



Генеральная Ассамблея

Distr.: Limited
30 July 2019
Russian
Original: English

**Комиссия Организации Объединенных Наций
по праву международной торговли**
Рабочая группа I (ММСП)
Тридцать третья сессия
Вена, 7–11 октября 2019 года

Проект руководства для законодательных органов по обществам ЮНСИТРАЛ с ограниченной ответственностью

Записка Секретариата

Содержание

	<i>Стр.</i>
Справочная информация	2
Приложение	
Проект руководства для законодательных органов по обществам ЮНСИТРАЛ с ограниченной ответственностью (ЮНОООО)	4
I. Введение	4
A. Цель Руководства для законодательных органов	4
B. Терминология	8
II. Создание и функционирование ЮНОООО	9
A. Общие положения	9
B. Образование ЮНОООО	17
C. Организация ЮНОООО	22
D. Участие в ЮНОООО	25
E. Управление ЮНОООО	27
F. Доля участников и их взносы в ЮНОООО	33
G. Распределение средств	35
H. Передача прав	37
I. Реструктуризация или преобразование	38
J. Роспуск и прекращение деятельности	39
K. Отделение или выход	39
L. Ведение учета, проверка и раскрытие информации	41
M. Урегулирование споров	43
Добавление	
Рекомендации по ЮНОООО	45



Справочная информация

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

2. Рабочая группа I приступила к работе по этому вопросу 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 проводила рассмотрение двух основных тем, одна из которых касалась упрощенного коммерческого образования, подходящего для нужд ММСП³. Эта работа велась на основе рамочного перечня вопросов, разработанного с учетом ключевых характерных черт упрощенных коммерческих режимов (описанных в документе [A/CN.9/WG.1/WP.86](#)), и как это показано в проекте типового закона об упрощенном коммерческом образовании ([A/CN.9/WG.1/WP.89](#)), а также в других возможных моделях (например, приводимых в приложении к документу [A/CN.9/WG.1/WP.83](#)).

3. После обсуждения рамочного перечня 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 концептуальные обсуждения⁴. Такой проект руководства для законодательных органов был подготовлен Секретариатом в ответ на эту просьбу.

4. Рабочая группа приступила к обсуждению проекта руководства на своей двадцать седьмой сессии (Вена, 3–7 октября 2017 года) и продолжила эту работу на своей двадцать восьмой сессии (Нью-Йорк, 1–9 мая 2017 года). На этих сессиях она рассмотрела все разделы Руководства (содержащегося в документе [A/CN.9/WG.1/WP.99/Add.1](#)), за исключением разделов G–K. Рабочая группа посвятила свои двадцать девятую сессию (Вена, 16–20 октября 2017 года) и тридцатую сессию (Нью-Йорк, 12–16 марта 2018 года) рассмотрению проекта

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 134, и там же, семидесятая сессия, Дополнение № 17 (A/70/17), пункты 220, 225, 340; там же, семьдесят первая сессия, Дополнение № 17 (A/71/17), пункт 347; там же, семьдесят вторая сессия, Дополнение № 17 (A/72/17), пункт 235; там же, семьдесят третья сессия, Дополнение № 17 (A/73/17), пункт 112; там же, семьдесят четвертая сессия, Дополнение № 17 (A/74/17), в процессе подготовки.*

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. Сноска 1 выше, 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.

руководства для законодательных органов по основным принципам регистра предприятий⁵ и возобновила обсуждение проекта руководства для законодательных органов по обществам ЮНСИТРАЛ с ограниченной ответственностью (ЮНООО) на своей тридцать первой сессии (Вена, 8–12 октября 2018 года). На этой сессии Рабочая группа рассмотрела пересмотренный проект руководства для законодательных органов (как он изложен в рабочем документе [A/CN.9/WG.1/WP.112](#)), включая изменения, вытекающие из обсуждений Рабочей группы на ее двадцать седьмой и двадцать восьмой сессиях. Были обсуждены следующие рекомендации (и сопутствующий комментарий): рекомендации 7–12 (разделы В об образовании ЮНООО и С об организации ЮНООО), за исключением рекомендации 10, рекомендация 15 (раздел D об управлении управляющими или участниками) и рекомендации 16 и 17 (раздел E о процентных долях в собственности ЮНООО и взносах участников).

5. Тридцать вторая сессия Рабочей группы (Нью-Йорк, 25–29 марта 2019 года) открылась двухдневным коллоквиумом по договорным сетям и другим формам межфирменного сотрудничества (25 и 26 марта). После коллоквиума Рабочая группа возобновила рассмотрение проекта руководства для законодательных органов (как он изложен в документе [A/CN.9/WG.1/WP.114](#)). Были обсуждены следующие рекомендации и соответствующий комментарий (некоторые из которых уже были рассмотрены на ее тридцать первой сессии): рекомендация 9 (раздел В об образовании ЮНООО), рекомендация 10 (раздел С об организации ЮНООО), рекомендации 11–16 (раздел D об управлении ЮНООО) и рекомендация 17 (раздел E о доле участников и их взносах в ЮНООО). Рабочая группа также обсудила несколько определений, включенных в раздел терминологии.

6. Нынешняя редакция проекта руководства для законодательных органов содержит изменения, вытекающие из обсуждений Рабочей группы на ее тридцать второй сессии⁶. Секретариат внес также дополнительные коррективы, необходимые для обеспечения последовательности и согласованности текста. В некоторых случаях такие коррективы привели к изменению порядка изложения рекомендаций и соответствующего комментария: эти рекомендации были последовательно перенумерованы, и все перекрестные ссылки были соответствующим образом скорректированы. Руководящие указания в отношении изменений отражены в сносках по всему тексту⁷. Кроме того, «Примечание для Рабочей группы» перед разделом I проекта текста (о реструктуризации или преобразовании) обращает внимание на вопросы, которые требуют дальнейшего рассмотрения Рабочей группой⁸.

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

⁵ Этот 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 См. доклад Рабочей группы о работе этой сессии, [A/CN.9/968](#).

⁷ Рабочая группа, возможно, пожелает учесть, что нынешний текст проекта руководства содержит сноски, относящиеся к более ранним вариантам этого рабочего документа или обсуждениям Рабочей группы до тридцать второй сессии. Эти сноски были сохранены для тех частей руководства, которые еще не были рассмотрены или были лишь частично рассмотрены Рабочей группой.

⁸ Рабочая группа, возможно, пожелает учесть, что большая часть «Примечаний для Рабочей группы», включенных в предыдущий вариант этого рабочего документа ([A/CN.9/WG.1/WP.114](#)), была рассмотрена на ее тридцать второй сессии.

Приложение

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

I. Введение

A. Цель Руководства для законодательных органов¹

1. Большинство коммерческих предприятий во всем мире — это ММСП. Они являются основой экономики во многих странах, и на их долю во всем мире приходится значительная часть занятого населения и валового внутреннего продукта (ВВП) государств. Тем не менее, несмотря на столь важную роль, на их деятельность и способность к развитию отрицательное воздействие по-прежнему оказывают несколько факторов. В отличие от более крупных предприятий, они не могут воспользоваться эффектом масштаба, чтобы выйти на новые рынки и расширить коммерческую деятельность, упуская таким образом возможности роста, открывающиеся в результате глобализации и экономической интеграции. Международные форумы и организации, а также отдельные государства признают важность укрепления экономической роли и положения ММСП, с тем чтобы они могли пользоваться выгодами от изменения международных экономических условий. ЮНСИТРАЛ особо отметила важность таких усилий, приняв решение приступить к работе по уменьшению количества правовых препятствий, с которыми сталкиваются ММСП на протяжении своего жизненного цикла. Эта работа привела, в частности, к подготовке настоящего Руководства для законодательных органов по [обществам ЮНСИТРАЛ с ограниченной ответственностью (ЮНООО)]².

2. Для поддержки образования и деятельности ММСП различные государства, представляющие разные правовые традиции во всем мире³, приняли законодательство об упрощенных формах предприятий. Такие формы предприятий могут быть корпоративными, партнерскими или смешанными⁴, а также могут представлять собой предприятия, состоящие из одного участника⁵, или формы

¹ Рабочая группа, возможно, пожелает принять к сведению, что Секретариат тщательно пересмотрел раздел А («Цель проекта руководства для законодательных органов»), содержащийся в рабочем документе [A/CN.9/WG.1/WP.114](#) (пункты 1–18), с целью устранения дублирования. В целях дальнейшего совершенствования в текст внесены дополнительные коррективы.

² Секретариат заключил термин «[Общество ЮНСИТРАЛ с ограниченной ответственностью (ЮНООО)]» в скобки, чтобы указать, что это временное название до принятия Рабочей группой решения по этому вопросу, см. сноски 16 и 24 ниже.

³ Подборка таких форм предприятий, включенных в сравнительный анализ, который Рабочая группа прежде всего рассмотрела в этой связи ([A/CN.9/WG.1/WP.82](#)), была подготовлена по 11 различным государствам из разных регионов мира и в общей сложности охватывала 16 правовых режимов.

⁴ Например, в Германии, Индии, Колумбии, Новой Зеландии, Объединенных Арабских Эмиратах, Сингапуре, Соединенном Королевстве Великобритании и Северной Ирландии, Соединенных Штатах Америки, Франции, Южной Африке и Японии.

⁵ Рабочей группе, например, была предоставлена информация в отношении «мелких индивидуальных предпринимателей» во Франции (см. пункты 22–23 документа [A/CN.9/WG.1/WP.87](#)) и в государствах — членах Организации по унификации коммерческого права в Африке (известной под своим французским акронимом OHADA) (Унифицированный пересмотренный закон об общем коммерческом праве, принятый 15 декабря 2010 года, см. www.ohada.com/actes-uniformes/940/999/titre-2-statut-de-l-entrepreneur.html). Среди других усилий по созданию особых режимов для единоличных предприятий можно отменить меры, принятые Европейским союзом (предложение о директиве Европейского парламента и Совета о частных единоличных компаниях с ограниченной ответственностью, Европейская комиссия, Брюссель, 9.4.2014 (COM (2014) 212 final)).

предприятий, которые могут не требовать наделения правосубъектностью, однако позволяют производить разделение активов⁶. Независимо от более конкретных особенностей, все эти законы направлены на обеспечение упрощенного порядка создания, гибкости организации и деятельности и возможности разделения активов.

3. Многие из этих форм предприятий успешно используются в рамках соответствующих правовых систем. Их принятие позволило снизить барьеры на начальном этапе, обеспечило эффективные организационные решения и сократило операционные издержки, что способствовало созданию новых рабочих мест и повышению темпов экономического роста. Кроме того, такие новые формы предприятий стимулируют переход неформальных предприятий в официальный сектор экономики. Различные национальные подходы к созданию и реформированию таких форм предприятий, как ориентированные непосредственно на ММСП, так и в других случаях, свидетельствуют о том, что для успешных видов практики во всем мире характерен ряд общих ключевых принципов, которые, таким образом, можно считать применимыми на международной основе.

4. В Руководстве для законодательных органов предпринимается попытка сформулировать на основе этих успешных видов практики и ключевых принципов ряд рекомендаций относительно того, каким образом государство может обеспечить разработку и регулировать применение упрощенных правовых форм для ММСП, которые будут наилучшим образом содействовать их успеху и устойчивости, стимулируя тем самым предпринимательство и способствуя участию в экономической деятельности и создании стоимости. Комментарий, который предшествует каждой рекомендации, основывается как на конкретных законодательных инициативах, обеспечивающих возможности для создания предприятий или коммерческих образований, состоящих из одного участника, так и на более широких реформах, проводимых в различных государствах в целях поддержки ММСП⁷, с тем чтобы более подробно разъяснить обоснование этих рекомендаций.

1. «Сначала подумай о малом»

а) Оценка потребностей предпринимателей

5. Законодательный режим для упрощенной формы предприятия должен прежде всего учитывать фактические потребности наиболее мелких коммерческих образований и избегать создания чрезмерного правового бремени. Исходя из наилучших видов практики и в целях подготовки правового текста, который позволит учесть возможность развития ММСП из очень маленького предприятия в более сложное предприятие, состоящее из нескольких участников⁸, в Руководстве применяется принцип «сначала подумай о малом»⁹. Для этого особое внимание в Руководстве уделяется тому, как предприниматели ММСП могут получить наибольшую выгоду от законодательства, основанного на содержащихся в нем рекомендациях, и как их можно стимулировать соблюдать изложенные в них принципы. Такими предпринимателями в основном являются владельцы микро- и малых предприятий в различных странах мира, основными особенностями которых являются сильная зависимость от человеческого капитала, а не от организационных процессов, ограниченные источники рабочей силы и число

⁶ См. альтернативные законодательные модели для микро- и малых предприятий, описанные Италией и Францией в документах [A/CN.9/WG.1/WP.87](#) и [A/CN.9/WG.1/WP.94](#).

⁷ Рабочей группе была представлена информация в отношении таких усилий в области реформ в ряде государств, включая Китай, Колумбию, Мексику, Руанду, Сальвадор, Таиланд, Филиппины, Чили и другие государства.

⁸ Как было решено 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](#)).

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

работников (которыми обычно являются родственники и друзья), ограниченный ассортимент предлагаемых клиентам изделий или услуг и ограниченный капитал. К числу таких предпринимателей могут относиться как уличные торговцы, так и владельцы малых семейных предприятий, желающие расширить масштабы своей коммерческой деятельности и официально оформить ее, равно как и мелкие компании, стремящиеся вырасти и закрепиться в более инновационных секторах, например в сфере информационных технологий, а также женщины-предприниматели, сталкивающиеся с неблагоприятными институциональными и законодательными условиями. Независимо от их размера и пола, микро- и мелкие предприниматели имеют ряд общих потребностей, как это описано ниже.

i) *Свобода, самостоятельность и гибкость*

6. Предприниматели ММСП, как можно предположить, хотят *свободы и самостоятельности* для того, чтобы самим принимать решения о том, как будет работать их предприятие, не будучи ограниченными жесткими и формальными правилами и процедурами или обязанными соблюдать подробные обязательные требования к ведению их деятельности. Они также хотят *гибкости* для того, чтобы адаптироваться к изменяющимся условиям, которые могут сильнее влиять на ММСП, чем на крупные компании, и чтобы решать вопрос о том, как будут изменяться и развиваться их предприятия с течением времени.

ii) *Оперативность, простота и доступность*

7. Предприниматели ММСП, вероятно, хотят, чтобы *оперативность и простота* были характерными чертами правил в отношении юридического оформления их предприятий, а также в отношении управления ими и их функционирования. Такие правила должны быть составлены в простой и *доступной* форме, и следует поощрять применение современных технологий, например мобильных приложений для совершения платежей или подготовки финансовых отчетов.

iii) *Индивидуальность и узнаваемость*

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

iv) *Определенность и защита имущественных прав*

9. Независимо от размера предприятия, предприниматели нуждаются в *определенности и защите своих имущественных прав*. Поэтому предприниматели ММСП захотят контролировать активы своего коммерческого предприятия и воспользоваться преимуществами разделения активов для защиты своих личных активов от возможных исков со стороны кредиторов их предприятий. И наоборот, личные кредиторы владельцев и управляющих предприятий должны быть лишены возможности осуществлять изъятие активов предприятий для погашения личной задолженности.

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

¹¹ По вопросу о важности регистрации предприятия для приобретения предприятием коммерческой индивидуальности см. Руководство ЮНСИТРАЛ для законодательных органов по основным принципам регистра предприятий («Руководство ЮНСИТРАЛ по регистру предприятий»).

v) *Контроль и управление*

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

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

11. В Руководстве предлагается организационно-правовая форма предприятия, которая отходит от более традиционных, иерархических и формальных моделей управления, которые могут не подходить для малых предприятий. Например, в Руководстве признаются потребности предпринимателей ММСП в свободе и гибкости и подчеркивается важность свободы договора. Вместе с тем в Руководстве, благодаря наличию многочисленных стандартных положений¹², признается также, что таким предпринимателям может потребоваться также защита в случае возникновения обстоятельств или событий, которые они не могли предвидеть. Простота и доступность характерны для всех аспектов создания и деятельности предприятия, а также для используемой в Руководстве терминологии. В целях обеспечения для ММСП индивидуальности и узнаваемости в Руководстве предусматривается простой механизм создания предпринимателем юридически признанного предприятия, обладающего собственной правосубъектностью. Защита в виде ограничения ответственности коммерческого предприятия и правила, касающиеся передачи прав его участникам, являются механизмами, которые обеспечивают определенность и защиту имущественных прав предпринимателей ММСП. Наконец, контроль со стороны предпринимателей ММСП за деятельностью своих предприятий и управлением ими обеспечивается путем уделения особого внимания управлению предприятием его участниками в качестве стандартного подхода к руководству предприятием и горизонтальной организационной структуре, характерной для ЮНООО.

c) **Создание отдельного режима**

12. В Руководстве для законодательных органов признается также, что оптимальным решением для создания соответствующего упрощенного правового режима для ММСП должно быть не реформирование и упрощение существующих режимов корпоративного права, а разработка отдельного¹³ правового режима, ориентированного на нужды ММСП. Поэтому структура, предусмотренная в настоящем тексте, не определяется и конкретно не связана с существующим законодательством о партнерствах, корпорациях или компаниях в каком-либо государстве.

13. Одно из очевидных преимуществ такого подхода состоит в том, что он облегчает государствам принятие режима, в котором воплощены рекомендации настоящего Руководства, и позволяет им разрабатывать соответствующие законодательные меры с использованием метода чистого листа. Кроме того, отдельный¹⁴ правовой режим для ММСП может обеспечить международно-признанные стандарты для создания упрощенных коммерческих предприятий, что ограничит проблемы, возникающие из-за отсутствия международного признания

¹² Для большей согласованности с целью законодательной рекомендации Секретариат заменил по всему тексту термин «стандартные нормы» термином «стандартные положения» и термин «императивные нормы» термином «императивные положения».

¹³ В соответствии с решением Рабочей группы на ее двадцать четвертой сессии (пункт 54 документа [A/CN.9/831](#)). См. также разные подходы к правовой реформе, изложенные в пунктах 5–7 документа [A/CN.9/WG.1/WP.82](#).

¹⁴ В соответствии с решением Рабочей группы на ее двадцать четвертой сессии (пункт 54 документа [A/CN.9/831](#)). См. также разные подходы к правовой реформе, изложенные в пунктах 5–7 документа [A/CN.9/WG.1/WP.82](#).

организационно-правовой формы предприятия, и тем самым облегчит трансграничные сделки¹⁵.

14. В соответствии с таким взвешенным и четким подходом к реформированию законодательства о ММСП в Руководстве используется терминология, которая должна быть как можно более нейтральной. Для учета существующих решений из сферы корпоративного права, но без использования его более жестких норм, термины «корпоративный» и «компания» не употребляются. Вместо этого в настоящем Руководстве описывается новый субъект: «Общество ЮНСИТРАЛ с ограниченной ответственностью» (ЮНООО)¹⁶. Этот термин указывает на то, что форма предприятия, создаваемая на основе содержащихся в Руководстве рекомендаций, является инновационной и не зависимой от действующих систем законодательства о компаниях и их более жестких норм. Создание ЮНООО призвано содействовать достижению желаемых целей и соображений, изложенных выше.

В. Терминология

15. Приводимые ниже термины предназначены для того, чтобы ориентировать читателя Руководства для законодательных органов. Разъяснения в отношении их использования в Руководстве могут способствовать обеспечению четкого и широкого понимания обсуждаемых концепций. Следует отметить, что в тех случаях, когда используются такие термины, как данные, документы, соглашения, налоговые декларации, финансовые ведомости, записи и другие аналогичные формулировки, такая ссылка охватывает как их электронную, так и их бумажную версию, если в тексте не указано иное¹⁷.

- *Финансовая ведомость*: «Финансовая ведомость» означает отчет, в котором представлена информация о финансовой деятельности и финансовом положении ЮНООО.
- [...] ¹⁸.
- *Назначенный управляющий*: «Назначенный управляющий» означает лицо или лиц, отвечающих за управление ЮНООО, когда ЮНООО не управляется исключительно всеми его участниками. «Назначенный управляющий» может быть либо лицом, не являющимся участником ЮНООО, либо его участником, либо и тем, и другим в определенном сочетании¹⁹.
- *Большинство*: «Большинство» означает более половины участников ЮНООО по принципу «один участник — один голос»²⁰.

¹⁵ См. записку Секретариата ЮНСИТРАЛ, [A/CN.9/780](#).

¹⁶ На своей двадцать седьмой сессии Рабочая группа согласилась использовать термин «ЮНООО» на временной основе, пока она не примет другого решения о предпочтительном термине для обозначения обсуждаемого упрощенного коммерческого образования (пункт 43 документа [A/CN.9/895](#)).

¹⁷ Секретариат переработал этот пункт (пункт 27 документа [A/CN.9/WG.1/WP.112](#)) для большей ясности.

¹⁸ На своей тридцать второй сессии Рабочая группа согласилась с тем, что термин «уставные данные» можно исключить из раздела терминологии, и вместо этого в Руководстве можно было бы ссылаться на «информация, представляемая регистру предприятий» (пункт 26 документа [A/CN.9/968](#)). Это изменение было внесено по всему тексту Руководства.

¹⁹ По просьбе Рабочей группы, высказанной на ее тридцать первой сессии, Секретариат пересмотрел определение термина «управляющий» (пункт 68 документа [A/CN.9/963](#)).

²⁰ На своей тридцать второй сессии Рабочая группа согласилась с тем, что разногласия между участниками должны урегулироваться решением большинства голосов участников (пункт 37 документа [A/CN.9/968](#)). Поэтому Секретариат определил «большинство» со ссылкой на принцип «один участник — один голос», чтобы дифференцировать его от голосов на акцию.

- *Участник (участники)*: «Участник (участники)» означает собственника (собственников) ЮНООО (ср. «ЮНООО»).
- *Правила организации*: «Правила организации» означают правила, которые регулируют организацию ЮНООО²¹.
- *Квалифицированное большинство*: «Квалифицированное большинство» означает [процентную долю по решению Рабочей группы] участников ЮНООО по числу участников²².
- *Доля*: «Доля» означает долю участника ЮНООО в собственности предприятия. Она включает финансовую долю участника в прибылях и убытках ЮНООО и право на получение распределяемых средств²³.
- *Общество ЮНСИТРАЛ с ограниченной ответственностью [ЮНООО]*²⁴: «Общество ЮНСИТРАЛ с ограниченной ответственностью [ЮНООО]» означает организационно-правовую форму предприятия с ограниченной ответственностью и правоспособностью, как это рассматривается в Руководстве для законодательных органов.

II. Создание и функционирование ЮНООО

A. Общие положения

а) Законодательная база

16. Как было отмечено выше (см. пункт 12), вместо того чтобы предлагать корректировки или изменения в корпоративных структурах, которые существуют в большинстве стран, в Руководстве предлагается особая форма предприятия, которая, хотя она и повторяет различные элементы других корпоративных форм, предназначена для принятия в соответствии с отдельным законодательством, подготовленным на основе рекомендаций Руководства для законодательных органов²⁵.

17. Хотя организационно-правовые формы предприятий, не являющихся открытыми акционерными компаниями, могут различаться в разных государствах, одна из их главных особенностей заключается в том, что они стремятся работать как можно более независимо от строгих правил, регулирующих деятельность корпораций. Например, такие предприятия обычно стремятся получить

²¹ На своей тридцать второй сессии Рабочая группа решила заменить термин «соглашение между участниками» термином «правила организации» и исключить из определения слово «зарегистрированные» (пункты 27–28 документа [A/CN.9/968](#)). Секретариат заменил термин «соглашение между участниками» термином «правила организации» по всему тексту.

²² На своей тридцать первой сессии Рабочая группа согласилась сформулировать определение термина «квалифицированное большинство» на своих будущих сессиях (пункт 68 документа [A/CN.9/963](#)). Секретариат пояснил, что голоса следует рассчитывать по числу участников, а не в соответствии с долей участника, согласно определению термина «большинство» выше.

²³ На своей тридцать второй сессии Рабочая группа решила ограничить определение доли экономическими правами (пункт 46 документа [A/CN.9/968](#)), и Секретариат соответствующим образом скорректировал текст Руководства.

²⁴ Рабочая группа, возможно, пожелает принять во внимание, что определение термина «ЮНООО» включено только для облегчения рассмотрения этих материалов в соответствии с решением Рабочей группы о том, что этот термин используется на временной основе (см. сноску 16 выше).

²⁵ На своей двадцать седьмой сессии Рабочая группа решила вернуться к обсуждению вопроса о связи Руководства для законодательных органов с действующим законодательством о компаниях на более позднем этапе (пункт 22 документа [A/CN.9/895](#)). Секретариат изменил формулировку этого пункта (пункт 20 документа [A/CN.9/WG.1/WP.114](#)), чтобы уточнить, что, хотя ЮНООО основывается на отдельном законодательстве, оно по-прежнему должно соответствовать внутреннему законодательству государства и для заполнения любых пробелов будут по-прежнему применяться общие принципы права.

конкретную правовую защиту от действия правил, регулирующих деятельность открытых акционерных компаний, в результате чего они получают возможность воспользоваться упрощенными правилами создания, требованием о наличии номинального уставного капитала или отсутствием требования о минимальном размере уставного капитала, более широкой свободой договора и менее строгими требованиями к раскрытию информации.

b) Гибкость за счет свободы договора

18. Основное внимание в процессе реформирования законодательства в целях оказания содействия в создании предприятий, не являющихся открытыми акционерными компаниями, до сих пор уделялось созданию гибких форм предприятий, которые могут быть привязаны к потребностям определенных закрытых видов предприятий, включая ММСП, желающие официально зарегистрировать и разделить личное имущество и активы коммерческого предприятия, семейные фирмы, совместные предприятия и компании по предоставлению профессиональных услуг. В некоторых государствах реформы привели к разработке законодательных моделей, которые позволяют отделить коммерческие активы субъекта от личных активов участников без создания юридического лица. Это дает возможность обособить активы ММСП от активов участников с помощью создания организационно-правовой структуры, которая не является в полной мере юридическим лицом с ограниченной ответственностью и правосубъектностью²⁶.

19. В список гибких форм предприятий предполагается добавить и ЮНООО. Гибкость формы предприятий частично достигается посредством предоставления возможности для организации ЮНООО в целях проведения широкого спектра видов деятельности (см. пункты 23 и 24 и рекомендацию 2 ниже) и посредством признания важности принципа свободы договора применительно к таким предприятиям. В этом отношении свобода договора стала руководящим принципом установления внутренней организации ЮНООО (см. пункты 53 и 54 ниже)²⁷.

20. В Руководстве для законодательных органов участникам предприятия разрешается с помощью договорных механизмов (т.е. правил организации) договариваться о внутреннем управлении предприятием, обходя ненужные и обременительные защитные требования, традиционно связанные с публичными компаниями, и устанавливать права и обязанности, которые больше соответствуют потребностям более мелких предприятий.

21. В то же время в Руководстве для законодательных органов содержится ряд рекомендаций относительно императивных положений, от которых нельзя отойти на основании соглашения между участниками, а также ряд стандартных положений для заполнения любых пробелов в правилах организации. Эти стандартные положения могут иметь особенно важное значение для менее крупных или менее опытных предпринимателей, которые не могут предвидеть все возможные моменты, влияющие на успешное функционирование ЮНООО.

²⁶ На своей двадцать седьмой сессии Рабочая группа согласилась перенести второе предложение текста пункта 37 документа [A/CN.9/WG.1/WP.99](#) («Тем не менее следует отметить... правосубъектностью») в более уместное место Руководства для законодательных органов и исключить слова «и ограниченной ответственности» после слов «без задействования концепции правосубъектности» (пункты 31 и 32 документа [A/CN.9/895](#)). Секретариат перенес это предложение текста в пункт 19 выше с дополнительными редакционными изменениями.

²⁷ В отношении принципа свободы договора, который характеризует ЮНООО, Рабочая группа отметила, что ММСП, возможно, будет трудно установить необходимые правила и что могут быть использованы стандартные формы, с тем чтобы помочь таким предприятиям (см. пункт 63 документа [A/CN.9/800](#), пункт 23 документа [A/CN.9/WG.1/WP.86](#), и пункт 58 документа [A/CN.9/963](#)). Рабочая группа одобрила предложение о подготовке такой стандартной формы правил организации, с тем чтобы помочь ММСП в этом отношении (пункт 33 документа [A/CN.9/968](#)).

22. В рекомендации 1 подчеркивается особая природа ЮНООО как особой формы предприятия, которая предоставляет его участникам широкую свободу договора для организации своей деятельности²⁸.

Рекомендация 1. В законодательстве следует предусмотреть, что общество ЮНСИТРАЛ с ограниченной ответственностью («ЮНООО») регулируется [настоящим законом] и правилами организации²⁹.

23. Рекомендация 2 допускает организацию ЮНООО для осуществления любой законной предпринимательской или коммерческой деятельности. Применяется весьма широкий подход к разрешенной деятельности ЮНООО, с тем чтобы предоставить максимальные возможности для проявления гибкости ММСП, которые, как предполагается, будут использовать данную форму предприятия. С учетом традиционного подхода в текстах ЮНСИТРАЛ в Руководстве поддерживается мнение о том, что государствам следует широко толковать термины «коммерческий» и «предпринимательский», с тем чтобы избежать непреднамеренного сужения разрешенной сферы деятельности ЮНООО³⁰. Кроме того, в Руководстве для законодательных органов используется подход, принятый в рамках ряда законодательных реформ и заключающийся в исключении положений об общих целях, с тем чтобы коммерческие образования могли заниматься любой законной деятельностью согласно законодательству соответствующего государства. Таким образом, Руководство для законодательных органов предоставляет участникам ЮНООО возможность решать, желают ли они включить в правила организации более ограничительное положение о целях. Государства, в которых действует требование о том, что хозяйствующие субъекты обязаны перечислить все виды своей деятельности, возможно, пожелают рассмотреть вопрос о том, чтобы отменить это требование применительно к ЮНООО.

24. Государства, желающие запретить ЮНООО работать в определенных регулируемых секторах, таких как банковская сфера, микрокредитование или страховое дело, могут перечислить производственные секторы или виды деятельности, которыми не могут заниматься ЮНООО. В целях обеспечения дополнительной ясности государства могут прямо разрешить участие ЮНООО в конкретных видах деятельности, которые могут включать деятельность в сельскохозяйственном и ремесленном секторах и в секторе культуры³¹.

Рекомендация 2. В законодательстве следует предусмотреть, что ЮНООО может быть организовано для проведения любой законной предпринимательской или коммерческой³² деятельности.

²⁸ Секретариат пересмотрел пункты 18–22 Руководства (пункты 27–30 документа [A/CN.9/WG.1/WP.99](#)) предыдущих версий этого рабочего документа для большей ясности текста. Пункт 22 был дополнительно пересмотрен в документе [A/CN.9/WG.1/WP.116](#) для обеспечения соответствия с измененным пунктом 16 выше.

²⁹ На своей двадцать седьмой сессии Рабочая группа согласилась исключить слова «если таковое имеется» в конце рекомендации 1 (пункт 24 документа [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 документа [A/CN.9/895](#)). Секретариат заключил формулировку «настоящим законом» в скобки для указания на то, что эта формулировка относится к внутреннему законодательству, которое будет принято на основе Руководства для законодательных органов.

³⁰ Секретариат пересмотрел данный пункт (пункты 31 и 32 документа [A/CN.9/WG.1/WP.99](#)) для обеспечения соответствия с пересмотренной рекомендацией 2 и с учетом просьбы Рабочей группы, высказанной на ее двадцать седьмой сессии, в отношении того, что термины «коммерческий» и «предпринимательский» следует трактовать расширительно (пункт 30 документа [A/CN.9/895](#)).

³¹ Секретариат пересмотрел формулировку пункта 24 (пункт 36 документа [A/CN.9/WG.1/WP.112](#)), исключив слова «или участие... фондов», для большей ясности.

³² На своей двадцать седьмой сессии Рабочая группа решила включить слова «предпринимательской или коммерческой» перед словом «деятельности» (пункт 30 документа [A/CN.9/895](#)).

25. В Руководстве для законодательных органов рекомендуется наделить ЮНООО правосубъектностью, чтобы обеспечить ЮНООО статус юридического лица, существующего отдельно от своих участников³³. 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.

26. Правосубъектность является средством, с помощью которого активы ЮНООО могут быть отделены от личных активов его участников — процесс, который именуется конструктивным разделением активов. Самостоятельная правосубъектность позволяет ЮНООО защититься от возможных исков со стороны личных кредиторов его участников. Это в свою очередь способствует защитному обособлению активов ЮНООО, которому была предоставлена ограниченная ответственность и которое может впоследствии защитить личные активы участников ЮНООО от любых мер в том случае, если оно не в состоянии погасить свои долги или выполнить свои обязательства или становится участником правовых споров³⁴. Правосубъектность и защита в виде ограничения ответственности (см. рекомендацию 4) являются, таким образом, удобным правовым механизмом, который позволяет ЮНООО обособить свои активы от личных активов его участников³⁵.

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

Рекомендация 3. В законодательстве следует предусмотреть, что ЮНООО обладает правосубъектностью, отдельной от его участников³⁶.

28. Рекомендация 4 касается одного из основных последствий наделения коммерческого образования правосубъектностью в том смысле, что участники ЮНООО не несут личной ответственности по обязательствам и задолженности ЮНООО, за исключением случаев ненадлежащего или мошеннического использования участниками правосубъектности ЮНООО³⁷. Таким образом, рекомендация 4 является императивным положением.

³³ Секретариат пересмотрел первое предложение пункта 25 (пункт 37 документа [A/CN.9/WG.1/WP.112](#)) для большей ясности.

³⁴ Секретариат поменял порядок предложений текста «Отдельная правосубъектность... его участников», как они изложены в документе [A/CN.9/WG.1/WP.99](#), с тем чтобы обеспечить последовательность текста этого пункта.

³⁵ В соответствии с результатами обсуждения Рабочей группы на ее двадцать седьмой сессии Секретариат включил в это место (пункт 36 документа [A/CN.9/WG.1/WP.99](#)) вступительное предложение текста пункта 37 документа [A/CN.9/WG.1/WP.99](#). См. также сноску 26 выше.

³⁶ На своей двадцать седьмой сессии Рабочая группа согласилась включить в конце текста этой рекомендации слова «отдельной... участников» (пункт 33, [A/CN.9/895](#)).

³⁷ С учетом изменений, внесенных по просьбе Рабочей группы, высказанной на ее двадцать седьмой сессии (пункт 34(b) документа [A/CN.9/895](#)), и изменений, предложенных Секретариатом для обеспечения соответствия с пересмотренной рекомендацией 4, был пересмотрен пункт 28 (пункт 40 документа [A/CN.9/WG.1/WP.112](#)), который ранее гласил следующее: «В проекте рекомендации 4 устанавливается стандартное правило, согласно которому участники ЮНООО будут пользоваться ограниченной ответственностью по обязательствам ЮНООО». Вместе с тем Секретариат предлагает внести в этот пункт дополнительное изменение для обеспечения большей ясности концепции ограниченной ответственности и ее связи с правосубъектностью. Кроме того, предлагается указать, что рекомендация 4 является императивным, а не стандартным положением. Секретариат

29. Ограниченная ответственность³⁸ позволяет предпринимателям принимать коммерческие решения, не опасаясь, что их личные активы в случае плохого функционирования коммерческого предприятия окажутся под угрозой или что они станут участниками правовых споров³⁹. Это важно как для защиты участников, так и для поощрения инноваций или развития коммерческой деятельности, поскольку это позволяет предпринимателям идти на коммерческие риски, не опасаясь неудачи. Тем не менее многие ММСП в настоящее время не пользуются теми выгодами, которые дает защита в виде ограничения ответственности. В некоторых государствах ММСП не предлагается защита в виде ограниченной ответственности, поскольку существует опасение, что это будет поощрять беспринципность предпринимателей и не позволит обеспечить достаточную защиту для третьих сторон, имеющих дело с ММСП. В то же время другие государства предоставляют участникам ММСП возможность получить защиту в виде ограничения ответственности, поскольку считается, что это будет поощрять предпринимательство и способствовать привлечению капитала⁴⁰. Законодательный режим, регулирующий создание ЮНООО, сам по себе, а также в целях предоставления таким экономическим субъектам этого важного и привлекательного элемента защиты, предусматривает ограничение ответственности для участников ЮНООО.

30. Наличие такой защиты в виде ограничения ответственности, как правило, уберегает участников ЮНООО от прямой или косвенной личной ответственности в результате деятельности ЮНООО. На деле финансовая ответственность участника ЮНООО ограничена фиксированной суммой — обычно размерами вклада участника в ЮНООО. Как было отмечено выше (см. пункты 25 и 26), ограниченная ответственность участников и самостоятельная правосубъектность предприятия — это зачастую два тесно связанных между собой элемента (см. рекомендацию 3 выше). Предоставление ЮНООО обоих режимов будет содействовать укреплению стабильности предприятия и улучшению его доступа к более дешевым кредитам.

31. Само ЮНООО несет ответственность перед своими генеральными кредиторами, и для удовлетворения их требований могут быть использованы все активы ЮНООО. Кроме того, важно отметить, что ограничение ответственности участника по обязательствам ЮНООО относится к той ответственности, которая возникает исключительно вследствие статуса данного лица как участника ЮНООО. Участники ЮНООО по-прежнему могут нести личную ответственность за гражданские правонарушения⁴¹ или же, например, участник может нести ответственность за личную гарантию, которая была предоставлена в связи с обязательствами ЮНООО. Кроме того, договор с третьей стороной, заключенный до момента создания ЮНООО, может стать основанием для возникновения личной ответственности участников или управляющих ЮНООО, которые заключили этот договор. Участникам следует включить в правила организации

включил в пункт 85 понятие порядка распределения ответственности между участниками (см. пункт 36 документа [A/CN.9/895](#)). См. также сноску 123 ниже.

³⁸ Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о целесообразности отдельно рассмотреть в этом разделе ЮНООО с одним участником и более сложные формы ЮНООО (пункт 90 документа [A/CN.9/963](#)).

³⁹ Секретариат заменил слова «в случае неудачи окажутся под угрозой» нынешней формулировкой для более полного разъяснения сферы охвата «ограниченной ответственности».

⁴⁰ Секретариат добавил в этот пункт (пункт 39 документа [A/CN.9/WG.1/WP.99](#)) предложения «В некоторых государствах... привлечению капитала» для большей ясности текста.

⁴¹ На своей двадцать седьмой сессии Рабочая группа согласилась исключить слова «или ответственность... ЮНООО» перед словами «или же, например», поскольку они касаются вопросов ответственности другого рода, отличающихся от тех, которые рассматриваются в данном пункте (пункт 34(а) документа [A/CN.9/895](#)).

положение о том, как следует рассматривать такие случаи, например будет ли ЮНООО брать на себя права и обязанности, согласованные от его имени⁴².

32. Разумеется, суды будут сохранять возможность аннулировать защиту ЮНООО в виде ограничения ответственности и установить личную ответственность участников и управляющих в случаях мошенничества или других противоправных деяний, совершенных от имени ЮНООО («снятие корпоративной защиты»)⁴³. Такое злоупотребление организационно-правовой формой ЮНООО может, например, произойти в том случае, когда один из участников использует активы ЮНООО так, как если бы это были личные активы этого участника.

Рекомендация 4. В законодательстве следует предусмотреть, что участник не несет личной ответственности по обязательствам ЮНООО исключительно на основании того, что он является участником этого ЮНООО⁴⁴.

33. Некоторые государства придерживаются мнения, что требование относительно минимального капитала является разумным *quid pro quo* для того, чтобы участники предприятия, не являющегося открытой акционерной компанией, могли воспользоваться выгодами защиты в виде ограничения ответственности. Тем не менее для частных коммерческих предприятий многие такие государства значительно снизили требования в отношении минимального капитала 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 предприятия и в предоставлении информации относительно финансовых прав и прав на принятие решений⁴⁵. 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 трудности⁴⁶. В то же время, поскольку минимальный капитал, необходимый для создания такого предприятия, наряду с правилами бухгалтерского учета необходимой капитализации, зачастую является одним из самых важных факторов в процессе создания нового

⁴² На своей двадцать седьмой сессии Рабочая группа согласилась включить в комментарий обсуждение вопроса, касающегося договоров, заключенных до законного оформления ЮНООО (пункт 51 документа [A/CN.9/895](#)). Секретариат переработал последнее предложение («Участникам следует ... от его имени») этого пункта (пункт 35 документа [A/CN.9/WG.1/WP.114](#)) для обеспечения большей согласованности с результатами обсуждений в Рабочей группе на этой сессии.

⁴³ См. также пункт 34(е) в связи с рекомендацией 5, а также рекомендации 17, 20 и 21.

⁴⁴ На своей двадцать седьмой сессии Рабочая группа согласилась сохранить текст рекомендации 4.1 и исключить рекомендацию 4.2, как они содержатся в сноске 37 документа [A/CN.9/WG.1/WP.99](#), отразив, однако, содержание предложенной рекомендации 4.2 в другом месте текста, возможно, в связи с правилами организации (пункт 37 документа [A/CN.9/895](#)). Секретариат выполнил это предложение в пункте 85 нынешнего пересмотренного варианта.

⁴⁵ На своей тридцать первой сессии Рабочая группа высказала мнение, что термин «право голоса» может вызвать путаницу в таком упрощенном контексте как ЮНООО. В связи с этим Секретариат предложил заменить его во всем тексте Руководства термином «права на принятие решений».

⁴⁶ Секретариат пересмотрел данный пункт (пункт 44 документа [A/CN.9/WG.1/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 документа [A/CN.9/895](#)).

предприятия, отмена этого требования может положительно повлиять на показатели образования новых предприятий. Кроме того, в порядке принципиального решения государства, одна из конкретных проблем, связанная с установлением требований в отношении минимального капитала, сопряжена с трудностью количественной оценки надлежащей суммы и с неизбежной жесткостью в случае принятия такого решения⁴⁷.

34. Вопрос о требованиях в отношении минимального капитала следует рассматривать в контексте общих механизмов защиты кредиторов и других третьих сторон, имеющих дело с ЮНООО⁴⁸. Наиболее важные из таких механизмов включены в Руководство для законодательных органов в качестве императивных положений, а другие можно найти в других частях законодательной базы различных государств. Эти механизмы включают:

а) установление ответственности участников ЮНООО за ненадлежащее распределение средств и их обязательства выплачивать ЮНООО возмещение за любое такое распределение (см. рекомендации 20 и 21, которые содержат императивные положения);

б) установление стандартов поведения, включая добросовестность и фидуциарные обязательства (см. рекомендацию 17, которая содержит императивное положение);

с) требование прозрачности и доступности в процессе хранения и предоставления документации и информации ЮНООО (см. рекомендации 26 и 27, которые содержат императивные положения);

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

е) допущение исключений из принципа защиты в виде ограничения ответственности участников ЮНООО при определенных обстоятельствах (норма, касающаяся «снятия корпоративной защиты», является средством правовой защиты в отношении корпораций и других образований с ограниченной ответственностью, которая предусмотрена в некоторых государствах, но может не иметь⁴⁹ обязательного нормативно-правового характера в отношении ЮНООО, для которых это, возможно, лучше сделать с помощью императивных положений, которые запрещают участникам злоупотреблять организационно-правовой формой ЮНООО и которые содержатся в рекомендациях 17, 20 и 21)⁵⁰;

⁴⁷ Секретариат перенес в данное место предложения «В то же время, поскольку минимальный... такого решения» и исключил остальную часть этого пункта для обеспечения большей согласованности текста.

⁴⁸ Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, чтобы включить этот пункт в отдельный раздел, касающийся защиты кредиторов и других третьих сторон. Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть следующие аспекты для будущего обсуждения: а) должны ли участники ЮНООО нести ответственность перед кредиторами или только перед ЮНООО (в случае злоупотребления организационно-правовой формой ЮНООО со стороны участников); и б) могут ли кредиторы принудить ЮНООО к действиям против его участников.

⁴⁹ Секретариат предлагает заменить слова «не носит» (см. пункт 38 (е) документа A/CN.9/WG.1/WP.114) словами «может не иметь», чтобы устранить возможное несоответствие с пунктом 32.

⁵⁰ Рабочая группа, возможно, пожелает также учесть, что ранее она уже рассматривала вопрос о «снятии корпоративной защиты» и пришла к общему мнению, что «правила, касающиеся снятия корпоративной защиты, являются достаточно подробными и могут значительно отличаться в зависимости от конкретного государства и что поэтому пытаться установить такие стандарты в тексте Руководства, возможно, было бы непродуктивно, за исключением указания в комментарии на потенциальную важность такого средства правовой защиты и отнесения вопроса об установлении соответствующих стандартов к компетенции принимающих законодательства государств» (пункты 56 и 58, A/CN.9/831).

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

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

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

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

35. В соответствии с характером ЮНООО в качестве механизма содействия ММСП, а также с учетом ряда законодательных реформ, в рамках которых требование в отношении минимального капитала было заменено другими механизмами для защиты третьих сторон, имеющих дело с ММСП, в Руководстве для законодательных органов не рекомендуется вводить требования о минимальном капитале, необходимом для создания ЮНООО. Как было отмечено выше, основными механизмами, предусмотренными в Руководстве для законодательных органов в целях защиты третьих сторон, имеющих дело с ЮНООО, являются императивные положения в рекомендациях 6, 17, 20, 21, 26 и 27, как это указано в подпунктах 34 (а)–(е) выше.

36. Даже если принципиальные соображения того или иного государства требуют установления требования в отношении минимального капитала — пусть даже в номинальном или постепенно увеличивающемся размере, — в настоящем Руководстве такое требование в отношении ЮНООО не предусмотрено⁵². Вместо этого могут быть рассмотрены другие механизмы, такие как установление максимальных размеров (например, исходя из числа работников) или уровня рентабельности ЮНООО, от которого затем можно потребовать преобразования в другую организационно-правовую форму (для которой государство уже сможет потребовать установления минимального размера капитала) при превышении таких максимальных размеров. Следует, однако, отметить, что такой подход может неоправданно ограничить рост ЮНООО.

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

37. Для того чтобы предупредить третьи стороны о том, что они, возможно, имеют дело с ЮНООО, в законодательстве следует потребовать, чтобы в названии ЮНООО обязательно содержались формулировки или сокращения (например, «ЮНООО»)⁵³, позволяющие отличить его от других видов коммерческих образований⁵⁴. Использование одной и той же или схожих формулировок или сокращений в разных государствах поможет ЮНООО включиться в

В любом случае суды все равно могут «снять корпоративную защиту» в соответствии с законодательством государства, если участники ЮНООО злоупотребляют его организационно-правовой формой, и такое средство не обязательно специально включать в текст Руководства для законодательных органов (в связи с этим см. также пункт 35 документа [A/CN.9/895](#)).

⁵¹ См. соответствующие рекомендации в Руководстве ЮНСИТРАЛ по регистрам предприятий.

⁵² Секретариат изменил формулировку первого предложения данного пункта (пункт 49 документа [A/CN.9/WG.1/WP.112](#)) для большей ясности.

⁵³ В соответствии со сносками 16 и 24 выше этот термин («ЮНООО») используется в порядке примера.

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

трансграничную торговлю в том смысле, что определяющие характеристики этого образования сразу станут известны после признания формулировки или сокращения, даже в трансграничном контексте. Поскольку ЮНООО предлагается как организационно-правовая форма, конкретно привязанная к нуждам ММСП, в дополнение к действующим моделям, его лучше всего идентифицировать формулировкой или сокращением, которые не связаны местным правовым контекстом⁵⁵.

38. Некоторые государства, возможно, пожелают потребовать от ЮНООО использовать его отличительные формулировки или сокращения во всей переписке с третьими сторонами, с тем чтобы предупредить эти стороны о его правосубъектности⁵⁶. Следует тщательно рассмотреть соответствующие санкции за невыполнение этого требования. Отказ в предоставлении ЮНООО защиты в виде ограниченной ответственности может стать слишком жестким наказанием. Вместо этого государства, поощряя ЮНООО к использованию такой отличительной формулировки или сокращения во всей корреспонденции с целью повышения юридической определенности, могут решить не делать это обязательным требованием, с тем чтобы не создавать дополнительное бремя для ЮНООО, потенциально увеличивая его административные расходы, связанные с соблюдением и проверкой. Если подходить к этому с практической точки зрения, то, поскольку соответствующие отличительные формулировки или сокращения являются частью названия ЮНООО, они в любом случае будут, скорее всего, включаться во всю переписку с участием ЮНООО.

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

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

В. Образование ЮНООО

40. В Руководстве для законодательных органов принят гибкий подход и рекомендуется разрешить в законодательстве создание и функционирование ЮНООО с одним участником или с несколькими участниками. Это дает возможность создавать ЮНООО одному участнику, в том числе индивидуальному предпринимателю, занимающемуся относительно простой коммерческой деятельностью, и позволяет обеспечить развитие ЮНООО, начиная с предприятия с одним участником до более сложного образования с несколькими участниками. Для защиты кредиторов и третьих сторон, имеющих дело с ЮНООО, и обеспечения правовой определенности в рекомендации 7 предусматривается, что в ЮНООО в любой момент должен входить по крайней мере один участник. В случае

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

⁵⁶ Секретариат заменил термин «ограниченная ответственность» в пункте 38 выше (пункт 51 документа [A/CN.9/WG.1/WP.112](#)) термином «правосубъектность», с тем чтобы подчеркнуть отличительную особенность ЮНООО.

⁵⁷ Во исполнение просьбы Рабочей группы, высказанной на ее двадцать седьмой сессии, Секретариат исключил пункты 50–52 документа [A/CN.9/WG.1/WP.99](#) (пункт 46 документа [A/CN.9/895](#)).

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

ЮНООО с одним участником государствам следует предусмотреть разумный срок для замены этого участника, если правила организации не содержат надлежащего положения в этом отношении, с тем чтобы избежать автоматического роспуска ЮНООО⁵⁹. В качестве дополнительного элемента, способствующего повышению гибкости ЮНООО, в рекомендации 7 не указывается максимальное число участников для ЮНООО⁶⁰.

41. В законодательстве о создании ЮНООО государствам важно рассмотреть вопрос о том, может ли участник ЮНООО быть юридическим лицом или разрешается участие в ЮНООО только физическим лицам. Если юридическому лицу разрешается быть участником ЮНООО, то государствам желательно обеспечить широкое понимание понятия «юридическое лицо», которое должно включать любое образование, которому предоставлена правосубъектность⁶¹. Разрешение юридическому лицу быть участником ЮНООО может способствовать преобразованию ЮНООО в более сложный вид предприятия. Кроме того, участие юридического лица в ЮНООО может расширить доступ ЮНООО к ресурсам (денежным, технологическим и профессиональным) и новым рынкам, а также способствовать укреплению репутации. Это важно не только для ЮНООО, функционирующих в государстве с более низким уровнем развития инфраструктуры, но и для ЮНООО, которые стремятся расширить свою деятельность на внутреннем рынке и за рубежом.

42. Вместе с тем государства, возможно, пожелают ограничить участие в ЮНООО только физическими лицами, особенно в случае ЮНООО с одним участником. Разрешение юридическому лицу быть единственным участником ЮНООО⁶² может вызвать обеспокоенность в отношении целостности и надежности организационно-правовой формы ЮНООО⁶³ (см. также пункт 69 ниже), поскольку это может повысить вероятность отмыывания денег, мошенничества или иных незаконных деяний. Если юридическим лицам будет разрешено становиться участниками ЮНООО, то государствам следует предусмотреть соответствующие гарантии для предупреждения такой незаконной деятельности. Например, они могут установить, что управляющими ЮНООО могут назначаться только физические лица или что ЮНООО обязано хранить информацию о личности участников и управляющих юридического лица и о любых изменениях их личных данных, или что юридическому лицу может быть разрешено участие только в ЮНООО с несколькими участниками при условии, что другими участниками являются физические лица. Все эти меры могут способствовать предупреждению создания ЮНООО, не осуществляющего активную деловую деятельность («фиктивная организация»).

43. Вместе с тем для сохранения простоты организационно-правовой формы ЮНООО в настоящем Руководстве для законодательных органов государствам

⁵⁹ Рабочая группа, возможно, пожелает принять к сведению, что на ее тридцать первой сессии рассмотрение мнения о необходимости исключения предложения «В случае... ЮНООО» было отложено до рассмотрения Рабочей группой раздела Н и рекомендации 22 о передаче прав (пункт 29 документа [A/CN.9/963](#)).

⁶⁰ Для обеспечения согласованности текста Секретариат перенес в конец этого пункта последнее предложение пункта 54 документа [A/CN.9/WG.1/WP.112](#).

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

⁶² Секретариат разделил первое предложение этого пункта (пункт 46 документа [A/CN.9/WG.1/WP.114](#)) на два предложения и заменил фразу «которая может вызывать обеспокоенность» на нынешнюю формулировку «Разрешение ... ЮНООО» для большей ясности текста.

⁶³ Секретариат заменил термин «форма ЮНООО» термином «организационно-правовая форма ЮНООО», с тем чтобы подчеркнуть, что выраженная обеспокоенность касается ЮНООО в целом, а не одного конкретного предприятия.

предоставляется возможность по собственному усмотрению разрешать становиться участниками ЮНООО только физическим лицам⁶⁴.

Рекомендация 7⁶⁵. В законодательстве следует:

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

44. В целях обеспечения юридической определенности относительно момента возникновения ЮНООО в Руководстве для законодательных органов рекомендуется считать, что ЮНООО образуется с момента его регистрации в регистре предприятий. Посредством образования⁶⁶ ЮНООО приобретает свои важнейшие атрибуты, включая правосубъектность и ограниченную ответственность для его участников. В интересах обеспечения предсказуемости и прозрачности регистрации весьма желательно, чтобы государства указывали момент, когда регистрация предприятия вступает в силу⁶⁷. С учетом передовой международной практики, изложенной в Руководстве ЮНСИТРАЛ для законодательных органов по ключевым принципам ведения регистра предприятий («Руководство ЮНСИТРАЛ по регистру предприятий»), государство, возможно, пожелает уточнить, что ЮНООО начинает законно существовать либо с момента внесения информации о регистрации предприятия в регистрационную запись, либо с момента получения регистром заявки на регистрацию⁶⁸.

45. Независимо от системы, используемой для регистрации ЮНООО (электронная, бумажная или комбинированная система регистрации), по выполнении необходимых требований, ЮНООО получит уведомление о регистрации от уполномоченного государственного органа. В соответствии с рекомендациями Руководства ЮНСИТРАЛ по регистру предприятий и с целью отражения простой структуры ЮНООО направление уведомления о регистрации должно производиться в кратчайшие сроки и в максимально упрощенном порядке⁶⁹.

⁶⁴ На своей тридцать первой сессии Рабочая группа согласилась включить в пункт 55 документа [A/CN.9/WG.1/WP.112](#) обсуждение преимуществ и недостатков предоставления юридическому лицу возможности стать участником ЮНООО. Секретариат выполнил это решение в пунктах 41 и 42 нынешнего текста (пункт 28 документа [A/CN.9/963](#)). Кроме того, формулировка пункта 43 (пункт 55 документа [A/CN.9/WG.1/WP.112](#)) была изменена для обеспечения соответствия с пересмотренной рекомендацией 7(b).

⁶⁵ На своей тридцать первой сессии Рабочая группа решила изменить формулировку рекомендации 7, с тем чтобы лучше учесть обеспокоенность государств в отношении участия юридических лиц в ЮНООО, и разделить эту рекомендацию на два подпункта (пункт 27 документа [A/CN.9/963](#)). Рабочая группа, возможно, пожелает принять к сведению, что она согласилась отложить рассмотрение предложения об исключении формулировки «и до его роспуска» в рекомендации 7(a) на более поздний срок (пункт 29 документа [A/CN.9/963](#)). Рабочая группа, возможно, пожелает также рассмотреть вопрос о целесообразности пересмотра рекомендации 7(a) следующим образом: «Обеспечить, чтобы у ЮНООО всегда был хотя бы один участник», чтобы лучше разъяснить требования к непрерывности существования ЮНООО. См. также сноску 142 ниже.

⁶⁶ Секретариат пересмотрел первое предложение этого пункта (пункт 56 документа [A/CN.9/WG.1/WP.112](#)) для обеспечения соответствия с пересмотренной рекомендацией 8 (пункт 31 документа [A/CN.9/963](#)).

⁶⁷ См. Руководство ЮНСИТРАЛ по регистру предприятий, пункт 142 ff.

⁶⁸ Секретариат изменил формулировку данного пункта (пункт 56 документа [A/CN.9/WG.1/WP.112](#)) для обеспечения соответствия с пересмотренной рекомендацией 8 и Руководством ЮНСИТРАЛ по регистру предприятий (пункт 31 документа [A/CN.9/963](#)).

⁶⁹ Секретариат исключил пункт 58 документа [A/CN.9/WG.1/WP.112](#) для обеспечения соответствия с пересмотренной рекомендацией 8 и в соответствии с принятым на тридцать первой сессии Рабочей группы решением о том, что положение о регистрации ЮНООО не должно быть сосредоточено на различных методах управления процессом регистрации предприятий, а скорее должно включать ссылки на Руководство ЮНСИТРАЛ по регистру предприятий (пункт 32 документа [A/CN.9/963](#)).

Рекомендация 8. В законодательстве следует предусмотреть, что ЮНООО образуется, когда оно зарегистрировано⁷⁰.

46. В зависимости от создаваемого вида коммерческого предприятия государства, как правило, требуют представления различных видов и объемов информации, необходимых для действительного образования предприятия. Поскольку предполагается обеспечить упрощенную форму ЮНООО, информация, требуемая для образования ЮНООО, должна ограничиваться минимальной информацией, необходимой для создания и функционирования ЮНООО, а также для защиты третьих сторон. Кроме того, в рекомендации 9 отражен принцип, состоящий в том, что для МСП процесс предоставления требуемой информации в регистр предприятий должен быть как можно более простым, чтобы не создавать излишней дополнительной нагрузки и поощрять соблюдение закона.

47. Минимальная обязательная информация, подлежащая представлению для образования ЮНООО, включает в соответствии с рекомендацией 9 название ЮНООО, а также адрес, по которому, как считается, предприятие будет получать корреспонденцию⁷¹. В тех случаях, когда у предприятия нет адреса в стандартном виде, вместо адреса предприятия должна представляться информация с точным описанием его географического местонахождения⁷². Адрес предприятия или географическое местонахождение ЮНООО будет использоваться для обслуживания или для почтовой корреспонденции⁷³.

48. Руководство для законодательных органов не требует подтверждения личности участника для образования ЮНООО, однако требует подтверждения личности каждого лица, которое управляет предприятием. Если предприятием управляют исключительно все его участники (см. пункты 70–73), то результатом применения рекомендации 9(с) будет включение информации о личных данных каждого участника, поскольку каждый участник будет являться управляющим ЮНООО. Если предприятие управляется одним или несколькими назначенными управляющими, то следует включать только информацию о личных данных каждого назначенного управляющего, независимо от того, являются ли эти управляющие участниками ЮНООО. Предъявление к ЮНООО требования о раскрытии личных данных каждого лица, управляющего предприятием, обеспечивает более высокую степень прозрачности для государственных органов и третьих сторон, имеющих дело с ЮНООО. Вместе с тем для образования ЮНООО не требуется представлять информацию о месте проживания каждого из этих лиц, поскольку такая информация не является существенной для защиты третьих сторон. Для этой цели и для контроля за управлением предприятием со стороны государства достаточно знать адрес предприятия ЮНООО. Кроме того, адрес предприятия ЮНООО может служить также в качестве официального почтового адреса лиц, управляющих ЮНООО⁷⁴.

49. В зависимости от внутренних условий и правовых традиций государство может потребовать представления другой информации в дополнение к той, которая указана в рекомендации 9. Например, в некоторых государствах особенно актуальной для правильного оформления ЮНООО может считаться информация о личных данных учредителей ЮНООО, размерах доли участников ЮНООО, полномочиях представлять его и любых ограничениях прав управляющих

⁷⁰ Секретариат пересмотрел текст данной рекомендации в соответствии с просьбой Рабочей группы, высказанной на ее тридцать первой сессии (пункт 31 документа [A/CN.9/963](#)).

⁷¹ Секретариат изменил формулировку заключительной части данного предложения для обеспечения соответствия с Руководством ЮНСИТРАЛ по регистру предприятий.

⁷² См. также рекомендацию 21 Руководства ЮНСИТРАЛ по регистру предприятий.

⁷³ Секретариат исключил последнее предложение этого пункта (пункт 60 документа [A/CN.9/WG.1/WP.112](#)) для обеспечения соответствия с новым проектом рекомендации 9.

⁷⁴ Секретариат пересмотрел этот пункт (пункт 61 документа [A/CN.9/WG.1/WP.112](#)) для большей ясности в связи с изменениями в терминологии, согласованными Рабочей группой на ее предыдущих сессиях, и для повышения согласованности с терминами, используемыми в Руководстве ЮНСИТРАЛ по регистру предприятий.

принимать обязательства от имени ЮНООО⁷⁵. В случае ММСП, которыми будут большинство ЮНООО, государствам, однако, следует помнить, что запрашивание сложной и обширной информации может помешать регистрации предприятия⁷⁶. Государства могут также предоставить ЮНООО право включать любую дополнительную информацию, которая будет сочтена уместной, в частности если такая информация может оказаться полезной для получения доступа к кредиту или привлечения инвесторов⁷⁷.

50. Ограниченный объем требований к информации в соответствии с Руководством для законодательных органов должен быть достаточным для соблюдения требований международных стандартов о раскрытии информации о бенефициарном владении⁷⁸. Такие требования к информации⁷⁹ должны развеять любые опасения по поводу возможного неправомерного использования организационно-правовой формы ЮНООО в противоправных целях, включая отмыwanie денег и финансирование терроризма. Подобный подход помогает также установить надлежащий регулятивный баланс, поскольку он обеспечивает достаточную правовую и коммерческую определенность для государства и для защиты третьих сторон, имеющих дело с ЮНООО⁸⁰.

51. Независимо от различных видов и объемов информации, которую необходимо представить для образования предприятия, государства, возможно, пожелают обеспечить, чтобы их законодательство о регистрации предприятий предусматривало представление в регистр предприятий данных о любых изменениях в информации, первоначально требуемой в соответствии с рекомендацией 9.

⁷⁵ Секретариат добавил обсуждение вопроса о дополнительной информации, представления которой государства, возможно, пожелают потребовать для обеспечения надлежащего образования ЮНООО, как это было решено Рабочей группой на тридцать первой сессии (пункт 41 документа [A/CN.9/963](#)).

⁷⁶ Секретариат добавил это предложение («В случае... регистрации предприятия»), чтобы подчеркнуть важность упрощенного порядка и оперативности процесса регистрации, отвечающего потребностям ММСП. См. также Руководство ЮНСИТРАЛ по регистру предприятий.

⁷⁷ Секретариат переместил последнее предложение пункта 46 (пункт 50 документа [A/CN.9/WG.1/WP.114](#)) в это место для обеспечения последовательности.

⁷⁸ 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; b) доказательство регистрации в качестве корпорации; с) организационно-правовая форма и статус; d) адрес зарегистрированной конторы; e) 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 Е, касающаяся прозрачности и бенефициарной собственности юридических лиц и образований (<http://www.fatf-gafi.org/media/fatf/documents/recommendations/pdfs/FATF%20Recommendations%202012.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.1/WP.82](#) и пунктах 21 и 26 документа [A/CN.9/WG.1/WP.89](#).

⁷⁹ См. также рекомендации 26 и 27, касающиеся ведения учета, проверки и раскрытия информации по ЮНООО его участникам.

⁸⁰ В соответствии с просьбой Рабочей группы, высказанной на ее тридцать первой сессии, Секретариат исключил пункт 63 документа [A/CN.9/WG.1/WP.112](#) (пункт 41 документа [A/CN.9/963](#)).

Рекомендуемые методы обеспечения актуальности информации изложены в Руководстве ЮНСИТРАЛ по регистру предприятий⁸¹.

52. Для обеспечения прозрачности и защиты третьих сторон в большинстве государств предусматривается, что вся зарегистрированная информация должна быть общедоступной, если она не защищена внутренним законодательством государства⁸². Поэтому в Руководстве, с учетом такого подхода, предусматривается, что информация, необходимая для образования ЮНООО, должна быть общедоступной. Такая информация должна по меньшей мере включать требуемые данные, перечисленные в рекомендации 9 ниже. Поскольку для образования ЮНООО оно должно быть зарегистрировано, эта информация будет раскрываться через публикацию в регистре предприятий⁸³.

Рекомендация 9. Требования законодательства в отношении информации, необходимой для образования ЮНООО, должны быть сведены к минимуму. Такая информация должна включать⁸⁴:

- a) название ЮНООО;**
- b) адрес предприятия или, если у предприятия нет адреса в стандартной форме⁸⁵ — точное географическое местонахождение ЮНООО; и**
- c) идентификационные данные каждого лица, которое управляет ЮНООО⁸⁶.**

C. Организация ЮНООО

53. Как отмечалось выше в отношении рекомендации 1 (см. пункты 19, 21 и 23), руководящим принципом при определении внутренней организации ЮНООО должна быть свобода договора. В результате применения этого принципа деятельность ЮНООО регулируется соглашением между его участниками, за исключением тех случаев, когда законодательные положения носят

⁸¹ Секретариат добавил этот пункт, чтобы заполнить пробел в Руководстве для законодательных органов в отношении важности сохранения актуальной информации, необходимой для существования ЮНООО, и обеспечения соответствия с другими частями Руководства (см. пункт 75 ниже), где указывается на необходимость обновления такой информации. Отдельной рекомендации сформулировано не было, поскольку такие рекомендации содержатся в главе V Руководства ЮНСИТРАЛ по регистру предприятий.

⁸² См. рекомендацию 35 Руководства ЮНСИТРАЛ по регистру предприятий и комментарии к ней (пункты 176–183).

⁸³ С учетом своих предыдущих обсуждений, в ходе которых отмечалось, что вопрос о том, какая информация должна требоваться для юридически действительного образования ЮНООО, должен рассматриваться отдельно от вопроса о том, какую информацию следует обнародовать (пункт 52 документа A/CN.9/895 и пункт 40 документа A/CN.9/963), на своей тридцать второй сессии Рабочая группа поддержала предложение о включении нового раздела об информации ЮНООО, которую следует обнародовать в интересах третьих сторон (пункт 42 документа A/CN.9/968). С учетом того, что такая рекомендация будет в большей степени применима к законодательству о регистрации предприятий, а также с учетом комментария к рекомендации 35 относительно общедоступности информации в Руководстве ЮНСИТРАЛ по регистру предприятий Секретариат не разрабатывал отдельную рекомендацию для включения в настоящее Руководство.

⁸⁴ Секретариат изменил текст вводной части рекомендации 9 в соответствии с решением Рабочей группы, принятым на ее тридцать первой сессии (пункты 33 и 37 документа A/CN.9/963).

⁸⁵ Секретариат добавил формулировку «если... в стандартной форме» для обеспечения большей ясности рекомендации 9(b) и согласованности с Руководством ЮНСИТРАЛ по регистру предприятий.

⁸⁶ Секретариат исключил рекомендацию 9(c), содержащуюся в документе A/CN.9/WG.1/WP.112, и заменил в новой рекомендации 9(c) (прежняя рекомендация 9(d)) слово «имя» словами «идентификационные данные» в соответствии с решением Рабочей группы, принятым на ее тридцать первой сессии (пункт 41 документа A/CN.9/963). Кроме того, Секретариат заменил термин «управляющий» формулировкой «лица... ЮНООО» для большей ясности.

императивный характер и не могут быть изменены. Императивными являются положения, которые устанавливают необходимую нормативно-правовую базу ЮНООО и обеспечивают правовую определенность или которые необходимы для защиты прав ЮНООО и третьих сторон, имеющих дело с ЮНООО. В тех случаях, когда в правилах организации ничего не говорится по какому-либо вопросу, не урегулированному в императивном порядке, в Руководстве для законодательных органов для заполнения любых пробелов предусмотрены стандартные положения.

54. Для обеспечения добросовестного, эффективного и прозрачного управления ЮНООО участники, возможно, пожелают принять правила, касающиеся по крайней мере следующих вопросов:

- a) ведение актуальных записей, касающихся решений участников⁸⁷, а также форма, в которой следует вести такие записи;
- b) любые требования в отношении совещаний участников, включая:
 - i) их периодичность и место проведения, а также любые ограничения в этом отношении;
 - ii) любые требования в отношении того, кто может созывать совещания участников;
 - iii) средства, при помощи которых может проводиться совещание, включая вопрос о том, может ли оно проводиться с использованием технических средств или же требуется письменное согласие;
 - iv) сроки любого предварительного уведомления до проведения совещания участников;
 - v) форма любого необходимого уведомления о проведении совещания (например, должно ли оно быть в письменной форме), и информация (если таковая имеется), которая должна прилагаться к уведомлению (например, финансовая информация ЮНООО); и
 - vi) допускается ли отказ от какого-либо необходимого уведомления и какую форму может принять такой отказ; и
- c) любые отклонения от стандартных требований к проведению голосования, предусмотренных в рекомендациях 11 и 13⁸⁸; и
- d) критерии урегулирования ситуаций, в которых решение не может быть принято, независимо от того, входит ли решение в компетенцию управляющих или участников⁸⁹.

55. В настоящем Руководстве для законодательных органов государствам рекомендуется либо разрешить участникам ЮНООО устно принимать правила организации, либо требовать, чтобы участники документировали свои правила организации, будь то в письменной или электронной форме или при помощи любых других соответствующих технических средств⁹⁰. Весьма гибкий подход к

⁸⁷ Секретариат исключил слова «, как в ходе, так и за рамками обычной коммерческой деятельности ЮНООО», чтобы исключить дублирование текста.

⁸⁸ Секретариат перенес пункт 54 (пункт 73 документа [A/CN.9/WG.1/WP.112](#)) в комментарий к рекомендации 10 для обеспечения большей согласованности текста. Секретариат пересмотрел также данный пункт для облегчения его формулировок.

⁸⁹ На тридцать второй сессии Секретариату было предложено дать в рекомендации 15(b) (рекомендация 14(b) в документе [A/CN.9/WG.1/WP.114](#)) руководящие указания на случай, когда мнения управляющих разделились поровну (пункт 41 документа [A/CN.9/968](#)). Секретариат поместил предлагаемое указание в комментарий к рекомендации 10, отметив, что этот вопрос должен быть рассмотрен участниками в их правилах организации.

⁹⁰ На своей тридцать второй сессии Рабочая группа согласилась с тем, что решение вопроса о включении требования о документировании правил организации следует оставить на усмотрение государств и что в комментарии к рекомендации 10 следует отразить принципиальный выбор, который необходимо сделать государствам, рассмотрев

форме правил организации основан на признании того, что у многих ММСП может не быть официального письменного соглашения о правилах организации и что в таких случаях государства могут пожелать дать участникам возможность полагаться на другие формы соглашения.

56. В наилучших интересах участников может быть документирование правил организации ЮНООО в интересах самих участников, поскольку устные соглашения и подразумеваемые договоренности, вытекающие из поведения, труднее доказать в случае возникновения спора. Следует, однако, отметить, что в тех случаях, когда на практике происходит изменение задокументированных правил организации в результате каких-либо действий, государствам необходимо будет полагаться на другие законы для урегулирования доказательственных споров, которые, тем не менее, могут возникнуть.

57. Требование к ЮНООО документировать свои правила будет способствовать ведению учета и предоставит кредиторам и другим заинтересованным третьим сторонам информацию для принятия обоснованных решений о том, с кем они хотят иметь дело. Задокументированные правила организации ЮНООО будут способствовать дальнейшему снижению риска неправомерного использования ЮНООО в противоправных целях, таких как отмывание денег. Требование, чтобы ЮНООО с одним участником документировало свои правила, будет по-прежнему предусматривать возможность внутреннего руководства ЮНООО.

58. Тем не менее государствам, которые рассматривают необходимость требования о документировании правил организации, следует сопоставить потребности в прозрачности и прослеживаемости операций ЮНООО с затратами, налагаемыми на участников, и следует учитывать такие факторы, как технические и финансовые возможности, уровень грамотности и типовые формы.

59. Руководство для законодательных органов не требует предавать правила организации ЮНООО гласности. Такой подход позволяет защитить частную жизнь участников и облегчает функционирование ЮНООО благодаря исключению необходимости представлять поправки в регистр предприятий каждый раз, когда в правила организации вносятся изменения (см. пункт 51 выше). Вместе с тем, если правила организации включают положения, которые изменяют стандартные положения, применимые к ЮНООО, то требуется направление уведомления о таких изменениях третьим сторонам, имеющим дело с ЮНООО, для придания им силы в отношении этих третьих сторон (см. пункт 80 и рекомендацию 16 ниже)⁹¹. Тем не менее, чтобы учесть различные правовые традиции и практику государств, настоящее Руководство оставляет на усмотрение государств решение вопроса о том, каким образом такая информация должна быть передана третьим сторонам⁹².

преимущества и недостатки такого требования. Было также решено, что эту рекомендацию следует переформулировать соответствующим образом (пункт 31 документа [A/CN.9/968](#)). Секретариат переработал рекомендацию и внес редакционные изменения в комментарий, чтобы отразить это решение.

⁹¹ Секретариат добавил данное предложение («Вместе с тем ... (рекомендацию 16 ниже)») в этот пункт, чтобы уточнить, что изменение стандартных положений всегда должно быть раскрыто, чтобы придать ему юридическую силу в отношении третьих сторон.

⁹² На своей тридцать второй сессии Рабочая группа решила сохранить в рекомендации 16 (рекомендация 15 в документе [A/CN.9/WG.1/WP.114](#)) термин «надлежащее уведомление», однако оставила на усмотрение государств определение того, каким образом следует давать «надлежащее уведомление» (пункт 43 документа [A/CN.9/968](#)). В соответствии с этим подходом Секретариат оставил определение того, как раскрывать информацию о правилах организации третьим сторонам, на усмотрение принимающих закон государств. См. также сноску 115 ниже.

Рекомендация 10. В законодательстве следует:

- а) указать, если участник или участники ЮНООО принимают правила организации, в какой форме такие правила могут быть приняты; и
- б) предусмотреть, что в правилах организации могут рассматриваться любые вопросы, касающиеся ЮНООО, если они не противоречат императивным положениям, изложенным в рекомендациях 1, 2, 3, 4, 6, 7, 8, 9, [16]⁹³, 17, 20, 21, 24(с), 26 и 27 [будет уточнено] настоящего Руководства.

D. Участие в ЮНООО⁹⁴

60. Участие в ЮНООО дает право участнику осуществлять определенные права независимо от того, является ли данный участник управляющим ЮНООО. Такие права обычно включают права принимать решения по определенным аспектам деятельности ЮНООО и получать доступ к информации о его операциях и финансах, а также финансовые права. Что касается прав на принятие решений, то в Руководстве рекомендуется, чтобы участники сохраняли полномочия, по меньшей мере, по следующим вопросам, которые влияют на структуру или существование ЮНООО:

- а) любая поправка к правилам организации (рекомендация 11);
- б) структура управления ЮНООО и любые ее изменения (рекомендации 12 и 13);
- с) определение доли и вноса участника в ЮНООО (рекомендация 18);
- д) реструктуризация или преобразование ЮНООО (рекомендация 23); а также
- е) роспуск и прекращение деятельности ЮНООО (рекомендация 24 (а) и (б)).

61. Поскольку в правилах организации изложены основные процедуры функционирования ЮНООО, для внесения в них поправок необходимо единодушное согласие участников, а для решения вопросов, перечисленных в подпунктах (б)–(е), требуется квалифицированное большинство. Если иное не согласовано в правилах организации, такими правами на принятие решений в равной степени пользуются все участники. Если ЮНООО управляется исключительно всеми ее участниками (см. рекомендацию 13), необходимо дифференцировать права на принятие решений в качестве участника и права, которыми обладают управляющие⁹⁵.

62. Перечень вопросов в пункте 60 выше не является исчерпывающим, и в Руководстве для законодательных органов государствам предоставляется возможность включить дополнительные вопросы, чтобы лучше учесть свою

⁹³ Секретариат заключил ссылку на рекомендацию 16 в квадратные скобки в свете его предложения о том, что эту рекомендацию более не следует считать императивной и поэтому ее необходимо исключить из перечня, содержащегося в рекомендации 11. См. также сноску 115 ниже.

⁹⁴ На своей тридцать второй сессии Рабочая группа согласилась с тем, что следует подготовить новый раздел о правах и последствиях участия в ЮНООО (пункты 38, 42 и 46 документа A/CN.9/968). Секретариат поместил новый раздел в этом месте, поскольку представляется логичным рассмотреть эту тему, прежде чем обсуждать вопросы управления ЮНООО. Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, является ли это подходящим местом, и следует ли изменить порядок последующих разделов.

⁹⁵ В соответствии с просьбой, высказанной на тридцать второй сессии Рабочей группы (пункт 39 документа A/CN.9/968), Секретариат представил перечень «чрезвычайных» вопросов (пункты 60 и 61 выше), решение по которым должно приниматься квалифицированным большинством участников или единодушно всеми участниками. Этот перечень и требования к голосованию остаются предметом рассмотрения Рабочей группы.

внутреннюю политику и правовые традиции. В соответствии с принципом свободы договора, который лежит в основе ЮНООО, Руководство для законодательных органов позволяет также участникам включать в правила организации дополнительные вопросы, право принимать решения по которым они сохраняют за собой⁹⁶.

63. Помимо прав на принятие решений, участники имеют право получать информацию о деятельности ЮНООО и ее финансовом положении (см. пункты 120–122 и рекомендации 26 и 27), а также проверять отчетность ЮНООО. Участники могут также предпринимать производные действия от имени ЮНООО (см. пункт 83), чтобы защитить его от незаконного поведения управляющих или участников.

64. Как и в любой другой корпоративной структуре, доля в ЮНООО создает для участников также и финансовые права, в том числе права участников участвовать в прибылях и активах⁹⁷ ЮНООО в течение существования и после роспуска и ликвидации предприятия. Кроме того, участник может передать свои финансовые права в ЮНООО, если он решит выйти из предприятия (рекомендация 22).

65. Участники ЮНООО должны также соблюдать определенные обязательства. Участники должны вносить согласованные взносы в ЮНООО, принимать на себя ее потери и возмещать любые ненадлежащим образом распределенные средства, полученные от ЮНООО (рекомендации 19–21). Как отмечалось выше (см. пункт 32), участникам следует также воздерживаться от любого злоупотребления организационно-правовой формой ЮНООО и любыми другими предоставленными им правами. Это минимальные обязательства, требуемые от участников для обеспечения обычной деятельности ЮНООО. Вместе с тем участники могут устанавливать в своих правилах организации дополнительные обязательства с учетом особенностей предприятия.

Рекомендация 11. В законодательстве следует:

а) указать решения, которые должны быть приняты участниками. Такие решения, как минимум, должны включать:

- i) решения об изменении правил организации, которые должны приниматься единогласно; а также**
- ii) решения о реструктуризации и преобразовании, роспуске и прекращении деятельности, которые должны приниматься квалифицированным большинством голосов;**

б) предусмотреть, чтобы в правилах организации были указаны любые другие решения, которые должны быть приняты участниками и которые должны приниматься большинством голосов, если иное не согласовано в правилах организации; и

с) установить, что участники ЮНООО имеют равные права принимать решения по вопросам, перечисленным в подпунктах (а) и (б), если иное не согласовано в правилах организации.

⁹⁶ Секретариат включил этот пункт для обеспечения соответствия с нынешним стандартным положением в рекомендации 15, которое предусматривает, что управляющие несут ответственность за все вопросы, которые не относятся к компетенции участников ЮНООО.

⁹⁷ Секретариат предлагает включить в Руководство для законодательных органов право на активы ЮНООО.

Е. Управление ЮНООО

66. Тот факт, что ЮНООО, вероятно, будет иметь относительно небольшое число участников, которые будут заинтересованы в существенном участии в управлении и деятельности предприятия, повлияет на его структуру управления⁹⁸. Назначение внешнего управляющего (которое обычно используется в открытых акционерных компаниях) для управления ЮНООО может не соответствовать управленческим нуждам участников, особенно если ЮНООО является микро- и малым предприятием. Поэтому в рекомендации 12 в качестве стандартного подхода предусматривается исключительное управление ЮНООО всеми его участниками.

67. Вместе с тем это стандартное положение может не подходить для каждого ЮНООО. Например, бывают случаи, когда участник не желает или не имеет права выступать в качестве управляющего (см. пункт 69 ниже)⁹⁹. Поэтому в рекомендации 12 участникам ЮНООО разрешается согласовывать структуру управления, в которой не все участники выступают в качестве управляющих. В таких случаях ЮНООО будет управляться назначенным управляющим. Альтернативные структуры управления могут предусматривать управление: i) только некоторыми участниками ЮНООО; ii) только управляющими, не являющимися участниками; iii) некоторыми из участников ЮНООО и неучастником (неучастниками); или iv) всеми участниками ЮНООО и неучастником (неучастниками). Назначенные управляющие будут управлять обычной деятельностью ЮНООО в соответствии с рекомендацией 15.

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

69. Управляющие ЮНООО, независимо от того, управляется ли ЮНООО исключительно всеми его участниками или одним или несколькими назначенными управляющими, должны отвечать юридическим требованиям (например, минимальный возраст, отсутствие дисквалификации), установленным в соответствии с внутренним законодательством государства для лиц, занимающих должность управляющего. В этой связи в законодательстве следует также указать, может ли юридическое лицо, которому предоставлено право участвовать в ЮНООО, быть назначенным в качестве управляющего (см. пункт 42 выше). Помимо требований, установленных в соответствии с законодательством государства, правила организации могут предусматривать другие квалификационные требования, которым должен отвечать управляющий ЮНООО¹⁰⁰.

Рекомендация 12. В законодательстве следует предусмотреть, что ЮНООО управляется исключительно всеми его участниками, если в правилах организации не указано, что ЮНООО назначает одного или нескольких назначенных управляющих¹⁰¹.

⁹⁸ Секретариат немного скорректировал первое предложение этого пункта (пункт 59 документа [A/CN.9/WG.1/WP.114](#)) для улучшения формулировки.

⁹⁹ Рабочая группа, возможно, пожелает предусмотреть дополнительное стандартное положение для случаев, когда не все участники имеют законное право выступать в качестве управляющих, поскольку в настоящее время рекомендация 12 применяется только к отступлениям от стандартного подхода на основании договоренности между участниками.

¹⁰⁰ Секретариат изменил комментарий к рекомендации 12 для обеспечения соответствия с изменениями, внесенными в рекомендацию. Кроме того, в соответствии с решением Рабочей группы, принятым на ее тридцать первой сессии, Секретариат добавил новый пункт 69 (пункт 62 документа [A/CN.9/WG.1/WP.114](#)), посвященный подходу к определению требований, которым необходимо удовлетворять, чтобы быть управляющим (пункт 47 документа [A/CN.9/963](#)).

¹⁰¹ Секретариат переработал эту рекомендацию в соответствии с решением, принятым Рабочей группой на ее тридцать второй сессии (пункт 34 документа [A/CN.968](#)).

1. Если ЮНООО управляется исключительно всеми его участниками

70. Если ЮНООО управляется исключительно всеми его участниками, эти участники имеют совместные и равные права на управление и принятие решений по вопросам, касающимся повседневной деятельности ЮНООО, если они не договорились об ином в правилах организации¹⁰².

71. Кроме того, в отсутствие договоренности об обратном, разногласия, возникающие между участниками в отношении управленческих решений, будут урегулироваться большинством голосов участников. Такие решения, вероятно, будут включать открытие и закрытие банковских счетов, распоряжение активами, принадлежащими ЮНООО, привлечение кредитов для ЮНООО, покупку и продажу оборудования и наем сотрудников. Как отмечалось выше (см. пункты 60 и 62), решения, которые влияют на существование или структуру ЮНООО, не будут считаться управленческими по своему характеру и, следовательно, потребуют одобрения участниками, выступающими в качестве участников, а не в качестве управляющих.

72. В этой связи следует отметить, что упразднение управленческих обязанностей одного из участников ЮНООО, управляемого исключительно всеми его участниками, не является управленческим решением, поскольку оно влияет на структуру управления ЮНООО. Поэтому такое решение будет приниматься самими участниками (см. пункты 60 выше и 74 ниже). Участник, чьи управленческие обязанности были упразднены, сохранит за собой право участвовать в принятии решений в качестве участника (см. рекомендацию 11).

73. С практической точки зрения в ЮНООО, управляемом исключительно всеми его участниками, может быть трудно провести различие между решениями, принимаемыми в качестве участников или управляющих (см. также пункт 61 выше). Поэтому в рекомендации 11 представлен перечень решений, требующих действий со стороны участников, тогда как рекомендация 13 отражает стандартный подход к принятию решений участниками, выступающими в качестве управляющих в ЮНООО, управляемом исключительно всеми его участниками¹⁰³.

Рекомендация 13. В законодательстве следует предусмотреть, что если ЮНООО управляется исключительно всеми его участниками и если иное не оговорено в правилах организации, то:

а) разногласия между участниками по вопросам, касающимся повседневной деятельности ЮНООО, должны урегулироваться решением большинства участников^{104,105}; и

б) участники ЮНООО имеют совместные и равные права на принятие решений по вопросам, касающимся обычной деятельности ЮНООО¹⁰⁶.

¹⁰² Секретариат добавил фразу «по вопросам... деятельности ЮНООО» в соответствии с решением Рабочей группы на ее тридцать второй сессии о том, что в комментарии следует уточнить, что основное внимание уделяется внутренним управленческим решениям, а не внешнему представительству ЮНООО (пункт 36 документа [A/CN.968](#)).

¹⁰³ Секретариат изменил пункты 71–73 выше (пункт 64 документа [A/CN.9/WG.1/WP.114](#)) в соответствии с подходом, принятым в новом разделе D об участии в ЮНООО.

¹⁰⁴ На своей тридцать второй сессии Рабочая группа решила, что разногласия должны урегулироваться решением большинства голосов участников (пункт 37 документа [A/CN.968](#)).

¹⁰⁵ В соответствии с обсуждениями, проведенными Рабочей группой на ее тридцать второй сессии, Секретариат исключил из рекомендации фразу «обычный ход деятельности» (пункт 39 документа [A/CN.968](#)). Кроме того, Секретариат исключил рекомендацию 13(с) (рекомендация 12(с) в документе [A/CN.9/WG.1/WP.114](#)), поскольку решения по вопросам, выходящим за рамки повседневной деятельности ЮНООО, требуют действий участников и рассматриваются в рекомендации 11. См. также сноску 95 выше.

¹⁰⁶ Секретариат изменил порядок изложения этой рекомендации, чтобы отразить структуру новой рекомендации 11.

2. Если ЮНООО находится под управлением одного или нескольких назначенных управляющих

74. Как отмечалось выше (см. пункт 67), участники ЮНООО могут согласовать структуру управления, которая отличается от стандартного положения в рекомендации 12. Если участники договариваются об альтернативной структуре управления, в правилах организации следует указать правила назначения и отстранения от должности назначенного управляющего. В отсутствие таких правил¹⁰⁷ рекомендация 14 предусматривает, что такие решения должны приниматься большинством голосов участников. Назначенный управляющий может быть участником ЮНООО, при условии, что структура управления не является той, в которой управляющими являются исключительно все участники.

75. Если назначенный управляющий становится недоступным (вследствие смерти или по какой-либо другой причине), участникам, возможно¹⁰⁸, потребуется назначить другого управляющего в соответствии с условиями правил организации и указать идентификационные данные такого управляющего в соответствии с рекомендацией 9(с) (см. пункт 48 выше). Назначение другого управляющего имеет важное значение для обеспечения непрерывности обычной деятельности ЮНООО¹⁰⁹.

Рекомендация 14. В законодательстве следует предусмотреть, что если иное не согласовано в правилах организации, то один или несколько назначенных управляющих могут назначаться¹¹⁰ и отстраняться от должности решением большинства голосов участников.

76. Как отмечалось выше (см. пункты 60 и 62), даже если участники ЮНООО назначают одного или нескольких назначенных управляющих для управления предприятием, участники сохраняют за собой право принимать решения по определенным вопросам, которые выходят за рамки повседневной деятельности предприятия и могут повлиять на его существование, структуру или состав участников. В настоящем Руководстве для законодательных органов перечислены некоторые вопросы, решения по которым должны принимать участники. Для облегчения работы ЮНООО было бы желательно, чтобы в правилах организации были указаны все другие вопросы, решение которых оставляется на усмотрение участников (см. пункт 62 выше). Типичные управленческие решения описаны в пункте 71 выше, однако настоящее Руководство основывается на мнении о том, что, когда правила организации не содержат соответствующих указаний, применяется стандартное положение рекомендации 15(а), которое наделяет управляющих полномочиями принимать решения без привлечения участников¹¹¹.

¹⁰⁷ Секретариат заменил слова «соглашение между участниками» словами «правила организации» с учетом предложения, высказанного Рабочей группой на ее тридцать первой сессии (пункт 75 документа [A/CN.9/963](#)).

¹⁰⁸ Секретариат заменил слово «потребуется» словами «возможно, потребуется» в соответствии с предложением Рабочей группы, высказанным на ее тридцать первой сессии (пункт 75 документа [A/CN.9/963](#)).

¹⁰⁹ Секретариат заменил формулировку «внесение изменений» в пункте 75 (пункт 83 документа [A/CN.9/WG.1/WP.112](#)) нынешней формулировкой в соответствии с принятым на тридцать первой сессии Рабочей группы решением о том, что в комментарий не следует включать положение о правах управляющих вносить изменения в учредительный документ (пункты 34 и 41 документа [A/CN.9/963](#)).

¹¹⁰ Секретариат заменил слово «избранных» словом «назначенных» в соответствии с предложением Рабочей группы, высказанным на ее тридцать первой сессии (пункт 75 документа [A/CN.9/963](#)).

¹¹¹ На своей тридцать второй сессии Рабочая группа решила включить в раздел, касающийся назначенных управляющих, перечень, аналогичный тому, который был включен в новую рекомендацию о правах участников (пункт 41 документа [A/CN.9/968](#)). Поскольку представляется маловероятным, что на управленческие решения будут распространяться повышенные стандарты голосования, Секретариат предложил включить этот перечень только в рекомендацию 11.

77. Правила организации должны также определять порядок урегулирования споров между управляющими по вопросам, относящимся к их компетенции. В отсутствие таких правил рекомендация 15(b) предусматривает, что споры должны урегулироваться решением большинства управляющих. Тем не менее в этой рекомендации не рассматривается безвыходная ситуация, которая может возникнуть, если равное количество управляющих не сможет принять решение. Как отмечалось выше (см. пункт 54(d)), желательно, чтобы критерии для урегулирования ситуаций, в которых решение не может быть принято, были включены в правила организации¹¹².

Рекомендация 15. В законодательстве следует предусмотреть, что в тех случаях, когда ЮНООО управляется одним или несколькими назначенными управляющими:

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

б) споры между управляющими должны урегулироваться решением, принятым [большинством голосов] управляющих, если иное не указано в правилах организации¹¹³.

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

78. Независимо от того, управляется ли ЮНООО исключительно всеми его участниками или одним или несколькими назначенными управляющими, в Руководстве для законодательных органов определенные положения, такие как полномочия действовать от имени ЮНООО и фидуциарные обязанности, применяются ко всем управляющим. Этот подход отражен в рекомендациях 16 и 17.

79. Каждый управляющий ЮНООО имеет право действовать и принимать юридические обязательства от имени ЮНООО. В правилах организации могут быть определены ограничения в отношении сферы полномочий каждого управляющего¹¹⁴ принимать обязательства от имени ЮНООО (например, только в пределах определенной денежной суммы) или же для изменения стандартных положений, согласно которым каждый управляющий может принимать юридические обязательства от имени ЮНООО. Такие изменения стандартных положений будут иметь силу в отношениях между участниками ЮНООО.

80. Вместе с тем такие ограничения или изменения не будут иметь силы в отношении третьих сторон, имеющих дело с ЮНООО, если такие третьи стороны не были извещены об этом ограничении или изменении полномочий управляющего. Если третьи стороны, имеющие дело с ЮНООО, не были извещены о каком-либо ограничении, установленном в правилах организации в отношении полномочий управляющего, ЮНООО, тем не менее, все равно будет нести

¹¹² На тридцать второй сессии было предложено дать в рекомендации 15(b) руководящие указания на случай, когда мнения разделились поровну (рекомендация 14(b) в документе A/CN.9/WG.1/WP.114) (пункт 41 документа A/CN.9/968). Секретариат предлагает, чтобы этот вопрос был рассмотрен в правилах организации ЮНООО, и поэтому он включил подпункт 54 (d) (раздел C об организации ЮНООО) для разъяснения таких случаев, см. также сноску 89 выше. Кроме того, Секретариат добавил в пункт 77 выше предложения «Тем не менее... правила организации».

¹¹³ Секретариат сформулировал рекомендацию 15 (рекомендация 14 в документе A/CN.9/WG.1/WP.114) и сопутствующий комментарий с учетом результатов обсуждений Рабочей группы на ее тридцать первой сессии, с тем чтобы рассмотреть случаи, когда ЮНООО будет управляться назначенными управляющими (пункты 62–64 документа A/CN.9/963). Рабочая группа, возможно, пожелает принять к сведению, что по причинам, изложенным в сноске 29 выше, формулировка «настоящим законом» заключена в скобки.

¹¹⁴ Секретариат заменил формулировку «масштабах, в которых... ЮНООО» в пункте 80 документа A/CN.9/WG.1/WP.112 формулировкой «сферы полномочий каждого управляющего» для большей ясности текста.

обязательства на основании решения, принятого этим управляющим, независимо от того, выходит ли это решение за рамки полномочий управляющего, ограниченных в правилах организации. Настоящее Руководство для законодательных органов оставляет на усмотрение государств определение того, каким образом следует уведомлять третьи стороны (см. также пункт 59 выше)¹¹⁵.

Рекомендация 16. В законодательстве следует предусмотреть, что каждый управляющий индивидуально имеет полномочия принимать обязательства от имени ЮНООО, если не согласовано иное. Ограничения применительно к этим полномочиям не будут иметь силы в отношении третьих сторон, имеющих дело с ЮНООО¹¹⁶, без надлежащего уведомления.

81. Полномочия любого управляющего¹¹⁷ представлять и брать обязательства от имени ЮНООО должны соответствовать общим стандартам поведения, которые позволяют снизить риск беспринципных действий управляющих и поощряют их содействовать повышению благосостояния ЮНООО и косвенно его участников. Фидуциарные обязанности обеспечивают защиту от попыток управляющего преследовать личные интересы и любого грубого небрежного поведения с его стороны¹¹⁸. Такие обязанности можно разделить на обязанность проявлять осмотрительность и обязанность сохранять лояльность, в том числе обязанность не допускать сделок в своих собственных интересах, использования активов предприятия в личных целях, узурпации коммерческих возможностей и конкуренции с ЮНООО. Хотя Руководство для законодательных органов не ориентируется на какие-либо конкретные правовые традиции, включение таких обязанностей, как правило, является стандартным элементом законодательства, регламентирующего работу деловых ассоциаций; например, фидуциарные обязанности можно найти в каждой из упрощенных корпоративных форм, являющихся результатом государственных реформ в этой области. В настоящем Руководстве отмечается, что государства могут исходить из понимания фидуциарных обязанностей, выходящего за рамки обязанностей, перечисленных в рекомендации 17. Государство может принять решение о включении дополнительных обязанностей, в том числе установить фидуциарные обязанности перед ЮНООО для участников, которые не являются управляющими¹¹⁹.

82. Когда управляющие в ходе исполнения своих официальных обязанностей принимают добросовестное решение, которое, как они считают, отвечает наилучшим интересам ЮНООО, заявления о нарушении фидуциарных

¹¹⁵ На своей тридцать второй сессии Рабочая группа решила сохранить термин «надлежащее уведомление» в рекомендации 16 (рекомендация 15 в документе [A/CN.9/WG.1/WP.114](#)), но оставить на усмотрение государства определение того, как следует давать «надлежащее уведомление» (пункт 43 документа [A/CN.9/968](#)), см. также сноску 92 выше. Учитывая, что комментарий к рекомендации 16 разрешает участникам ЮНООО отклоняться от стандартного положения, Секретариат добавил в текст рекомендации фразу «если не согласовано иное». Рабочая группа, возможно, пожелает исключить рекомендацию 16 из списка императивных положений.

¹¹⁶ В соответствии с предложениями, внесенными на тридцать первой сессии Рабочей группы, Секретариат исключил формулировку «в ходе... коммерческой деятельности» между словом «ЮНООО» и словом «без» (см. приложение к документу [A/CN.9/963](#)), а также в сопутствующем комментарии.

¹¹⁷ Секретариат использует формулировку «любого управляющего», чтобы уточнить, что термин «управляющий», как он используется в рекомендации 16, будет охватывать всех управляющих, независимо от управленческой структуры ЮНООО.

¹¹⁸ Секретариат перенес данное предложение («Фидуциарные обязанности...») в это место из пункта 82 (пункт 75 документа [A/CN.9/WG.1/WP.112](#)).

¹¹⁹ На своей тридцать второй сессии Рабочая группа решила перечислить в рекомендации 17 (рекомендация 16 в документе [A/CN.9/WG.1/WP.114](#)) обязанность проявлять осмотрительность и обязанность сохранять лояльность ЮНООО, оставляя государствам возможность включить дополнительные императивные обязанности (пункт 44 документа [A/CN.9/968](#)). Рекомендация 17 и сопутствующий комментарий были соответствующим образом скорректированы.

обязанностей не должны подаваться *ex post facto*, с тем чтобы подвергать критике коммерческое решение¹²⁰.

83. Исковые требования против управляющих, нарушивших свои фидуциарные обязанности, могут быть поданы непосредственно в суд или в рамках альтернативного механизма урегулирования споров (см. рекомендацию 28). Как правило, именно само ЮНООО, а не отдельный участник, будет иметь основания для предъявления требования за нарушение фидуциарной обязанности участником или управляющим. Ответственность за предъявление требования от имени ЮНООО обычно несет управляющий. Однако в тех случаях, когда свою собственную фидуциарную обязанность нарушил управляющий, право подать производный иск от имени ЮНООО должен иметь участник. При этом такой участник должен справедливо и адекватно представлять других участников, находящихся в аналогичном положении¹²¹.

84. Положение, устанавливающее обязанности управляющего в отношении ЮНООО в рекомендации 17, является императивным и не может быть изменено или отменено на основании договоренности. Никакая внутренняя договоренность не может отменить или ограничить ответственность управляющего: а) за недобросовестные действия или бездействие или действия или бездействие, связанные с намеренным неправомерным поведением или умышленным нарушением закона; или б) за любую сделку, в результате которой управляющий необоснованно получает личную выгоду.

85. Участники могут договориться о включении в свои правила организации положения, согласно которому они несут фидуциарные обязанности друг перед другом¹²². Аналогичным образом, участники могут договориться между собой, каким образом следует распределить ответственность или следует ли отказаться от защиты, предоставляемой ограничением ответственности¹²³. Участники могут также договориться о том, что управляющий должен придерживаться более жесткого стандарта, чем тот, который установлен в рекомендации 17.

86. Наконец, участники могут указать в своих правилах организации, что управляющим разрешено осуществлять некоторые виды деятельности, и это не является нарушением обязанностей, установленных в рекомендации 17¹²⁴.

¹²⁰ Секретариат поменял местами положения этого пункта (пункт 73 документа A/CN.9/WG.1/ WP.114) для большей ясности.

¹²¹ На своей двадцать восьмой сессии Рабочая группа решила добавить в комментарий пункт, касающийся обеспечения выполнения фидуциарных обязанностей, в котором следует рассмотреть вопрос о том, каким образом искивые требования могут быть предъявлены нарушителям индивидуально или коллективно, независимо от того, было ли предъявлено такое требование через суд или альтернативный механизм урегулирования споров (пункт 149 документа A/CN.9/900). Для обеспечения согласованности Секретариат включил этот пункт (пункт 79 документа A/CN.9/WG.1/ WP.114) после обсуждения требований о нарушении фидуциарных обязанностей. См. также раздел М об урегулировании споров.

¹²² На своей тридцать второй сессии Рабочая группа отменила свое предыдущее решение (пункт 147 документа A/CN.9/900) о том, что в Руководстве для законодательных органов следует придерживаться подхода, предусматривающего, что участники должны выполнять фидуциарные обязанности друг перед другом, если иное не согласовано в правилах организации (пункт 44 документа A/CN.9/968). Секретариат выполнил это решение.

¹²³ 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 документа A/CN.9/895). См. также сноску 37 выше.

¹²⁴ Аналогичные подходы можно найти в различных законодательных актах, касающихся фидуциарных обязанностей. Например, в пересмотренном Унифицированном законе об ограниченной ответственности компаний Соединенных Штатов 2006 года разъясняется способность участников определять и ограничивать обязанности проявлять лояльность и осмотрительность, которые участники несут друг перед другом и перед коммерческой структурой. См. также раздел 102(b)(7) Закона о корпорациях штата Делавэр, который разрешает участникам ограничивать обязанность проявлять осмотрительность путем достижения договоренности об освобождении управляющего от личной ответственности

Допущение свободы договора участников в такой степени может быть полезно в контексте ЮНООО, поскольку это позволило бы участникам отступать от жесткой корпоративной нормативно-правовой базы, которая может быть излишней, и в то же время обеспечивало бы необходимую защиту ЮНООО, его участникам и третьим сторонам, имеющим с ним дело.

Рекомендация 17. В законодательстве следует предусмотреть, что на любом управляющем ЮНООО лежит обязанность проявлять осмотрительность и обязанность сохранять лояльность по отношению к ЮНООО¹²⁵.

Г. Доля участников и их взносы в ЮНООО

87. Поскольку при регистрации ЮНООО не требуется наличия юридически признанного капитала, участникам нет необходимости вносить взносы для того, чтобы предприятие существовало¹²⁶. Участники могут решить включить в свои правила организации требование о внесении взносов и определить порядок внесения взноса в ЮНООО каждым участником. В этой связи в законодательстве следует разрешить участникам проявлять максимальную гибкость при принятии решения о размере, виде и сроках внесения их согласованных взносов в ЮНООО, включая гибкость при определении того, что участники не обязаны вносить взносы для того, чтобы стать участниками ЮНООО¹²⁷.

88. Указывая в правилах организации виды взносов, которые могут вносить участники ЮНООО, участники, возможно, пожелают рассмотреть вопрос о предоставлении материального и нематериального имущества, а также других полезных для ЮНООО активов, включая денежные средства, предоставленные услуги, простые векселя, другие обязательства предоставлять денежные средства или имущество и договоры на выполнение услуг. Хотя рекомендуется разрешать участникам проявлять максимальную гибкость при самостоятельном определении того, какой вид взносов будет приемлемым для ЮНООО, в некоторых случаях виды допустимых взносов могут ограничивать другие законодательные акты принимающего закон государства. В некоторых государствах, например, предоставление услуг не допускается в качестве взноса в создание коммерческого образования. В подобных случаях такие ограничения должны быть оговорены в законодательстве, подготовленном на основе настоящего Руководства для законодательных органов¹²⁸.

89. Определение размеров каждого неденежного взноса следует оставить на усмотрение участников ЮНООО, поскольку им легче определить величину такого взноса. В связи с этим было бы желательно, чтобы участники ЮНООО

перед коммерческой структурой или ее участниками или об ограничении этой ответственности в таких случаях.

¹²⁵ На своей тридцать второй сессии Рабочая группа согласилась: а) перечислить в рекомендации 17 (рекомендация 16 в документе [A/CN.9/WG.1/WP.114](#)) только обязанность проявлять осмотрительность и обязанность сохранять лояльность ЮНООО, оставив государствам возможность включить дополнительные императивные обязанности, в том числе фидуциарные обязанности для участников, не являющихся управляющими (пункт 44 документа [A/CN.9/968](#)); и б) исключить рекомендацию 17(b) в свете решения Рабочей группы о том, что участники не должны выполнять фидуциарные обязанности друг перед другом (см. также сноску 122 выше). Секретариат соответствующим образом выполнил это решение.

¹²⁶ Секретариат исключил последнее предложение («ЮНООО... его деятельности») этого пункта (пункт 87 документа [A/CN.9/WG.1/WP.112](#)), как это было решено Рабочей группой на ее тридцать первой сессии (пункт 79 документа [A/CN.9/963](#)).

¹²⁷ Секретариат добавил в этот пункт предложение «Участники могут... ЮНООО», с тем чтобы подчеркнуть, что внесение взносов в ЮНООО может быть необязательным для того, чтобы стать его участником (пункт 79 документа [A/CN.9/963](#)).

¹²⁸ Секретариат перенес данный пункт (пункт 89 документа [A/CN.9/WG.1/WP.112](#)) в это место по решению Рабочей группы на ее тридцать первой сессии, поскольку это позволяет лучше разъяснить вопрос о неденежных взносах (пункт 80 документа [A/CN.9/963](#)).

определили в правилах организации критерии оценки неденежных взносов¹²⁹. Участники, желающие установить обязательства, касающиеся точных размеров своих соответствующих взносов, могут включить их в правила организации. Применение любого другого механизма, например требования о проведении ревизии или использовании другого метода внешней оценки, скорее всего, будет слишком обременительным для ММСП. Рекомендуется, чтобы ЮНООО вело учет (см. также рекомендации 26 и 27 ниже) сумм, видов и сроков внесения взносов каждым участником для обеспечения соблюдения прав участников.

90. Для случаев, когда участники определили соответствующие размеры своих взносов в правилах организации, в рекомендации 18 предусмотрено стандартное положение, согласно которому доля каждого участника ЮНООО будет определяться в соответствии с указанными размерами¹³⁰.

91. В тех случаях, когда участники соглашаются внести взносы в ЮНООО, но не согласовывают размеры взносов, рекомендация 18(a) предусматривает стандартное положение, согласно которому размеры взносов каждого участника должны считаться равными.

92. Следовательно, если рекомендацию 18(b) читать вместе с рекомендацией 18(a), в настоящем Руководстве предусматривается стандартное правило, согласно которому доли участников в ЮНООО должны также считаться равными, если участники не договорились о размерах своих взносов. Вместе с тем было бы желательно, чтобы участники согласовали размеры своих взносов и свои доли в ЮНООО для обеспечения прозрачности и облегчения деятельности предприятия. Такая договоренность может также способствовать предотвращению споров между участниками, поскольку она обеспечивает определенность и может ограничить вероятность недоверия¹³¹. В равной степени было бы желательно, чтобы участники согласовали размеры своих взносов и свои доли в ЮНООО, в тех случаях, когда к ЮНООО после его образования присоединяется новый участник. Это уменьшит количество случаев применения стандартных положений, содержащихся в рекомендациях 18(a) и (b); в противном случае это может привести к тому, что взносы и доли будут считаться равными, и заменить любую договоренность о взносах, которую участники могли достичь при образовании ЮНООО.

93. С учетом принципа «свободы договора», который лежит в основе Руководства для законодательных органов, участникам следует разрешить согласовывать в своих правилах организации более сложные структуры собственности¹³².

¹²⁹ На своей тридцать второй сессии Рабочая группа решила, что обсуждение вопроса о методах оценки взносов в неденежной форме следует оставить на усмотрение участников в их правилах организации. Поэтому Секретариат разъяснил этот аспект в пункте 89 выше (пункт 80 документа [A/CN.9/WG.1/WP.114](#)) (пункт 49 документа [A/CN.9/968](#)).

¹³⁰ Секретариат включил предложение, в котором указывается, что доля участника в ЮНООО должна соответствовать процентной доле его взноса в ЮНООО, как это было согласовано Рабочей группой на ее тридцать первой сессии (пункт 81 документа [A/CN.9/963](#)).

¹³¹ На своей тридцать второй сессии Рабочая группа согласилась с тем, что в комментарии следует сделать больший акцент на важности согласования участниками размера своих долей, чтобы сократить случаи применения стандартных правил. По этой же причине было решено, что в Руководстве следует рассмотреть вопрос о присоединении новых участников к ЮНООО после его образования и вопрос об их взносе в ЮНООО (пункт 48 документа [A/CN.9/968](#)). Секретариат выполнил эти решения в пункте 92 выше (пункт 80 документа [A/CN.9/WG.1/WP.114](#)).

¹³² Рабочая группа на своей тридцать первой сессии согласилась с тем, что с учетом сферы охвата рекомендации 18 (рекомендация 17 в документе [A/CN.9/WG.1/WP.114](#)) ссылка на «классы и виды участия» является излишне сложной. Поэтому Секретариат исключил формулировку «включая... участия» (пункт 78 документа [A/CN.9/963](#)).

Рекомендация 18. В законодательстве следует предусмотреть, что:

а) участникам ЮНООО разрешается договариваться о взносах, если таковые предусмотрены, вносимых в ЮНООО, включая их вид, сроки внесения и размеры. Если участники не договорились о размерах своих взносов, то любые взносы считаются равными; и

б) доля участников в ЮНООО определяется исходя из размера их взносов, если в правилах организации не согласовано иное¹³³.

Г. Распределение средств

94. В соответствии с общим стандартным подходом ЮНООО в Руководстве для законодательных органов предусматривается, что участники будут иметь равную долю не только в ЮНООО, но и в любом производимом им распределении средств, если они не согласовали иное в своих правилах организации.

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

Рекомендация 19. В законодательстве следует предусмотреть, что распределение средств производится между участниками пропорционально их соответствующей доле в ЮНООО, как это указано в правилах организации. Если доля участника в ЮНООО не указана, то распределение средств ЮНООО осуществляется в равных долях между его участниками¹³⁴.

96. Хотя сумма, вид и сроки распределения средств могут определяться решением участников, в Руководство для законодательных органов включены императивные положения, регулирующие распределение средств, с целью защиты третьих сторон, имеющих дело с ЮНООО. Соответственно, участники ЮНООО не могут отказываться от применения правила, запрещающего распределение средств, которое нарушает либо критерий прекращения платежей¹³⁵, изложенный в рекомендации 20(a), или критерий балансовой ведомости, изложенный в рекомендации 20(b). Согласно критерию прекращения платежей, ЮНООО все еще должно быть способным оплачивать свои долги после распределения средств, в то время как критерий балансовой ведомости обеспечивает возможность распределения средств только в том случае, если оставшиеся активы ЮНООО превышают его общие обязательства.

97. Данное императивное положение в сочетании с положением о возврате ранее выплаченных сумм, содержащимся в рекомендации 21, призвано защитить третьи стороны и кредиторов, имеющих дело с ЮНООО, от любого распыления

¹³³ Во исполнение просьбы, высказанной на тридцать второй сессии Рабочей группы (пункт 47 документа [A/CN.9/968](#)) обобщить рекомендацию 18 (рекомендация 17 в документе [A/CN.9/WG.1/WP.114](#)), Секретариат обобщил прежнюю рекомендацию 17(c) в документе [A/CN.9/WG.1/WP.114](#) в пересмотренную рекомендацию 18(a) и (b), принимая во внимание, что в предыдущей рекомендации была предпринята попытка сформулировать стандартные положения, касающиеся как доли, так и взносов.

¹³⁴ Поскольку рекомендация 18 предусматривает порядок распределения долей, Секретариат предлагает просто указать в рекомендации 19 (рекомендация 18 в документе [A/CN.9/WG.1/WP.114](#)) следующее: «В законодательстве следует предусмотреть, что распределение средств производится между участниками пропорционально их соответствующей доле в ЮНООО».

¹³⁵ Секретариат заменил термин «критерий неплатежеспособности» (см. документ [A/CN.9/WG.1/WP.99/Add.1](#)) термином «критерий прекращения платежей» для обеспечения согласованности с Руководством ЮНСИТРАЛ для законодательных органов по вопросам законодательства о несостоятельности (см. часть вторую, глава I, раздел В этого Руководства).

активов ЮНООО в результате неправомерного распределения средств между его участниками.

98. В большинстве случаев ЮНООО будет управляться исключительно всеми его участниками, и поэтому обязательство каждого участника возвращать сумму неправильно распределенных средств, как это указано в рекомендации 21, должно служить достаточным сдерживающим фактором против такого распределения¹³⁶. Если ЮНООО управляется одним или несколькими управляющими, то обязанности, изложенные в рекомендации 17, а также в рекомендациях 20 и 21, должны обеспечивать надлежащую основу для возложения на управляющих ответственности за любое произведенное ими неправомерное распределение средств.

Рекомендация 20. В законодательстве следует запретить распределение средств между любыми участниками, если после такого распределения:

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

99. В соответствии с установленным в рекомендации 20 правилом, касающимся неправомерного распределения средств, в рекомендации 21 разрешается требовать возврата суммы любых таких распределенных средств от каждого участника, который получил эти средства, или какой-либо части средств, распределенных ненадлежащим образом. Это правило призвано защитить как третьи стороны, имеющие дело с ЮНООО, так и уберечь участников от принятия неправомерно распределенных средств, в результате чего ЮНООО может оказаться неплатежеспособным¹³⁷.

100. Следует отметить, что выплаты разумной компенсации за оказанные услуги¹³⁸, 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 положения о возврате выплаченных средств, содержащегося в рекомендации 21.

101. Кроме того, как отмечалось в пункте 98 выше, управляющие, которые производят распределение средств в нарушение одного из критериев, указанных в рекомендации 20, также будут нести ответственность перед ЮНООО.

Рекомендация 21. В законодательстве следует предусмотреть, что на каждом участнике, который получил распределенные средства или какую-либо их часть в нарушение рекомендации 20, лежит ответственность за возмещение ЮНООО всей суммы, полученной от распределения средств, или их части¹³⁹.

¹³⁶ Для обеспечения согласованности Секретариат исключил ссылку на отсутствие конкретного положения, возлагающего на управляющих ответственность за неправомерное распределение средств (пункт 32 документа [A/CN.9/WG.1/WP.99/Add.1](#)).

¹³⁷ Секретариат исключил формулировку «или к превышению суммы обязательств над суммой активов» во избежание дублирования с термином «неплатежеспособный».

¹³⁸ См. пункт 30 документа [A/CN.9/866](#).

¹³⁹ Секретариат изменил текст рекомендаций 20 и 21 (рекомендации 20 и 21 в документе [A/CN.9/WG.1/WP.99/Add.1](#) и 19 и 20 в документе [A/CN.9/WG.1/WP.114](#)) и комментарий к ним, разъяснив, что участник не несет ответственности за всю сумму, полученную от распределения, если в нарушение рекомендации 20 была получена только часть средств.

Н. Передача прав

102. Как отмечалось выше (см. пункт 64 выше), доля участника в ЮНООО дает ему право осуществлять финансовые права на участие в прибылях и убытках ЮНООО и получение распределяемых средств.

103. Поскольку организационно-правовую форму ЮНООО будут главным образом использовать ММСП, его участники, вероятно, будут придавать большое значение личным отношениям с другими участниками, как это часто бывает в случае малых предприятий, и сопротивляться передаче прав в ЮНООО каким-либо участником без согласия других участников. Кроме того, существование готового рынка для передачи доли в ЮНООО маловероятно.

104. Руководство для законодательных органов предусматривает свободу договора для большинства аспектов деятельности ЮНООО¹⁴⁰. Соответственно, стандартное положение, изложенное в Руководстве, разрешает участникам ЮНООО передавать свою долю, если они не согласовали иное в своих правилах организации. Кроме того, поскольку доля участника охватывает только финансовые права и учитывая общий характер ЮНООО, стандартное положение в отношении передачи прав не наделяет получателя правом принимать решения в отношении ЮНООО, если участники не согласовали иное в своих правилах организации¹⁴¹. Это последнее правило отражает ту идею, что с учетом особенностей ЮНООО участники, не намеревающиеся передавать свои права, должны согласиться на изменения в управлении ЮНООО и контроле за ним. Эти правила отражены в рекомендации 22.

105. В случае смерти единственного участника ЮНООО могут возникнуть осложнения, поскольку может быть передана доля участника, но не права участника на руководство предприятием. Правила организации должны содержать соответствующие положения, вносящие всю необходимую ясность в этот вопрос¹⁴².

Рекомендация 22. В законодательстве следует предусмотреть, что участники могут передавать свои финансовые права в ЮНООО, но не свои права на принятие решений, если иное не согласовано в правилах организации¹⁴³.

[Примечание для Рабочей группы. Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, не следует ли придать рекомендациям 23–25 императивный характер, а затем Рабочая группа, возможно, пожелает

¹⁴⁰ Для большей ясности текста Секретариат: а) изменил порядок пунктов 102 и 103 (пункты 93 и 92 в документе [A/CN.9/WG.1/WP.114](#)); б) перенес последнее предложение пункта 102 в начало пункта 104 (пункт 94 в документе [A/CN.9/WG.1/WP.114](#)) с редакционными изменениями; и с) исключил из пункта 102 слова «включая фидуциарные права и информационные права».

¹⁴¹ На своей тридцать второй сессии Рабочая группа решила, что термин «доля» должен относиться только к экономическим правам (пункт 46 документа [A/CN.9/968](#)). Секретариат переработал пункт 104 (пункт 94 в документе [A/CN.9/WG.1/WP.114](#)), чтобы разъяснить различие между финансовыми правами и правами на принятие решений. Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о замене термина «финансовые права» в рекомендации 22 термином «доля». Рабочая группа, возможно, пожелает также уточнить, не приведет ли такое событие к отделению или же лицо, передающее право, сохранит право принятия решений.

¹⁴² Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, будут ли права на руководство утрачены в результате смерти участника и не потребуются ли роспуска ЮНООО в соответствии с рекомендацией 7(а). См. также сноски 59 и 65 выше.

¹⁴³ Для большей ясности этой рекомендации (рекомендация 22 в документе [A/CN.9/WG.1/WP.99/Add.1](#); рекомендация 21 в документе [A/CN.9/WG.1/WP.114](#)). Секретариат: а) заменил слова «нефинансовые права» словами «права на принятие решений»; б) исключил формулировку «в ЮНООО» после слов «права на принятие решений»; и с) заменил формулировку «Участники... по договоренности» (содержавшуюся в рекомендации 22 в документе [A/CN.9/WG.1/WP.99/Add.1](#)) формулировкой «если ... организации».

включить положения, позволяющие сторонам отступать от них на основании правил организации, чтобы обеспечить прозрачность ЮНООО, поскольку эти рекомендации затрагивают существование и структуру самого предприятия.

Наконец, Рабочая группа, возможно, пожелает также рассмотреть вопрос о том, не будет ли целесообразным отдельно рассмотреть вопросы, касающиеся роспуска и прекращения деятельности ЮНООО с одним участником и более сложных форм ЮНООО (пункт 90 документа A/CN.9/963).]

I. Реструктуризация или преобразование

106. Как отмечалось выше (пункт 40) в отношении рекомендации 7, Руководство для законодательных органов направлено на создание условий для развития ЮНООО из очень маленького предприятия в более сложное образование с несколькими участниками¹⁴⁴, и, возможно, для полного преобразования в другую организационно-правовую форму. Такой подход отражен в рекомендации 23, которая разрешает участникам ЮНООО договариваться о реструктуризации ЮНООО или о его преобразовании в другую организационно-правовую форму. В настоящем Руководстве предусматривается, что участникам должно быть также разрешено согласовывать слияния, разделения и любые другие виды реструктуризации¹⁴⁵.

107. Кроме того, как отмечалось выше в пункте 71 в связи с рекомендацией 13, решение о реструктуризации или преобразовании ЮНООО является решением, принятие которого относится к компетенции участников и потребует [квалифицированного большинства голосов], если иное не указано в правилах организации¹⁴⁶.

108. Государство, в котором будет осуществляться реструктуризация или преобразование ЮНООО в другую организационно-правовую форму, возможно, пожелает обеспечить надлежащие гарантии для защиты третьих сторон, имеющих дело с ЮНООО, от любых негативных последствий для их прав, которые могут возникнуть в результате такой реструктуризации или преобразования ЮНООО. Такие гарантии уже могут быть предусмотрены в законодательстве, регулирующем преобразование в другие организационно-правовые формы¹⁴⁷, и могут включать, например, установление срока для уведомления, требования в отношении опубликования или правила, регулирующие передачу прав, касающихся третьих сторон, предприятию с новой организационно-правовой формой¹⁴⁸.

¹⁴⁴ См. пункты 24 и 32 документа A/CN.9/800, пункты 67 и 74 документа A/CN.9/825 и пункт 19 документа A/CN.9/831.

¹⁴⁵ На своей тридцать второй сессии Рабочая группа решила принять за стандартный подход, что решения по спорным вопросам, выходящим за рамки обычной коммерческой деятельности, должны приниматься квалифицированным большинством, однако договорилась вернуться к рассмотрению этого момента и перечня вопросов на одной из будущих сессий (пункт 39 документа A/CN.9/968). Если Рабочая группа сохраняет квалифицированное большинство в качестве стандарта для всех действий, таких как расширение предприятия, слияния, разделения и т.д., то Секретариат предлагает использовать термин «реструктуризация», чтобы избежать необходимости в отдельных рекомендациях.

¹⁴⁶ Как было согласовано Рабочей группой на ее двадцать пятой сессии, уровень согласия между участниками в отношении реструктуризации и преобразования ЮНООО должен быть соизмерим с тем, который требуется для роспуска и прекращения деятельности ЮНООО (пункт 90 документа A/CN.9/860).

¹⁴⁷ В соответствии с решением Рабочей группы на ее двадцать пятой сессии (пункт 91 документа A/CN.9/860).

¹⁴⁸ Секретариат заменил термин «коммерческая структура» термином «организационно-правовая форма» как в пункте 108 (пункт 105 документа A/CN.9/WG.1/WP.112), так и в рекомендации 23 (рекомендация 22 в документе A/CN.9/WG.1/WP.112) для большей ясности текста.

Рекомендация 23. В законодательстве следует предусмотреть, что участники ЮНООО могут договориться [квалифицированным большинством голосов] провести его реструктуризацию или преобразование в другую организационно-правовую форму¹⁴⁹.

Ж. Роспуск и прекращение деятельности

109. В рекомендации 24(а) предусматривается, что участники ЮНООО могут в своих правилах организации принять решение о том, что ЮНООО будет распущено и его деятельность будет прекращена по наступлении события, указанного в этих правилах. Если участники ЮНООО не установили условия, при которых ЮНООО будет распущено и его деятельность будет прекращена, то они могут [квалифицированным большинством голосов] принять решение о роспуске и прекращении его деятельности, как это указано в рекомендации 24(б). Такой уровень требуемого согласия соразмерен с тем, который требуется в связи с решением участников о реструктуризации ЮНООО или его преобразовании в другую организационно-правовую форму, а также отражает стандартный подход к принятию участниками решений по вопросам, выходящим за рамки повседневной деятельности предприятия¹⁵⁰.

110. Рекомендация 24(с) содержит императивное положение, которое участники не могут изменять по договоренности. Принятое в соответствии с законодательством государства административное или судебное решение (например, решение суда по делу о несостоятельности)¹⁵¹ о ликвидации ЮНООО должно соблюдаться участниками ЮНООО.

111. И в этом случае государство, в котором будет осуществляться роспуск ЮНООО или будет прекращена его деятельность, возможно, пожелает обеспечить наличие надлежащих гарантий для защиты третьих сторон от любых негативных последствий, которые могут возникнуть в результате роспуска или прекращения деятельности ЮНООО. Такие гарантии уже могут быть предусмотрены в другом законодательстве, регулирующем роспуск или прекращение деятельности предприятий соответствующих организационно-правовых форм¹⁵².

Рекомендация 24. В законодательстве следует предусмотреть, что ЮНООО распускается и его деятельность прекращается в следующих обстоятельствах:

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

К. Отделение или выход

112. Стандартный подход во всем тексте настоящего Руководства для законодательных органов заключается в том, что участники ЮНООО будут обладать равными финансовыми правами и правами на принятие решений, если иное не

¹⁴⁹ Секретариат добавил слово «договориться» и заменил слова «по договоренности» словом «большинством».

¹⁵⁰ В соответствии с решением Рабочей группы на ее двадцать пятой сессии (пункт 87 документа [A/CN.9/860](#)).

¹⁵¹ В соответствии с решением Рабочей группы на ее двадцать пятой сессии (пункт 85 документа [A/CN.9/860](#)).

¹⁵² В соответствии с решением Рабочей группы на ее двадцать пятой сессии (пункт 86 документа [A/CN.9/860](#)). См. также пункт 108 выше.

согласовано самими участниками. Это проявляется также и в том, что стандартное положение в отношении решений, принятие которых оставляется на усмотрение участников в силу их статуса участников, устанавливается исходя из числа участников. Кроме того, в ЮНООО, находящемся под исключительным управлением всех его участников, стандартное положение для урегулирования разногласий между участниками по вопросам, касающимся повседневной деятельности ЮНООО, заключается в том, что решение по таким вопросам может приниматься большинством голосов, и это удобный способ урегулировать разногласия, возникающие в повседневной работе между участниками, выступающими в качестве управляющих¹⁵³. Эти два стандартных положения обеспечивают разумную и согласованную систему для принятия участниками решений для урегулирования основных споров и продолжения работы ЮНООО, позволяя в то же время¹⁵⁴ участникам выразить свое несогласие.

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

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

115. Второй вариант урегулирования трудноразрешимых споров между участниками может состоять в том, чтобы поддержать дальнейшее существование ЮНООО, разрешив, однако, тому или иному участнику отделиться от ЮНООО, либо путем добровольного выхода или исключения другими участниками ЮНООО, либо в результате наступлении квалификационного события, установленного участниками в правилах организации или же во внутреннем законодательстве государства (например, если вести деловую деятельность с данным лицом в качестве участника незаконно)¹⁵⁵. Отделившиеся участники получают справедливую компенсацию своей доли в ЮНООО. Вместе с тем разрешение использовать такой механизм может стать причиной злоупотреблений и привести к подавлению меньшинства. В ситуации, когда конфликт между участниками может привести к исключению большинством участников меньшинства, у этого меньшинства может не остаться¹⁵⁶ иного выбора, кроме как продать свою долю

¹⁵³ В соответствии с новым разделом D, касающимся участия в ЮНООО, Секретариат переработал первые три предложения («Стандартный ... в качестве управляющих») этого пункта (пункт 102 документа [A/CN.9/WG.1/WP.114](#)), чтобы прояснить различие между участниками и управляющими, и исключил обсуждение вопросов, выходящих за рамки обычной коммерческой деятельности.

¹⁵⁴ С учетом решения, принятого Рабочей группой на ее двадцать седьмой сессии о замене правила единодушия правилом квалифицированного большинства (пункт 63 документа [A/CN.9/895](#)), право вето практически исключается. В этой связи Секретариат внес в этот пункт соответствующие изменения. Секретариат исключил последнее предложение этого пункта («В зависимости от... свое вето», пункт 102 документа [A/CN.9/WG.1/WP.114](#)) в соответствии с решением Рабочей группы, принятым на ее тридцать второй сессии, в отношении того, что права на принятие решения не должны распределяться по размеру доли (пункт 46 документа [A/CN.9/968](#)).

¹⁵⁵ На своей тридцать второй сессии Рабочая группа согласилась с необходимостью дать некоторые руководящие указания по вопросу об исключении (пункт 40 документа [A/CN.9/968](#)). Секретариат включил возникновение квалификационного события и включил один такой пример в качестве дополнительного случая, в котором может произойти отделение.

¹⁵⁶ Секретариат предлагает заменить слова «не останется» словами «может не остаться» (см. пункт 105 документа [A/CN.9/WG.1/WP.114](#)).

большинству участников по той цене, которую большинство пожелает предложить.

116. В рекомендации 25 предлагается считать, что предпочтительным подходом при установлении стандартного положения для урегулирования трудноразрешимых споров является разрешение участникам выходить из ЮНООО с выплатой им справедливой компенсации их доли в течение разумного срока. Это позволит ЮНООО, если участники не примут иного решения, продолжить существование, сохранив тем самым экономическую стабильность и выгоду. Кроме того, разрешение выплачивать участникам, выходящим из состава ЮНООО, справедливой компенсации их доли в течение определенного срока позволит избежать ситуации, когда такой участник может сделать ЮНООО и его оставшихся участников своего рода заложниками, требуя в качестве выкупа немедленной выплаты всей суммы. Выполнение подобного требования может оказаться невозможным для ЮНООО и его оставшихся участников и вполне может привести к фактическому роспуску ЮНООО, если оно окажется неплатежеспособным.

117. Вместе с тем стандартное положение, предлагаемое в рекомендации 25, может создать проблемы и в связи с оценкой справедливой компенсации доли выходящего из ЮНООО участника. Отправной точкой такой оценки должен стать принцип, согласно которому выходящие участники получают в качестве компенсации такую же сумму, какую эти участники получили бы в случае роспуска ЮНООО. Тем не менее требование определения справедливой компенсации диктует необходимость включения в расчеты стоимости деловой репутации ЮНООО, и, следовательно, сумма компенсации для участника, выходящего из ЮНООО, должна соответствовать доле этого участника в стоимости ЮНООО при ликвидации или в стоимости при продаже всего ЮНООО как действующего предприятия.

118. Участникам было бы также целесообразно закрепить в своих правилах организации решение использовать альтернативные методы урегулирования споров (см. рекомендацию 28) по вопросам, которые не могут быть решены путем применения правил организации или стандартных положений. Определение справедливой компенсации доли выходящего из ЮНООО участника могло бы стать одним из вопросов, которые могут быть решены при помощи альтернативных методов урегулирования споров, таких как медиация, ускоренный арбитраж или просьба о возмещении ущерба от третейского судьи или другой нейтральной третьей стороны¹⁵⁷.

Рекомендация 25. В законодательстве следует предусмотреть, что если не согласовано иное, то участники могут выйти из ЮНООО, и им в течение разумного срока выплачивается справедливая компенсация их доли в ЮНООО¹⁵⁸.

L. Ведение учета, проверка и раскрытие информации

119. Открытое общение и прозрачность являются важными вопросами для любого коммерческого образования, но в случае ЮНООО они, возможно, имеют еще более важное значение. Участники ЮНООО, вероятно, будут иметь равную долю в ЮНООО, и установление и поддержание доверия между ними имеют огромное значение. Доступ к информации и ее надлежащее распространение

¹⁵⁷ См. раздел М «Урегулирование споров» ниже.

¹⁵⁸ Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о целесообразности разъяснения того, что рекомендация 25 не требует от ЮНООО осуществлять выплаты по получении заявления участника о выходе, однако должна предусматривать наличие разумной причины или договоренности между участниками. Секретариат предлагает изменить рекомендацию примерно следующим образом: «В законодательстве следует предусмотреть, что, при наличии договоренности или разумной причины, участники могут выйти из ЮНООО, и им в течение разумного срока выплачивается справедливая компенсация их доли в ЮНООО, если не согласовано иное».

среди всех участников будут способствовать дальнейшему укреплению доверия между участниками и позволят им принимать действенное участие в процессах принятия решений, что станет прочной основой для эффективного функционирования ЮНООО.

120. Важность обмена информацией о ЮНООО и ее распространения среди участников подчеркивается в императивных положениях, изложенных в рекомендациях 26 и 27. Рекомендация 26 требует от ЮНООО хранить определенную информацию, а рекомендация 27 обеспечивает, чтобы каждый участник имел право проверять эту информацию, а также право на доступ к любой другой информации, касающейся ЮНООО, которую ЮНООО будет разумно хранить и которая может включать информацию о его деятельности, операциях и финансовом положении¹⁵⁹. Участники могут договориться о том, что ЮНООО должно хранить дополнительную информацию помимо той, которая требуется в рекомендации 26¹⁶⁰.

121. В то время как одни государства применяют к предприятиям, не являющимся открытыми акционерными компаниями, широкие требования в отношении раскрытия информации (но разрешают делать исключения для ММСП), другие устанавливают обязательные требования в отношении раскрытия информации только для публичных коммерческих образований¹⁶¹. Исходя из предполагаемой простоты ЮНООО, Руководство для законодательных органов рекомендует, чтобы информация, которая должна храниться ЮНООО в соответствии с рекомендацией 26, не подлежала преданию гласности¹⁶², хотя она должна доводиться до сведения всех участников и подвергаться их проверке.

122. Перечень документов, которые должны храниться в соответствии с рекомендацией 26, не должен оказаться слишком обременительным для ЮНООО, даже если речь идет о микро- и малых предприятиях, поскольку он включает только базовую информацию, необходимую предпринимателям всех уровней для ведения коммерческой деятельности. Кроме того, документы, подлежащие хранению, это только «разумно необходимые документы», т.е. своевременно зарегистрированные и хранящиеся на носителе, использование которого можно ожидать от аналогичного предприятия в сопоставимых условиях. В этой рекомендации не указано, когда или каким образом должна храниться эта информация, и у ЮНООО будет возможность просто использовать документы в электронной или иной форме, которые разумно необходимы для предприятия такого размера и уровня сложности.

123. Многие ММСП, например, используют различные мобильные приложения, которые имеются на электронных устройствах, для управления своими

¹⁵⁹ В соответствии с решением Рабочей группы на ее двадцать пятой сессии (пункт 93 (b) документа [A/CN.9/860](#)).

¹⁶⁰ Секретариат пересмотрел пункт 120 (пункт 117 документа [A/CN.9/WG.1/WP.112](#)) для большей ясности текста.

¹⁶¹ Секретариат исключил формулировку «При условии... предания гласности» после формулировки «публичными коммерческими образованиями» для обеспечения большей согласованности текста этого пункта (см. пункт 118 документа [A/CN.9/WG.1/WP.112](#)).

¹⁶² Хотя предприятия, которые не являются открытыми акционерными компаниями, как, например, ЮНООО, не обязаны обеспечивать такой же поток и объем информации, что и предприятия, которые являются открытыми акционерными компаниями, как правило, они могут иметь серьезные стимулы для этого, особенно по мере их развития и роста. Предприятия, желающие улучшить доступ к кредитам или привлечь инвестиции, могут пожелать сообщить о своей надежности, предоставив информацию о: 1) целях предприятия; 2) основных изменениях; 3) балансовых и внебалансовых статьях; 4) финансовом положении и потребностях в капитале; 5) составе любого правления и политике в отношении назначений и выплаты вознаграждений; 6) перспективных планах и 7) прибылях и дивидендах. Такие соображения вряд ли будут беспокоить более мелкие предприятия, которые считаются основными пользователями формы ЮНООО, но могут иметь важное значение для этих предприятий по мере их роста. См. также решение Рабочей группы, принятое на ее двадцать пятой сессии (пункт 93(d) документа [A/CN.9/860](#)).

коммерческими предприятиями и поэтому имеют возможность легко отслеживать все виды информации, имеющие отношение к их предприятию, и получить к ним доступ, включая результаты инвентаризации, простые балансовые ведомости и даже налоговые декларации. В этой связи ЮНООО могло бы выполнить требования, предусмотренные в рекомендациях 26 и 27, путем сохранения информации в электронном виде и предоставления к ней доступа с помощью такого мобильного приложения.

Рекомендация 26. В законодательстве следует предусмотреть, что ЮНООО должно хранить разумно необходимые записи, включая:

- a) информацию, предоставленную в регистр предприятий¹⁶³;**
- b) любые задокументированные правила организации;**
- c) действующий список управляющих и участников, а также их контактные данные;**
- d) финансовые ведомости (если таковые имеются);**
- e) налоговые декларации или отчеты; и**
- f) деятельность и операции ЮНООО¹⁶⁴.**

Рекомендация 27. В законодательстве следует предусмотреть, что каждый участник имеет право¹⁶⁵:

- a) проверять и копировать любые записи, которые обязано хранить ЮНООО в соответствии с рекомендацией 26; и**
- b) получать от ЮНООО информацию, касающуюся его деятельности, операций и финансов, а также любую другую информацию, которую ЮНООО будет разумно хранить¹⁶⁶.**

М. Урегулирование споров¹⁶⁷

124. Участники обычно могут проводить переговоры, чтобы прийти к эффективному урегулированию споров, касающихся деятельности ЮНООО. Тем не менее, как отмечается в пунктах 113 и 118 выше, они могут оказаться не в состоянии урегулировать свой спор после возникшего неудовлетворения или утраты доверия, что разрушает взаимоотношения, и поэтому для урегулирования спора могут потребоваться длительные и дорогостоящие тяжбы. Кроме того, в пунктах 81–86 выше описываются фидуциарные обязанности и та роль, которую они играют при создании важных механизмов обеспечения безопасности для защиты участников от беспринципных действий управляющего или другого участника. Вместе с тем с учетом определенных правовых традиций обеспечить выполнение конкретно не оговоренных фидуциарных обязанностей, возможно, будет нелегко, если они четко не закреплены в качестве официальных правовых норм. В обоих случаях такие механизмы альтернативного урегулирования споров («АУС»), как арбитраж, медиация и другие внесудебные методы, могут

¹⁶³ Секретариат заменил слова «данные об образовании» словами «информацию, предоставленную в регистр предприятий» (см. сноску 18 выше).

¹⁶⁴ Секретариат исключил формулировку «финансовая информация» из рекомендации 26(f) (рекомендация 25(f) в документе [A/CN.9/WG.1/ WP.114](#)) во избежание дублирования с рекомендацией 26(d) (рекомендация 25(d) в документе [A/CN.9/WG.1/ WP.114](#)).

¹⁶⁵ В соответствии с решением Рабочей группы на ее двадцать пятой сессии в отношении финансовой информации (пункт 93(b) документа [A/CN.9/860](#)).

¹⁶⁶ В целях повышения ясности текста Секретариат: а) заменил слова «финансовой информации» словом «финансах»; б) разделил рекомендацию 27 (рекомендация 26 в документе [A/CN.9/WG.1/ WP.114](#)) на две части и с) заменил слова «разумно необходимую информацию» формулировкой «информацию, которую... хранить».

¹⁶⁷ Секретариат пересмотрел пункты 124–126 (пункты 121–123 документа [A/CN.9/WG.1/ WP.112](#)) для большей ясности текста. Он также заменил слово «разногласия» словом «спор» для обеспечения согласованности с другими текстами ЮНСИТРАЛ.

помочь участникам ЮНООО в достижении результатов, соответствующих простому характеру ЮНООО, для которых важную роль в управлении предприятием играют межличностные отношения.

125. Механизмы АУС будут также полезны для ЮНООО в случае коммерческих споров с третьими сторонами, имеющими дело с ЮНООО, такими как кредиторы, поставщики или клиенты, поскольку судебные процедуры будут занимать слишком много времени и потребуют существенных расходов. ЮНООО, которое может быть втянуто в правовые споры с третьими сторонами, необходимо будет взвесить затраты на судебные процедуры и затраты на неурегулированные споры, что может включать неоплаченные счета, при принятии решения о том, каким образом действовать в связи со своими спорами. В рамках судебной системы участники ЮНООО могут также столкнуться с географическими, лингвистическими и культурными барьерами (например, женщины могут столкнуться с формальными или практическими ограничениями доступа к судам или участники ЮНООО могут плохо владеть официальным языком судов). Механизмы АУС помогают уменьшить эти препятствия. Такие механизмы, как правило, являются более оперативными и, кроме того, могут быть менее дорогостоящими и позволяют применять более неформальный и основанный на широком участии подход к урегулированию споров, а также облегчают сторонам работу в достижении более общего результата по сравнению с тем, который можно достичь в рамках судебного урегулирования спора.

126. Хотя в случае правовых споров использование механизма альтернативного урегулирования споров может оказаться весьма ценным для ЮНООО, внутренняя нормативно-правовая база государства может предусматривать ограничения на категории дел, которые могут передаваться на альтернативное урегулирование, включая ограничения на использование механизмов АУС для рассмотрения уголовных дел и трудовых споров, а также вопросов, касающихся конкуренции или несостоятельности. Такие вопросы выходят за рамки Руководства для законодательных органов и поэтому в данной рекомендации не рассматриваются.

Рекомендация 28. В законодательстве следует предусмотреть, что любой спор, который возникает в отношениях между участниками ЮНООО или с любой третьей стороной, может быть передан для урегулирования в рамках механизмов альтернативного урегулирования споров, если внутренняя нормативно-правовая база государства не предусматривает каких-либо ограничений в отношении таких действий¹⁶⁸.

¹⁶⁸ На своей двадцать восьмой сессии Рабочая группа согласилась включить в Руководство для законодательных органов новую рекомендацию, поощряющую использование механизмов альтернативного урегулирования споров в отношении ЮНООО (пункт 149 документа [A/CN.9/900](#)). См. также сноску 157 и пункт 118 выше.

Добавление

Рекомендации по ЮНООО

А. Общие положения

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

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

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

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

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

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

В. Образование ЮНООО

Рекомендация 7. В законодательстве следует:

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

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

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

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

С. Организация ЮНООО

Рекомендация 10. В законодательстве следует:

- а) указать, если участник или участники ЮНООО принимают правила организации, в какой форме такие правила могут быть приняты; и
- б) предусмотреть, что в правилах организации могут рассматриваться любые вопросы, касающиеся ЮНООО, если они не противоречат императивным положениям, изложенным в рекомендациях 1, 2, 3, 4, 6, 7, 8, 9, [16], 17, 20, 21, 24 (с), 26 и 27 [будет уточнено] настоящего Руководства.

D. Участие в ЮНООО

Рекомендация 11. В законодательстве следует:

а) указать решения, которые должны быть приняты участниками. Такие решения, как минимум, должны включать:

- i) решения об изменении правил организации, которые должны приниматься единогласно; а также
- ii) решения о реструктуризации и преобразовании, роспуске и прекращении деятельности, которые должны приниматься квалифицированным большинством голосов;

б) предусмотреть, чтобы в правилах организации были указаны любые другие решения, которые должны быть приняты участниками и которые должны приниматься большинством голосов, если иное не согласовано в правилах организации; и

с) установить, что участники ЮНООО имеют равные права принимать решения по вопросам, перечисленным в подпунктах (а) и (б), если иное не согласовано в правилах организации.

E. Управление ЮНООО

Рекомендация 12. В законодательстве следует предусмотреть, что ЮНООО управляется исключительно всеми его участниками, если в правилах организации не указано, что ЮНООО назначает одного или нескольких назначенных управляющих.

Рекомендация 13. В законодательстве следует предусмотреть, что, если ЮНООО управляется исключительно всеми его участниками и если иное не оговорено в правилах организации, то:

а) разногласия между участниками по вопросам, касающимся повседневной деятельности ЮНООО, должны урегулироваться решением большинства участников; и

б) участники ЮНООО имеют совместные и равные права на принятие решений по вопросам, касающимся обычной деятельности ЮНООО.

Рекомендация 14. В законодательстве следует предусмотреть, что если иное не согласовано в правилах организации, то один или несколько назначенных управляющих могут назначаться и отстраняться от должности решением большинства голосов участников.

Рекомендация 15. В законодательстве следует предусмотреть, что в тех случаях, когда ЮНООО управляется одним или несколькими назначенными управляющими:

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

б) споры между управляющими должны урегулироваться решением, принятым [большинством голосов] управляющих, если иное не указано в правилах организации.

Рекомендация 16. В законодательстве следует предусмотреть, что каждый управляющий индивидуально имеет полномочия принимать обязательства от имени ЮНООО, если не согласовано иное. Ограничения применительно к этим полномочиям не будут иметь силы в отношении третьих сторон, имеющих дело с ЮНООО, без надлежащего уведомления.

Рекомендация 17. В законодательстве следует предусмотреть, что на любом управляющем ЮНООО лежит обязанность проявлять осмотрительность и обязанность сохранять лояльность по отношению к ЮНООО.

Ф. Доля участников и их взносы в ЮНООО

Рекомендация 18. В законодательстве следует предусмотреть, что:

а) участникам ЮНООО разрешается договариваться о взносах, если таковые предусмотрены, вносимых в ЮНООО, включая их вид, сроки внесения и размеры. Если участники не договорились о размерах своих взносов, то любые взносы считаются равными; и

б) доля участников в ЮНООО определяется исходя из размера их взносов, если в правилах организации не согласовано иное.

Г. Распределение средств

Рекомендация 19. В законодательстве следует предусмотреть, что распределение средств производится между участниками пропорционально их соответствующей доле в ЮНООО, как это указано в правилах организации. Если доля участника в ЮНООО не указана, то распределение средств ЮНООО осуществляется в равных долях между его участниками.

Рекомендация 20. В законодательстве следует запретить распределение средств между любыми участниками, если после такого распределения:

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

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

Рекомендация 21. В законодательстве следует предусмотреть, что на каждом участнике, который получил распределенные средства или какую-либо их часть в нарушение рекомендации 20, лежит ответственность за возмещение ЮНООО всей суммы, полученной от распределения средств, или их части.

Н. Передача прав

Рекомендация 22. В законодательстве следует предусмотреть, что участники могут передавать свои финансовые права в ЮНООО, но не свои права на принятие решений, если иное не согласовано в правилах организации.

И. Реструктуризация или преобразование

Рекомендация 23. В законодательстве следует предусмотреть, что участники ЮНООО могут договориться [квалифицированным большинством голосов] провести его реструктуризацию или преобразование в другую организационно-правовую форму.

Ж. Роспуск и прекращение деятельности

Рекомендация 24. В законодательстве следует предусмотреть, что ЮНООО распускается и его деятельность прекращается в следующих обстоятельствах:

а) при наступлении любого события, указанного в правилах организации как приводящее к роспуску ЮНООО;

- б) при принятии решения [квалифицированным большинством голосов] участников; или
- с) при вынесении судебного или административного решения о роспуске ЮНООО.

К. Отделение или выход

Рекомендация 25. В законодательстве следует предусмотреть, что если не согласовано иное, то участники могут выйти из ЮНООО, и им в течение разумного срока выплачивается справедливая компенсация их доли в ЮНООО.

Л. Ведение учета, проверка и раскрытие информации

Рекомендация 26. В законодательстве следует предусмотреть, что ЮНООО должно хранить разумно необходимые записи, включая:

- а) информацию, предоставленную в регистр предприятий;
- б) любые задокументированные правила организации;
- с) действующий список управляющих и участников, а также их контактные данные;
- д) финансовые ведомости (если таковые имеются);
- е) налоговые декларации или отчеты; и
- ф) деятельность и операции ЮНООО.

Рекомендация 27. В законодательстве следует предусмотреть, что каждый участник имеет право:

- а) проверять и копировать любые записи, которые обязано хранить ЮНООО в соответствии с рекомендацией 26; и
- б) получать от ЮНООО информацию, касающуюся его деятельности, операций и финансов, а также любую другую информацию, которую ЮНООО будет разумно хранить.

М. Урегулирование споров

Рекомендация 28. В законодательстве следует предусмотреть, что любой спор, который возникает в отношениях между участниками ЮНООО или с любой третьей стороной, может быть передан для урегулирования в рамках механизмов альтернативного урегулирования споров, если внутренняя нормативно-правовая база государства не предусматривает каких-либо ограничений в отношении таких действий.
