), цель подхода, принятого в настоящем проекте руководства для законодательных органов по ЮНООО, — разработать организационно-правовую форму коммерческого предприятия, создание, определение или функционирование которого не зависят от любого действующего законодательства принимающего соответствующий закон государства или непосредственно не увязываются с ним³⁸. Вместо этого ЮНООО призвано быть

³³ На своей двадцать четвертой сессии Рабочая группа согласилась использовать термин «участник» вместо термина «акционер», так как этот первый термин был сочтен более нейтральным и общим (см. пункт 48, A/CN.9/831).

³⁴ Хотя в предыдущих подборках материалов, рассматривавшихся Рабочей группой в качестве нейтральных, были выбраны термины «учредительный документ» и «оперативный документ», была выражена обеспокоенность, поскольку правовой режим в некоторых государствах не признает два отдельных документа, которые отвечали бы указанным функциям. Рабочая группа согласилась с тем, что важным элементом, который следует сохранить в будущем варианте, должно быть не обязательное использование терминологии, а скорее имеется в виду содержание этих документов или содержащаяся в них информация, а также те ее аспекты, которые должны быть общедоступными (см. пункты 39 и 68, A/CN.9/831).

³⁵ На своей двадцать шестой сессии Рабочая группа согласилась заменить термин «акция» альтернативным и более нейтральным термином, таким как «собственность» или «интерес» (см. пункт 25, A/CN.9/866).

³⁶ На своей двадцать седьмой сессии Рабочая группа согласилась включить в исчерпывающий перечень, содержащийся в пункте 72 (пункт 10, A/CN.9/WG.I/WP.99/Add.1), те вопросы, которые требуют квалифицированного большинства, и эти вопросы будут далее оговорены на более позднем этапе (пункт 63, A/CN.9/865).

³⁷ Рабочая группа, возможно, пожелает отметить, что определение термина «ЮНООО» включено лишь только для облегчения рассмотрения этих материалов в соответствии с решением Рабочей группы о том, что этот термин используется на временной основе (см. сноску 25 выше).

³⁸ На своей двадцать седьмой сессии Рабочая группа согласилась вернуться к обсуждению вопроса об увязке проекта руководства для законодательных органов с действующим внутренним законодательством о компаниях на более позднем этапе (пункт 22, A/CN.9/895).

отдельным продуктом независимого законодательства, разработанного в соответствии с содержащимися в данном проекте руководства рекомендациями³⁹.

а) Законодательная база

29. Хотя организационно-правовые формы частных предприятий могут различаться в разных государствах, одна из их главных отличительных черт заключается, можно сказать, в том, чтобы работать как можно более независимо от строгих правил, регулирующих деятельность акционерных компаний открытого типа. Например, на частные коммерческие предприятия обычно распространяются требования особых правил, отличающихся от тех, что регулируют деятельность открытых акционерных компаний, в том числе в следующих вопросах более простые правила создания; требование о формировании номинального уставного капитала или отсутствие требования о минимальном размере уставного капитала; бóльшая свобода договора; и меньше требований к раскрытию информации⁴⁰.

б) Гибкость за счет свободы договора

30. Основное внимание в процессе реформирования законодательства в целях оказания содействия в создании частных коммерческих образований было до сих пор направлено на создание гибких коммерческих форм, которые могут быть привязаны к потребностям определенных закрытых видов коммерческих предприятий, включая по следующим аспектам: ММСП, желающие официально закрепить и разделить личное имущество и активы коммерческого предприятия; семейные компании; совместные предприятия; и компании по предоставлению профессиональных услуг⁴¹. Здесь следует также отметить, что в некоторых государствах реформы привели к разработке законодательных моделей, которые позволяют отделить коммерческие активы субъекта от личных активов участников без создания юридического лица. Это разрешит обособить активы ММСП от активов участников с помощью создания юридической структуры, которая лишь немного и не в полной мере является юридическим лицом, несущим ограниченную ответственность^{42,43}.

31. В список гибких форм коммерческих предприятий предполагается добавить и ЮНООО. Гибкость форм коммерческих предприятий частично достигается посредством разрешения того, чтобы ЮНООО могло быть организовано для проведения широкого спектра видов деятельности (см. пункты 35 и 36 и рекомендацию 2 ниже), и главным образом посредством признания важности принципа свободы договора применительно к частным предприятиям. В этом

³⁹ Секретариат исключил заключительные слова этого пункта (пункт 25, [A/CN.9/WG.I/WP.99](#)) «который... принимающего закон государства», с тем чтобы убрать повтор.

⁴⁰ International Encyclopedia of Comparative Law, Volume XIII, Business and Private Organizations (1998), Detlev Vagts ed., Chapter 2, Limited Liability Companies and Private Companies, pp. 2 and 13.

⁴¹ См. рабочий документ [A/CN.9/WG.I/WP.82](#), пункты 8–11.

⁴² См., например, механизмы, которые были описаны в пунктах 47–49 документа [A/CN.9/WG.I/WP.92](#), о которых было сообщено Рабочей группе в документе [A/CN.9/WG.I/WP.87](#) и о которых упоминается в пункте 29 документа [A/CN.9/800](#), пунктах 50–61 документа [A/CN.9/825](#) и пункте 20 документа [A/CN.9/831](#). Такой дополнительный юридический механизм описан также в документе [A/CN.9/WG.I/WP.94](#).

⁴³ На своей двадцать седьмой сессии Рабочая группа согласилась перенести второе предложение текста пункта 37 документа [A/CN.9/WG.I/WP.99](#) («Тем не менее следует отметить... правосубъектно») в более уместное место проекта руководства для законодательных органов и исключить слова «и ограниченной ответственности» после слов «без задействования концепции правосубъектности» (пункты 31 и 32, [A/CN.9/895](#)). Секретариат перенес это предложение текста в пункт 30 выше с дополнительными редакционными изменениями.

отношении свобода договора стала руководящим принципом при создании международных субъектов по типу ЮНООО (см. пункты 64 и 65 ниже)⁴⁴.

32. В проекте руководства участникам предприятия разрешается с помощью договорных механизмов (т.е. соглашение между участниками) заключать соглашения о внутреннем управлении предприятием, обходя ненужные и обременительные защитные требования, традиционно связанные с акционерными компаниями открытого типа, и адаптировать к своим нуждам права и обязанности, которые больше соответствуют потребностям частных коммерческих предприятий.

33. В то же время в проекте руководства содержится ряд рекомендаций относительно императивных правил, от которых нельзя отойти в силу соглашения между участниками, а также ряд стандартных положений, призванные восполнить любые пробелы, которые могут возникнуть в их соглашении⁴⁵. Эти стандартные правила могут иметь особенно важное значение для менее крупных или менее опытных предпринимателей, которые не могут предвидеть все возможные моменты, влияющие на успешное функционирование ЮНООО⁴⁶.

34. Тот факт, что ЮНООО учреждается с помощью независимого законодательного подхода на основе рекомендаций, содержащихся в настоящем проекте руководства, который позволяет широко пользоваться свободой договора относительно организации функционирования ЮНООО, находит свое отражение в проекте рекомендации 1⁴⁷.

Рекомендация 1. В законодательстве следует предусмотреть, что общество ЮНСИТРАЛ с ограниченной ответственностью («ЮНООО») регулируется настоящим законом и соглашением между участниками⁴⁸.

35. Проект рекомендации 2 допускает организацию ЮНООО таким образом, который подходит для любой законной предпринимательской или коммерческой деятельности. Был применен весьма широкий подход и разрешенная деятельность ЮНООО, с тем чтобы предоставить ММСП максимальные возможности для проявления гибкости, которые, как предполагается, будут использовать данную форму коммерческого предприятия. С учетом нынешних и прежних текстов ЮНСИТРАЛ в руководстве поддерживается мнение о том, что государствам следует широко толковать термины «коммерческий» и «предпринимательский», с тем чтобы избежать непреднамеренного сужения разрешенной сферы деятельности ЮНООО⁴⁹. Кроме того, в настоящем проекте руководства для законодательных органов нет никакой ссылки на положения об общих целях, поскольку,

⁴⁴ В этой связи Рабочая группа отметила, что ММСП, возможно, будет трудно установить подобные правила и что могут быть использованы стандартные формы, с тем чтобы помочь таким предприятиям (см. пункт 63, [A/CN.9/800](#)); и пункт 23, [A/CN.9/WG.I/WP.86](#). По мере проведения работы по этому руководству для законодательных органов Рабочая группа, возможно, рассмотрит вопрос о целесообразности подготовки такой стандартной формы соглашения между участниками, с тем чтобы помочь ММСП в этом отношении.

⁴⁵ См. пункты 10 и 11, [A/CN.9/WG.I/WP.82](#); и пункт 22, [A/CN.9/WG.I/WP.86](#).

⁴⁶ Секретариат пересмотрел пункты 30–34 проекта руководства (пункты 27–30, [A/CN.9/WG.I/WP.99](#)) в целях более четкого изложения текста.

⁴⁷ Тот факт, что функционирование ЮНООО будет в значительной части регулироваться принципом свободы договора между участниками, отражен также в проекте рекомендации 10 (рекомендация 11, [A/CN.9/WG.I/WP.99/Add.1](#)).

⁴⁸ На своей двадцать третьей сессии Рабочая группа согласилась исключить слова «если таковое имеется» в конце рекомендации 16 (пункт 24, [A/CN.9/895](#)) и отложить принятие решения по рекомендации 1 и относящемуся к нему комментарию до тех пор, пока не будет рассмотрена рекомендация 10 и сопроводительный комментарий к ней (пункт 28, [A/CN.9/895](#)). См. также сноску 113 ниже.

⁴⁹ Секретариат пересмотрел данный пункт (пункты 31 и 32, [A/CN.9/WG.I/WP.99](#)) в целях обеспечить согласованность с рекомендацией 2, а также учесть просьбу Рабочей группы, высказанную на ее двадцать седьмой сессии, в отношении того, что термины «коммерческий» и «предпринимательский» следует трактовать расширительно (пункт 30, [A/CN.9/895](#)).

согласно соответствующим современным тенденциям, коммерческим образованиям разрешено заниматься любой законной деятельностью согласно законодательству соответствующего государства, а участникам ЮНООО предоставляется право решать, желают ли они включить в соглашение участников более ограничительное положение о цели или нет⁵⁰. С учетом этого подхода государства, в которых действует требование о том, что хозяйствующие субъекты должны перечислить все виды их деятельности, пожелают, возможно, рассмотреть вопрос о том, чтобы отменить это требование применительно к ЮНООО⁵¹.

36. Государства, желающие перечислить производственные секторы или виды деятельности, которыми могут заниматься ЮНООО, могут запретить ЮНООО работать в определенных регулируемых секторах, таких как банковская сфера, микрокредитование или страховое дело⁵². Точно так же в целях обеспечения дополнительной ясности можно также предусмотреть получение специального разрешения для участия в конкретных видах деятельности, и это может включать также деятельность в сельскохозяйственном и ремесленном секторах и в секторе культуры⁵³ или участие кооперативов и фондов⁵⁴.

Рекомендация 2. В законодательстве следует предусмотреть, что ЮНООО может быть организовано для проведения любой законной предпринимательской или коммерческой⁵⁵ деятельности.

37. В настоящем проекте руководства для законодательных органов рекомендуется предоставить правосубъектность, для того чтобы обеспечить четкое понимание природы ЮНООО как юридического лица, существующего отдельно от своих участников⁵⁶. Правосубъектность в этом контексте означает возложение на ЮНООО юридических прав и обязанностей, необходимых для функционирования в рамках правовой системы, включая способность приобретать права и принимать на себя обязательства от своего собственного имени.

38. Правосубъектность является средством, с помощью которого активы ЮНООО могут быть отделены от личных активов его участников — процесс,

⁵⁰ Рабочая группа на своей двадцать третьей сессии при обсуждении вопроса о необходимости положений, касающихся цели, согласилась с тем, что в этой связи следует придерживаться самого общего подхода, с тем чтобы обеспечить максимальную гибкость для ММСП, желающих использовать при создании данную правовую форму (см. пункт 70, [A/CN.9/825](#); пункт 27, [A/CN.9/WG.I/WP.86](#); и пункт 9 [A/CN.9/WG.I/WP.89](#)).

⁵¹ Секретариат включил это последнее предложение текста, с тем чтобы подчеркнуть важность концепции, согласно которой ЮНООО следует предоставить максимальные возможности для проявления гибкости.

⁵² Рабочая группа пришла к согласию о том, что, возможно, было бы полезным определить сферу применения будущего правового текста, из которой, например, могут быть исключены некоторые предприятия, относящиеся к определенным жестко регулируемым секторам (см. пункт 24, [A/CN.9/800](#); пункт 68, [A/CN.9/825](#); и пункт 8, [A/CN.9/WG.I/WP.89](#)).

⁵³ Рабочая группа согласилась с таким включением на своей двадцать четвертой сессии (см. пункт 36, [A/CN.9/831](#)).

⁵⁴ Рабочая группа согласилась с таким возможным включением на своих двадцать второй и двадцать третьей сессиях (см. пункт 25, [A/CN.9/800](#), и пункт 69, [A/CN.9/825](#)).

⁵⁵ На своей двадцать седьмой сессии Рабочая группа согласилась с тем, чтобы включить слова «предпринимательской или коммерческой» перед словом «деятельности» (пункт 30, [A/CN.9/895](#)).

⁵⁶ На своей двадцать второй сессии Рабочая группа в целом поддержала мнение о том, что принцип ограниченной ответственности и правосубъектность дают ММСП важные преимущества в рамках предпринимательской деятельности и что весьма важно обеспечить таким предприятиям доступ к этим преимуществам (см. пункт 28, [A/CN.9/800](#)). Вопрос о правосубъектности был также рассмотрен Рабочей группой на ее двадцать третьей и двадцать четвертой сессиях (см. пункт 10, [A/CN.9/WG.I/WP.89](#), пункт 72, [A/CN.9/825](#), и пункты 42–49, [A/CN.9/831](#)), включая основные аспекты, которые должны быть включены в понятие правосубъектности.

который упоминался как конструктивное разделение активов⁵⁷. Отдельная правосубъектность позволяет ЮНООО защититься от возможных исков со стороны личных кредиторов его участников. Это в свою очередь способствует защитному обособлению активов предприятием, которому была предоставлена ограниченная ответственность и которое может впоследствии защитить личные активы участников ЮНООО от каких-либо мер в том случае, если оно сталкивается с трудностями или становится участником юридических споров⁵⁸. Правосубъектность и защита в виде ограничения ответственности (см. проект рекомендации 4) являются, таким образом, удобным правовым механизмом, который позволяет ЮНООО обособить свои активы от личных активов его участников⁵⁹.

39. Следует отметить, что в настоящем проекте руководства для законодательных органов не рассматривается внутренняя налоговая политика в отношении такой организационно-правовой формы, как ЮНООО. Решение таких принципиальных вопросов лучше оставить на усмотрение государств, разрабатывающих законодательство на основе настоящего руководства, при том понимании, что государства будут рассматривать свои стратегические варианты с учетом того, как наилучшим образом сократить юридические препятствия для ЮНООО и, в более общем плане, для ММСП⁶⁰.

Рекомендация 3. В законодательстве следует предусмотреть, что ЮНООО обладает правосубъектностью, отдельной от его участников⁶¹.

40. В проекте рекомендации 40 устанавливается стандартное правило, согласно которому участники ЮНООО будут пользоваться ограниченной ответственностью по обязательствам ЮНООО⁶².

41. Ограниченная ответственность представляет собой юридическое понятие, которое позволяет предпринимателям принимать коммерческие решения, не опасаясь, что их личные активы в случае неудачи окажутся под угрозой. Это важно как для защиты участников общества, так и для поощрения инноваций и развития коммерческой деятельности. Тем не менее многие ММСП в настоящее время не пользуются теми выгодами, которые дает защита в виде ограничения ответственности. В некоторых государствах ММСП не предлагается защиты в виде ограничения ответственности, поскольку существуют опасения, что это будет поощрять оппортунистические настроения предпринимателей и это не позволит обеспечить достаточную защиту для третьих сторон — контрагентов ММСП. В то же время другие государства предоставляют ММСП возможность получить защиту в виде ограничения ответственности, поскольку считается, что

⁵⁷ См., например, Henry Hansmann and Reinier Kraakman, «The Essential Role of Organizational Law», 110 Yale L.J. 387 (2000) (<http://www.yalelawjournal.org/article/the-essential-role-of-organizational-law>).

⁵⁸ Секретариат поменял порядок предложения текста «Отдельная правосубъектность... его участников», с тем чтобы обеспечить последовательность текста этого пункта.

⁵⁹ Для улучшения последовательности этого проекта текста Рабочая группа включила в это место (пункт 36, A/CN.9/WG.I/WP.99) вступительное предложение текста пункта 37 документа A/CN.9/WG.I/WP.99. См. также сноску 43 выше.

⁶⁰ Рабочей группе на ее двадцать четвертой сессии было рекомендовано избегать чрезмерного акцента на связанных с налогами вопросах и сосредоточиться на разработке независимого от конкретных систем нейтрального правового инструмента, а также было высказано мнение, что, хотя вопросы налогообложения необязательно прямо рассматривать в проекте текста, их следует отметить в комментарии (см. пункты 18 и 50, A/CN.9/831).

⁶¹ На своей двадцать седьмой сессии Рабочая группа согласилась включить слова «отдельной... участников» в конце текста рекомендации (пункт 33, A/CN.9/895).

⁶² В соответствии с просьбой Рабочей группы, высказанной на ее двадцать седьмой сессии, Секретариат исключил формулировку «в ходе... коммерческой деятельности» после сокращения «ЮНООО» (пункт 34(b), A/CN.9/895). Кроме того, Секретариат внес следующие изменения: а) этот пункт (пункт 42, A/CN.9/WG.I/WP.99) перенесен в начало комментария к рекомендации 4; и исключено второе приложение текста («Согласно... взноса этого участника»), с тем чтобы обеспечить согласованность с пересмотренной рекомендацией 4. Секретариат отразил в пункте 77 концепцию о возможном порядке распространения ответственности в отношениях между участниками. См. также сноску 68 ниже.

это будет поощрять предпринимательность и способствовать привлечению капитала⁶³. Законодательный режим, регулирующий создание ЮНООО, сам по себе, а также в целях предоставления таким экономическим субъектам этого важного и привлекательного элемента защиты, предусматривает ограничение ответственности для участников ЮНООО⁶⁴.

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

43. Само ЮНООО несет неограниченную ответственность перед своими кредиторами, и все активы ЮНООО могут быть использованы для удовлетворения их исков. Кроме того, важно отметить, что ограничение ответственности участника по обязательствам ЮНООО относится к той ответственности, которая возникает исключительно вследствие статуса этого лица как участника ЮНООО. Участники ЮНООО все равно могут нести личную ответственность за личные деликты⁶⁵ или же, например, участник может нести ответственность за личную гарантию, которая была предоставлена в связи с обязательствами ЮНООО. Кроме того, в случае если договор с третьей стороной был заключен до момента создания ЮНООО, то участники или управляющие ЮНООО, которые заключили этот договор, могут нести личную ответственность, если эта третья сторона не ожидала, что она заключила этот договор с ЮНООО. В законодательстве следует предусмотреть разумный срок, когда участникам разрешается принимать последующие меры для исправления ситуации, возникшей из-за отсутствия юридического оформления, и для уведомления третьих сторон об изменении правового статуса⁶⁶.

44. Конечно, суды будут сохранять возможность аннулировать защиту ЮНООО в виде ограничения ответственности («снятие корпоративной защиты») и установить личную ответственность участников и управляющих в случаях мошенничества или других противоправных деяний, совершенных от имени ЮНООО⁶⁷. Такое злоупотребление организационно-правовой формой ЮНООО может, например, произойти в том случае, когда один из участников использует активы ЮНООО так, как если бы это были личные активы этого участника.

⁶³ Секретариат добавил эти предложения текста («В некоторых государствах... привлечению капитала») в данный пункт (пункт 39, A/CN.9/WG.I/WP.99), с тем чтобы обеспечить более значительную ясность проекта этого текста.

⁶⁴ Как это было согласовано Рабочей группой на ее предыдущих сессиях (пункты 25, 28–30, A/CN.9/800; пункты 51, 69 и 71, A/CN.9/825; и пункты 51–60, A/CN.9/831).

⁶⁵ На своей двадцать седьмой сессии Рабочая группа согласилась исключить слова «ответственность... ЮНООО» перед словами «или же, например», поскольку они касаются вопросов ответственности другого рода, отличающихся от тех, которые рассматриваются в данном пункте (пункт 34(a), A/CN.9/895).

⁶⁶ На своей двадцать седьмой сессии Рабочая группа согласилась включить в комментарий новый пункт, касающийся договоров, заключенных до момента юридического оформления ЮНООО (пункт 51, A/CN.9/895).

⁶⁷ См. также пункт 47(e) в связи с проектом рекомендации 5, а также проекты рекомендаций 13, 19 и 20.

Рекомендация 4. В законодательстве следует предусмотреть, что участник не несет личной ответственности по обязательствам ЮНООО исключительно на основании того, что он является участником этого ЮНООО^{68,69}.

45. Некоторые государства придерживаются мнения, что требование относительно минимального капитала является разумным *quid pro quo* для того, чтобы участники частного коммерческого предприятия могли воспользоваться выгодами защиты в виде ограничения ответственности. Тем не менее даже многие такие государства значительно снизили требования в отношении минимального капитала для частных коммерческих предприятий до номинальных или изначально низких, но постепенно возрастающих сумм. В этой связи было отмечено, что даже в случае требований в отношении минимального капитала в номинальной или прогрессивной форме это может привести к расширению коммерческой деятельности, поскольку действие таких требований состоит не только в защите третьих сторон, но также и в помощи с точки зрения рациональности, эффективности и производительности коммерческого предприятия и в предоставлении информации относительно финансовых прав и прав голосования. С другой стороны, опасения вызывает тот момент, что требования к минимальному капиталу, включая требования в отношении прогрессивного увеличения капитала, могут негативно воздействовать на малые предприятия, которые только начинают свою деятельность, поскольку первые три года жизненного цикла предприятия являются самыми важными, хотя от него будет требоваться прогрессивно наращивать свои резервы в ходе этого периода, несмотря на то, что оно, возможно, переживает финансовые трудности⁷⁰.

46. Современная тенденция, характерная для упрощенных коммерческих форм, заключается в том, что требование в отношении минимального капитала обычно не выдвигается или, если оно все же существует, сводится только к номинальной сумме, что позволяет снизить первоначальное финансовое бремя мелких предпринимателей, желающих создать юридически признанное коммерческое предприятие⁷¹. Поскольку минимальный капитал, необходимый для создания такого предприятия, зачастую является одним из самых затратных факторов в процессе создания нового предприятия, отмена или снижение этого требования, как можно предположить, приведет к увеличению числа официально оформленных коммерческих предприятий⁷². Кроме того, в порядке принципиального решения государства, одна из конкретных проблем, связанная с установлением требований в отношении минимального капитала, сопряжена с трудностью количественного указания надлежащей суммы и с неизбежной жесткостью в случае принятия такого решения.

⁶⁸ На своей двадцать седьмой сессии Рабочая группа согласилась сохранить текст рекомендации 4.1 и исключить проект рекомендации 4.2, как они содержатся в сноске 37 документа [A/CN.9/WG.I/WP.99](#), отразив, однако, при этом содержание предложенной рекомендации 4.2 в другом месте текста, возможно, в связи с соглашением между участниками (пункт 37, [A/CN.9/895](#)). Секретариат выполнил это предложение в пункте 77 нынешнего пересмотренного проекта.

⁶⁹ Рабочая группа, возможно, рассмотрит вопрос о том, следует ли включить в эту часть проекта руководства две дополнительные рекомендации и соответствующий комментарий, с тем чтобы рассмотреть юридические последствия ответственности ЮНООО и его участников применительно к договорам и другим актам, которые будущий участник заключил или которые он выполняет в интересах ЮНООО до его создания.

⁷⁰ Секретариат пересмотрел данный пункт (пункт 44, [A/CN.9/WG.I/WP.99](#)) во исполнение просьбы Рабочей группы, высказанной на ее двадцать седьмой сессии, отразить в соответствующем комментарии те соображения, которые были высказаны Рабочей группой на ее двадцать седьмой и предыдущих сессиях, в отношении принципиальных вариантов за и против в вопросе о требованиях к минимальному капиталу (пункт 42, [A/CN.9/895](#)).

⁷¹ См. пункты 29 и 51–59 документа [A/CN.9/800](#); и пункты 56 и 75–76 документа [A/CN.9/825](#); пункты 26–29, [A/CN.9/WG.I/WP.85](#); пункты 10–12, [A/CN.9/WG.I/WP.86/Add.1](#).

⁷² См. пункт 30, [A/CN.9/WG.I/WP.86](#).

47. Вопрос о требованиях в отношении минимального капитала следует рассматривать в контексте общих механизмов защиты кредиторов и других третьих сторон, имеющих дело с ЮНООО⁷³. Наиболее важные из таких механизмов включены в настоящий проект руководства для законодательных органов в качестве императивных правил, а другие можно найти в тех или иных частях законодательной базы различных государств. Эти механизмы включают⁷⁴:

a) установление ответственности участников ЮНООО за ненадлежащее распределение средств и их обязательства выплачивать ЮНООО возмещение за любое такое распределение (см. проекты рекомендаций 19 и 20, которые являются императивными нормами⁷⁵);

b) установление стандартов поведения, включая добросовестность и фидуциарные обязательства (см. проект рекомендации 14, которая является императивной нормой);

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

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

e) допущение исключений из принципа защиты в виде ограничения ответственности участников ЮНООО при определенных обстоятельствах (норма, касающаяся «снятия корпоративной защиты», является средством правовой защиты в отношении корпораций, которая предусмотрена в некоторых государствах, но это не обязательно должно осуществляться в отношении ЮНООО, где это, возможно, лучше сделать с помощью императивных норм, запрещающих участникам злоупотреблять организационно-правовой формой ЮНООО; такие императивные нормы содержатся в проектах рекомендаций 13(a), 19 и 20)⁷⁶;

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

⁷³ См. пункты 55–59 документа [A/CN.9/800](#) и пункты 77–78 документа [A/CN.9/825](#) в отношении этого подхода, согласованного Рабочей группой. Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, чтобы включить этот пункт в отдельный раздел, касающийся защиты кредиторов и других третьих лиц.

⁷⁴ См. общее обсуждение этих вопросов Рабочей группой в пункте 32 документа [A/CN.9/WG.I/WP.86](#) и пунктах 77 и 78 документа [A/CN.9/825](#).

⁷⁵ Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть следующие аспекты для будущих обсуждений: а) должны ли участники ЮНООО нести ответственность перед кредиторами или просто перед ЮНООО; и б) могут ли кредиторы принудить ЮНООО к действиям против его участников.

⁷⁶ Рабочая группа, возможно, пожелает также напомнить, что ранее она уже рассматривала вопрос о «снятии корпоративной защиты» и пришла к общему мнению, что «правила, касающиеся снятия корпоративной защиты, являются достаточно подробными и могут значительно отличаться в зависимости от конкретного государства и что поэтому пытаться установить такие стандарты в проекте текста, возможно, было бы непродуктивно, за исключением указания в комментарии на потенциальную важность такого средства правовой защиты и отнесения вопроса об установлении соответствующих стандартов к компетенции принимающих законодательства государств» (пункты 56 и 58, [A/CN.9/831](#)). В любом случае суды все равно могут «снять корпоративную защиту» в соответствии с законодательством государства, если участники ЮНООО злоупотребляют его организационно-правовой формой, и такое средство не обязательно специально включать в текст проекта руководства для законодательных органов. На своей двадцать седьмой сессии Рабочая группа согласилась с подходом, изложенным в этой сноске (пункт 35, [A/CN.9/895](#)).

этом отношении включены в Руководство ЮНСИТРАЛ для законодательных органов по основным принципам регистра предприятий);

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

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

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

48. В соответствии с характером ЮНООО как механизма содействия ММСП, а также современной тенденцией к отказу от требования в отношении минимального капитала и включению других механизмов для защиты третьих сторон, взаимодействующих с ЮНООО, в настоящем проекте руководства для законодательных органов требований о минимальном капитале, необходимом для создания ЮНООО, не имеется. Как было отмечено выше, основными механизмами, предусмотренными в настоящем проекте руководства для законодательных органов в целях обеспечения защиты третьих сторон, взаимодействующих с ЮНООО, являются императивные нормы в проектах рекомендаций 6, 13(a), 19, 20, 25 и 26, как это указано в подпунктах 47(a)–(e) выше⁷⁷.

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

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

50. Для того чтобы предупредить третьи лица, взаимодействующие с ЮНООО, о том, что они работают с подобным образованием, в законодательстве следует потребовать, чтобы в наименовании ЮНООО обязательно содержались формулировки или сокращения (например, «ЮНООО»)⁷⁸, позволяющие отличить его от других видов коммерческих образований⁷⁹. Использование одной и той же или схожих формулировок или сокращений в разных государствах поможет ЮНООО включиться в трансграничную торговлю в том смысле, что определяющие характеристики этого образования сразу станут известны после признания формулировки или сокращения, даже в трансграничном контексте. Поскольку организационно-правовая форма ЮНООО задумана как подобная новаторская форма, конкретно привязанная к нуждам ММСП и созданная при помощи независимого законодательного подхода, не увязанного с действующими моделями⁸⁰, выбор

⁷⁷ См. также пункт 16 документа [A/CN.9/WG.I/WP.89](#).

⁷⁸ В соответствии со сносками 25 и 37 выше этот термин «ЮНООО» используется в порядке примера.

⁷⁹ Рабочая группа согласовала такой подход на своих двадцать седьмой (пункт 43, [A/CN.9/895](#)) и предыдущих сессиях (см. пункт 69, [A/CN.9/825](#); и пункты 61–63, [A/CN.9/831](#)).

⁸⁰ Как это было в целом согласовано Рабочей группой на ее двадцать четвертой сессии (см. пункт 54, [A/CN.9/831](#)).

соответствующих идентифицирующих формулировок или сокращений не обязательно должны определяться местным правовым контекстом⁸¹.

51. В то время как некоторые государства, возможно, пожелают потребовать от ЮНООО использовать его отличительные формулировки или сокращения во всей переписке с третьими сторонами, с тем чтобы предупредить эти стороны об ограниченной ответственности ЮНООО, включение в законодательство, касающееся ЮНООО, положения о том, что невыполнение этого требования может привести к санкциям, например к отказу в предоставлении защиты в виде ограниченной ответственности, может стать слишком жестким наказанием для ММСП. Вместо этого государства, возможно, пожелают поощрять ЮНООО к использованию своей отличительной формулировки или сокращения во всей корреспонденции с целью повышения юридической определенности, но не станут делать это обязательным требованием, с тем чтобы не создавать дополнительное бремя для ЮНООО, потенциально увеличивая его административные расходы, связанные с соблюдением и проверкой⁸². Если подходить к этому с практической точки зрения, то, поскольку соответствующие отличительные формулировки или сокращения являются частью названия ЮНООО, они в любом случае будут, скорее всего, включаться во всю переписку с участием ЮНООО.

52. Что касается наименования, выбираемого для ЮНООО, то ЮНООО, очевидно, должны будут соблюдать императивные требования относительно регистрации (и утверждения) наименований компаний в рамках той юрисдикционной системы, в которой это ЮНООО будет осуществлять свои коммерческие операции⁸³.

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

В. Образование ЮНООО⁸⁴

53. В настоящем проекте руководства для законодательных органов принят гибкий подход и рекомендуется разрешить в законодательстве создание и функционирование ЮНООО с одним участником или с несколькими участниками. Для того чтобы предусмотреть возможность создания ЮНООО единственным участником, в том числе индивидуальным предпринимателем, занимающимся относительно простой коммерческой деятельностью, и допустить развитие организационно-правовой формы ЮНООО, начиная с очень маленькой коммерче-

⁸¹ В свете обсуждения в контексте комментария к рекомендации 6 Рабочая группа, возможно, пожелает вместе принять решение относительно предложенной единообразной терминологии для использования в целях идентификации ЮНООО.

⁸² Как это было согласовано Рабочей группой на ее двадцать четвертой сессии (см. пункт 62, [A/CN.9/831](#)).

⁸³ Во исполнение просьбы Рабочей группы, высказанной на ее двадцать седьмой сессии, Секретариат исключил пункты 50–52 документа [A/CN.9/WG.I/WP.99](#) и заменил эти пункты ссылкой на Руководство ЮНСИТРАЛ для законодательных органов по основным принципам регистра предприятий (пункт 46, [A/CN.9/895](#)). Секретариат предлагает включить следующую сноску к пункту 52 выше: «В Руководстве ЮНСИТРАЛ для законодательных органов по основным принципам регистра предприятий обсуждаются вопросы о регистрации и предварительном резервировании наименований предприятий, о важности уникальности таких наименований, об установленных государством критериях применительно к требованиям в связи с наименованиями предприятий и о роли регистра предприятий при оказании помощи предпринимателям, с тем чтобы выбрать наименование для своего предприятия».

⁸⁴ Для лучшей последовательности текста этого раздела Секретариат а) объединил пункты 53 и 55 документа [A/CN.9/WG.I/WP.99](#) (пункт 53 выше) и б) включил вторую часть пункта 53 документа [A/CN.9/WG.I/WP.99](#) («Кроме того... ЮНООО») в новый пункт 54 с некоторыми редакционными изменениями.

ской структуры с одним участником до более сложного образования с несколькими участниками⁸⁵. С тем чтобы защитить кредиторов и третьих лиц, взаимодействующих с ЮНООО и обеспечить правовую определенность, в проекте рекомендации 7 предусматривается, что в ЮНООО в любой момент может входить только один участник⁸⁶. В случае ЮНООО, состоящего из одного участника, государствам следует предусмотреть разумный срок для замены этого участника, если соглашение между участниками не содержит надлежащего положения в этом отношении (см. рекомендацию 21), с тем чтобы избежать автоматического роспуска ЮНООО⁸⁷.

54. Участником ЮНООО может быть любое юридическое или физическое лицо⁸⁸. Государствам следует обеспечить широкое понимание концепции «юридического лица», которая с юридической точки зрения должна охватывать любые субъекты, способные осуществлять инвестиции⁸⁹. В качестве дополнительного элемента, способствующего повышению гибкости ЮНООО, в проекте рекомендации 7 не указывается максимальное число участников для ЮНООО⁹⁰.

55. Следует отметить, что если у государства имеются веские принципиальные предпочтения⁹¹, согласно которым юридическое лицо не может быть участником ЮНООО, то эти ограничения должны быть четко изложены в законодательстве.

Рекомендация 7. В законодательстве следует предусмотреть, что ЮНООО должно иметь по крайней мере одного участника с момента его образования и до его роспуска и что участником ЮНООО может быть любое юридическое или физическое⁹² лицо.

56. В целях обеспечения юридической определенности относительно того, когда появляется ЮНООО, в настоящем проекте руководства для законодательных органов рекомендуется указывать в законодательстве время образования ЮНООО⁹³. Время образования представляет собой момент, когда ЮНООО приобретает важнейшие атрибуты, включая правосубъектность, и, в том числе,

⁸⁵ Как это было согласовано Рабочей группой на ее предыдущих сессиях (см. пункты 24, 32 и 42–43 документа [A/CN.9/800](#), пункты 67 и 74 документа [A/CN.9/825](#) и пункт 19 документа [A/CN.9/831](#)).

⁸⁶ Секретариат добавил это предложение текста во исполнение решения Рабочей группы, принятого на ее двадцать седьмой сессии и предусматривавшее, что это требование следует подчеркнуть, что ЮНООО может в любой момент состоять из единого участника (пункт 49, [A/CN.9/895](#)).

⁸⁷ Секретариат заменил два последних предложения текста («Кроме того, требование... более легко выполнимыми») (пункт 55, [A/CN.9/WG.I/WP.99](#)), с тем чтобы обеспечить более значительную последовательность а) с целью комментария к рекомендации 7 и б) с новой редакцией рекомендации 9, которая более не требует включать имена и адреса участников ЮНООО в учредительный документ.

⁸⁸ Как это было согласовано Рабочей группой на ее двадцать четвертой сессии (см. пункт 64, [A/CN.9/831](#)).

⁸⁹ Секретариат добавил это предложение текста во исполнение просьбы Рабочей группы, высказанной на ее двадцать седьмой сессии (пункт 47, [A/CN.9/895](#)).

⁹⁰ См. также пункт 20 документа [A/CN.9/WG.I/WP.89](#).

⁹¹ На своей двадцать седьмой сессии Рабочая группа согласилась исключить слова «которые требуют от него... или же факт, что» перед словами «юридическое лицо» (пункт 54, [A/CN.9/WG.I/WP.99](#)) (см. пункт 48, [A/CN.9/895](#)).

⁹² С учетом решения Рабочей группы, принятого на ее двадцать седьмой сессии, Секретариат включил слова «юридическое или физическое» в эту рекомендацию (пункт 47, [A/CN.9/895](#)). Рабочая группа, возможно, пожелает отметить, что она пришла к согласию о том, что следует отложить обсуждение вопроса о том, следует ли разделить рекомендацию 7 на две части, до последующего рассмотрения (пункт 49, [A/CN.9/895](#)).

⁹³ Рабочая группа, возможно, пожелает отметить, что в данном проекте руководства для законодательных органов вопрос о роспуске и прекращении деятельности ЮНООО рассматривается в проекте рекомендации 23 (рекомендация 34, [A/CN.9/WG.I/WP.99/Add.1](#)).

ограниченную ответственность его участников. Регистрация ЮНООО регистром предприятий⁹⁴ обеспечит юридическое существование коммерческого образования. Государство может выбрать конкретный момент в ходе процесса регистрации, когда ЮНООО считается образованным. С учетом наилучших видов международной практики⁹⁵ государство, возможно, пожелает оговорить, что временем образования правосубъектности ЮНООО является момент опубликования уведомления о регистрации ЮНООО регистром предприятий или момент истечения оговоренного срока после опубликования такого уведомления.

57. Независимо от системы, используемой для регистрации ЮНООО (электронной, бумажной или комбинированной регистрационной системы), по выполнению необходимых требований, ЮНООО получит уведомление о регистрации от уполномоченного государственного органа. В Руководстве ЮНСИТРАЛ для законодательных органов по основным принципам регистра предприятий рассматривается, в том числе, вопрос об оптимальном подходе регистрации всех предприятий, включая ЮНООО⁹⁶. С учетом рекомендаций этого Руководства и с целью учесть простую структуру ЮНООО опубликование уведомления о регистрации должно проходить в кратчайшие сроки и самым возможным оперативным образом⁹⁷.

58. Разные государства применяют различные методы для управления регистрацией предприятий, которые отличаются по уровню и виду проверки регистрационных требований, которую проводит регистр предприятий. Метод, избранный государством, не должен, однако, затрагивать соблюдение рекомендации настоящего проекта руководства для законодательных органов о том, что в законодательстве следует оговорить время образования ЮНООО. По сути, независимо от подхода, используемого государством, наиболее подходящим временем образования, скорее всего, будет момент опубликования уведомления о регистрации ЮНООО регистром предприятий^{98,99}.

Рекомендация 8. В законодательстве следует оговорить момент приобретения ЮНООО своей правосубъектности¹⁰⁰.

59. В зависимости от создаваемого вида коммерческого образования государства, как правило, требуют представления различных видов и объемов информации, предоставляемой для действительного образования соответствующего

⁹⁴ В настоящем проекте руководства для законодательных органов поддерживается подход, предусматривающий механизм единого обслуживания, для начала коммерческой деятельности и признается тот факт, что регистр предприятий может выполнять функцию механизма единого обслуживания для поддержки одновременной регистрации в других соответствующих органах (например, в налоговых инспекциях и органах социального обеспечения). В то же время в настоящем проекте руководства высказывается мнение о том, что приобретение ЮНООО правосубъектности происходит только по регистрации регистром предприятий.

⁹⁵ Как это было согласовано Рабочей группой на ее двадцать четвертой сессии (см. пункт 65, A/CN.9/831).

⁹⁶ В настоящем проекте руководства для законодательных органов высказывается мнение о том, что помимо конкретной информации, которая требуется для действенной регистрации ЮНООО регистром предприятий (см. проект рекомендации 9), вопросы, касающиеся функционирования регистра предприятий, должны регулироваться законодательством, подготовленным на основе Руководства ЮНСИТРАЛ по основным принципам регистра предприятий.

⁹⁷ См. Руководство ЮНСИТРАЛ для законодательных органов по основным принципам регистра предприятий, рекомендацию 23 и соответствующий комментарий.

⁹⁸ Секретариат пересмотрел этот проект (пункт 59, A/CN.9/WG.I/WP.99), с тем чтобы отразить изменения в Руководстве ЮНСИТРАЛ для законодательных органов по основным принципам регистра предприятий и улучшить последовательность этого проекта текста по ЮНООО.

⁹⁹ Секретариат пересмотрел комментарий к проекту рекомендации 8, с тем чтобы избежать повторов и дублирования применительно к соответствующим концепциям.

¹⁰⁰ Секретариат пересмотрел текст этой рекомендации, как об этом просила Рабочая группа на ее двадцать седьмой сессии (пункты 53 и 54, A/CN.9/895).

предприятия¹⁰¹. В целях отразить предполагаемую простую структуру ЮНООО в настоящем проекте руководства для законодательных органов ограничивается информация, требуемая для образования ЮНООО, вплоть до минимальной информации, которая необходима для создания и функционирования ЮНООО, а также для защиты третьих лиц. Кроме того, в проекте рекомендации 9 отражен тот принцип, что для ММСП процесс предоставления требуемой информации должен быть как можно более простым, для того чтобы не создавать ненужную дополнительную нагрузку и поощрять соблюдение закона¹⁰². ЮНООО свободно включать в учредительный документ любую дополнительную информацию, которая будет сочтена уместной, в частности если такая информация может оказаться полезной для получения доступа к кредиту или привлечения инвесторов¹⁰³.

60. В проекте рекомендации 9 приводится минимальная обязательная информация, которая должна быть представлена для образования ЮНООО. Эта информация должна включать наименование ЮНООО, а также его служебный адрес. В случаях, когда у предприятия нет адреса в стандартном виде, вместо служебного адреса приводится точное описание его географического местонахождения. В любом случае для целей обслуживания или для почтовой корреспонденции будет использоваться служебный адрес или географическое местонахождение ЮНООО. В учредительный документ следует включать заявление о том, управляется ли ЮНООО его участником или участниками («управление участником»), чего можно ожидать в большинстве случаев, или же что оно будет управляться назначенным управляющим или управляющими («управление управляющим») (см. рекомендацию 11 ниже)¹⁰⁴.

61. Заключительный элемент обязательной информации, которая должна быть предоставлена для образования ЮНООО, — это имя каждого управляющего. Если предприятие управляется участником, то имена каждого участника должны сообщаться в обязательном порядке: если предприятие управляется управляющим, то должны указываться имена каждого назначенного управляющего. В учредительном документе указывать адреса проживания каждого управляющего не требуется; причина этого состоит в том, что государству будет достаточно знать служебный адрес, чтобы контролировать ведение книг и записей ЮНООО¹⁰⁵.

¹⁰¹ Секретариат пересмотрел комментарий к пункту рекомендации 9 с учетом результатов работы Рабочей группы на ее двадцать седьмой сессии, согласно которым при обсуждении этой рекомендации следует ограничиться только рассмотрением информации, требуемой для действительного образования ЮНООО (пункт 52, A/CN.9/895), поскольку на более позднем этапе Рабочая группа обсудит вопрос о том, какую информацию об образовании и организации ЮНООО следует открыто публиковать (см. также сноску 109 выше). Кроме того, Секретариат исключил из текста соответствующие определения терминов, которые в настоящее время включены в перечень определений в пункте 27, и устранил повторы в этой части комментария.

¹⁰² Рабочая группа достигла договоренности по этому вопросу на своей двадцать четвертой сессии (см. пункт 69, A/CN.9/831).

¹⁰³ Этот подход учитывает мнение Рабочей группы, высказанное на ее двадцать четвертой сессии (см. пункт 74, A/CN.9/831). См. также обсуждение в сноске 169 выше.

¹⁰⁴ Как это было согласовано Рабочей группой на ее двадцать пятой сессии (пункт 84 (b), A/CN.9/860).

¹⁰⁵ Секретариат предлагает, чтобы ЮНООО в обязательном порядке раскрывало информацию об имени каждого управляющего для того, чтобы обеспечить защиту третьим сторонам, поскольку управляющий является лицом с юридическими полномочиями, имеющим право связывать ЮНООО обязательствами в его отношениях с такими сторонами. Представления информации об адресе места проживания каждого управляющего не требуется; причина этого указывается в пункте 61 и заключается в том, что доступность информации о месте проживания управляющего может представлять риск для личной безопасности. Более того, представление такой информации не является необходимым условием для достижения цели защиты третьих сторон. Другая информация, например, о наименовании и адресе ЮНООО, может быть опубликована.

62. Используемый в настоящем проекте руководства подход к информации, которую ЮНООО должно предоставить государственным органам, будет, как предполагается, отвечать требованиям международных стандартов в отношении бенефициарного владения. Эти требования в отношении информации¹⁰⁶ должны развеять любые опасения по поводу возможного нецелевого использования организационно-правовой формы ЮНООО в противоправных целях, включая отмывание денег и финансирование терроризма¹⁰⁷. Такой подход также помогает установить надлежащий регулятивный баланс, поскольку он обеспечивает достаточную правовую и коммерческую определенность для государства и защиту третьих сторон, взаимодействующих с ЮНООО.

63. С тем чтобы обеспечить такой порядок, при котором будет, по возможности, поддерживаться учредительная документация ЮНООО в актуальном состоянии, в законодательстве следует разрешить каждому управляющему вносить любые необходимые изменения. Хотя в законодательстве соответствующего государства, регулирующем функционирование регистра предприятий, будут содержаться положения о требованиях, касающихся внесения изменений в учредительный документ, у управляющих будет иметься стимул для поддержания, по меньшей мере, общедоступной информации об ЮНООО в актуальном состоянии, с тем чтобы не приводить в возможное заблуждение третьи стороны, взаимодействующие с ЮНООО (см. также рекомендацию 14 ниже)¹⁰⁸.

Рекомендация 9. В законодательстве следует предусмотреть, что для действительного образования ЮНООО необходима только следующая информация¹⁰⁹:

¹⁰⁶ См. также проекты рекомендаций 26 и 27, касающиеся ведения учета, проверки и раскрытия информации по ЮНООО его участникам.

¹⁰⁷ Рекомендация 24 Целевой группы по финансовым мероприятиям (ФАТФ), касающаяся прозрачности и бенефициарных владельцев юридических лиц, призывает государства проводить всеобъемлющие оценки юридических лиц с точки зрения рисков и обеспечивать, чтобы все компании были зарегистрированы в общедоступном регистре компаний. Требуется следующая основная информация: а) наименование компании; б) доказательства регистрации в качестве корпорации; с) организационно-правовая форма и статус; d) адрес зарегистрированной конторы; е) ее основные полномочия по регулированию; и f) список директоров. Кроме того, требуется, чтобы компании вели учет своих акционеров или участников. (См. Международные стандарты по противодействию отмыванию денег, финансированию терроризма и финансированию распространения оружия массового уничтожения: рекомендации ФАТФ, часть E, касающаяся прозрачности и бенефициарной собственности юридических лиц и образований, рекомендация 24 (www.fatfgafi.org/media/fatf/documents/recommendations/pdfs/FATF_Recommendations.pdf). Кроме того, следует напомнить о том, что для осуществления своей деятельности коммерческие образования часто должны открывать банковские счета, для чего необходимо представлять налоговые и другие идентификационные номера, и поэтому финансовые учреждения, возможно, остаются самыми приемлемыми сторонами для предупреждения отмывания денежных средств и других незаконных действий или борьбы с ними. В отношении рассмотрения этих вопросов Рабочей группой см. пункты 27 и 41 документа A/CN.9/800 и пункты 47–55 документа A/CN.9/825, а также информацию, содержащуюся в пунктах 26–32 документа A/CN.9/WG.I/WP.82 и пунктах 21 и 26 документа A/CN.9/WG.I/WP.89.

¹⁰⁸ Во исполнение просьбы Рабочей группы, высказанной на ее двадцать седьмой сессии, Секретариат исключил рекомендацию 10 в документе A/CN.9/WG.I/WP.99, поскольку вопрос о цели поддержания информации в актуальном состоянии уже обсужден в Руководстве ЮНСИТРАЛ для законодательных органов по основным принципам регистра предприятий (см., например, рекомендации 4, 10 и 30 и соответствующий комментарий) (пункт 57, A/CN.9/895).

¹⁰⁹ С учетом результатов работы Рабочей группы на ее двадцать седьмой сессии Секретариат а) исключил рекомендацию 9(a) («информация будет передаваться гласности») (см. также сноску 101 выше) и рекомендацию 9(b) («информация, которая не будет передаваться гласности») в документе A/CN.9/WG.I/WP.99 (пункты 52 и 54, A/CN.9/895); и б) более подробно разъяснил рекомендацию 9(c) (рекомендация 9(a)(iii), A/CN.9/WG.I/WP.99) (пункт 53, A/CN.9/895).

- a) наименование ЮНООО;
- b) служебный адрес или точное географическое местонахождение ЮНООО;
- c) заявление о том, осуществляется ли управление ЮНООО участниками (управление участником) или назначенной третьей стороной-управляющим (управление управляющим); и
- d) имя каждого управляющего.

С. Организация ЮНООО

64. Как уже отмечалось выше в отношении проекта рекомендации 1 (см. пункты 31, 32 и 34), свобода договора должна являться руководящим принципом при установлении внутренней организации ЮНООО. В результате применения этого принципа функционирование ЮНООО регулируется соглашением между его участниками, за исключением тех случаев, когда законодательные положения носят императивный характер и не могут быть изменены по договоренности участников. Императивными являются правила, которые устанавливают необходимую нормативно-правовую базу ЮНООО и обеспечивают правовую определенность или которые необходимы для защиты прав ЮНООО и третьих сторон, взаимодействующих с ЮНООО. В тех случаях, когда в соглашении между участниками ничего не говорится по какому-либо вопросу, не урегулированному в императивном порядке, имеются в положениях настоящего руководства для законодательных органов стандартные правила, предназначенные для заполнения любых пробелов.

65. Если в ЮНООО имеется только один участник, будет по-прежнему требоваться такое соглашение и оно может быть письменным или подразумеваемым и вытекающим из поведения¹¹⁰. Большая гибкость, допускаемая в отношении формы соглашения между участниками, означает, что в случае многих ММСП может вообще не существовать никакого формального письменного соглашения и что в таких случаях участники должны иметь возможность полагаться на устные договоренности и подразумеваемые договоренности, вытекающие из поведения. Однако следует предупредить, что наличие письменного соглашения может отвечать наилучшим интересам участников, поскольку устные договоренности участников и договоренности, определяемые их поведением, в случае возникновения спора доказать труднее¹¹¹.

66. Настоящий проект руководства для законодательных органов не требует предавать гласности соглашение между участниками ЮНООО¹¹². Такой подход позволяет защитить частную жизнь участников и облегчает функционирование ЮНООО путем исключения необходимости представлять поправки органам, регистрирующим коммерческие предприятия, каждый раз, когда в соглашение между участниками вносятся изменения.

¹¹⁰ Секретариат исключил упоминание об «устном соглашении» из положения, касающегося ЮНООО в составе одного участника.

¹¹¹ Поскольку определение термина «соглашение между участниками» в настоящее время содержится в перечне определений в пункте 27, Секретариат исключил описание этого термина из текста этого комментария. Секретариат также включил слово «подразумеваемое» в текст этого комментария и рекомендацию 10 (рекомендация 11, [A/CN.9/WG.I/WP.99/Add.1](#)) в контексте вопроса о поведении.

¹¹² С учетом результатов работы Рабочей группы на ее двадцать седьмой сессии (см. сноску 101 выше) Секретариат исключил упоминание о публичном раскрытии информации из комментария к рекомендации 10 (рекомендация 11, [A/CN.9/WG.I/WP.99/Add.1](#)) и внес некоторые изменения в терминологию текста.

Рекомендация 10. В законодательстве следует предусмотреть, что участники ЮНООО могут заключить соглашение между участниками в любой форме, в том числе соглашение в письменной или устной форме или подразумеваемое соглашение, вытекающее из поведения. Участники могут достичь в своем соглашении между ними договоренность по любому вопросу, имеющему отношение к ЮНООО, за исключением императивных правил, изложенных в рекомендациях 1, 2, 3, 6, 7, 8, 9, 13(а), 14, 19, 20, 23(с), 25 и 26¹¹³.

67. При организации ЮНООО следует учитывать проблемы, которые могут возникнуть в частных компаниях с большим числом участников, когда лишь сравнительно небольшое число участников, принимающих существенное участие в управлении ЮНООО и его работе, причем такая ситуация, по всей вероятности, будет возникать в большинстве случаев ЮНООО.

68. Проект рекомендации 11 позволяет участникам ЮНООО заключить между собой соглашение о том, как будет управляться ЮНООО. Участники могут договориться о том, что ЮНООО будет управляться управляющим и что в этом случае один или несколько управляющих будут избираться участниками в соответствии с соглашением между ними (см. проект рекомендации 15), а также что эти управляющие примут на себя управление регулярной коммерческой деятельностью ЮНООО.

69. Система использования профессиональных управляющих (которая обычно распространена в государственных компаниях) может быть, однако, плохо приспособлена для удовлетворения управленческих нужд многих частных компаний, особенно если это микро- и малые предприятия, а также, как отмечалось выше, в тех случаях, когда участники чаще всего сами выполняют управленческие функции. Таким образом, в проекте рекомендации 11 также разрешается участникам заключить соглашение об управлении ЮНООО участниками.

70. В тех случаях, когда имеется только один участник ЮНООО, этот участник и будет управляющим, если только он не назначит другого управляющего. Государство, принимающее соответствующее законодательство, может предусмотреть, что в отношении ЮНООО лишь с небольшим числом участников будет применяться стандартное правило об управлении участниками. В подобном случае государству следует оговорить в законодательстве, подготовленном на основе проекта руководства для законодательных органов предельное число участников, при превышении которого это стандартное правило действовать не будет¹¹⁴.

Рекомендация 11. В законодательстве следует предусмотреть, что ЮНООО может управляться участником или может управляться управляющим. ЮНООО с одним участником будет управляться этим участником, кроме как если это было оговорено иное¹¹⁵.

71. Если управление ЮНООО осуществляется участниками, то его участники будут иметь равные права на голосование, кроме как если они договорятся об

¹¹³ На своей двадцать седьмой сессии Рабочая группа согласилась отложить рассмотрение рекомендации 10 (рекомендация 11, A/CN.9/WG.I/WP.99/Add.1), с тем чтобы создать возможность для правильной оценки императивных рекомендаций (пункт 58, A/CN.9/895). См. также сноску 48 выше.

¹¹⁴ На своей двадцать седьмой сессии Рабочая группа обсудила это стандартное правило и некоторые делегации поддержали мнение о том, что следует подготовить соответствующий дополнительный комментарий, в котором будет рекомендоваться, что принимающим соответствующее законодательство государствам предусмотреть такой порядок, что в отношении ЮНООО лишь с небольшим числом участников будет применяться стандартное правило об управлении участниками (см. пункт 69, A/CN.9/895).

¹¹⁵ На своей двадцать седьмой сессии Рабочая группа согласилась изменить рекомендацию 11 (рекомендация 12, A/CN.9/WG.I/WP.99/Add.1), как это сделано выше (см. пункты 62 и 69, A/CN.9/895). Секретариат внес в комментарий редакционные поправки, с тем чтобы учесть изменения в рекомендации.

ином в соглашении между участниками. В то же время в настоящем проекте руководства для законодательных органов также разрешается оговаривать структуру голосования, основанной на процентной доле участников в собственности на ЮНООО (см. проект рекомендации 16)¹¹⁶.

72. Кроме того, в отсутствие договоренности об обратном, вопросы, возникающие в ходе обычной коммерческой деятельности ЮНООО, будут решаться простым большинством голосов¹¹⁷ его участников, а решения, которые выходят за рамки обычной коммерческой деятельности ЮНООО, потребуют квалифицированного большинства голосов участников. Решения, которые выходят за рамки обычной коммерческой деятельности, будут включать решения по таким вопросам, как роспуск и прекращение деятельности ЮНООО, преобразование его в другую форму коммерческого предприятия или изменение его организационной структуры с управления участниками на модель управления, осуществляемого управляющими, или наоборот (см. также рекомендации 22–24 ниже).

73. Настоящий проект руководства для законодательных органов исходит из мнения о том, что в законодательстве, регулирующем деятельность ЮНООО, нет необходимости конкретно оговаривать все аспекты этой деятельности, а вместо этого следует предоставить его участникам право определять в соглашении между участниками детали, касающиеся управления ЮНООО. Для обеспечения справедливого, эффективного и прозрачного управления ЮНООО участники, возможно, пожелают включить в свое соглашение правила в отношении следующих вопросов¹¹⁸:

- a) ведение актуальных записей, касающихся решений участников, принимаемых как в ходе, так и за рамками обычной коммерческой деятельности ЮНООО, а также форма, в которой должны вестись эти записи¹¹⁹;
- b) любые требования в отношении собраний участников, включая их периодичность и место проведения, а также любые ограничения в этом отношении;
- c) любые требования в отношении того, кто может созвать собрания участников;
- d) проведение собраний участников, в том числе вопрос о том, могут ли они проводиться с помощью технических средств или с письменного согласия;
- e) срок любого предварительного уведомления до проведения собрания участников;

¹¹⁶ Секретариат исключил предложение текста «Это также отражено...» (пункт 9, [A/CN.9/WG.I/WP.99/Add.1](#)) и заменил его перекрестной ссылкой на рекомендацию 16, с тем чтобы привлечь внимание Рабочей группы к тому, что обсуждению вопроса о правах голосования будет предшествовать обсуждение вопроса о процентной доле в собственности. Если Рабочая группа решит сохранить нынешнюю структуру, то Секретариат предложит включить дополнительную информацию о процентных долях в комментарий к рекомендации 12.

¹¹⁷ На своей двадцать седьмой сессии Рабочая группа согласилась с тем, что правило в отношении решений по вопросам, выходящим за рамки обычной коммерческой деятельности должно заключаться в том, чтобы такие решения принимались «квалифицированным большинством», например двумя третями голосов. Было также выражено согласие с тем, чтобы вместо используемой в тексте формулировки «простое большинство» использовать слово «большинство» или словосочетание «абсолютное большинство» (пункт 63, [A/CN.9/895](#)). Секретариат внес необходимые исправления в ссылки на «большинство» по всему тексту проекта руководства. Кроме того, Секретариат включил в раздел, посвященный терминологии, определения соответствующих терминов (пункт 63, [A/CN.9/895](#)).

¹¹⁸ Как это было согласовано Рабочей группой на ее двадцать шестой сессии (пункты 39–47, [A/CN.9/866](#)).

¹¹⁹ Как это было согласовано Рабочей группой на ее двадцать шестой сессии (пункт 44, [A/CN.9/866](#)). В отношении дополнительной подробной информации или формы, в которой должны вестись такие записи, см. пункты 119 и 120 и проект рекомендации 25 (рекомендация 26, [A/CN.9/WG.I/WP.99/Add.1](#)).

f) в какой форме должно представляться любое необходимое уведомление о проведении собрания участников (например, в письменной или в какой-либо другой форме) и какая информация (если таковая имеется) должна прилагаться к уведомлению (например, финансовая информация ЮНООО);

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

h) любые решения, которые требуют большинства, отличающегося от стандартного правила большинства при принятии решений в ходе обычной коммерческой деятельности или единодушного принятия решений, выходящих за рамки обычной коммерческой деятельности ЮНООО¹²⁰.

Рекомендация 12. В законодательстве следует предусмотреть, что, кроме как если в соглашении между участниками было оговорено иное^{121,122}:

a) участники ЮНООО имеют равные права голоса¹²³, пропорционально своим соответствующим процентным долям в собственности ЮНООО, как это указано в соглашении между участниками. Если процентная доля в собственности ЮНООО не указана, то участники ЮНООО имеют равные права голоса;

b) любые разногласия, возникающие между участниками по вопросам в рамках обычной коммерческой деятельности, разрешаются большинством голосов; и

c) любые разногласия, возникающие между участниками по вопросам за рамками обычной коммерческой деятельности, разрешаются квалифицированным большинством голосов.

D. Управление управляющими или участниками¹²⁴

74. Фидуциарные обязанности представляют собой общие стандарты поведения, которые позволяют снизить риск оппортунистических действий со стороны участников или управляющих и поощрить этих лиц действовать в интересах повышения благосостояния ЮНООО и, косвенно, его участников. Такие обязанности можно разделить на 1) обязанность заботливости; 2) обязанность проявлять лояльность, в том числе обязанность не допускать сделок в своих собственных интересах, использования активов предприятия в личных целях, неправомерного использования предпринимательских возможностей и конкуренции с ЮНООО; 3) обязанность раскрывать информацию всем участникам ЮНООО¹²⁵;

¹²⁰ Секретариат внес некоторые редакционные изменения в пункт 73 и предлагает перенести содержание этого пункта на место перед рекомендацией 10.

¹²¹ Секретариат включил слова «в соглашении между участниками» в название рекомендации 12 (рекомендация 13, A/CN.9/WG.I/WP.99/Add.1), с тем чтобы избежать ситуаций, когда большинство примет решение ex post facto отказаться от стандартного правила в рекомендации 12(c).

¹²² Секретариат предлагает перенести обсуждение вопроса о собственности ЮНООО в место перед рекомендацией 12, где излагаются права голоса пропорционально процентным долям в собственности. См. также сноску 116 выше.

¹²³ Были внесены изменения в рекомендацию 12 (рекомендация 13, A/CN.9/WG.I/WP.99/Add.1) в соответствии с редакционными предложениями, высказанными Рабочей группой на ее двадцать седьмой сессии (пункт 67, A/CN.9/895), с учетом изменений, внесенных Рабочей группой на ее двадцать восьмой сессии, с тем чтобы указать на пропорциональные доли в собственности (пункт 159, A/CN.9/900). Кроме того, Рабочая группа предоставила Секретариату возможность проявить гибкость в вопросе об использовании термина «права голоса» вместо формулировки «права контроля» (пункт 67, A/CN.9/895). Это предложение было реализовано по всему тексту проекта руководства для законодательных органов.

¹²⁴ Секретариат незначительно изменил название этого раздела, с тем чтобы обеспечить большую последовательность с учетом комментария и рекомендации.

¹²⁵ См. также пункт 117 и рекомендацию 25 (рекомендация 26, A/CN.9/WG.I/WP.99/Add.1) в отношении более подробного обсуждения обязанности раскрывать информацию.

и 4) обязанность добросовестно и справедливо вести дела. Хотя проект руководства для законодательных органов не ориентируется на какие-либо конкретные правовые традиции, включение таких обязанностей, как правило, является стандартным элементом законодательства, регламентирующего работу деловых ассоциаций; например, фидуциарные обязанности можно найти в каждой из упрощенных корпоративных форм, рассмотренных Рабочей группой, когда она впервые приступила к осуществлению своего мандата¹²⁶.

75. Фидуциарные обязанности обеспечивают защиту в случаях, когда управляющий или участник ЮНООО преследует личные интересы и проявляет любую чрезмерную халатность. Фидуциарные обязанности не могут быть использованы *ex post facto*, с тем чтобы подвергнуть критике деловые решения управляющих, когда эти решения были вынесены при выполнении своих служебных обязанностей.

76. Правило, устанавливающее обязанности управляющего в проекте рекомендации 13(a)¹²⁷, является императивным и не может быть изменено и отменено в силу договоренности. Никакая внутренняя договоренность не может включать отмену или ограничение ответственности управляющего i) за недобросовестные действия или бездействие или действия или бездействие, связанные с намеренным неправомерным поведением или умышленным нарушением закона; или ii) за любую сделку, в результате которой управляющий необоснованно получает личную выгоду¹²⁸.

77. Участники могут, в то же время, договориться в своем соглашении включить положение, согласно которому они не несут фидуциарных обязанностей перед друг другом¹²⁹. Аналогично, участники могут договориться в отношении между собой, каким образом следует распределить обязанности или следует ли отказаться от защиты, предоставляемой ограничением ответственности¹³⁰. Участники могут также договориться о том, что управляющий должен придерживаться более жесткого стандарта, чем тот, который установлен в проекте рекомендации 13(a).

78. И наконец, участники могут указать в своем соглашении, что управляющим разрешено осуществлять некоторые виды деятельности, и это не является нарушением обязанностей, установленных в проекте рекомендации 13(a). Допущение свободы договора участниками в такой степени, в которой это может быть полезным в контексте ЮНООО, поскольку этот подход позволил бы участникам отступать от жесткой корпоративной нормативно-правовой базы, которая может быть излишней в этом контексте, и в то же время обеспечивал бы необходимую

¹²⁶ См. пункт 6 выше, а также пункты 24 и 25 и соответствующие таблицы в документе [A/CN.9/WG.I/WP.82](#), рассмотренные на двадцать второй сессии Рабочей группы. На своей двадцать восьмой сессии Рабочая группа согласилась использовать термин «фидуциарная обязанность» в руководстве для законодательных органов, предложив, однако, отметить, что использование этого термина не предназначается для переноса правовых норм из одной правовой традиции в другую (пункт 147, [A/CN.9/900](#)).

¹²⁷ Проект рекомендации 14, [A/CN.9/WG.I/WP.99/Add.1](#).

¹²⁸ Аналогичные подходы можно найти в различных законодательных актах, касающихся фидуциарных обязанностей. Например, в пересмотренном Унифицированном законе об ограниченной ответственности Соединенных Штатов 2006 года разъясняется способность участников определять и ограничивать обязанности проявлять лояльность и осмотрительность, которые участники несут друг перед другом и перед коммерческой структурой. См. также раздел 102(b)(7) Закона о корпорациях штата Делавэр, который разрешает участникам ограничивать обязанность проявлять осмотрительность путем достижения договоренности об освобождении управляющего от личной ответственности перед коммерческой структурой или ее участниками или об ограничении этой ответственности в таких случаях.

¹²⁹ См. сноску 135 ниже.

¹³⁰ На своей двадцать седьмой сессии Рабочая группа согласилась включить ссылку на пропорциональную ответственность и рассмотреть вопрос о добавлении ссылки на полный отказ от защиты, предоставляемой ограничением ответственности (пункт 36, [A/CN.9/895](#)).

защиту ЮНООО, его участникам и взаимодействующим с ним третьим сторонам¹³¹.

79. Требования в отношении управляющих или участников, нарушивших фидуциарные обязанности, могут быть либо прямо заявлены в суде, либо переданы на урегулирование через механизм альтернативного разрешения споров (см. рекомендацию 26). В случае нарушений фидуциарных обязанностей участника либо управляющего иски часто предъявляются самим ЮНООО, а не отдельным участником. Как правило, обязанность возбуждения иска от имени ЮНООО будет лежать на управляющем. В то же время в случае, когда управляющий сам нарушил свои фидуциарные обязанности, право возбудить производный иск от имени ЮНООО будет иметь один из участников. При этом этот участник будет справедливо и должным образом представлять интересы других участников, находящихся в аналогичном положении¹³².

Рекомендация 13. В законодательстве следует предусмотреть, что:

a) на управляющем ЮНООО лежит i) обязанность проявлять заботливость; ii) обязанность проявлять лояльность; iii) обязанность раскрывать информацию всем участникам ЮНООО¹³³; и iv) обязанность добросовестно и справедливо вести дела¹³⁴; и

b) кроме как если в соглашении между участниками указано иное, фидуциарные обязанности относятся также к участникам ЮНООО¹³⁵.

80. Каждый управляющий ЮНООО имеет право на законных основаниях принимать обязательства от имени ЮНООО. В соглашении между участниками могут быть определены ограничения в отношении масштабов, в которых каждый

¹³¹ В целях большей ясности изложения Секретариат внес изменения в пунктах 15 и 16 документа [A/CN.9/WG.I/WP.99/Add.1](#). Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, каким образом будет читаться первое предложение текста пункта 78 в свете императивного характера рекомендации 13(a).

¹³² На своей двадцать седьмой сессии Рабочая группа согласилась включить в комментарий пункт об обеспечении выполнения фидуциарных обязанностей, в котором следует указать, каким образом иски могут быть индивидуально и коллективно предъявлены в отношении управляющих-нарушителей, в том числе через альтернативные механизмы урегулирования споров (пункт 149, [A/CN.9/900](#)). Секретариат исключил пункт 15 в документе [A/CN.9/WG.I/WP.99/Add.1](#), в котором содержались повторы по сравнению с пунктом 74 (пункт 12, [A/CN.9/WG.I/WP.99/Add.1](#)) и пересмотренной рекомендацией 13 (рекомендация 14, [A/CN.9/WG.I/WP.99/Add.1](#)).

¹³³ Рабочая группа, возможно, пожелает принять решение о том, является ли необходимым упомянуть об обязанности раскрывать информацию в тексте самой рекомендации и, в положительном случае, каким образом следует определить объем раскрываемой информации, включая какие виды информации, которые должны раскрываться, сроки раскрытия и любые исключения из этого требования.

¹³⁴ На своей двадцать девятой сессии Рабочая группа рассмотрела вопрос о том, должен ли соответствующий стандарт являться субъективным или же следует ли установить стандарт, предусматривающий, что управляющий должен действовать в наилучших интересах ЮНООО. В эту рекомендацию было включено понятие «добросовестности», с тем чтобы лучше отразить комментарий, приводимый в пункте 74 (пункт 12, [A/CN.9/WG.I/WP.99/Add.1](#)) (пункт 150, [A/CN.9/900](#)). Кроме того, в порядке альтернативы, Секретариат предлагает, что эту рекомендацию, содержащуюся в предыдущих вариантах, можно переформулировать примерно следующим образом:

«В законодательстве следует предусмотреть, что управляющий должен действовать добросовестно с той заботливостью, которую лицо, занимающее такое же положение, будет разумно проявлять в аналогичных обстоятельствах, и таким образом, чтобы можно было обоснованно полагать, что управляющий действует в наилучших интересах ЮНООО».

¹³⁵ Рабочая группа на своей двадцать восьмой сессии согласилась с тем, чтобы изменить «согласительный характер» положения о фидуциарных обязанностях в отношении всех других участников, предусмотрев, что это положение будет применяться, кроме как если это было согласовано иное (пункт 147, [A/CN.9/900](#)). Секретариат также внес изменения в комментарий и рекомендацию. Рабочая группа, возможно, пожелает также рассмотреть вопрос о том, следует ли предусмотреть в рекомендации правовые основания для исков, в частности в отношении производных исков.

управляющий может принимать обязательства от имени ЮНООО (например, только до определенного предела в денежном выражении), или же изменены стандартные правила, согласно которым каждый управляющий может на законных основаниях принимать обязательства от имени ЮНООО. Такие изменения стандартных правил будут действовать в отношениях между участниками ЮНООО.

81. Однако эти ограничения или изменения не будут иметь силы в отношении третьих сторон, взаимодействующих с ЮНООО в ходе обычной коммерческой деятельности, кроме как если эти третьи стороны были оповещены о таком ограничении или изменении полномочий управляющих. Если третьи стороны, взаимодействующие с ЮНООО, не были оповещены о каком-либо ограничении, установленном в соглашении между участниками в отношении полномочий управляющего, ЮНООО все равно будет нести обязательства на основании решения, принятого этим управляющим в ходе обычной коммерческой деятельности, независимо от того, выходит ли это решение за рамки полномочий управляющего, ограниченных в соглашении между участниками, или нет.

Рекомендация 14. В законодательстве следует предусмотреть, что каждый управляющий¹³⁶, индивидуально имеет полномочия принимать обязательства от имени ЮНООО, кроме как если это было согласовано иное. Ограничения применительно к этим полномочиям не будут иметь силы в отношении третьих сторон, взаимодействующих с ЮНООО в ходе обычной коммерческой деятельности, без надлежащего уведомления¹³⁷.

82. Участники могут устанавливать в своем соглашении между участниками правила для назначения и отстранения управляющих¹³⁸. В случае отсутствия такой договоренности в проекте рекомендации 15¹³⁹ предусмотрено стандартное правило, согласно которому такие решения должны приниматься большинством голосов участников.

83. В случае управления ЮНООО управляющим, если этот управляющий становится недоступным (вследствие смерти или по какой-либо иной причине), участникам потребуется назначить другого управляющего в соответствии с условиями соглашения между участниками и указать имя этого управляющего в соответствии с рекомендацией 9(d). Назначение другого управляющего имеет важное значение для обеспечения действительности процесса внесения изменений в учредительный документ ЮНООО (см. также пункт 63 выше).

¹³⁶ Рабочая группа согласилась на своей двадцать восьмой сессии исключить формулировку «имя которой передается гласности» из рекомендации 14 (рекомендация 15, [A/CN.9/WG.I/ WP.99/Add.1](#)), что было необходимо для того, чтобы отразить намерение этой рекомендации (пункт 153, [A/CN.9/900](#)).

¹³⁷ На своей двадцать восьмой сессии Рабочая группа согласилась с тем, что в рекомендации 14 следует отразить комментарий, содержащийся в пунктах 80 и 81 выше (пункты 17 и 18, [A/CN.9/WG.I/ WP.99/Add.1](#)), с тем чтобы разъяснить, что участники могут договориться об изменении стандартных правил, однако для того, чтобы такое изменение имело силу, оно обязательно должно быть опубликовано в интересах третьих сторон (пункт 153, [A/CN.9/900](#)). Таким образом, в комментарий были внесены соответствующие изменения, и было исключено упоминание об информации, которая передается гласности. Рабочая группа, возможно, пожелает далее рассмотреть вопрос о том, каким образом ЮНООО может направить уведомление. С учетом комментария к рекомендации 14, который разрешает участникам ЮНООО отходить от стандартного правила, Секретариат добавил формулировку «кроме как если это было согласовано иное» в текст рекомендации. При рассмотрении рекомендации 10 Рабочая группа, возможно, пожелает исключить рекомендацию 14 из перечня императивных правил.

¹³⁸ Как это было согласовано Рабочей группой на ее двадцать пятой сессии (пункт 84(d), [A/CN.9/860](#)).

¹³⁹ Проект рекомендации 16, [A/CN.9/WG.I/ WP.99/Add.1](#).

Рекомендация 15. В законодательстве следует предусмотреть, что, кроме как если это было согласовано участниками иное, управляющий или управляющие могут избираться и отстраняться решением большинства участников.

Е. Процентные доли в собственности ЮНООО и взносы участников¹⁴⁰

84. По всей вероятности, большинству ЮНООО не потребуется сложной организационной структуры. Таким образом, в рекомендации 16¹⁴¹ содержится стандартное правило, предусматривающее равные процентные доли собственности ЮНООО. Вместе с тем с учетом принципа «свободы договора», который играет главную роль в проекте руководства для законодательных органов, участникам следует разрешить самим принимать решение в соглашении между участниками о тех процентных долях собственности в отношениях между собой.

85. Следует также отметить, что участники могут разработать более сложные структуры собственности в соглашении между собой, в том числе предусмотрев различные категории и виды участия, а также специальные права, закрепленные за различными категориями участия¹⁴².

86. В проекте рекомендации 17 развивается проект рекомендации 16, устанавливая требование о том, чтобы в законодательстве разрешалось участникам проявлять максимальную гибкость при принятии решений о сумме и виде согласованных взносов в ЮНООО¹⁴³. Участникам рекомендуется фиксировать суммы и виды взносов каждого участника, с тем чтобы обеспечить уважение прав этих участников (см. также проекты рекомендаций 25 и 26 ниже).

87. Поскольку от ЮНООО не требуется наличия структуры капитала, участники не должны обязательно делать взносы в создание ЮНООО. Также ЮНООО не должна иметь активы в момент образования, поскольку активы будут созданы с помощью коммерческих операций ЮНООО¹⁴⁴.

88. В тех случаях когда участники договариваются о внесении взносов в ЮНООО, однако не оговаривают конкретную сумму взносов, в проекте рекомендации 17 предусматривается, что с учетом общего подхода к собственности¹⁴⁵ и управлению ЮНООО эквивалентные взносы должны быть сделаны каждым участником.

¹⁴⁰ На своей двадцать восьмой сессии Рабочая группа решила изменить название части Е и представила Секретариату тексты проектов рекомендаций 16 и 17 (рекомендации 17 и 18, [A/CN.9/WG.I/WP.99/Add.1](#)) (пункт 158, [A/CN.9/900](#)). Соответственно, Секретариат разместил рекомендации 16 и 17 вместе и внес изменения в комментарий, с тем чтобы отразить концепции как собственности, так и взносов.

¹⁴¹ Проект рекомендации 17, [A/CN.9/WG.I/WP.99/Add.1](#).

¹⁴² Рабочая группа согласилась на своей двадцать шестой сессии, что в этом проекте руководства для законодательных органов следует начать с самой простой модели и установить стандартное правило, предусматривающее равные права голоса и равное распределение, кроме как если будет согласовано иное в соглашении между участниками. Рабочая группа также согласилась разрешить в руководстве для законодательных органов устанавливать более сложные структуры собственности, включая специальные права, о которых можно упомянуть в комментарии (пункты 27 и 29, [A/CN.9/866](#)).

¹⁴³ Как это согласовано Рабочей группой на ее предыдущих сессиях (пункт 29, [A/CN.9/831](#), и пункт 34, [A/CN.9/866](#)).

¹⁴⁴ Секретариат перенес пункт 21 документа [A/CN.9/WG.I/WP.99/Add.1](#) с учетом решения Рабочей группы, принятого на ее двадцать восьмой сессии, предоставить государствам, принимающим соответствующее законодательство, максимальные возможности для проявления гибкости (пункт 156, [A/CN.9/900](#)).

¹⁴⁵ Рабочая группа согласилась на своей двадцать шестой сессии с тем, что для обеспечения общего понимания в следующем проекте текста следует разъяснить значение термина «акция», и следует включить возможные альтернативные предложения в отношении более

89. Указывая в своем соглашении виды взносов, которые могут вносить участники ЮНООО, эти участники, возможно, пожелают рассмотреть следующие возможности: материальное или нематериальное имущество или другие полезные активы для ЮНООО, включая денежные средства, предоставленные услуги, простые векселя, другие обязательные соглашения о внесении денежных средств или имущества, а также договоры на выполнение услуг. Хотя рекомендуется разрешать участникам проявлять максимальную гибкость при самостоятельном определении, какой вид взносов будет приемлем для ЮНООО, в некоторых случаях местное законодательство может ограничивать виды допустимых взносов. Например, в некоторых государствах не разрешается использовать предоставление услуг в качестве взноса в создание коммерческого образования. В таких случаях эти ограничения могут быть конкретно определены в законодательстве, подготовленном на основе настоящего проекта руководства для законодательных органов¹⁴⁶.

90. Кроме того, определение величины каждого взноса следует оставить на усмотрение участников ЮНООО, так как им легче определить величину своего взноса. Если участники желают включить взаимные обязательства в плане точной стоимости их взноса, то это может быть сделано в соглашении между участниками. Применение любого другого механизма, например, требования о проведении ревизии или использовании другого метода внешней оценки, скорее всего, будет слишком обременительным для ММСП.

Рекомендация 16. В законодательстве следует предусмотреть, что участники ЮНООО:

а) должны указать в соглашении между участниками свои соответствующие процентные доли в собственности ЮНООО; и

б) совместно обладают равными долями в собственности ЮНООО, когда такая процентная доля не указана.

Рекомендация 17. В законодательстве следует предусмотреть, что при решении вопроса о соответствующих процентных долях участников в собственности ЮНООО участникам ЮНООО разрешается договариваться о взносах, если таковые предусмотрены, вносимых в ЮНООО, включая сумму, вид и стоимость таких взносов. В отсутствие такой договоренности, взносы, сделанные в ЮНООО, должны быть эквивалентными для всех участников¹⁴⁷.

Ф. Распределение средств

91. В соответствии с общим стандартным подходом ЮНООО в настоящем проекте руководства для законодательных органов предусматривается, что если участники ЮНООО в своем соглашении не договорились об ином, то они будут иметь равные права в собственности ЮНООО и в любых распределениях средств¹⁴⁸.

нейтральных терминов (пункт 25, [A/CN.9/866](#)). Поскольку в настоящем проекте руководства для законодательных органов предпринимается попытка создать систему для организационно-правовой формы предприятия, которая не была бы зависимой от корпоративной модели, в нем говорится об «интересе» и «собственности» с указанием на то, что часть ЮНООО принадлежит тому или иному конкретному участнику.

¹⁴⁶ Как это было согласовано Рабочей группой на ее двадцать шестой сессии (пункты 34–35, [A/CN.9/866](#)).

¹⁴⁷ В изменениях к рекомендациям было отражено согласие Рабочей группы, достигнутое на ее двадцать восьмой сессии (пункты 156 и 158, [A/CN.9/900](#), и дополнительное редакционное предложение в пункте 159(b)). В целях обеспечения ясности Секретариат заменил формулировку «должны вноситься участниками в равных объемах» формулировкой «должны быть эквивалентными для всех участников».

¹⁴⁸ Рабочая группа согласилась изменить текст рекомендации 18 (рекомендация 19, [A/CN.9/WG.I/WP.99/Add.1](#)) и комментарий, с тем чтобы отразить согласие, достигнутое

92. Участники ЮНООО могут также достичь договоренности относительно вида распределения (например, включение наличных средств или имущества ЮНООО), а также относительно того, когда могут быть произведены такие распределения. Однако важно отметить, что некоторые государства могут не разрешать производить распределения неденежных средств и что в таких случаях государства должны указывать эти ограничения в законодательстве о ЮНООО, принятом на основе настоящего проекта руководства для законодательных органов.

Рекомендация 18. В законодательстве следует предусмотреть, что распределение средств производится между участниками пропорционально своим соответствующим процентным долям в собственности ЮНООО, как это указано в соглашении между участниками. Когда процентная доля в собственности ЮНООО не указана, то любое распределение средств ЮНООО осуществляется в равных долях между участниками.

93. Хотя сумма, вид и сроки распределения средств могут определяться решением участников, в настоящий проект руководства для законодательных органов включены императивные положения, регулирующие распределение, с целью защиты третьих сторон, взаимодействующих с ЮНООО. Для защиты таких сторон участники ЮНООО не могут путем достижения договоренности исключать правило, запрещающее ЮНООО осуществлять распределение средств, в тех случаях, когда такое распределение производится в нарушение либо требования о проверке на предмет несостоятельности, как это отражено в проекте рекомендации 19(a), либо требования о проверке балансовых ведомостей, как это отражено в проекте рекомендации 19(b). Согласно требованию о проверке на предмет несостоятельности, ЮНООО должно быть в состоянии оплатить свои долги после осуществления распределения средств, а требование о проверке балансовых ведомостей гарантирует, что распределение может быть произведено только в том случае, если оставшиеся активы ЮНООО превышают его совокупные обязательства¹⁴⁹.

94. Это императивное правило в сочетании с положением о возврате ранее выплаченных сумм, содержащимся в проекте рекомендации 20, призвано защитить третьи стороны и кредиторов, которые имеют дело с ЮНООО, от какого-либо расточительного использования активов ЮНООО путем неправомерного распределения средств между его участниками.

95. В большинстве случаев управление ЮНООО будет осуществляться его участниками, и, как представляется, возложение в проекте рекомендации 21 на каждого участника ответственности за возврат суммы неправомерно распределенных средств должно служить надлежащим сдерживающим фактором в ситуациях, когда управление осуществляется участниками¹⁵⁰. Если управление ЮНООО осуществляется управляющими, то обязанности управляющих изложены в проекте рекомендации 13(a), а проекты рекомендаций 19 и 20 должны

в отношении пропорциональности в пересмотренном варианте рекомендации 12 (рекомендация 13, [A/CN.9/WG.I/WP.99/Add.1](#)) (пункты 159(c) и 160, [A/CN.9/900](#)). Секретариат произвел эти изменения, соответственно.

¹⁴⁹ На предыдущих сессиях Рабочей группы выражалась обеспокоенность по поводу того, уместно ли проводить проверку на предмет несостоятельности и проверку балансовых ведомостей в контексте ММСП и не является ли это слишком сложным, при том что никакого решения в этой связи принято не было. См. пункт 31, [A/CN.9/831](#), и пункт 30, [A/CN.9/866](#). Рабочая группа, возможно, пожелает отметить, что эти проверки на первый взгляд могут показаться более сложными, чем они есть на самом деле, поскольку большинство ММСП в состоянии достаточно точно проследить за своим финансовым положением и даже могут использовать многочисленные и достаточно простые мобильные приложения, которые имеются для таких целей.

¹⁵⁰ В целях обеспечения последовательности Секретариат исключил упоминание об отсутствии в данном проекте руководства для законодательных органов конкретного положения, возлагающего на управляющих ответственность за неправомерное распределение средств (пункт 32, [A/CN.9/WG.I/WP.99/Add.1](#)). См. обсуждение в Рабочей группе на ее предыдущих сессиях (пункт 32, [A/CN.9/831](#), и пункт 33, [A/CN.9/866](#)).

стать надлежащей основой для возложения на управляющих ответственности в случае произведенного ими неправомерного распределения средств.

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

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

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

96. В соответствии с установленным в проекте рекомендации 19 правилом, касающимся неправомерного распределения средств, в проекте рекомендации 20 предусмотрено оперативное положение, которое разрешает требовать возврата суммы таких распределенных средств от каждого участника, который получил такие средства, или какой-либо части средств, распределенных ненадлежащим образом. Такое правило призвано одновременно защитить третьи стороны, взаимодействующие с ЮНООО, и создать для участников сдерживающие факторы, побуждающие их обеспечивать, чтобы любое распределение средств между ними не привело к несостоятельности ЮНООО или к превышению суммы обязательств над суммой активов.

97. Следует отметить, что выплаты разумной компенсации за оказанные услуги¹⁵¹, а также в порядке погашения bona fide задолженности ЮНООО перед одним из участников не следует рассматривать как распределение средств, и, соответственно, на них не распространяется действие содержащегося в проекте рекомендации 20 положения о возврате выплаченных средств.

98. Кроме того, как отмечено в пункте 95 выше, управляющие, которые производят распределение средств в нарушение одного из требований о проверке, предусмотренных в проекте рекомендации 19, также могут быть привлечены к ответственности перед ЮНООО¹⁵².

Рекомендация 20. В законодательстве следует предусмотреть, что на каждом участнике, который получил распределенные средства или какую-либо их часть, лежит ответственность за возмещение ЮНООО всей суммы, полученной от распределения, если это распределение нарушает рекомендацию 19¹⁵³.

G. Передача прав

99. Ввиду характера ЮНООО как ММСП, которое находится в частной собственности, его участники, вероятно, будут придавать немалое значение его членскому составу и будут выступать против передачи прав собственности без согласия других участников. Кроме того, вряд ли будет существовать готовый рынок для продажи и передачи прав собственности в ЮНООО.

100. Доля участника ЮНООО в собственности предприятия позволяет ему реализовывать два вида прав: финансовые права на долю в прибылях и убытках ЮНООО и на получение распределяемых средств и права голоса для участия в управлении ЮНООО и контроле за ним, включая фидуциарные права и права на

¹⁵¹ См. пункт 30, [A/CN.9/866](#).

¹⁵² В текст этого пункта (пункт 35, [A/CN.9/WG.I/WP.99/Add.1](#)) были включены слова «перед ЮНООО», как это было решено Рабочей группой на ее двадцать восьмой сессии (пункт 162, [A/CN.9/900](#)).

¹⁵³ Секретариат внес изменения в текст рекомендаций 19 и 20 (рекомендации 20 и 21, [A/CN.9/WG.I/WP.99/Add.1](#)) и комментарий к ним, с тем чтобы разъяснить, что участник не несет ответственности за всю сумму, полученную от распределения, если он получил только часть от этой суммы, и не несет ответственности за всю сумму, полученную от распределения, когда только часть средств была получена в нарушение рекомендации 19.

получение информации. Кроме того, стандартное правило, регулирующее большинство аспектов деятельности ЮНООО и установленное в настоящем проекте руководства для законодательных органов, заключается в том, что права предоставляются участникам на равной основе.

101. В соответствии с этим общим подходом стандартное правило должно заключаться в том, что участникам ЮНООО разрешается передавать свои финансовые права, кроме как если они договорились об ином в своем соглашении между участниками. Кроме того, с учетом общего характера ЮНООО, стандартное правило в отношении передачи прав голоса в ЮНООО должно заключаться в том, что такие права не подлежат передаче участниками, кроме как если они договорились об ином в своем соглашении между участниками. Это последнее правило отражает ту идею, что в свете особых характеристик ЮНООО участники, не передающие свои права, должны дать согласие на изменения в управлении ЮНООО и контроле за ним. Эти правила отражены в проекте рекомендации 21.

102. В случае смерти одного из участников ЮНООО могут возникнуть осложнения в связи с тем, что финансовые права участника могут быть переданы, а права участника на управление нет. Соглашение между участниками должно содержать соответствующие положения, вносящие любую необходимую ясность в этот вопрос¹⁵⁴.

Рекомендация 21. В законодательстве следует предусмотреть, что участники могут передавать свои финансовые права в ЮНООО, но не могут передавать свои права голоса. Участники ЮНООО могут изменять это правило в соглашении между участниками¹⁵⁵.

Н. Реструктуризация или преобразование

103. Как уже отмечалось выше (пункт 53) в отношении проекта рекомендации 7, настоящий проект руководства для законодательных органов преследует цель создать для ЮНООО возможность вырасти из очень маленького предприятия с одним участником в более сложное образование с несколькими участниками¹⁵⁶, а, возможно, и вообще преобразоваться в другую организационно-правовую коммерческую форму. Такой подход находит свое отражение в проекте рекомендации 22, который разрешает участникам ЮНООО договариваться о реструктуризации ЮНООО или его преобразовании в другую организационно-правовую форму.

104. Как было отмечено выше в пункте 72 в связи с проектом рекомендации 12, решение о реструктуризации или преобразовании ЮНООО будет выходить за рамки обычной коммерческой деятельности и, соответственно, потребует квалифицированного большинства, кроме как если участники оговорили иное¹⁵⁷.

105. Государство, в котором будет осуществляться реструктуризация или преобразование ЮНООО в другую организационно-правовую форму, возможно, пожелает обеспечить надлежащие гарантии для защиты третьих сторон, взаимодействующих с ЮНООО, от каких-либо негативных последствий для их прав,

¹⁵⁴ Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о включении в проект руководства для законодательных органов соответствующего стандартного правила для подобных случаев.

¹⁵⁵ Для обеспечения большей ясности этой рекомендации (рекомендация 22, [A/CN.9/WG.I/WP.99/Add.1](#)). Секретариат а) заменил слова «нефинансовые права» словами «права голоса»; б) исключил слова «в ЮНООО» после слов «права голоса»; и с) заменил слова «по договоренности» словами «в соглашении между участниками».

¹⁵⁶ См. пункты 24 и 32, [A/CN.9/800](#), пункты 67 и 74, [A/CN.9/825](#), и пункт 19, [A/CN.9/831](#).

¹⁵⁷ Как это было согласовано Рабочей группой на ее двадцать пятой сессии, уровень договоренности между участниками относительно реструктуризации и преобразования ЮНООО должен быть соразмерен с тем, который требуется для роспуска и прекращения деятельности ЮНООО (пункт 90, [A/CN.9/860](#)).

которые могут возникнуть в результате такой реструктуризации или преобразования. Такие гарантии уже могут быть предусмотрены в законодательстве, регулирующем преобразование в другие организационно-правовые коммерческие формы¹⁵⁸, и могут включать, например, установление срока для уведомления, требования в отношении опубликования или правила, регулирующие передачу прав, касающихся третьих сторон, новой коммерческой структуре.

Рекомендация 22. В законодательстве следует предусмотреть, что участники ЮНООО могут договориться квалифицированным большинством голосов произвести его реструктуризацию или преобразование в другую коммерческую форму¹⁵⁹.

I. Роспуск и прекращение деятельности

106. В пункте (а) проекта рекомендации 24, установлено, что участники ЮНООО могут в своем соглашении между участниками принять решение о том, что ЮНООО будет распущено и будет прекращена его деятельность при наступлении события, указанного в этом соглашении. Если участники ЮНООО не установили условия, при которых ЮНООО будет распущено и его деятельность будет прекращена, то они могут квалифицированным большинством голосов принять решение о роспуске и прекращении деятельности, как это указано в пункте (b) проекта рекомендации 23. Этот уровень требуемого согласия должен быть соразмерен с тем, который требуется в связи с решением участников о реструктуризации ЮНООО или преобразовании его в другую организационно-правовую форму, а также должен отражать стандартное правило для принятия участниками решений по вопросам, выходящим за рамки обычной коммерческой деятельности¹⁶⁰.

107. Пункт (с) проекта рекомендации 24 представляет собой императивное правило, которое участники не могут изменять по договоренности. Принятое в соответствии с законодательством государства судебное или административное решение о роспуске ЮНООО должно соблюдаться участниками ЮНООО и может, например, включать решение суда по делам о банкротстве¹⁶¹.

108. И вновь государство, в котором будет осуществляться роспуск ЮНООО или будет прекращена его деятельность, возможно, пожелает обеспечить наличие надлежащих гарантий для защиты третьих сторон, взаимодействующих с ЮНООО, от любых негативных последствий, которые могут возникнуть в результате роспуска или прекращения деятельности. Такие гарантии уже могут быть предусмотрены в другом законодательстве, регулирующем роспуск предприятий соответствующих организационно-правовых форм или прекращение их деятельности¹⁶².

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

- а) при наступлении какого-либо события, указанного в соглашении между участниками как приводящего к роспуску ЮНООО;**
- б) по квалифицированному большинству голосов участников; или**

¹⁵⁸ Как это было согласовано Рабочей группой на ее двадцать пятой сессии (пункт 91, A/CN.9/860).

¹⁵⁹ Секретариат заменил слова «по договоренности» словами «договориться квалифицированным большинством».

¹⁶⁰ Как это было согласовано Рабочей группой на ее двадцать пятой сессии (пункт 87, A/CN.9/860).

¹⁶¹ Как это было согласовано Рабочей группой на ее двадцать пятой сессии (пункт 85, A/CN.9/860).

¹⁶² Как это было согласовано Рабочей группой на ее двадцать пятой сессии (пункт 86, A/CN.9/860). См. также пункт 105 выше.

с) при вынесении судебного или административного решения о роспуске ЮНООО.

Ж. Отделение или выход

109. У участников ЮНООО зачастую будут равные финансовые права и права голоса; так, это стандартное правило, которое принято во всем тексте данного руководства для законодательных органов. Дополнительно оно проявляется и в том, что согласно стандартному правилу решения, принимаемые за рамками обычной коммерческой деятельности ЮНООО, требуют квалифицированного большинства голосов участников (проект рекомендации 12(с)). Как уже отмечалось выше, такие чрезвычайные ситуации будут возникать в тех случаях, когда речь идет о самом существовании ЮНООО, например, о его реструктуризации, преобразовании в другую организационно-правовую коммерческую форму, роспуске и прекращении деятельности. Аналогично, стандартное правило для урегулирования разногласий между участниками по тем или иным вопросам в ходе обычной коммерческой деятельности ЮНООО заключается в том, что решение по таким вопросам может приниматься большинством голосов участников (проект рекомендации 12(b)), и это удобный способ урегулировать разногласия, возникающие между участниками ЮНООО в повседневной деятельности. Эти два стандартных правила создают разумную, логичную и стабильную систему для принятия решений участниками при урегулировании основных споров и продолжения работы ЮНООО, и позволяют¹⁶³ любому участнику, не согласному с важными решениями, которые могут повлиять на само существование ЮНООО, заявить о другой позиции. В зависимости от процентной доли в собственности ЮНООО такой участник может, согласно этим правилам, реально наложить свое вето.

110. Однако, если неудовлетворенность или недоверие начинают разрушать их отношения, участники ЮНООО могут счесть эти стандартные механизмы принятия решений неуместными. Участники могут и не учесть возможность возникновения такого трудноразрешимого спора и могут оказаться не в состоянии урегулировать свой спор на внутренней основе. Поэтому законодательство по ЮНООО должно включать стандартное правило для разрешения таких споров.

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

112. Вторым подходом к урегулированию таких трудноразрешимых споров участников мог бы заключаться в поддержке дальнейшего существования ЮНООО, разрешив, однако, участникам выходить или исключать кого-либо из ЮНООО с выплатой справедливого стоимостного возмещения их доли в собственности. Однако негативной стороной разрешения участникам исключать другого участника является то, что такой механизм может стать предметом злоупотребления и привести к подавлению меньшинства. При таком развитии событий, когда конфликт между участниками может привести к исключению большинством участников меньшинства, у этого меньшинства не останется иного выбора, кроме как сохранить свою собственность или продать ее большинству участников по той цене, которую будет готово предложить это большинство.

¹⁶³ С учетом решения Рабочей группы заменить правило единодушия правилом квалифицированного большинства (пункт 63, [A/CN.9/895](#)) право вето практически отменяется. Секретариат, таким образом, внес изменения в этот пункт и включил концепцию прав собственности из рекомендации 12 (рекомендация 13, [A/CN.9/WG.I/WP.99/Add.1](#)).

113. Согласно содержащемуся в проекте рекомендации 24 предложению, предпочтительным подходом при установлении стандартного правила для урегулирования трудноразрешимых споров является разрешение участникам выйти из ЮНООО с выплатой им справедливого стоимостного возмещения их доли в собственности в течение разумного срока. При таком развитии событий, — кроме как если участники проголосуют квалифицированным большинством в пользу другого решения, — ЮНООО продолжит свое существование, сохранив тем самым экономическую стабильность и выгоду. Кроме того, разрешение выплачивать участникам, выходящим из состава ЮНООО, справедливое стоимостное возмещение их доли в собственности в течение определенного периода времени позволит избежать ситуации, когда такой участник может сделать ЮНООО и его оставшихся участников своего рода заложниками, требуя в качестве выкупа немедленной выплаты всей суммы. Немедленное выполнение подобного требования может оказаться невозможным для ЮНООО или его оставшихся участников и вполне может привести к фактическому роспуску ЮНООО, сделав его неплатежеспособным.

114. И все равно стандартное правило, предлагаемое в проекте рекомендации 24, может создать проблемы в плане оценки справедливой стоимости имущественных прав выходящего участника. Отправной точкой для этой оценки, вполне очевидно, должен стать принцип, согласно которому выходящие участники получают в качестве компенсации такую же сумму, какую эти участники получили бы в случае роспуска ЮНООО. В то же время требования определения справедливой стоимости диктуют необходимость включения в расчеты и стоимости деловой репутации ЮНООО, и, следовательно, сумма компенсации для участника, выходящего из ЮНООО, должна быть больше доли этого участника в стоимости ЮНООО при ликвидации или стоимости при продаже всего ЮНООО как действующего предприятия.

115. Участникам также было бы целесообразно закрепить в своем соглашении решение использовать альтернативные методы урегулирования споров (см. проект рекомендации 27) по вопросам, которые не могут быть решены путем применения положений соглашения между участниками или стандартных правил. Соглашение о справедливой оценке имущественных прав участника, выходящего из ЮНООО, могло бы стать одним из вопросов, которые могут быть переданы для альтернативного урегулирования споров¹⁶⁴.

Рекомендация 24. В законодательстве следует предусмотреть, что, кроме как если это было оговорено иное, участники могут выйти из ЮНООО и им в течение разумного срока выплачивается справедливая компенсация стоимости их имущественных прав в ЮНООО¹⁶⁵.

К. Ведение учета, проверка и раскрытие информации

116. Открытые сношения и прозрачность являются важными вопросами для любой коммерческой структуры, но в случае ЮНООО они, возможно, имеют еще большее значение. Участники ЮНООО, скорее всего, будут иметь равные права собственности и права на управление, и установление и поддержание доверия между ними имеет огромное значение. Доступ к информации и ее надлежащее распространение среди всех участников будут способствовать дальнейшему укреплению доверия между участниками и позволят им принимать действенное

¹⁶⁴ См. раздел «Урегулирование разногласий» ниже.

¹⁶⁵ Рабочая группа, возможно, пожелает разъяснить, что рекомендация 24 (рекомендация 25, A/CN.9/WG.I/WP.99/Add.1) не требует от ЮНООО осуществлять выплаты по требованию уходящего участника, но следует предусмотреть необходимость наличия разумной причины или договоренности между участниками. Секретариат предлагает изменить эту рекомендацию примерно следующим образом: «В законодательстве следует предусмотреть, что, при наличии договоренности или разумной причины, участники могут выйти из ЮНООО и им в течение разумного срока выплачивается справедливая компенсация стоимости их имущественных прав в ЮНООО».

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

117. Императивные правила по закреплению этих принципов изложены в проекте рекомендации 25, который требует от ЮНООО хранить определенную информацию, а также в проекте рекомендации 26, который обеспечивает каждому участнику право проверять информацию, хранящуюся в ЮНООО, а также право на доступ к любой другой разумной информации относительно ЮНООО, включая информацию о его деятельности, операциях и финансовом положении¹⁶⁶. Важность предоставления и распространения информации о ЮНООО среди его участников особо подчеркивается тем фактом, что участники не могут исключить действие императивных правил, установленных в проектах рекомендаций 25 и 26. В то же время участники могут договориться о том, что ЮНООО должно хранить информацию в дополнение к той, что предусмотрена в проекте рекомендации 25.

118. Хотя основной целью руководства по ЮНООО являются ММСП, а также содействие их росту, раскрытие информации и прозрачность, несомненно, представляют собой важные вопросы, с которыми сталкивается любая коммерческая структура. В то время как одни государства применяют к частным компаниям общие требования в отношении раскрытия информации (но разрешают делать исключения для ММСП), другие ограничивают обязательные требования раскрывать информацию публичными субъектами хозяйственной деятельности. С учетом результатов обсуждений Рабочей группы по вопросу о том, какая информация в учредительном документе должна быть общедоступной¹⁶⁷, в настоящем руководстве для законодательных органов рекомендуется, что предаваться гласности должна только информация, необходимая для образования ЮНООО, и что информация, которая должна храниться ЮНООО в соответствии с проектом рекомендации 25, необязательно должна предаваться гласности¹⁶⁸, хотя она должна предоставляться всем участникам и может быть подвергнута ими проверке.

119. Перечень документов, которые должны храниться в соответствии с проектом рекомендации 25, не должен быть слишком обременительным для ЮНООО, даже если это ММСП, потому что он включает только базовую информацию, необходимую предпринимателям на всех уровнях развития для ведения своей деятельности. Кроме того, документы, которые должны храниться, — это только «разумно необходимые документы», то есть своевременно зарегистрированные и хранящиеся на носителе, который, как можно ожидать, используется аналогичными предприятиями в подобных условиях. В этом проекте рекомендации не указано, когда или каким образом должна храниться эта информация, и у ЮНООО будет возможность просто использовать документы в электронной

¹⁶⁶ Как это было согласовано Рабочей группой на ее двадцать пятой сессии (пункт 93(b), [A/CN.9/860](#)).

¹⁶⁷ Секретариат несколько изменил это предложение текста с учетом решения Рабочей группы, принятого на ее двадцать седьмой сессии, отложить обсуждение по вопросу о том, какая информация об образовании и организации ЮНООО должна быть общедоступной (пункт 52, [A/CN.9/895](#)). См. также сноску 101.

¹⁶⁸ Хотя, как правило, частные предприятия, такие как ЮНООО, не обязаны предоставлять такой же объем и уровень информации, как и публичные компании, у них могут быть для этого значительные стимулы, в частности по мере их развития и успешного осуществления деятельности. Так, предприятия, желающие улучшить свой доступ к кредиту или привлечь инвестиции, возможно, пожелают продемонстрировать свою подотчетность путем предоставления следующей информации: 1) цели коммерческой деятельности; 2) основные изменения; 3) статьи балансовых и небалансовых ведомостей; 4) финансовое положение компании и потребности в капитале; 5) состав любого органа управления и его политика в области назначений и вознаграждения; 6) долгосрочные ожидания; и 7) прибыли и дивиденды. Такие соображения, по всей вероятности, не очень актуальны для более мелких предприятий, которые считаются основными пользователями руководства по ЮНООО, но они могут стать важными для этих предприятий по мере их роста. См. также договоренность, достигнутую Рабочей группой на ее двадцать пятой сессии (пункт 84(d), [A/CN.9/860](#)).

или иной форме, которые разумно необходимы для предприятия такого размера и уровня сложности.

120. Например, многие ММСП используют различные мобильные приложения, которые имеются на электронных устройствах, для ведения своей хозяйственной деятельности и, соответственно, имеют возможность легко отслеживать все виды информации, имеющей отношение к их работе, и получать к ним доступ, включая результаты инвентаризации, простые балансовые ведомости и даже налоговые декларации. В этой связи ЮНООО могло бы выполнить требования, предусмотренные в проектах рекомендаций 25 и 26, путем сохранения информации в электронном виде и предоставления к ней доступа с помощью такого мобильного приложения.

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

- a) учредительному документу;
- b) любому зафиксированному соглашению между участниками;
- c) действующему списку управляющих и участников, а также их контактной информации;
- d) финансовым ведомостям (если таковые имеются);
- e) налоговым декларациям или отчетам; и
- f) деятельности и операциям ЮНООО, а также его финансовой информации.

Рекомендация 26. В законодательстве следует предусмотреть, что каждый участник имеет право проверять и копировать любой документ, который должен храниться ЮНООО согласно рекомендации 25, и получать от ЮНООО информацию о его деятельности и операциях, а также финансовую информацию, равно как и любую другую разумно необходимую информацию, касающуюся ЮНООО¹⁶⁹.

L. Урегулирование разногласий

121. Участники могут обычно провести переговоры, с тем чтобы подготовить работающее соглашение между участниками. В то же время, как это отмечается в пунктах 110 и 115 выше, участники, возможно, окажутся не в состоянии урегулировать свой спор после возникшего неудовлетворения или утраты доверия, которое разрушает взаимоотношения. Урегулирование разногласий может потребовать обращения к суду или механизмам альтернативного урегулирования споров («АУС»), таким как арбитраж, медиация и другие внесудебные методы.

122. В дополнение к этому в пунктах 74–79 выше описываются фидуциарные обязанности и та роль, которую они играют при создании важных механизмов по обеспечению безопасности для защиты участников против волюнтаристских действий управляющего или другого участника. В то же время с точки зрения определенных правовых традиций обеспечение выполнения не конкретно оговоренных фидуциарных обязанностей будет, возможно, нелегко, если они четко не закреплены в качестве официальных юридических норм. В этой связи процедуры АУС могут помочь участникам ЮНООО в достижении результатов, отвечающих этой рекомендации в настоящем руководстве для законодательных органов.

¹⁶⁹ Как это было согласовано Рабочей группой на ее двадцать пятую сессию в отношении финансовой информации (пункт 93(b), A/CN.9/860).

123. Механизмы АУС будут также полезными для ЮНООО в случае споров с третьими сторонами, такими как кредиторы и клиенты, когда судебные процедуры будут занимать слишком долгое время и будут вызывать существенные расходы. ЮНООО, которое может быть втянуто в юридические споры с третьими сторонами, будет необходимо взвесить затраты на судебные процедуры и затраты на неурегулированные споры, что может включать также неоплаченные счета. В случае судебной системы участники ЮНООО могут также столкнуться с географическими, лингвистическими и культурными барьерами.

124. Хотя в случае юридических споров использование механизма альтернативного урегулирования споров может оказаться весьма ценным для ЮНООО, в рамках внутренней нормативно-правовой базы соответствующего государства могут существовать ограничения на те виды дел, которые могут передаваться на альтернативное урегулирование споров и которые могут включать уголовные и трудовые вопросы, а также вопросы конкуренции или несостоятельности. Эта проблематика выходит за рамки проекта руководства для законодательных органов, и, таким образом, она не рассматривается в этом проекте рекомендации.

Рекомендация 27. В законодательстве следует предусмотреть, что любые разногласия, которые могут возникнуть в отношениях между участниками ЮНООО или с любыми третьими сторонами, могут быть переданы на рассмотрение механизма альтернативного урегулирования споров, кроме как если имеются ограничения на совершение подобных действий, которые предусмотрены внутренней нормативно-правовой базой соответствующего государства¹⁷⁰.

¹⁷⁰ На своей двадцать восьмой сессии Рабочая группа согласилась включить новую рекомендацию в руководство для законодательных органов, поощряющую использование альтернативного урегулирования споров применительно к ЮНООО (пункт 149, A/CN.9/900). См. также вноску 164 и пункт 115 выше.

Приложение

Проекты рекомендаций по ЮНООО

I. Общие положения

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

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

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

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

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

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

II. Образование ЮНООО

Рекомендация 7. В законодательстве следует предусмотреть, что ЮНООО должно иметь по крайней мере одного участника с момента его образования и до его роспуска и что участником ЮНООО может быть любое юридическое или физическое лицо.

Рекомендация 8. В законодательстве следует оговорить момент приобретения ЮНООО своей правосубъектности.

Рекомендация 9. В законодательстве следует предусмотреть, что для действительного образования ЮНООО необходима только следующая информация:

- a) наименование ЮНООО;
- b) служебный адрес или точное географическое местонахождение ЮНООО;
- c) заявление о том, осуществляется ли управление ЮНООО участниками (управление участником) или назначенной третьей стороной-управляющим (управление управляющим); и
- d) имя каждого управляющего.

III. Организация ЮНООО

Рекомендация 10. В законодательстве следует предусмотреть, что участники ЮНООО могут заключить соглашение между участниками в любой форме, в том числе соглашение в письменной или устной форме или подразумеваемое соглашение, вытекающее из поведения. Участники могут достичь в своем соглашении между ними договоренность по любому вопросу, имеющему отношение к ЮНООО, за исключением императивных правил, изложенных в рекомендациях 1, 2, 3, 6, 7, 8, 9, 13(a), 14, 19, 20, 23(c), 25 и 26.

Рекомендация 11. В законодательстве следует предусмотреть, что ЮНООО может управляться участником или управляться управляющим. ЮНООО с одним участником будет управляться участником, кроме как если это было оговорено иное.

Рекомендация 12. В законодательстве следует предусмотреть, что, кроме как если в соглашении между участниками было оговорено иное:

а) участники ЮНООО имеют равные права голоса, пропорционально их соответствующим процентным долям в собственности ЮНООО, как это указано в соглашении между участниками. Если процентная доля в собственности ЮНООО не указана, то участники ЮНООО имеют равные права голоса;

б) любые разногласия, возникающие между участниками по вопросам в рамках обычной коммерческой деятельности, разрешаются большинством голосов; и

с) любые разногласия, возникающие между участниками по вопросам за рамками обычной коммерческой деятельности, разрешаются квалифицированным большинством голосов.

IV. Управление управляющими или участниками

Рекомендация 13. В законодательстве следует предусмотреть, что:

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

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

Рекомендация 14. В законодательстве следует предусмотреть, что каждый управляющий индивидуально имеет полномочия принимать обязательства от имени ЮНООО, кроме как если это было согласовано иное. Ограничения применительно к этим полномочиям не будут иметь силы в отношении третьих сторон, взаимодействующих с ЮНООО в ходе обычной коммерческой деятельности, без надлежащего уведомления.

Рекомендация 15. В законодательстве следует предусмотреть, что, кроме как если это было согласовано иное участниками, управляющий или управляющие могут избираться и отстраняться решением большинства участников.

V. Процентные доли в собственности ЮНООО и взносы участников

Рекомендация 16. В законодательстве следует предусмотреть, что участники ЮНООО:

а) должны указать в соглашении между участниками свои соответствующие процентные доли в собственности ЮНООО; и

б) совместно обладают равными долями в собственности ЮНООО, когда такая процентная доля не указана.

Рекомендация 17. В законодательстве следует предусмотреть, что при решении вопроса о соответствующих процентных долях участников в собственности ЮНООО участникам ЮНООО разрешается договариваться о взносах, если таковые предусмотрены, вносимых в ЮНООО, включая сумму,

вид и стоимость таких взносов. В отсутствие такой договоренности, взносы, сделанные в ЮНООО, должны быть эквивалентными для всех участников.

VI. Распределение средств

Рекомендация 18. В законодательстве следует предусмотреть, что распределение средств производится между участниками пропорционально своим соответствующим процентным долям в собственности ЮНООО, как это указано в соглашении между участниками. Когда процентная доля в собственности ЮНООО не указана, то любое распределение средств ЮНООО осуществляется в равных долях между участниками.

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

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

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

Рекомендация 20. В законодательстве следует предусмотреть, что на каждом участнике, который получил распределенные средства или какую-либо их часть, лежит ответственность за возмещение ЮНООО всей суммы, полученной от распределения, если это распределение нарушает рекомендацию 19.

VII. Передача прав

Рекомендация 21. В законодательстве следует предусмотреть, что участники могут передавать свои финансовые права в ЮНООО, но не могут передавать свои права голоса. Участники ЮНООО могут изменять это правило в соглашении между участниками.

VIII. Реструктуризация или преобразование

Рекомендация 22. В законодательстве следует предусмотреть, что участники ЮНООО могут договориться квалифицированным большинством голосов произвести его реструктуризацию или преобразование в другую коммерческую форму.

IX. Роспуск и прекращение деятельности

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

а) при наступлении какого-либо события, указанного в соглашении между участниками как приводящего к роспуску ЮНООО;

б) по квалифицированному большинству голосов участников; или

с) при вынесении судебного или административного решения о роспуске ЮНООО.

X. Отделение или выход

Рекомендация 24. В законодательстве следует предусмотреть, что, кроме как если это было оговорено иное, участники могут выйти из ЮНООО и им в течение разумного срока выплачивается справедливая компенсация стоимости их имущественных прав в ЮНООО.

XI. Ведение учета, проверка и раскрытие информации

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

- a) учредительному документу;
- b) любому зафиксированному соглашению между участниками;
- c) действующему списку управляющих и участников, а также их контактной информации;
- d) финансовым ведомостям (если таковые имеются);
- e) налоговым декларациям или отчетам; и
- f) деятельности и операциям ЮНООО, а также его финансовой информации.

Рекомендация 26. В законодательстве следует предусмотреть, что каждый участник имеет право проверять и копировать любой документ, который должен храниться ЮНООО согласно рекомендации 25, и получать от ЮНООО информацию о его деятельности и операциях, а также финансовую информацию, равно как и любую другую разумно необходимую информацию, касающуюся ЮНООО.

XII. Урегулирование разногласий

Рекомендация 27. В законодательстве следует предусмотреть, что любые разногласия, которые могут возникнуть в отношениях между участниками ЮНООО или с любыми третьими сторонами, могут быть переданы на рассмотрение механизма альтернативного урегулирования споров, кроме как если имеются ограничения на совершение подобных действий, которые предусмотрены внутренней нормативно-правовой базой соответствующего государства.