



Генеральная Ассамблея

Distr.: Limited
28 September 2015
Russian
Original: English

**Комиссия Организации Объединенных Наций
по праву международной торговли**
Рабочая группа V (Законодательство о несостоятельности)
Сорок восьмая сессия
Вена, 14-18 декабря 2015 года

Законодательство о несостоятельности

Содействие урегулированию вопросов трансграничной несостоятельности многонациональных предпринимательских групп: ключевые принципы

Записка Секретариата

Содержание

	<i>Пункты</i>	<i>Стр.</i>
Введение	1-2	2
I. Ключевые принципы режима для урегулирования несостоятельности в контексте предпринимательских групп	3-14	2



Введение

1. На своей сорок четвертой сессии в декабре 2013 года после проведения трехдневного коллоквиума Рабочая группа решила продолжить работу по теме трансграничной несостоятельности многонациональных предпринимательских групп¹ путем разработки положений по ряду вопросов, связанных с расширением существующих положений статей Типового закона ЮНСИТРАЛ о трансграничной несостоятельности (Типовой закон ЮНСИТРАЛ) и части третьей Руководства ЮНСИТРАЛ для законодательных органов по вопросам законодательства о несостоятельности (Руководство ЮНСИТРАЛ для законодательных органов), а также опираясь на Практическое руководство ЮНСИТРАЛ по вопросам сотрудничества в делах о трансграничной несостоятельности. Хотя, по мнению Рабочей группы, эти предложения могли бы, например, принять форму типовых положений или дополнения к существующему Типовому закону ЮНСИТРАЛ, окончательно вопрос об их форме может быть решен в ходе работы. Рабочая группа рассмотрела эту тему на своих сорок пятой (апрель 2014 года), сорок шестой (декабрь 2014 года) и сорок седьмой (май 2014 года) сессиях.

2. В настоящей записке излагается ряд базовых принципов, которые могли бы быть полезными для Рабочей группы при организации ее обсуждения данной темы и при рассмотрении вопроса о том, как оно должно развиваться. Эти принципы могут заложить основу для проекта текста с аннотациями, разъясняющими каждый принцип и содержащими дополнительную информацию.

I. Ключевые принципы режима для урегулирования несостоятельности в контексте предпринимательских групп

Справочная информация

3. В контексте группы для преодоления ее финансовых трудностей целесообразно выработать скоординированное решение проблемы несостоятельности, охватывающее всех или некоторых членов группы и предусматривающее, как правило, реорганизацию или продажу в качестве функционирующей хозяйственной единицы всего или части коммерческого предприятия или активов одного или нескольких членов предпринимательской группы с целью – по возможности – сохранить или увеличить стоимость предпринимательской группы в целом или тех ее членов, которые участвуют в групповом решении. Групповое решение должно обладать определенной степенью гибкости, которая может быть достигнута различными способами, в зависимости от обстоятельств, в которых оказалась конкретная группа, ее структуры, модели ведения предпринимательской деятельности, уровня и вида

¹ *Официальные отчеты Генеральной Ассамблеи, шестьдесят пятая сессия, Дополнение № 17 (A/65/17), пункт 259 (а); A/CN.9/763, пункты 13-14; Официальные отчеты Генеральной Ассамблеи, шестьдесят восьмая сессия, Дополнение № 17, (A/68/17), пункт 326.*

интеграции членов группы, периодичности возникновения финансовых трудностей в предпринимательской группе и т.д. Оно может предусматривать несколько различных подходов для различных частей предпринимательской группы, как, например, сочетание процедур ликвидации и реорганизации, но не может требовать возбуждения производства в отношении всех участвующих членов группы; могут быть и другие способы удовлетворения требований кредиторов (см. ниже).

Принцип 1

При необходимости или при поступлении просьбы урегулировать несостоятельность одного из членов предпринимательской группы может быть открыто производство по делу о несостоятельности. Если открывать производство не требуется или если такая просьба не поступала, то никакого обязательства открывать такое производство не существует.

4. В этом принципе признается, что в контексте группы не всегда может возникать необходимость в открытии производства в отношении каждого члена группы, однако возможность начать такое производство не должна ограничиваться в тех случаях, когда в этом есть необходимость или когда поступает соответствующая просьба. Это не затрагивает статуса такого производства, т.е. основного или неосновного, или место, в котором такое производство может быть открыто, но эти моменты можно доработать в тексте.

5. Как отмечается в переработанном Постановлении ЕС 1346/2000 о несостоятельности (Постановление (ЕС) 2015/848 Европейского парламента и Совета)² (переработанное ЕПН), неосновное производство по делу о несостоятельности может служить различным целям помимо защиты местных интересов. Могут возникать ситуации, когда имущественная масса должника является слишком сложной для осуществления управления ею как единым целым или когда различия в соответствующих правовых системах настолько велики, что могут возникнуть трудности в связи с распространением последствий, вытекающих из законодательства государства, в котором открыто производство, на другие государства, в которых находятся активы. По этой причине представитель в деле о несостоятельности в рамках основного производства может обратиться с просьбой об открытии неосновного производства по делу о несостоятельности, если этого требуют интересы эффективного управления имущественной массой. Однако неосновное производство по делу о несостоятельности может помешать эффективному управлению имущественной массой, особенно в контексте группы, когда может быть открыто несколько неосновных производств. Поэтому могут возникать ситуации, в которых суд, занимающийся рассмотрением ходатайства об открытии неосновного производства по делу о несостоятельности, может – по просьбе представителя в деле о несостоятельности в рамках основного производства по этому делу – отложить или отказать в открытии такого производства, для того чтобы сохранить эффективность основного производства, при условии обеспечения защиты интересов кредиторов и

² Принято Советом 12 марта 2015 года, размещено на сайте: http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/?uri=uriserv:OJ.L_.2015.141.01.0019.01.ENG; Recitals 40-41 (последнее посещение 21/09/2015).

других заинтересованных сторон (см., например, переработанное ЕПН, статья 36).

Принцип 2

Если предлагается выработать решение для предпринимательской группы, касающееся некоторых или всех членов этой группы, то такое решение потребует координации действий между членами группы, и оно может быть выработано с помощью процедуры координации.

6. Для выработки группового решения может потребоваться координация различных производств. Может быть несколько способов достижения желаемого уровня координации. Один подход может заключаться в определении одного производства по делу о несостоятельности, которое уже открыто в отношении одного из членов группы, в качестве координационного производства, которое будет служить центральным звеном в обеспечении координации и сотрудничества между членами группы, участвующими в обсуждении и выработке группового решения. Если в одной и той же правовой системе открыты производства в отношении нескольких членов группы (например, из-за того, что центр основных интересов (ЦОИ) нескольких членов группы расположен в этой правовой системе), естественным центром координации может служить эта правовая система.

7. Можно отметить, что Рабочая группа ранее уже признавала в контексте части третьей Руководства для законодательных органов важность выполнения одной из структур ведущей роли в рамках сотрудничества (см. A/CN.9/WG.V/WP.114, пункты 10-12). Этот вопрос был впоследствии затронут в окончательном варианте рекомендации 250, предусматривающей, что сотрудничество между управляющими в делах о несостоятельности может предполагать, в частности, выполнение роли координатора одним из них.

8. Другой подход может быть позаимствован из переработанного ЕПН, где предусмотрено открытие процедуры координации в рамках группы. Эти добровольные процедуры дополняют отдельные производства по делам о несостоятельности, открытые в отношении отдельных членов группы, и могут быть запрошены представителем в деле о несостоятельности, назначенным в рамках любого из производств в отношении членов группы. В ходатайстве должны быть указаны важнейшие элементы координации, в частности в нем должны содержаться общее изложение координационного плана, предложение относительно того, кто должен быть назначен координатором, и наброски сметных расходов по осуществлению координации (ст. 61.3). В статье 57 переработанного ЕПН предусматривается, что процедуры координации в рамках группы всегда должны быть направлены на содействие эффективному осуществлению производств по делам о несостоятельности членов группы и в целом должны иметь позитивные последствия для кредиторов. Суд, к которому обращаются с просьбой о начале такой процедуры, должен произвести оценку этих критериев до открытия скоординированного группового производства и удостовериться в том, что процедуры отвечают необходимым требованиям и что ни один кредитор не окажется в неблагоприятном финансовом положении.

(ст. 63). В переработанном ЕПН достаточно подробно определен порядок осуществления процедур координации³.

Принцип 3

Принимая подход, изложенный в рекомендации 250, члены предпринимательской группы могут указать одно из уже открытых (или намеченных к открытию) производств по делам о несостоятельности в отношении членов группы, участвующих в групповом решении, в качестве координационного производства, которое будет играть скорее процессуальную, а не материально-правовую роль. Может быть сделана оговорка о том, что координационным производством должно быть производство, осуществляемое в государстве, в котором находится ЦОИ по крайней мере одного из членов группы, и это является необходимым и неотъемлемым элементом решения для предпринимательской группы.

9. Вопросы, связанные с выделением координационного производства, могут включать следующие моменты: критерии для определения координационного производства, кто должен определять такое производство и средства достижения соглашения по такому определению; признание этого соглашения во всех соответствующих государствах; определение роли, которую будет играть координационное производство; и вопрос о том, должна ли координация осуществляться по инициативе и под управлением суда, отвечающего за ведение координационного производства, или же соответствующего представителя в деле о несостоятельности.

Принцип 4

1. Суд, расположенный в месте нахождения ЦОИ (суд ЦОИ) одного из членов предпринимательской группы, участвующего в выработке группового решения, может разрешить представителю в деле о несостоятельности, назначенному в рамках производства по такому делу, осуществляемого в месте нахождения ЦОИ, добиваться: i) участия и заслушивания в рамках координационного производства, осуществляемого в другой правовой системе, и ii) признания координирующим судом производства, осуществляемого в правовой системе места нахождения ЦОИ; и

2. Координирующий суд может принять такую просьбу о признании.

10. Если координационное производство осуществляется в одном государстве, представителю в деле о несостоятельности, назначенному в рамках смежного производства (т.е. в отношении другого члена группы) в другом государстве, возможно, потребуется разрешение на участие в координационном производстве, и он должен иметь возможность добиваться признания этих производств в соответствии со статьей 5 Типового закона и рекомендацией 239 части третьей Руководства для законодательных органов. Координирующему суду также может потребоваться соответствующее разрешение на принятие таких ходатайств.

³ Переработанное ЕПН, статьи 61-77.

Принцип 5

Участие в процессе координации будет добровольным для тех членов группы, чьи ЦОИ находятся в иной правовой системе, нежели система, в которой осуществляется координационное производство. В отношении тех членов группы, чьи ЦОИ находятся в той же правовой системе, в которой осуществляется координационное производство, могут применяться рекомендации части третьей Руководства для законодательных органов по вопросам законодательства о несостоятельности в отношении объединенных заявлений и процедурной координации. Платежеспособные члены предпринимательской группы могут принимать участие в процессе координации, однако такое участие не подразумевает подчинения юрисдикции национального или иностранного суда, рассматривающего дело о несостоятельности, или согласия с применимостью национального или иностранного законодательства о несостоятельности.

11. Процесс координации должен быть полностью добровольным для всех соответствующих членов группы. Те члены, которые не ходатайствуют об участии в нем, могут быть реорганизованы или ликвидированы в индивидуальном порядке. Участие платежеспособных членов группы соответствует признанию в части третьей Руководства для законодательных органов того факта, что такое участие может быть необходимым элементом финансового решения для предпринимательской группы и, соответственно, основываться на рекомендации 238.

Принцип 6

Кредиторы и заинтересованные стороны каждого члена предпринимательской группы, принимающего участие в групповом решении, будут в своей собственной правовой системе голосовать по вопросу режима, предоставляемого им согласно плану реорганизации группы, в соответствии с действующим внутренним законодательством.

12. Этот принцип защищает права кредиторов и других заинтересованных сторон на участие в голосовании относительно конкретного режима, предоставляемого им согласно плану реорганизации группы, в соответствии с действующим внутренним законодательством. Координационный план для группы может включать несколько частей, применимых к различным членам группы, и, соответственно, утверждение будет проходить поочередно для каждого члена с учетом той части, которая применима к каждому члену. Если, согласно законодательству, применимому в правовой системе каждого члена, участвовать в голосовании относительно плана должны только те кредиторы, чьи права он затрагивает, то голосовать будут только эти кредиторы. Это законодательство будет также применяться к механизму голосования, включая использование категорий, и большинству, необходимому для утверждения. Для утверждения плана для нескольких членов группы, возможно, придется рассмотреть целый ряд вопросов, в том числе применимое большинство голосов для принятия решения по нескольким членам группы, что происходит с теми членами группы, которые не одобряют план, и так далее.

Принцип 7

После утверждения плана реорганизации группы соответствующими кредиторами и заинтересованными сторонами каждый суд ЦОИ будет обладать юрисдикцией для рассмотрения плана реорганизации группы в соответствии с внутренним законодательством.

13. В дополнение к процессу утверждения национальное законодательство будет применяться к процессу подтверждения и реализации плана реорганизации.

Принцип 8

Представитель в деле о несостоятельности, назначенный в рамках производства, которое было определено как координационное производство, должен иметь право доступа к производству в каждом суде ЦОИ, для того чтобы иметь возможность выступить по вопросам, связанным с осуществлением плана реорганизации группы.

14. Этот принцип основывается на рекомендации 239 и на рекомендациях 240-242 и 246, касающихся координации и сотрудничества, части третьей Руководства для законодательных органов.
