Организация Объединенных Наций A/CN.9/WG.I/WP.118

Генеральная Ассамблея

Distr.: Limited
15 January 2020
Russian
Original: English

Комиссия Организации Объединенных Наций по праву международной торговли
Рабочая группа I (ММСП)
Тридцать четвертая сессия
Нью-Йорк, 23–27 марта 2020 года

Проект руководства для законодательных органов по обществам ЮНСИТРАЛ с ограниченной ответственностью

Записка Секретариата

Содержание

Стр.

Справочная информация 3

Приложение

Проект руководства для законодательных органов по обществам ЮНСИТРАЛ с ограниченной ответственностью (ЮНООО) 6

I. Введение 6

A. Цель Руководства для законодательных органов 6

B. Терминология 11

II. Создание и функционирование ЮНООО 14

A. Общие положения 14

B. Образование ЮНООО 22

C. Организация ЮНООО 27

D. Права участия и принятие решений в рамках ЮНООО 29

E. Управление ЮНООО 32

F. Взносы участников в ЮНООО 38

G. Распределение средств 40

H. Передача прав 42

I. Отделение или выход 44

J. Преобразование или реструктуризация 46

K. Роспуск и прекращение деятельности 47

V.20-00242 (R) 130220 210220

Просьба отправить на вторичную переработку

L. Ведение учета, проверка и раскрытие информации 49

M. Урегулирование споров 51

Дополнения

I. Рекомендации по ЮНООО 54

II. Типовые правила организации: ЮНООО с несколькими участниками, управляемое исключительно всеми участниками 59

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 странах[1]. Комиссия выразила понимание, что жизненный цикл коммерческого предприятия состоит из нескольких этапов, которые можно описать как начало, осуществление, реструктуризация 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 деятельности[2].

2. Рабочая группа I приступила к работе по этому предмету 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 ММСП[3]. Эта работа проводилась на основе рамочного перечня вопросов, разработанного с учетом ключевых характерных черт упрощенных коммерческих режимов (описанных в документе A/CN.9/WG.I/WP.86), как это показывалось в проекте типового закона об упрощенном коммерческом образовании (A/CN.9/WG.I/WP.89), а также в других возможных моделях (например, приводимых в приложении к документу A/CN.9/WG.I/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 концептуальные обсуждения, проведенные до этого времени[4]. Такой проект руководства для законодательных органов был подготовлен Секретариатом в ответ на эту просьбу.

4. Рабочая группа приступила к обсуждению проекта руководства для законодательных органов 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 этого проекта руководства (как он содержится в документе A/CN.9/WG.I/

---

[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; там же, *семидесятая сессия, Дополнение № 17* (A/70/17), пункты 220, 225 и 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), пункт 155.

[2] Комиссия заявила, что «такую работу следует начинать с правовых вопросов, касающихся упрощения процедур регистрации предприятий», и подтвердила на последующих сессиях подход Рабочей группы I, 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.

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 руководства для законодательных органов по основным принципам регистра предприятий[5] 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 содержится в документе A/CN.9/WG.I/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 (раздел B об образовании ЮНООО и раздел C 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 содержится в документе A/CN.9/WG.I/WP.114). Были обсуждены следующие рекомендации и соответствующие комментарии (некоторые из которых уже были рассмотрены на ее тридцать первой сессии): рекомендация 9 (раздел B об образовании ЮНООО), рекомендация 10 (раздел C 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. На своей тридцать третьей сессии (Вена, 7–11 октября 2019 года) Рабочая группа завершила первое рассмотрение всех разделов проекта руководства путем обсуждения следующих рекомендаций и соответствующих комментариев (как они содержатся в документе A/CN.9/WG.I/WP.116): рекомендация 1 (раздел A об общих положениях), рекомендация 10 (раздел C об организации ЮНООО), рекомендация 11 (раздел D об участии в ЮНООО), рекомендация 18 (раздел F о доле участников и их взносах в ЮНООО), рекомендации 19–21 (раздел G о распределении средств), рекомендация 22 (раздел H о передаче прав), рекомендация 23 (раздел I о реструктуризации или преобразовании), рекомендация 24 (раздел J о роспуске и прекращении деятельности), рекомендация 25 (раздел K об отделении или выходе), рекомендации 26 и 27 (раздел L о ведении учета, проверке и раскрытии информации) и рекомендация 28 (раздел M об урегулирование споров).

7. В нынешней редакции проекта руководства для законодательных органов содержатся изменения, вытекающие из обсуждений Рабочей группы на ее тридцать третьей сессии[6]. Секретариат внес также дополнительные коррективы, необходимые для обеспечения последовательности и согласованности текста. В тех случаях, когда такие коррективы привели к изменению порядка изложения рекомендаций и соответствующих комментариев, такие рекомендации были последовательно перенумерованы и все перекрестные ссылки были соответствующим образом скорректированы. Руководящие указания в отношении изменений отражены в сносках по всему тексту[7]. Кроме того, в «Примечаниях для Рабочей

[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.9/1002.

[7] Рабочая группа, возможно, пожелает отметить, что в нынешнем тексте проекта руководства содержатся несколько сносок, касающихся изменений, которые были произведены по результатам обсуждений Рабочей группы перед проведением ее тридцать

группы» перед главой II проекта руководства (Создание и функционирование ЮНООО) обращается внимание на вопросы, которые требуют дальнейшего рассмотрения Рабочей группой.

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

третьей сессии. Эти сноски были сохранены, с тем чтобы Рабочей группе было легче обсуждать эти изменения.

Приложение

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

I. Введение

A. Цель Руководства для законодательных органов[1]

1. Большинство коммерческих предприятий во всем мире — это микро-, малые и средние предприятия (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 мире[3], приняли законодательство об упрощенных формах предприятий. Такие формы предприятий могут быть корпоративными, партнерскими или смешанными[4]. Они также могут представлять собой предприятия, состоящие из одного участника[5], или формы

---

[1] Рабочая группа, возможно, пожелает отметить, что Секретариат провел масштабную редакционную работу над разделом A («Цель Руководства для законодательных органов») в рабочем документе A/CN.9/WG.I/WP.114 (пункты 1–18), с тем чтобы устранить излишние повторы. В документе A/CN.9/WG.I/WP.116 (пункты 1–14) были внесены дополнительные изменения с целью улучшения текста.

[2] Секретариат заключил термин «[Общество ЮНСИТРАЛ с ограниченной ответственностью (ЮНООО)]» в квадратные скобки, чтобы указать, что это название будет иметь временный характер до принятия Рабочей группой решения по этому вопросу, см. сноски 18 и 28 ниже.

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

[4] См., 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» как во Франции (см. пункты 22 и 23 документа A/CN.9/WG.I/WP.87 и документ A/CN.9/WG.I/WP.94), так и в государствах — членах Организации по унификации коммерческого права в Африке (известной под своим французским акронимом OHADA) (Унифицированный пересмотренный закон об общем коммерческом праве, принятый 15 декабря 2010 года, см. www.ohada.com/actes-uniformes/940/999/titre-2-statut-de-l-entreprenant.html). Среди других усилий по созданию особых режимов для единоличных предприятий можно отменить меры, принятые Европейским союзом (предложение о директиве Европейского парламента и Совета о

предприятий с несколькими участниками; эти формы позволяют проводить разделение активов, без необходимости, однако, наделения таких предприятий отдельной правосубъектностью[6]. Независимо от более конкретных особенностей, все эти законы направлены на обеспечение упрощенного порядка создания, гибкости организации и деятельности, а также возможности разделения активов.

3. Многие из этих форм предприятий успешно используются в рамках соответствующих юрисдикционных 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 усилия в рамках реформ, направленных на создание или совершенствование таких форм предприятий, — усилия, как специально ориентированные на ММСП, так и применительно к другим предприятиям, — 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 («Руководство») 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 организационно-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 ММСП[7], с тем чтобы более подробно разъяснить обоснование этих рекомендаций. Государства могут приспособить руководящие указания, содержащиеся в рекомендациях, к своим нуждам и даже, в некоторых случаях, отойти от них. В то же время они не должны действовать вразрез с целью Руководства создать сбалансированный режим, предусматривающий простоту и гибкость формы ММСП и обеспечивающий юридическую определенность (см. пункт 12 ниже)[8].

1. «Сначала подумай о малом»

a) Оценка потребностей предпринимателей

5. Законодательный режим для упрощенных форм предприятий должен в первую очередь учитывать фактические потребности самых малых предприятий и избегать обременения этих субъектов излишними юридическими

частных единоличных компаниях с ограниченной ответственностью, Европейская комиссия, Брюссель, 9.4.2014 (COM (2014) 212 final)).

[6] См. альтернативные законодательные модели для микро- и малых предприятий, описанные Италией и Францией в документах A/CN.9/WG.I/WP.87 и A/CN.9/WG.I/WP.94. Секретариат внес изменения в это предложение текста с целью обеспечения большей ясности.

[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 страны.

[8] На своей тридцать третьей сессии Рабочая группа согласилась с тем, что в комментарии следует a) подчеркнуть, что государствам разрешается корректировать рекомендации Руководства для законодательных органов («Руководство»), но эти изменения не должны противоречить целям Руководства; и b) особо указать, что предлагаемый режим должен преследовать цель обеспечения баланса между потребностями ММСП и потребностями государства (A/CN.9/1002, пункты 58 и 86). В последнем предложении текста этого пункта Секретариат отразил проведенное обсуждение.

сложностями («сначала подумай о малом»)[9,10]. 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 малое число 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. В рамках реформ следует учитывать также потребности женщин и других предпринимателей, которые могут столкнуться с неблагоприятными культурными, институциональными и законодательными условиями, например, потребности молодежи и представителей этнических меньшинств[11]. Независимо от их размера предприятия и пола предпринимателей, владельцы микро- и малых предприятий испытывают 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 подробными обязательными требованиями к ведению их деятельности. Они также хотят возможностей для проявления *гибкости* с тем, 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, включая способность создавать отделения или представительства без изменения своей организационно-правовой формы[12].

ii) Простота и доступность

7. Предприниматели ММСП, вероятно, хотят, чтобы *простота и доступность* 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, а также следует поощрять применение современных технологий, например мобильных приложений для совершения платежей или подготовки балансовых ведомостей.

---

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

[10] В целях обеспечения последовательности изложения Секретариат исключил предложение текста «Исходя из… «сначала подумай о малом»» из этого пункта и перенес его в начало пункта 11.

[11] Секретариат пересмотрел это предложение текста («В рамках реформ… этнических меньшинств») с учетом высказанного на ее тридцать третьей сессии Рабочей группы предложения о том, что одна из целей Руководства должна состоять в охвате уязвимых групп (A/CN.9/1002, пункт 76).

[12] На своей тридцать третьей сессии Рабочая группа согласилась с тем, чтобы упомянуть о гибкости формы ЮНООО, которая позволяет развиваться из очень маленького предприятия в предприятие с более сложной структурой ЮНООО (A/CN.9/1002, пункт 37). Секретариат упомянул об обсуждении этого вопроса как в разделе «Введение», так и в разделе J «Преобразование или реструктуризация».

iii) Индивидуальность и узнаваемость

8. ММСП нуждаются в обеспечении *индивидуальности и узнаваемости*, для того чтобы более успешно конкурировать на рынке, как на внутреннем, так и на глобальном, и активнее привлекать более качественных клиентов. Помимо необходимой защиты и преимуществ, связанных с присвоением юридически признанных индивидуальных идентификаторов и функционированием в рамках признанной правовой базы[13], предприятие может также использовать такой юридически признанный индивидуальный идентификатор для укрепления репутации, а также для повышения качества «торговой марки» предприятия и повышения его стоимости[14].

iv) Определенность и защита имущественных прав

9. Независимо от размера предприятия, предприниматели нуждаются в *определенности* и *защите своих имущественных прав*. Таким образом, 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.

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. Исходя из стремления подготовить правовой текст, в котором могут быть учтены потребности микро-предпринимателей, в Руководстве предлагается организационно-правовая форма предприятия, которая отходит от более традиционных, иерархических и формальных моделей управления, которые обычно характерны для публичных компаний и которые могут и не подходить для малых предприятий. Например, в Руководстве признаются потребности предпринимателей ММСП в свободе и гибкости и подчеркивается важность принципа свободы договора. Вместе с тем в Руководстве, благодаря наличию многочисленных стандартных положений, признается, 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 для создания предпринимателем юридически признанного предприятия, обладающего собственной правосубъектностью. Защита в виде ограничения ответственности коммерческого образования и правила, касающиеся передачи прав его участников, являются некоторыми 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 обращения особого внимания на

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

[14] 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»).

управление коммерческим образованием его участниками в качестве стандартного подхода к руководству предприятием и горизонтальной организационной структуре, характерной для ЮНООО.

12. В то же время в Руководстве признается, что потребности микро-предпринимателей ММСП должны быть сбалансированы с потребностями государства, кредиторов и других третьих сторон, которые поддерживают коммерческие отношения с ними. Недостаточная прозрачность операций ЮНООО может привести к отсутствию правовой определенности, что будет препятствовать эффективности использования новой организационно-правовой формы. С учетом этого, в Руководстве содержится ряд императивных положений, от которых нельзя отойти в силу договора[15].

c) Создание отдельного режима

13. Руководство также исходит из мнения о том, что оптимальным решением для создания соответствующего упрощенного правового режима для ММСП должно быть не реформирование и упрощение действующих режимов корпоративного права, а разработка отдельного правового режима, ориентированного на нужды ММСП[16]. В силу этого структура, предусмотренная в настоящем тексте, не зависит от существующего законодательства о партнерствах, корпорациях или компаниях, существующего в каком-либо отдельном государстве, или конкретно не связана с ним.

14. Одно из очевидных преимуществ такого подхода состоит в том, что он облегчает государствам принятие режима, в котором воплощены рекомендации Руководства, и позволяет им разрабатывать соответствующие законодательные меры с использованием метода чистого листа. Кроме того, отдельный правовой режим для ММСП может обеспечить международно признанные стандарты для создания упрощенных коммерческих образований, что ограничит проблемы, возникающие из-за отсутствия международного признания организационно-правовой формы предприятия, и тем самым облегчит трансграничные сделки[17].

15. В соответствии с этим 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 предписывающих норм, Руководство стремится избегать употребления терминов «корпоративный» и «компания». Вместо этого в Руководстве описывается новый субъект: «Общество ЮНСИТРАЛ с ограниченной ответственностью» (ЮНООО)[18]. Этот термин указывает на то, что форма предприятия, создаваемая на основе содержащихся в Руководстве рекомендаций, является инновационной и не зависимой от действующих законодательных режимов о компаниях и их более предписывающих норм. Создание ЮНООО призвано содействовать достижению желаемых целей и реализации соображений, изложенных выше.

16. Необходимо отметить, что при разработке законодательства на основе рекомендаций Руководства государствам следует рассмотреть те императивные

---

[15] На своей тридцать третьей сессии Рабочая группа согласилась с тем, что в разделе Руководства «Введение» следует отразить соображения относительно важности сбалансированного учета гибких возможностей формы ЮНООО и необходимости государств обеспечивать прозрачность применительно к операциям ЮНООО (A/CN.9/1002, пункт 58). Секретариат отразил проведенные обсуждения путем включения нового пункта 12.

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

[17] См. записку Секретариата ЮНСИТРАЛ, A/CN.9/780.

[18] 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 (A/CN.9/895, пункт 43).

положения, которые включены в следующие рекомендации: [*будут указаны Рабочей группой*]. Участники ЮНООО могут, по договоренности, изменять следующие рекомендации: [*будут указаны Рабочей группой*] (см. также рекомендацию 10(b)). Для того чтобы микро-предпринимателям было легче договориться о структуре ЮНООО и об управлении им, государствам будет желательно разъяснить в своем законодательстве, какие положения являются факультативными и могут быть изменены участниками ЮНООО (см. пункт 22 ниже)[19].

B. Терминология

17. Приводимые ниже термины предназначены для того, чтобы ориентировать читателя и оказать ему помощь с тем, чтобы концепции, обсуждаемые в Руководстве, были ясными и широко понимаемыми. Следует отметить, что в тех случаях, когда используются такие термины, как «данные», «документы», «соглашения», «налоговые декларации», «финансовые ведомости», «записи» и другие аналогичные формулировки, то такая ссылка относится как к электронному, так и к бумажному варианту, если в тексте не указано иное[20].

- *Финансовая ведомость*: «финансовая ведомость» означает отчет, в котором представлена информация о финансовой деятельности и финансовом состоянии ЮНООО.
- […][21].
- *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 сочетании[22].
- *Большинство*: «большинство» означает более половины участников ЮНООО, определяемого по их количеству[23].
- *Участник (участники)*: «участник (участники)» означает собственника (собственников) ЮНООО (ср. «ЮНООО»).

---

[19] На своей тридцать третьей сессии Рабочая группа согласилась подчеркнуть в комментарии, что во внутреннем законодательстве, основанном на Руководстве по ЮНООО, следует пояснить, в каких случаях разрешается отойти от положений, которые не являются императивными (A/CN.9/1002, пункт 86). Секретариат отразил проведенные обсуждения путем включения нового пункта в Руководство. Секретариат предлагает перечислить в этом пункте императивные и факультативные рекомендации, с тем чтобы избежать использования формулировки «если не согласовано иное» во всех стандартных рекомендациях Руководства.

[20] Секретариат переработал этот пункт (пункт 27 документа A/CN.9/WG.I/WP.112) с целью обеспечения большей ясности.

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

[22] На своей тридцать второй сессии Рабочая группа подтвердила необходимость в использовании особого термина, применимого к ситуациям, когда ЮНООО не управляется исключительно всеми его участниками (A/CN.9/968, пункт 35). В силу этого Секретариат сохранил формулировку «назначенный управляющий» в качестве термина, имеющего соответствующее определение.

[23] Секретариат заменил слова «принцип “один участник — один голос”» словом «количество» с учетом обсуждений, проведенных Рабочей группой на ее тридцать третьей сессии (A/CN.9/1002, пункт 28). С учетом принятого Рабочей группой на ее тридцать второй сессии решения о том, что разногласия между участниками должны урегулироваться решением большинства участников, которое следует рассчитывать по количеству участников (A/CN.9/968, пункт 37), а не в соответствии с долей участника, Секретариат пересмотрел определение термина «большинство» в документе A/CN.9/WG.I/WP.116.

- *Правила организации*: «правила организации» означают свод правил, которые согласованы всеми участниками и которые являются обязательными для них, относительно [создания ЮНООО и] управления [ЮНООО] [им], а также прав и обязательств участников между собой и ЮНООО[24].
- […][25].
- *Реструктуризация*: «реструктуризация» означает перемены, изменяющие структуру, операции или финансы ЮНООО посредством слияния, выделения и других основополагающих перемен, совершенных согласно внутреннему законодательству. «Реструктуризация» не охватывает расширения деятельности ЮНООО и превращение в форму более крупного предприятия[26].
- *Доля*: «доля» означает пай участника ЮНООО в собственности предприятия. Она включает финансовый пай участника в прибылях и убытках ЮНООО и право на получение распределяемых средств[27].
- *Общество ЮНСИТРАЛ с ограниченной ответственностью [ЮНООО]*[28]: «общество ЮНСИТРАЛ с ограниченной ответственностью [ЮНООО]» означает организационно-правовую форму предприятия с ограниченной ответственностью и правоспособностью, как это рассматривается в Руководстве.

Примечания для Рабочей группы

1) Доля участника ЮНООО и использование термина «доля»

На своей тридцать третьей сессии Рабочая группа согласилась включить в проект руководства новое стандартное положение, в котором подчеркивается, что «права участников являются равными» (A/CN.9/1002, пункт 56). Секретариат отразил проведенные обсуждения в рекомендации 11, в которой не упоминается о том, что стандартный подход применяется также и к паю участника в собственности ЮНООО. Этот подход подразумевается в нынешнем проекте руководства, в то время как в предыдущем варианте (A/CN.9/WG.I/WP.116) этот аспект был разъяснен в бывшей рекомендации 18 (нынешняя рекомендация 20).

Кроме того, на своей последней сессии Рабочая группа вновь обратилась к обсуждению терминов «участие» и «права участия», которые, как представляется, относятся как к финансовым правам участников ЮНООО, так и к их правам на принятие решений, при том что на своей тридцать второй сессии Рабочая группа определила, что термин «доля» употребляется только применительно к экономическим правам участников (A/CN.9/968, пункт 46). В этой связи Рабочая группа согласилась рассмотреть на своей тридцать четвертой сессии вопрос о том, сохраняется ли необходимость в определении термина «доля» (A/CN.9/1002, пункт 89(b)).

---

[24] На своей тридцать третьей сессии Рабочая группа согласилась заменить определение термина «правила организации» нынешней формулировкой (A/CN.9/1002, пункт 83).

[25] Секретариат исключил термин «квалифицированное большинство», поскольку в Руководстве он более не упоминается.

[26] Секретариат включил определение термина «реструктуризация» в соответствии с решением Рабочей группы на ее тридцать третьей сессии о том, что этот термин следует либо пояснить в комментарии, либо добавить соответствующее определение в раздел терминологии (A/CN.9/1002, пункт 36).

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

[28] 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 18 выше).

Таким образом, Рабочая группа, возможно, пожелает разъяснить следующие моменты:

a) следует ли понимать «участие» как синоним термина «доля» или должно ли «участие» охватывать как финансовые права, так и права на принятие решений. Секретариат предлагает исключить термин «доля» из текста Руководства и в соответствующем контексте говорить о финансовых правах; и

b) следует ли пересмотреть рекомендацию 11 таким образом, чтобы упомянуть о равных паях участников в собственности ЮНООО, или же следует подготовить новое стандартное положение.

2) Типовые правила организации

На своей тридцать третьей сессии и на предыдущих сессиях Рабочая группа обращалась к Секретариату с просьбой подготовить типовые правила организации, которыми могли бы воспользоваться участники ЮНООО, если это уместно. Было предложено, что можно было бы разработать различные типовые правила, подходящие для ЮНООО с единственным участником, ЮНООО с несколькими участниками при управлении исключительно всеми участниками и ЮНООО с несколькими участниками при управлении назначенными управляющими. В то же время Секретариат составил только один свод правил, представленный на рассмотрение Рабочей группой (см. Дополнение II).

Секретариат предлагает, что до составления других дополнительных типовых положений Рабочая группа, возможно, пожелает еще раз пояснить цель подготовки и объем содержания таких типовых положений. Настоящий текст, посвященный ЮНООО, представляет собой руководство для законодательных органов, и, как таковой, он не предназначен для принятия в качестве части внутренней правовой базы, а лишь только содержит рекомендации государствам о том, как они могут сформировать такую базу. Эти типовые положения могут стать руководящими указаниями для государств, когда они будут работать над своими собственными типовыми правилами на базе законодательства, подготовленного на основе Руководства. Это было бы, однако, странным предусмотреть несколько сводов типовых форм для организационных правил, если эти типовые правила будут включать положения, выходящие за рамки стандартных норм, содержащиеся в Руководстве, поскольку законодательство, подготовленное на основе Руководства, может включать дополнительные рекомендованные правила или может отходить от тех правил, которые содержатся в тексте.

3) Императивные положения

Рабочая группа, возможно, пожелает отметить, что в ожидании принятия решения о том, какие положения Руководства будут считаться императивными (A/CN.9/1002, пункт 89 (a)), Секретариат не исключал ссылок на конкретные положения, которые указывались в предыдущих рабочих документах в качестве императивных, или не заключал такие ссылки в квадратные скобки. Рабочая группа, возможно, пожелает также отметить, что решение о том, какие положения будут считаться императивными, окажет воздействие на порядок работы над текстом типовых правил организации.

4) Передача прав

Рабочая группа, возможно, пожелает еще раз рассмотреть вопрос о том, может ли участник передать часть прав участия с согласия других участников. В основе Руководства лежит принцип равенства, а стандартное правило заключается в том, что при принятии решений определяющим фактором является количество. Передача части прав участия окажет воздействие в

плане превращения процесса принятия решений в пропорциональную структуру, что создаст дополнительные сложности для участников ЮНООО.

II. Создание и функционирование ЮНООО

A. Общие положения

a) Законодательная база

18. 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 защиту от действия правил, регулирующих деятельность открытых акционерных компаний, в форме, в том числе, возможности 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[29].

19. По этой причине (см. также пункт 13 выше) 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 законодательным актом. Законодательство, подготовленное на основе Руководства, будет действовать не отдельно от правовых традиций государства, а будет необходимо соответствовать внутригосударственному законодательству. Для заполнения пробелов будут применяться общие принципы права[30].

b) Гибкость за счет свободы договора

20. Как это уже отмечалось выше (см. пункты 2 и 3), основное внимание в процессе реформирования законодательства в целях оказания содействия в создании предприятий, не являющихся открытыми акционерными компаниями, до сих пор уделялось созданию гибких организационно-правовых форм предприятий, позволяющих отделить коммерческие активы образования от личных активов участников без задействования концепции правосубъектности. 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 правосубъектностью[31].

21. 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 24 и 25 и рекомендацию 2 ниже) и посредством признания важности принципа свободы договора применительно к таким

---

[29] В целях улучшения последовательности текста Секретариат поменял местами пункты 19 и 18 (пункты 17 и 16 документа A/CN.9/WG.I/WP.116).

[30] Секретариат включил последнее предложение текста в этот пункт, с тем чтобы учесть обсуждения, проведенные Рабочей группой на ее тридцать третьей сессии (A/CN.9/1002, пункт 76).

[31] На своей двадцать седьмой сессии Рабочая группа согласилась перенести второе предложение текста пункта 37 документа A/CN.9/WG.I/WP.99 («Тем не менее следует отметить… правосубъектностью») в более уместное место Руководства 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 20 выше с дополнительными редакционными изменениями.

предприятиям. В этом отношении свобода договора стала руководящим принципом установления внутренней организации ЮНООО (см. пункты 54 и 55 ниже).

22. В Руководстве участникам предприятия разрешается с помощью договорных механизмов (т.е. правил организации) договариваться о внутреннем управлении предприятием, отходить от факультативных требований и устанавливать права и обязанности, которые больше соответствуют потребностям более мелких предприятий (см. пункт 11 выше)[32].

23. В то же время в Руководстве 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 более мелких или менее опытных предпринимателей, которые не могут предвидеть все возможные моменты, влияющие на успешное функционирование ЮНООО[33].

Рекомендация 1. В законодательстве следует предусмотреть, что общество ЮНСИТРАЛ с ограниченной ответственностью («ЮНООО») регулируется [настоящим законом] и правилами организации[34].

24. Рекомендации 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 ЮНООО[35]. Кроме того, в Руководстве используется подход, принятый в рамках ряда законодательных реформ и состоящий в исключении положений об общих целях, с тем чтобы коммерческие образования могли заниматься любой законной деятельностью согласно законодательству соответствующего государства. Таким образом, Руководство оставляет за участниками 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.

25. Государства, желающие запретить ЮНООО работать в определенных регулируемых секторах, таких как банковская сфера, микрокредитование или страховое дело, могут перечислить производственные секторы и виды деятельности, которыми не могут заниматься ЮНООО. В целях обеспечения дополнительной

[32] Секретариат пересмотрел вторую часть этого пункта (пункт 20 документа A/CN.9/WG.I/WP.116) с учетом высказанной на тридцать третьей сессии Рабочей группы просьбы о том, что в этом пункте следует подчеркнуть возможность участников ЮНООО отказаться от применения факультативных правил посредством заключения договоренности об ином (A/CN.9/1002, пункт 76).

[33] Секретариат исключил пункт 22 документа A/CN.9/WG.I/WP.116 в целях улучшения изложения текста.

[34] Секретариат заключил формулировку «настоящим законом» в квадратные скобки для указания на то, что эта формулировка относится к внутреннему законодательству, которое будет принято на основе настоящего Руководства для законодательных органов («Руководство»).

[35] Секретариат пересмотрел этот пункт (пункты 31 и 32 документа A/CN.9/WG.I/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 (A/CN.9/895, пункт 30).

ясности государства могут прямо разрешить участие ЮНООО в конкретных видах деятельности, которые могут включать деятельность в сельскохозяйственном и ремесленном секторах и в секторе культуры[36].

Рекомендация 2. В законодательстве следует предусмотреть, что ЮНООО может быть организовано для проведения любой законной предпринимательской или коммерческой[37] деятельности.

26. В Руководстве рекомендуется наделить ЮНООО правосубъектностью, с тем чтобы обеспечить ЮНООО статус юридического лица, существующего отдельно от своих участников[38]. 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.

27. 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 если оно становится участником правовых споров[39]. 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 участников[40].

28. Следует отметить, что в Руководстве 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 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 участников[41].

29. Рекомендация 4 касается одного из основных последствий наделения коммерческого образования правосубъектностью в том смысле, что участники ЮНООО не несут личной ответственности по обязательствам и долгам

---

[36] Секретариат пересмотрел формулировку этого пункта (пункт 36 документа A/CN.9/WG.I/WP.112), исключив слова «или участие… фондов», с целью обеспечения большей ясности.

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

[38] Секретариат пересмотрел первое предложение этого пункта (пункт 37 документа A/CN.9/WG.I/WP.112) с целью обеспечения большей ясности.

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

[40] С учетом обсуждений Рабочей группы, проведенных на ее двадцать седьмой сессии, Секретариат включил в это место (пункт 36 документа A/CN.9/WG.I/WP.99) вступительное предложение текста пункта 37 документа A/CN.9/WG.I/WP.99. См. также сноску 31 выше.

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

ЮНООО, за исключением случаев ненадлежащего или мошеннического использования участниками правосубъектности ЮНООО[42]. Таким образом, рекомендация 4 является императивным положением.

30. Ограниченная ответственность позволяет предпринимателям принимать коммерческие решения, не опасаясь, что их личные активы окажутся под угрозой, если их коммерческое образование не будет хорошо функционировать или если они станут участниками правовых споров[43]. Это является важным 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 капитала[44]. В силу этих соображений, а также в целях предоставления таким экономическим субъектам этого важного и привлекательного элемента защиты, законодательный режим, регулирующий создание ЮНООО, предусматривает ограничение ответственности для участников ЮНООО.

31. Наличие такой защиты в виде ограничения ответственности, как правило, уберегает участников ЮНООО от прямой или косвенной личной ответственности в результате деятельности ЮНООО. Так, финансовая ответственность участника ЮНООО ограничена фиксированной суммой — обычно размерами взноса участника в ЮНООО. Как это было отмечено выше (см. пункты 26 и 27), 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 дешевому кредиту.

32. Само ЮНООО несет ответственность перед своими общими кредиторами, и для удовлетворения таких 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

---

[42] С учетом изменений, внесенных по просьбе Рабочей группы, которая была высказана на ее двадцать седьмой сессии (A/CN.9/895, пункт 34 (b)), и изменений, предложенных Секретариатом для обеспечения соответствия с пересмотренной рекомендацией 4, был пересмотрен пункт 29 (пункт 40 документа A/CN.9/WG.I/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 дополнительные изменения 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 включил в пункт 89 понятие порядка распределения ответственности между участниками (см. A/CN.9/895, пункт 36). См. также сноску 134 ниже.

[43] Секретариат заменил слова «в случае неудачи окажутся под угрозой» нынешней формулировкой для более полного разъяснения сферы охвата понятия «ограниченная ответственность».

[44] Секретариат добавил в этот пункт (пункт 39 документа A/CN.9/WG.I/WP.99) два предложения текста «В некоторых государствах… привлечению капитала» с целью обеспечения большей ясности.

совершенные им гражданские правонарушения[45], 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 положение о том, как следует рассматривать такие случаи, например будет ли ЮНООО брать на себя права и обязанности, согласованные от его имени[46].

33. 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»)[47]. 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 том основании, что он является участником этого ЮНООО[48].

34. 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 этих коммерческих предприятий многие такие государства значительно снизили требования в отношении минимального капитала до номинальных или изначально низких, но предусматривают постепенно возрастающие суммы. В этой связи было отмечено, что требования в отношении минимального капитала в номинальной или прогрессивной форме могут даже 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 решений. 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

[45] 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 этом пункте (A/CN.9/895, пункт34 (a)).

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

[47] См. также пункт 35 (e), относящийся к рекомендации 5, а также рекомендации 19, 22 и 23.

[48] 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.I/WP.99, отразив, однако, содержание предложенной рекомендации 4.2 в другом месте текста, возможно, в связи с правилами организации (A/CN.9/895, пункт 37). Секретариат выполнил это предложение в пункте 89 нынешнего пересмотренного варианта.

на то, что оно, возможно, находится в неустойчивом финансовом состоянии[49]. В то же время, поскольку минимальный капитал, необходимый для создания такого предприятия, наряду с правилами бухгалтерского учета в отношении требуемой капитализации зачастую является одним из самых важных факторов в процессе создания нового 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 решения[50].

35. Вопрос о требованиях в отношении минимального капитала следует рассматривать в контексте общих механизмов защиты кредиторов и других третьих сторон, имеющих дело с ЮНООО[51]. Наиболее важные из таких механизмов включены в Руководство в качестве императивных положений, а другие можно найти в других частях законодательной базы различных государств. Эти механизмы включают:

a) установление ответственности участников ЮНООО за ненадлежащее распределение средств и их обязательства выплачивать ЮНООО возмещение за любое такое распределение (см. рекомендации 22 и 23, которые содержат императивные положения);

b) установление стандартов поведения, включая добросовестность и фидуциарные обязательства (см. рекомендацию 19, которая содержит императивное положение);

c) требование прозрачности и доступности в процессе хранения и предоставления записей и информации ЮНООО (см. рекомендации 29 и 30, которые содержат императивные положения);

d) 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);

e) допущение исключений из принципа защиты в виде ограничения ответственности участников ЮНООО при определенных обстоятельствах (норма, касающаяся «снятия корпоративной защиты», является средством правовой защиты в отношении корпораций и других образований с ограниченной ответственностью, которая предусмотрена в некоторых государствах, но может не иметь[52] обязательного нормативно-правового характера в отношении ЮНООО, для которых это, возможно, лучше сделать с помощью императивных

---

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

[50] Секретариат перенес данное место предложения «В то же время, поскольку минимальный… такого решения» пункта 46 документа A/CN.9/WG.I/WP.112 и исключил остальную часть этого пункта с целью обеспечения большей согласованности текста.

[51] 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: a) должны ли участники ЮНООО нести ответственность перед кредиторами или только перед ЮНООО (в случае злоупотребления формой ЮНООО со стороны участников); и b) могут ли кредиторы принудить ЮНООО к действиям против его участников.

[52] Секретариат предлагает заменить слова «не носит» (см. A/CN.9/WG.I/WP.114, пункт 38 (e)) словами «может не иметь», чтобы устранить возможное несоответствие с пунктом 33.

положений, которые запрещают участникам злоупотреблять организационно-правовой формой ЮНООО и которые содержатся в рекомендациях 19, 22 и 23)[53];

f) установление требований, касающихся прозрачности, качества и общедоступности зарегистрированной информации о ЮНООО и его управляющих (это, как можно предположить, будет зависеть от законодательства государства относительно регистра предприятий)[54];

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

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

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

36. 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 не рекомендуется вводить требования о минимальном капитале, необходимом для создания ЮНООО. Как было отмечено выше, основными механизмами, предусмотренными в Руководстве в целях защиты третьих сторон, имеющих дело с ЮНООО, являются императивные положения в рекомендациях 6, 19, 22, 23, 29 и 30, как это указано в подпунктах 35 (a)–(e) выше.

37. Даже если принципиальные соображения того или иного государства требуют установления требования в отношении минимального капитала — пусть даже в номинальном или прогрессивно увеличивающемся размере, — в Руководстве включение такого требования в отношении ЮНООО не рекомендуется[55]. 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 требовать 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.

38. Для того чтобы предупредить третьи стороны о том, что они, возможно, имеют дело с ЮНООО, в законодательстве следует потребовать, чтобы в

[53] 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» (A/CN.9/831, пункты 56 и 58). 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 (в связи с этим см. также пункт 35 документа A/CN.9/895).

[54] См. соответствующие рекомендации в Руководстве ЮНСИТРАЛ по регистрам предприятий.

[55] Секретариат пересмотрел формулировку первого предложения этого пункта (пункт 49 документа A/CN.9/WG.I/WP.112) с целью обеспечения большей ясности.

названии ЮНООО обязательно содержались формулировки или сокращения (например, «ЮНООО»)[56], позволяющие отличить его от других видов коммерческих образований[57]. Использование одной и той же или схожих формулировок или сокращений в разных государствах поможет ЮНООО включиться в трансграничную торговлю в том смысле, что определяющие характеристики этого образования сразу станут известны после признания формулировки или сокращения даже в трансграничном контексте. Поскольку 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 с местным правовым контекстом[58].

39. 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 правосубъектности[59]. 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 дополнительного бремени 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.

40. 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[60,61].

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

---

[56] С учетом сносок 18 и 28 выше этот термин («ЮНООО») в настоящем случае используется в порядке примера.

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

[58] 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.

[59] Секретариат заменил термин «ограниченная ответственность» в пункте 39 выше (пункт 51 документа A/CN.9/WG.I/WP.112) термином «правосубъектность», с тем чтобы подчеркнуть отличительную особенность ЮНООО.

[60] С учетом просьбы Рабочей группы, высказанной на ее двадцать седьмой сессии, Секретариат исключил пункты 50–52 документа A/CN.9/WG.I/WP.99 (A/CN.9/895, пункт 46).

[61] 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.

B. Образование ЮНООО

41. В Руководстве рекомендуется разрешить 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 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 ЮНООО[62]. В качестве дополнительного элемента, способствующего расширению гибких возможностей ЮНООО, в рекомендации 7 не оговаривается максимальное число участников для ЮНООО[63].

42. В законодательстве о создании ЮНООО государствам важно рассмотреть вопрос о том, может ли участник ЮНООО быть юридическим лицом или разрешается ли 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, обладающее правосубъектностью[64]. 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.

43. 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 ЮНООО[65] может вызвать обеспокоенность относительно возможности злоупотреблений формой ЮНООО (см. также пункт 73 ниже) в том, что касается риска отмывания денежных средств, мошенничества или других противоправных деяний[66]. Если юридическим лицам будет разрешено становиться участниками ЮНООО, то государствам следует предусмотреть соответствующие защитительные меры 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

---

[62] Рабочая группа, возможно, пожелает принять к сведению, что на ее тридцать первой сессии рассмотрение мнения о необходимости исключения предложения текста «В случае… ЮНООО» было отложено до рассмотрения Рабочей группой раздела H и рекомендации 24 о передаче прав (A/CN.9/963, пункт 29).

[63] Для обеспечения последовательности текста Секретариат перенес в конец этого пункта последнее предложение пункта 54 документа A/CN.9/WG.I/WP.112.

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

[65] Секретариат разделил первое предложение этого пункта (пункт 46 документа A/CN.9/WG.I/WP.114) на два предложения и заменил слова «которая может вызывать обеспокоенность» на нынешнюю формулировку «Разрешение... ЮНООО» с целью обеспечения большей ясности текста.

[66] Секретариат пересмотрел это предложение текста (пункт 42 документа A/CN.9/WG.I/WP.116) в целях обеспечения большей ясности текста.

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»).

44. Вместе с тем для сохранения простоты ЮНООО в Руководстве государствам предоставляется возможность по собственному усмотрению указать, что становиться участниками ЮНООО разрешается только физическим лицам[67].

Рекомендация 7[68]. В законодательстве следует:

a) предусмотреть, что ЮНООО должно иметь по крайней мере одного участника с момента его образования [и до его роспуска]; и

b) указать, разрешается ли быть участниками ЮНООО только физическим лицам или также и юридическим лицам.

45. В целях обеспечения юридической определенности относительно момента возникновения ЮНООО в Руководстве рекомендуется считать, что ЮНООО образуется с момента его регистрации в регистре предприятий. Посредством образования[69] 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 силу[70]. С учетом наилучших видов международной практики, изложенных в Руководстве ЮНСИТРАЛ для законодательных органов по основным принципам 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 регистрацию[71].

46. 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

---

[67] На своей тридцать первой сессии Рабочая группа согласилась включить в пункт 55 документа A/CN.9/WG.I/WP.112 обсуждение преимуществ и недостатков предоставления юридическому лицу возможности стать участником ЮНООО. Секретариат выполнил это решение в пунктах 42 и 43 нынешнего текста (A/CN.9/963, пункт 28). Кроме того, формулировка пункта 44 (пункт 55 документа A/CN.9/WG.I/WP.112) была изменена для обеспечения соответствия с пересмотренной рекомендацией 7 (b).

[68] На своей тридцать первой сессии Рабочая группа согласилась пересмотреть рекомендацию 7, с тем чтобы лучше учесть обеспокоенность государств в отношении участия юридических лиц в ЮНООО, и разделить эту рекомендацию на два подпункта (A/CN.9/963, пункт 27). 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 (A/CN.9/963, пункт 29). Рабочая группа, возможно, пожелает также рассмотреть вопрос о целесообразности пересмотра рекомендации 7 (a) следующим образом: «Предусмотреть, чтобы у ЮНООО должен быть всегда хотя бы один участник», чтобы лучше разъяснить требования к непрерывности существования ЮНООО.

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

[70] См. Руководство ЮНСИТРАЛ по регистру предприятий, пункт 142 ff.

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

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 порядке[72].

Рекомендация 8. В законодательстве следует предусмотреть, что ЮНООО образуется, когда оно зарегистрировано[73].

47. В зависимости от создаваемого вида коммерческого образования государства, как правило, требуют представления различных видов информации и в разной степени конкретности, как это необходимо для соответствующего создаваемого юридического субъекта. 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 ММСП процесс предоставления требуемой информации регистру предприятий должен быть как можно более простым, чтобы не создавать излишней дополнительной нагрузки и поощрять соблюдение закона.

48. Минимальная необходимая информация для образования ЮНООО в соответствии с рекомендацией 9 включает название ЮНООО, а также адрес, по которому, как считается, предприятие будет получать корреспонденцию[74]. В тех случаях, когда у предприятия нет адреса в стандартном виде, вместо адреса предприятия должна представляться информация с точным описанием его географического местонахождения[75]. Адрес предприятия или географическое местонахождение ЮНООО будет использоваться для вручения уведомлений или отсылки почтовой корреспонденции[76].

49. Руководство 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 74–77), то результатом применения рекомендации 9 (c) 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

[72] Секретариат исключил пункт 58 документа A/CN.9/WG.I/WP.112 для обеспечения соответствия с пересмотренной рекомендацией 8 и в соответствии с принятым на тридцать первой сессии Рабочей группы решением о том, что основное внимание в положении о регистрации ЮНООО должно быть уделено не различным методам управления процессом регистрации предприятий, а должно лишь включать ссылки на Руководство ЮНСИТРАЛ по регистру предприятий (A/CN.9/963, пункт 32).

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

[74] Секретариат изменил формулировку заключительной части этого предложения текста для обеспечения соответствия с Руководством ЮНСИТРАЛ по регистру предприятий.

[75] См. также рекомендацию 21 Руководства ЮНСИТРАЛ по регистру предприятий.

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

ЮНООО может служить также в качестве официального почтового адреса лиц, управляющих ЮНООО[77].

50. 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 значимой для юридически действительного оформления ЮНООО может считаться информация о личных данных учредителей ЮНООО, размерах доли участников ЮНООО, полномочиях представлять его и любых ограничениях прав управляющих принимать обязательства от имени ЮНООО[78]. В случае ММСП, к которым будет относиться большинство ЮНООО, государствам, однако, следует помнить, что запрашивание сложной и обширной информации может помешать регистрации предприятия[79]. 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 инвесторов[80].

51. Ограниченный объем требований к информации в соответствии с Руководством должен быть достаточным для соблюдения международных стандартов о раскрытии информации о бенефициарном владении[81]. Такие требования к информации[82] должны развеять любые опасения по поводу возможного неправомерного использования организационно-правовой формы ЮНООО в противоправных целях, включая отмывание денежных средств и финансирование терроризма. Подобный подход помогает также установить надлежащий регулятивный баланс, поскольку он обеспечивает достаточную правовую и коммерческую

---

[77] Секретариат пересмотрел этот пункт (пункт 61 документа A/CN.9/WG.I/WP.112) для обеспечения 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.

[78] Секретариат добавил обсуждение вопроса о дополнительной информации, представления которой государства, возможно, пожелают потребовать для обеспечения юридически действительного образования ЮНООО, как это было согласовано Рабочей группой на ее тридцать первой сессии (A/CN.9/963, пункт 41).

[79] Секретариат добавил это предложение текста («В случае… регистрации предприятия»), чтобы подчеркнуть важность упрощенного порядка и оперативности процесса регистрации, отвечающего потребностям ММСП. По этому вопросу см. также Руководство ЮНСИТРАЛ по регистру предприятий.

[80] Секретариат перенес последнее предложение текста пункта 49 (пункт 50 документа A/CN.9/WG.I/WP.114) в это место для обеспечения последовательности.

[81] Рекомендация 24 Целевой группы по финансовым мероприятиям (ФАТФ), касающаяся прозрачности и бенефициарном владении 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 базовая информация: a) наименование компании; b) доказательство регистрации в качестве корпорации; c) 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 E, 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.I/WP.82 и пунктах 21 и 26 документа A/CN.9/WG.I/WP.89.

[82] См. также рекомендации 29 и 30, касающиеся ведения учета, проверки и раскрытия информации по ЮНООО его участникам.

определенность для государства и для защиты третьих сторон, имеющих дело с ЮНООО[83].

52. 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. Рекомендуемые методы обеспечения актуальности информации изложены в Руководстве ЮНСИТРАЛ по регистру предприятий[84].

53. Для обеспечения прозрачности и защиты третьих сторон в большинстве государств предусматривается, что вся зарегистрированная информация должна быть общедоступной, если она не защищена внутренним законодательством государства[85]. С учетом этого подхода Руководство, таким образом, исходит из мнения о том, что информация, необходимая для образования ЮНООО, должна быть общедоступной. Такая информация будет по меньшей мере включать требуемые данные, перечисленные в рекомендации 9 ниже. Поскольку для образования ЮНООО оно должно быть зарегистрировано, эта информация будет раскрываться через опубликование соответствующего сообщения в регистре предприятий[86].

Рекомендация 9. В законодательстве следует предусмотреть, что требуемая информация для образования ЮНООО должна быть сведена к минимуму. Такая информация должна включать[87]:

a) название ЮНООО;

b) адрес предприятия или, если у предприятия нет адреса в стандартной форме[88], — точное географическое местонахождение ЮНООО; и

c) идентификационные данные каждого лица, которое управляет ЮНООО[89].

---

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

[84] Секретариат добавил этот пункт, чтобы заполнить пробел в Руководстве в отношении важности сохранения актуальности информации, необходимой для существования ЮНООО, и обеспечения соответствия с другими частями Руководства (см. пункт 79 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.

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

[86] 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 (A/CN.9/895, пункт 52, и A/CN.9/963, пункт 40), на своей тридцать второй сессии Рабочая группа поддержала предложение о включении нового раздела об информации ЮНООО, которую следует обнародовать в интересах третьих сторон (A/CN.9/968, пункт 42). 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.

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

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

[89] Секретариат исключил рекомендацию 9 (c), содержавшуюся в документе A/CN.9/WG.I/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 (A/CN.9/963,

C. Организация ЮНООО

54. Как это отмечалось выше в связи с рекомендацией 1 (см. пункты 21 и 22), 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 нормы права носят 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 с ним дело. В тех случаях, когда в правилах организации ничего не говорится по какому-либо вопросу, не урегулированному в императивном порядке, в Руководстве предусмотрены стандартные положения для заполнения любых пробелов.

55. С тем чтобы помочь участникам в деле управления ЮНООО добросовестным, эффективным и прозрачным образом, государства, возможно, пожелают предусмотреть типовые правила, которыми участники могли бы воспользоваться, если это уместно, применительно к следующим вопросам[90]:

a) ведение актуальных записей, касающихся решений участников, 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 требуемого уведомления до проведения совещания;

v) форма любого требуемого уведомления о проведении совещания (например, должно ли оно быть направлено в письменной форме) и информация (если таковая имеется), которая должна прилагаться к уведомлению (например, финансовая информация ЮНООО); и

vi) допускается ли отказ от направления любого требуемого уведомления и какую форму может принять такой отказ;

c) любые отклонения от стандартных требований к принятию решений[91], предусмотренных в рекомендациях 12 и 15; и

d) критерии урегулирования ситуаций, в которых решение не может быть принято, независимо от того, входит ли решение в компетенцию управляющих или участников.

56. Правила организации, которые следует согласовать всем участникам ЮНООО (см. пункт 65 (a) ниже), не могут противоречить императивным положениям законодательства государства, принятого на основе Руководства, или другим внутренним законам, применимым к ЮНООО. Кроме того, правила

пункт 41). Кроме того, Секретариат заменил термин «управляющий» формулировкой «лица… ЮНООО» для обеспечения большей ясности.

[90] На своей тридцать третьей сессии Рабочая группа согласилась включить формулировку «государства, возможно… следующим вопросам» в вводную часть пункта 55 (пункт 54 документа A/CN.9/WG.I/WP.116). Секретариат внес редакционные поправки в вступительную часть в целях обеспечения последовательности (A/CN.9/1002, пункт 80).

[91] Секретариат заменил термин «проведение голосования» термином «принятие решений» для обеспечения последовательности с остальным текстом Руководства.

организации должны быть последовательными и согласованными, с тем чтобы обеспечить бесперебойное управление[92].

57. Согласно Руководству за государствами оставляется возможность, по своему усмотрению, разрешить участникам ЮНООО устно принимать некоторые или все[93]правила организации или же принимать их посредством практики поведения, либо требовать, чтобы участники зафиксировали свои правила организации, будь то в письменной или электронной форме или при помощи любых других соответствующих технических средств. Весьма гибкий подход к форме правил организации основан на признании того, что в силу правовых традиций во многих государствах у 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.

58. В наилучших интересах участников может быть фиксация правил организации ЮНООО в интересах самих участников, поскольку устные соглашения и подразумеваемые договоренности, вытекающие из поведения, труднее доказать в случае возникновения спора. Кроме того, в тех случаях, когда на практике происходит изменение зафиксированных правил организации в результате практики поведения, государствам необходимо будет полагаться на другие законы для урегулирования доказательственных споров, которые могут возникнуть[94].

59. Требование к ЮНООО зафиксировать свои правила будет способствовать ведению учета и предоставит кредиторам и другим заинтересованным третьим сторонам доказательства относительно практики внутреннего управления для принятия обоснованных решений о том, с кем они хотят иметь дело. Эти преимущества относятся в равной мере к ЮНООО как с одним участником, так и с несколькими[95]. Зафиксированные правила организации ЮНООО будут способствовать дальнейшему снижению риска неправомерного использования ЮНООО в противоправных целях, таких как отмывание денежных средств.

60. Тем не менее государствам, которые рассматривают необходимость требования зафиксировать правила организации, следует сопоставить необходимость в прозрачности и отслеживаемости операций ЮНООО с затратами, налагаемыми на участников, а также следует учитывать такие факторы, как технические и финансовые возможности, уровень грамотности и типовые формы.

61. Руководство 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 52 выше). Вместе с тем государства, возможно, пожелают принять решение потребовать от ЮНООО раскрывать информацию об их правилах организации, с тем чтобы усилить подотчетность и повысить прозрачность ЮНООО, или же ЮНООО сами могут решить сделать свои правила общедоступными в интересах укрепления своей репутации на рынке[96]. Если правила организации ЮНООО включают положения, которые изменяют

---

[92] На своей тридцать третьей сессии Рабочая группа согласилась с тем, что в этом пункте (пункт 55 документа A/CN.9/WG.I/WP.116) следует отметить важность последовательности и согласованности правил организации (A/CN.9/1002, пункт 80).

[93] Секретариат включил слова «некоторые или все» в соответствии с просьбой Рабочей группы, высказанной на ее тридцать третьей сессии (A/CN.9/1002, пункт 80), и внес исправления в оставшуюся часть этого пункта в целях обеспечения большей ясности.

[94] Секретариат внес редакционные изменения, как это было предложено Рабочей группой, высказанной на ее тридцать третьей сессии (A/CN.9/1002, пункт 80).

[95] Секретариат включил это предложение текста, с тем чтобы отразить преимущества требования о том, что ЮНООО с одним участником должно также зафиксировать свои правила организации.

[96] На своей тридцать третьей сессии Рабочая группа согласилась с тем, что в этом пункте (пункт 59 документа A/CN.9/WG.I/WP.116) следует более подробно описать преимущества предания гласности правил организации. Секретариат, во исполнение этого решения, добавил слова «чтобы усилить… на рынке» (A/CN.9/1002, пункт 80 (d)).

стандартные положения, применимые к ЮНООО, то требуется направить третьим сторонам уведомление о таких изменениях для придания им силы в отношении этих сторон (см. пункт 84 и рекомендацию 18 ниже). Чтобы учесть различные правовые традиции и практику государств, в Руководстве решение вопроса о том, каким образом такая информация должна быть открыта для третьих сторон, оставлено на усмотрение государств.

Рекомендация 10. В законодательстве следует[97]:

a) указать, в какой форме могут быть приняты правила организации; и

b) предусмотреть, что в правилах организации могут рассматриваться любые вопросы, касающиеся ЮНООО, в той мере, в которой они не противоречат императивным положениям закона, принятого на основании настоящего Руководства.

D. Права участия и принятие решений в рамках ЮНООО[98]

62. С учетом предлагаемой упрощенной формы ЮНООО в Руководстве оставляется за участниками возможность определять, в каком составе участников будет создаваться ЮНООО; в нем содержится стандартное положение в рекомендации 11 о том, что участники должны обладать равными правами в ЮНООО, независимо от их взноса (см. также пункты 94–98 ниже). Участники могут изменять это стандартное положение, однако они должны зафиксировать эту договоренность в правилах организации, поскольку такие изменения будут затрагивать основные аспекты структуры и управления ЮНООО[99].

63. Участие в ЮНООО дает право участнику осуществлять определенные права независимо от того, является ли тот или иной участник управляющим ЮНООО. Такие права обычно включают права принимать решения по определенным аспектам деятельности ЮНООО и финансовые права[100] на долю в прибылях и активах ЮНООО во время существования предприятия и после его роспуска и ликвидации, как это имеет место и в случае других корпоративных структур. Кроме того, участники имеют право получать информацию об операциях ЮНООО и о его финансовом состоянии, а также проверять записи ЮНООО (см. пункты 129 и 130 и рекомендации 29 и 30). Участники могут также подавать производные иски от имени ЮНООО (см. пункт 87) в целях защиты от противоправного поведения со стороны управляющих или участников.

64. Участники ЮНООО должны также соблюдать определенные обязательства. Участники должны вносить согласованные взносы в ЮНООО, если это предусматривается, принимать на себя долю потерь и возмещать любые ненадлежащим образом распределенные средства, полученные от ЮНООО (рекомендации 21–23). Как это отмечалось выше (см. пункт 33), участникам следует также воздерживаться от любого злоупотребления организационно-правовой формой ЮНООО и любыми другими предоставленными им правами. Здесь идет

---

[97] Секретариат пересмотрел эту рекомендацию, как это решила Рабочая группа на ее тридцать третьей сессии (A/CN.9/1002, пункты 79 и 85). Кроме того, Рабочая группа, возможно, пожелает включить слова «другие применимые нормы права» в рекомендацию10 (b), чтобы конкретно указать, что участники не могут по своей договоренности обходить другие законы государства, применимые к ЮНООО.

[98] На своей тридцать третьей сессии Рабочая группа согласилась заменить название этого раздела нынешним названием (A/CN.9/1002, пункт 22).

[99] Секретариат добавил в этот первый пункт настоящего раздела («С учетом… управления ЮНООО») в качестве комментария к новой рекомендации 11 (см. сноску 102 ниже).

[100] Секретариат исключил предложение текста, начинающегося со слов «Кроме того, участник может передать свои финансовые права…», с учетом решения Рабочей группы внести изменения в рекомендацию 24 (рекомендация 22 в документе A/CN.9/WG.I/WP.116) (см. сноску146 ниже).

речь о минимальных обязательствах, требуемых от участников для обеспечения обычной деятельности ЮНООО. Вместе с тем участники вправе устанавливать в своих правилах организации дополнительные обязательства с учетом особенностей предприятия[101].

Рекомендация 11. В законодательстве следует предусмотреть, что если иное не согласовано в правилах организации, то участники имеют равные права в ЮНООО независимо от их взносов, если таковые предусмотрены[102].

65. Что касается прав на принятие решений, то в Руководстве рекомендуется, что участники должны обладать полномочиями, по меньшей мере, по следующим вопросам, которые влияют на структуру или существование ЮНООО:

a) принятие правил организации и внесение любых поправок к ним (рекомендация 12)[103];

b) структура управления ЮНООО и любые ее изменения (рекомендации 14 и 16);

c) определение взноса участника в ЮНООО, если таковой предусматривается (рекомендация 20);

d) [определение доли участника в ЮНООО][104];

e) преобразование или реструктуризация ЮНООО (рекомендация 26); и

f) роспуск ЮНООО (рекомендация 27 (a) и (b)).

66. Если ЮНООО управляется исключительно всеми его участниками (см. рекомендацию 15), то необходимо проводить различие между правами на принятие решений в качестве участника и этими правами в качестве управляющего.

67. Перечень вопросов в пункте 65 выше не является исчерпывающим, и в Руководстве за государствами оставляется возможность, по своему усмотрению, включить дополнительные вопросы, чтобы лучше учесть свои внутренние программные установки и правовые традиции. В соответствии с принципом свободы договора, который лежит в основе ЮНООО, Руководство позволяет также участникам включать в правила организации дополнительные вопросы, право принимать решения по которым они сохраняют за собой (см. рекомендацию 13 ниже).

Рекомендация 12. В законодательстве следует [105] указать касающиеся ЮНООО решения, право на принятие которых принадлежит участникам и которые должны включать, как минимум, следующие решения:

---

[101] В настоящем разделе Секретариат изменил места пунктов 63–65 документа A/CN.9/WG.I/WP.116 в целях обеспечения большей ясности комментария. Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о включении слов «и обязательства» в текст рекомендации 11.

[102] На своей тридцать третьей сессии Рабочая группа согласилась включить новую рекомендацию (рекомендацию 11), с тем чтобы разъяснить, что права участников являются равными и что они не связаны с взносами в ЮНООО (A/CN.9/1002, пункт 56). С учетом «Примечаний для Рабочей группы» перед пунктом 18 Рабочая группа, возможно, пожелает пояснить, что слова «равные права» должны также означать, что участники ЮНООО имеют равную долю в ЮНООО.

[103] В целях обеспечения большей ясности Секретариат добавил упоминание о том, что одно из решений, право на принятие которых принадлежит участникам ЮНООО, касается принятия правил организации.

[104] Секретариат заключил этот подпункт в квадратные скобки в настоящем комментарии и рекомендации 12 в ожидании результатов обсуждений Рабочей группы по вопросу о значении термина «равные права» (см. «Примечания для Рабочей группы» перед пунктом 18).

[105] Секретариат пересмотрел эту рекомендацию с учетом обсуждений Рабочей группы, проведенных на ее тридцать третьей сессии (A/CN.9/1002, пункты 22 и 27). Как и в случае предыдущей рекомендации Секретариат заключил подпункт (c) в квадратные скобки в

a) принятие правил организации и внесение любых поправок к ним;

b) структура управления ЮНООО и любые ее изменения;

c) [доля участника в ЮНООО, если она не является равной];

d) взносы участников;

e) преобразование и реструктуризация; и

f) роспуск.

68. Поскольку вопросы, указанные в рекомендации 12, имеют важнейшее значение для существования и функционирования ЮНООО, в рекомендации 13 (a) предусматривается, что решения по этим вопросам должны требовать единогласного согласия участников, кроме как если они договорились об ином в правилах организации. Эта система принятия решений может быть особенно уместной в случае ЮНООО, поскольку она является справедливой, не вызывает сомнений, предусматривает равный статус всех участников и поощряет участников отыскивать компромиссное решение, когда разногласия возникают. Вместе с тем на практике требование о единогласии дает несогласным участникам право наложить вето на любое решение, что создает последствия для способности ЮНООО эффективно и действенно функционировать. По этой причине в рекомендации 13 (b) предлагается, что решения по вопросам, которые не имеют основополагающего значения для существования ЮНООО, должны выноситься количественным большинством участников. Эта система также позволит участникам более оперативно разрешать свои разногласия в ежедневной деятельности.

69. Хотя Руководство исходит из подхода, предусматривающего требование единогласия применительно к решениям, которые затрагивают существование и функционирование ЮНООО, правовые традиции некоторых государств могут не требовать единогласного согласия по таким вопросам. Кроме того, как это отмечалось выше (пункт 68), неудовлетворенность одного из участников ЮНООО может создать сложности в деле эффективного управления операциями предприятия. В силу этого государства могут принять решение о том, чтобы отойти от рекомендации 13 и предусмотреть стандарт, согласно которому будет требоваться только квалификационное большинство для принятия решений, перечисленных в этой рекомендации. В законодательстве, принятом на основании Руководства, следует четко указать необходимый количественный показатель применительно к любым решениям в случае отхода от перечня, содержащегося в рекомендации 13[106].

Рекомендация 13. В законодательстве следует указать, что если иное не согласовано в правилах организации, то[107]:

a) решения по следующим вопросам принимаются единогласно:

ожидании результатов обсуждений Рабочей группы, как об этом говорится в «Примечаниях для Рабочей группы» перед пунктом 18.

[106] На своей тридцать третьей сессии Рабочая группа согласилась с тем, что в рекомендации 13 будет предусматриваться стандарт единогласия, поскольку использование этого метода, как было указано, является более уместным в случае ММСП; в то же время к Секретариату была обращена просьба подготовить комментарий, в котором обращается внимание на тот факт, что государства могут выбрать другой стандарт (A/CN.9/1002, пункт 28). Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, следует ли внести соответствующие изменения в эту рекомендацию.

[107] На своей тридцать третьей сессии Рабочая группа согласилась добавить отдельную рекомендацию о требуемом количественном показателе для принятия решений. Секретариат осуществил необходимые изменения с учетом руководящих указаний Рабочей группы, в том числе подготовил сопутствующий комментарий (A/CN.9/1002, пункт 28).

i) принятие правил организации и внесение любых поправок к ним;

ii) структура управления и любые ее изменения;

iii) [доля участника в ЮНООО, если она не является равной][108];

iv) взносы участников, если они предусмотрены;

v) преобразование и реструктуризация; и

vi) роспуск; и

b) любые другие решения принимаются количественным большинством участников.

E. Управление ЮНООО

70. ЮНООО, по всей вероятности, будет иметь относительно небольшое число участников, и эти участники будут заинтересованы в существенном участии в управлении и функционировании предприятия[109]. Назначение внешнего управляющего (как это обычно происходит в открытых акционерных компаниях) для управления ЮНООО может не соответствовать управленческим нуждам участников, особенно если ЮНООО является микро- и малым предприятием. В силу этого в рекомендации 14 в качестве стандартного подхода предусматривается управление ЮНООО исключительно всеми его участниками.

71. 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 73 ниже)[110]. Таким образом, в рекомендации 14 участникам ЮНООО разрешается согласовывать структуру управления, при 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) в сочетании 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 17.

72. В тех случаях, когда имеется только один участник ЮНООО, этот участник и будет управляющим, кроме как если он назначит управляющего.

73. 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, предусмотренных применимым правом, правила организации могут

[108] См. сноску 104 выше.

[109] Секретариат внес незначительные исправления в первое предложение этого пункта (пункт 59 документа A/CN.9/WG.I/WP.114) в целях улучшения текста.

[110] Рабочая группа, возможно, пожелает предусмотреть дополнительный стандартный подход для тех случаев, когда не все участники имеют законное право выступать в качестве управляющих, поскольку в настоящее время рекомендация 14 (рекомендация 12 документа A/CN.9/WG.I/WP.116) применяется только к отступлениям от стандартного подхода на основании договоренности участников.

предписывать другие квалификационные требования, которым должен отвечать управляющий ЮНООО[111].

Рекомендация 14. 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[112].

1. Если ЮНООО управляется исключительно всеми его участниками

74. Если ЮНООО управляется исключительно всеми его участниками, то эти участники имеют совместные и равные полномочия по управлению и права на принятие решений по вопросам, касающимся повседневной деятельности ЮНООО, кроме как если они договорились об ином в правилах организации[113].

75. К тому же, кроме как если имеется договоренность об обратном, разногласия, возникающие между участниками в отношении управленческих решений, будут разрешаться большинством 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 это отмечалось выше (см. пункты 65 и 67), решения, которые затрагивают 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.

76. 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 65 выше и 77 ниже). Участник, управленческие обязанности которого были упразднены, сохранит за собой право участвовать в принятии решений в качестве участника (см. рекомендацию 12).

77. С практической точки зрения в ЮНООО, управляемом исключительно всеми его участниками, может быть трудно провести различие между решениями, принимаемыми в качестве участников, и решениями, принимаемыми в качестве управляющих (см. также пункт 66 выше). Таким образом, в рекомендации 12 представлен перечень решений, требующих действий со стороны участников, тогда как в рекомендации 15 отражается стандартный подход к принятию решений участниками, выступающими в качестве управляющих в ЮНООО, управляемом исключительно всеми его участниками[114].

---

[111] Секретариат изменил комментарий к рекомендации 14 (рекомендация 12 документа A/CN.9/WG.I/WP.116) для обеспечения соответствия с изменениями, внесенными в эту рекомендацию. Кроме того, с учетом решения Рабочей группы, принятым на ее тридцать первой сессии, Секретариат добавил пункт 73 (пункт 62 документа A/CN.9/WG.I/WP.114), касающийся подхода к определению требований, которым необходимо удовлетворять, чтобы стать управляющим (A/CN.9/963, пункт 47).

[112] Секретариат переработал эту рекомендацию с учетом решения, принятого Рабочей группой на ее тридцать второй сессии (A/CN.9/968, пункт 34).

[113] Секретариат добавил слова «по вопросам… деятельности ЮНООО» с учетом принятого Рабочей группой на ее тридцать второй сессии решения о том, что в комментарии следует пояснить, что основное внимание уделяется внутренним управленческим решениям, а не внешнему представительству ЮНООО (A/CN.9/968, пункт 36).

[114] Секретариат изменил пункты 75–77 выше (пункт 64 документа A/CN.9/WG.I/WP.114) в соответствии с подходом, принятым в новом разделе D об участии в ЮНООО.

Рекомендация 15. В законодательстве следует предусмотреть, что если ЮНООО управляется исключительно всеми его участниками и если иное не согласовано в правилах организации, то:

a) разногласия между участниками по вопросам, касающимся повседневной деятельности ЮНООО, должны разрешаться решением большинства участников[115,116]; и

b) участники ЮНООО имеют совместные и равные права на принятие решений по вопросам, касающимся обычной деятельности ЮНООО[117].

2. Если ЮНООО управляется одним или несколькими назначенными управляющими

78. Как это отмечалось выше (см. пункт 71), участники ЮНООО могут согласовать структуру управления, которая отличается от стандартного положения в рекомендации 14. Если участники договариваются об альтернативной структуре управления, то в правилах организации следует указать правила назначения и отстранения от должности назначенного управляющего. В отсутствие таких правил[118] в рекомендации 16 предусматривается, что такие решения должны приниматься большинством участников. Назначенный управляющий может быть участником ЮНООО при условии, что структура управления не является той, при которой управляющими являются исключительно все участники.

79. Если назначенный управляющий становится недоступным (вследствие смерти или по какой-либо другой причине), то участникам, возможно, потребуется[119] назначить другого управляющего в соответствии с условиями правил организации и указать идентификационные данные такого управляющего в соответствии с рекомендацией 9 (c) (см. пункт 52 выше). Назначение другого управляющего может иметь важное значение для обеспечения непрерывности обычной деятельности ЮНООО[120].

Рекомендация 16. В законодательстве следует предусмотреть, что если иное не согласовано в правилах организации, то один или несколько

---

[115] На своей тридцать второй сессии Рабочая группа согласилась с тем, что разногласия, касающиеся повседневных управленческих решений, должны разрешаться количественным большинством участников (A/CN.9/968, пункт 37).

[116] С учетом обсуждений, проведенных Рабочей группой на ее тридцать второй сессии, Секретариат исключил из рекомендации слова «обычный ход деятельности» (A/CN.9/968, пункт 39). Кроме того, Секретариат исключил рекомендацию 15 (c) (рекомендация 12 (c) в документе A/CN.9/WG.I/WP.114), поскольку решения по вопросам, выходящим за рамки повседневной деятельности ЮНООО, требуют действий участников и рассматриваются в рекомендации 12.

[117] Секретариат изменил порядок слов в этой рекомендации, чтобы отразить структуру новой рекомендации 12.

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

[119] Секретариат заменил слово «потребуется» словами «возможно, потребуется» с учетом предложения, высказанного Рабочей группой на ее тридцать первой сессии (A/CN.9/963, пункт 75).

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

назначенных управляющих могут назначаться[121] и отстраняться от должности решением большинства участников.

80. Как это отмечалось выше (см. пункты 63 и 65), даже если участники ЮНООО назначают одного или нескольких назначенных управляющих для управления предприятием, то участники по-прежнему сохранят за собой право на принятие решений по определенным вопросам, которые выходят за рамки повседневной деятельности предприятия и могут повлиять на его существование, структуру или сам состав участников. В Руководстве перечислены некоторые вопросы, решения по которым должны принимать участники. Для облегчения функционирования ЮНООО было бы желательно, чтобы в правилах организации были указаны все другие вопросы, решение которых оставляется на усмотрение участников (см. пункт 67 выше). Типичные управленческие решения описаны в пункте 75 выше, однако Руководство исходит из мнения о том, что, когда правила организации не содержат соответствующих указаний, применяется стандартное положение рекомендации 17 (a), которое наделяет управляющих полномочиями принимать решения без привлечения участников[122].

81. Правила организации должны также определять порядок урегулирования споров между управляющими по вопросам, относящимся к их компетенции. В отсутствие таких правил рекомендация 17 (b) предусматривает, что споры должны урегулироваться решением большинства управляющих. Тем не менее в этой рекомендации не рассматривается тупиковая ситуация, которая может возникнуть, если равное количество управляющих не сможет принять решение. Как это отмечалось выше (см. пункт 55 (d)), желательно, чтобы критерии для урегулирования ситуаций, в которых решение не может быть принято, были включены в правила организации[123].

Рекомендация 17. В законодательстве следует предусмотреть, что если ЮНООО управляется одним или несколькими назначенными управляющими, то:

a) управляющие несут ответственность за все вопросы, по которым право на принятие решений не принадлежит только участникам ЮНООО согласно [настоящему закону] или правилам организации; и

b) споры между управляющими должны урегулироваться решением [большинства] управляющих, если иное не согласовано в правилах организации[124].

---

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

[122] На своей тридцать второй сессии Рабочая группа согласилась включить в раздел, касающийся назначенных управляющих, перечень, аналогичный тому, который был включен в новую рекомендацию о правах участников (A/CN.9/968, пункт 41). Поскольку представляется маловероятным, что на управленческие решения будут распространяться повышенные стандарты голосования, Секретариат предложил включить этот перечень только в рекомендацию 12.

[123] На тридцать второй сессии было предложено дать в рекомендации 17 (b) (рекомендация 14 (b) в документе A/CN.9/WG.I/WP.114) руководящие указания для случаев, когда мнения управляющих разделились поровну (A/CN.9/968, пункт 41). Секретариат предлагает, чтобы этот вопрос был рассмотрен в правилах организации ЮНООО, и поэтому он включил разъяснение таких случаев в подпункт 55 (d) (раздел C об организации ЮНООО). Кроме того, Секретариат добавил в пункт 81 два предложения текста «Тем не менее… правила организации».

[124] Секретариат подготовил рекомендацию 17 (рекомендация 14 в документе A/CN.9/WG.I/WP.114) и сопутствующий комментарий с учетом обсуждений Рабочей группы, проведенных на ее тридцать первой сессии, с тем чтобы рассмотреть случаи, когда ЮНООО будет управляться назначенными управляющими (A/CN.9/963, пункты 62–64). Рабочая группа, возможно, пожелает принять к сведению, что по

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

82. Независимо от того, управляется ли ЮНООО исключительно всеми его участниками или одним или несколькими назначенными управляющими, согласно Руководству определенные положения — например, относительно полномочий действовать от имени ЮНООО и фидуциарных обязанностей — применяются ко всем управляющим. Этот подход отражен в рекомендациях 18 и 19.

83. Каждый управляющий ЮНООО обладает полномочиями действовать и принимать юридические обязательства от имени ЮНООО. В правилах организации могут быть определены ограничения в отношении объема полномочий каждого управляющего[125] принимать обязательства от имени ЮНООО (например, только в пределах определенной денежной суммы) или изменять стандартные положения, согласно которым каждый управляющий может принимать юридические обязательства от имени ЮНООО. Такие изменения стандартных положений будут иметь силу в отношениях между участниками ЮНООО.

84. Вместе с тем такие ограничения или изменения не будут иметь силы в отношении третьих сторон, имеющих дело с ЮНООО, кроме как если такие третьи стороны были уведомлены 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, то ЮНООО все равно будет нести обязательства на основании решения, принятого этим управляющим, независимо от того, выходит ли это решение за рамки полномочий управляющего, как они ограничены в правилах организации. Руководство оставляет на усмотрение государственного законодательства определение того, каким образом следует уведомлять третьи стороны (в этом отношении см. также пункт 61 выше)[126].

Рекомендация 18. 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[127], без надлежащего уведомления.

85. Полномочия любого управляющего[128] представлять ЮНООО и принимать обязательства от его имени должны осуществляться таким образом, который позволяет снизить риск произвольных действий управляющих и поощряет 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

причинам, изложенным в сноске 34 выше, формулировка «настоящему закону» заключена в квадратные скобки.

[125] Секретариат заменил слова «масштабы, в которых… ЮНООО» в пункте 80 документа A/CN.9/WG.I/WP.112 формулировкой «объем полномочий каждого участника» для обеспечения большей ясности текста.

[126] На своей тридцать второй сессии Рабочая группа согласилась сохранить термин «надлежащее уведомление» в рекомендации 18 (рекомендация 15 в документе A/CN.9/WG.I/WP.114), но оставить на усмотрение государства определение того, как следует осуществлять «надлежащее уведомление» (A/CN.9/968, пункт 43), см. также пункт 61 выше. Учитывая, что комментарий к рекомендации 18 разрешает участникам ЮНООО отклоняться от стандартных положений, Секретариат добавил в текст рекомендации формулировку «если не согласовано иное».

[127] С учетом предложений, высказанных 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.

[128] Секретариат использует формулировку «любой управляющий», чтобы уточнить, что термин «управляющий», как он используется в рекомендации 19, будет охватывать всех управляющих, независимо от структуры управления ЮНООО.

стороны[129]. 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. 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 Руководстве отмечается, что государства могут исходить из понимания фидуциарных обязанностей, выходящего за рамки обязанностей, перечисленных в рекомендации 19. Государство может, по своему усмотрению, принять решение о включении дополнительных обязанностей в императивном порядке, в том числе установить фидуциарные обязанности перед ЮНООО для участников, которые не являются управляющими[130].

86. Вопрос, касающийся утверждений о нарушении фидуциарной обязанности, имеет очень серьезный характер, и возможность выдвижения таких утверждений в качестве средства оспаривания обычных коммерческих решений не должна быть легко доступной. Когда управляющие в ходе исполнения своих официальных обязанностей принимают добросовестное решение, которое, как они считают, отвечает наилучшим интересам ЮНООО, не должны подвергаться опасности привлечения к ответственности за нарушение фидуциарных обязанностей только лишь по причине несогласия с их коммерческим суждением[131].

87. Исковые требования против управляющих, нарушивших свои фидуциарные обязанности, могут быть поданы непосредственно в суд или в рамках альтернативного механизма урегулирования споров (см. рекомендацию 31). 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 добросовестно и должным образом представлять других участников, находящихся в аналогичном положении[132].

88. Положение, устанавливающее обязанности управляющего в отношении ЮНООО в рекомендации 19, 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

---

[129] Секретариат перенес это предложение текста («Фидуциарные обязанности… с его стороны») в данное место из пункта 81 (пункт 75 документа A/CN.9/WG.I/WP.112).

[130] На своей тридцать второй сессии Рабочая группа согласилась перечислить в рекомендации 19 (рекомендация 16 документа A/CN.9/WG.I/WP.114) обязанность проявлять осмотрительность и обязанность сохранять лояльность ЮНООО, оставляя государствам возможность включить дополнительные императивные обязанности (A/CN.9/968, пункт 44). В рекомендацию 19 и сопутствующий комментарий были внесены соответствующие изменения.

[131] Секретариат поменял местами положения этого пункта (пункт 73 документа A/CN.9/WG.I/WP.114) для обеспечения большей ясности.

[132] На своей двадцать восьмой сессии Рабочая группа согласилась добавить в комментарий пункт, который касается обеспечения выполнения фидуциарных обязанностей и в котором следует рассмотреть вопрос о том, каким образом исковые требования могут быть предъявлены, индивидуально или коллективно, совершившим нарушения управляющим, независимо от того, было ли предъявлено такое требование через суд или альтернативный механизм урегулирования споров (A/CN.9/900, пункт 149). Для обеспечения последовательности Секретариат перенес этот пункт (пункт 77 документа A/CN.9/WG.I/WP.114) в место после обсуждения утверждений о нарушении фидуциарных обязанностей. См. также раздел M об урегулировании споров.

нарушением закона; или b) за любую сделку, в результате которой управляющий недолжным образом получает личную выгоду.

89. Участники могут договориться о включении в свои правила организации положения, согласно которому они несут фидуциарные обязанности друг перед другом[133]. Аналогичным образом, участники могут договориться между собой, каким образом следует распределить ответственность или следует ли отказаться от защиты, предоставляемой в виде ограничения ответственности[134]. Участники могут также договориться о том, что управляющий должен придерживаться более высокого стандарта, чем тот, который установлен в рекомендации 19.

90. Наконец, участники могут указать в своих правилах организации, что управляющим разрешено осуществлять некоторые виды деятельности и что это не является нарушением обязанностей, установленных в рекомендации 19[135]. Разрешать участникам, в соответствующей степени, проявлять свободу договора может быть полезным 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 19. В законодательстве следует предусмотреть, что на любом управляющем ЮНООО лежат обязанность проявлять осмотрительность и обязанность сохранять лояльность по отношению к ЮНООО[136].

F. Взносы участников в ЮНООО

91. Поскольку при регистрации ЮНООО не требуется наличия юридически признанного капитала, участникам нет необходимости вносить взносы для того, чтобы предприятие существовало. 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

---

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

[134] На свей двадцать седьмой сессии Рабочая группа согласилась включить ссылку на пропорциональную ответственность и рассмотреть вопрос о добавлении ссылки на полный отказ от защиты, предоставляемой в виде ограничения ответственности (A/CN.9/895, пункт 36). См. также сноску 42 выше.

[135] Аналогичные подходы можно найти в различных законодательных актах, касающихся фидуциарных обязанностей. Например, в пересмотренном Унифицированном законе о компаниях с ограниченной ответственностью 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) Общего закона о корпорациях штата Делавэр, который разрешает участникам ограничивать обязанность проявлять осмотрительность путем достижения договоренности об освобождении управляющего от личной ответственности перед коммерческой структурой или ее участниками или об ограничении этой ответственности в таких случаях.

[136] На своей тридцать второй сессии Рабочая группа согласилась: a) перечислить в рекомендации 19 (рекомендация 16 документа A/CN.9/WG.I/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 (A/CN.9/968, пункт 44); и b) исключить рекомендацию 19 (b) в свете решения Рабочей группы о том, что участники не должны выполнять фидуциарные обязанности друг перед другом (см. также сноску 133 выше). Секретариат соответствующим образом выполнил это решение.

ЮНООО, включая гибкость при решении о том, что участники не обязаны вносить взносы для того, чтобы стать участниками ЮНООО (см. также рекомендацию 11 выше).

92. 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 проявлять максимальную гибкость в вопросах взносов, 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 органов.

93. 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 определили в правилах организации критерии оценки неденежных взносов. Участники, желающие установить обязательства, касающиеся точных размеров своих соответствующих взносов, могут включить их в правила организации. Применение любого другого механизма, например требования о проведении аудиторской проверки или об использовании другого метода внешней оценки, скорее всего, будет слишком обременительным для ММСП. Рекомендуется, чтобы ЮНООО вело учет (см. также рекомендации 29 и 30 ниже) сумм, видов и сроков внесения взносов каждым участником для обеспечения соблюдения прав участников.

94. В рекомендации 20 не предусматривается никаких стандартных положений для случаев, когда участники согласились внести взносы в ЮНООО, но не договорились о размере этих взносов. Вместе с тем в этой рекомендации подчеркивается важность соглашения участников относительно размера их взносов для обеспечения прозрачности и облегчения деятельности предприятия. Такая договоренность может также способствовать предотвращению споров между участниками, поскольку она обеспечивает определенность и может ограничить вероятность возникновения недоверия. В равной степени было бы желательно, чтобы участники согласовали размеры своих взносов в тех случаях, когда к ЮНООО после его образования присоединяется новый участник.

95. Как это отмечалось выше (см. пункт 62), размер взноса участника не будет определять долю участника в ЮНООО, которая будет считаться равной, если иное не согласовали участники в своих правилах организации[137]. С учетом принципа «свободы договора», который лежит в основе Руководства, участникам следует разрешить согласовывать в своих правилах организации более сложные структуры собственности.

Рекомендация 20. В законодательстве следует установить, что участники могут [в правилах организации] договориться о виде, сроках внесения и размере их взносов[138].

[137] Для обеспечения последовательности с пересмотренной рекомендацией 20 (рекомендация 18 документа A/CN.9/WG.I/WP.116) Секретариат пересмотрел эту часть комментария, a) исключив пункт 90 документа A/CN.9/WG.I/WP.116; и b) пояснив в пункте 95 (пункты 91 и 92 документа A/CN.9/WG.I/WP.116), что если не оговорено иное, то взносы и доли будут взаимоувязанными (A/CN.9/1002, пункт 56). Соответственно, Секретариат исключил слова «доля… и их» из названия этого раздела.

[138] Секретариат пересмотрел текст этой рекомендации, как это было согласовано Рабочей группой на ее тридцать третьей сессии (A/CN.9/1002, пункт 57), однако при этом

G. Распределение средств

96. В Руководстве реализуется принцип, согласно которому распределение средств должно проводиться пропорционально доли участника в ЮНООО. Здесь признается, что если участники имеют равную долю в ЮНООО, то распределение средств будет также проводиться в равном размере. Вместе с тем если участники решили отойти от стандартного правила о наличии равных долей в ЮНООО (см. рекомендацию 13 выше), то в рекомендации 21 предусматривается, что распределение средств следует скорректировать в той же равной мере. Участники могут отойти от этого стандартного положения и избрать другой метод распределения, который лучше подходит потребностям или структуре ЮНООО. Например, они могут решить, что участники, которые внесли денежный взнос в ЮНООО, должны получить более значительную процентную долю при распределении средств[139].

97. Участники ЮНООО могут договориться также о виде распределения средств (например, включая наличные средства или имущество ЮНООО), а также о сроках такого распределения. Государствам, в которых не допускается распределение неденежных средств, рекомендуется уточнить эти ограничения в законодательстве о ЮНООО.

Рекомендация 21. В законодательстве следует предусмотреть, что распределение средств проводится между участниками пропорционально их соответствующей доле в ЮНООО, если иное не согласовано в правилах организации[140].

98. Хотя сумма, вид и сроки распределения средств могут определяться решением участников, в Руководство включены императивные положения (изложенные в рекомендациях 22 и 23), направленные на защиту третьих сторон, имеющих дело с ЮНООО, от распыления активов через ненадлежащее распределение средств между участниками. Соответственно, в рекомендации 22 предусматривается, что распределение может быть разрешено, только если оставшиеся активы ЮНООО превышают сумму его совокупных обязательств.

99. Распределение средств будет также запрещено, если оно приведет к утрате способности ЮНООО оплатить свои долги по наступлению срока их погашения или долги, которые подлежат погашению в ходе обычной коммерческой деятельности, при условии, что в момент распределения ЮНООО известна его задолженность или ЮНООО может ожидать наступления срока ее погашения. Если после распределения появятся непредвиденные долги, то эта рекомендация предусматривает защиту и юридическую определенность для участников, которые получили долю распределенных средств, и препятствует применению положения о восстановлении статус-кво, содержащегося в рекомендации 23, при условии, что новые долги невозможно было предсказать в момент проведения распределения[141].

предлагает исключить слова «в правилах организации», поскольку любое последующее соглашение потребует внесения в них поправок.

[139] Как это просила Рабочая группа на ее тридцать третьей сессии, Секретариат пересмотрел этот пункт (пункт 94 документа A/CN.9/WG.I/WP.116) в целях обеспечения последовательности с пересмотренной рекомендацией 21 (рекомендация 19 документа A/CN.9/WG.I/WP.116).

[140] На своей тридцать третьей сессии Рабочая группа согласилась заменить текст этой рекомендации проектом в нынешней редакции. Секретариат предлагает включить формулировку «если не согласовано иное», поскольку эта рекомендация не носит императивного характера (A/CN.9/1002, пункт 29).

[141] С учетом обсуждений Рабочей группой, проведенных на ее тридцать третьей сессии, Секретариат пересмотрел комментарий к рекомендации 22 следующим образом: a) исключил ссылку на критерий «прекращения платежей» и критерий «платежного баланса»; и b) включил обсуждение вопроса о «предсказуемости» в качестве объективного

Рекомендация 22. В законодательстве следует запретить распределение средств между любыми участниками, если после проведения такого распределения:

a) общая стоимость активов ЮНООО станет меньше, чем сумма его совокупных обязательств; и

b) ЮНООО будет не в состоянии оплатить свои предсказуемые долги при наступлении сроков их погашения[142].

100. В соответствии с установленным в рекомендации 22 правилом, касающимся неправомерного распределения средств, в рекомендации 23 разрешается требовать возврата суммы любых таких распределенных средств от каждого участника, который получил долю этих средств 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 неплатежеспособным. Для оказания помощи ЮНООО при возврате средств, распределенных ненадлежащим образом, и приведения к минимуму любых нарушений в его деятельности государства, возможно, пожелают рассмотреть вопрос о том, чтобы установить крайний срок, к которому соответствующий участник должен вернуть суммы, полученные в нарушение рекомендации 22, или указать такие сроки, которые уже предусмотрены в соответствии с другими нормами законодательства государства, например касающимися неосновательного обогащения[143].

101. Для защиты третьих сторон, которым был причинен ущерб в результате неправомерного распределения средств, в рекомендации 23 предусматривается, что участник ЮНООО обязан возместить средства ЮНООО, даже если этот участник фактически не знал, что доля распределения была получена в нарушение рекомендации 22. Государства могут принять решение отойти от этого стандартного правила, однако при этом они должны обеспечить защиту прав третьих сторон другим образом. Например, государства могут установить, что кредиторы и другие третьи стороны, которым был причинен ущерб в результате неправомерного распределения средств, могут подать производные иски против участника/участников ЮНООО, получивший/получившие долю распределения, или любого участника или управляющего, ответственного за ненадлежащее распределение. Государствам также следует рассмотреть вопрос о любых возможных возражениях против подобных исковых требований, таких как отсутствие осведомленности о ненадлежащих действиях.

102. Независимо от того, управляется ли ЮНООО исключительно всеми его участниками либо одним или несколькими назначенными управляющими, обязанности, установленные в рекомендации 19, с учетом рекомендаций 22 и 23, создают надлежащую базу, на основании которой могут быть определены те лица, которые приняли решение о проведении распределения и которые несут ответственность за осуществление любого такого ненадлежащего распределения. Определение ненадлежащего характера распределения средств может быть вынесено на основе имеющихся записей ЮНООО относительно его деятельности, операций и финансового состояния или на основе финансовых ведомостей, если таковые имеются (см. рекомендацию 29). Снятие управленческих

стандарта для защиты юридической определенности в интересах участников, которые получили долю распределения (A/CN.9/1002, пункт 31).

[142] Секретариат заменил понятие «в ходе обычной коммерческой деятельности» понятием «предсказуемость» с учетом согласия Рабочей группы, выраженного на ее тридцать третьей сессии (A/CN.9/1002, пункт 31), а также поменял местами пункты (a) и (b) рекомендации 22 (рекомендация 20 (a) и (b) документа A/CN.9/WG.I/WP.116) с целью отразить изменения, внесенные в комментарий.

[143] Секретариат добавил это предложение текста в целях выполнить предложение Рабочей группы, высказанное на ее тридцать третьей сессии (A/CN.9/1002, пункт 34).

обязанностей с соответствующего управляющего после момента проведения ненадлежащего распределения не затронет личную ответственность (см. рекомендацию 19)[144].

103. Следует отметить, что выплаты разумной компенсации за оказанные услуги, а также в порядке погашения bona fide долгов ЮНООО перед одним из участников не следует рассматривать как распределение средств, и, соответственно, на них не распространяется действие положения о восстановлении статус-кво, содержащегося в рекомендации 23.

Рекомендация 23. В законодательстве следует предусмотреть, что на каждом участнике, который получил распределенные средства или какую-либо их часть в нарушение рекомендации 22, лежит ответственность за возмещение ЮНООО этих распределенных средств или их части.

H. Передача прав[145]

104. Как это отмечалось выше (см. пункт 63), участие в ЮНООО дает участнику право осуществлять финансовые права на участие в прибылях и убытках ЮНООО и на получение распределяемых средств. Участие также наделяет участника правами на принятие решений в связи с участием в управлении ЮНООО и контроле за его деятельностью.

105. Поскольку организационно-правовую форму ЮНООО будут главным образом использовать микро- и малые предприятия, их участники, вероятно, будут придавать большое значение личным отношениям с другими участниками. Кроме того, в случае ЮНООО, которое управляется исключительно всеми его участниками, участники, возможно, не будут с готовностью соглашаться с изменением действующей структуры управления. По этим причинам участники, возможно, будут сопротивляться передаче прав участия в ЮНООО без согласия других участников.

106. Соответственно, стандартное положение, содержащееся в Руководстве, разрешает участникам ЮНООО передавать права участия при условии согласия других участников. Участники могут также передавать часть своих прав участия в ЮНООО с согласия других участников, однако при этом следует отметить, что такая передача может привести к появлению еще одного нового участника предприятия и может изменить структуру собственности над ЮНООО. Получатель передачи будет пользоваться финансовыми правами и правами на принятие решений, обусловленными его статусом в качестве участника ЮНООО (см. рекомендацию 11 выше). Законодательство некоторых государств может разрешать передачу определенных прав при сохранении других, в то время как законы других государств требуют передачи всех прав, связанных с участием. Даже и в этом случае участники в целом способны использовать свои финансовые права в ЮНООО без необходимости требуемой передачи своих прав участия. Например,

---

[144] С учетом обсуждений Рабочей группы, проведенных на ее тридцать третьей сессии, Секретариат подготовил проекты пунктов 101 и 102, с тем чтобы разъяснить такие вопросы как осведомленность участников о ненадлежащем характере распределения, производные иски, защита участников, не осведомленных о ненадлежащем характере, от кредиторов, а также личная ответственность управляющих, которые провели распределение (A/CN.9/1002, пункты 32–34).

[145] На своей тридцать третьей сессии Рабочая группа согласилась пересмотреть комментарий к рекомендации 24 (рекомендация 22 документа A/CN.9/WG.I/WP.116) следующим образом: a) подчеркнуть, что финансовые права и права на принятие решений не могут передаваться раздельно согласно законам некоторых государств; b) в интересах рассмотрения государствами обсудить вопрос о ссылке на момент передачи; c) расширить обсуждение вопроса о наследовании участия как применительно к ЮНООО с единственным участником, так и к ЮНООО с несколькими участниками; и d) обсудить вопросы недееспособности участника. Секретариат реализовал эти замечания соответствующим образам (A/CN.9/1002, пункты 60–63).

они могут заключить с другой стороной производный договор о своих финансовых правах или использовать свою долю в ЮНООО в качестве предмета обременения для обеспечения других обязательств или коммерческих возможностей. В Руководстве признается, что с учетом внутренних законодательных систем конкретные принципы осуществления рекомендации 24 могут по-разному реализовываться в зависимости от отдельных государств.

107. Поскольку передача прав участия может затронуть операции ЮНООО и его отношения с кредиторами и другими третьими сторонами, важно определить момент осуществления передачи. В этом отношении государства, возможно, испытывают различные принципиальные потребности, и Руководство таким образом исходит из того, что государства могут, по своему усмотрению, установить критерии применительно к определению момента вступления передачи в силу.

108. На случай смерти участника ЮНООО в правилах организации следует оговорить, могут ли права усопшего участника быть переданы и какие критерии должны в этой связи применяться. Наследственное право государства может также повлиять на передачу прав. В ситуации ЮНООО с несколькими участниками это может привести к тому, что оставшиеся участники будут вынуждены согласиться с наследником/наследниками усопшего участника в качестве нового участника. С тем чтобы избежать потенциальных конфликтов между нынешними и новыми участниками, государства могут предусмотреть надлежащие механизмы для защиты операций ЮНООО. Например, в соответствии с законодательством государства может быть потребовано согласие нынешних участников с тем, чтобы наследники/наследники присоединились к ЮНООО или разрешили выкупить права участия наследника. В случае смерти единственного участника ЮНООО могут возникнуть сложности в том плане, что законодательство государства может предусматривать автоматический роспуск ЮНООО. В то же время согласно Руководству считается важным, чтобы было обеспечено продолжение существования предприятия, и оно исходит из мнения о том, что государствам следует разрешить передачу прав участия любому наследнику единственного участника, который может затем принять решение о том, следует ли продолжить деятельность ЮНООО или же распустить его.

109. Передача прав не может быть совершена в той ситуации, когда участники не могут более осуществлять свои права по причине постоянной недееспособности или неправоспособности. В правилах организации было бы желательно оговорить, что представляет собой недееспособность или неправоспособность и в каком порядке должна действовать ЮНООО в этих обстоятельствах. В отсутствие любых правил будет применяться законодательство государства, которое может потребовать назначения юридического представителя для осуществления прав недееспособного участника.

Рекомендация 24. В законодательстве следует предусмотреть, что если иное не согласовано в правилах организации, то:

a) участник ЮНООО может передавать свои [права участия] или их часть, когда другие участники, если они имеются, соглашаются с этой передачей; и

b) смерть участника не приводит к роспуску ЮНООО. В случае смерти участника ЮНООО с несколькими участниками другим участникам может быть разрешено выкупить [права участия] усопшего участника. В случае ЮНООО с единственным участником [права участия] могут быть переданы любому наследнику[146]**.**

[146] Секретариат пересмотрел рекомендацию 24 (a) (рекомендация 22 документа A/CN.9/WG.I/WP.116) с учетом обсуждений Рабочей группой, проведенных на ее тридцать третьей сессии, и включил новый подпункт (b) (A/CN.9/1002, пункты 60 и 63).

I. Отделение или выход[147]

110. Стандартный подход, используемый во всем тексте Руководства, состоит в том, что участники ЮНООО будут иметь равные финансовые права и права на принятие решений, если не согласовано иное в правилах организации (см. рекомендацию 11). Этот подход подкрепляется стандартными положениями в отношении решений, которые принимают участники в силу их статуса и которые требуют либо единогласного согласия участников, либо количественного большинства участников. Кроме того, в случае управления ЮНООО исключительно всеми его участниками стандартное положение об урегулировании разногласий между участниками по вопросам повседневной деятельности ЮНООО заключается в том, что эти вопросы могут быть решены количественным большинством участников, а это позволяет использовать удобную возможность устранить более бытовые разногласия во мнениях участников, выступающих в качестве управляющих. Эти два стандартных положения предусматривают разумную и согласованную систему для урегулирования основных споров в рамках ЮНООО и для продолжения ведения дел ЮНООО, позволяя в то же время участникам проявлять свое несогласие.

111. 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. Хотя в рекомендации 24 разрешается участникам передавать свои права с согласия других участников, получение такого согласия может оказаться сложным и может отсутствовать сформированный рынок для такой передачи. Так, в Руководстве содержится стандартное положение, предусматривающее право на выход из ЮНООО для участников, которые втянуты в такие споры.

112. Один из вариантов такого стандартного положения, который разрешает одному или нескольким недовольным участникам добиваться роспуска ЮНООО и ликвидации его активов, может привести к созданию атмосферы неопределенности и нестабильности как для участников, так и для ЮНООО. Он может также не позволить продолжить деятельность ЮНООО и, соответственно, приведет к чистой потере экономической выгоды. С другой стороны, положение, требующее единогласного согласия всех участников, может затянуть трудноразрешимые споры и приведет к снижению эффективности работы ЮНООО.

113. С учетом этого в Руководстве отдается предпочтение варианту, нацеленному на содействие продолжению деятельности ЮНООО и тем самым на сохранение экономической стабильности и экономических выгод, разрешив тому или иному участнику отделиться от ЮНООО, либо, по разумной причине, путем добровольного выхода или исключения другими участниками ЮНООО, либо в результате наступления квалификационного события, установленного в правилах организации или же во внутреннем законодательстве государства (например, если поддержание деловых отношений с соответствующим лицом в качестве

[147] Секретариат перенес в данное место этот раздел Руководства (раздел К документа A/CN.9/WG.I/WP.116) согласно просьбе Рабочей группы, высказанной на ее тридцать третьей сессии (A/CN.9/1002, пункт 65). С учетом обсуждений Рабочей группы, проведенных на ее тридцать третьей сессии, Секретариат пересмотрел комментарий к рекомендации 25 (рекомендация 25 документа A/CN.9/WG.I/WP.116). В числе редакционных поправок Секретариат внес следующие изменения: a) включил обсуждение вопроса о процессуальных издержках, связанных с выходом, в конец пункта 116 (A/CN.9/1002, пункт 72); b) разъяснил в конце пункта 113, что любые права на принятие решений, принадлежащие участнику, который выходит из ЮНООО, прекращаются (A/CN.9/1002, пункт 72); c) добавил обсуждение вопроса о «разумных причинах» и привел соответствующие примеры в пункте 114 (A/CN.9/1002, пункт 69); d) добавил обсуждение вопроса о «справедливой компенсации» в пункт 116; и e) добавил обсуждение вопроса о «разумном сроке» в пункт 115 (A/CN.9/1002, пункт 71).

участника будет сочтено незаконным). В момент отделения от ЮНООО права на участие в процессе принятия решений прекращаются[148].

114. В Руководстве не содержится определения понятия «разумная причина», и этот вопрос оставлен на усмотрение государственного законодательства, в котором будут оговорены те события, которые могут привести к выходу участника из ЮНООО. Государства могут указать случаи силового подхода к миноритарным участникам, когда, например, им отказывается в праве проверять записи ЮНООО или когда большинство участников не соблюдают правила организации; неспособность участников достичь решения, что может привести к тупику в работе ЮНООО (см. также пункт 81 выше); или отказ оставшихся участников в передаче прав выходящего участника. Для оказания помощи ЮНООО для более эффективного урегулирования ситуаций, связанных с выходом, государствам следует поощрять участников к включению этого вопроса в правила организации.

115. Стандартное положение, содержащееся в рекомендации 25, позволяет выплатить справедливую компенсацию выходящему участнику за долю в ЮНООО в течение соответствующего срока, что 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 или его оставшихся участников и вполне может привести к фактическому роспуску ЮНООО, если оно окажется неплатежеспособным. В Руководстве вопрос об определении «разумного» срока для выплаты оставлен на усмотрение государств. Устанавливая этот срок, государствам следует сбалансированно учитывать способность ЮНООО оплачивать свои долги и право участника получить без задержек выплату после выхода из ЮНООО. Например, государство может установить срок, в течение которого после выхода участника он должен получить выплату, разрешить участникам ЮНООО сократить или продлить этот срок и оговорить условия платежа.

116. В связи с этим стандартным положением могут возникнуть сложности с точки зрения оценки справедливой компенсации доли выходящего из ЮНООО участника, а это является необходимым для защиты одного из участников от злоупотреблений со стороны других участников. В ситуации, когда конфликт между участниками может привести к исключению большинством участников меньшинства, или в ситуации, когда оставшиеся участники отказывают в передаче прав выходящего участника, у меньшинства может не остаться иного выбора, кроме как продать свою долю большинству участников по той цене, которую большинство пожелает предложить. Отправной точкой такой справедливой оценки должен стать принцип, согласно которому выходящие участники при выкупе их доли получат такую же сумму, какую эти участники получили бы в случае роспуска ЮНООО. Тем не менее в расчет этой суммы должна быть включена также стоимость деловой репутации ЮНООО, и, следовательно, цена, которую получит выходящий участник при выкупе его доли, должна соответствовать доле этого участника в стоимости ЮНООО при ликвидации или в стоимости при продаже всего ЮНООО как функционирующей хозяйственной единицы, если это разрешается законодательством соответствующего государства. Хотя расходы, связанные с выплатой компенсации вышедшему участнику, должно нести само ЮНООО, а не его участники, порядок оплаты любых процессуальных издержек должен определяться внутренним законодательством государства.

117. Участникам было бы также разумно закрепить в своих правилах организации решение использовать альтернативные методы урегулирования споров (см. рекомендацию 31) по вопросам, которые не могут быть разрешены путем применения правил организации или стандартных положений. Определение справедливой оценки доли выходящего из ЮНООО участника или определение

[148] Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, должны ли прекращаемые права ограничиваться только правами на принятие решений.

условий выплаты компенсации могли бы стать одним из вопросов, которые могут быть решены при помощи альтернативных методов урегулирования споров, таких как медиация, ускоренный арбитраж или требование о возмещении ущерба, вынесенное третейским судьей или другой нейтральной третьей стороной[149].

Рекомендация 25. 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[150].

J. Преобразование или реструктуризация[151]

118. Как это отмечалось выше в связи с рекомендацией 7 (пункт 42), в Руководстве предусматривается принятие законодательства, которое позволяет ЮНООО вырасти из очень маленького предприятия и превратиться в более сложное образование с несколькими участниками. Таким образом, ЮНООО, стремящееся расширить свою деятельность, может удовлетворить свои растущие потребности, в том числе через создание отделений и представительств, без необходимости менять свою организационно-правовую форму. В то же время при определенных обстоятельствах, невзирая на возможности для проявления гибкости, форма ЮНООО может более и не удовлетворять потребности участников, которые могут найти другую организационно-правовую форму, более уместную для их коммерческой деятельности. В силу этого в рекомендации 26 разрешается участникам ЮНООО договариваться о преобразовании ЮНООО в другую организационно-правовую форму или о его реструктуризации[152]. Руководство исходит из мнения о том, что участникам должно быть также разрешено согласовывать слияния, разделения и любые другие виды реструктуризации.

119. Кроме того, как это отмечалось выше в пункте 65 в связи с рекомендацией 12, решение о преобразовании или реструктуризации ЮНООО является решением, принятие которого относится к компетенции участников и потребует единогласного согласия[153], если иное не указано в правилах организации.

120. Преобразование ЮНООО в другую организационно-правовую форму потребует еще одной регистрации нового субъекта в регистре предприятий или в другом назначенном государственном органе. Государствам следует также предусмотреть надлежащие механизмы для универсальной передачи всех активов и обязательств ЮНООО новому субъекту[154]. Кроме того, государство, в

---

[149] См. раздел M «Урегулирование споров» ниже.

[150] Как об этом согласилась Рабочая группа на ее тридцать третьей сессии, Секретариат a) добавил формулировку «при… причины» между словами «что» и «участники»; и b) перенес формулировку «если... иное» в конец этой рекомендации (A/CN.9/1002, пункт 70). Рабочая группа, возможно, пожелает указать, что отступления от стандартного положения должны быть согласованы в правилах организации.

[151] С учетом просьбы Рабочей группы, высказанной на ее тридцать третьей сессии, Секретариат заменил слова «реструктуризация или преобразование» на «преобразование или реструктуризация» в названии, комментарии и тексте рекомендации, с тем чтобы подчеркнуть важность концепции «преобразования» (A/CN.9/1002, пункт 35).

[152] Секретариат добавил несколько предложений текста «Таким образом, ЮНООО… о его реструктуризации» с учетом обсуждений Рабочей группы, проведенных на ее тридцать третьей сессии, с тем чтобы подчеркнуть гибкие возможности формы ЮНООО для развития из простого до сложного субъекта (A/CN.9/1002, пункт 37).

[153] На своей тридцать третьей сессии Рабочая группа согласилась с тем, что для решения вопросов, касающихся структуры или существования ЮНООО, необходимо единогласное согласие участников (A/CN.9/1002, пункт 28). В силу этого Секретариат заменил слова «[квалифицированное большинство голосов]» (пункт 107 документа A/CN.9/WG.I/WP.116) словами «единогласное согласие».

[154] Секретариат добавил новые предложения текста «Преобразование ЮНООО… новому субъекту» с учетом обсуждений Рабочей группы, проведенных на ее тридцать третьей сессии, с тем чтобы в комментарии к рекомендации 26 (рекомендация 23

котором происходит преобразование ЮНООО в другую организационно-правовую форму или проводится реструктуризация, 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 формы, 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 формой.

Рекомендация 26. В законодательстве следует предусмотреть необходимые юридические механизмы для:

a) содействия участникам ЮНООО с целью его преобразования в другую организационно-правовую форму или его реструктуризации; и

b) обеспечения защиты третьих сторон в деле урегулирования последствий преобразования или реструктуризации[155].

K. Роспуск и прекращение деятельности

121. В рекомендации 27 (a)(i) 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. С тем чтобы ограничить риск автоматического роспуска, следует поощрять ЮНООО к указанию в их правилах на те события, которые могут быть легко проверены, такие как конкретные даты или отказ определенного числа участников от своего статуса[156]. Если участники ЮНООО не установили условия, при которых ЮНООО будет распущено, то они могут на основе единогласного согласия принять решение о роспуске предприятия, как это указано в рекомендации 27 (a)(ii). 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 (см. рекомендацию 13 выше), а также отражает стандартный подход к отнесенным к компетенции участников решениям по вопросам, выходящим за рамки повседневной деятельности, как это указывается в рекомендации 12[157].

122. Рекомендация 27 (a)(iii) 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) о ликвидации ЮНООО должно соблюдаться участниками ЮНООО. В законодательстве государств предусматриваются разные механизмы вынесения подобных решений[158].

документа A/CN.9/WG.I/WP.116) была подчеркнута необходимость перерегистрации нового коммерческого предприятия и указано на то, что преобразование не будет затрагивать существующие права и обязательства ЮНООО (A/CN.9/1002, пункт 37).

[155] На своей тридцать третьей сессии Рабочая группа согласилась пересмотреть эту рекомендацию, с тем чтобы подчеркнуть важность защиты третьих сторон (A/CN.9/1002, пункт 38). Секретариат выполнил это решение с незначительными редакционными изменениями.

[156] Секретариат добавил это предложение текста в ответ на высказанную обеспокоенность Рабочей группы в связи с тем, что события, наступление которых будет, возможно, доказать весьма трудно, могут повлечь за собой роспуск ЮНООО (A/CN.9/1002, пункт 41).

[157] Секретариат включил слова «к отнесенным… в рекомендации 12», с тем чтобы подчеркнуть, что решения о роспуске носят чрезвычайный характер.

[158] Секретариат добавил это последнее предложение текста с учетом просьбы Рабочей группы, высказанной на ее тридцать третьей сессии, с тем чтобы разъяснить, что эта

123. Наконец, в рекомендации 27 (a)(iv) признается, что с учетом правых традиций государства другие события могут стать причиной роспуска ММСП. В силу этого на усмотрение государств оставлен вопрос об указании дополнительных причин для роспуска, при условии что такие причины были оговорены в законодательстве исчерпывающим образом[159].

124. ЮНООО после принятия решения о роспуске не прекратит незамедлительно свои операции, а продолжит существование, с тем чтобы завершить свои дела, например, подвести итог своей деятельности и погасить свои долги и исполнить другие обязательства перед третьими сторонами, прежде чем оно официально прекратит свое существование. Участники, возможно, пожелают включить в свои правила организации положения о порядке прекращения деятельности ЮНООО по добровольному решению его участников, поскольку в противном случае будет применяться внутреннее законодательство государства. Кроме того, императивные процессуальные нормы некоторых государств, от которых участники не могут отказаться по своей договоренности, будут, возможно, так же применяться и к ЮНООО, например, в отношении обязанности зарегистрировать соответствующее заявление в компетентном органе после окончательного прекращения деятельности или в отношении универсальной передачи активов и обязательств[160].

125. 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 форм.

Рекомендация 27. В законодательстве следует[161]:

a) предусмотреть, что ЮНООО распускается в следующих обстоятельствах:

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

ii) при принятии единогласного решения участников;

рекомендация не имеет цели навязать новую административную или судебную систему (A/CN.9/1002, пункт 41).

[159] С учетом обсуждений Рабочей группой, проведенных на ее тридцать третьей сессии, Секретариат добавил этот новый пункт, с тем чтобы разъяснить, что дополнительные причины для роспуска, которые государства, возможно, пожелают добавить к причинам, указанным в рекомендации, не следует включать в открытый перечень (A/CN.9/1002, пункт 40).

[160] Секретариат подготовил проект этого пункта о прекращении деятельности в качестве комментария к новой рекомендации 28, которую Рабочая группа на ее тридцать третьей сессии согласилась включить в Руководство. См. также сноску 162 ниже. Что касается формулировки «универсальная передача активов и обязательств», то Рабочая группа, возможно, пожелает вновь обратить внимание на то, что на ее тридцать третьей сессии был приведен пример из одной юрисдикционной системы, когда результатом роспуска ММСП с единственным участником, который являлся юридическим лицом (здесь причиной не была несостоятельность), может быть не прекращение деятельности, а универсальная передача активов и обязательств (A/CN.9/1002, пункт 39).

[161] На своей тридцать третьей сессии Рабочая группа согласилась пересмотреть рекомендацию 27 (рекомендация 24 документа A/CN.9/WG.I/WP.116) следующим образом: a) исключить слова «[квалифицированным большинством голосов]» в рекомендации 27 (a)(ii) (рекомендация 24 (b) документа A/CN.9/WG.I/WP.116); b) подчеркнуть, что государства могут включить дополнительные причины для роспуска; и c) подчеркнуть важность защиты третьих сторон от последствий роспуска. Секретариат пересмотрел эту рекомендацию соответствующим образом (A/CN.9/1002, пункт 40) и включил слово «единогласное» в соответствии с рекомендацией 13.

iii) при вынесении судебного или административного решения о роспуске ЮНООО; и

iv) при наступлении любого события, указанного в законодательстве; и

b) принять необходимые положения и процедуры для защиты третьих сторон.

Рекомендация 28. В законодательстве следует предусмотреть, что ЮНООО продолжает существовать после роспуска только для цели прекращения его деятельности, принимая во внимание защиту третьих сторон[162].

L. Ведение учета, проверка и раскрытие информации

126. Открытое общение и прозрачность являются важными вопросами для любого коммерческого образования, но в случае ЮНООО могут быть приведены доводы о том, что эти аспекты имеют еще более важное значение. Участники ЮНООО, вероятно, будут иметь равную долю в ЮНООО, и установление и поддержание доверия между ними играют огромную роль. Доступ к информации и ее надлежащее распространение среди всех участников будут способствовать дальнейшему укреплению доверия между участниками и позволят им принимать осознанное участие в процессе принятия решений, что станет прочной основой для эффективного функционирования ЮНООО.

127. Важность обмена информацией о ЮНООО и ее распространения среди участников подчеркивается в императивных положениях, изложенных в рекомендациях 29 и 30. Рекомендация 29 требует от ЮНООО хранить определенные записи, а участники могут договориться о том, что ЮНООО должно хранить дополнительную информацию. Рекомендация 30 обеспечивает, чтобы каждый участник имел право проверять эту информацию, а также право на доступ к любой другой касающейся ЮНООО информации, к которой участнику должен был предоставлен доступ на разумных основаниях и которая может включать информацию о деятельности, операциях и финансовом состоянии предприятия.

128. В то время как одни государства применяют к предприятиям, не являющимся открытыми акционерными компаниями, широкие требования в отношении раскрытия информации, другие устанавливают обязательные требования в отношении раскрытия информации только для публичных коммерческих образований. Требования о раскрытии информации, предусмотренные для крупных корпораций, будут для мелких предприятий чрезмерно обременительными и практически излишними. В то же время требование к ММСП публиковать определенную информацию, например сведения о рабочем капитале и потребностях в капитале, будет играть полезную роль применительно к обеспечению отчетности и прозрачности их операций, а также будет способствовать защите интересов третьих сторон. У микро- и малых предприятий, которые стремятся облегчить доступ к кредиту или привлечь инвестиции, возможно, имеются веские стимулы для опубликования такой информации, особенно в тех случаях, когда они расширяют и совершенствуют свою деятельность[163]. Государства, решившие предусмотреть опубликование определенных записей, которые должно хранить ЮНООО, могут потребовать от ЮНООО представлять эту информацию

[162] На своей тридцать третьей сессии Рабочая группа согласилась включить новое положение о прекращении деятельности, поскольку в рекомендации 27 (рекомендация 24 документа A/CN.9/WG.I/WP.116) на этот счет ничего не сказано. Секретариат выполнил это решение в новой рекомендации 28 (A/CN.9/1002, пункт 42).

[163] Малые предприятия, стремящиеся расширить свою деятельность, возможно, пожелают продемонстрировать высокий уровень отчетности, раскрыв следующую информацию: a) коммерческие цели; b) основные изменения; c) позиции балансовых и внебалансовых счетов; d) финансовое состояние и потребности в капитале; e) состав управленческого совета, а также принципы назначения и вознаграждения; f) перспективные ожидания; и g) доходы и дивиденды.

регистру предприятий или назначенному государственному органу, ответственному за регистрацию предприятий (см. рекомендацию 9 выше). С учетом предполагаемой простоты формы ЮНООО Руководство, в то же время, исходит из той точки зрения, что государствам следует стремиться к сбалансированному подходу применительно как к содействию прозрачности и отчетности, так и к требованиям о публичном раскрытии информации, которые могут затруднить операции ЮНООО. По этой причине государства, возможно, пожелают разрешить ЮНООО добровольно представлять свои записи и позволить им на ежегодной основе принимать решение о том, раскрывать ли эти сведения или нет. Даже если информацию, которую ЮНООО должно хранить согласно рекомендации 29, не требуется публично раскрывать, то тем не менее эти сведения должны сообщаться всем участникам и также должны подлежать проверке[164].

129. Как это отмечалось выше (пункт 128), перечень документов, которые должны храниться в соответствии с рекомендацией 29, 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. В этой связи упоминание о финансовых ведомостях в рекомендации 29 (d) показывает, что ведение счетов прибылей и убытков и кассовых книг может и не требоваться от ЮНООО[165]. Кроме того, записи, подлежащие хранению, должны быть своевременно зафиксированы[166] и храниться 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 записи в электронной или иной форме, которые разумно необходимы для предприятия такого размера и уровня сложности. Многие ММСП, например, используют различные мобильные приложения, которые имеются на электронных устройствах, для управления своими коммерческими предприятиями и поэтому имеют возможность легко отслеживать все виды информации, имеющие отношение к их предприятию, в том числе к инвентарным запасам, простым балансовым ведомостям и даже налоговым декларациям, а также получать доступ к таким сведениям. ЮНООО, действующее в этом контексте, могло бы тем самым выполнить требования, предусмотренные в рекомендациях 29 и 30, путем сохранения информации в электронном виде и предоставления к ней доступа с помощью такого мобильного приложения.

130. Как это отмечалось выше (пунктах 127 и 128), участники имеют право получать информацию о том, как управляется ЮНООО, а также проверять и копировать записи. Управляющие, в рамках своей обязанности действовать в интересах ЮНООО и его участников (см. пункт 85 выше), должны принимать необходимые меры для облегчения доступа участников к информации, хранимой коммерческим образованием. С тем чтобы избежать злоупотреблений со стороны участников, доступ должен предоставляться к информации, которая разумно

---

[164] Секретариат пересмотрел этот пункт (пункт 121 документа A/CN.9/WG.I/WP.116) с учетом просьбы Рабочей группы, высказанной на ее тридцать третьей сессии, с тем чтобы комментарий a) был сформулирован в более нейтральном виде и излишне не подчеркивал, что от ЮНООО не следует требовать публично раскрывать свои записи; и b) содержал ссылку на рекомендацию 9, с тем чтобы государства рассмотрели вопрос об опубликовании регистром некоторых записей ЮНООО (A/CN.9/1002, пункты 45 и 46). Секретариат добавил два предложения текста «С учетом… или нет» в соответствии с подходом Руководства ЮНСИТРАЛ по регистру предприятий (см. пункт 155 этого Руководства) и с тем чтобы обеспечить более значительную последовательность между этим текстом и настоящим Руководством.

[165] На своей тридцать третьей сессии Рабочая группа согласилась разъяснить в комментарии значение слов «финансовые ведомости (если таковые имеются)» (A/CN.9/1002, пункт 44). Соответственно, Секретариат также добавил в этот пункт предложение текста «В этой связи… от ЮНООО".

[166] Секретариат исключил упоминание о «разумно необходимых документах» с целью обеспечения последовательности с учетом изменений, внесенных в рекомендацию 29 (рекомендация 26 документа A/CN.9/WG.I/WP.116).

относится к правам и обязательствам участника в его качестве как участника. Кроме того, ЮНООО может устанавливать ограничения и условия применительно к доступу к определенным сведениям, например в связи с коммерческой тайной, с тем чтобы сохранить конфиденциальность или полностью запретить доступ к такой информации. Эти меры не будут применяться к публичным властям, которые могут проверять записи ЮНООО в соответствии с их мандатом[167].

Рекомендация 29. В законодательстве следует предусмотреть, что ЮНООО должно хранить определенные записи, включая:

a) информацию, предоставленную в регистр предприятий;

b) правила организации, если и когда такие правила были приняты в письменном виде или другим образом зафиксированы;

c) список бывших и нынешних назначенных управляющих, участников и бенефициарных владельцев юридических лиц, если таковые имеются, а также их последние известные контактные данные;

d) финансовые ведомости (если таковые имеются);

e) налоговые декларации или отчеты; и

f) записи, касающиеся деятельности, операций и финансов ЮНООО[168].

Рекомендация 30. В законодательстве следует предусмотреть, что каждый участник имеет право проверять и копировать записи ЮНООО и получать имеющуюся информацию, касающуюся его деятельности, финансов и операций[169].

M. Урегулирование споров

131. Участники обычно могут проводить переговоры, чтобы прийти к эффективному и дружественному урегулированию споров, касающихся управления и деятельности ЮНООО. Тем не менее, как это отмечается в пунктах 111 и 117 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 82–84 выше описываются фидуциарные обязанности и та роль, которую они играют при создании важных механизмов обеспечения безопасности для защиты участников от произвольных действий управляющего или другого участника. Вместе с тем с учетом некоторых правовых традиций обеспечить выполнение конкретно не оговоренных фидуциарных обязанностей, возможно, будет нелегко, кроме как если они четко закреплены в качестве официальных правовых норм. В обоих случаях механизмы альтернативного урегулирования споров («АУС»), включая арбитраж, согласительную процедуру, медиацию и другие внесудебные методы, могут помочь участникам ЮНООО в достижении результатов, соответствующих характеру

[167] Секретариат добавил этот пункт с учетом обсуждений Рабочей группы, проведенных на ее тридцать третьей сессии, с тем чтобы в комментарии разъяснить a) права участника на получение информации и ограничения в этой связи; и b) права публичных властей (A/CN.9/1002, пункты 46, 48 и 49).

[168] Секретариат a) исключил слова «разумно необходимые» из вступительной части этой рекомендации; и b) пересмотрел подпункты (b), (c) и (f), как на это согласилась Рабочая группа на ее тридцать третьей сессии (A/CN.9/1002, пункты 43 и 44). Кроме того, Секретариат предлагает включить слово «определенные» во вступительную часть этой рекомендации с целью улучшить последовательность.

[169] Секретариат пересмотрел эту рекомендацию (рекомендация 27 документа A/CN.9/WG.I/WP.116), как это просила Рабочая группа на ее тридцать третьей сессии (A/CN.9/1002, пункт 51).

ЮНООО, для которых важную роль в управлении предприятием играют межличностные отношения.

132. Поскольку механизмы АУС обычно требуют согласия сторон, участники ЮНООО могут рассмотреть вопрос о включении в правила организации положения о том, что споры, касающиеся управления и функционирования ЮНООО, должны передаваться на урегулирование с помощью использования согласованного метода АУС, если им не удается разрешить их на внутренней основе. В Дополнении II приводится один пример такого положения, предусматривающего процедуру из нескольких этапов, Так, арбитраж, возможно, не является наиболее подходящим механизмом АУС для участников ЮНООО, поскольку он может быть сочтен запретительным с точки зрения затрат и излишне формальным и поскольку арбитраж представляет собой состязательный процесс, а урегулирование спора может и не восстановить обстановку доверия между участниками. Медиация или согласительная процедура могут оказаться предпочтительными по сравнению с арбитражем, так как эти процедуры проводятся по инициативе сторон с целью достичь дружественного решения с помощью медиатора или посредника. Эти методы могут помочь сохранению основополагающих взаимоотношений между участниками после разрешения спора. Использование услуг омбудсмена, который исследует причины споров и дает рекомендации относительно их устранения, является еще одним альтернативным методом вместо обращения к суду или арбитражу и может оказать помощь при урегулировании споров с третьими сторонами (например, с другими предприятиями или публичными органами)[170].

133. 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, потребуется 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 на доступ 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 на основе сотрудничества по сравнению с тем, который можно достичь в рамках судебного урегулирования спора.

134. Хотя в случае правовых споров механизм АУС может стать весьма ценным инструментом 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[171].

135. Помимо механизмов АУС, государства могут рассмотреть вопрос об участии специализированных или административных третейских органов, в компетенцию которых были включены споры, связанные с правовым регулированием

[170] Секретариат добавил этот пункт с учетом обсуждений Рабочей группы, проведенных на ее тридцать третьей сессии, с тем чтобы в комментарии разъяснить различные механизмы АУС и подчеркнуть их договорный характер (A/CN.9/1002, пункт 75).

[171] Секретариат исключил последнее предложение текста этого пункта (пункт 126 документа A/CN.9/WG.I/WP.116) с целью обеспечить последовательность с пересмотренной рекомендацией 31.

деятельности корпораций и с участием ЮНООО. Эти третейские органы будут не только рассматривать споры, связанные со внутренней организацией и управлением ЮНООО, но и разрешать споры между ЮНООО и третьими сторонами, такими как кредитующие субъекты, которые играют важную роль в управлении предприятия[172].

Рекомендация 31. В законодательстве следует содействовать передаче любого спора, который возникает в отношениях между участниками ЮНООО, участниками и назначенными управляющими или участниками и ЮНООО, на разрешение в рамках механизмов альтернативного урегулирования споров[173].

[172] Секретариат предлагает включить этот новый пункт, чтобы предложить государствам дополнительный вариант относительно возможного порядка урегулирования споров с участием ЮНООО. Ряд государств, расположенных в различных географических регионах, успешно создали специализированные судебные или квазисудебные структуры с целью рационализировать урегулирование споров, связанных с правовым регулированием деятельности корпораций, и улучшить условия проведения коммерческой деятельности. См., например, созданный в штате Вайоминг новый Канцелярский суд (https://www.courts.state.wy.us/chancery-court/); созданный в Колумбии квазисудебный орган с компетенцией по спорам, связанным с правовым регулированием деятельности корпораций (https://www.supersociedades.gov.co/doctrina-jurisprudencia/Doctrina-Supersociedades/Documents/Guia_de_litigio_societario_con_garantias_mobiliarias.pdf (pp. 10 and 27)); созданный в Брунее новый судебный орган с компетенцией по спорам, связанным с правовым регулированием деятельности корпораций (http://www.judiciary.gov.bn/SJD%20Site%20Pages/About%20Commercial%20Court.aspx); созданный в Мексике новый судебный орган с компетенцией по спорам, связанным с правовым регулированием деятельности корпораций (http://www.dof.gob.mx/nota_detalle.php?codigo=5507231&fecha=08/12/2017&print=true).

[173] Секретариат пересмотрел рекомендацию 31 (рекомендация 28 документа A/CN.9/WG.I/WP.116) с учетом обсуждений Рабочей группы, проведенных на ее тридцать третьей сессии, с тем чтобы в этой рекомендации говорилось о внутренних спорах, поскольку третьи стороны не могут быть связаны требованием об использовании методов АУС (A/CN.9/1002, пункты 73 и 75).

Дополнение I

Рекомендации по ЮНООО

A. 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 том основании, 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.

B. Образование ЮНООО

Рекомендация 7. В законодательстве следует:

a) предусмотреть, что ЮНООО должно иметь по крайней мере одного участника с момента его образования [и до его роспуска]; и

b) указать, разрешается ли быть участниками ЮНООО только физическим лицам или также и юридическим лицам.

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

Рекомендация 9. В законодательстве следует предусмотреть, что требуемая информация для образования ЮНООО должна быть сведена к минимуму. Такая информация должна включать:

a) название ЮНООО;

b) адрес предприятия или, если у предприятия нет адреса в стандартной форме, — точное географическое местонахождение ЮНООО; и

c) идентификационные данные каждого лица, которое управляет ЮНООО.

C. Организация ЮНООО

Рекомендация 10. В законодательстве следует

a) указать, в какой форме могут быть приняты правила организации; и

b) предусмотреть, что в правилах организации могут рассматриваться любые вопросы, касающиеся ЮНООО, в той мере, в которой они не противоречат императивным положениям закона, принятого на основании настоящего Руководства.

D. Права участия и принятие решений в рамках ЮНООО

Рекомендация 11. В законодательстве следует предусмотреть, что если иное не согласовано в правилах организации, то участники имеют равные права в ЮНООО независимо от их взносов, если таковые предусмотрены.

Рекомендация 12. В законодательстве следует указать касающиеся ЮНООО решения, право на принятие которых принадлежит участникам и которые должны включать, как минимум, следующие решения:

a) принятие правил организации и внесение любых поправок к ним;

b) структура управления ЮНООО и любые ее изменения;

c) [доля участника в ЮНООО, если она не является равной];

d) взносы участников;

e) преобразование и реструктуризация; и

f) роспуск.

Рекомендация 13. В законодательстве следует указать, что если иное не согласовано в правилах организации, то:

a) решения по следующим вопросам принимаются единогласно:

i) принятие правил организации и внесение любых поправок к ним;

ii) структура управления и любые ее изменения;

iii) [доля участника в ЮНООО, если она не является равной];

iv) взносы участников, если они предусмотрены;

v) преобразование и реструктуризация; и

vi) роспуск; и

b) любые другие решения принимаются количественным большинством участников.

E. Управление ЮНООО

Рекомендация 14. 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 15. В законодательстве следует предусмотреть, что если ЮНООО управляется исключительно всеми его участниками и если иное не согласовано в правилах организации, то:

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

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

Рекомендация 16. 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 участников.

Рекомендация 17. В законодательстве следует предусмотреть, что если ЮНООО управляется одним или несколькими назначенными управляющими, то:

a) управляющие несут ответственность за все вопросы, по которым право на принятие решений не принадлежит только участникам ЮНООО согласно [настоящему закону] или правилам организации; и

b) споры между управляющими должны урегулироваться решением [большинства] управляющих, если иное не согласовано в правилах организации.

Рекомендация 18. 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 19. В законодательстве следует предусмотреть, что на любом управляющем ЮНООО лежат обязанность проявлять осмотрительность и обязанность сохранять лояльность по отношению к ЮНООО.

F. Взносы участников в ЮНООО

Рекомендация 20. В законодательстве следует установить, что участники могут [в правилах организации] договориться о виде, сроках внесения и размере их взносов.

G. Распределение средств

Рекомендация 21. В законодательстве следует предусмотреть, что распределение средств проводится между участниками пропорционально их соответствующей доле в ЮНООО, если иное не согласовано в правилах организации.

Рекомендация 22. В законодательстве следует запретить распределение средств между любыми участниками, если после проведения такого распределения:

a) общая стоимость активов ЮНООО станет меньше, чем сумма его совокупных обязательств; и

b) ЮНООО будет не в состоянии оплатить свои предсказуемые долги при наступлении сроков их погашения.

Рекомендация 23. В законодательстве следует предусмотреть, что на каждом участнике, который получил распределенные средства или какую-либо их часть в нарушение рекомендации 22, лежит ответственность за возмещение ЮНООО этих распределенных средств или их части.

H. Передача прав

Рекомендация 24. В законодательстве следует предусмотреть, что если иное не согласовано в правилах организации, то:

a) участник ЮНООО может передавать свои [права участия] или их часть, когда другие участники, если они имеются, соглашаются с этой передачей; и

b) смерть участника не приводит к роспуску ЮНООО. В случае смерти участника ЮНООО с несколькими участниками другим участникам может быть разрешено выкупить [права участия] усопшего участника. В случае ЮНООО с единственным участником [права участия] могут быть переданы любому наследнику.

I. Отделение или выход

Рекомендация 25. 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.

J. Преобразование или реструктуризация

Рекомендация 26. В законодательстве следует предусмотреть необходимые юридические механизмы для:

a) содействия участникам ЮНООО с целью его преобразования в другую организационно-правовую форму или его реструктуризации; и

b) обеспечения защиты третьих сторон в деле урегулирования последствий преобразования или реструктуризации.

K. Роспуск и прекращение деятельности

Рекомендация 27. В законодательстве следует:

a) предусмотреть, что ЮНООО распускается в следующих обстоятельствах:

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

ii) при принятии единогласного решения участников;

iii) при вынесении судебного или административного решения о роспуске ЮНООО; и

iv) при наступлении любого события, указанного в законодательстве; и

b) принять необходимые положения и процедуры для защиты третьих сторон.

Рекомендация 28. В законодательстве следует предусмотреть, что ЮНООО продолжает существовать после роспуска только для цели прекращения его деятельности, принимая во внимание защиту третьих сторон.

L. Ведение учета, проверка и раскрытие информации

Рекомендация 29. В законодательстве следует предусмотреть, что ЮНООО должно хранить определенные записи, включая:

a) информацию, предоставленную в регистр предприятий;

b) правила организации, если и когда такие правила были приняты в письменном виде или другим образом зафиксированы;

c) список бывших и нынешних назначенных управляющих, участников и бенефициарных владельцев юридических лиц, если таковые имеются, а также их последние известные контактные данные;

d) финансовые ведомости (если таковые имеются);

e) налоговые декларации или отчеты; и

f) записи, касающиеся деятельности, операций и финансов ЮНООО.

Рекомендация 30. В законодательстве следует предусмотреть, что каждый участник имеет право проверять и копировать записи ЮНООО и получать

имеющуюся информацию, касающуюся его деятельности, финансов и операций.

M. Урегулирование споров

Рекомендация 31. В законодательстве следует содействовать передаче любого спора, который возникает в отношениях между участниками ЮНООО, участниками и назначенными управляющими или участниками и ЮНООО, на разрешение в рамках механизмов альтернативного урегулирования споров.

Дополнение II

Типовые правила организации: ЮНООО с несколькими участниками, управляемое исключительно всеми участниками[1]

1. Общие положения

a. Указывается название этого Общества _____ (ООО) и указывается адрес его предприятия _____.

b. [*Другие вопросы, на которые требуется ответить согласно национальному законодательству*][2].

2. Участие

a. Каждый участник имеет [*выбрать один из вариантов*]:

☐ равные права.
☐ права, которые определяются в соответствии с размером взносов.

b. Размер любых взносов [*выбрать один из вариантов*]

☐ считается равным.
☐ фиксируется следующим образом: [ ][3].

c. Распределение средств между участниками [*выбрать один из вариантов*]:

☐ пропорционально размеру их [доли][4] в Обществе.
☐ в равном размере.

d. Каждый участник имеет один голос. Следующие вопросы решаются [*выбрать один из вариантов*]:

☐ большинством участников [*рекомендуется*].
☐ [*другой количественный показатель, согласованный участниками*]:

i. доля распределения; и
ii. [ ].

e. Следующие вопросы решаются:

☐ по согласию всех участников [*рекомендуется*]
☐ [*другой количественный показатель, согласованный участниками*]:

i. изменение правил организации;
ii. структура управления и ее изменение;

---

[1] Рабочая группа, возможно пожелает рассмотреть вопрос о том, должны ли правила организации содержать различные варианты (как в нынешнем проекте), принимая во внимание тот факт, что участники ЮНООО, возможно, не будут знать о наличии других вариантов, если они не будут предусмотрены в этих типовых правилах.

[2] Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, следует ли привести примеры таких вопросов.

[3] В сноске 138 Руководства Секретариат предлагает, что любая договоренность о взносах не должна фиксироваться в правилах организации, поскольку последующие изменения потребуют внесения поправок в эти правила. Соответственно, Секретариат предлагает включить в окончательный вариант проекта типовых правил организации примерно следующий текст, с которым могут ознакомиться участники ЮНООО: «Участникам ЮНООО будет целесообразно определить надлежащий метод для фиксации размера, вида и срока внесения взносов в ЮНООО».

[4] Секретариат заключил термин «доля» в квадратные скобки в этом и других положениях типовых правил организации, поскольку Рабочая группа еще не приняла решения об использовании этого термина.

iii. преобразование или реструктуризация Общества;
iv. роспуск Общества; и
v. [ ].

f. В случае тупиковой ситуации для решения соответствующего вопроса будет применяться следующий критерий [_____].

3. Права и обязательства участников

a. Участники имеют право проверять и копировать записи Общества и получать от Общества имеющуюся информацию о его деятельности, финансах и операциях[5].

b. Участники должны соблюдать следующие обязательства:

i. вносить согласованные взносы в Общество (если таковые предусматриваются);
ii. возмещать Обществу любые ненадлежащие и несоответствующие правилам распределенные между ними средства;
iii. воздерживаться от любых злоупотреблений организационно-правовой формой Общества и любыми правами, предоставленными им; и
iv. [ ].

c. Каждый участник может передать свои права участия [или часть таких прав] любому физическому лицу [и/или юридическому лицу][6] с одобрения других участников [при условии выполнения следующего критерия:_____].

d. Каждый участник может выйти из Общества с одобрения других участников или при наличии разумной причины[7] и получить справедливую компенсацию за его [долю] в течение [*включить разумный срок*].

e. Общество не распускается при смерти участника. Права участия передаются наследнику. Оставшиеся участники могут выкупить права участия усопшего участника у наследника в течение [*включить разумный срок*].

4. Полномочия и обязанности управляющих

a. Общество управляется всеми его участниками.

b. Все участники в качестве управляющих имеют полномочия принимать решения по вопросам, касающимся повседневных операций Общества [за исключением:]

i. [только ____ может вести банковский счет Общества];
ii. [_____ не может оформлять документы от имени Общества]; и

---

[5] Рабочая группа, возможно пожелает рассмотреть вопрос о том, следует ли сохранить или исключить этот пункт. С одной стороны, такие права уже будут закреплены в законодательстве, которое будет принято на основании Руководства. С другой стороны, в случае исключения этого пункта ЮНООО придется ознакомиться с содержащимися в законодательстве соответствующими положениями, которые, возможно, и не являются известными для таких предприятий.

[6] Секретариат заключил термин «юридическое лицо» в квадратные скобки в ожидании результатов обсуждений по вопросу о том, может ли юридическое лицо выполнять функции управляющего. Если нет, то структура ЮНООО будет соответствующим образом изменена с ЮНООО с несколькими участниками, управляемого исключительно всеми участниками, на ЮНООО, управляемое назначенными управляющими. Рабочая группа, возможно, пожелает отметить также, что передача части прав участия приведет к замене структуры принятия решений на основе принципа «один участник — один голос» на пропорциональную структуру.

[7] Рабочая группа, возможно пожелает рассмотреть вопрос о том, может ли формулировка «при наличии разумной причины» вызвать замешательство у участников ЮНООО, которым, возможно, не известно, каким образом определяется «разумная причина» согласно законодательству государства.

iii. [_____не может занимать в долг денежные средства от имени Общества].

c. Участники соглашаются с тем, что споры между ними в качестве управляющих будут разрешаться:

☐ большинством участников [*рекомендуется*].
☐ [*другой количественный показатель, согласованный участниками*].

d. На участниках в качестве управляющих лежат обязанность проявлять осмотрительность и обязанность сохранять лояльность по отношению к Обществу. В частности, участники будут воздерживаться от заключения сделок в своих собственных интересах, узурпации коммерческих возможностей и конкуренции с ЮНООО [, а также …].

5. Принятие решений

[*Выбрать один из вариантов*]

☐ Совещания участников

a. Совещания участников проводятся каждые [*указать частоту проведения совещаний*] в [*указать место проведения*].

b. [*Выбрать один из вариантов*]

☐ Любой участник может созвать совещание.
☐ [Только _____] может созвать совещание.

c. [*Выбрать один из вариантов*]

☐ Совещания участников могут проводиться при помощи любых средств связи.
☐ Совещания участников могут проводиться при помощи следующих средств связи: [личное присутствие], [технологические средства], [_____].

d. [Письменное] уведомление о совещании участников[8] будет направляться всем участникам по меньшей мере за [ ] дней перед проведением такого совещания. [Любая информация, касающаяся совещаний, такая как информация о финансовом состоянии Общества, будет рассылаться вместе с уведомлением.]

e. [*Выбрать один из вариантов*]

☐ [*Рекомендуется*] Требование об уведомлении может быть отменено посредством формы _____.
☐ Отмена требования об уведомлении о созыве совещаний участников не разрешается.

f. Принятые решения будут запротоколированы [*выбрать один из вариантов*]

☐ в письменной форме.
☐ посредством следующих технологических средств: [____].
☐ Письменные сообщения, если проведения совещания не требуется.

6. Ведение учета

a. Общество будет хранить следующие записи:

i. информация, предоставленная в регистр предприятий;

[8] Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, кто будет нести ответственность за рассылку таких уведомлений.

ii. правила организации;
iii. список бывших и нынешних участников [и владельцев бенефициарных интересов][9], включая последние известные контактные данные;
iv. [его финансовые ведомости];
v. его налоговые декларации или отчеты; и
vi. записи, касающиеся деятельности, операций и финансов.

b. Записи, указанные в подпункте (a), будут храниться в _____ [письменной/электронной форме], в _____ [*включить описание места, где будут храниться эти записи*].

7. Роспуск Общества

Общество будет распущено:

a. по наступлении любого из следующих событий:

i. [ ];
ii. [ ].

b. по решению участников.

8. Урегулирование споров

Споры между участниками или между участниками и Обществом должны разрешаться посредством добросовестных переговоров. Споры, которые невозможно урегулировать таким образом, должны передаваться на разрешение посредством [*выбрать один или несколько вариантов*]:

☐ медиации
☐ арбитража
☐ [_____].

Приложение к правилам организации — примерные оговорки о нескольких этапах[10,11]

Любой спор, разногласие или требование, возникающие из или касающиеся управления или операций Общества, подлежат урегулированию в рамках медиации в соответствии с Правилами ЮНСИТРАЛ о медиации [действующими на дату открытия процедуры медиации].

---

[9] Следует отметить, что эта формулировка, использованная в Руководстве, все еще подлежит пересмотру Рабочей группой.

[10] На своей тридцать третьей сессии Рабочая группа согласилась, что в типовые правила следует включить примерную оговорку о нескольких этапах (A/CN.9/1002, пункт 75). Секретариат подготовил также проект примерной оговорки о нескольких этапах, касающийся медиации. Эта оговорка основывается, с соответствующими изменениями, на оговорке о многоуровневом урегулировании, включенной в проект правил медиации ЮНСИТРАЛ (см. A/CN.9/986, приложение), который будет рассмотрен Комиссией на ее пятьдесят второй сессии в 2020 году (см. *Официальные отчеты Генеральной Ассамблеи, семьдесят четвертая сессия, Дополнение № 17* (A/74/17), пункт 123). Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, желательно ли добавлять такую оговорку с учетом того, что в Руководстве обсуждаются различные механизмы АУС и не содержится никаких предложений относительно любого такого метода, который был бы наиболее уместным.

[11] Рабочая группа, возможно, пожелает отметить, что Рабочая группа II ЮНСИТРАЛ (Урегулирование споров) в настоящее время обсуждает положения об ускоренном арбитраже. Микро-, малые и средние предприятия могут с большой пользой использовать рационализированные и упрощенные арбитражные процедуры. Дополнительную информацию см. по адресу https://uncitral.un.org в разделе «Рабочие документы рабочих групп».

a) Компетентным органом является (наименование учреждения или фамилия лица);

b) Языком медиации является… ;

c) Местом медиации является… .

Если спор или любая его часть не урегулируются в течение [(60) дней] после обращения с просьбой о медиации в соответствии с Правилами ЮНСИТРАЛ о медиации, то стороны договариваются об урегулировании любых остающихся вопросов посредством арбитража в соответствии с Арбитражным регламентом ЮНСИТРАЛ [действующим на дату открытия арбитражного разбирательства].

a) Компетентным органом является (наименование учреждения или фамилия лица);

b) Число арбитров будет составлять (один или три);

c) Местом арбитража является (город или страна);

d) Языком арбитража является… .