



Генеральная Ассамблея

Distr.: Limited
16 February 2021
Russian
Original: English

**Комиссия Организации Объединенных Наций
по праву международной торговли
Рабочая группа V (Законодательство о несостоятельности)
Пятьдесят восьмая сессия
Нью-Йорк (онлайн), 3–7 мая 2021 года**

Проект текста по упрощенному режиму несостоятельности

Записка Секретариата

Содержание

	<i>Стр.</i>
I. Введение	2
II. Проекты рекомендаций по упрощенному режиму несостоятельности, рассмотренные Рабочей группой на ее пятьдесят седьмой сессии, с сопроводительным комментарием, включая проект глоссария	2



I. Введение

1. Со справочной информацией по проекту Рабочей группы, посвященному вопросам несостоятельности микро- и малых предприятий (ММП), можно ознакомиться в предварительной повестке дня пятьдесят восьмой сессии Рабочей группы ([A/CN.9/WG.V/WP.171](#)). Настоящая записка была подготовлена в ответ на просьбу Рабочей группы, с которой она обратилась к секретариату на своей пятьдесят седьмой сессии, подготовить пересмотренный текст об упрощенном режиме несостоятельности для дальнейшего рассмотрения Рабочей группой на ее пятьдесят восьмой сессии ([A/CN.9/1046](#), п. 12).
2. Записка состоит из двух частей. В главе II содержатся проекты рекомендаций, которые были рассмотрены Рабочей группой на ее пятьдесят седьмой сессии. Глава III, включенная в добавление к настоящей записке ([A/CN.9/WG.V/WP.172/Add.1](#)), содержит проекты рекомендаций, которые Рабочая группа не успела рассмотреть на этой сессии. Оба набора проектов рекомендаций сопровождаются соответствующим проектом комментария.
3. Сноски, выделенные жирным шрифтом по всему тексту, отражают выводы, сделанные Рабочей группой на ее пятьдесят седьмой сессии, вопросы, поднятые в ходе неофициальных консультаций в мае и сентябре 2020 года, которые еще не были рассмотрены Рабочей группой, и вопросы, поднятые секретариатом в отношении некоторых положений текста. Другие сноски (т. е. не выделенные жирным шрифтом) включены для того, чтобы сохранить их в окончательном тексте, если Рабочая группа не изменит свое мнение по этому вопросу.
4. Без ущерба для структуры окончательного текста проект комментария помещен в эту записку после проектов рекомендаций для удобства Рабочей группы, поскольку она сначала рассматривает проекты рекомендаций, а затем проект комментария. Нумерация проектов рекомендаций и проекта комментария была изменена (в проектах рекомендаций второй номер в квадратных скобках указывает на соответствующий номер проекта рекомендации в документе [A/CN.9/WG.V/WP.170/Rev.1](#), рассмотренном Рабочей группой на ее пятьдесят седьмой сессии. Если проект рекомендации является новым, он обозначается как таковой).

II. Проекты рекомендаций по упрощенному режиму несостоятельности, рассмотренные Рабочей группой на ее пятьдесят седьмой сессии, с сопроводительным комментарием, включая проект глоссария

A. Проекты рекомендаций

5. Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть следующие проекты рекомендаций:

A. Ключевые цели упрощенного режима несостоятельности

1. Государствам следует предусмотреть возможность применения упрощенного режима несостоятельности и принять для этого во внимание следующие ключевые цели:
 - а) разработать оперативные, простые, гибкие и недорогостоящие процедуры несостоятельности (далее именуемые «упрощенным производством по делу о несостоятельности»);
 - б) обеспечить наличие и доступность возможности упрощенного производства по делам о несостоятельности без каких-либо сложностей для микро- и малых предприятий (ММП);

с) содействовать возобновлению деятельности ММП-должника путем создания условий для оперативной ликвидации нежизнеспособных ММП и реорганизации жизнеспособных ММП с помощью упрощенного производства по делу о несостоятельности;

d) обеспечить защиту лиц, затрагиваемых упрощенным производством по делу о несостоятельности [включая кредиторов, наемных работников и других заинтересованных лиц]¹ (именуемых далее «заинтересованными сторонами»²), в ходе упрощенного производства по делу о несостоятельности;

e) [предусмотреть эффективные меры для содействия участию кредиторов и для решения проблемы их отказа от участия в упрощенном производстве по делу о несостоятельности] [предусмотреть эффективные меры для содействия участию кредиторов и других заинтересованных сторон в упрощенном производстве по делу о несостоятельности и для решения проблемы отказа кредиторов от участия в таком производстве]³;

f) ввести эффективный режим санкций для предотвращения злоупотреблений, связанных с упрощенным режимом несостоятельности, или его ненадлежащего использования и установить надлежащие меры наказания за неправомерные действия; [и]

g) устранить обеспокоенность в отношении стигматизации вследствие несостоятельности[; и]

g бис) в тех случаях, когда реорганизация возможна, обеспечить сохранение рабочих мест и защиту инвестиций]⁴.

Эти цели дополняют цели эффективного режима несостоятельности, изложенные в рекомендациях 1–5 Руководства ЮНСИТРАЛ для законодательных органов по вопросам законодательства о несостоятельности («Руководство»), такие как обеспечение определенности на рынке для содействия экономической стабильности и экономическому росту, максимальное повышение стоимости активов, сохранение имущественной массы для обеспечения справедливого распределения среди кредиторов, справедливый режим в отношении кредиторов, находящихся в аналогичном положении, обеспечение прозрачности и предсказуемости, признание существующих прав кредиторов и установление ясных правил очередности приоритетных требований.

¹ Слова в квадратных скобках были добавлены в соответствии с предложением Рабочей группы на пятьдесят седьмой сессии, которое Рабочая группа решила рассмотреть на своей следующей сессии (A/CN.9/1046, пп. 128 и 131).

² В пункте (dd) глоссария, включенного в раздел «Введение» Руководства ЮНСИТРАЛ для законодательных органов по вопросам законодательства о несостоятельности («Руководство»), этот термин определяется как «любая сторона, права, обязательства или интересы которой затрагиваются производством по делу о несостоятельности или конкретными вопросами в рамках производства по делу о несостоятельности, включая должника, управляющего в деле о несостоятельности, кредитора, держателя обыкновенных акций, комитет кредиторов, правительственный орган или любое другое лицо, затронутое таким образом. Не предполагается, что лица, имеющие отдаленные или неопределенные интересы, затрагиваемые производством по делу о несостоятельности, будут считаться заинтересованной стороной».

³ На пятьдесят седьмой сессии Рабочей группы было предложено заменить первоначальный текст, заключенный в первые квадратные скобки, текстом, заключенным во вторые квадратные скобки. Рабочая группа решила рассмотреть это предложение на своей следующей сессии (A/CN.9/1046, пп. 128 и 131).

⁴ На пятьдесят седьмой сессии Рабочей группы было предложено добавить текст, заключенный в квадратные скобки. Рабочая группа решила рассмотреть это предложение на своей следующей сессии (A/CN.9/1046, пп. 128 и 131).

В. Сфера применения упрощенного режима несостоятельности**Применение ко всем ММП**

2. Государствам следует обеспечить применение упрощенного режима несостоятельности ко всем ММП. Некоторые аспекты этого режима могут различаться в зависимости от вида ММП. (См. рекомендацию 8 Руководства.)⁵

Всеобъемлющий режим для всех видов задолженности индивидуальных предпринимателей

3. Государствам следует обеспечить рассмотрение в рамках одного упрощенного производства по делу о несостоятельности всех долгов индивидуальных предпринимателей, если только государство не решит распространить на некоторые виды задолженности индивидуальных предпринимателей действие других режимов несостоятельности; в таком случае следует обеспечить процедурную консолидацию или координацию связанных между собой производств по делам о несостоятельности.

Виды упрощенного производства по делу о несостоятельности

4. Государствам следует обеспечить в рамках упрощенного режима несостоятельности возможности для проведения упрощенной ликвидации и упрощенной реорганизации. (См. рекомендацию 2 Руководства.)

С. Институциональные рамки**Компетентный орган и независимый специалист**

5. В законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, следует:

- a) четко указать компетентный орган; (См. рекомендацию 13 Руководства.)
- b) оговорить функции компетентного органа; и указать любых независимых специалистов, привлекаемых к управлению упрощенным производством по делу о несостоятельности; и
- c) оговорить механизмы для пересмотра и обжалования решений компетентного органа и любых независимых специалистов, привлекаемых к управлению упрощенным производством по делу о несостоятельности.

Возможные функции компетентного органа

6 [5 бис]. В законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, могут определяться, например, следующие функции компетентного органа:

- a) проверка соблюдения квалификационных требований для открытия упрощенного производства по делу о несостоятельности;
- b) проверка точности информации, предоставленной компетентному органу должником, кредиторами и другими заинтересованными сторонами, в том числе в отношении активов, пассивов и последних сделок должника;
- c) разрешение споров относительно надлежащего открытия вида производства;
- d) преобразование одного вида производства в другой;

⁵ В настоящем проекте для облегчения ссылок приводятся перекрестные ссылки на рекомендации Руководства, касающиеся того же или подобного вопроса. Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, следует ли исключить их из окончательного текста и заменить сопоставительной таблицей, разъясняющей корреляцию рекомендаций в тексте ЮНСИТРАЛ о несостоятельности ММП с рекомендациями в Руководстве. Такую сопоставительную таблицу можно включить в приложение к тексту.

- е) осуществление контроля над имущественной массой в деле о несостоятельности;
- ф) проверка и рассмотрение плана реорганизации и графика ликвидации на предмет соответствия законодательству;
- г) надзор за выполнением плана погашения задолженности или плана реорганизации и проверка выполнения плана;
- h) решения, касающиеся моратория, освобождения от моратория, возражений или несогласия кредиторов, споров, одобрения графика ликвидации и утверждения плана реорганизации; и
- і) надзор за соблюдением сторонами их обязательств согласно упрощенному режиму несостоятельности[, включая любые обязательства перед наемными работниками в соответствии с применимым законодательством]⁶.

Назначение лиц для оказания помощи компетентному органу в выполнении его функций

7 [новая]. В законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, следует разрешить компетентному органу назначать одного или нескольких лиц, включая независимых специалистов, для оказания ему помощи в выполнении его функций⁷.

Возможные функции независимого специалиста

8 [5 тер]. Если в законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, допускается привлечение независимого специалиста к управлению упрощенным производством по делу о несостоятельности, то в нем следует оговорить распределение функций компетентного органа, как они показаны в рекомендации 6, между компетентным органом и независимым специалистом. В этом законодательстве может быть предусмотрено, что подобное распределение должно быть установлено компетентным органом самостоятельно.

Поддержка в использовании упрощенного режима несостоятельности

9 [6]. В законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, следует оговорить меры по оказанию помощи и поддержки в деле применения упрощенного режима несостоятельности, которые должны иметься в распоряжении и быть легкодоступными. Такие меры могут включать услуги независимого специалиста; предоставление типовых форм, графиков и стандартных форм; и обеспечение правовой основы, допускающей использование электронных средств, когда это позволяют информационно-коммуникационные технологии в данном государстве и в соответствии с другим применимым законодательством этого государства.

Механизмы покрытия расходов на управление упрощенным производством по делу о несостоятельности

10 [7]. В законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, следует оговорить механизмы покрытия расходов на управление упрощенным производством по делу о несостоятельности в тех случаях, когда активов и источников доходов должника для этого недостаточно. (См. рекомендацию 26 Руководства.)

⁶ На пятьдесят седьмой сессии Рабочей группы было внесено предложение добавить это положение, заключенное в квадратные скобки. Рабочая группа решила рассмотреть это предложение на своей следующей сессии (A/CN.9/1046, пп. 128 и 131).

⁷ Это положение было добавлено в соответствии с решением Рабочей группы на ее пятьдесят седьмой сессии (см. A/CN.9/1046, пп. 13 и 29).

D. Основные черты упрощенного режима несостоятельности**Стандартные процедуры и режим**

11 [8]. В законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, следует оговорить применяемые стандартные процедуры и режим, если только какая-либо заинтересованная сторона не возражает против применения конкретной процедуры или режима или обращается с просьбой о применении иной процедуры или режима или если не существуют другие обстоятельства, оправдывающие применение иной процедуры или режима.

Короткие сроки

12 [9]. В законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, следует оговорить короткие сроки для всех процессуальных этапов в рамках упрощенного производства по делу о несостоятельности, ограниченные основания для их продления и максимальное количество разрешенных продлений, если это разрешается.

Сокращение формальных требований

13 [10]. В соответствии с целью создания эффективного с точки зрения затрат упрощенного режима несостоятельности⁸ в законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, следует сократить формальные требования в отношении всех процессуальных этапов в рамках упрощенного производства по делу о несостоятельности, в том числе применительно к представлению требований, получению утверждений и направлению уведомлений и извещений.

Должник, сохраняющий владение, при упрощенном реорганизационном производстве*Должник, сохраняющий владение, как стандартный подход*

14 [11]. В законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, следует оговорить, что при упрощенном реорганизационном производстве должник продолжает сохранять контроль над своими активами и повседневной деятельностью своего предприятия при надлежащем надзоре и помощи со стороны компетентного органа.

Права и обязанности должника, сохраняющего владение

15 [11 тер]. В законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, следует оговорить права и обязанности должника, сохраняющего владение, в частности в отношении использования активов и распоряжения ими⁹, финансирования после открытия производства¹⁰ и режима контрактов¹¹, и следует разрешить компетентному органу оговаривать такие права и обязанности в каждом конкретном деле.

Ограниченное или полное отстранение должника, сохраняющего владение

16 [11]. В законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, следует оговорить:

⁸ Эта вступительная формулировка была добавлена в соответствии с решением Рабочей группы на ее пятьдесят седьмой сессии (см. A/CN.9/1046, пп. 31 и 33).

⁹ См. содержащиеся в Руководстве рекомендации 52–62, которые будут применяться по принципу *mutatis mutandis* в контексте упрощенного режима несостоятельности. Ссылки на управляющего в деле о несостоятельности, содержащиеся в этих рекомендациях, следует рассматривать как ссылки на должника, сохраняющего владение, если только не происходит ограниченное или полное отстранение должника от управления предприятием.

¹⁰ Там же, но со ссылкой на рекомендации 63–68 Руководства.

¹¹ Там же, но со ссылкой на рекомендации 69–86 и 100–107 Руководства.

а) обстоятельства, требующие ограниченного или полного отстранения должника, сохраняющего владение, при упрощенном реорганизационном производстве;

б) лиц, которые могут отстранить должника, сохраняющего владение, при упрощенном реорганизационном производстве; и

с) что следует уполномочить компетентный орган принимать решение об отстранении и условиях отстранения в каждом конкретном деле. (*См. рекомендации 112 и 113 Руководства.*)

Возможное участие должника в ликвидации имущественной массы в деле о несостоятельности

17 [11 бис]. В законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, могут быть оговорены обстоятельства, при которых компетентный орган может разрешить должнику принять участие в ликвидации имущественной массы в деле о несостоятельности, и объем такого участия.

Предполагаемое одобрение

18 [12]. В законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, следует оговорить вопросы, требующие одобрения со стороны кредиторов, и установить соответствующие требования в отношении одобрения. (*См. рекомендацию 127 Руководства.*) Следует также уточнить, что одобрение по этим вопросам будет считаться полученным, если:

а) компетентный орган довел эти вопросы до сведения соответствующих кредиторов в соответствии с процедурами и сроками, установленными для этой цели в законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, или компетентным органом; и

б) компетентный орган не получил сообщений, содержащих возражения или достаточно выраженное несогласие по этим вопросам и направленных в соответствии с процедурами и сроками, установленными для этой цели в законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, или компетентным органом.

Е. Участники

Права и обязанности заинтересованных сторон

19 [13]. В законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, следует оговорить права и обязанности ММП-должника, кредиторов и других заинтересованных сторон, в том числе [наемных работников, если это применимо в соответствии с национальным законодательством, например]¹²:

а) право быть заслушанным и требовать рассмотрения любого вопроса в рамках упрощенного производства по делу о несостоятельности, который затрагивает их права, обязанности или интересы; (*См. рекомендации 137 и 138 Руководства.*)

б) право принимать участие в упрощенном производстве по делу о несостоятельности и получать информацию, относящуюся к этому производству, от компетентного органа при условии надлежащей защиты коммерческой, конфиденциальной или частной информации; (*См. рекомендации 108, 111 и 126 Руководства.*)

¹² Слова в квадратных скобках были добавлены в соответствии с предложением Рабочей группы на пятьдесят седьмой сессии. Рабочая группа решила рассмотреть это предложение на своей следующей сессии (A/CN.9/1046, пп. 128 и 131).

с) в случае должника, являющегося индивидуальным предпринимателем — право должника сохранять активы, исключенные из имущественной массы по закону. (См. рекомендацию 109 Руководства.)

Обязанности должника

20 [14]. В законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, следует оговорить обязанности ММП-должника, которые должны возникать после открытия производства и сохраняться в течение всего хода производства. Эти обязанности должны включать в себя следующее:

а) сотрудничать с компетентным органом и оказывать ему помощь в выполнении им его функций, в том числе, если это применимо, в установлении эффективного контроля над имущественной массой, где бы она ни находилась, и коммерческой документацией, а также содействовать возвращению активов или сотрудничать по этому вопросу;

б) представлять точную, надежную и полную информацию о своем финансовом положении и состоянии дел при условии предоставления должнику достаточного времени для сбора необходимой информации, с помощью, когда это необходимо, компетентного органа [, включая независимого специалиста, когда он назначен,]¹³ и при условии надлежащей защиты коммерческой, конфиденциальной и частной информации;

с) направлять уведомление об изменении обычного местожительства или места нахождения предприятия;

д) соблюдать условия графика ликвидации или плана реорганизации; и

е) в повседневной деятельности предприятия принимать иные меры для должного учета интересов кредиторов и других заинтересованных сторон.

(См. рекомендации 110 и 111 Руководства.)

Г. Право на участие в процедурах, подача заявления и открытие производства

Право на участие в процедурах

21 [15]. В законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, следует установить критерии, которым должны соответствовать должники, с тем чтобы иметь право на участие в упрощенном производстве по делу о несостоятельности, сведя их количество к минимуму, и оговорить, при каких условиях кредиторы отвечающих установленным критериям должников могут также ходатайствовать об открытии упрощенного производства по делу о несостоятельности в отношении этих должников.

Критерии и процедуры открытия производства

22 [16]. В законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, следует:

а) установить прозрачные, четкие и простые критерии и процедуры для открытия упрощенного производства по делу о несостоятельности;

б) создать возможности для подачи и рассмотрения заявлений об открытии упрощенного производства по делу о несостоятельности оперативным, действенным и эффективным с точки зрения затрат образом; и

с) установить гарантии для защиты [как должников, так и кредиторов] [должников, кредиторов и других заинтересованных сторон, включая наемных

¹³ На пятьдесят седьмой сессии Рабочая группа не обсуждала текст, заключенный в квадратные скобки. Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о целесообразности сохранения этого текста.

работников]¹⁴, от [ненадлежащего использования процедуры] [злоупотребления процедурой]¹⁵ подачи заявления.

Открытие производства по заявлению должника

Подача заявления

23 [17]. В законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, следует разрешить отвечающим установленным критериям должникам подавать заявление об открытии упрощенного производства по делу о несостоятельности на ранней стадии возникновения финансовых трудностей без необходимости представления доказательств факта неплатежеспособности. (См. рекомендацию 18 Руководства.)

Информация, подлежащая включению в заявление

24 [18]. В законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, следует оговорить информацию, которую должник должен включать в свое заявление об открытии упрощенного производства по делу о несостоятельности, сведя к минимуму обязанность по раскрытию информации на этапе подачи заявления. Следует установить требование, обязывающее представлять точную, достоверную и полную информацию.

Дата фактического открытия производства

25 [19]. В законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, следует оговорить, что в случае подачи заявления об открытии производства должником:

- а) заявление об открытии производства приведет к автоматическому открытию упрощенного производства по делу о несостоятельности; или
- б) компетентный орган незамедлительно вынесет определение о своей юрисдикции, а также о том, отвечает ли должник квалификационным критериям, и, в случае положительного ответа на эти вопросы, откроет упрощенное производство по делу о несостоятельности.

(См. рекомендацию 18 Руководства.)

Открытие производства по заявлению кредитора

26 [20]. В законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, следует оговорить, что упрощенное производство по делу о несостоятельности может быть открыто по заявлению кредитора должника, который отвечает квалификационным критериям для упрощенного производства по делу о несостоятельности, при условии, что:

- а) должнику незамедлительно направляется уведомление о подаче заявления;
- б) должнику предоставляется возможность ответить на заявление путем его оспаривания, согласия с этим заявлением или обращения с просьбой открыть производство, отличное от производства, о котором ходатайствует кредитор; и
- с) упрощенное производство по делу о несостоятельности того вида, который будет определен компетентным органом, открывается без согласия должника только после того, как будет установлено, что должник является неплатежеспособным.

(См. рекомендацию 19 Руководства.)

¹⁴ На пятьдесят седьмой сессии Рабочей группы было внесено предложение заменить первоначальный текст, заключенный в первые квадратные скобки, текстом, заключенным во вторые квадратные скобки. Рабочая группа решила рассмотреть это предложение на своей следующей сессии (A/CN.9/1046, пп. 128 и 131).

¹⁵ То же.

Отклонение заявления¹⁶*Возможные основания для отклонения заявления*

27 [21]. В законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, следует оговорить, что в тех случаях, когда решение об открытии упрощенного производства по делу о несостоятельности принимается компетентным органом, компетентный орган отклоняет заявление, если он устанавливает, что:

- a) он не обладает юрисдикцией,
- b) заявитель не отвечает установленным критериям, или
- c) подача такого заявления представляет собой ненадлежащее использование упрощенного режима несостоятельности.

(См. рекомендацию 20 Руководства.)

Незамедлительное уведомление об отклонении заявления

28 [новая]. В законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, следует установить требование, обязывающее компетентный орган незамедлительно направлять заявителю уведомление о своем решении отклонить заявление, а, если заявление было направлено кредитором, также и должнику¹⁷. (См. рекомендацию 21 Руководства.)

Возможные последствия отклонения заявления

29 [новая]. В законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, следует указать возможные последствия отклонения заявления, включая возможность открытия другого вида производства по делу о несостоятельности, если соблюдены изложенные в законодательстве о несостоятельности критерии для открытия такого другого вида производства по делу о несостоятельности¹⁸.

Возможность возложить на заявителя издержки и санкции

30 [новая]. В законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, следует предусмотреть право компетентного органа возлагать, в надлежащих случаях, на заявителя издержки или санкции за подачу заявления¹⁹. (См. рекомендацию 20 Руководства.)

Уведомление об открытии производства

31 [21 бис]. В законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, следует установить требование о том, что:

- a) компетентный орган должен направить уведомление об открытии упрощенного производства по делу о несостоятельности с помощью способов, надлежащих для обеспечения вероятности того, что соответствующая информация дойдет до сведения заинтересованных сторон; и

¹⁶ В положения об отклонении заявления были внесены изменения, согласованные Рабочей группой на ее пятьдесят седьмой сессии (A/CN.9/1046, п. 45). Эти положения были выделены в отдельные рекомендации для удобства чтения.

¹⁷ Добавлена для приведения текста в соответствие с Руководством и изложенным ниже проектом рекомендации о незамедлительном уведомлении о прекращении производства.

¹⁸ Добавлена с учетом обсуждений в Рабочей группе, состоявшихся на ее пятьдесят седьмой сессии (A/CN.9/1046, п. 45).

¹⁹ Добавлена для приведения текста в соответствие с Руководством и изложенным ниже проектом рекомендации о возможных последствиях прекращения производства.

б) должник и все известные кредиторы²⁰ должны быть уведомлены компетентным органом об открытии упрощенного производства по делу о несостоятельности в индивидуальном порядке, если только компетентный орган не сочтет, что в соответствующих обстоятельствах было бы более уместно использовать какую-либо иную форму уведомления. (См. рекомендации 23 и 24 Руководства.)

Содержание уведомления об открытии упрощенного производства по делу о несостоятельности

32 [21 тер]. В законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, следует оговорить, что уведомление об открытии упрощенного производства по делу о несостоятельности должно содержать следующую информацию:

- а) дата фактического открытия упрощенного производства по делу о несостоятельности;
- б) информация, касающаяся установления моратория и его последствий;
- с) информация, касающаяся представления требований, или о том, что для проверки будет использоваться перечень требований, подготовленный должником;
- д) в случае, когда требуется представление требований кредиторами, — процедуры и сроки для их представления и подтверждения, а также последствия невыполнения этого требования (см. рекомендацию [49] ниже); и
- е) сроки направления возражений против открытия упрощенного производства по делу о несостоятельности (см. рекомендацию [33] ниже).

(См. рекомендацию 25 Руководства.)

Возражение кредитора против открытия упрощенного производства по делу о несостоятельности

33 [22]. В законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, следует оговорить, что кредиторы могут возражать против открытия упрощенного производства по делу о несостоятельности или определенного его вида или против открытия любого производства по делу о несостоятельности в отношении должника при условии, что они сделают это в течение срока, установленного законодательством о несостоятельности, как им это было указано компетентным органом в уведомлении об открытии упрощенного производства по делу о несостоятельности (см. рекомендации [31 и 32 выше]).

[Открытое производство не затрагивает кредиторов, которые не были о нем уведомлены]

34 [23]. В законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, [следует] [можно] оговорить, что требования кредиторов, не уведомленных об открытии упрощенного производства по делу о несостоятельности и не присоединившихся к нему, не затрагиваются упрощенным производством по делу о несостоятельности и исключаются из

²⁰ На своей пятьдесят седьмой сессии Рабочая группа решила исключить ссылку на «другие известные заинтересованные стороны» в этом подпункте и отложила рассмотрение вопроса о ссылке на наемных работников на более поздний срок (A/CN.9/1046, п. 52). Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о целесообразности включения в этот подпункт ссылки на наемных работников, принимая во внимание, что этот подпункт предусматривает по умолчанию уведомление об открытии упрощенного производства по делу о несостоятельности в индивидуальном порядке и что в новом разделе «J. Наемные работники» рассматривается аналогичный вопрос.

любого освобождения от обязательств, которое может стать результатом такого производства.]²¹

Прекращение упрощенного производства по делу о несостоятельности после его открытия²²

Возможные основания прекращения производства

35 [24]. В законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, следует разрешить компетентному органу прекращать производство, если после его открытия компетентный орган определит, например, что:

- а) производство является результатом ненадлежащего использования упрощенного режима несостоятельности; или
- б) заявитель не отвечает установленным критериям.

(См. рекомендацию 27 Руководства.)

Незамедлительное уведомление о прекращении производства

36 [24]. В законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, следует предусмотреть требование, обязывающее компетентный орган незамедлительно направлять уведомление о своем решении прекратить производство с помощью процедуры, которая использовалась для направления уведомления об открытии упрощенного производства по делу о несостоятельности. (См. рекомендацию 29 Руководства.)

Возможные последствия прекращения производства

37 [новая]. В законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, следует указать возможные последствия прекращения производства, включая возможность открытия другого вида производства по делу о несостоятельности, если соблюдены изложенные в законодательстве о несостоятельности критерии для открытия такого другого вида производства по делу о несостоятельности²³.

Возможность возложить на заявителя издержки и санкции

38 [24]. В случае прекращения производства в законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, следует разрешить компетентному органу возложить, в надлежащих случаях, на заявителя издержки или санкции в связи с открытием производства. (См. рекомендацию 28 Руководства.)

Г. Уведомления и извещения²⁴

Процедуры направления уведомлений

39 [25]. В законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, следует установить требование, обязывающее компетентный орган направлять уведомления, касающиеся упрощенного производства по делу о несостоятельности, и использовать для этой цели

²¹ В свете расхождений во мнениях Рабочая группа не смогла достичь согласия в отношении этого проекта рекомендации на своей пятьдесят седьмой сессии. Заинтересованным делегациям было предложено провести консультации с целью достижения компромисса (см. A/CN.9/1046, пп. 53–59).

²² Положения о прекращении производства были разделены на несколько рекомендаций для удобства чтения.

²³ Добавлена с учетом обсуждений в Рабочей группе, состоявшихся на ее пятьдесят седьмой сессии (A/CN.9/1046, п. 60).

²⁴ Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, следует ли разместить этот раздел в другом месте (например, непосредственно перед или после раздела «Е. Участники»).

упрощенные и эффективные с точки зрения затрат процедуры. (См. рекомендации 22 и 23 Руководства.)

Индивидуальное уведомление

40 [26]. В законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, следует установить требование, обязывающее компетентный орган в индивидуальном порядке уведомлять должника и любого известного кредитора²⁵ о всех вопросах, по которым требуется их одобрение, если только компетентный орган не сочтет, что с учетом обстоятельств было бы более уместно использовать какую-либо иную форму извещения. (См. рекомендацию 24 Руководства.)

Надлежащие способы направления уведомлений

41 [27]. В законодательстве о несостоятельности предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, следует оговорить, что способы направления уведомления должны быть надлежащими для обеспечения вероятности того, что соответствующая информация дойдет до сведения предполагаемых заинтересованных сторон. (См. рекомендацию 23 Руководства.)

Н. Образование, защита и сохранение имущественной массы в делах о несостоятельности

Образование имущественной массы

42 [29]. В законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, следует определить:

а) активы, которые будут образовывать имущественную массу в деле о несостоятельности, включая активы должника, активы, приобретенные после открытия упрощенного производства по делу о несостоятельности, и активы, возвращаемые в результате расторжения сделок²⁶ или каких-либо иных действий; (См. рекомендацию 35 Руководства.)

б) в тех случаях, когда ММП-должник является индивидуальным предпринимателем — активы, исключаемые из имущественной массы, которые могут быть удержаны ММП-должником (см. рекомендацию [19(с)] выше). (См. рекомендации 38 и 109 Руководства.)

Дата образования имущественной массы

43 [30]. В законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, следует оговорить, что датой образования имущественной массы является дата фактического открытия упрощенного производства по делу о несостоятельности. (См. рекомендацию 37 Руководства.)

Расторжение сделок в контексте упрощенного производства по делу о несостоятельности

²⁵ На своей пятидесят седьмой сессии Рабочая группа решила исключить в этом подпункте ссылку на «любую другую известную заинтересованную сторону» для обеспечения соответствия с изменениями, согласованными в отношении проекта рекомендации 31(b) (A/CN.9/1046, п. 62). См. в этой связи вопрос, поднятый в сноске 20 относительно возможного добавления ссылки на наемных работников в положения об уведомлениях в индивидуальном порядке. Если такая ссылка будет добавлена в проект рекомендации 31(b), возможно, потребуется внести в это положение соответствующее изменение.

²⁶ «Положения о расторжении сделок» определяются в пункте (с) глоссария в разделе Руководства «Введение» как «положения законодательства о несостоятельности, позволяющие аннулировать сделки, связанные с передачей активов или принятием обязательств до открытия производства по делу о несостоятельности, или иным образом лишать их силы и возвращать любые такие переданные активы или их стоимость в общих интересах кредиторов».

44 [31]. В законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, следует обеспечить возможность своевременного и эффективного использования имеющихся в законодательстве о несостоятельности механизмов расторжения сделок в целях максимального увеличения поступлений в рамках упрощенного производства по делу о несостоятельности. Компетентному органу следует разрешить преобразовывать упрощенное производство по делу о несостоятельности в другой вид производства по делу о несостоятельности, когда это требуется для проведения процедур расторжения сделок.

Мораторий²⁷

Сфера действия и продолжительность моратория

45 [32]. В законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, следует оговорить, что мораторий вводится в момент открытия упрощенного производства по делу о несостоятельности и продолжается в течение всего производства, если только: а) компетентный орган не отменяет или не приостанавливает его действие по собственной инициативе или по просьбе любой заинтересованной стороны; или б) если только компетентный орган не предоставляет по просьбе любой заинтересованной стороны освобождение от моратория. В законодательстве должны быть четко указаны любые исключения из сферы применения моратория. (См. рекомендации 46, 47, 49 и 51 Руководства.)

Права, на которые действие моратория не распространяется

46 [33]. В законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, следует оговорить, что мораторий не затрагивает:

- а) право на возбуждение индивидуальных исков или процессуальных действий, когда это необходимо для сохранения требования к должнику;
- б) право обеспеченного кредитора — по представлению ходатайства, поданного компетентному органу — на защиту стоимости актива(-ов), в котором(-ых) он имеет обеспечительный интерес;
- с) право третьей стороны — по представлению ходатайства, поданного компетентному органу — на защиту стоимости своего(-их) актива(-ов), находящегося(-ихся) во владении должника; и
- д) право любой заинтересованной стороны просить компетентный орган предоставить освобождение от моратория. (См. рекомендации 47, 50, 51 и 54 Руководства.)

I. Режим требований кредиторов

Требования, которые будут затрагиваться упрощенным производством по делу о несостоятельности

47 [34]. В законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, следует указать требования, которые будут затрагиваться упрощенным производством по делу о несостоятельности и в число которых должны быть включены требования обеспеченных кредиторов, а также указать требования, которые не будут затрагиваться упрощенным

²⁷ Определение в пункте (гг) глоссария в разделе Руководства «Введение» гласит следующее: «мера, которая предотвращает возбуждение — или приостанавливает продолжение — судебных, административных или других индивидуальных действий в отношении активов, прав, обязательств или ответственности должника, включая действия, направленные на придание обеспечительному интересу силы в отношении третьих сторон или на принудительную реализацию любого обеспечительного интереса; а также предотвращает взыскание в отношении активов, входящих в имущественную массу, прекращение какого-либо контракта с должником и передачу, обременение или иное отчуждение применительно к любым активам или правам, входящим в имущественную массу».

производством по делу о несостоятельности. (См. рекомендации 171 и 172 Руководства.)

Признание требований на основе перечня кредиторов и требований, подготовленного должником

48 [35]. В законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, можно установить требование, обязывающее должника составить перечень кредиторов и требований, при необходимости с помощью компетентного органа или независимого специалиста, если только обстоятельства дела не будут оправдывать решение компетентного органа самостоятельно подготовить такой перечень при помощи должника или возложить эту задачу на независимого специалиста. (См. рекомендации 110(b)(v) и 170 Руководства.) В законодательстве следует оговорить, что:

а) компетентный орган должен довести подготовленный таким образом перечень до сведения всех включенных в этот перечень кредиторов для проведения проверки, указав сроки для направления компетентному органу любых возражений в отношении этого перечня или связанных с ним соображений, вызывающих обеспокоенность;

б) в отсутствие любых возражений или вызывающих обеспокоенность соображений, которые были бы доведены до сведения, как это уместно, компетентного органа или независимого специалиста в установленные сроки, требования считаются неоспариваемыми и признанными на основании перечня;

с) в случае получения возражений или соображений, вызывающих обеспокоенность, компетентный орган принимает меры в отношении оспариваемого(-ых) требования(-ий) (см. рекомендацию [52] ниже).

Представление требований кредиторами

49 [36]. В законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, следует разрешить компетентному органу, когда это оправдано обстоятельствами дела, требовать от кредиторов представления их требований компетентному органу с указанием оснований и суммы требования²⁸. В законодательстве следует в таком случае установить следующие требования:

а) компетентный орган в уведомлении об открытии упрощенного производства по делу о несостоятельности (см. рекомендации [31 и 32] выше) или в отдельном уведомлении обязан указать процедуры и сроки для представления требований и последствия непредставления требований в соответствии с этими процедурами и сроками;

б) предоставить кредиторам разумное время для направления своих требований в оперативном порядке²⁹;

с) свести к минимуму формальности, связанные с представлением требований, и предоставить возможность использования для этой цели электронных средств, когда это позволяют информационно-коммуникационные технологии государства и в соответствии с другим применимым законодательством этого государства. (См. рекомендации 169, 170, 174 и 175 Руководства.)

Признание или отклонение требований

50 [37]. В законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, следует разрешить компетентному органу:

а) признавать или отклонять любые требования, полностью или частично;

²⁸ Пересмотрена в соответствии с договоренностью, достигнутой Рабочей группой на ее пятьдесят седьмой сессии (A/CN.9/1046, п. 71).

²⁹ То же.

- б) специальным образом проверять требования связанных с должником лиц³⁰ или применять к ним специальный режим, полностью или частично; и
- с) определять долю требования обеспеченного кредитора, которая обеспечена, и необеспеченную долю путем оценки обремененных активов.

Незамедлительное уведомление об отклонении требований или о проведении специальной проверки или применении специального режима

51 [37]. Для случаев, когда требование должно быть отклонено или когда оно подлежит специальной проверке или в его отношении должен применяться специальный режим, в законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, следует установить требование, обязывающее компетентный орган незамедлительно направлять соответствующему кредитору уведомление о таком решении и причинах его принятия с указанием срока, в течение которого кредитор может обратиться с просьбой о пересмотре этого решения. (См. рекомендации 177, 179, 181 и 184 Руководства.)

Режим оспариваемых требований

52 [38]. В законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, следует разрешить заинтересованной стороне оспаривать любое требование как до, так и после признания и ходатайствовать о пересмотре этого требования. В законодательстве следует предусмотреть для компетентного органа или другого компетентного государственного учреждения полномочия, позволяющие ему пересматривать оспариваемое требование и выносить определение относительно его режима, в том числе посредством разрешения продолжить производство в отношении неоспариваемых требований³¹. (См. рекомендацию 180 Руководства.)

Последствия признания

53 [39]. В законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, следует оговорить последствия признания требования, в частности предоставление кредитору, требование которого было признано, права участвовать в упрощенном производстве по делу о несостоятельности, быть заслушанным, участвовать в распределении и быть учтенным в зависимости от суммы и категории требования для определения достаточности выраженного несогласия и установления приоритета, на который имеет право требование кредитора. (См. рекомендацию 183 Руководства.)³²

³⁰ Определение в пункте (jj) глоссария в разделе Руководства «Введение» гласит следующее: «применительно к должнику, являющемуся юридическим лицом, в круг лиц, связанных с должником, включаются: i) лицо, которое в состоянии или было в состоянии контролировать должника; и ii) материнская или дочерняя компания, партнер или филиал должника. Применительно к должнику, являющемуся физическим лицом, в круг лиц, связанных с должником, включаются лица, связанные с должником родственными или свойственными отношениями».

³¹ Пересмотрена в соответствии с договоренностью, достигнутой Рабочей группой на ее пятьдесят седьмой сессии (A/CN.9/1046, пп. 74–75).

³² Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, следует ли расширить этот раздел, включив проект рекомендации об уведомлении об окончательном перечне всех допущенных требований всем известным заинтересованным сторонам, или же будет достаточно рассмотреть этот вопрос только в комментариях. См. соответствующий комментарий ниже.

Ж. Наемные работники³³

54 [новая]. В законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, следует установить требование, обязывающее компетентный орган обеспечить, чтобы все требования применимого законодательства, касающиеся защиты прав и интересов наемных работников в случае несостоятельности, соблюдались при упрощенном производстве по делу о несостоятельности. Такие требования могут включать, в частности, требование о том, чтобы наемные работники ММП-должника получали, непосредственно или через своих представителей, надлежащую информацию об открытии упрощенного производства по делу о несостоятельности и по всем возникающим в результате этого производства вопросам, затрагивающим условия их найма и их права.

К. Особенности упрощенного ликвидационного производства**Решение относительно надлежащей процедуры**

55 [40]. В законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, следует установить требование, обязывающее компетентный орган после открытия упрощенного ликвидационного производства незамедлительно выносить определение по вопросу о том, будут ли в рамках этого производства осуществляться продажа и отчуждение активов имущественной массы и распределение поступлений среди кредиторов:

а) для случаев, когда выносится определение о том, что продажа и отчуждение активов имущественной массы и распределение поступлений среди кредиторов будут осуществляться, в законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, следует установить требование, обязывающее подготавливать, направлять извещение и утверждать график ликвидации (см. [рекомендации [56–63] ниже);

б) для случаев, когда выносится определение о том, что продажа и отчуждение активов имущественной массы и распределение поступлений среди кредиторов осуществляться не будут, в законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, следует установить требование, обязывающее компетентный орган закрывать упрощенное ликвидационное производство (см. [рекомендации [64–66] ниже]³⁴.

Процедура продажи и отчуждения активов и распределения поступлений*Подготовка графика ликвидации**Вариант 1*

56 [41]. В законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, следует установить требование, обязывающее компетентный орган или независимого специалиста, как это уместно, подготовить график ликвидации.

Вариант 2

56 [41]. В законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, можно установить требование, обязывающее компетентный орган подготовить график ликвидации, если обстоятельства

³³ Этот новый раздел был добавлен в соответствии с предложением, внесенным на пятьдесят седьмой сессии Рабочей группы (A/CN.9/1046, пункты 128 и 131). Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть новое место для этого раздела (например, в разделе «Е. Участники» или ближе к нему) в свете его тесной связи с проектом рекомендации 19 и, возможно, также с другими проектами рекомендаций, изложенными выше (например, с разделом «Г. Уведомления и извещения» и проектом рекомендации 31 об уведомлении об открытии производства).

³⁴ Пересмотрена в соответствии с договоренностью, достигнутой Рабочей группой на ее пятьдесят седьмой сессии (A/CN.9/1046, п. 80).

дела не будут оправдывать возложение задачи по подготовке графика ликвидации на должника, независимого специалиста или другое лицо³⁵.

Срок, отводимый для подготовки графика ликвидации

57 [42]. В законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, следует оговорить максимальный срок для подготовки графика ликвидации после открытия упрощенного ликвидационного производства, который должен быть коротким, и предоставить компетентному органу полномочия, позволяющие устанавливать более сжатый срок, если это оправдывают обстоятельства дела. В законодательстве следует оговорить, что любой устанавливаемый компетентным органом срок должен быть доведен до сведения лица, ответственного за подготовку графика ликвидации, и (других) известных заинтересованных сторон.

Минимальное содержание графика ликвидации

58 [43]. В законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, следует оговорить содержание графика ликвидации, сведя его к минимуму, и, в частности, включить положение, согласно которому в графике ликвидации следует:

- a) указать сторону, ответственную за реализацию активов имущественной массы³⁶;
- b) указать способы реализации активов (публичный аукцион или частная продажа или другие способы);
- c) перечислить суммы и приоритеты признанных требований; и
- d) указать сроки и метод распределения поступлений от реализации активов³⁷.

Уведомление всех известных заинтересованных сторон о графике ликвидации

59 [44]. В законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, следует установить требование, обязывающее компетентный орган направить уведомление о графике ликвидации всем известным заинтересованным сторонам с указанием короткого срока для выражения любых возражений против графика ликвидации³⁸.

Предварительное рассмотрение графика ликвидации компетентным органом

60 [44]. Если график ликвидации составляет лицо, не являющееся компетентным органом, в законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, следует установить требование, обязывающее компетентный орган, прежде чем уведомлять о графике ликвидации, рассмотреть график ликвидации, чтобы удостовериться в его соответствии законодательству, а если он не соответствует законодательству, внести любые

³⁵ Рабочая группа отложила рассмотрение этих вариантов до своей пятьдесят восьмой сессии (A/CN.9/1046, п. 84).

³⁶ Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, следует ли расширить это положение, включив ссылки на другие этапы ликвидации, например на распределение поступлений, указанное в подпункте (d) этого проекта рекомендации.

³⁷ Подпункт (e), касающийся плана погашения задолженности, был исключен в соответствии с договоренностью, достигнутой на пятьдесят седьмой сессии Рабочей группы (A/CN.9/1046, п. 90).

³⁸ Пересмотрена в соответствии с договоренностью, достигнутой Рабочей группой на ее пятьдесят седьмой сессии (A/CN.9/1046, п. 91). Прежний проект рекомендации 44 был разделен на две части для удобства чтения.

необходимые изменения в график ликвидации для обеспечения его соответствия законодательству³⁹.

Утверждение графика ликвидации

61 [45]. В законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, следует установить требование, обязывающее компетентный орган утвердить график ликвидации, если не поступает никаких возражений в его отношении в течение установленного срока и у компетентного органа нет других оснований для отклонения графика ликвидации⁴⁰.

Режим возражений

62 [46]. В том случае, когда заявлено возражение, в законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, следует разрешить компетентному органу либо изменять график ликвидации, либо утверждать его без изменений, либо преобразовывать это производство в другой вид производства по делу о несостоятельности.

Незамедлительное распределение поступлений в соответствии с законодательством о несостоятельности

63 [47]. В законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, следует установить требование, обязывающее проводить распределение незамедлительно и в соответствии с законодательством о несостоятельности⁴¹. (См. рекомендацию 193 Руководства.)

Процедура, не связанная с продажей или отчуждением активов и распределением поступлений⁴²

Уведомление о решении о проведении закрытия производства

64 [48]. В законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, следует установить требование, обязывающее компетентный орган незамедлительно уведомлять должника, всех известных кредиторов и других известных заинтересованных сторон о вынесенном им определении, согласно которому в рамках производства не будет проводиться продажи и отчуждения активов имущественной массы и не будет проводиться распределения поступлений среди кредиторов, и о принятом им решении о проведении закрытия производства. В законодательстве следует установить требование, согласно которому в уведомлении необходимо: а) изложить основания для вынесения такого определения и перечень кредиторов, активов и пассивов должника; и б) указать короткий срок для выражения любых возражений против этого решения.

Решение закрыть производство при отсутствии возражений

65 [49]. В законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, следует установить требование, обязывающее компетентный орган, при отсутствии каких-либо возражений против его решения о проведении закрытия производства, закрыть производство⁴³.

³⁹ То же.

⁴⁰ Пересмотрена в соответствии с договоренностью, достигнутой Рабочей группой на ее пятьдесят седьмой сессии (A/CN.9/1046, п. 94).

⁴¹ Пересмотрена в соответствии с договоренностью, достигнутой Рабочей группой на ее пятьдесят седьмой сессии (A/CN.9/1046, п. 95).

⁴² Заголовок и положения этого раздела были пересмотрены в соответствии с договоренностью, достигнутой Рабочей группой на ее пятьдесят седьмой сессии (A/CN.9/1046, п. 97). Заголовок был далее пересмотрен Секретариатом с целью обеспечить согласованность с названием первой процедуры в этом разделе.

⁴³ Ожидается, что компетентный орган примет решение об освобождении от обязательств не позднее, чем в момент закрытия производства, даже если само освобождение от обязательств может вступить в силу позже, например, после истечения периода

Режим возражений

66 [50]. Для случаев, когда компетентному органу поступают возражения против его решения о проведении закрытия производства, в законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, следует разрешить компетентному органу приступать к проверке оснований для такого возражения, по результатам которой компетентный орган может постановить следующее:

- а) отменить свое решение и открыть упрощенное ликвидационное производство, предусматривающее продажу и отчуждение активов и распределение поступлений;
- б) преобразовать упрощенное ликвидационное производство в другой вид производства по делу о несостоятельности; или
- с) закрыть производство^{44,45}.

L. Особенности упрощенного реорганизационного производства**Подготовка плана реорганизации**

67 [51/zz]. В законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, следует разрешить компетентному органу назначать при необходимости независимого специалиста для оказания помощи должнику в подготовке плана реорганизации или принимать решение о том, что обстоятельства дела оправдывают поручение подготовки плана независимому специалисту [или другому лицу, при условии проверки активов, пассивов и планов, как это требуется должнику]. Любые нераскрытые или сокрытые активы остаются частью имущественной массы, независимо от того, был ли план реорганизации поддержан или упрощенное реорганизационное производство было преобразовано в ликвидационное производство⁴⁶.

Срок, отводимый для предложения плана реорганизации⁴⁷

68 [52]. В законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, следует установить максимальный срок, отводимый для предложения плана реорганизации после открытия упрощенного реорганизационного производства, и уполномочить компетентный орган, когда это оправдывают обстоятельства дела, устанавливать более короткий срок при

мониторинга или выполнения плана погашения задолженности. О соответствующих рекомендациях по освобождению от обязательств см. раздел М настоящего [текста].

⁴⁴ То же.

⁴⁵ Сноски к проектам рекомендаций 65 и 66 были добавлены в соответствии с договоренностью, достигнутой Рабочей группой на ее пятьдесят седьмой сессии (A/CN.9/1046, п. 97).

⁴⁶ Это положение первоначально было предложено в качестве проекта рекомендации zz. О рассмотрении этого проекта рекомендации на пятьдесят седьмой сессии Рабочей группы см. A/CN.9/1046, пп. 99–105. На этой сессии было решено, что ту часть, которую предлагается исключить из этого положения, следует оставить в квадратных скобках для рассмотрения Рабочей группой на ее следующей сессии. Если Рабочая группа решит сохранить эту часть, то слова «планов, как это требуется должнику» необходимо будет уточнить, поскольку их значение неясно. Рабочая группа, возможно, пожелает также рассмотреть вопрос о том, следует ли сохранить последнее предложение в этом положении или перенести его в другое место (например, в раздел Н, который содержит положения об образовании, защите и сохранении имущественной массы в делах о несостоятельности), поскольку оно может применяться не только в контексте реорганизации. (Проекты рекомендаций, первоначально предложенные как проекты рекомендаций xx и yy, см. проект рекомендации 83 в конце этого раздела).

⁴⁷ Положения, которые содержались в прежнем проекте рекомендации 52 о сроках, отводимых для предложения плана реорганизации, были разделены в этом проекте на проекты рекомендации 68–70 для удобства чтения. В проект рекомендации 70 были внесены изменения в соответствии с договоренностью, достигнутой Рабочей группой на ее пятьдесят седьмой сессии (A/CN.9/1046, п. 106).

условии обеспечения возможности его продления до максимального срока, указанного в законодательстве. (См. рекомендацию 139 Руководства.)

Уведомление о сроке, установленном для предложения плана реорганизации

69 [52]. В законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, следует установить требование, обязывающее компетентный орган направить уведомление об установленном им сроке для предложения плана реорганизации лицу, ответственному за подготовку плана реорганизации, и (другим) заинтересованным сторонам.

Последствия непредставления плана реорганизации в установленный срок

70 [52]. В законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, следует оговорить, что, если план реорганизации не представлен в установленные срок, неплатежеспособный должник считается приступившим к ликвидационному производству, в то время как производство в отношении платежеспособного должника прекращается. (См. рекомендацию 158(a) Руководства.)

Альтернативный план

71 [53]. В законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, может быть предусмотрена возможность представления кредиторами альтернативного плана. В тех случаях, когда в законодательстве предусматривается такая возможность, в нем следует также оговорить условия и сроки для осуществления такого варианта.

Содержание плана реорганизации

72 [54]. В законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, следует оговорить минимальное содержание плана, включая следующее:

- а) условия плана;
- б) перечень кредиторов и предусмотренный в плане режим в отношении каждого кредитора (например, размер причитающейся суммы и сроки платежей, если они предусмотрены); и
- с) предлагаемые способы осуществления плана.

(См. рекомендацию 144 Руководства.)

Уведомление всех известных заинтересованных сторон о плане реорганизации

Вариант 1

73 [55]. В законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, следует установить требование, обязывающее компетентный орган [или независимого специалиста, как это уместно,]⁴⁸ уведомить об этом плане все известные заинтересованные стороны, с тем чтобы они могли представить возражения или выразить несогласие с предлагаемым планом, и разъяснить последствия отсутствия возражений и отсутствия выражения несогласия.

Вариант 2

⁴⁸ Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, следует ли сохранить ссылку на независимого специалиста в этом положении в свете проектов рекомендаций в разделе G, в которых предусматривается требование, обязывающее компетентный орган направлять уведомления и извещения. Аналогичная проблема возникает в варианте 2, хотя там эту озабоченность можно снять с помощью комментария, поясняющего, что вторую часть этого положения следует читать со ссылкой на компетентный орган в свете положений раздела G.

73 [55]. В законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, можно установить требование, обязывающее компетентный орган или независимого специалиста удостовериться в соответствии плана реорганизации процедурным требованиям, предусмотренным в законодательстве, а после внесения в него любых [изменений] [поправок]⁴⁹, требуемых для обеспечения такого соответствия, уведомить об этом плане все известные заинтересованные стороны, с тем чтобы они могли представить возражения или выразить несогласие с предлагаемым планом. В уведомлении следует указать [короткий] [достаточный] срок для выражения любых возражений или несогласия в отношении плана и разъяснить последствия отсутствия возражений и отсутствия выражения несогласия⁵⁰.

Последствия плана для кредиторов, не получивших уведомление

74 [56]. В законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, следует оговорить, что кредитор, права которого изменяются или затрагиваются планом, не обязан придерживаться условий плана, если только этому кредитору не была предоставлена возможность выразить несогласие с одобрением плана⁵¹. (См. рекомендацию 146 Руководства.)

Одобрение плана реорганизации кредиторами

Неоспариваемый план реорганизации

75 [57]. В законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, следует оговорить, что план [считается] одобренным кредиторами, если компетентный орган в установленный срок не получает возражений или достаточно выраженного несогласия в отношении предлагаемого плана.

Оспариваемый план

76 [58]. В законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, следует:

- a) разрешить внесение [изменений] [поправок]⁵² в план с целью снятия возражений или достаточно выраженного несогласия в отношении плана;
- b) установить короткий срок для внесения [изменений] [поправок] и прекращения измененного плана всем известным заинтересованным сторонам;
- c) установить требование, обязывающее компетентный орган прекращать любой [измененный] [пересмотренный] план всем известным заинтересованным сторонам с указанием короткого срока для выражения любых возражений или несогласия в отношении [измененного] [пересмотренного] плана;
- d) установить требование, обязывающее компетентный орган прекратить упрощенное реорганизационное производство в отношении платежеспособного должника или преобразовать упрощенное реорганизационное производство в упрощенное ликвидационное производство в отношении неплатежеспособного должника, i) если [изменение] [пересмотр] первоначального плана в целях снятия возражений или достаточно выраженного несогласия не представляется возможным или ii) если до сведения компетентного органа в установленный

⁴⁹ Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о замене термина «изменение» термином «поправка» и внести соответствующие изменения в проект рекомендации 79, как предлагается ниже.

⁵⁰ О рассмотрении этого положения на пятьдесят седьмой сессии Рабочей группы см. A/CN.9/1046, пп. 108–112.

⁵¹ Пересмотрена в соответствии с договоренностью, достигнутой Рабочей группой на ее пятьдесят седьмой сессии (A/CN.9/1046, п. 116).

⁵² Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о замене термина «изменение» термином «поправка» также и в этом проекте рекомендации и внести соответствующие изменения в проект рекомендации 79, как предлагается ниже.

срок доводится возражение или достаточно выраженное несогласие в отношении [измененного] [пересмотренного] плана. (См. рекомендацию 158(b) Руководства.); и

е) оговорить, что [измененный] [пересмотренный] план является одобренным кредиторами, если компетентный орган в установленный срок не получает возражений или достаточно выраженного несогласия в отношении [измененного] [пересмотренного] плана⁵³.

Утверждение плана компетентным органом

77 [59]. В законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, следует установить требование, обязывающее компетентный орган утверждать план, который одобрен кредиторами. В соответствии с этим требованием перед тем, как утверждать план, компетентный орган должен удостовериться в том, что процедура одобрения кредиторами была проведена надлежащим образом, в том, что кредиторам согласно плану будет причитаться по меньшей мере такая же сумма, которая причиталась бы им при ликвидации, если только они не дали прямого согласия на ухудшение режима, и в том, что план не содержит положений, противоречащих законодательству. (См. рекомендацию 152 Руководства.)⁵⁴

Оспаривание утвержденного плана

78 [60]. В законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, следует разрешить оспаривание утвержденного плана на основании мошенничества. В законодательстве следует оговорить:

- а) срок подачи такого ходатайства об оспаривании, рассчитываемый с момента выявления факта мошенничества;
- б) сторону, которая может подавать такое ходатайство об оспаривании;
- с) необходимость заслушивания такого ходатайства соответствующим апелляционным органом; и
- д) возможность преобразования упрощенного реорганизационного производства в упрощенное ликвидационное производство или другой вид производства по делу о несостоятельности, если утвержденный план будет успешно оспорен.

(См. рекомендации 154 и 158(d) Руководства.)

Внесение изменений в план

79 [61]. В законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, следует разрешить внесение в план изменений и оговорить:

- а) стороны, которые могут предлагать изменения;
- б) момент, в который могут быть внесены изменения в план, в том числе в период времени между представлением и одобрением, [одобрением и утверждением]⁵⁵ плана и в ходе его осуществления, а также механизм направления изменений компетентному органу;

⁵³ Пересмотрена в соответствии с договоренностью, достигнутой Рабочей группой на ее пятьдесят седьмой сессии (A/CN.9/1046, п. 121).

⁵⁴ Пересмотрена в соответствии с договоренностью, достигнутой Рабочей группой на ее пятьдесят седьмой сессии (A/CN.9/1046, п. 124).

⁵⁵ Рабочая группа, возможно, пожелает прямо указать в этом положении на период времени между «одобрением и утверждением» с учетом рекомендации 155 Руководства и заменить в проектах рекомендаций 73 и 76 ссылки на «изменения» ссылками на «поправки».

с) механизм одобрения изменений для внесения в утвержденный план, который должен предусматривать, в частности, направление компетентным органом всем заинтересованным сторонам, затрагиваемым этими изменениями, уведомления о предлагаемых изменениях, одобрение изменений этими сторонами, утверждение измененного плана компетентным органом и последствия в случае неполучения одобрения предложенных изменений. (См. рекомендации 155 и 156 Руководства.)

Продолжительность упрощенного реорганизационного производства

80 [62]. В законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, следует оговорить, что упрощенное реорганизационное производство остается открытым до тех пор, пока оно не будет закрыто компетентным органом после подтверждения осуществления плана.

Надзор за выполнением плана

81 [63]. В законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, можно поручить надзор за выполнением плана компетентному органу или независимому специалисту, как это уместно⁵⁶.

Последствия невыполнения плана⁵⁷

82 [64]. В законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, следует оговорить, что в случае существенного нарушения должником условий плана или его неспособности выполнить этот план компетентный орган может:

а) преобразовать упрощенное реорганизационное производство в упрощенное ликвидационное производство или в другой вид производства по делу о несостоятельности; или

б) закрыть упрощенное реорганизационное производство, и заинтересованные стороны могут реализовать свои законные права. (См. рекомендации 158(e) и 159 Руководства.)

Преобразование упрощенной реорганизации в ликвидацию⁵⁸

83 [xx и yy]. В законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, следует предусмотреть, что в любой момент в ходе упрощенного реорганизационного производства компетентный орган, по своей собственной инициативе или по просьбе заинтересованной стороны или независимого специалиста, если он назначен, может принять решение о том, что производство прекращается и преобразуется в ликвидацию, если компетентный орган определяет, что должник является неплатежеспособным и не имеется перспектив для жизнеспособной реорганизации:

а) если компетентный орган рассматривает преобразование в ликвидацию до представления плана реорганизации, компетентному органу следует учитывать тот срок, который необходим для подготовки и представления плана реорганизации (см. рекомендации [68 и 69] выше)⁵⁹; и

⁵⁶ Пересмотрена в соответствии с договоренностью, достигнутой Рабочей группой на ее пятьдесят седьмой сессии (A/CN.9/1046, пп. 125–126).

⁵⁷ Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, следует ли изменить этот проект рекомендации, чтобы предусмотреть возможность внесения поправок в план, как это предусмотрено в проекте рекомендации 79 выше и в рекомендации 155 Руководства. См. соответствующий комментарий.

⁵⁸ В соответствии с просьбой Рабочей группы (A/CN.9/1046, п. 105) Секретариат в предварительном порядке поместил этот проект рекомендации (первоначально предложенный как xx и yy) в конце этого раздела. Секретариат отмечает тесную связь этого проекта рекомендации с положениями о преобразовании в разделе Р (см. главу III.B в документе A/CN.9/WG.V/WP.172/Add.1).

⁵⁹ Рабочая группа отложила рассмотрение этого положения до своей пятьдесят восьмой сессии (A/CN.9/1046, п. 105).

Вариант 1

б) компетентный орган может [просить] [потребовать от] независимого специалиста высказать свое мнение о таком преобразовании [и/или независимый специалист должен [иметь право быть заслушанным] [нести обязанность высказать свое мнение] относительно любого такого преобразования]⁶⁰.

Вариант 2

б) компетентному органу следует просить независимого специалиста, если таковой был назначен, вынести рекомендацию о том, следует ли провести такое преобразование или нет, и изложить основания, на которых была вынесена такая рекомендация⁶¹.

Вариант 3

б) если был назначен независимый специалист, то в законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, [следует] [можно] предусмотреть требование, обязывающее компетентный орган запросить мнение независимого специалиста о преобразовании упрощенного реорганизационного производства в ликвидацию, и [следует] указать права и обязанности независимого специалиста в этом контексте⁶².

В. Проект комментария

6. Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть следующий проект комментария к изложенным выше проектам рекомендаций (части проекта комментария, заключенные в квадратные скобки, касаются нерешенных вопросов в проектах рекомендаций):

«I. Введение

А. Цель настоящего [текста]

1. Большинство предприятий в экономике всех стран мира составляют микро-, малые и средние предприятия (ММСП). Микро- и малые предприятия (ММП) в большинстве стран мира имеют форму индивидуальных предприятий или малых товариществ, учредители, владельцы или члены которых не пользуются защитой ограниченной ответственности и, следовательно, несут полную ответственность по коммерческой задолженности ММП. Для ММП характерно то, что их кредиторская, снабженческая и клиентская база является относительно неразветвленной и они сильно зависят от платежей своих клиентов. В результате у них часто возникают проблемы с оборотом наличных средств и они подвержены более высоким рискам неисполнения платежных обязательств вследствие утраты важного делового партнера или задержки платежей клиентами. Кроме того, ММП сталкиваются с проблемами, связанными с нехваткой оборотных средств, повышенными процентными ставками и более высокими требованиями к предоставлению обеспечения, что затрудняет, а то и вовсе исключает получение кредита, особенно в случае возникновения финансовых трудностей. Как следствие, они могут чаще становиться банкротами, чем более крупные предприятия. ММП, испытывающие финансовые трудности, сами могут быть клиентами других ММП, которые будут иметь те же характеристики, в результате чего сбой в работе одного ММП может привести к сбоям в работе всей цепи поставок.

⁶⁰ То же.

⁶¹ То же.

⁶² Предложено Секретариатом.

2. Стандартные процедуры несостоятельности предприятий в некоторых странах могут быть недоступными для ММП. Там, где они доступны для ММП, они могут оказаться непомерно обременительными или непригодными для ММП в силу их высокой стоимости, сложности, продолжительности и отсутствия процедурной гибкости. Из-за груза нерешенных финансовых трудностей и старой задолженности ММП могут отказаться идти на новые риски, могут оказаться в порочном кругу задолженности или могут быть втянуты в неофициальный сектор экономики.

3. В настоящее время на международном, региональном и национальном уровнях предпринимаются усилия с целью найти решения, которые отвечали бы особым потребностям ММП, испытывающих финансовые трудности, с учетом широких последствий их несостоятельности для сохранения рабочих мест, производственно-сбытовых цепочек, предпринимательской деятельности и экономического и социального благополучия общества. Идет поиск таких решений, которые позволили бы заслуживающим это ММП вновь возобновлять деловую активность, используя свои специальные опыт и знания, а также умения и учитывая уроки прошлого.

4. Настоящий [текст] был подготовлен для оказания помощи директивным органам в этих усилиях. *[Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, какое название следует выбрать для настоящего текста. При рассмотрении этого вопроса Рабочая группа, возможно, пожелает принять во внимание, что этот текст, как ожидается, дополнит тексты ЮНСИТРАЛ, в которых рассматривается жизненный цикл ММСП. С учетом более широкой сферы деятельности Рабочей группы I (ММСП) ЮНСИТРАЛ в названии этого текста во избежание сомнений, возможно, необходимо будет отразить, что сфера его применения охватывает только ММП]*⁶³. В нем рассматриваются особенности упрощенного режима несостоятельности, которые могут побудить ММП к преодолению финансовых трудностей на ранней стадии. Основное внимание уделяется ускорению, упрощению, доступности и приемлемости по стоимости производства по делу о несостоятельности при наличии надлежащих гарантий. [В настоящем [тексте] также затрагиваются некоторые меры по предупреждению несостоятельности ММП, однако при этом признается, что они, как правило, выходят за рамки законодательства о несостоятельности.] *[Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о целесообразности включения в настоящий текст рекомендаций и комментариев, касающихся мер по предупреждению несостоятельности, с учетом планируемой Рабочей группой I работы над правовыми мерами, нацеленными на расширение доступа ММСП к кредитованию]*⁶⁴.

⁶³ В ходе неофициальных консультаций предлагалось следующее название: «Руководство для законодательных органов по законодательству о несостоятельности для микро- и малых предприятий». В ходе неофициальных консультаций, проведенных в сентябре 2020 года, было предложено подчеркнуть в названии этого текста, что в нем рассматривается упрощенный режим несостоятельности.

⁶⁴ В сообщении Кот-д'Ивуара, направленном Секретариату 3 июля 2020 года, была выражена поддержка включению мер по предупреждению несостоятельности. В ходе неофициальных консультаций, проведенных в мае 2020 года, была выражена поддержка сохранению — с поправками — проектов рекомендаций, в которых рассматриваются эти меры. Что касается необходимости сохранения проекта рекомендации о финансировании спасения предприятия до открытия производства (проект рекомендации 107 в настоящем проекте), то высказанные мнения разошлись. (См. эти проекты рекомендаций и аннотации к ним в добавлении к настоящей записке (A/CN.9/WG.V/WP.172/Add.1).)

В. Взаимосвязь настоящего [текста] с Руководством ЮНСИТРАЛ для законодательных органов по вопросам законодательства о несостоятельности

[5. В разделе «Введение» Руководства для законодательных органов по вопросам законодательства о несостоятельности («Руководство») разъясняется, что его цель состоит в содействии разработке эффективной и действенной юридической основы разрешения для финансовых затруднений, с которыми сталкиваются должники. Руководство предназначено для использования в качестве справочного документа при подготовке новых законов в области несостоятельности или при проведении реформ, обновлении или анализе адекватности действующего законодательства в этой сфере.

6. Цель настоящего [текста] — дополнить рекомендации, приведенные в Руководстве; он специально предназначен для рассмотрения уникальных обстоятельств, в которых действуют ММП. Задача настоящего [текста] состоит не в том, чтобы заменить Руководство, а в том, чтобы дополнить его, уделив основное внимание тому, как следует разрешать вопросы несостоятельности и ее предупреждения в тех случаях, когда речь идет о ММП; таким образом, настоящий [текст] следует читать именно в этом контексте. Содержащиеся в нем ссылки на конкретные рекомендации Руководства имеют особое значение для настоящего [текста], поскольку они дополняют его. В тех случаях, когда настоящий [текст] отходит от рекомендаций в Руководстве, этот момент четко разъясняется в комментарии.]⁶⁵

С. Вопросы, которые были приняты во внимание при подготовке настоящего [текста]

1. Конкретные характерные особенности ММП и проблемы, с которыми они сталкиваются при возникновении финансовых трудностей

7. ММП часто могут функционировать без образования самостоятельного юридического лица и иметь в значительной степени перемешанную коммерческую и личную задолженность и централизованную модель управления, при которой владение, контроль и управление пересекаются (часто в рамках одной семьи). Учетные записи, в том числе данные о сделках между владельцами, членами семьи, друзьями и другими лицами, участвующими в управлении предприятием и его финансировании, могут практически не вестись или могут вообще отсутствовать. Может отсутствовать четко установленное право собственности на ключевые коммерческие активы (такие, как инструменты или другое основное оборудование). Нередко владельцы используют личные активы для целей предприятия, а активы предприятия — для личных или семейных нужд. Работа и услуги, выполняемые для ММП, могут не документироваться или не вознаграждаться в соответствии с обычной коммерческой практикой.

8. Доступ ММП к кредитованию часто зависит от предоставления личных гарантий владельцами или их родственниками и друзьями, стоимость личных активов которых может соответствовать стоимости ММП или превышать ее. Личная гарантия, как правило, будет возлагать ответственность за долги ММП на этих лиц, затрагивая как их личное имущество (например, семейный дом), так и активы предприятий.

⁶⁵ В ходе неофициальных консультаций, проведенных в мае 2020 года, была выражена поддержка включению в текст этих двух пунктов. Если Рабочая группа сочтет, что к этому [тексту] должна быть приложена сопоставительная таблица по рекомендациям в этом [тексте] и рекомендациям Руководства (см. сноску 5 выше), то в этом разделе комментария может быть сделана перекрестная ссылка на такую таблицу.

9. Столкнувшись с финансовыми проблемами, руководство предприятия из-за опасения потерять контроль над ним может проявлять нежелание ходатайствовать об открытии производства по делу о несостоятельности. В случае финансового кризиса владелец может скрывать его, опасаясь нанести ущерб своей коммерческой репутации и отношениям с работниками, поставщиками и рынком и подорвать налаженное кредитование. ММП могут быть склонны к принятию более рискованных стратегий в попытке любой ценой сохранить свои предприятия, которые могут быть единственным источником их дохода. Отсутствие у многих ММП прочных знаний в финансовых и коммерческих вопросах может еще более усугубить ситуацию. Кроме того, по причине весьма важной роли личных гарантий, предоставленных владельцами или руководителями ММП в отношении коммерческой задолженности ММП, владельцы или руководители могут не проявлять готовности ходатайствовать об открытии производства по делу о несостоятельности, исходя из опасения того, что возбуждение такого производства может вызвать требования кредиторов по выданным личным гарантиям. Эти факторы могут способствовать возникновению финансового кризиса и привести к тому, что ММП будут заниматься решением финансовых трудностей в то время, когда единственным решением может оказаться ликвидация предприятия.

10. Любые материальные активы ММП, которые могут быть основными или единственными ценными активами для кредиторов, могут быть уже обременены одним или очень ограниченным числом обеспеченных кредиторов, которые обычно могут и желают использовать методы принудительного исполнения, имеющиеся в их распоряжении согласно законодательству. Необремененные активы ММП, как правило, не имеют большой ценности или вообще не представляют интереса для необеспеченных кредиторов. В результате эти кредиторы, возможно, не пожелают тратить время и ресурсы на решение финансовых проблем ММП, поскольку расходы, связанные с их участием в этих усилиях, могут превысить размер возмещения. Отсутствие уступок со стороны обеспеченных кредиторов и неучастие необеспеченных кредиторов ставит под угрозу шансы на успех переговоров о реструктуризации задолженности и реорганизации жизнеспособных ММП, в результате чего ликвидация остается единственным вариантом.

11. Поскольку ММП не обладают достаточным финансовым опытом, как в случае более крупных предприятий, они могут и не располагать финансовой информацией, которая необходима для подачи заявления об открытии производства по делу о несостоятельности и которая является вполне доступной для более крупных предприятий, а также могут и не осознавать свои права и обязанности в рамках производства по делу о несостоятельности и в период, предшествующий несостоятельности. В силу всех этих особенностей ММП в ситуации финансовых трудностей сталкиваются с особыми проблемами, которых у более крупных предприятиях, как правило, не возникает.

2. Ситуация в рамках существующих режимов несостоятельности в отношении ММП

12. Существующие стандартные режимы несостоятельности предприятий, возможно, создавались с учетом уровня сложности и развитости более крупных предприятий. Как правило, они предполагают наличие значительной имущественной массы в деле о несостоятельности, ее высокую стоимость и активное участие кредиторов и управляющего в деле о несостоятельности, тогда как во многих случаях несостоятельности ММП само ММП будет не в состоянии, а кредиторы не захотят финансировать производство по делу о несостоятельности ММП, включая услуги управляющего в деле о несостоятельности, и число кредиторов будет весьма небольшим, объем активов, подлежащих реализации, будет мизерным или нулевым и

объем поступлений, подлежащих распределению среди кредиторов, будет мизерным или нулевым. В некоторых юрисдикционных системах ММП, неспособные финансировать производство по делу о несостоятельности, могут вообще не иметь права подавать ходатайства о несостоятельности. В других юрисдикционных системах проведение производства может разрешаться только в том случае, если должники могут покрыть административные издержки и обеспечить минимальную долю поступлений для кредиторов. В некоторых других юрисдикционных системах проведение производства в отношении должников, которые не могут выполнить эти требования, может разрешаться, только если они оказались в исключительных обстоятельствах (помощь в чрезвычайной ситуации).

13. Существующие стандартные режимы несостоятельности предприятий обычно предполагают отстранение владельцев и руководителей несостоятельного предприятия от операций этого предприятия, что может служить для ММП сдерживающим фактором при подаче ходатайства о несостоятельности. Кроме того, они могут охватывать только коммерческую задолженность юридических лиц, тогда как несостоятельность ММП часто требует комплексного урегулирования вопросов, связанных со смешанными коммерческими и личными долгами. Индивидуальные предприниматели могут рассматриваться как частные неплательщики и в качестве таковых подпадать под действие режима личной несостоятельности, если он существует. Этот режим может не предоставлять временной защиты от кредиторов и не предусматривать процедур реструктуризации задолженности и освобождения от обязательств. В тех случаях, когда для индивидуальных предпринимателей предусмотрено освобождение от обязательств, то срок его ожидания может быть продолжительным, вследствие чего личная ответственность будет в полном объеме сохраняться в течение многих лет после ликвидации предприятия. При этом могут также налагаться крупные штрафы, ограничения на свободу передвижения и другие личные ограничения.

3. Подходы, используемые в настоящем [тексте] к режиму ММП при возникновении финансовых трудностей

14. В настоящем [тексте] государствам рекомендуется включить упрощенный режим несостоятельности в свои законодательные рамки либо путем корректировки отдельных элементов стандартного законодательства о несостоятельности предприятий, либо путем принятия отдельного упрощенного режима несостоятельности в тех случаях, когда существующий в них режим несостоятельности не отвечает потребностям ММП. Такой упрощенный режим несостоятельности должен позволять решать конкретные проблемы, с которыми сталкиваются ММП, испытывающие финансовые трудности, в частности, проблемы нехватки ресурсов и опыта у ММП в финансовых, деловых вопросах и вопросах несостоятельности, а также проблему отказа кредиторов от участия в производстве. Настоящий [текст] предлагает механизмы для решения этих проблем и, таким образом, для достижения баланса между конкурирующими целями и интересами.

15. Условия доступа к упрощенному режиму несостоятельности могут существенно различаться в зависимости от конкретной юрисдикционной системы, поскольку единообразного определения ММП не существует. Это понятие может охватывать целый ряд лиц, от индивидуальных предпринимателей до предприятий без образования юридического лица и юридических лиц с ограниченной и неограниченной ответственностью, отвечающих определенным критериям (например, небольшие обязательства, отсутствие недвижимости, отсутствие или очень малое число наемных работников). Поэтому в настоящем [тексте] решение вопроса об определении лиц в конкретных юрисдикционных системах, которым может быть предоставлен доступ к упрощенному режиму несостоятельности, предусмотренному

в настоящем [тексте], оставляется на усмотрение национальных руководителей, ответственных за разработку политики. В то же время в нем рекомендуется свести к минимуму критерии и процедуры, касающиеся квалификационных требований и открытия производства, чтобы не создавать препятствий для доступа к упрощенному режиму несостоятельности.

16. В настоящем [тексте] предусматривается возможность как упрощенного реорганизационного, так и упрощенного ликвидационного производства, исходя из понимания того, что в зависимости от ситуации может возникнуть необходимость обращения к тому или иному виду производства. Для обоих видов производства предлагаются оптимизированные, упрощенные и ускоренные процедуры и сокращенные формальные требования, чтобы минимизировать их сложность, продолжительность и связанные с ними издержки. Для поощрения и стимулирования доступа ММП к упрощенным процедурам несостоятельности на ранних этапах и снижения опасений, связанных со стигматизацией, в качестве стандартного подхода при упрощенных процедурах реорганизации в настоящем [тексте] применяется режим должника, сохраняющего владение. Предлагаются меры для решения проблем, которые могут возникать при упрощенном производстве по делу о несостоятельности, если какая-либо заинтересованная сторона решит не участвовать в производстве или будет создавать препятствия или задержки. В настоящем [тексте] предлагается также подход к освобождению от обязательств, основанный на соображениях эффективности с точки зрения затрат, с тем чтобы содействовать возобновлению деятельности честными и склонными к сотрудничеству ММП-должниками.

17. В то же время в настоящем [тексте] признается, что ускоренные и упрощенные процедуры не должны ставить под угрозу права и законные интересы заинтересованных сторон, включая их права на получение информации, быть выслушанными и ходатайствовать о пересмотре. По этой причине в нем подчеркивается необходимость подкреплять ускоренные и упрощенные процедуры эффективной системой гарантий и санкций для предупреждения злоупотреблений, мошенничества и безответственного поведения и установления надлежащих наказаний за неправомерное поведение. Гарантии и санкции могут принимать различные формы, включая помощь и надзор, а также, при необходимости, отстранение должника от управления предприятием. Они должны быть надлежащими и соразмерными.

4. Необходимость комплексных законодательных мер для удовлетворения потребностей ММП, испытывающих финансовые трудности

18. Для обеспечения бесперебойного функционирования упрощенного режима несостоятельности на основе согласованного свода правовых норм может потребоваться внесение изменений в действующее законодательство, не связанное с вопросами несостоятельности. Положения о регистрации предприятий, а также законодательство и нормативные акты, касающиеся банковской деятельности, могут, например, иметь значение для получения и хранения информации о ММП на протяжении всего их жизненного цикла и направления этой информации в систему несостоятельности ММП. В этом контексте также могут иметь значение законы и нормативные акты о банковской деятельности и защите данных.

19. С учетом важной роли, которую обычно играют обеспеченные кредиторы и личные гаранты в контексте ММП, необходимо будет также обеспечить согласованное взаимодействие упрощенного режима несостоятельности с законодательством об обеспеченных сделках и законодательством, применимым к гарантиям, предоставляемым третьими сторонами. Кроме того, с учетом тесной взаимосвязи упрощенного режима несостоятельности с потребительской и личной несостоятельностью, он должен быть

надлежащим образом увязан с законодательством и подзаконными актами о защите потребителей, законодательством о семье и браке, а также документами по правам человека.

20. Кроме того, конкретные проблемы, с которыми сталкиваются ММП, испытывающие финансовые трудности, указывают на необходимость принятия законодательных мер, которые побуждали бы ММП как можно более активно выявлять и устранять финансовые трудности уже на ранней стадии. Некоторые из этих мер могут быть предусмотрены в законодательстве о несостоятельности, например защита от расторжения соглашений, которые были достигнуты в ходе неофициальных переговоров о реструктуризации задолженности, включая сделки по финансированию ММП в целях спасения предприятия до открытия производства по делу о несостоятельности. Некоторые другие меры будут выходить за рамки законодательства о несостоятельности. В частности, в рамках налогового законодательства и правил бухгалтерского учета может быть создана система раннего оповещения ММП о финансовых трудностях и предусмотрены стимулы для скорейшего проведения переговоров о реструктуризации задолженности (например, налоговые льготы в связи со списанием задолженности).

21. Как правило, выбор политики для разработки упрощенного режима несостоятельности диктуют конституционные, культурные, социальные и экономические нормы государства. Определенное значение в этом отношении могут иметь также региональные интеграционные процессы и опасения, что отечественные ММП будут рассматривать возможность переноса своих предприятий в другие юрисдикционные системы с целью получения доступа к более благоприятным режимам (поиск «удобного» суда).

5. Институциональная поддержка

22. Условия для применения не всех мер, призванных способствовать решению проблем, с которыми сталкиваются ММП, испытывающие финансовые трудности, могут быть созданы в законодательном порядке. Для обеспечения эффективности упрощенного режима несостоятельности на практике может потребоваться ряд институциональных мер.

23. В частности, для того чтобы упрощенный режим несостоятельности функционировал и им можно было управлять, должны существовать надлежащие институциональные и административные структуры и людские ресурсы. Эффективному применению и функциональной эффективности упрощенного режима несостоятельности будут также способствовать использование стандартных онлайн-процедур и электронных форм и образцов документов, а также надлежащее взаимодействие соответствующих государственных органов и систем на административном уровне. Кроме того, возможно, потребуется организовать подготовку, с одной стороны, для сотрудников государственных органов и специалистов-практиков по вопросам несостоятельности с целью наращивания потенциала в публичном и частном секторах, необходимого для решения конкретных вопросов несостоятельности ММП, и, с другой стороны, для ММП в целях повышения их уровня грамотности в области управления финансами и коммерческой деятельностью и осведомленности об их обязанностях в период, предшествующий несостоятельности, и непосредственно в период несостоятельности.

24. Многие реформы в области несостоятельности, направленные на уменьшение препятствий для ММП на пути доступа к несостоятельности, дополняются другими мерами институциональной поддержки ММП, в частности путем создания служб консультирования по вопросам, связанным с задолженностью, а также посредством оказания услуг в области медиации и согласительной процедуры и предоставления помощи в деле подачи заявлений об открытии производства по делу о несостоятельности и

выполнения обязательств по раскрытию информации в соответствии с законодательством о несостоятельности.

II. Глоссарий

25. В нижеследующих пунктах разъясняются значение и использование определенных терминов, которые часто встречаются в настоящем [тексте]. Эти и другие термины, используемые в настоящем [тексте], должны толковаться с учетом терминов и пояснений, используемых в Руководстве:

а) «компетентный орган» — административный или судебный орган, отвечающий за ведение упрощенного производства по делам о несостоятельности или осуществление надзора за ним, или же за обе функции;

б) «независимый специалист» — физическое или юридическое лицо соответствующей квалификации, независимое от должника, кредиторов и других заинтересованных сторон, назначаемое компетентным органом для выполнения одной или нескольких задач, связанных с упрощенным производством по делу о несостоятельности, при условии прохождения надлежащей проверки на предмет соответствия этическим, профессиональным и другим требованиям и отсутствия коллизии интересов. При выполнении любых задач, порученных ему компетентным органом, независимый специалист остается подотчетным компетентному органу и должен следовать любым применимым инструкциям или указаниям, которые могут быть даны компетентным органом в отношении порученной независимому специалисту задачи;

с) «график ликвидации» — административный документ, который выдается в рамках упрощенного ликвидационного производства с целью передать всем известным заинтересованным сторонам информацию о том, как будет проводиться упрощенное ликвидационное производство. После уведомления всех заинтересованных сторон и утверждения компетентным органом он служит программой для реализации активов и распределения поступлений. Во избежание сомнений, этот термин следует отличать от термина «отчет о ликвидации», который обычно используется для обозначения документа, выдаваемого в конце ликвидационного производства для представления данных о реализации активов имущественной массы и для учета полученных поступлений, распределенных среди кредиторов и возвращенных должнику, если таковые имеются⁶⁶;

д) «ММП» — микро- и малые предприятия в любой организационно-правовой форме, включая индивидуальных предпринимателей и образования — будь то зарегистрированные или не зарегистрированные в качестве юридического лица, с ограниченной ответственностью или без таковой, — которые квалифицируются как микро- и малые предприятия в соответствии с их внутренним законодательством⁶⁷;

и) «индивидуальные предприниматели» — физические лица, занимающиеся торговлей, бизнесом, ремеслами или профессиональной деятельностью в форме индивидуального предпринимательства или индивидуальной трудовой деятельности либо в качестве учредителей,

⁶⁶ Добавлено в соответствии с просьбой Рабочей группой на ее пятьдесят седьмой сессии (A/CN.9/1046, п. 80).

⁶⁷ Определение лиц (физических и юридических), которые будут квалифицироваться в качестве ММП в соответствии с внутренним законодательством, оставляется на усмотрение лиц, ответственных за разработку политики в каждом государстве. В этой связи государства, возможно, пожелают принять во внимание Руководство ЮНСИТРАЛ для законодательных органов по [упрощенной корпоративной структуре ММСП]. [Окончательное название текста, на который будет указывать перекрестная ссылка, будет добавлено в соответствующем порядке].

владельцев или участников ММП [с ограниченной/неограниченной ответственностью]⁶⁸, если они квалифицируются как индивидуальные предприниматели в соответствии с их внутренним законодательством. Во избежание сомнений этот термин предназначен для обозначения лиц, получающих предпринимательский доход, в отличие от лиц, находящихся на окладе (т. е. наемных работников);

ii) [«ММП с неограниченной ответственностью» — микро- и малые предприятия с самостоятельной правосубъектностью или без таковой и без защиты их учредителей, владельцев или участников в форме ограниченной ответственности (например, индивидуальные и частные предприятия, товарищества и другие образования с неограниченной ответственностью);

iii) «ММП с ограниченной ответственностью» — микро- и малые предприятия с самостоятельной правосубъектностью или без таковой и с ограниченной ответственностью их учредителей, владельцев или участников;]⁶⁹

е) «ММП-должник» — ММП, в отношении которого открыто или возбуждено упрощенное производство по делу о несостоятельности. Термин «должник», используемый в настоящем [тексте], призван передать то же значение, если только из конкретного контекста не вытекает иное;

ф) «упрощенное производство по делу о несостоятельности» — термин, относящийся как к упрощенному реорганизационному, так и к упрощенному ликвидационному производству.

26. Применяются следующие правила толкования: а) использование союза «или» не предполагает исключения других вариантов; б) использование единственного числа не исключает множественного числа; в) использование слов «включает» или «включая» не предполагает указания на исчерпывающий перечень; г) слова «такие как» и «например» следует толковать таким же образом, как и слова «включает» или «включая»; е) слово «может» указывает на разрешение, а слова «должен» и «следует» — на предписание; и ф) ссылки на «лицо» должны толковаться как охватывающие как физических, так и юридических лиц.

III. Основные положения, направленные на обеспечение эффективности и действенности упрощенного режима несостоятельности

A. Ключевые цели упрощенного режима несостоятельности [проект рекомендации 1]

27. В рекомендациях 1–7 Руководства перечисляются ключевые цели эффективного законодательства о несостоятельности, в том числе следующие: обеспечение определенности на рынке для содействия достижению экономической стабильности и росту; максимальное увеличение стоимости активов; обеспечение сбалансированности между ликвидацией и реорганизацией; обеспечение справедливого режима в отношении кредиторов, находящихся в аналогичном положении; установление порядка для своевременного, эффективного и беспристрастного урегулирования дел о несостоятельности; сохранение имущественной массы для обеспечения справедливого распределения среди кредиторов; обеспечение прозрачного и

⁶⁸ На своей пятидесят седьмой сессии Рабочая группа отложила рассмотрение ссылок на ММП с ограниченной и неограниченной ответственностью на более поздний срок (A/CN.9/1046, п. 15).

⁶⁹ То же.

предсказуемого законодательства о несостоятельности, стимулирующего сбор и распространение информации; и признание существующих прав кредиторов и установление ясных правил очередности приоритетных требований. В настоящем [тексте] к этому перечню добавляется создание эффективного упрощенного режима несостоятельности, который должен быть сосредоточен на конкретных проблемах, с которыми сталкиваются ММП, испытывающие финансовые трудности, таких как отсутствие у ММП достаточной финансовой грамотности и умений вести предпринимательскую деятельность, отказ кредиторов от участия в производстве, отсутствие (достаточных) активов в имущественной массе и беспокойство по поводу стигматизации вследствие несостоятельности.

28. В связи с этими конкретными проблемами ключевыми целями упрощенного режима несостоятельности должны быть создание возможностей для оперативного, простого, гибкого и недорогого производства по делу о несостоятельности, как для ликвидации, так и для реорганизации, а также обеспечение для ММП беспрепятственного доступа к такому производству. Эти меры должны побудить ММП на ранней стадии финансового кризиса начинать производство по делу о несостоятельности, что может иметь жизненно важное значение для успешной реорганизации жизнеспособного ММП [а также для сохранения рабочих мест и защиты инвестиций]. Поскольку опасения по поводу стигматизации часто мешают ММП начинать производство по делу о несостоятельности, ключевой целью упрощенного режима несостоятельности должна быть борьба со стигматизацией из-за несостоятельности также. Это особенно важно в контексте несостоятельности ММП, поскольку имя и репутация индивидуальных предпринимателей, стоящих за ММП, тесно связаны с коммерческой деятельностью.

29. В качестве еще одной ключевой цели, которую необходимо учитывать при разработке упрощенного режима несостоятельности, указывается принятие эффективных мер для решения проблемы отказа кредиторов от участия в производстве по делам о несостоятельности ММП, включая процессуальные гарантии, которые такой отказ может потребовать для беспрепятственного производства. Такие меры должны сочетаться с эффективными механизмами для облегчения участия и обеспечения защиты не только ММП-должника в рамках упрощенного производства по делу о несостоятельности, но и всех лиц, затрагиваемых таким производством, включая кредиторов, [наемных работников] и другие заинтересованные стороны (вместе именуемые «заинтересованные стороны»). [Наемные работники упоминаются специально, поскольку производство по делу о несостоятельности может затрагивать их другие интересы, помимо их интересов в качестве кредиторов, и поскольку они пользуются дополнительной защитой в соответствии с национальным законодательством.]⁷⁰

30. В качестве еще одной цели упрощенного режима несостоятельности указывается введение в действие эффективного режима санкций для предупреждения злоупотреблений или ненадлежащего использования упрощенного производства по делам о несостоятельности и вынесение соответствующих наказаний за неправомерное поведение. Эта цель включена потому, что простые, недорогогостоящие и оперативные процедуры и беспрепятственный доступ к ним могут повысить риски злоупотреблений или ненадлежащего использования упрощенного производства по делам о несостоятельности. Тем не менее чрезмерные санкции и их ненадлежащее применение могут удерживать честных и склонных к сотрудничеству ММП-должников от подачи заявления об упрощенном производстве по делу о несостоятельности и могут оттолкнуть кредиторов и другие заинтересованные стороны от участия в упрощенном производстве по делу о

⁷⁰ О нерешенных вопросах в проекте рекомендации 1 см. сноски 1, 3 и 4 выше.

несостоятельности. Таким образом, в целях предотвращения злоупотреблений и ненадлежащего использования упрощенного режима несостоятельности санкции должны стать неотъемлемым элементом упрощенного режима несостоятельности, не нанося при этом непреднамеренно ущерба другим целям упрощенного режима несостоятельности.

В. Сфера применения упрощенного режима несостоятельности [проекты рекомендаций 2–4]

1. Применение ко всем ММП [проект рекомендации 2]

31. Хотя определение лиц, которые будут квалифицироваться как ММП и, следовательно, иметь право доступа к упрощенному режиму несостоятельности, оставляется на усмотрение государств (см. п. [25 (d) и сноску 67] выше), настоящий [текст] разработан главным образом для лиц, которые имеют характеристики, перечисленные в пунктах [7–11] выше, т. е. для микро- и малых предприятий, и которыми не обладают более крупные предприятия, включая средние предприятия. Упрощенный режим несостоятельности должен быть в первую очередь направлен на скорейшее разрешение финансовых проблем, с которыми сталкиваются такие лица, независимо от организационно-правовой структуры их хозяйственной деятельности (компания с ограниченной ответственностью, товарищество, единоличный торговец и т. д.) и независимо от того, осуществляется ли такая деятельность с целью извлечения прибыли. В той мере, в какой то или иное ММП, на которое не распространяется действие законодательства о несостоятельности, оно не будет пользоваться защитой в соответствии с законодательством о несостоятельности, равно как и не будет подпадать под действие дисциплинарных мер, предусмотренных этим законодательством. В настоящем [тексте] рекомендуется применять всеобъемлющий подход к разработке упрощенного режима несостоятельности, охватывающего индивидуальных предпринимателей, ММП с неограниченной ответственностью и ММП с ограниченной ответственностью, и в то же время признается тот факт, что несостоятельность индивидуальных предпринимателей и ММП с неограниченной ответственностью может порождать принципиальные соображения, отличные от несостоятельности ММП с ограниченной ответственностью.

32. Упомянутый выше термин «хозяйственная деятельность» следует толковать широко, с тем чтобы он охватывал вопросы, вытекающие из всех отношений, касающихся хозяйственной деятельности, будь то договорных или недоговорных. Эти отношения будут включать, в частности, любые торговые сделки на поставку товаров или услуг или обмен ими; дистрибьюторские соглашения; коммерческое представительство или агентские отношения; консультирование; и совместные предприятия и другие формы делового сотрудничества.

2. Всеобъемлющий режим для всех видов задолженности индивидуальных предпринимателей [проект рекомендации 3]

33. В ряде государств действует законодательство о несостоятельности, которое предусматривает применение к коммерческой задолженности и к личной или потребительской задолженности различающихся норм. В контексте ММП не всегда возможно разделить долги по четким категориям. Индивидуальные предприниматели, владельцы ММП с ограниченной ответственностью и члены их семей могут заниматься коммерческой деятельностью и использовать потребительский кредит для финансирования предприятия либо в качестве стартового капитала, либо в качестве оборотного капитала. Несостоятельность предприятия может привести к личной или потребительской несостоятельности после краха предприятия, даже если это предприятие является самостоятельным юридическим лицом. В силу

этого отдельные процедуры с разными условиями доступа и процессуальные меры, применимые к различным видам задолженности в рамках несостоятельности ММП, могут не являться оптимальным решением. Поэтому в настоящем [тексте] рекомендуется, чтобы все виды задолженности ММП-должника охватывались в рамках единого упрощенного производства по делу о несостоятельности, а в тех случаях, когда это невозможно в соответствии с применимым внутренним законодательством, рекомендуется обеспечить по крайней мере процедурную консолидацию или координацию взаимосвязанных производств.

3. Виды упрощенного производства по делу о несостоятельности [проект рекомендации 4]

34. В настоящем [тексте] рекомендуется, чтобы упрощенный режим несостоятельности предусматривал как упрощенную ликвидацию, так и упрощенную реорганизацию. Большинство дел о несостоятельности ММП могут приводить к ликвидации. По этой причине в настоящем [тексте] рекомендуется предусмотреть простые и оперативные механизмы для реализации активов любого ММП-должника, распределения поступлений и ликвидации предприятия. В то же время упрощенный режим несостоятельности должен предусматривать гарантии от риска преждевременной ликвидации жизнеспособных ММП. В настоящем [тексте] предлагается несколько гарантий от такого риска, в частности, применение компетентным органом наиболее подходящей процедуры для разрешения финансовых трудностей ММП-должника. Такая гарантия предусмотрена в рекомендации [26 (с)], в которой признается, что она будет особенно уместной, когда упрощенное производство по делу о несостоятельности инициируется кредитором. Кроме того, рекомендации [27 и 35] предусматривают возможность отклонения заявления и прекращения производства на основании ненадлежащего использования упрощенного режима несостоятельности. Наконец, положения о преобразовании производства не исключают возможности преобразования упрощенной ликвидации в упрощенную реорганизацию (см. раздел [P] и сопроводительный комментарий).

35. Достижение баланса между ликвидацией (которой зачастую отдают предпочтение обеспеченные кредиторы) и реорганизацией (которую зачастую предпочитают необеспеченные кредиторы и должник) будет иметь последствия в более широком контексте стратегических соображений и других целей упрощенного режима несостоятельности [, таких как сохранение рабочих мест и защита инвестиций (см. рекомендацию [1 (g бис)])]. В соответствии с внутренним законодательством в качестве дополнительного варианта для своевременного спасения жизнеспособных ММП могут быть также доступны неформальные переговоры о реструктуризации задолженности. Они могут не подпадать под действие законодательства о несостоятельности. [Они рассматриваются в разделе [R] настоящего [текста].]

С. Институциональные рамки [проекты рекомендаций 5-10]

1. Компетентный орган, на который возлагаются функции, связанные с упрощенным режимом несостоятельности [проекты рекомендаций 5 и 6]

36. Компетентный орган, назначаемый государством, будет играть важную роль в обеспечении достижения поставленных перед упрощенным режимом несостоятельности целей, таких как обеспечение наличия легкодоступных, оперативных, простых, гибких и недорогостоящих процедур несостоятельности и недопущение при этом злоупотребления этим режимом или его ненадлежащего использования.

37. В настоящем [тексте] вместо термина «суд», используемого в Руководстве и определяемого в его глоссарии⁷¹, был выбран термин «компетентный орган», который позволяет донести мысль о том, что в роли компетентного органа может выступать не только судебный или иной орган, компетентный осуществлять общий надзор и контроль за производством по делам о несостоятельности в соответствующем государстве. В одних государствах компетентным органом будет действительно именно такой орган, в то время как в других государствах ведение упрощенного производства по делам о несостоятельности и надзор за ним могут быть поручены другому органу. Выбор будет зависеть в том числе от административных и правовых систем государства, а также от возможностей существующих учреждений и от необходимости обеспечить эффективность с точки зрения затрат и скорость проведения производства.

38. В большинстве юрисдикционных систем производство по делу о несостоятельности ведется судебным органом, зачастую через суды по торговым делам или суды общей юрисдикции, или же, в некоторых случаях, через специализированные суды по делам о банкротстве. Иногда судьи обладают специальными знаниями и занимаются только вопросами несостоятельности, в то время как в других случаях вопросы несостоятельности составляют лишь одну из целого ряда более широких обязанностей суда. В небольшом числе юрисдикционных систем функции общего надзора и контроля за производством по делам о несостоятельности выполняют несудебные или квазисудебные учреждения.

39. В тех юрисдикционных системах, в которых упрощенное производство по делу о несостоятельности уже проводится или может проводиться существующим — будь то в рамках судебной или иной системы — органом, осуществляющим общий надзор и контроль за производством по делам о несостоятельности в соответствующей юрисдикционной системе, создание еще одного органа в рамках этой системы может быть нецелесообразным. Тем не менее могут потребоваться институциональные реформы, в том числе внесение изменений в процессуальные нормы, для того чтобы этот орган мог эффективно решать вопросы, связанные с упрощенным производством по делам о несостоятельности, сводя к минимуму расходы и задержки и обеспечивая в то же время надлежащую систему сдержек и противовесов. В процессуальных нормах, возможно, потребуется, в частности, предусмотреть возможность открытия упрощенного производства по делу о несостоятельности в порядке *ex parte* и проведения ускоренного производства вместо обычного производства.

40. В других юрисдикционных системах, где проведение упрощенного производства по делу о несостоятельности существующим органом, осуществляющим общий надзор и контроль за производствами по делам о несостоятельности в соответствующей юрисдикционной системе, будет, скорее всего, сопряжено с высокими расходами или где возможности такого органа ограничены, публичные функции, связанные с упрощенным производством по делу о несостоятельности, могут быть поручены другому органу.

41. Признавая наличие существенных различий в системах государственного управления, а также различных подходов и возможностей во всем мире, в настоящем [тексте] не предлагается государствам назначить компетентным органом конкретный государственный орган; вместо этого государствам рекомендуется четко указать, какой орган будет выполнять роль компетентного органа, и оговорить его функции. Поэтому в настоящем [тексте] внимание сосредоточено на функциях, которые компетентный

⁷¹ См. пункт (i): ««суд»: судебный или иной орган, компетентный осуществлять контроль или надзор за производством по делу о несостоятельности».

орган должен быть в состоянии выполнять для достижения целей упрощенного режима несостоятельности.

42. Некоторые функции компетентного органа будут обусловлены его общей обязанностью осуществлять публичный надзор над упрощенным производством по делам о несостоятельности, который необходим для обеспечения честности и неподкупности в рамках такого производства и повышения уровня уверенности и доверия в отношении использования упрощенного режима несостоятельности. Эти функции, как правило, включают следующее: а) проверку соблюдения квалификационных требований для открытия упрощенного производства по делу о несостоятельности; б) проверку точности информации, предоставленной компетентному органу должником, кредиторами и другими заинтересованными сторонами, в том числе в отношении активов, пассивов и недавних сделок должника; в) урегулирование споров, касающихся вида открываемого производства; г) преобразование одного вида производства в другой; е) осуществление контроля над имущественной массой в деле о несостоятельности; ф) проверку и анализ плана реорганизации и графика ликвидации на предмет соответствия законодательству; г) надзор за выполнением плана погашения задолженности или реорганизации и проверка выполнения плана; д) решения, касающиеся моратория, освобождения от моратория, возражений или несогласия кредиторов, споров, и одобрения графика ликвидации и утверждения плана реорганизации; и и) надзор за соблюдением сторонами своих обязательств в рамках упрощенного режима несостоятельности[, включая любые обязательства перед наемными работниками в соответствии с применимым законодательством] (см. рекомендацию [6]). [Некоторые из перечисленных функций могут быть делегированы компетентным органом независимому специалисту, с тем чтобы сократить затраты или воспользоваться экспертными знаниями, или по другим причинам (см. пункты [46–50] ниже).

43. Другие функции компетентного органа будут обусловлены его обязанностью проводить упрощенное производство по делу о несостоятельности. В частности, предполагается, что компетентный орган будет выносить решения об открытии, прекращении и закрытии производства, признавать или отклонять требования кредиторов, направлять уведомления, устанавливать наличие или отсутствие достаточно выраженного несогласия и одобрения со стороны кредиторов и т. д.

44. Некоторые другие функции компетентного органа будут обусловлены его общей обязанностью оказывать институциональную поддержку предполагаемым пользователям упрощенного режима несостоятельности. Такая поддержка может предоставляться в различных формах и включать в себя, в частности, информирование общественности о существовании упрощенного режима несостоятельности и его характеристиках, а также предоставление доступа к типовым и стандартным формам и предоставление возможности использовать электронные процедуры и услуги независимых специалистов (см. пп. [68–70] ниже).

45. В некоторых случаях может возникать необходимость в привлечении нескольких компетентных органов к участию в упрощенном режиме несостоятельности. Судебный орган будет, например, не способен выполнять определенные функции, которые предусмотрены настоящим текстом (см., например, рекомендацию [50] о признании или отклонении требований) и которые являются более уместными для административного органа. Административный орган не обязательно будет располагать полномочиями рассматривать жалобы и выносить решения по спорным вопросам (см., например, полномочия, предусмотренные в рекомендации [52] в отношении оспариваемых требований): в некоторых юрисдикционных системах такие функции могут выполнять только судебные органы, а в других юрисдикционных системах эти функции могут выполнять

административные органы при том понимании, однако, что их решения могут быть обжалованы в судебном порядке. При распределении различных функций между несколькими компетентными органами в рамках упрощенного режима несостоятельности государству следует учитывать необходимость избегать коллизии интересов применительно к различным функциям и обязанностям (например, публичные обязанности, функции по рассмотрению жалоб и обязанности в отношении имущественной массы и перед кредиторами и другими заинтересованными сторонами).

2. Услуги независимого специалиста [проекты рекомендаций 5, 7 и 8]

46. В настоящем [тексте] рекомендуется, чтобы в законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, компетентному органу разрешалось при необходимости и в надлежащих случаях привлекать услуги независимого специалиста при том понимании, однако, что компетентный орган будет по-прежнему нести ответственность за надзор над упрощенным производством по делу о несостоятельности и обеспечение в его рамках честности и неподкупности. В этом контексте будет необходимо определить те функции компетентного органа, которые могут быть возложены на независимого специалиста, и те функции, которые являются истинно публичными и не могут быть возложены на независимого специалиста, поскольку в противном случае будут подорваны уверенность и доверие в отношении упрощенного режима несостоятельности (см. рекомендации [6 и 8] и пп. [42–44] выше). В настоящем [тексте] рекомендуется разрешить компетентному органу, в определенных законом пределах, самостоятельно определять, какие функции, связанные с конкретным упрощенным производством по делу о несостоятельности, будут возложены на независимого специалиста.

47. Термин «независимый специалист» носит общий характер и призван охватить любых специалистов (будь то физическое лицо или орган) из публичного, частного или публично-частного сектора, услуги которого может решить привлечь компетентный орган для выполнения одной или нескольких задач, связанных с упрощенным производством по делу о несостоятельности. В настоящем [тексте] этому термину отдается предпочтение по сравнению с термином «управляющий в деле о несостоятельности», используемым в Руководстве и определяемым в его глоссарии⁷², с тем чтобы передать идею о том, что функции, которые могут быть возложены компетентным органом на независимого специалиста, необязательно будут связаны с управлением процессом реорганизации или процессом ликвидации имущественной массы.

48. Услуги независимого специалиста могут потребоваться, в частности, в свете предполагаемой недостаточности у ММП опыта и знаний в финансовых и деловых вопросах и в вопросах несостоятельности. Предоставление таких услуг ММП до открытия упрощенного производства по делу о несостоятельности может ускорить последующие шаги в рамках этого производства. По этим причинам государства могут рассмотреть вопрос о том, чтобы предусмотреть механизмы привлечения компетентным органом услуг независимого специалиста на ранних этапах, независимо от того, является ли компетентный орган судебным или административным, например, после выражения интереса со стороны ММП, которое желает воспользоваться такими услугами. Информация о возможности запрашивать такие услуги и стандартные формы для подачи таких просьб в компетентный орган могут быть предоставлены ММП, в том числе через Интернет. Такие просьбы могут обрабатываться должностным лицом или подразделением

⁷² См. пункт (v): «“управляющий в деле о несостоятельности”: лицо или учреждение — включая лицо или учреждение, назначенное на временной основе, — которое в рамках производства по делу о несостоятельности уполномочено управлять реорганизацией или ликвидацией имущественной массы».

компетентного органа (например, секретарями судов). Для их обработки может не требоваться решение компетентного органа, особенно если доступны услуги *pro bono*, или может требоваться принятие такого решения, которое, среди прочего, будет касаться механизма оплаты таких услуг в случаях, когда ММП не в состоянии их оплатить (см. пп. [71–74] ниже).

49. Независимый специалист может разъяснить ММП их права, обязанности и обязательства и оказать помощь в подготовке заявления об открытии производства по делу о несостоятельности или ответа на заявление кредитора об открытии производства по делу о несостоятельности. В некоторых случаях компетентный орган может обратиться к независимому специалисту с просьбой подготовить подробный перечень активов, пассивов, платежей, сделок и переводов должника или удостовериться в том, что перечень, подготовленный должником, является точным и полным. В некоторых других случаях привлечение услуг независимого специалиста может потребоваться для оценки реалистичности плана реорганизации или для оценки предприятия или конкретных активов.

50. При режиме «должник, сохраняющий владение» независимый специалист может быть назначен, с тем чтобы оказать сторонам помощь в подготовке плана реорганизации и в переговорах по нему, осуществлять надзор над деятельностью должника или брать на себя частичный контроль за активами и коммерческими делами должника в ходе процесса таких переговоров, наблюдать за выполнением плана должником и обеспечивать соблюдение обязанностей должника по представлению отчетности компетентному органу. В тех случаях, когда применение режима «должник, сохраняющий владение» не предусматривается ни на начальном, ни на более позднем этапе производства, компетентный орган может поручить независимому специалисту выполнение обычных функций управляющего в деле о несостоятельности.

51. Как ожидается, независимый специалист должен будет проходить подготовку и должен отвечать квалификационным и другим критериям для назначения, обусловленным той задачей, для выполнения которой такой специалист назначается. В этом контексте можно учесть высказанные в Руководстве соображения (часть вторая, глава III, раздел В.2 и рекомендации 115–117) в отношении квалификации, личных качеств и отсутствия коллизии интересов, обычно требуемых от лица, которое может быть назначено управляющим в деле о несостоятельности.

52. Если независимый специалист является представителем регламентированной профессии, например управляющим, ликвидатором, ревизором, доверительным управляющим, конкурсным управляющим, медиатором или юристом, то он должен соблюдать установленные профессиональные стандарты, чтобы не потерять право заниматься этой профессиональной деятельностью. Эти стандарты обычно представляют собой этические и другие требования, в том числе в отношении независимости, беспристрастности, кодекса поведения и стандартов профессиональной деятельности. Кроме того, в отношении деятельности независимых специалистов могут быть предусмотрены механизмы надзора и регулирования, предназначенные для контроля за работой независимых специалистов, с тем чтобы обеспечить такой порядок, при котором их услуги должны предоставляться эффективным и компетентным образом, а применительно к сторонам, участвующим в этих процедурах — беспристрастно и независимо. Могут также существовать аналогичные или дополнительные механизмы для привлечения независимых специалистов к ответственности за несоблюдение предусмотренных стандартов при исполнении их обязанностей. Следует обеспечить публичную доступность информации об органах, которые выполняют подобные функции в отношении независимых специалистов.

53. Помимо обладания надлежащими знаниями, опытом и навыками, независимые специалисты должны будут проявлять такие качества, как честность, беспристрастность и независимость. Из соображений обеспечения честности необходимо требовать, чтобы независимый специалист имел хорошую репутацию, не имел судимостей, не был замешан в финансовых махинациях, не объявлялся ранее несостоятельным и не отстранялся от публичных административных должностей. Беспристрастность и независимость связаны с отсутствием коллизии интересов, как фактической, так и возможной, между независимым специалистом и должником, кредитором и другими заинтересованными сторонами. На лицо, которое предлагается назначить в качестве независимого специалиста, еще до назначения будет распространяться обязательство сообщать о существующих или возможных коллизиях интересов, а назначенное лицо должно будет соблюдать это обязательство в течение всего срока выполнения возложенной на него задачи. В зависимости от потребностей в рамках любого упрощенного производства по делу о несостоятельности может быть назначен один или несколько независимых специалистов во избежание коллизии интересов и обеспечения независимости и беспристрастности по отношению к должнику, кредиторам и другим заинтересованным сторонам, когда это необходимо. С тем чтобы избежать любых коллизий интересов, заинтересованным сторонам должна быть предоставлена возможность либо возразить против выбора или назначения конкретного независимого специалиста, либо потребовать замены того или иного независимого специалиста.

54. Компетентному органу должно быть разрешено отстранять или заменять независимого специалиста по собственной инициативе или по запросу заинтересованной стороны, например, из-за грубой небрежности или некомпетентности, коллизии интересов или нераскрытия информации о такой коллизии интересов, противоправного поведения, а также по менее серьезным причинам, например, на основании того, что производство требует определенной или иной компетенции, которой назначенный представитель не обладает, или что потребность в услугах независимого специалиста перестала существовать. Последнее может произойти, например, когда производство преобразуется из реорганизации в ликвидацию или из ликвидации в реорганизацию, что требует навыков, которыми независимый специалист может не обладать, или что не требует участия независимого специалиста (например, в случае ликвидации, когда компетентный орган проводит ликвидацию активов самостоятельно без привлечения независимого специалиста или когда производство закрывается, или же в случае реорганизации должника, сохраняющего владение, когда компетентный орган осуществляет надзор за должником самостоятельно, а не через независимого специалиста).

55. Замена независимого специалиста может потребоваться также, если в результате расследования и проверки он утрачивает лицензию или другое разрешение на исполнение обязанностей, ожидаемых от независимого специалиста в контексте упрощенного производства по делу о несостоятельности, по которому он был назначен, или если на него налагают другие санкции в рамках профессионального или регулятивного надзора. Потребность в замене может также возникнуть, если независимый специалист решает уйти в отставку (например, из-за коллизии интересов или серьезного заболевания) или в случае возникновения любого другого события, которое может привести к тому, что он не может выполнять свои обязанности (например, в случае смерти). Если отстранение производится в форме санкции против независимого специалиста, независимый специалист должен иметь право быть заслушанным и изложить свою позицию.

56. В случае замены независимого специалиста компетентный орган должен быть уполномочен решать вопросы, связанные с заменой и правоприменением правового титула или контроля (в зависимости от обстоятельств)

в отношении активов имущественной массы, а также с передачей правопреемнику бухгалтерских книг, документов и другой информации, касающихся должника. При необходимости он должен также иметь возможность выносить решение о юридической силе действий, предпринятых предшественником в ходе производства.

57. Следует отличать независимого специалиста от других третьих сторон, услуги которых не привлекались компетентным органом, но которые, тем не менее, могут иметь отношение к упрощенному режиму несостоятельности. Например, различные государственные и негосударственные субъекты могут на добровольной или иной основе заниматься информированием ММП о ранних признаках финансовых затруднений и об их обязанностях на этапе, предшествующем наступлению несостоятельности, или же содействовать проведению переговоров или выполнять роль посредника в спорах между ММП и их кредитором(-ами). Такие виды деятельности обычно не связаны с законодательством о несостоятельности или выходят за его рамки. [Эти вопросы рассматриваются в разделе [R] настоящего [текста].]

3. Пересмотр и обжалование решений компетентного органа и независимого специалиста [проект рекомендации 5(c)].

а) Соображения общего характера

58. В рекомендации [19 (a)], основанной на рекомендациях 137 и 138 Руководства, рассматривается право любой заинтересованной стороны быть заслушанной и требовать рассмотрения любого вопроса в рамках упрощенного производства по делу о несостоятельности, который затрагивает их права, обязанности или интересы. Это право позволит заинтересованной стороне возражать против любого решения компетентного органа, требовать его пересмотра или принятия мер защиты, которые могут быть ей предоставлены в рамках упрощенного производства по делу о несостоятельности, и обжаловать любое решение компетентного органа. Для обеспечения возможности осуществления такого права в рекомендации [5 (c)] рекомендуется оговорить в законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, механизмы для пересмотра и обжалования решений компетентного органа или любых независимых специалистов, привлекаемых к управлению упрощенным производством по делу о несостоятельности.

59. В этом контексте понятие «решения» следует толковать широко как охватывающее также любые действия или бездействие. Решения могут приниматься непосредственно компетентным органом (например, в отношении утверждения графика ликвидации или подтверждения плана реорганизации) или независимым специалистом (например, в отношении организации продажи активов), должником, сохраняющим владение, или другим лицом, которому компетентный орган поручил осуществить определенные шаги в рамках упрощенного производства по делу о несостоятельности (например, обеспеченным кредитором в отношении реализации обремененных активов). Решение независимого специалиста, должника, сохраняющего владение, или другого лица может подлежать предварительному или последующему утверждению компетентным органом. В зависимости от того, чьи решения оспариваются, возражения могут быть сначала заявлены компетентному органу и при необходимости обжалованы в апелляционном порядке в другом компетентном органе (судебном или вышестоящем административном органе).

60. С учетом особенностей упрощенного производства по делу о несостоятельности (в частности, реорганизации должника, сохраняющего владение, и упрощенных и ускоренных процедур), а также широких дискреционных полномочий, предоставленных компетентному органу в отношении

управления этим производством, право любой заинтересованной стороны, будь то должника, кредиторов, наемных работников или других заинтересованных сторон, добиваться пересмотра или обжалования решений, затрагивающих их права и интересы, следует рассматривать как еще одну дополнительную гарантию защиты от возможных злоупотреблений упрощенным режимом несостоятельности или его ненадлежащего использования. В то же время право добиваться пересмотра в сочетании с правом на обжалование могут существенно усложнить процесс, вызвать значительные перерывы в ведении производства и привести к задержкам, которые замедлят другие стадии производства. Это касается в первую очередь ходатайств о пересмотре или обжаловании, которые потребуют проведения проверки и оценки (например, в отношении того, не противоречит ли решение интересам заинтересованной стороны). Поэтому, чтобы не ставить под угрозу достижение других целей упрощенного режима несостоятельности, необходимо найти баланс между правом добиваться пересмотра или обжалования и необходимостью эффективного управления упрощенным производством по делам о несостоятельности.

61. Во избежание необоснованного вмешательства в проведение упрощенного производства по делам о несостоятельности в законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, можно: а) ограничить основания для подачи ходатайства о пересмотре или обжаловании заинтересованными сторонами (например, только в случае неправомерных действий); б) ограничить круг решений, которые могут подлежать пересмотру или обжалованию (т. е. защитить определенные аспекты от пересмотра или обжалования); с) указать критерии доказанности, которые должны соблюдаться компетентным или иным органом для удовлетворения ходатайства о пересмотре или обжаловании; и d) ограничить возможность дальнейшего обжалования решений, вынесенных по апелляции. Для обеспечения упорядоченного, быстрого и эффективного рассмотрения и урегулирования дел о несостоятельности ММП без неоправданных нарушений производства в законодательстве о несостоятельности следует также предусмотреть, что ходатайства об обжаловании в рамках упрощенного производства по делам о несостоятельности, как правило, не должны иметь приостанавливающее действие (см. в этой связи рекомендацию 138 Руководства).

62. Ограничения на пересмотр и обжалование могут быть особенно уместными в случаях, когда упрощенный режим несостоятельности уже предусматривает достаточные гарантии защиты от злоупотреблений или ненадлежащего использования. Например, согласно рекомендации [77] перед тем, как утверждать план реорганизации, одобренный кредиторами, компетентный орган должен удостовериться в том, что: а) процедура одобрения кредиторами была проведена надлежащим образом; б) кредиторам согласно плану будет причитаться по меньшей мере такая же сумма, которая причиталась бы им при ликвидации (если только они не дали прямого согласия на ухудшение режима); и с) план не содержит положений, противоречащих законодательству. Последняя гарантия является достаточно широкой, для того чтобы обеспечить надлежащую защиту прав не только кредиторов, но и должника и других заинтересованных сторон. Именно поэтому в настоящем [тексте] рекомендуется разрешить оспаривание утвержденного плана реорганизации только на основании мошенничества (см. рекомендацию [78]). Аналогичными соображениями следует руководствоваться и в отношении возможного оспаривания графика ликвидации, утвержденного компетентным органом, особенно с учетом иного, административного характера этого документа, в отличие от плана реорганизации. Согласно рекомендации [60], если график ликвидации составляет лицо, не являющееся компетентным органом, то компетентный орган обязан рассмотреть этот график ликвидации, чтобы удостовериться в его соответствии законодательству, а если он не соответствует законодательству,

внести в него любые необходимые изменения для обеспечения его соответствия законодательству. При таких обстоятельствах, возможно, было бы желательным разрешить оспаривание графика ликвидации, утвержденного компетентным органом, также только на основании мошенничества.

63. Для того чтобы обеспечить соответствие ключевым целям упрощенного режима несостоятельности (см. рекомендацию [1]) и придерживаться способов их достижения, в частности, путем установления коротких сроков и сокращения формальностей в рамках упрощенного производства по делу о несостоятельности (см. рекомендации [12 и 13]), следует свести к минимуму формальности, связанные с рассмотрением ходатайств о пересмотре или обжаловании в рамках упрощенного производства по делу о несостоятельности, и оптимизировать процесс принятия решений. Следует предусмотреть короткие сроки для подачи возражений после уведомления о решении или наступлении других событий (например, при обнаружении мошенничества) и для принятия решения о пересмотре или обжаловании.

b) Пересмотр и обжалование решений компетентного органа

64. Система пересмотра решений, принимаемых компетентным органом, будет отражать правовые традиции конкретного государства, а также место компетентного органа в государственной администрации и структуру государственной администрации. Например, в некоторых юрисдикционных системах решения компетентного органа, если им является судебный орган, не будут подлежать обжалованию вовсе или будут подлежать обжалованию только в ограниченном ряде случаев при наличии определенных оснований, таких как мошенничество или ущерб, нанесенный сторонам. В других юрисдикционных системах подобные ограничения могут не устанавливаться. Решения компетентного органа, являющегося административным органом, должны подлежать обжалованию в судебном органе. В некоторых юрисдикционных системах такие решения могут быть также переданы на пересмотр административному органу, осуществляющему на правах вышестоящей инстанции властные полномочия или контроль за деятельностью компетентного органа. В ряде юрисдикционных систем, в которых предусматривается обжалование как в административном, так и в судебном порядке, обращение в суд возможно только после того, как будут исчерпаны другие возможности для оспаривания. В других системах предлагается выбрать из этих двух способов оспаривания или обжалования.

65. С учетом необходимости обеспечения ускоренного упрощенного производства по делам о несостоятельности в настоящем [тексте] рекомендуется предусмотреть в рамках упрощенного режима несостоятельности меры, не позволяющие затягивать пересмотр решений компетентного органа (см. пункты [61–63] выше). Во избежание злоупотребления механизмом пересмотра ходатайство о пересмотре решения компетентного органа само по себе не должно вести к преобразованию упрощенного производства по делу о несостоятельности в другой вид производства.

c) Пересмотр решения независимого специалиста

66. В зависимости от особенностей институциональной основы управления упрощенным производством по делам о несостоятельности решения независимого специалиста могут подлежать пересмотру компетентным органом в обычном порядке или же процедура пересмотра может быть инициирована по ходатайству потерпевшей заинтересованной стороны (скорее всего, должника или кредитора(-ов)). Заинтересованной стороне, чье ходатайство о пересмотре решений независимого специалиста было отклонено или не было удовлетворено, следует предоставить право на подачу апелляционной жалобы в соответствующий апелляционный орган, если она сочтет, что компетентный орган допустил ошибку.

67. В соответствии с настоящим [текстом] (см. выше пункт 25 (b)) компетентный орган может поручить независимому специалисту совершить конкретные действия в связи с ходатайством о пересмотре или воздержаться от таких действий. Компетентный орган должен также располагать полномочиями подтверждать, отменять или изменять решения независимого специалиста или заменять независимого специалиста, будь то по прямой просьбе потерпевшей заинтересованной стороны или по собственной инициативе. Компетентный орган может назначить независимому специалисту денежное возмещение, если этот независимый специалист несет личную ответственность за ущерб, умышленно или по неосторожности причиненный заинтересованным сторонам в ходе выполнения им своих обязанностей, или же санкции могут быть применены к независимому специалисту другими соответствующими государственными органами согласно другому законодательству.

4. Поддержка использования упрощенного режима несостоятельности [проект рекомендации 9]

68. Наряду с услугами независимого специалиста, о которых говорится выше в пунктах [46–50], в настоящем [тексте] рекомендуются и другие меры, которые следует принять для того, чтобы обеспечить легкую доступность и удобство использования упрощенного режима несостоятельности, в том числе путем предоставления стандартизированных и типовых форм. Необходимо исключить возможность случайного негативного влияния мер поддержки на гибкость упрощенного режима несостоятельности. Например, хотя ценность использования стандартизированных и типовых форм с точки зрения унификации, стандартизации, а также компиляции и обработки соответствующей информации нельзя недооценивать, было бы, возможно, контрпродуктивным требовать этого во всех ситуациях и при любых затратах. Могут существовать обстоятельства, когда ММП будет не в состоянии заполнить стандартизованные формы или следовать предложенным типовым формам (например, по причине отсутствия достаточного опыта или знаний либо наличия уникальных обстоятельств, которые невозможно учесть в имеющихся стандартизованных и типовых формах). Таким образом, полностью исключать возможность представления соответствующей информации в неунифицированном и нестандартизированном виде не следует.

69. Предоставление возможности подавать заявления и требования, представлять планы реструктуризации, направлять уведомления и извещения, а также заявлять жалобы об оспаривании и апелляции с помощью электронных средств — это, возможно, важнейшее средство для достижения целей упрощенного режима несостоятельности. Признавая тот факт, что применение современных технологий не получило равного развития как в среде разных государств, так и в самих государствах, использование электронных процедур и форм, по необходимости, следует приспособить к технологическим и социально-экономическим возможностям соответствующего государства. Поэтапный переход к применению электронных процедур может начаться с представления заявлений в режиме онлайн. Это позволит по меньшей мере хранить представленную заявителем информацию в электронном виде в компьютерной базе данных. Более совершенные электронные системы могут предлагать такие стандартизованные формы, которые являются более понятными и более легкими для заполнения (например, благодаря автоматической проверке ошибок и опечаток, предлагаемым вариантам заполнения). Наиболее совершенные электронные системы будут позволять автоматизировать другие этапы производства, осуществлять проверку соблюдения установленных применимым законодательством требований через поиск в взаимосвязанных базах данных, таких как реестры предприятий, реестры недвижимого и движимого имущества

и реестры обеспеченных сделок. Такие системы также облегчают сбор, агрегацию и дезагрегацию данных, при необходимости.

70. Государствам следует предусмотреть взаимодействие компетентного органа с другими государственными органами, такими как налоговые органы и государственные реестры. Решение этой задачи могут значительно ускорить платформы электронного правительства. Эти меры могут облегчить сбор информации об активах, пассивах и переводах ММП-должника и помочь в передаче этой информации компетентному органу. Они могут также облегчить проверку этой информации компетентным органом, что позволит быстрее принять решение по ходатайству и определению правильного направления действий.

5. Механизмы покрытия расходов на управление упрощенным производством по делу о несостоятельности [проект рекомендации 10]

71. Одна из целей введения упрощенного режима несостоятельности заключается в преодолении финансовых трудностей ММП, не имеющих никаких активов или не имеющих достаточных активов. Как отмечалось выше в пункте [12], в рамках существующих стандартных режимов несостоятельности предприятий ходатайства таких ММП об открытии производства по делу о несостоятельности могут быть отклонены из-за отсутствия достаточных средств в имущественной массе для покрытия расходов на производство по делу о несостоятельности. В настоящем [тексте] не рекомендуется увязывать доступ к упрощенному производству по делам о несостоятельности со способностью ММП покрыть административные издержки, связанные с таким производством. Правомочные должники, не имеющие достаточных средств для финансирования производства, должны иметь возможность открыть производство для рассмотрения их финансовых трудностей и получения освобождения от обязательств. Проведение упрощенного производства по делам о несостоятельности в таких случаях может также потребоваться с учетом более широких соображений, представляющих общественный интерес, таких как необходимость обеспечения соблюдения принципов справедливого коммерческого поведения или стандартов благого управления. В числе других преимуществ подобный механизм может дополнить любые существующие механизмы и любые усилия, нацеленные на выявление незаконно полученных активов и поступлений от них, определение их местонахождения и их возвращение законным заявителям требований, а также на привлечение виновных лиц к ответственности.

72. По этим причинам в настоящем [тексте] рекомендуется предусмотреть альтернативные механизмы покрытия расходов на управление упрощенным производством по делу о несостоятельности в тех случаях, когда ММП-должник не в состоянии их оплатить, в том числе использование публичных средств или создание фонда, из которого могут быть покрыты расходы на упрощенное производство по делу о несостоятельности. По крайней мере частично расходы на управление упрощенным производством по делу о несостоятельности могут быть покрыты из поступлений от реализации активов имущественной массы. В отношении кредиторов может быть установлено требование гарантировать покрытие расходов на любую дополнительную процедуру, которую они могут запросить в рамках упрощенного производства по делу о несостоятельности (например, услуги независимого специалиста), при условии их возмещения за счет имущественной массы в случае, если активов должника будет достаточно для покрытия расходов на производство или его часть. Разрешение оплаты административных расходов в рассрочку, в том числе из будущего дохода в результате реализации плана погашения задолженности или плана реорганизации, позволит ММП-должнику принять участие в покрытии хотя бы части расходов на производство по делу.

73. Услуги независимого специалиста могут оплачиваться из публичных средств или из имущественной массы в зависимости от обстоятельств или могут предоставляться на безвозмездной основе. Компетентный орган может устанавливать график оплаты услуг (фиксированный или скользящий, в зависимости от размера имущественной массы и сложности дела) в сочетании с системой стимулирования специалистов к оказанию услуг в рамках упрощенного производства по делу о несостоятельности на безвозмездной основе.

74. Хотя механизмы покрытия расходов на управление упрощенным производством по делу о несостоятельности могут предусматривать финансирование третьей стороной, сторона или стороны, оценивающие расходы или оплачивающие их, не должны иметь права оказывать неоправданное влияние на ведение производства. Именно поэтому компетентный орган должен иметь возможность контролировать расходы и оценивать их обоснованность и необходимость, в частности, исходя из ключевых целей упрощенного режима несостоятельности, объема ресурсов, имеющихся в распоряжении для целей производства, и возможных последствий расходов для производства. В рамках упрощенного режима несостоятельности для совершения выплат с целью покрытия любых административных расходов может требоваться предварительное разрешение компетентного органа. В качестве альтернативы такое предварительное разрешение может требоваться только в отношении расходов, выходящих за рамки обычного ведения дел.

D. Основные черты упрощенного режима несостоятельности

1. Стандартные процедуры и режим [проект рекомендации 11]

75. Во избежание задержек и в то же время для обеспечения прозрачности и предсказуемости в настоящем [тексте] рекомендуется предусмотреть для упрощенного режима несостоятельности стандартные процедуры и режимы, которые могут быть отменены по решению компетентного органа по его собственной инициативе или по просьбе любой заинтересованной стороны. Компетентный орган может модифицировать производство путем введения, например, обязательного этапа медиации или замены режима должника, сохраняющего владение, подходом, предполагающим участие независимого специалиста. Для того чтобы любая заинтересованная сторона могла своевременно возразить против стандартных процедур или режима или обратиться с просьбой о применении иных процедур и режимов, в настоящем [тексте] предусматривается обязанность в достаточной мере заблаговременно информировать все заинтересованные стороны обо всех стандартных процедурах и режиме. Эти требования, касающиеся уведомлений, встречаются по всему тексту.

2. Короткие сроки [проект рекомендации 12]

76. С учетом цели создания оперативного упрощенного режима несостоятельности в настоящем [тексте] рекомендуется оговорить короткие сроки для всех процессуальных этапов. Эти сроки должны быть короче сроков, предусматриваемых в рамках стандартного производства по делам о несостоятельности предприятий, и должны существовать лишь ограниченные основания для их продления (например, в чрезвычайных обстоятельствах, таких как пандемия). Законом может допускаться только определенное максимальное допустимое количество продлений (например, один или два раза). В настоящем [тексте] предусматриваются определенные последствия, в том числе преобразование одного вида производства в другой, для случаев, когда установленные сроки не могут быть соблюдены.

3. Сокращение формальных требований [проект рекомендации 13]

77. Исходя из цели создания оперативного и экономически эффективного упрощенного режима несостоятельности и с учетом того, что операции и финансовые механизмы ММП обычно являются менее сложными, в настоящем [тексте] рекомендуется предусматривать меньшее количество и более простой характер процессуальных формальностей по сравнению с формальностями, соблюдение которых требуется в рамках стандартного производства по делам о несостоятельности предприятий. В нем не предусматривается, например, создание комитета кредиторов, созыв собрания кредиторов и организация голосования. Благодаря этому значительно упрощаются процедуры открытия производства правомочными должниками, признания требований и ликвидации, особенно в случаях, когда сумма, подлежащая распределению, или отсутствует, или является незначительной. Государствам в нем предлагается пересмотреть необходимость направления публичных уведомлений во всех случаях и значительно упростить процедуру опубликования информации в тех случаях, когда применяется требование относительно публичного уведомления.

4. Должник, сохраняющий владение, при упрощенном реорганизационном производстве [проекты рекомендаций 14, 15 и 16]

Должник, сохраняющий владение, как стандартный подход [проект рекомендации 14]

78. В настоящем [тексте] рекомендуется использовать в качестве стандартного подхода при упрощенном реорганизационном производстве подход «должник, сохраняющий владение». Это оправдывается особенностями деятельности ММП. Кроме того, имущественной массы в деле о несостоятельности ММП-должника может оказаться недостаточно для оплаты расходов, связанных с назначением управляющего в деле о несостоятельности. В назначении управляющего в деле о несостоятельности, возможно, также не будет необходимости ввиду простоты коммерческих операций, надзор за которыми может в достаточной мере осуществляться компетентным органом. Более того, риск быть отстраненным от управления может стать сдерживающим фактором, удерживающим ММП-должника от своевременной подачи заявления об открытии производства по делу о несостоятельности.

79. В некоторых юрисдикционных системах управляющий в деле о несостоятельности может быть обязательным участником производства по делу о несостоятельности, и, хотя подход «должник, сохраняющий владение», все еще возможен, его, видимо, придется сочетать с привлечением независимого специалиста, который будет внимательно следить за процессом и постоянно информировать компетентный орган.

Права и обязанности должника, сохраняющего владение [проект рекомендации 15]

80. Общие права и обязанности должника рассматриваются в рекомендациях [19 и 20] (см. ниже пп. [92–97]). Кроме того, у должника, сохраняющего владение, будут отличающиеся права и обязанности. В частности, должник, сохраняющий владение, будет обязан учитывать интересы других заинтересованных сторон в повседневной деятельности предприятия, защищать и сохранять активы имущественной массы, а в случаях, если активы являются предметом обеспечения или иного интереса (например, аренды), принимать специальные меры для защиты экономических прав держателя такого интереса. В этой связи в настоящем [тексте] содержатся перекрестные ссылки на положения Руководства, касающиеся использования активов и распоряжения ими (рекомендации 52–62), финансирования

после открытия производства (рекомендации 63–68) и режима контрактов (рекомендации 69–86 и 100–107), которые будут применяться при упрощенном производстве по делу о несостоятельности, и поэтому в настоящем тексте эти положения не воспроизводятся. При подходе, основанном на принципе «должник, сохраняющий владение», ссылки на управляющего в деле о несостоятельности, содержащиеся в этих положениях, следует рассматривать как ссылки на должника, сохраняющего владение.

81. Должник, сохраняющий владение, может получать помощь компетентного органа или независимого специалиста при управлении предприятием на повседневной основе и находиться при этом под надзором компетентного органа или независимого специалиста. Надзор может осуществляться в различных формах, например в форме проверок, ревизий и получения от должника периодических отчетов о проведенных операциях, других деловых операциях и событиях (например, об утрате активов или уменьшении числа наемных работников) за определенный период времени (еженедельно, ежемесячно и т. д.). В отношении некоторых операций (оплата торговых поставок) может быть установлен более строгий контроль по сравнению с более рутинными действиями (такими, как оплата аренды или коммунальных услуг (электричество, телефонная связь и т. д.)). Для заключения некоторых сделок, возможно, потребуются предварительное разрешение независимого специалиста (например, в отношении продажи скоропортящихся активов); для других сделок может потребоваться предварительное разрешение компетентного органа (например, в отношении денежной наличности или имущества, находящегося в совместном владении должника и другого лица; отказа от активов, утративших стоимость имущества). Некоторые сделки, совершаемые вне рамок обычной коммерческой деятельности (например, продажа обремененных активов), могут быть полностью запрещены, поскольку в связи с ними могут возникнуть сложности, которые невозможно быстро урегулировать с помощью упрощенного производства по делу о несостоятельности. К этой же категории может быть отнесено и финансирование после открытия производства, поскольку оно может привести к возникновению споров с существующим(-ми) обеспеченным(-ми) кредитором(-ами) и проведению оценки на предмет возможного повышения стоимости имущественной массы в результате этой сделки. В качестве альтернативы финансирование после открытия производства может осуществляться при условии проведения специальной оценки компетентным органом с привлечением независимого специалиста, когда это необходимо, для определения: а) требуются ли новые денежные средства для продолжения функционирования предприятия или его выживания либо для сохранения или приумножения стоимости имущественной массы; б) если да, то какой кредит — необеспеченный или обеспеченный — следует привлекать; в) в случае привлечения обеспеченного кредита — какие активы следует использовать в качестве обеспечения (необремененные активы, частично обремененные или полностью обремененные активы); и д) требуется ли особая защита для обеспеченных кредиторов в тех случаях, когда для привлечения дополнительного финансирования используются уже обремененные активы.

82. Должнику, сохраняющему владение, и другим заинтересованным сторонам необходимо будет знать, какими правами будет обладать должник, сохраняющий владение, в отношении повседневной деятельности предприятия и какие гарантии будут приняты для недопущения злоупотребления этими правами и обеспечения выполнения должником, сохраняющим владение, возложенных на него обязанностей. Поэтому важно будет четко определить содержание и условия обязанностей должника, сохраняющего владение, а также оговорить, перед кем такой должник несет каждую обязанность. Для того, чтобы содействовать осуществлению должником, сохраняющим владение, дальнейшего управления повседневной деятельностью предприятия, не усложняя при этом получение разрешений на

осуществление обычной деятельности, необходимо будет также добиться четкости в отношении допустимого распоряжения активами в ходе обычной хозяйственной деятельности или вне ее и возможности принятия на себя обязательств (любых или сверх определенных стоимостных объемов). При этом при необходимости права и обязанности должника, сохраняющего владение, могут быть скорректированы. Компетентный орган может, например, ввести временный мораторий, запрещающий должнику распоряжаться конкретным активом.

Ограниченное или полное отстранение должника, сохраняющего владение [проект рекомендации 16]

83. В некоторых случаях подход «должник, сохраняющий владение» может быть неуместным, например когда ММП-должник несет ответственность за незаконное присвоение или сокрытие имущества или плохое управление, которое вызвало финансовые трудности. Он может быть также неуместным в случае принудительного открытия производства, когда ММП-должник может быть враждебно настроен по отношению к кредиторам или когда кредиторы навязали ММП-должнику конкретный план реорганизации. В таких случаях компетентный орган может назначить третью сторону, например независимого специалиста, для отстранения ММП-должника от выполнения некоторых или всех функций, связанных с повседневной деятельностью предприятия. Решение об ограниченном или полном отстранении должника, сохраняющего владение, может быть принято на начальной или на более поздней стадии упрощенного реорганизационного производства. В настоящем [тексте] рекомендуется уполномочить компетентный орган принимать решения по вопросу об отстранении и условиях отстранения в каждом конкретном случае, но оговорить обстоятельства, оправдывающие ограниченное или полное отстранение, а также лиц, которые могут отстранять должника, сохраняющего владение, непосредственно в законодательстве во избежание злоупотреблений, включая несправедливое и дискриминационное обращение с должником.

5. Возможное участие должника в ликвидации имущественной массы в деле о несостоятельности [проект рекомендации 17].

84. С учетом особенностей предприятия ММП-должника, а также особых навыков ММП-должника или его уникальных знаний о своем предприятии и рынке может потребоваться участие должника в ликвидации имущественной массы в деле о несостоятельности. Поэтому в настоящем [тексте] предусматривается возможность привлечения ММП-должника к ликвидации имущественной массы в деле о несостоятельности. Объем такого участия может быть разным. Компетентному органу следует разрешить определять необходимость участия ММП-должника и объем такого участия в каждом конкретном случае. Он может, например, обратиться к должнику с просьбой проконсультировать по вопросам организации продажи определенных активов или оказать помощь в подготовке графика ликвидации или его конкретных аспектов (например, перечня требований и их сумм с учетом предполагаемой роли должника в подготовке такого перечня в соответствии с рекомендацией [48]).

6. Предполагаемое одобрение [проект рекомендации 18]

85. Несмотря на предполагаемую активную роль компетентного органа в деле управления упрощенным производством по делу о несостоятельности, в настоящем [тексте] признается, что некоторые вопросы (например, план реорганизации) потребуют одобрения со стороны кредиторов. В нем рекомендуется оговорить такие вопросы в законодательстве вместе с соответствующими требованиями в отношении одобрения.

86. В законодательстве о несостоятельности в целом предусматривается, что кредиторы, чьи права не изменяются или не затрагиваются той или иной конкретной мерой (например, планом реорганизации), не вправе участвовать в процедуре одобрения этой меры (см., например, рекомендацию 147 Руководства в этой связи). Право участвовать в процедуре одобрения будут иметь те кредиторы, чьи права или интересы будут затронуты. В настоящем [тексте] осуществление такого права уравнивается с необходимостью эффективного управления упрощенным производством по делу о несостоятельности. В частности, для этой цели в нем рекомендуется предусмотреть в качестве стандартного механизма одобрения кредиторами вопросов, требующих их одобрения, механизм предполагаемого одобрения.

87. В рамках этого механизма: а) вопрос, требующий одобрения кредитора, доводится до сведения кредиторов в соответствии с процедурами и сроками, установленными для этой цели в законодательстве или компетентным органом; б) кредиторы уведомляются о процедуре и сроках для препровождения своего мнения компетентному органу по этому вопросу; с) до их сведения доводится также информация о последствиях отсутствия выражения мнения (см., например, рекомендацию [73]); и d) считается полученным одобрение тех кредиторов, которые не сообщили о своем несогласии или возражениях компетентному органу в соответствии с процедурой и сроками, о которых они были уведомлены.

88. Процедуры и сроки для уведомления кредиторов о соответствующих вопросах и препровождения кредиторами своих мнений компетентному органу могут быть установлены в законодательстве или компетентным органом. Например, в законодательстве о несостоятельности могут быть указаны минимальные и максимальные сроки, а компетентному органу могут быть предоставлены дискреционные полномочия на установление конкретного срока в пределах этого диапазона в зависимости от ситуации и с учетом того, что все сроки в рамках упрощенного производства по делу о несостоятельности, как ожидается, будут короткими (см. рекомендацию [12]).

89. В общем законодательстве о несостоятельности будет определено, каким образом будет оцениваться соблюдение сроков, т. е. будут ли они отсчитываться с момента отправления или с момента получения, а также будут предусмотрены последствия в случае направления сообщений с опозданием. В разных юрисдикционных системах применяются разные подходы к такому определению, которые могут иметь существенные правовые последствия (например, возражение или выражение несогласия, полученные с опозданием, могут не учитываться). Для ускорения разбирательства могут быть предусмотрены стандартные формы для заявления возражений или несогласия, а также может быть разрешено использование электронных средств связи. В последнем случае могут возникнуть некоторые проблемы с получением и отправкой сообщений, которые не были составлены на бумаге (проблемы с получением надлежащим образом отправленной информации, возникающие из-за мер безопасности (использования системы сетевой защиты и т. д.)).

90. Для получения одобрения по некоторым вопросам, возможно, будет требоваться, чтобы кредитор(-ы) представлял(-ли) определенное число от общего числа кредиторов или на него(них) приходился определенный процент долга. Механизм предполагаемого одобрения не заменяет этих требований. Он представляет собой лишь альтернативный способ их выполнения по сравнению с традиционным официальным голосованием. Благодаря тому, что этот механизм позволяет считать молчание одобрением, он эффективно устраняет препятствия на пути к оперативному проведению упрощенного производства по делу о несостоятельности, которые возникают в результате отказа кредитора от участия в производстве. Такой

механизм предусматривает отказ от всех процедурных этапов, связанных с организацией официального голосования, что позволяет существенно сократить формальности, связанные с получением одобрения.

91. В настоящем [тексте] термин «возражение» используется для обозначения отклонения предлагаемого порядка действий на любом юридическом основании (например, ошибочное присвоение приоритета конкретному требованию или нарушение принципа *pari passu*, закрепленного в законодательстве о несостоятельности для распределения поступлений в рамках упрощенной ликвидации). Термин «несогласие» используется в настоящем [тексте] для обозначения отклонения любых аспектов предлагаемого порядка действий на внеюрисдикционном основании (например, в отношении проведения продажи в частном порядке вместо публичных торгов, когда законодательством о несостоятельности допускаются оба варианта). От стороны, заявляющей возражение, возможно, потребуется привести юридические доводы в обоснование своей позиции, тогда как для выражения несогласия с предлагаемым порядком действий, возможно, достаточно просто выразить недовольство. Возражения одного кредитора может оказаться достаточно для того, чтобы воспрепятствовать одобрению предложенного порядка действий, тогда как несогласие одного кредитора не позволяет добиться такого результата, если в ином отношении получен пороговый уровень поддержки, необходимый для одобрения. (См. далее пункты 274–279 ниже.)

Е. Участники

1. Права и обязанности заинтересованных сторон [проект рекомендации 19]

92. В интересах обеспечения определенности и защиты различных заинтересованных сторон, участвующих в упрощенном производстве по делу о несостоятельности, в настоящем [тексте] рекомендуется оговорить права и обязанности ММП-должника, кредиторов и других заинтересованных сторон [, в том числе наемных работников] в законодательстве, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности. В нем приведены примеры общих прав всех заинтересованных сторон, в частности право на участие в производстве, право быть заслушанной, право на ходатайство об обжаловании и получение информации при условии некоторых ограничений, предусмотренных применимым законодательством в отношении защиты определенной информации (например, коммерческой, конфиденциальной и частной информации). Также в настоящем [тексте] с учетом рекомендации 109 Руководства признается, что индивидуальные предприниматели будут иметь право на сохранение определенной собственности, исключенной из имущественной массы по закону. Общие обязанности включают в себя, в частности, обязанность не совершать мошеннических действий или умышленных неправомерных деяний (к числу умышленных неправомерных деяний относится умышленное неразглашение определенной информации, имеющей отношение к производству, безрассудное обращение с активами имущественной массы или использование в своих интересах конфиденциальной информации, полученной в качестве заинтересованной стороны в рамках производства).

93. В дополнение к этим общим правам и обязанностям должник и кредиторы будут иметь ряд относящихся непосредственно к ним и поэтому отличающихся прав и обязанностей. Конкретные обязанности должника в рамках упрощенного производства по делу о несостоятельности перечислены в рекомендации [20] настоящего текста. Она дополняется рекомендацией [102], в которой перечислены некоторые основные обязанности по предупреждению несостоятельности для лиц, которые осуществляют

контроль над управлением операциями ММП и надзор за ними, а также рекомендациями [14–16], касающимися должника, сохраняющего владение, в рамках упрощенного реорганизационного производства. Положения о конкретных правах и обязанностях кредиторов встречаются во всем тексте, в частности в положениях об одобрении вопросов, требующих одобрения кредиторов. *[Настоящий раздел, возможно, необходимо будет расширить, включив в него ссылки на права и обязанности других заинтересованных сторон, в частности наемных работников, в зависимости от мнений Рабочей группы о соответствующих положениях.]*

2. Обязанности должника [проект рекомендации 20]

94. В настоящем [тексте] предусматривается, что для того чтобы упрощенное производство по делу о несостоятельности могло проводиться эффективно и результативно, как на начальном этапе, так и на всех последующих этапах производства на ММП-должника должна распространяться общая обязанность сотрудничать с компетентным органом и оказывать ему содействие в выполнении им своих функций и воздерживаться от совершения действий, которые могут нанести ущерб ведению производства. Важной частью обязанности сотрудничать является предоставление компетентному органу возможности осуществлять эффективный контроль над имущественной массой, если это необходимо, путем передачи контроля над активами и любых учетных записей и бухгалтерских книг. Должник также обязан соблюдать условия графика ликвидации или плана реорганизации.

95. В настоящем [тексте] также рекомендуется предусмотреть возможность установления в законодательстве о несостоятельности для ММП-должника дополнительных обязанностей помимо обязанности сотрудничать, оказывать помощь и предоставлять необходимую информацию в ходе упрощенного производства по делу о несостоятельности, включая обязанность информировать компетентный орган о любом изменении местонахождения предприятия или места жительства. Такие дополнительные обязанности могут применяться автоматически или могут быть предписаны по усмотрению компетентного органа, когда это необходимо для управления имущественной массой или для других целей производства. Эти обязанности должны быть соразмерны их основной цели и цели общей обязанности сотрудничать, оказывать помощь и предоставлять необходимую информацию. К некоторым из них будут применяться нормы в области прав человека (например, требование о раскрытии корреспонденции или другие требования, которые могут нарушать неприкосновенность частной жизни или личную свободу). Компетентному органу, возможно, необходимо будет предоставить специальные полномочия на вынесение постановлений о применении ограничений к индивидуальным предпринимателям.

96. В рамках подхода «должник, сохраняющий владение», который в настоящем [тексте] предусматривается как стандартный подход при упрощенном реорганизационном производстве, у ММП-должника будут дополнительные права и обязанности, в частности связанные с повседневной деятельностью предприятия, о чем говорится в рекомендации [20 (е)]. Они рассматриваются в рекомендации [15] и сопровождающем ее комментарии.

97. В тех случаях, когда ММП-должник не выполняет свои обязанности, в законодательстве о несостоятельности следует рассмотреть вопрос о том, как поступать в таком случае и каковы правовые последствия действий, предпринятых в нарушение обязанностей, с учетом характера различных обязанностей и соответствующих санкций. Для случаев, когда ММП-должник не соблюдает ограничения и заключает договоры, требующие согласия компетентного органа, без предварительного получения такого согласия, в законодательстве о несостоятельности следует рассмотреть вопрос о действительности таких сделок и предусмотреть соответствующие

санкции за поведение ММП-должника, включая отстранение от управления предприятием, более жесткие условия освобождения от обязательств и преобразование производства в ликвидацию при условии, что это отвечает наилучшим интересам кредиторов. Такие санкции могут применяться также в тех случаях, когда ММП-должник утаивает информацию. В более серьезных случаях сокрытия информации к лицу, осуществляющему контроль над ММП-должником, могут быть применены уголовные санкции.

Г. Право на участие в процедурах, подача заявления и открытие производства

1. Право на участие в процедурах [проект рекомендации 21]

98. Право на участие в процедурах будет тесным образом связано с определением ММП, принятым в конкретной юрисдикционной системе. Как отмечалось выше, подходы к определению ММП в разных странах существенно отличаются. Для этой цели могут использоваться пороговые величины и другие критерии (например, размеры общей задолженности или обязательств не должны превышать установленный максимум, а предельное число наемных работников или количество активов и размеры доходов не должны превышать определенный уровень, установленный в законодательстве). Кроме того, некоторые виды предпринимательской деятельности (например, связанные с недвижимостью) могут не охватываться упрощенными процедурами несостоятельности. Именно поэтому в настоящем [тексте] эти вопросы оставлены на усмотрение государств, но при этом рекомендуется свести к минимуму количество квалификационных критериев для ММП-должников. Государствам следует также указать в своем законодательстве тот момент, в который должно выноситься определение относительно того, отвечает ли заявитель квалификационным критериям.

99. В настоящем [тексте] предусматривается, что кредиторы правомочных должников также могут подавать заявление об открытии упрощенного производства по делу о несостоятельности в отношении этих должников на условиях, которые должны быть указаны в законодательстве о несостоятельности. Подача заявлений кредиторами разрешается главным образом по той причине, что в некоторых случаях ММП-должник не будет подавать заявление об открытии производства или не сможет этого сделать, что может привести к дальнейшему ущемлению прав кредиторов и распылению активов имущественной массы, если только кредиторы не смогут принять соответствующие меры, включая введение моратория на действия ММП-должника в отношении его активов. С учетом ограниченной базы кредиторов и высокой вероятности отказа кредиторов от участия в процедурах несостоятельности ММП может часто возникать ситуация, когда в открытии упрощенного производства по делу о несостоятельности ММП будет заинтересован только один кредитор. Поэтому в настоящем [тексте] не рекомендуется устанавливать минимальное число кредиторов, которые должны подать заявление об открытии упрощенного производства по делу о несостоятельности, для того чтобы такое производство было открыто. Такое требование может применяться в некоторых юрисдикционных системах, где число кредиторов превышает установленную пороговую величину, с тем чтобы свести к минимуму риски того, что один кредитор попытается использовать упрощенное производство по делу о несостоятельности взамен механизма принудительного взыскания задолженности.

2. Критерии и процедуры открытия производства [проект рекомендации 22]

100. Одной из ключевых целей упрощенного режима несостоятельности, которые перечислены в рекомендации [1] настоящего [текста], является

обеспечение наличия и доступности возможности упрощенного производства по делам о несостоятельности без каких-либо сложностей для ММП. Важную роль в достижении этой цели играют критерии и процедуры открытия производства. В настоящем [тексте] рекомендуется установить прозрачные и недвусмысленные критерии и процедуры для открытия производства, способствующие удобному, эффективному с точки зрения затрат и оперативному доступу к упрощенному производству по делу о несостоятельности. Это необходимо для того, чтобы поощрить ММП к добровольному открытию производства на ранней стадии возникновения финансовых трудностей. Также критерии и процедуры для открытия производства должны быть простыми и четкими. Чем больше элементов включается в критерии и процедуры для открытия производства, тем труднее их будет выполнить, особенно если эти элементы носят субъективный характер. Как следствие, такие заявления об открытии упрощенного производства по делу о несостоятельности, возможно, будут оспариваться, что, в свою очередь, приведет к задержкам, неопределенности и расходам.

101. В настоящем [тексте] признается необходимость обеспечения баланса между простотой доступа и надлежащими и достаточными гарантиями для предотвращения ненадлежащего использования производства, например в случаях, когда один кредитор попытается прибегнуть к упрощенному производству по делу о несостоятельности вместо того, чтобы использовать механизм принудительного взыскания задолженности, или когда ММП пожелает воспользоваться преимуществом моратория на производство в отношении него. Упрощенное реорганизационное производство может быть открыто должником с целью отсрочки неизбежной ликвидации.

102. При этом, по мнению составителей настоящего [текста], такую обеспеченность лучше устранять с помощью мер, удерживающих от ненадлежащего использования, а не сложными критериями и процедурами открытия производства. Меры, удерживающие от такого ненадлежащего использования производства кредитором или должником, упоминаются по всему настоящему [тексту], в том числе в положениях о полномочиях компетентного органа, позволяющих принимать решение по вопросу об открытии производства, и, если оно возбуждается автоматически по ходатайству должника, — о прекращении открытого производства. Важной мерой является предоставление компетентному органу полномочий на принятие решения по ходатайству о применении моратория. Положения о возмещении ущерба, причиненного в результате ненадлежащего открытия упрощенного производства по делу о несостоятельности, могут также иметь силу в отношении ненадлежащего открытия упрощенного производства по делу о несостоятельности. Они могут предусматривать возмещение затрат и издержек, понесенных в том числе из-за прекращения предпринимательской деятельности.

103. Поэтому в настоящем [тексте] рекомендуется обеспечить рассмотрение заявлений об открытии упрощенного производства по делу о несостоятельности оперативным, действенным и эффективным с точки зрения затрат образом. Для этой цели следует избегать установления требований, которые будут, скорее всего, обременять компетентный орган, таких как обязанность проводить расследование финансового положения должника, при том понимании, что возможность для проведения подобных оценок будет предоставлена после открытия производства. Ходатайство должника может служить признанием финансовых трудностей должника и приводить к открытию производства, если только не может быть доказано, что должник злоупотребляет законодательством о несостоятельности. В то же время в случае, если должник оспаривает ходатайство кредитора, компетентный орган, как ожидается, должен будет принять меры для определения того, следует ли открывать производство, и если да, то какой вид производства будет целесообразным с учетом конкретных обстоятельств положения

должника. Эти гарантии необходимы для предупреждения возможных злоупотреблений со стороны кредиторов и обеспечения учета основного права должника быть заслушанным.

3. Открытие производства по заявлению должника [проекты рекомендаций 23–25]

Отсутствие требования, обязывающего доказывать неплатежеспособность [проект рекомендации 23]

104. Двумя общепринятыми стандартами для открытия производства по делу о несостоятельности являются критерий, касающийся прекращения платежей, и критерий, касающийся состояния бухгалтерского баланса. Если в законодательстве о несостоятельности принят один критерий, то в Руководстве рекомендуется использовать не критерий, касающийся состояния бухгалтерского баланса, а критерий, касающийся прекращения платежей. Если законодательство о несостоятельности предусматривает оба критерия, то в Руководстве указывается, что производство может быть открыто при условии выполнения одного из критериев (см. рекомендацию 16 Руководства).

105. Балансовый критерий может оказаться малопригодным на практике для ММП-должников, поскольку они зачастую могут не иметь надлежащей учетной документации. Кроме того, личные активы и обязательства, вполне вероятно, могут быть объединены с коммерческими активами и обязательствами, особенно если ММП-должник является индивидуальным предпринимателем. При сопоставлении критериев прекращения платежей может оказаться более эффективным. Законодательство может допускать принятие от ММП-должника декларации о том, что он не способен погасить свою задолженность, и предусматривать конкретные показатели неспособности ММП-должника погасить свою задолженность или устанавливать соответствующую презумпцию в том случае, когда должник приостанавливает выплату своих долгов.

106. В настоящем [тексте] не рекомендуется требовать от ММП-должника доказательств своей несостоятельности. В нем рекомендуется разрешить ММП ходатайствовать об упрощенном производстве по делу о несостоятельности на «ранней стадии возникновения финансовых трудностей» (см. рекомендацию [23]). Определение «ранней стадии возникновения финансовых трудностей» оставляется на усмотрение государств. Под «ранней стадией возникновения финансовых трудностей» может пониматься стадия финансовых трудностей, предшествующая той, на которой ММП-должник может отвечать критериям несостоятельности и вероятной несостоятельности, которые уже охвачены в рекомендации 15 Руководства. Государства могут оставить на усмотрение компетентного органа определение того, отвечает ли заявитель этому критерию для подачи ходатайства.

107. Рекомендуемый подход, в соответствии с которым ММП-должник не обязан представлять доказательства своей несостоятельности, устраняет необходимость сбора и представления подробных финансовых документов для доказательства факта несостоятельности или наличия финансовых проблем. Он может стимулировать и упростить предоставление ММП своевременного доступа к упрощенному режиму несостоятельности и снять обеспокоенность по поводу стигматизации, связанной с несостоятельностью. В настоящем [тексте] также не рекомендуется требовать от должника доказательств «добросовестности» на начальном этапе. Административная эффективность упрощенного производства по делу о несостоятельности не будет достигнута, если доступ ММП к упрощенному производству по делу о несостоятельности будет зависеть от представления доказательств добросовестности, поскольку представление и проверка таких доказательств могут занять много времени и потребовать

проведения большой работы с отчетностью. В то же время предусматривается, что негативные последствия вполне могут возникнуть на более поздних этапах производства, если должник не действовал добросовестно, будь то перед началом производства или на каком-либо другом этапе (например, может быть отказано в освобождении от обязательств или решение об освобождении может быть отменено (см. рекомендацию [86])).

108. Применяемый в настоящем [тексте] подход предусматривает, что в тех случаях, когда компетентный орган должен принять решение об открытии производства, он будет иметь возможность рассмотреть заявление и предоставить кредиторам время для представления возражений против открытия упрощенного производства по делу о несостоятельности или какого-либо конкретного вида такого производства (см. рекомендацию [33]). Ходатайство может быть отклонено на основании неправомерности должника или ненадлежащего использования упрощенного режима несостоятельности, как это предусмотрено в рекомендации [27]. Если заявление предполагает автоматическое открытие производства, то компетентный орган будет иметь возможность рассмотреть ходатайство и заслушать мнения кредиторов после открытия производства. Если на этом этапе компетентный орган установит, что критерии правомочности не были соблюдены или информация, представленная вместе с заявлением, была ложной или содержала неверные данные, или должник, подав заявление, иным образом злоупотребил упрощенным режимом несостоятельности, компетентный орган может прекратить производство и назначить санкции, как это предусмотрено рекомендациями [35 и 38]. В обоих случаях таким образом могут быть рассмотрены попытки злоупотребления процедурой подачи заявлений. На более позднем этапе, если будет доказано, что производство, об открытии которого ходатайствовал должник, не может или не должно продолжаться, компетентный орган может вынести решение о его преобразовании в другой вид производства (например, преобразовать упрощенное реорганизационное производство в ликвидацию или наоборот, или преобразовать упрощенное производство по делу о несостоятельности в стандартное производство) или о прекращении производства (например, если реорганизация платежеспособного должника не увенчалась успехом).

Информация, подлежащая включению в заявление [проект рекомендации 24]

109. В соответствии с целями упрощенного режима несостоятельности, заключающимися в обеспечении оперативных, простых, гибких и недорогих процедур несостоятельности, а также наличия и доступности возможности такого производства без каких-либо сложностей, в настоящем [тексте] рекомендуется свести обязанность по раскрытию информации при подаче заявления к представлению минимальной важнейшей информации. Исходя из признания того, что в соответствии с настоящим [текстом] на должника распространяется общая обязанность сотрудничать и предоставлять информацию компетентному органу в течение всего производства (см. рекомендацию [20]), информация, представляемая вместе с заявлением, может при необходимости быть дополнена другой информацией на более поздних этапах производства. В противном случае условия доступа к упрощенному режиму несостоятельности будут обременительными для ММП.

110. Информация, подлежащая представлению при подаче заявления, должна быть достаточной для того, чтобы компетентный орган мог оценить правомочность должника открывать упрощенное производство по делу о несостоятельности. Характер этой информации будет зависеть от квалификационных критериев, устанавливаемых государствами. Кроме того, от должника, возможно, потребуется представление перечня его активов, обязательств и кредиторов. Для подачи заявления об открытии

упрощенного реорганизационного производства может потребоваться представление определенной минимальной дополнительной информации.

111. После открытия производства компетентный орган по собственной инициативе или по просьбе кредитора может запросить у должника дополнительную информацию, в частности для оценки любой необходимости начала процедур по расторжению сделок или для преобразования открытого производства в другой вид производства. В некоторых случаях информацию о финансовом положении ММП, возможно, необходимо будет дополнить информацией о деловых операциях ММП, например о специфике профессиональной деятельности, контрактах и списках клиентов. Такая информация будет иметь особое значение в контексте упрощенного реорганизационного производства для определения перспектив предприятия и его шансов на успешную реорганизацию, но может оказаться также полезной в контексте упрощенного ликвидационного производства, например для организации продажи активов. Объем подлежащей раскрытию дополнительной информации может зависеть от ситуации. Более обширная информация может требоваться в случаях, когда кредиторы выдвинули возражения против открытия упрощенного производства по делу о несостоятельности или какого-либо конкретного вида такого производства, или когда в связи с таким заявлением возникают подозрения в мошенничестве, представлении ложной информации или сомнения в отношении действительного финансового положения заявителя.

112. Должнику следует предоставить достаточно времени для сбора всей запрашиваемой информации. Продолжительность соответствующего срока будет зависеть от характера запрашиваемой информации и состояния учетной документации должника. Выполнению этих обязанностей ММП по раскрытию информации могут помочь стандартные формы для предоставления информации, в которых указана конкретная требуемая информация. Кроме того, может потребоваться помощь независимого специалиста для сбора запрашиваемой информации и обеспечения актуальности, полноты, точности и надежности такой информации, в том числе путем оценки активов должника, его финансового положения и состояния коммерческих дел. Способность должника выполнить обязанности по раскрытию информации может благоприятно отразиться на условиях освобождения от обязательств, а в контексте упрощенной реорганизации может способствовать укреплению уверенности кредиторов и компетентного органа в способности должника продолжать управление предприятием.

Дата фактического открытия производства [проект рекомендации 25]

113. В настоящем [тексте] предусматривается, что в зависимости от требований внутреннего законодательства тот вид упрощенного производства по делу о несостоятельности, заявление об открытии которого было подано должником, будет открыт автоматически по заявлению должника или незамедлительно по решению компетентного органа. В случаях, когда для открытия производства требуется решение компетентного органа, избежать задержек между подачей заявления и открытием производства можно было бы путем отказа от требования, обязывающего ММП-должника доказывать свою несостоятельность, и путем предоставления компетентному органу возможности принимать решение по принципу *ex parte* на основе предварительного рассмотрения заявления.

4. Открытие производства по заявлению кредитора [проект рекомендации 26]

114. Как предусмотрено в рекомендации [21] в настоящем [тексте], кредиторы правомочных должников должны иметь право подавать заявление об открытии упрощенного производства по делу о несостоятельности, включая как упрощенную ликвидацию, так и упрощенную реорганизацию, на

условиях, которые будут определены в законодательстве. В настоящем [тексте] рекомендуется предусмотреть определенные гарантии, когда упрощенное производство по делу о несостоятельности открывается по ходатайству кредитора. Во-первых, в случае подачи кредиторами заявления об открытии производства по делу о несостоятельности ММП-должник должен иметь основное право быть немедленно уведомленным о подаче такого заявления. Если ММП-должник исчез или уклоняется от получения личного уведомления, то может оказаться достаточным публичное уведомление или направление уведомления по последнему известному адресу ММП-должника.

115. Во-вторых, ММП-должнику следует предоставить возможность ответить на заявление, оспорить его или согласиться с ним или просить об открытии иного вида производства, нежели тот, который запрашивается в заявлении кредитора. Предельный срок для ответа ММП-должника, устанавливаемый компетентным органом, должен быть коротким и строго соблюдаться для защиты прав кредиторов. ММП должны иметь возможность воспользоваться помощью независимого специалиста при составлении ответа на заявление кредитора об открытии производства по делу о несостоятельности.

116. Если ММП-должник соглашается с заявлением кредитора, то открывается тот вид упрощенного производства по делу о несостоятельности, который был указан кредитором(-ами), если только компетентный орган не примет иного решения. Компетентный орган должен также решить, какой тип производства подлежит открытию, если ММП-должник соглашается на открытие производства по делу о несостоятельности, но предпочитает другой вид производства, нежели тот, который был указан в заявлении кредитора. Например, ММП-должник может вместо ликвидации ходатайствовать об открытии упрощенного реорганизационного производства. В таких случаях в законодательстве может быть установлен максимальный срок и другие условия, при которых вопреки воле кредиторов может быть продолжена упрощенная реорганизация по требованию ММП-должника. В тех случаях, когда реорганизация несостоятельного ММП-должника вряд ли будет успешной или невозможна, компетентный орган должен открыть упрощенное ликвидационное производство.

117. Третья гарантия применяется в тех случаях, когда ММП-должник не согласен с открытием производства по делу о несостоятельности на том основании, что он является платежеспособным, или когда ММП-должник не отвечает на заявление кредитора. В таких случаях упрощенное производство по делу о несостоятельности не должно вестись без установления факта несостоятельности должника. Хотя настоящий [текст] позволяет ММП открывать упрощенное производство по делу о несостоятельности до наступления несостоятельности, должны быть предусмотрены гарантии, позволяющие предотвратить непроизвольное открытие такого производства платежеспособным ММП. Требование, обязывающее доказывать факт несостоятельности, если только должник не дает прямого согласия на открытие производства по делу о несостоятельности, позволяет провести обстоятельную проверку на предмет злоупотреблений со стороны кредитора(-ов).

118. Государство может указать критерий, соблюдение которого будет необходимо для доказательства факта несостоятельности ММП-должника. В случае несостоятельности ММП таким критерием, скорее всего, будет прекращение платежей, например, кредитор(-ы) может(-гут) быть обязан(-ы) доказать компетентному органу, что его(их) права были уже нарушены, поскольку требование о погашении задолженности было предъявлено, но не было удовлетворено должником по истечении определенного срока, установленного законодательством (см. также выше пункт [105]).

119. В этом контексте государства могут сослаться на рекомендацию 17 Руководства (Презумпция неплатежеспособности должника), которая гласит следующее: «В законодательстве о несостоятельности может устанавливаться презумпция того, что если должник не оплатит один или несколько из своих долгов, срок погашения которых наступил, и если вся сумма долга не является предметом правомерного спора или зачета в сумме, равной сумме затребованного долга или превышающей ее, то должник считается в целом неспособным уплатить свои долги». Эта рекомендация 17 сопровождается сноской следующего содержания: «Если должник не уплатил долг с наступившим сроком погашения и кредитор получил судебное решение в отношении должника в связи с этим долгом, необходимости в установлении презумпции неспособности должника уплатить свои долги не возникает. Должник может опровергнуть презумпцию, доказав, например, что он в состоянии оплатить свои долги; что долг является предметом правомерного спора или зачета; или что срок погашения долга не наступил. Рекомендации в отношении уведомления об открытии производства обеспечивают должнику защиту путем установления требования о том, чтобы уведомление о подаче заявления об открытии производства направлялось должнику, и путем предоставления ему возможности опровергнуть данную презумпцию».

120. Компетентному органу необходимо будет определить, следует ли открывать упрощенное производство по делу о несостоятельности, и если да, то какой вид производства, принимая во внимание всю информацию, предоставленную ММП-должником и кредитором(-ами), и права как кредитора(-ов), так и ММП-должника. Если факт несостоятельности не доказан, то производство должно быть прекращено. Решение компетентного органа должно быть незамедлительно доведено до сведения ММП-должника и заявителя, с тем чтобы дать им возможность своевременно оспорить это решение, если они того пожелают.

5. Отклонение заявления [проекты рекомендаций 27–30]

121. В настоящем [тексте] рекомендуется в случаях, когда решение об открытии производства должен принимать компетентный орган, предоставить компетентному органу право отклонять заявления об открытии производства либо по причине отсутствия у него соответствующей юрисдикции, либо вследствие ненадлежащего использования упрощенного режима несостоятельности, либо по техническим причинам, связанным с удовлетворением квалификационных критериев. Юрисдикция компетентного органа в отношении дел о несостоятельности ММП будет определена в законодательстве, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, в соответствии с рекомендацией [5 (a)], в которой рекомендуется четко указать в этом законодательстве орган, который будет выполнять функции компетентного органа, предусмотренные в настоящем [тексте]. В соответствии с рекомендацией [21] в законодательстве, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, следует также указать лиц, имеющих право ходатайствовать об открытии упрощенного производства по делу о несостоятельности.

122. К примерам ненадлежащего использования законодательства могут относиться случаи, когда должник использует ходатайство об упрощенном производстве по делу о несостоятельности в качестве средства упреждения и необоснованного лишения кредиторов возможности скорейшего взыскания долгов или получения освобождения от обременительных обязательств, таких как трудовые договоры. Если заявление подает кредитор, то к таким примерам можно отнести случаи, когда кредитор использует упрощенное производство по делу о несостоятельности в качестве ненадлежащей замены процедуры принудительного взыскания долга (которая может быть недостаточно разработанной); попытки вытеснить с рынка

жизнеспособное предприятие; или попытки получить преференциальные платежи путем принуждения должника (в тех случаях, когда такие преференциальные платежи были произведены и должник является несостоятельным, расследование будет являться одной из ключевых функций производства по делу о несостоятельности).

123. При наличии доказательств ненадлежащего обращения к упрощенному режиму несостоятельности со стороны должника или кредитора(-ов) в законодательстве, помимо отклонения заявления, может быть предусмотрено, что на сторону, допускающую ненадлежащее обращение к таким процедурам, могут быть наложены санкции и что эта сторона должна оплатить расходы и, возможно, возместить убытки другой стороне за любой причиненный ей вред. Средства правовой защиты могут также предусматриваться положениями другого законодательства, не связанного с вопросами несостоятельности. При этом они должны быть целесообразными и соразмерными с учетом целей упрощенного режима несостоятельности и ожидаемого низкого уровня развития ММП. (См. раздел [Q] и сопроводительный комментарий к нему).

124. Во всех случаях уведомление об отклонении заявления должно быть направлено заявителю и, если заявление было подано кредитором, также еще и должнику (см. рекомендацию [28]). Если заявление должно быть отклонено по той причине, что оно не отвечает квалификационным критериям для открытия упрощенного производства по делу о несостоятельности, то будет целесообразным передать дело на разрешение в порядке стандартного производства по делу о несостоятельности предприятия с согласия заявителя, если требования к открытию такого стандартного производства по делу о несостоятельности предприятия были выполнены.

6. Уведомление об открытии производства [проект рекомендации 31]

125. Направление уведомления об открытии производства по делу о несостоятельности имеет важнейшее значение для достижения нескольких основных целей режима несостоятельности. Оно обеспечивает прозрачность производства и надлежащую информированность на равной основе всех заинтересованных сторон и позволяет им своевременно оспорить открытие производства. Именно поэтому в настоящем [тексте] рекомендуется, чтобы в законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, содержалось требование, согласно которому компетентный орган должен направлять уведомление об открытии упрощенного производства по делу о несостоятельности.

126. Предусматриваются две формы уведомления: общее уведомление (подпункт (а) рекомендации); и индивидуальные уведомления, направляемые должнику и всем известным кредиторам (подпункт (b))⁷³.

127. Цель общего уведомления заключается в обеспечении вероятности того, что соответствующая информация дойдет до сведения всех заинтересованных сторон. «Заинтересованные стороны» — это широкое понятие, охватывающее всех лиц, права, обязанности и интересы которых затрагиваются упрощенным производством по делу о несостоятельности или конкретными вопросами в рамках этого производства. Эта группа лиц не ограничивается должником и кредиторами и может включать, например, правительственный орган, который мог содействовать проведению неофициальных переговоров о реструктуризации должника, или независимого специалиста, назначенного компетентным органом для оказания должнику помощи при подаче заявления об открытии упрощенного производства по делу о несостоятельности или подготовке ответа на заявление об открытии

⁷³ В отношении нерешенного вопроса, связанного с уведомлением наемных работников, см. сноску 20 выше.

упрощенного производства по делу о несостоятельности, поданное кредитором или группой кредиторов.

128. В настоящем [тексте] рекомендуется использовать для этой цели любые надлежащие средства уведомления, но при этом не указывается какие именно. Надлежащие средства будут определяться в зависимости от ситуации. В зависимости от положений законодательства, касающихся публичного уведомления, в той или иной конкретной юрисдикционной системе, а также от обстоятельств конкретного дела могут использоваться как электронные средства, так и средства, предусматривающие работу с бумажными документами. Для публичного уведомления может требоваться публикация в официальной правительственной газете или в коммерческой или широко распространяемой газете, которая необязательно должна быть национальной или региональной, но может быть и местной. Для этой цели могут также использоваться электронные платформы, используемые для размещения информации об упрощенном производстве по делам о несостоятельности или для размещения соответствующих публичных реестров. Эта форма уведомления предполагает, что одно и то же содержание доводится до сведения неопределенной группы неизвестных лиц.

129. Вместе с тем публичное уведомление будет уместным не во всех случаях. Например, основаниями для исключений из требования относительно публичного уведомления могут послужить обеспокоенность по поводу стигматизации вследствие несостоятельности и возможного негативного воздействия стигматизации на должника и членов его семьи, расходы на публикацию, требования защиты личных данных, защита имущественной массы в деле о несостоятельности от распыления, весьма малочисленная база кредиторов и местный характер предпринимательской деятельности должника, а также другие соображения. До тех пор, пока такие исключения допускаются законом, публичное уведомление может быть заменено направлением уведомления об открытии производства с помощью электронных средств всем известным заинтересованным сторонам или предоставлением им ограниченного доступа к защищенной веб-странице, на которой размещается информация о производстве.

130. В дополнение к такому общему уведомлению в настоящем [тексте] рекомендуется, чтобы в законодательстве, предусматривающем упрощенное производство по делу о несостоятельности, содержалось требование, согласно которому основные стороны в рамках упрощенного производства по делу о несостоятельности — должники и все известные кредиторы — уведомлялись бы в индивидуальном порядке. Индивидуальное уведомление рекомендуется в качестве основной формы уведомления этой группы заинтересованных сторон, поскольку они напрямую заинтересованы в получении уведомления об открытии производства и им, возможно, необходимо будет направить уведомления индивидуального содержания.

131. Все кредиторы будут заинтересованы в получении индивидуального уведомления об открытии производства, с тем чтобы иметь возможность участвовать в производстве по делу о несостоятельности и защитить свои интересы в рамках такого производства. Некоторые кредиторы (например, поставщики) также должны быть уведомлены, с тем чтобы принять обоснованное решение относительно продолжения предоставления товаров и услуг должнику ММП во избежание дальнейшего накопления задолженности. Кроме того, у них могут быть основания возражать против открытия производства или конкретного вида производства или против открытия любого производства по делу о несостоятельности в отношении должника. Эти соображения в равной степени применимы и в тех случаях, когда производство открывается по заявлению должника или когда оно начинается по заявлению кредитора(-ов), поскольку в последнем случае кредиторы, помимо тех, кто обращается с заявлением об открытии производства, будут

непосредственно заинтересованы в том, чтобы их уведомляли в индивидуальном порядке об открытии производства.

132. В настоящем [тексте] речь идет обо всех известных кредиторах при том понимании, что в момент открытия производства компетентному органу могут быть неизвестны все кредиторы должника. Список всех кредиторов, имеющих отношение к производству, может стать известен позднее, после завершения процедур, связанных с признанием требований. На момент открытия производства компетентный орган может располагать списком кредиторов, включенным в заявление, подготовленное должником. В зависимости от состояния учетной документации должника этот список может быть неточным или неполным, однако факты неполноты или неточности могут быть установлены уже позднее в ходе производства. Если производство возбуждается по заявлению кредитора или кредиторов, компетентный орган может знать только о тех кредиторах, которые подали заявление.

133. Содержание индивидуального уведомления об открытии производства, направляемого должнику, будет зависеть от конкретной ситуации, в частности от того, кем было подано заявление — должником или кредитором. Как отмечено выше в пунктах [114–120], в случае открытия производства по заявлению кредитора, согласно настоящему [тексту] должник должен быть уведомлен в индивидуальном порядке о подаче заявления (см. рекомендацию [26 (а)]) и ему будет предоставлена возможность оспорить заявление, согласиться с заявлением или обратиться с просьбой об открытии другого вида производства нежели тот, о котором ходатайствует кредитор. В таких случаях в индивидуальном уведомлении об открытии производства, направляемом должнику, будет говориться о заявлении кредитора и любом ответе должника и о принятом компетентным органом решения относительно открытия упрощенного ликвидационного или реорганизационного производства. Если производство открывается без согласия должника, то с учетом требования, предусмотренного в рекомендации 26(с), в индивидуальное уведомление об открытии производства, направляемое должнику, должна быть включена также информация, на основании которой компетентный орган пришел к выводу, что должник является неплатежеспособным. На основе всей этой информации должник может принять решение ходатайствовать о пересмотре решения компетентного органа об открытии производства или его конкретного вида.

134. Хотя в настоящем [тексте] рекомендуется в индивидуальном порядке уведомлять об открытии упрощенного производства по делу о несостоятельности должника и всех известных кредиторов, в нем в то же время признается, что в некоторых обстоятельствах было бы более уместным использовать какую-либо другую форму уведомления. Например, с предполагаемым адресатом невозможно связаться или он может уклоняться от получения индивидуального уведомления по почте или электронной почте. Уведомление может быть доставлено ближайшим родственникам или может быть сочтено достаточным общее уведомление, направляемое в соответствии с подпунктом (а) рекомендации (публичное или более ограниченное общее).

135. При использовании электронных средств уведомления заинтересованные стороны, владеющие несколькими электронными адресами, должны указать один конкретный адрес для получения сообщений от компетентного органа и воздержаться от указания электронного адреса, которым они редко пользуются. Хотя на способность адресатов извлекать сообщения из почтового ящика по указанному ими электронному адресу могут влиять многие факторы (например, такие меры безопасности, как фильтры или системы сетевой защиты, которые могут помешать им получать электронные сообщения от неизвестных отправителей), будет считаться, что они получили соответствующее сообщение в тот момент, когда

электронное сообщение поступит на их электронный адрес; эта презумпция может быть опровергнута доказательствами того, что адресат фактически не имел средств для извлечения сообщения.

136. Компетентный орган может считаться выполнившим свою обязанность по уведомлению с момента «отправки» уведомлений, под которым понимается момент времени, когда сообщение покидает сферу его контроля. При обмене сообщениями в бумажном виде этим моментом будет считаться тот момент, когда сообщение было опущено в почтовый ящик или передано сотруднику почтовой службы для отправки; при обмене электронными сообщениями таким моментом будет считаться момент, когда сообщение покинет информационную систему, находящуюся под контролем компетентного органа⁷⁴.

7. Содержание уведомления об открытии упрощенного производства по делу о несостоятельности [проект рекомендации 32]

137. В настоящем [тексте] рекомендуется, чтобы в законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, содержалось требование включать в уведомление об открытии производства по делу о несостоятельности следующую информацию: дату фактического открытия упрощенного производства по делу о несостоятельности; информацию, касающуюся установления моратория и его последствий; информацию о том, будет ли для проверки в рамках производства использоваться перечень требований, подготовленный должником, или же кредиторы будут обязаны представить свои требования; в последнем случае — информацию о процедурах и сроках для их представления и подтверждения, а также о последствиях невыполнения этого требования; и сроки направления возражений против открытия производства.

138. Перечисленные сведения следует считать минимально необходимыми для обеспечения ясности и определенности в отношении статуса предприятия должника, имущественной массы в деле о несостоятельности и действий кредитора в отношении должника и его активов, а также последующих шагов в рамках производства. Возможно, их необходимо будет дополнить информацией о виде открытого упрощенного производства по делу о несостоятельности и о назначении независимого специалиста с указанием функции(-ий), для выполнения которой(-ых) он был назначен. В случае открытия упрощенного реорганизационного производства в уведомлении должно быть указано, сохраняет ли должник владение предприятием или же его заменяют, и если да, то кем и в каком объеме (полном или ограниченном; см. рекомендацию [16]). Как отмечается в контексте рекомендации [31], можно ожидать, что должник получит дополнительную информацию, касающуюся оценки его несостоятельности, если производство по делу о несостоятельности открывается без его согласия.

139. Информация о предусмотренном в подпункте (е) сроке для направления возражений против открытия упрощенного производства по делу о несостоятельности, будет иметь значение как для должника, так и для кредиторов, поскольку в [тексте] для должника и для кредиторов предусматривается право добиваться пересмотра решений компетентного органа. Кроме того, возможность направления кредиторами возражений против открытия производства особо оговорена в рекомендации [33]. С учетом цели

⁷⁴ См. статью 10 Конвенции Организации Объединенных Наций об использовании электронных сообщений в международных договорах (Нью-Йорк, 2005 год). Хотя положения Конвенции применимы к использованию электронных сообщений в связи с заключением или исполнением договоров, они могут также применяться к использованию электронных средств связи в рамках производства по делу о несостоятельности, если они использовались для принятия национального законодательства, устанавливающего стандарты для использования электронных средств связи в целом.

разработки оперативных упрощенных процедур несостоятельности срок для направления возражений должен быть коротким (см. рекомендацию [12]).

140. Уведомление, содержащее точную и полную информацию, имеет большое значение для предупреждения возникновения проблем на последующих стадиях производства. Процедуры уведомления могут быть существенно упрощены за счет использования стандартных форм.

8. Возражение кредитора против открытия упрощенного производства по делу о несостоятельности [проект рекомендации 33]

141. В рекомендации [25] рекомендуется открывать упрощенное производство по делу о несостоятельности автоматически или незамедлительно по заявлению должника на основании решения компетентного органа. Оперативное открытие производства позволит исключить возможность того, что кредиторы узнают о заявлении должника и выдвинут возражения против открытия производства еще до его открытия.

142. Кредиторы могут возражать против открытия упрощенного производства по делу о несостоятельности, например, на том основании, что заявление представляет собой ненадлежащее использование должником упрощенного режима несостоятельности, поскольку его предприятие находится в хорошем состоянии (т. е. является платежеспособным и не находится на ранней стадии возникновения финансовых трудностей) и просто желает избежать исполнения своих обязательств по погашению долга, воспользовавшись мораторием и другими преимуществами производства по делу о несостоятельности. В других случаях кредиторы могут утверждать, что должник, несмотря на свою несостоятельность, не имеет права на упрощенное производство по делу о несостоятельности. Они могут утверждать, что стоимость активов должника превышает установленную пороговую величину для упрощенного производства по делу о несостоятельности и что некоторые активы, возможно, не были указаны, были скрыты или переданы связанным с ними лицам перед подачей заявления. Кредиторы могут настаивать на открытии стандартного производства по делу о несостоятельности предприятия вместо упрощенного, что позволило бы провести надлежащее расследование в отношении активов и операций должника в период, предшествующий подаче заявления. Кредиторы могут также оспорить правомочность исходя из суммы требований и задолженности. В некоторых других случаях кредиторы могут возражать против открытия конкретного вида упрощенного производства по делу о несостоятельности, например упрощенного реорганизационного производства, а не упрощенного ликвидационного производства.

143. В настоящем [тексте] рекомендуется предусмотреть определенный срок для направления возражений против открытия упрощенного производства по делу о несостоятельности и указывать применимый срок для направления возражений в уведомлении об открытии упрощенного производства по делу о несостоятельности (см. подпункт (е) рекомендации [32]). Согласно рекомендации [12] этот срок должен быть коротким.

144. Возможные варианты дальнейших действий компетентного органа будут зависеть от того, на каких основаниях заявляется возражение, и от того, будет ли оно признано обоснованным. Компетентный орган может принять решение о прекращении производства после его открытия и, в надлежащих случаях, возложить на заявителя обязанность по покрытию расходов и назначить санкции. В качестве альтернативы он может принять решение о проведении процедур расторжения сделок в рамках открытого упрощенного производства по делу о несостоятельности или может принять решение о преобразовании открытого упрощенного производства по делу о несостоятельности в другой вид упрощенного производства или в

стандартное производство по делу о несостоятельности предприятия, если имеются основания для такого преобразования. Компетентный орган может также принять решение об отклонении возражения и наложении санкций и обязанности по покрытию издержек на кредитора, недобросовестным образом направившего возражение и вызвавшего тем самым задержку в ходе производства.

[Комментарий к проекту рекомендации 34 не приводится до формирования мнения Рабочей группы относительно того, следует ли сохранить эту рекомендацию в тексте и, если да, то каким должно быть ее содержание (A/CN.9/1046, пп. 53–59)].

9. Прекращение упрощенного производства по делу о несостоятельности после его открытия [проекты рекомендаций 35–38]

145. Рекомендация [35] позволяет компетентному органу прекращать уже открытое производство. Она применима к обеим ситуациям: когда производство открывается по решению компетентного органа и когда оно открывается автоматически по заявлению должника. В обоих случаях после открытия производства может выясниться важная для прекращения производства информация или же могут измениться обстоятельства. Перечень оснований для прекращения является неисчерпывающим, на что указывает слово «например» во вступительной части рекомендации. Основания для прекращения производства будут по сути такими же, как и основания для отклонения заявления, а именно ненадлежащее использование упрощенного режима несостоятельности либо должником, либо кредитором(-ами), или неправомотность заявителя (см. рекомендацию [21] о праве на участие в процедурах).

146. В соответствии с рекомендацией [36] требование, обязывающее незамедлительно направлять уведомление о решении прекратить производство, призвано защитить интересы должника и кредиторов, которые могут оказаться под угрозой вследствие открытия производства, в частности в связи с мораторием, который, как общее правило, вводится в момент открытия производства (см. рекомендацию [45]). Такое уведомление должно направляться с помощью процедуры, которая использовалась для направления уведомления об открытии упрощенного производства по делу о несостоятельности, при том понимании, что использование той же процедуры уведомления позволит эффективно обеспечить уведомление всех заинтересованных сторон, которые уже были уведомлены об открытии производства, также о его последующем прекращении.

147. Как и в случае отклонения заявления, в рекомендации [37] рекомендуется, чтобы в законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, были указаны возможные последствия прекращения производства. В рекомендации [38] далее рекомендуется наделить компетентный орган полномочиями возложить издержки на заявителя или назначить санкции в тех случаях, когда имеются доказательства ненадлежащего использования упрощенного производства по делу о несостоятельности либо должником, либо кредитором (-ами). При рассмотрении вопроса о назначении таких мер следует должным образом учитывать недостаточность знаний и опыта у ММП, которые могут подавать заявления об открытии упрощенного производства по делу о несостоятельности либо в качестве должника, либо в качестве кредитора (-ов) и которые могут не знать о том, что их заявление может представлять собой ненадлежащее использование упрощенного режима несостоятельности. В частности, им может быть неизвестно об изменениях, которые могли быть внесены в законодательство (например, в отношении числа наемных работников, размера задолженности или других количественных или качественных пороговых величин), в соответствии с которыми они больше не

имеют права использовать упрощенный режим несостоятельности. С учетом риска применения санкций и необходимости возмещения издержек, а также, возможно, и ущерба другой стороне, причиненного в результате открытия производства, ММП могут и вовсе отказаться от подачи заявления об открытии упрощенного производства по делу о несостоятельности, что нанесло бы ущерб основной цели создания упрощенного режима несостоятельности.

G. Уведомления и извещения

1. Процедуры направления уведомлений [проект рекомендации 39]

148. В настоящем [тексте] рекомендуется установить требование, обязывающее компетентный орган в рамках упрощенного производства по делу о несостоятельности направлять уведомления, которые должны направляться в соответствии с законодательством о несостоятельности, предусматривающим упрощенный режим несостоятельности. Могут требоваться публичные уведомления, уведомления только должника, только кредиторов, только наемных работников или всех заинтересованных сторон вместе взятых. Процедуры, способы и форма направления уведомлений могут различаться в зависимости от того, кому они должны быть направлены, и других факторов, включая содержание уведомления.

149. С учетом цели создания эффективного с точки зрения затрат упрощенного режима несостоятельности в настоящем [тексте] компетентному органу рекомендуется использовать упрощенные и эффективные с точки зрения затрат процедуры направления уведомлений. Процедуры направления уведомлений означают набор действий, связанных с направлением уведомлений. Некоторые из них могут быть установлены законом, и отступать от них нельзя (например, необходимо использовать стандартную форму уведомления об открытии производства по делу о несостоятельности, которое должно быть опубликовано в конкретном средстве массовой информации, указанном в законодательстве (например, в официальном правительственном вестнике, издаваемом в печатном виде или в сети Интернет)). В отношении других действий компетентный орган может пользоваться дискреционными полномочиями до тех пор, пока поставленная цель не будет достигнута (например, закон может требовать получения от должника подтверждения факта его уведомления о заявлении кредиторов об открытии упрощенного производства по делу о несостоятельности, но оставить при этом на усмотрение компетентного органа определение способов получения такого подтверждения и его формы). При наличии дискреционных полномочий компетентный орган должен использовать простые и эффективные с точки зрения затрат процедуры при осуществлении положений законодательства, касающихся направления уведомлений. Во избежание необходимости определения применимых процедур в каждом конкретном случае, для разных случаев могут быть разработаны наборы стандартных форм и действий.

2. Индивидуальное уведомление [проект рекомендации 40]

150. В настоящем [тексте] рекомендуется в качестве стандартного правила в индивидуальном порядке уведомлять должника и любого известного кредитора о вопросах, требующих их внимания. К числу таких вопросов относятся: а) в отношении должника — уведомления о подаче заявления кредитором (см. рекомендацию [26 (a)]) и об открытии упрощенного производства по делу о несостоятельности (см. рекомендацию [31 (b)]); и б) в отношении кредиторов — уведомления об открытии упрощенного производства по делу о несостоятельности (см. рекомендацию [31 (b)]), о неблагоприятных действиях в отношении их требований (см. рекомендацию

[51]), о графике ликвидации (см. рекомендацию [59]) и о плане реорганизации (см. рекомендацию [74]). В этих случаях будут по умолчанию направляться индивидуальные уведомления соответствующему(-им) лицу(-ам).

151. Однако компетентный орган может постановить, что обстоятельства конкретного дела оправдывают использование другой формы уведомления. Например, в случае, когда поступают сообщения о невозможности доставки сообщения, если индивидуальное уведомление отправляется должнику по указанному им или последнему известному адресу электронной почты, или когда должник больше не проживает по адресу своего обычного места жительства и его местонахождение неизвестно, может быть сочтено целесообразным публичное уведомление. Направление каждому известному кредитору отдельного индивидуального электронного письма с вложенным планом реорганизации для одобрения может быть заменено размещением этого плана на веб-портале соответствующего производства по делу о несостоятельности с автоматическим направлением ссылки на него кредиторами, участвующим в производстве.

152. Вопрос о том, что будет считаться получением и отправкой, и о том, в какой момент времени индивидуальные уведомления будут считаться полученными и отправленными, должен рассматриваться во внутреннем законодательстве, правилах, нормативных положениях и процедурах, применимых к использованию различных средств связи в государственных административных органах и судебных органах. С учетом важности индивидуальных уведомлений и извещений, о которой говорится в настоящем тексте, необходимо будет обеспечить ясность по этим вопросам. В частности, необходимо будет четко указать, с какого момента времени для кредиторов будут отсчитываться сроки для направления возражения или выражения несогласия, а для компетентного органа — для объявления о том, что согласие кредитора было получено или не получено.

3. Надлежащие способы направления уведомлений [проект рекомендации 41]

153. В настоящем [тексте] выбор способов направления уведомлений оставляется на усмотрение компетентного органа. В нем не содержится требования, согласно которому выбранные способы должны обеспечивать принятие информации к сведению стороной или заинтересованными сторонами, для которых она предназначена. Выбранные способы направления уведомлений следует считать надлежащими, если они позволяют доставить информацию адресатам (например, если информация может быть извлечена стороной или заинтересованными сторонами, для которых она предназначена, при использовании безбумажных сообщений). В зависимости от обстоятельств надлежащими могут считаться либо бумажное (почтовое), либо электронное уведомление, либо сочетание обоих способов уведомления.

154. Если законодательство требует опубликования уведомлений, касающихся производства по делу о несостоятельности, в официальном правительственном вестнике, являющемся печатным изданием, то в рамках упрощенного режима несостоятельности должны допускаться исключения из этого требования, если опубликование на бумаге является дорогостоящим, а расходы, связанные с такой публикацией, как ожидается, будет покрывать должник. Кроме того, при упрощенном производстве по делу о несостоятельности, в рамках которого имущественная масса не содержит активов и насчитывается один или очень малое число кредиторов, возможно, не будет необходимости в опубликовании уведомления в газете, издаваемой большим тиражом. Такое требование будет не только противоречить цели создания простого, оперативного и недорогого производства по делу о несостоятельности, но при этом еще и не будет

способствовать облегчению доступа ММП к упрощенному производству по делу о несостоятельности и устранению опасений по поводу стигматизации в связи с несостоятельностью. Хотя не следует недооценивать важность прозрачности и подотчетности для защиты заинтересованных сторон и содействия их участию в упрощенном производстве по делу о несостоятельности, можно было бы изучить разные способы их обеспечения, в том числе за счет использования соответствующих публичных реестров, местных публикаций и электронных средств.

155. Могут предусматриваться требования, согласно которым некоторые уведомления должны составляться в письменной форме, тогда как другие уведомления могут сообщаться в устной форме, если средства, используемые для устного уведомления, обеспечивают возможность записи сообщения (его содержания, кому, кем и когда оно было сообщено и т. д.), и эта запись остается доступной для последующего использования. Например, примером такой записи может служить записанная онлайн-встреча или видеоконференция, если при этом может быть обеспечена подлинность и целостность этой записи и приняты меры для обеспечения доступности этой записи и возможности ее дальнейшего использования.

Н. Образование, защита и сохранение имущественной массы в делах о несостоятельности

1. Образование имущественной массы [проекты рекомендаций 42 и 43]

156. В настоящем [тексте] рекомендуется оговорить в законодательстве, что имущественная масса в деле о несостоятельности формируется с даты фактического открытия производства. В нем также рекомендуется оговорить порядок образования имущественной массы. Могут быть использованы разные подходы. В частности, когда речь идет об индивидуальном предпринимателе, в имущественную массу могут быть включены все активы, а ММП-должнику может быть разрешено ходатайствовать об исключении некоторых активов в пределах определенной стоимости. В качестве альтернативы исключение активов допускается при условии соблюдения определенных предельных уровней или категорий, при этом полное исключение всех активов ММП-должника может быть разрешено при условии наличия возможности оспаривания кредиторами. Принятие одного подхода и отказ от другого подхода имеют существенные последствия для эффективности и затрат на управление производством по делу о несостоятельности. Подход, основанный на исключении ММП-должником конкретных активов, может быть более затратным, чем подходы, в рамках которых кредитор пытается вернуть в имущественную массу весьма дорогостоящие активы.

157. Объем активов, исключенных из имущественной массы ММП-должников, скажется на достижении целей упрощенного режима несостоятельности. Исключение двух конкретных категорий активов, а именно семейного дома и рабочих инструментов, имеет особо важное значение для уменьшения стигматизации, последствий несостоятельности для всего домашнего хозяйства индивидуального предпринимателя и перспектив возобновления им деятельности.

2. Расторжение сделок в контексте упрощенного производства по делу о несостоятельности [проект рекомендации 44]

158. Процедуры расторжения сделок рассматриваются в рекомендациях [87–99] и сопровождающем их комментарии в Руководстве. Они, как правило, применимы в рамках упрощенного режима несостоятельности с необходимыми поправками, обусловленными особенностями упрощенного режима несостоятельности. В частности, согласно Руководству, основная

ответственность за начало процедур по расторжению сделок возложена на управляющего в деле о несостоятельности; кредиторам может быть разрешено начинать такие процедуры с согласия управляющего в деле о несостоятельности или, в отсутствие такого согласия, с разрешения суда. В целях обеспечения наличия простых, оперативных и недорогостоящих процедур, вероятности отсутствия средств в имущественной массе для финансирования процедур расторжения сделок, применения подхода, предусматривающего сохранение должником владения, как стандартного подхода в рамках упрощенного реорганизационного производства и возможности открытия упрощенного производства по делу о несостоятельности ММП-должником на ранней стадии возникновения финансовых трудностей, необходимо будет применять разные подходы к процедурам расторжения сделок в рамках упрощенного режима несостоятельности. С учетом этих особенностей в настоящем [тексте] рекомендуется предоставить возможность своевременного и эффективного использования предусмотренных в законодательстве о несостоятельности механизмов расторжения сделок в рамках упрощенного режима несостоятельности в целях получения наибольшей выручки.

159. В рамках упрощенного режима несостоятельности обязанность по открытию процедур расторжения сделок должна быть возложена главным образом на компетентный орган. Такой подход был бы оправдан, в частности, в рамках упрощенного реорганизационного производства, когда было бы парадоксальным ожидать, что процедуры расторжения сделки будет проводить должник, сохраняющий владение, заключивший расторгимую сделку.

160. Компетентному органу следует разрешить принимать решение о начале процедур расторжения сделок по собственной инициативе или по заявлению независимого специалиста, если таковой был назначен, или кредиторов. При принятии этого решения компетентному органу необходимо будет учесть различные соображения, включая вероятную стоимость, продолжительность и сложность процедур расторжения сделок, наличие средств для их финансирования, сроки, связанные с процедурами расторжения сделок, вероятность успешного возвращения активов и ожидаемые выгоды для всех кредиторов. Наряду с целью упрощенного режима несостоятельности необходимо будет принять во внимание и более широкие социальные выгоды, такие как необходимость устранения рисков мошенничества (например, действий по сокрытию активов в интересах должника или связанного с ним лица, которые могут быть предприняты должником до открытия упрощенного производства по делу о несостоятельности).

161. Отклонение процедур расторжения сделок в рамках упрощенного производства по делу о несостоятельности или путем преобразования упрощенного производства по делу о несостоятельности в стандартное производство по делу о несостоятельности предприятия, как и любые другие решения компетентного органа, может быть оспорено кредиторами в соответствующем апелляционном органе (см. рекомендацию [5 (с)]). В случае успешного обжалования решения апелляционный орган может дать указание компетентному органу приступить к процедурам расторжения сделок в рамках того же производства или преобразовать для этой цели упрощенное производство по делу о несостоятельности в стандартное производство по делу о несостоятельности предприятия.

162. В тех случаях, когда независимый специалист не назначен, компетентный орган может назначить независимого специалиста непосредственно для проведения процедур расторжения сделок. Если независимый специалист был назначен, то компетентный орган может назначить того же независимого специалиста для проведения процедур расторжения сделок или назначить другого независимого специалиста для этой конкретной цели.

163. Механизмы покрытия расходов на управление упрощенным производством по делу о несостоятельности, рассматриваемые в контексте проекта рекомендации [10], имеют отношение и к финансированию процедур расторжения сделок. В некоторых случаях, например, в связи со сделками, в рамках которых были выявлены преднамеренные противоправные действия, для начала процедур расторжения сделок компетентному органу, возможно, необходимо будет предоставить доступ к публичным средствам. В других случаях расходы на процедуры расторжения сделок могут быть возложены на ходатайствующих об их проведении кредиторов. В тех случаях, когда достаточные средства имеются, но были выведены из имущественной массы с конкретным намерением свести к минимуму количество активов в имущественной массе или вовсе исключить из нее активы, поступления от реализации активов, возвращенных в результате процедур расторжения сделок, могут в конечном счете быть использованы для компенсации средств, авансированных из публичного фонда или предоставленных кредиторами. Могут быть созданы стимулы для использования механизма финансирования третьей стороной (например, путем предоставления этим средствам приоритета и/или предложения налогового вычета).

164. Сроки для начала процедур расторжения в рамках упрощенного производства по делу о несостоятельности, возможно, необходимо будет скорректировать с учетом рекомендации [12], в которой рекомендуется устанавливать краткие сроки для всех процессуальных этапов в рамках упрощенного производства по делу о несостоятельности. Могут быть предусмотрены основания для их продления. Например, если речь идет о сделках, которые были сокрыты и выявления которых нельзя было ожидать от компетентного органа, то срок для начала процедур расторжения сделок может отсчитываться с момента их выявления.

165. Некоторые сделки могут не подлежать расторжению в соответствии с законодательством о несостоятельности и другими законами, например, касающимися супружеского имущества, в случае индивидуальных предпринимателей. Кроме того, согласно законодательству не подлежат расторжению могут такие сделки, которые совершаются в ходе неофициальных переговоров о реструктуризации задолженности (см. пункты [373–379]) или в ходе осуществления плана реорганизации, если осуществить план не удастся, а упрощенное реорганизационное производство впоследствии преобразуется в ликвидационное. В связи с упрощенным производством по делу о несостоятельности, открытым в отношении платежеспособного должника на ранней стадии возникновения финансовых трудностей (см. рекомендацию [23]), могут возникнуть дополнительные вопросы, касающиеся определения того, какие сделки могут подлежать расторжению, в частности в отношении подозрительного периода.

166. В тех случаях, когда имеющиеся в законодательстве о несостоятельности механизмы расторжения сделок не могут быть использованы в целях максимального увеличения поступлений в рамках упрощенного производства по делам о несостоятельности, в настоящем [тексте] рекомендуется разрешить компетентному органу принимать решение о преобразовании упрощенного производства по делу о несостоятельности в стандартное производство по делу о несостоятельности предприятия.

3. Мораторий [проекты рекомендаций 45 и 46]

167. В настоящем [тексте], как и в Руководстве (см. рекомендацию 46), предусматривается мораторий на любые процессуальные действия в отношении должника и его активов после открытия упрощенного производства по делу о несостоятельности. Такой мораторий преследует множество целей, в том числе: а) защиту всех кредиторов от индивидуальных действий, предпринимаемых одним из них; б) сохранение и максимальное увеличение стоимости имущественной массы путем защиты имущественной

массы от индивидуальных действий кредиторов, а также от действий должника; и с) справедливое и упорядоченное управление производством. Мораторий, в частности, позволит компетентному органу оценить положение ММП-должника и принять решение о надлежащем порядке действий, в том числе о преобразовании одного вида производства в другой, когда это необходимо, и о целесообразности продолжения действия моратория и его сфере охвата. В рамках упрощенного ликвидационного производства мораторий позволит организовать продажу, которая приведет к получению наибольшей выручки в интересах всех кредиторов и позволит избежать вынужденных продаж, при которых нельзя было бы максимально повысить стоимость ликвидируемых активов. В рамках упрощенного реорганизационного производства мораторий позволит всем заинтересованным сторонам тщательно оценить шансы предприятия на выживание и способы успешной реорганизации жизнеспособного предприятия.

168. Для достижения этих целей и в интересах содействия повышению уровня прозрачности и предсказуемости в настоящем [тексте] предлагается обеспечить самую широкую сферу охвата моратория на производство в отношении должника или его активов с учетом очень узко определенных исключений. Исключения обычно включают в себя иски против должника, возбужденные в связи с причинением личного вреда или требованием, предъявляемым на основе семейного права, а также действия, предпринимаемые из соображений защиты публичного порядка, действия, направленные на предотвращение злоупотреблений, например использования процедур несостоятельности в качестве прикрытия для незаконной деятельности, или действия, направленные на сохранение требования к должнику, а также действия, которые не затрагивают имущественной массы.

169. Рекомендации [45 и 46] основываются на соответствующих рекомендациях Руководства. В частности, в рекомендации 46 Руководства перечислены виды исков или действий, на которые обычно распространяется мораторий, тогда как в рекомендациях 47, 50, 51 и 54 Руководства оговорены исключения из сферы применения моратория. Поэтому сопроводительные комментарии к этим рекомендациям в Руководстве применимы также и в контексте упрощенной несостоятельности.

170. Общая структура упрощенного режима несостоятельности призвана обеспечить оперативное и эффективное производство. В связи с этим ожидается, что короткие сроки, предусмотренные для всех этапов, включая одобрение графика ликвидации и плана реорганизации, сократят продолжительность моратория в рамках упрощенного производства по делу о несостоятельности, в том числе в случае преобразования одного вида упрощенного производства по делу о несостоятельности в другой. Тем не менее в настоящем [тексте] признается, что необходимо будет уравновесить преимущества, которые незамедлительно получает должник в результате оперативного введения широкого моратория после открытия упрощенного производства по делу о несостоятельности, и долгосрочные преимущества. Например, широкий мораторий может препятствовать продолжению коммерческой деятельности предприятия и сказаться на договорных отношениях между должником и кредиторами. Также ММП-должник, возможно, пожелает обеспечить ограниченную огласку информации о финансовых трудностях, чего невозможно будет добиться в случае введения широкого моратория. Поэтому в настоящем [тексте] предусматривается возможность отмены или приостановления действия моратория или его адаптации с учетом потребностей конкретного дела по ходатайству любой заинтересованной стороны или по собственной инициативе компетентного органа. В нем также предусмотрена возможность подачи любой заинтересованной стороной ходатайства об освобождении от моратория.

171. В Руководстве рассматривается необходимость обеспечения баланса между конкурирующими интересами при рассмотрении вопроса о

целесообразности включения в сферу охвата моратория действий обеспеченных кредиторов (см. часть вторую, главу II, раздел В.8). В то же время в нем отмечается, что все большее число государств соглашается с тем, что во многих случаях предоставление обеспеченным кредиторам возможности свободно в принудительном порядке осуществлять свои права в отношении обремененного актива может подорвать достижение основных целей производства по делу о несостоятельности. Включение в имущественную массу обремененных активов и вытекающее отсюда ограничение на осуществление прав обеспеченных кредиторов при открытии производства может играть важнейшую роль в ходе производства, при котором обремененные активы имеют решающее значение для предприятия, как это часто бывает в контексте несостоятельности ММП. Может возникнуть необходимость в том, чтобы не разделять активы до решения вопроса об их режиме при несостоятельности. Поэтому настоящий [текст] был составлен с тем пониманием, что в рамках упрощенного производства по делу о несостоятельности действия обеспеченных кредиторов должны включаться в сферу охвата моратория. В отличие от Руководства (см. рекомендацию 49(с) Руководства) в настоящем [тексте] не предусматривается ограничение срока действия моратория для обеспеченных кредиторов при ликвидации при том понимании, что общая продолжительность упрощенного ликвидационного производства должна быть очень короткой.

172. Обеспеченные кредиторы, на интересах которых может негативно сказаться мораторий, имеют право на определенные меры защиты, в частности на защиту стоимости своих обремененных активов и право ходатайствовать об освобождении от моратория, если такая защита не обеспечивается. Меры по защите стоимости самих обремененных активов или стоимости обеспеченной части требования обычно включают предоставление дополнительных или замещающих активов, периодические выплаты наличными, соответствующие объему снижения стоимости, или выплаты по процентной ставке.

173. Компетентный орган должен будет в каждом конкретном случае оценивать целесообразность принятия таких мер. В контексте упрощенного производства по делу о несостоятельности предоставление обеспеченному кредитору надлежащей защиты может оказаться невыполнимым или слишком обременительным для имущественной массы, особенно в рамках упрощенного ликвидационного производства. Предоставление защиты, возможно, будет также сопряжено с принятием сложных и требующих длительного обдумывания решений по вопросам защиты (например, какой тип защиты предоставлять в конкретном случае) и оценки (например, основа и дата определения стоимости, расходы на проведение оценки и сторона, проводящая оценку, и сторона, несущая расходы на проведение оценки) (см. пункты [192 и 204–205] ниже).

174. Эффективной альтернативой в рамках упрощенного производства по делу о несостоятельности, особенно в рамках упрощенного ликвидационного производства, может стать освобождение от моратория. Оно может быть предоставлено, если можно доказать, что обеспеченный кредитор не получает защиты от уменьшения стоимости обремененных активов и предоставление такой защиты может оказаться невыполнимым или слишком обременительным для имущественной массы; когда обремененные активы не требуются для ликвидации или реорганизации предприятия; или когда защитные меры нужны для целей защиты или сохранения стоимости таких активов, как скоропортящиеся товары. В случае предоставления такой защиты от моратория соответствующий актив исключается из состава имущественной массы. В целях сведения к минимуму финансовых последствий для имущественной массы компетентный орган может отказаться от актива и возложить расходы по его исключению на кредитора. Кроме того, интересы обеспеченных кредиторов могут быть защищены иными

способами, например в рамках упрощенного ликвидационного производства путем проведения с ними консультаций по вопросам продажи обремененных активов и предоставления им возможности вступить во владение активами, стоимость которых не превышает стоимости обеспеченного требования.

Временные меры

175. В отличие от Руководства в настоящий [текст] не включены рекомендации в отношении временных мер при том понимании, что в контексте упрощенной несостоятельности необходимость в таких мерах, в частности в отношении кредиторов, будет возникать редко, поскольку между подачей заявления и открытием упрощенного производства по делу о несостоятельности не должно быть перерыва или должно проходить очень мало времени и поскольку сразу же после открытия производства будет вступать в силу мораторий, если только компетентным органом не будут приняты другие организационные меры. В случае возникновения необходимости принятия временных мер в период между подачей заявления и открытием производства применение временных мер не вызовет каких-либо вопросов, которые отличались бы от вопросов, охваченных рекомендациями 39–45 Руководства. Такая необходимость может, в частности, возникнуть при подаче кредиторами ходатайства о принудительном открытии упрощенного производства по делу о несостоятельности, с тем чтобы предотвратить распыление активов. Временные меры в контексте упрощенной несостоятельности могут, в частности, предусматривать назначение независимого специалиста для осуществления надзора за реализацией активов должника до открытия производства или для установления контроля над некоторыми или всеми активами должника.

176. В том случае, когда производство по делу о несостоятельности впоследствии не открывается или назначение испрошенной меры наносит определенный ущерб предприятию должника, может потребоваться предоставление обеспечения в той или иной форме для покрытия затрат, сборов или убытков, например предоставление залога. Когда решение о вынесении временных мер получено ненадлежащим образом, было бы целесообразным предоставить компетентному органу право оценить затраты, сборы и убытки и присудить их возмещение заявителем, ходатайствовавшим о такой мере.

177. К вопросам защиты имущественной массы до открытия производства могут иметь отношение и другие положения законодательства о несостоятельности, например нормы, касающиеся требования о возвращении активов.

I. Режим требований кредиторов [проекты рекомендаций 47–53]

1. Требования, которые будут затрагиваться упрощенным производством по делу о несостоятельности [проект рекомендации 47]

178. В настоящем [тексте] рекомендуется указать в законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, требования, которые будут затрагиваться упрощенным производством по делу о несостоятельности. Рекомендуется включить в их число требования обеспеченных кредиторов с учетом их значения в контексте упрощенного режима несостоятельности, в частности для успешной реорганизации предприятия ММП–должника, если открывается упрощенное реорганизационное производство.

179. Требования кредиторов могут быть двух типов: требования на определенную сумму и требования на неопределенную сумму. К последним относятся требования, по которым сумма задолженности должника не была определена на момент предъявления требования или не может быть определена в настоящее время (например, потому что это является предметом судебного иска, который еще не был окончательно урегулирован в момент открытия производства и рассмотрение которого может быть приостановлено). Такие требования могут быть как договорными, так и внедоговорными по своему характеру и могут возникать в отношении как обеспеченных, так и необеспеченных требований. Требования могут быть также условными, потенциальными и с не наступившим сроком погашения на момент открытия производства (последние, как правило, подлежат вычету за неистекший период времени до наступления срока погашения).

180. В соответствии с рекомендацией 171 Руководства требования включают все права на платеж, возникающие из действий или бездействия должника до открытия производства по делу о несостоятельности, будь то с наступившим или не наступившим сроком погашения, будь то на определенную или неопределенную сумму, будь то фиксированные или условные. Это может включать требования со стороны третьих лиц или гаранта платежа, возникающие из действий или бездействия должника.

181. В настоящем [тексте] рекомендуется указать требования, которые не будут затрагиваться упрощенным производством по делу о несостоятельности. Некоторые законы о несостоятельности предусматривают, например, что производством по делу о несостоятельности не затрагиваются такие требования, как штрафы, пени и налоги. Если какое-либо требование не будет затрагиваться упрощенным производством по делу о несостоятельности, оно будет продолжать существовать и не будет включаться в какое-либо освобождение от обязательств.

2. Признание требований на основе перечня кредиторов и требований, подготовленного должником [проект рекомендации 48]

182. Формальности, связанные с проверкой и признанием требований, в сочетании с правом на пересмотр и обжалование, а также трудности, связанные с обработкой тех видов требований, которые требуют оценки, могут привести к существенным перебоям в ведении производства и вызвать задержку, которая будет влиять на другие меры в рамках производства. По этим причинам весьма желательно, чтобы такие формальности были сведены к минимуму и чтобы процесс принятия решений в отношении признания и проверки требований был максимально рационализирован в упрощенном производстве по делу о несостоятельности. В настоящем [тексте] рекомендуются два метода признания требований: один метод, предусмотренный в рекомендации [48], не предполагает представления требований кредиторами; а другой метод, предусмотренный в рекомендации [49], предполагает такое представление.

183. Как отмечалось выше в пункте [110] в контексте открытия должником упрощенного производства по делу о несостоятельности, ожидается, что ММП-должник будет включать в свое заявление об открытии упрощенного производства по делу о несостоятельности перечень своих активов, пассивов и кредиторов. Преимущества составления такого перечня должником заключаются в том, что должнику известно о его кредиторах и их требованиях, и в том, что компетентный орган в таком случае может заблаговременно получить представление о финансовом состоянии предприятия. По этим причинам одним методом признания требований, рекомендованным в настоящем [тексте], является использование в качестве основания перечня требований, составленного должником. Такой перечень может быть подготовлен с помощью компетентного органа или независимого специалиста, решение о привлечении которого компетентный орган может принять на

этапе, предшествующем открытию производства, в целях обеспечения точности и надежности информации, содержащейся в таком перечне.

184. Если бухгалтерские книги и учетные записи должника не являются полностью надежными, перечень, подготовленный должником с помощью или без помощи компетентного органа или независимого специалиста, может использоваться в качестве отправной точки для проверки требований кредиторов. Такой перечень может быть пересмотрен и обновлен на последующих этапах производства, чтобы дать более точное представление об уровне задолженности должника.

185. В некоторых случаях компетентный орган может решить подготовить такой перечень требований самостоятельно или поручить эту задачу независимому специалисту. Такой порядок действий будет, в частности, оправдан в тех случаях, когда упрощенное производство по делу о несостоятельности открывается по заявлению кредитора против воли ММП–должника. Тем не менее такой подход может привести к увеличению затрат и задержек, поскольку он зависит от способности компетентного органа или независимого специалиста получить точную и необходимую информацию от должника.

186. Обеспечение точности перечня требований кредиторов, в котором четко указаны суммы и категории каждого требования, имеет важное значение для последующих этапов упрощенного производства по делу о несостоятельности, поскольку оспаривание такого перечня может значительно задержать другие этапы производства. По этим причинам в настоящем [тексте] предусматривается, что перечень требований, независимо от того, был ли он подготовлен должником, компетентным органом или независимым специалистом, во всех случаях должен быть доведен до сведения всех включенных в этот перечень кредиторов для проведения проверки.

187. Как и в случае всех других процессуальных этапов упрощенного производства по делу о несостоятельности, срок для направления любых возражений в отношении этого перечня или связанных с ним соображений, вызывающих обеспокоенность, должен быть коротким. Средства передачи перечня требований кредиторам для проверки и средства для направления кредиторами возражений или вызывающих обеспокоенность соображений должны быть эффективными и действенными, чтобы сообщение достигало предполагаемого получателя в течение короткого срока с минимальными затратами (например, электронное письмо). В отсутствие каких-либо возражений или вызывающих обеспокоенность соображений в отношении перечня требований на основе бухгалтерских книг и учетных записей должника все перечисленные требования будут автоматически признаны на основании перечня.

188. Такой метод признания требований не полностью исключает риски задержек в ходе процедуры признания требований, поскольку кредиторы по-прежнему смогут выдвигать возражения и вызывающие обеспокоенность соображения, и такие возражения и вызывающие обеспокоенность соображения необходимо будет рассмотреть в ходе производства. Если такие возражения или вызывающие обеспокоенность соображения не удастся урегулировать, оспариваемые требования должны быть рассмотрены компетентным органом или другим компетентным государственным учреждением, который может обладать юрисдикцией в отношении оспариваемых требований. Тем не менее, такой метод признания сводит к минимуму риски, связанные с тем, что сам должник — в дополнение к кредиторам — может оспорить требования, поскольку маловероятно, что должник будет оспаривать требования, перечисленные на основе его собственных бухгалтерских книг и учетных записей. Этот метод исключает также дополнительный этап производства, связанный с необходимостью представления

кредиторами своих требований и обоснований требований. Формальности, связанные с таким этапом, могут значительно замедлить производство.

3. Представление требований кредиторами [проект рекомендации 49]

189. В настоящем [тексте] признается, что могут возникнуть ситуации, когда компетентному органу необходимо будет потребовать от кредиторов представления их требований компетентному органу, например, когда бухгалтерские книги и учетные записи ММП–должника отсутствуют или находятся в таком плачевном состоянии, что компетентный орган или независимый специалист не в состоянии установить по ним кредиторов, имеющих право на платеж, и сумму задолженности. В таких случаях требование к кредиторам представить компетентному органу их требования может оказаться более эффективным способом составления и обеспечения точности перечня требований кредиторов.

190. Кроме того, перечень требований, подготовленный должником, компетентным органом или независимым специалистом на основе учетных записей должника, может содержать также указания на то: а) какие требования кредиторов могут быть признаны без официального подтверждения; и б) каким кредиторам следует предложить представить свои требования компетентному органу для целей проверки, которая будет способствовать также обеспечению того, чтобы в процессе оценки требований были учтены все соответствующие кредиторы. Требования, представленные кредиторами, позволят обновить ранее составленный перечень кредиторов, подготовленный на основе учетных записей должника, и обновленный перечень послужит основой для проверки и признания требований.

191. Важный вопрос, который возникает, когда компетентный орган требует от кредиторов представления их требований, заключается в том, должны ли обеспеченные кредиторы также представлять свои требования. Такой вопрос не возникнет в отношении необеспеченных кредиторов, которые обычно обязаны представлять свои требования. Если от обеспеченных кредиторов требуется представление их требований, процедуры представления и проверки в целом должны быть такими же, как и для необеспеченных кредиторов.

192. Цель разрешения требовать от обеспеченных кредиторов представления их требований состоит в том, чтобы предоставить компетентному органу информацию о существовании всех требований, размере обеспеченного долга и активах, на которые может распространяться обеспечительный интерес, а также об общей сумме непогашенной задолженности. Тем не менее в соответствии с теми законами о несостоятельности, которые не включают обремененные активы в имущественную массу в деле о несостоятельности и разрешают обеспеченным кредиторам свободно реализовывать свои обеспечительные интересы в отношении обремененных активов, обеспеченные кредиторы могут быть освобождены от обязанности представлять какое-либо требование в той степени, в которой их требование будет оплачиваться за счет поступлений от продажи обремененного актива. Если стоимость обремененного актива меньше суммы требования обеспеченного кредитора, от кредитора может потребоваться представление требования в отношении необеспеченной части как от обычного необеспеченного кредитора. Таким образом, сумма необеспеченного требования зависит от стоимости обремененного актива и от того, как она определяется, а также от момента времени, когда она определяется. В связи с оценкой суммы требования возникает ряд сложных вопросов (см. пункты [204–205] ниже), и для снижения возможной неопределенности необходимо установить четкие правила.

193. Другой подход состоит в том, чтобы потребовать от обеспеченных кредиторов представления требования на общую сумму их

обеспечительного интереса независимо от того, является ли какая-либо часть требования необеспеченной. Законодательство о несостоятельности может также разрешать обеспеченным кредиторам отказываться от своих обеспечительных интересов и представлять требование на полную сумму. Какой бы подход ни был выбран, желательно, чтобы в законодательство о несостоятельности были включены четкие правила, касающиеся режима в отношении обеспеченных кредиторов для целей представления требований.

194. Просьба представить требования будет содержаться либо в уведомлении об открытии производства (см. рекомендацию [32]), либо в отдельном уведомлении. В уведомлении следует указать процедуры и сроки для представления требований и последствия непредставления требований. Для упрощенного производства по делу о несостоятельности следует предусмотреть упрощенные процедуры представления требований и подтверждающих документов, например, путем снижения требований к доказательствам для обоснования требований, отказа от обязательного заверения требований и предоставления возможности представлять подтверждающие документы в электронной форме.

195. Чтобы требования представлялись максимально быстро, желательно применять гибкий подход к представлению требований, позволяющий кредиторам направлять их требования не только по почте, но также по электронной почте и другими надлежащими способами. Как правило, кредиторы обязаны указывать основания и сумму требования. Упрощению и ускорению процесса представления может способствовать использование стандартной формы требования. При необходимости компетентный орган может запросить информацию или документацию для подтверждения любых требований, в дополнение к тому, что содержится в такой форме.

196. В настоящем [тексте] не рекомендуется устанавливать в законодательстве о несостоятельности конкретные сроки для представления требований, поскольку предельные сроки могут зависеть от различных факторов, например от метода уведомления и от того, участвуют ли иностранные кредиторы. Если кредиторы известны и получают индивидуальное уведомление относительно представления требований, срок может быть короче, чем в том случае, когда кредиторы вынуждены полагаться на публичное извещение об открытии упрощенного производства по делу о несостоятельности и необходимости представления требований. Если речь идет об иностранных кредиторах, при установлении предельного срока для представления требований, возможно, потребуется принять во внимание, что такие кредиторы могут не уложиться в тот же короткий срок, что и внутренние кредиторы (из-за разницы во времени, другого графика рабочих и выходных дней и т. д.).

197. По этим причинам в настоящем [тексте] рекомендуется оставить на усмотрение компетентного органа установление конкретного срока с учетом обстоятельств дела. Рекомендуется также, чтобы предельный срок представления требований был разумным, но в то же время достаточно коротким, чтобы обеспечить быстрое представление требований. Предельный срок должен быть указан в уведомлении, в котором компетентный орган просит представить требования.

198. Хотя кредиторам следует предоставить как можно более широкие возможности для представления их требований в рамках упрощенного производства по делу о несостоятельности и они, следовательно, должны получать своевременное и надлежащее уведомление о представлении требований, производство не должно задерживаться из-за кредиторов, которые осведомлены о необходимости представления требований и применимом предельном сроке, но, тем не менее, не представляют требования.

своевременно. Это может увеличить расходы на производство и поставить других кредиторов в невыгодное положение.

199. Поэтому следует четко оговорить последствия непредставления, и кредиторы должны быть поставлены в известность о таких последствиях в момент уведомления о сроках представления требований. Последствия представления требований с опозданием (см. рекомендацию 175 Руководства) или ненадлежащего обоснования требований могут рассматриваться в общем законодательстве о несостоятельности. В нем может быть предусмотрено, что в таких случаях задолженность может быть аннулирована или обеспечительные права могут быть отменены или утрачены, или же кредитор может утратить свой приоритет при распределении поступлений. Такие последствия могут различаться в зависимости от юрисдикционной системы, в частности, применительно к обеспеченным требованиям. Так, например, согласно некоторым законам о несостоятельности считается, что обеспеченный кредитор, представляющий требование, отказывается от обеспечительного интереса или некоторых привилегий, связанных с кредитом, в то время как согласно другим законам такой результат имеет непредставление требования.

4. Признание или отклонение требований [проект рекомендации 50]

200. Независимо от метода, используемого для признания требований, следует разрешить компетентному органу проверять требования и решать, следует ли их признавать, полностью или частично. Проверка включает не только оценку законности и суммы требования, но также классификацию требования для целей одобрения и распределения поступлений (например, обеспеченные или не обеспеченные требования, приоритетные требования и т. д.).

201. К категории кредиторов, которые могут потребовать особого внимания, относятся лица, связанные с должником в семейном или деловом качестве. В настоящем [тексте] рекомендуется разрешить компетентному органу специальным образом проверять требования связанных с должником лиц и применять к ним специальный режим в пределах, предусмотренных в законодательстве о несостоятельности. Особая проверка и специальный режим в отношении требований таких лиц часто оправданы, поскольку они с большей вероятностью, чем другие кредиторы, могут оказаться в преимущественном положении и могут быть заранее осведомлены о финансовых трудностях должника.

202. Тем не менее сам по себе факт наличия особых связей с должником может не быть достаточным основанием во всех случаях для оправдания особого режима в отношении данного требования кредитора. В некоторых случаях такие требования будут полностью прозрачными и должны рассматриваться так же, как и аналогичные требования, представленные кредиторами, которые не являются связанными с должником лицами; в других случаях они могут вызвать подозрения и потребуют особого внимания (например, если существуют признаки сделок в своих собственных интересах, которые могут, например, принимать форму компенсационного пакета до открытия упрощенного производства по делу о несостоятельности или предоставления должнику ссуды, когда известно, что он уже является неплатежеспособным). В таких случаях сумма признанного требования может быть уменьшена, это требование может быть субординировано по отношению к требованиям других категорий кредиторов или же права на решение определенных вопросов могут быть ограничены.

203. В отношении требования обеспеченного кредитора в настоящем [тексте] рекомендуется разрешить компетентному органу определять долю требования обеспеченного кредитора, которая обеспечена, и необеспеченную долю путем оценки обремененных активов.

204. Оценка стоимости может представлять собой сложный вопрос, например, применительно к следующим аспектам: основа, на которой должна производиться оценка (например, стоимость функционирующей хозяйственной единицы или ликвидационная стоимость); сторона, проводящая оценку; соответствующая дата для определения стоимости; расходы на оценку и сторона, которая должна нести такие расходы. Могут применяться различные подходы к оценке; однако не все из них подходят для упрощенного режима несостоятельности. Прагматический подход к упрощенному производству по делу о несостоятельности может состоять в том, чтобы после проведения первоначальной оценки или анализа стоимости независимым специалистом компетентный орган определял стоимость на основе фактических данных, возможно, с учетом рыночной конъюнктуры и мнений экспертов.

205. В тех случаях, когда сумма требования не может быть или не была определена на момент представления требования, многие законы о несостоятельности допускают признание требования на предварительной основе. Тем не менее такой подход может усложнить упрощенное производство по делу о несостоятельности и в большинстве случаев может оказаться неуместным. Для требования, признанного на предварительной основе, необходимо будет установить некоторую условную стоимость. Хотя кредитор, требование которого было признано на предварительной основе, сможет участвовать в производстве, он не будет иметь права участвовать в распределении до тех пор, пока не будет окончательно определена стоимость требования и это требование не будет признано. Как отмечалось выше, оценка стоимости отнюдь не является простым процессом во всех случаях, и использование этого процесса для определения сначала условной стоимости, а затем окончательной стоимости требования может быть неоправданно в рамках упрощенного производства по делу о несостоятельности.

206. Кроме того, важным доводом в пользу допустимости признания требования на предварительной основе является предоставление кредиторам, требования которых признаны на предварительной основе, возможности выразить свое мнение по вопросам, требующим одобрения кредиторами, например, об утверждении плана реорганизации. Осложнения могут возникнуть, если предварительно признанное требование впоследствии отклонится или признается только частично. В таких случаях компетентному органу необходимо будет решить, как относиться к решениям, в принятии которых участвовал данный кредитор. Это вызовет дополнительные задержки в проведении упрощенного производства по делу о несостоятельности.

207. Некоторые законы могут требовать, чтобы кредиторы физически явились в компетентный орган для рассмотрения требований, чтобы их требования были признаны. Такое требование может вызвать задержки и может противоречить целям упрощенного режима несостоятельности. В рамках упрощенного производства по делу о несостоятельности, возможно, будет желательным разрешить признание требований на основе документальных доказательств, и, если физическое присутствие считается важным, например, для регистрации момента представления требований, а также для идентификации и аутентификации кредиторов и представленных учетных записей, можно использовать для этих целей другие средства, включая электронные отметки времени, электронные средства идентификации и аутентификации, онлайн-совещания и сопоставление с учетными записями публичных реестров в режиме онлайн.

208. В соответствии с целью упрощенного режима несостоятельности для обеспечения ускоренного упрощенного производства по делу о несостоятельности желательно, чтобы решение о признании или отклонении требования принималось своевременно. Это будет соответствовать также

рекомендации [12], в которой рекомендуется оговорить короткие сроки для всех процессуальных этапов упрощенного производства по делу о несостоятельности. Эту рекомендацию следует рассматривать в качестве применимой в равной степени к действиям кредиторов, а также компетентного органа.

209. В целях обеспечения прозрачности и определенности желательно также довести окончательный перечень признанных требований до сведения всех заинтересованных сторон. Сроки и форма уведомления об окончательном перечне признанных требований могут отличаться в зависимости от используемого метода признания требований. Если, например, в отношении перечня, подготовленного на основе учетных записей должника (см. рекомендацию [48]), не заявляется никаких возражений или соображений, вызывающих обеспокоенность, можно ожидать, что после истечения предельного срока для представления возражений или соображений, вызывающих обеспокоенность, компетентный орган уведомит все заинтересованные стороны о том, что направленный им ранее перечень, является окончательным перечнем всех признанных требований. Если требуется представление требований кредиторами (см. рекомендацию [49]), компетентный орган может направить перечень признанных требований после истечения предельного срока для представления требований. Если получены возражения и соображения, вызывающие обеспокоенность, и споры в отношении требований подлежат урегулированию либо компетентным органом, либо другим государственным учреждением, обладающим юрисдикцией в отношении таких споров, то перечень признанных требований, возможно, потребует направлять всем заинтересованным сторонам на непрерывной основе. Ведение онлайн-перечня требований, обновляемого в режиме реального времени для отражения результатов процедур признания и урегулирования споров, может позволить компетентному органу выполнить требование о таком непрерывном уведомлении с минимальными затратами.

5. Незамедлительное уведомление об отклонении требований или о проведении специальной проверки или применении специального режима [проект рекомендации 51]

210. В настоящем [тексте] рекомендуется обязать компетентный орган направлять соответствующему кредитору уведомление о решении компетентного органа отклонить требование, признать его только частично или подвергнуть его специальной проверке или применить в его отношении специальный режим. Такое требование об индивидуальном уведомлении будет дополнять требование, которое может быть предусмотрено в соответствии с применимым законодательством о несостоятельности, доводить результаты признания требований до сведения всех заинтересованных сторон (см. пункт [209] выше). Оно включено в настоящий текст с учетом важности такого индивидуального уведомления для кредиторов, чьи требования не признаются в соответствии с общими условиями и которые могут принять решение ходатайствовать о пересмотре решения компетентного органа.

211. В настоящем [тексте] рекомендуется указать в уведомлении причины принятия такого решения. Требование обоснования повысит прозрачность процедуры, а также, возможно, ее предсказуемость и, в случае оспаривания решения компетентного органа, упростит рассмотрение оспариваемого решения апелляционным органом.

212. Ожидается, что потерпевший кредитор задействует для пересмотра решения компетентного органа механизмы, указанные в законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, как это рекомендуется в рекомендации [5(c)], в течение срока, указанного компетентным органом в его уведомлении о принятом решении.

Как отмечалось в контексте рекомендации [5(с)], при упрощенном производстве по делу о несостоятельности срок, который следует предоставить для пересмотра решений компетентного органа, должен быть коротким. В то же время сроки пересмотра решений компетентного органа могут быть установлены в других законах, помимо законодательства о несостоятельности. Если компетентный орган, после уведомления о своем решении признать или отклонить требование или подвергнуть его специальной проверке или применить в его отношении специальный режим, не получает какой-либо информации по этому вопросу от соответствующего кредитора или от апелляционного органа, считается, что этот кредитор согласился с его решением.

6. Режим оспариваемых требований [проект рекомендации 52]

213. Право любой заинтересованной стороны оспаривать любое требование отражено в рекомендации [52] настоящего [текста], в которой рекомендуется, чтобы в законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, любой заинтересованной стороне разрешалось оспаривать любое требование как до, так и после признания и ходатайствовать о пересмотре этого требования. В соответствии с этим положением могут быть оспорены сумма, приоритетность или основание требования.

214. Чтобы заинтересованные стороны могли реализовать это право, многие законы о несостоятельности предусматривают, что все заинтересованные стороны, которые идентифицированы и могут быть идентифицированы, имеют право получать уведомление обо всех требованиях, которые были представлены в ходе производства по делу о несостоятельности (до или после признания), и об их сумме и приоритетности. Способы направления такого уведомления могут быть разными: индивидуальное уведомление, публикация в соответствующих коммерческих изданиях или размещение перечня в Интернете или в офисе компетентного органа. Средства достижения необходимой гласности должны соответствовать конкретному делу и учитывать, среди прочего, обеспокоенность в отношении стигматизации вследствие несостоятельности. В настоящем [тексте] рекомендуется включать такую информацию в график ликвидации (см. рекомендацию [58]), который необходимо направлять всем известным заинтересованным сторонам (см. рекомендацию [59]).

215. Большинство законов о несостоятельности предусматривает урегулирование споров в отношении требований судебным органом для обеспечения окончательности решения. Кроме того, требования, которые могут быть представлены в ходе производства, уже могут быть предметом спора вне упрощенного производства по делу о несостоятельности. В зависимости от применения моратория и сферы его действия урегулирование таких споров вне упрощенного производства по делу о несостоятельности либо может быть, либо не может быть приостановлено. Поэтому в настоящем [тексте] признается, что юрисдикцией в отношении пересмотра оспариваемого требования и определения его режима может обладать другое государственное учреждение помимо компетентного органа. Независимо от того, какое государственное учреждение рассматривает спор, ему следует учитывать необходимость сведения к минимуму перебоев в проведении открытого упрощенного производства по делу о несостоятельности.

216. В настоящем [тексте] предусматривается, что в отношении оспариваемых требований может применяться различный режим. Например, оспариваемое требование может быть признано на предварительной основе (о последствиях такого варианта см. пункты [205–206] выше) или же, пока компетентный орган или другое государственное учреждение занимается урегулированием спора, производство может быть продолжено в отношении неоспариваемых требований.

217. Важное значение для обеспечения эффективного и упорядоченного хода упрощенного производства по делу о несостоятельности имеет механизм быстрого урегулирования спорных требований. Если оспариваемые требования не удастся быстро и эффективно урегулировать, возможность оспорить требование может быть использована для того, чтобы сорвать производство и вызвать неоправданные задержки. Поэтому в законодательстве о несостоятельности следует рассмотреть, с одной стороны, вопрос о неправомерных требованиях, которые могут вызвать обоснованные споры, и, с другой стороны, вопрос о сутяжнических спорах. В соответствии с рекомендацией [101] на кредиторов, представляющих неправомерные требования, и на заинтересованные стороны, недобросовестно оспаривающие законные требования, могут быть возложены санкции и издержки.

7. Последствия признания [проект рекомендации 53]

218. Признание требования кредитора определяет права этого кредитора на участие в производстве. Предполагается, что признанные кредиторы будут, в частности, получать уведомления по всем вопросам, затрагивающим их права и интересы, будут заслушаны и будут учитываться при определении того, было ли получено одобрение данного кредитора по вопросам, требующим такого одобрения. После признания сумма и приоритет признанного требования будут фиксированными, и такие фиксированные сумма и приоритет должны приниматься во внимание при распределении поступлений от реализации активов имущественной массы.

J. Наемные работники [проект рекомендации 54]

219. В настоящем [тексте] в круг заинтересованных сторон включены наемные работники (см. рекомендацию [1(d)]), чтобы отразить тот факт, что несостоятельность может оказать на наемных работников влияние, выходящее за рамки их роли в качестве кредиторов (что отражено в рекомендациях, касающихся прав и положения кредиторов) и что они могут пользоваться дополнительной защитой в соответствии с внутренним законодательством. Соответствующий уровень защиты наемных работников определяется государством. Упрощенное производство по делу о несостоятельности, рекомендуемое в настоящем [тексте], не направлено на то, чтобы устранить или уменьшить такую защиту или побудить государства не предоставлять такую защиту. Если у ММП, имеющих право ходатайствовать об открытии упрощенного производства по делу о несостоятельности, будут наемные работники, обязательства согласно внутреннему законодательству в отношении наемных работников будут по-прежнему применяться в рамках упрощенного режима несостоятельности.

220. В рекомендации [54] рекомендуется установить в законодательстве, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, требование, обязывающее компетентный орган обеспечить, чтобы юридические требования, касающиеся защиты прав и интересов наемных работников в случае несостоятельности, соблюдались при упрощенном производстве по делу о несостоятельности. Поскольку такие требования могут содержаться не только в законодательстве о несостоятельности, эта рекомендация содержит более широкую ссылку на применимое законодательство.

221. Во многих юрисдикционных системах наемные работники или профсоюзы пользуются особой защитой в связи с открытием и проведением производства по делу о несостоятельности. Такая защита имеет двойное действие. Во-первых, работодатель, вступающий в производство по делу о несостоятельности, обязан информировать наемных работников или их представителей об этом факте. Во-вторых, защита может быть обеспечена в ходе самого производства по делу о несостоятельности посредством

предоставления наемным работникам или их представителям, когда это применимо, права на участие в консультациях, на выражение мнения или одобрение в отношении вида производства, которое будет открыто (например, реорганизация, а не ликвидация), и мер, приводящих к изменению условий труда и договорных отношений с наемными работниками.

222. В рекомендации [54] особо выделяются требования по уведомлению и информированию с учетом важности соблюдения этих требований для осуществления других прав. Ожидается, что наемные работники ММП, как минимум, будут получать, непосредственно от компетентного органа, независимого специалиста или через своих представителей, своевременную и надлежащую информацию об открытии упрощенного производства по делу о несостоятельности, планах, связанных с их трудовыми договорами (будут ли они прекращены и, если да, то когда, или же они будут продолжать действовать и, если да, то как долго), и о статусе платежей, причитающихся им в соответствии с национальным законодательством. Другие аспекты защиты наемных работников рассматриваются в других рекомендациях в настоящем [тексте]. *[Настоящий раздел, возможно, потребует расширения, включив в него перекрестные ссылки на другие рекомендации в настоящем тексте, в отношении которых Рабочая группа, возможно, рассмотрит вопрос о добавлении в них конкретных ссылок на наемных работников, например, на проекты рекомендаций 6(i), 19, 22(c) и 31. Можно, например, указать в нем, что в соответствии с рекомендацией [19], наемные работники, как и все другие заинтересованные стороны, будут иметь право быть заслушанными, требовать рассмотрения в рамках производства любого вопроса, который затрагивает их права, обязанности или интересы, принимать участие в упрощенном производстве по делу о несостоятельности и получать информацию, относящуюся к этому производству, от компетентного органа.]*

К. Особенности упрощенного ликвидационного производства [проекты рекомендаций 55–66]

1. Решение относительно надлежащей процедуры [проект рекомендации 55]

223. В Руководстве термин «ликвидация» означает производство с целью продажи и отчуждения активов для распределения среди кредиторов в соответствии с законодательством о несостоятельности (см. глоссарий, подпункт (w)). Ликвидация ММП, являющихся юридическими лицами, обычно ведет к роспуску и исчезновению юридического лица. Владелец (владельцы) ММП с ограниченной ответственностью не будет(будут) нести ответственности по остаточным требованиям, тогда как владелец (владельцы) ММП с неограниченной ответственностью будет (будут) нести по ним ответственность. Ликвидация в контексте индивидуальных предпринимателей будет означать ликвидацию имущественной массы в деле о несостоятельности и освобождение от обязательств индивидуальных предпринимателей по неудовлетворенным требованиям.

224. В случае наличия активов в имущественной массе в настоящем [тексте] рекомендуется подготовить, довести до сведения и утвердить график ликвидации и быстро и эффективно реализовать активы, чтобы обеспечить максимальную прибыль в интересах всех кредиторов. Тем не менее усилия по «незамедлительному распределению» не должны препятствовать принятию всех необходимых мер для обеспечения тщательной проверки стоимости обремененных активов, суммы задолженности должника перед обеспеченным кредитором и коммерческой обоснованности предполагаемого метода реализации активов. В тех случаях, когда распределение среди кредиторов невозможно из-за отсутствия (достаточных) активов в

имущественной массе, в настоящем [тексте] компетентному органу рекомендуется закрывать упрощенное ликвидационное производство при условии соблюдения надлежащих гарантий, таких как предоставление возможности кредиторам оспорить закрытие производства, а компетентному органу проверить основания для возражений и, после такой проверки, отменить свое решение о закрытии производства, если это необходимо.

225. Данная рекомендация не предполагает предоставления компетентному органу свободы усмотрения в отношении принятия решения относительно продажи активов имущественной массы. В тех случаях, когда имеются активы, подлежащие реализации, и поступления, подлежащие распределению, продажа и отчуждение активов и распределение поступлений должны осуществляться в соответствии с рекомендациями [56–63] настоящего [текста]. В случае, если не имеется ни активов для продажи, ни поступлений для распределения среди кредиторов, применяются рекомендации [64–66].

2. Процедура продажи и отчуждения активов и распределения поступлений [проекты рекомендаций 56–63]

Подготовка графика ликвидации [проект рекомендации 56]

226. Хотя практика подготовки графика ликвидации может быть неизвестна в некоторых юрисдикционных системах, в настоящем [тексте] рекомендуется предусмотреть требование, обязывающее его подготавливать в рамках упрощенного производства по делу о несостоятельности, в качестве важной гарантии прозрачности, подотчетности и эффективности. График ликвидации, в котором содержится вся необходимая информация о ликвидационном производстве в интересах всех известных заинтересованных сторон, может значительно ускорить упрощенное производство по делу о несостоятельности, в частности, за счет улучшения организации процесса ликвидации. Кроме того, подготовка точного и исчерпывающего графика ликвидации и уведомление о нем всех заинтересованных сторон на раннем этапе производства может способствовать своевременному выявлению и урегулированию разногласий, что позволит избежать возникновения проблем, связанных с уже принятыми мерами, на последующих этапах разбирательства и, возможно даже, попыток отменить эти меры. С учетом предполагаемого содержания, которое предусмотрено в рекомендации [58], график ликвидации может стать полезным справочным документом, если упрощенное ликвидационное производство преобразуется в упрощенное реорганизационное производство.

227. В большинстве случаев ликвидации ММП компетентный орган будет в состоянии самостоятельно ликвидировать имущественную массу ММП–должника и распределить поступления между кредиторами. В настоящем [тексте] рекомендуется, чтобы в таких случаях компетентный орган сам подготовил график ликвидации. В других случаях, как признается в настоящем [тексте], более эффективный подход может состоять в том, чтобы поручить ликвидацию и подготовку графика ликвидации независимому специалисту [или какому-либо кредитору]. В законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, можно установить требование, согласно которому решения по некоторым вопросам, таким как сроки, форма и условия продажи, принимаются исключительно компетентным органом. (см. рекомендацию [6] и сопроводительный комментарий). Кроме того, желательно разрешить компетентному органу выступать в качестве ликвидатора в любой момент, когда такой порядок действий необходим для быстрой и эффективной с точки зрения затрат реализации активов, а также для сохранения и максимизации стоимости имущественной массы. При необходимости компетентный орган должен иметь возможность определять, в консультации с независимым специалистом, методы реализации активов, которые он считает наиболее

подходящими. В частности, это может потребоваться для срочной продажи (скоропортящиеся активы и т. д.).

228. В настоящем тексте полностью не исключается участие должника в ликвидации и подготовке графика ликвидации. Такая возможность предусмотрена в рекомендации [17]. *[Это положение, возможно, потребуется дополнить ссылкой на рекомендацию 56, если будет выбран вариант 2 этой рекомендации]*. Степень такого участия может быть ограничена и будет определяться компетентным органом в каждом конкретном случае. Как отмечалось в пункте 84 выше, участие должника в ликвидации может быть, в частности, ценным, когда рынок, предприятие и активы должника уникальны. Хотя современные средства связи и платформы электронной торговли могут расширить возможности реализации активов, в некоторых случаях они не позволяют эффективно и действенно заменить уникальные знания, навыки и связи должника, особенно если не существует устоявшегося рынка для активов должника. Предполагается, что во избежание злоупотреблений любое участие должника в ликвидации будет осуществляться под тщательным надзором со стороны компетентного органа, независимого специалиста или кредиторов.

Срок, отводимый для подготовки графика ликвидации [проект рекомендации 57]

229. В настоящем [тексте] рекомендуется уполномочить компетентный орган устанавливать срок для подготовки графика ликвидации в пределах максимального срока, который должен быть оговорен в законодательстве. Максимально допустимый срок должен быть коротким с учетом общей рекомендации в настоящем [тексте] относительно сокращения всех сроков в рамках упрощенного производства по делу о несостоятельности (см. рекомендацию [12]). Срок, установленный компетентным органом, может быть более сжатым, если это оправдывают обстоятельства дела (например, в очень простых случаях ликвидации, когда имеется только один или очень мало активов для реализации). Предполагается, что сторона, ответственная за ликвидацию, будет уведомлена о таком предельном сроке и будет его соблюдать. Поскольку этот срок исчисляется с даты открытия упрощенного ликвидационного производства, необходимо будет незамедлительно направить соответствующее уведомление, поскольку в противном случае решение об установлении более сжатого срока и несвоевременное уведомление могут привести к представлению жалоб и пересмотру решений компетентного органа. Кроме того, для обеспечения прозрачности, подотчетности, предсказуемости и определенности в настоящем [тексте] рекомендуется, чтобы установленный срок был также доведен до сведения всех известных заинтересованных сторон.

230. Если по какой-либо причине график ликвидации не подготовлен вовремя, могут быть применены стандартные положения о неисполнении обязательств по реализации активов в соответствии с внутренним законодательством (например, законодательством о несостоятельности или гражданским процессуальным законодательством). Такие положения могут содержать указания на предпочтительный метод продажи. Законодательство может также содержать положения, обязывающие или уполномочивающие компетентный орган в таких случаях брать на себя функции по ликвидации, включая подготовку графика, чтобы гарантировать наиболее быструю реализацию активов (см. пункт [227] выше).

Минимальное содержание графика ликвидации [проект рекомендации 58]

231. В рекомендации [58] перечислена информация, которая должна быть включена в график ликвидации, и рекомендуется, чтобы ее содержание было сведено к минимуму, чтобы избежать усложнения процедуры. В то же время график ликвидации должен быть значимым и полезным для

достижения поставленной цели, т. е. выполнять функции плана ликвидации и справочного документа для заинтересованных сторон, позволяющего им убедиться, что план действительно выполняется ликвидатором так, как было объявлено. Поэтому минимальное содержание должно включать указание на сторону, ответственную за реализацию имущественной массы⁷⁵, способы реализации (публичный или частный аукцион или другие способы), суммы и приоритеты требований, а также сроки и метод распределения поступлений от реализации имущественной массы. Для тех случаев, когда подготавливается такой документ, в целях упрощения задачи соблюдения минимальных требований к содержанию можно разработать контрольный перечень, типовую или стандартную форму, в том числе в электронном виде. Однако придание им обязательной силы может лишить процедуры гибкости, являющейся одной из целей упрощенного режима несостоятельности, и этого следует избегать.

Уведомление всех известных заинтересованных сторон о графике ликвидации [проект рекомендации 59]

232. В настоящем [тексте] рекомендуется, чтобы компетентный орган направлял уведомление о графике ликвидации всем известным заинтересованным сторонам. Требуемая гласность может быть достигнута либо путем размещения документа на соответствующей веб-странице данного производства, доступ к которой по соображениям конфиденциальности и частного характера информации или из-за обеспокоенности в отношении стигматизации вследствие несостоятельности может быть предоставлен только заинтересованным сторонам, либо путем его передачи заинтересованным сторонам по электронной почте или другими способами. Могут применяться общие требования к уведомлению и извещению (см. рекомендации и сопроводительные комментарии в разделе [G] настоящего [текста]). Такое требование об уведомлении позволяет любой заинтересованной стороне проверить содержание графика ликвидации и, при необходимости, оспорить его путем заявления возражений (например, если определенные положения будут признаны противоречащими законодательству). Как и в других случаях, когда что-либо доводится до сведения кредиторов, в настоящем [тексте] рекомендуется указать в уведомлении короткий срок для заявления возражений. Хотя уведомление не будет преследовать такой конкретной цели, оно может способствовать распространению информации о предстоящей продаже активов в целях достижения максимальной цены.

Предварительное рассмотрение графика ликвидации компетентным органом [проект рекомендации 60]

233. В настоящем [тексте] предусматривается дополнительная защита в ситуациях, когда график ликвидации составляет лицо, не являющееся компетентным органом (см. рекомендацию [56]). Рекомендуется, чтобы в таких случаях компетентный орган проверял подготовленный график ликвидации на предмет его соответствия законодательству, прежде чем уведомлять о графике ликвидации все известные заинтересованные стороны. Рекомендуется также уполномочить компетентный орган вносить изменения в предложенный график ликвидации для устранения недостатков или включения любой недостающей информации, необходимой для обеспечения его соответствия законодательству.

234. Как отмечалось выше, разработка контрольного перечня, типовой или стандартной формы, в том числе в электронном виде, может значительно упростить задачу подготовки полного, точного и соответствующего законодательству графика ликвидации. Это, в свою очередь, поможет избежать

⁷⁵ См. предложение в отношении этой формулировки в проекте рекомендации (сноска 36 выше).

задержек в ходе упрощенного ликвидационного производства, которые могут быть вызваны необходимостью изменения графика ликвидации компетентным органом.

Утверждение графика ликвидации [проект рекомендации 61]

235. В настоящем [тексте] не рекомендуется, чтобы график ликвидации утверждался кредиторами. Кредиторам в настоящем [тексте] предоставляется возможность заявлять возражения, а право утверждать или отклонять график ликвидации предоставляется компетентному органу. Если в течение срока, указанного в уведомлении о графике ликвидации, не поступает никаких возражений, то в настоящем [тексте] рекомендуется, чтобы компетентный орган утвердил график ликвидации, если у него нет оснований, которые могут помешать ему сделать это. Такие основания могут быть связаны с содержанием графика ликвидации (например, необходимость замены стороны, ответственной за реализацию активов, или способа продажи). Они могут быть также связаны со статусом должника, его предприятия и проводимого производства (например, должник мог успешно привлечь финансирование после открытия производства для реорганизации предприятия, что потребует преобразования упрощенного ликвидационного производства в упрощенное реорганизационное производство). В отсутствие возражений и оснований для отклонения графика ликвидации, о чем сообщается всем известным заинтересованным сторонам, ликвидация должна быть продолжена, как это предусмотрено в представленном графике ликвидации.

Режим возражений [проект рекомендации 62]

236. В настоящем [тексте] предусмотрено несколько вариантов действий компетентного органа в случае получения возражений в отношении представленного графика ликвидации. Выбор подходящего варианта из их числа будет зависеть от характера возражения. Во-первых, компетентный орган может утвердить график ликвидации без изменений, несмотря на возражения, предоставив любой недовольной стороне возможность реализовать свое право на обжалование решения компетентного органа в соответствии с внутренним законодательством. Во-вторых, он может принять решение изменить график ликвидации или попросить сделать это сторону, ответственную за подготовку графика ликвидации. В качестве альтернативы он может установить короткий срок, в течение которого оспаривающая сторона должна представить компетентному органу альтернативный график ликвидации. В случае, если оспаривающая сторона не сможет представить такой график в установленный срок, может быть выбран другой курс действий (например, компетентный орган утвердит первоначально представленный график ликвидации или внесет в него изменения). Ожидается, что любой измененный или альтернативный график будет доведен до сведения всех известных заинтересованных сторон до его утверждения компетентным органом. Если будет заявлено возражение против измененного или альтернативного графика ликвидации, то компетентному органу необходимо будет принять решение о порядке действий, который приведет к окончательному завершению этого процесса.

237. Третий вариант может заключаться в преобразовании в другой вид производства. Возражение против первоначального или измененного графика ликвидации может сопровождаться предложением преобразовать упрощенное ликвидационное производство в упрощенное реорганизационное производство или стандартное производство по делу о несостоятельности предприятия (будь то ликвидационное или реорганизационное), либо компетентный орган может сам принять решение о таком преобразовании, особенно если заявляются возражения против графика ликвидации после его изменения.

Незамедлительное распределение поступлений в соответствии с законодательством о несостоятельности [проект рекомендации 63]

238. В настоящем [тексте] не рекомендуется устанавливать какие-либо особые правила в отношении распределения поступлений и приоритета для упрощенного производства по делу о несостоятельности. Они будут проводиться и определяться в соответствии с общеприменимым законодательством о несостоятельности. Таким образом, при упрощенном режиме несостоятельности будут применимы рекомендации 185–193 и сопроводительные комментарии Руководства, касающиеся приоритетов и распределения поступлений.

239. Эти рекомендации и сопроводительные комментарии, среди прочего, касаются метода распределения поступлений среди обеспеченных кредиторов, который зависит от метода, используемого в ходе производства для защиты обеспечительных интересов. В частности, если защита обеспечительного интереса производится за счет мер по сохранению стоимости обремененных активов, то обеспеченный кредитор, как правило, будет обладать приоритетным требованием в отношении поступлений от продажи этих активов в размере суммы своего обеспеченного требования. Если же защита обеспечительного интереса производится путем фиксирования суммы обеспеченной части требования на момент открытия производства, то кредитор, как правило, будет обладать приоритетным требованием на общие поступления от имущественной массы в отношении такой суммы. В тех случаях, когда требование обеспеченного кредитора превышает стоимость обремененных активов или сумму обеспеченного требования, установленную на момент открытия производства (если применяется такой подход), необеспеченная часть требования будет, как правило, рассматриваться для целей распределения в качестве обычного необеспеченного требования.

240. В графике ликвидации будут указаны суммы и приоритеты требований, а также сроки и метод распределения, как это предусмотрено в рекомендации [58], что поможет урегулировать любые споры по этим вопросам на ранних этапах этого процесса. В этом контексте будет применим также раздел [I] настоящего [текста] о режиме требований кредиторов, в частности положения об оспариваемых требованиях.

241. В настоящем [тексте] особо указывается на необходимость оперативного распределения поступлений.

3. Упрощенное ликвидационное производство, в рамках которого не имеется ни активов для реализации, ни поступлений для распределения [проекты рекомендаций 64–66]

Общие соображения

242. В настоящем [тексте] предусматривается, что компетентный орган может принять решение о закрытии упрощенного ликвидационного производства после его открытия, если имущественная масса ММП–должника не содержит активов или же включенные в нее активы имеют настолько низкую стоимость, что продажа и распределение поступлений не оправдывают расходов, затрат времени и других ресурсов, необходимых для их организации. Некоторые государства могут устанавливать условия для доступа к такой процедуре (например, общая сумма задолженности и стоимость активов имущественной массы в деле о несостоятельности должны быть ниже определенного порогового уровня, указанного в законодательстве). Все условия для доступа к такой процедуре должны быть четко оговорены в законодательстве.

243. Компетентный орган может вынести определение, что должник удовлетворяет условиям для начала такой процедуры, в момент открытия

производства на основании заявления должника. В противном случае он может вынести на последующих этапах производства определение, что эту процедуру следует использовать в том случае, если, например, компетентный орган установит, что определенные активы необходимо было исключить из имущественной массы и после их исключения выяснится, что не имеется ни активов для реализации, ни поступлений для распределения.

244. В некоторых юрисдикционных системах должник, имеющий обремененные активы, может не иметь права на этот вид процедуры при том условии, что компетентный орган будет обязан, как минимум, проверить стоимость обремененных активов. Если их стоимость будет превышать сумму задолженности, причитающейся с должника обеспеченному кредитору, то можно ожидать, что компетентный орган организует продажу обремененных активов и распределение поступлений. В некоторых случаях должник с обремененными активами может все же получить право на эту процедуру. Например, если будет установлено, что стоимость обремененного актива меньше суммы задолженности, причитающейся с должника обеспеченному кредитору, то компетентный орган может разрешить обеспеченному кредитору принять этот актив, в результате чего в имущественной массе, возможно, больше не останется активов для реализации. Может быть также определено, что после распределения поступлений от продажи обремененных активов и осуществления выплат обеспеченному(-ым) кредитору(-ам) остаточная стоимость имущественной массы будет ниже установленного порогового уровня, оправдывающего распределение среди других кредиторов.

Уведомление о решении о проведении закрытия производства [проект рекомендации 64]

245. В настоящем [тексте] рекомендуется обязать компетентный орган уведомлять все известные заинтересованные стороны о его решении о проведении закрытия производства. Такое уведомление должно быть направлено незамедлительно с учетом цели упрощенного режима несостоятельности по обеспечению ускоренного производства. В уведомление должны быть включены основания для вынесения такого решения и подтверждающая информация, например перечень кредиторов, активов и пассивов должника, чтобы позволить уведомляемым заинтересованным сторонам проверить обоснованность решения.

246. На основе такой информации заинтересованные стороны могут принять решение о заявлении возражений против этого решения. Как и в отношении других процессуальных этапов упрощенного производства по делу о несостоятельности, в настоящем [тексте], в соответствии с рекомендацией [12] и с учетом цели обеспечения ускоренного производства, рекомендуется предусмотреть возможность установления лишь короткого срока для заявления возражений. Предоставление полной и подробной информации, на основании которой было принято решение, может снизить риски заявления необоснованных возражений, приводящих к ненужным задержкам. На стороны, недобросовестно заявляющие возражения против принятого решения, могут быть также наложены санкции и издержки.

Решение закрыть производство при отсутствии возражений [проект рекомендации 65]

247. В случае отсутствия возражений в настоящем [тексте] рекомендуется обязать компетентный орган закрыть производство. Хотя закрытие производства и освобождение от долговых обязательств не обязательно будут происходить одновременно, решения об освобождении от долговых обязательств с указанием любых условий освобождения от обязательств, долгов, на которые распространяется освобождение, и долгов, исключаемых из освобождения, должны приниматься компетентным органом до или в

момент закрытия производства. (О вопросах, связанных с освобождением от обязательств, см. раздел [М]).

Режим возражений [проект рекомендации 66]

248. Для случаев, когда поступает возражение против решения о проведении закрытия производства, в настоящем [тексте] рекомендуется разрешить компетентному органу оценить основания для такого возражения и решить, следует ли отменить его решение о закрытии производства. Если компетентный орган устанавливает, что действительно существуют основания для отмены ранее принятого решения, то ему предлагается несколько вариантов: а) начать процедуру, предусматривающую продажу и отчуждение активов и распределение поступлений (например, если определенные активы были ошибочно исключены из имущественной массы); или б) преобразовать упрощенное ликвидационное производство в другой вид производства по делу о несостоятельности (такой порядок действий может потребоваться, например, если необходимо провести процедуры расторжения сделок, и для проведения процедур расторжения сделок требуется такое преобразование (см. в этой связи рекомендацию [44])).

249. Как правило, должник должен утрачивать право на процедуру, предусмотренную в рекомендациях [64–66], если предположительно имеются основания для начала процедур расторжения сделок или для обращения к услугам независимого специалиста с целью проведения дополнительной проверки или расследования. Такие основания могут быть доведены до сведения компетентного органа кредиторами или установлены самим компетентным органом после изучения дополнительной информации, полученной от должника или из других источников. В тех случаях, когда будет доказано наличие достаточных активов или когда компетентный орган обязан организовать продажу обремененных активов и распределение поступлений от такой продажи, компетентному органу следует приступить к процедуре реализации активов и распределения поступлений, предусмотренной в рекомендациях [56–63] или преобразовать упрощенное ликвидационное производство в стандартное производство по делу о несостоятельности предприятия. В других случаях компетентный орган должен приступить к закрытию производства после принятия решения об освобождении от обязательств (см. пункт [247] выше) и направления возражающему кредитору уведомления о своем окончательном решении.

250. Хотя данная процедура позволяет еще больше снизить стоимость упрощенного производства по делу о несостоятельности, она должна предусматривать дополнительные гарантии и эффективную систему санкций для уменьшения рисков искаженной мотивации и систематических злоупотреблений, включая мошенничество и сговор между должниками и кредиторами. Такая процедура, в частности, не должна побуждать должников занижать стоимость их имущественной массы до уровня ниже требуемого порогового уровня до подачи заявления об открытии производства по делу о несостоятельности или таким образом рассчитывать время для подачи заявления, чтобы избежать исполнения долговых обязательств и позже извлечь выгоду от поступлений после освобождения от обязательств.

251. В дополнение к гарантиям *ex ante* в форме проверок и уведомления всех известных заинтересованных сторон о решении использовать эту процедуру должны быть предусмотрены и гарантии *ex post*. Кредиторам и другим заинтересованным сторонам следует предоставить возможность ходатайствовать о возобновлении рассмотрения недобросовестно возбужденных дел, а компетентный орган должен иметь возможность отменить любое предоставленное освобождение от обязательств и придать взысканию активов обратную силу и распределить поступления среди кредиторов.

В некоторых случаях за злоупотребление этой процедурой могут быть применены санкции, в том числе уголовные.

L. Особенности упрощенного реорганизационного производства [проекты рекомендаций 67–83]

1. Общие соображения

252. В Руководстве термин «реорганизация» означает процедуру, с помощью которой финансовое благополучие и жизнеспособность коммерческого предприятия должника могут быть восстановлены за счет применения различных методов (например, путем списания задолженности, пересмотра сроков погашения задолженности, конверсии задолженности в акции и продажи предприятия (или его частей) в качестве функционирующей хозяйственной единицы), и деловые операции такого предприятия могут быть продолжены (см. глоссарий, подпункт (kk)). В случае ММП реорганизация скорее всего приведет к списанию задолженности или пересмотру графика погашения задолженности, для чего сложные меры реорганизации, обычно предусмотренные для более крупных предприятий, не потребуются. По этим причинам введение упрощенного реорганизационного производства для ММП будет оправданным.

253. Во многих системах, в которых предусмотрен упрощенный режим несостоятельности, признается, что оперативная ликвидация нежизнеспособных ММП может быть более целесообразной с личной, социальной и экономической точек зрения, чем восстановление нежизнеспособных ММП без каких-либо перспектив для возрождения. По этим причинам следует предусмотреть возможность преобразования упрощенного реорганизационного производства в упрощенное ликвидационное производство, если компетентному органу после открытия упрощенного реорганизационного производства становится ясно, что финансовое благополучие и жизнеспособность ММП–должника не могут быть восстановлены, а его коммерческая деятельность не может быть продолжена. Такое преобразование следует также предусмотреть для тех случаев, когда неплатежеспособный ММП–должник не может договориться со своими кредиторами в отношении плана реорганизации или не выполняет согласованный план. (См. также рекомендацию [83] и сопроводительный комментарий ниже.)

2. Подготовка плана реорганизации [проект рекомендации 67]

254. В соответствии с подходом, который основан на сохранении должником владения и который рекомендуется в настоящем тексте в качестве стандартного подхода для упрощенного реорганизационного производства (см. рекомендацию [14]), в настоящем [тексте] рекомендуется разрешить ММП–должнику осуществлять при необходимости подготовку плана реорганизации при содействии независимого специалиста. Облегчить задачу ММП–должника в этой связи могут исчерпывающие контрольные перечни для планов реорганизации, учитывающие потребности и специфику ММП. В то же время следует избегать установления жестких процедурных требований, включая использование стандартных и типовых форм, поскольку это может создать препятствие для доступа к упрощенному реорганизационному производству, в частности, если стандартные и типовые формы не учитывают индивидуальных обстоятельств должника. При условии, что план содержит достаточную информацию, позволяющую оценить его реалистичность, не следует требовать представления заявления о раскрытии информации, предусмотренного в рекомендациях 141–143 Руководства.

255. Если очевидно, что ММП–должник не сможет предложить план, в настоящем [тексте] рекомендуется разрешить компетентному органу поручать подготовку плана независимому специалисту [или другому лицу].

[Этот раздел необходимо будет расширить в зависимости от окончательного текста проекта рекомендации 67.] Кроме того, помощь независимого специалиста может потребоваться для согласования плана с кредиторами и обеспечения его соответствия требованиям применимого законодательства, в том числе в отношении режима наемных работников.

3. Предложение плана реорганизации [проекты рекомендаций 68–70]

256. План реорганизации может быть представлен вместе с заявлением об открытии упрощенного реорганизационного производства или после открытия упрощенного производства по делу о несостоятельности. Второй вариант может быть наиболее вероятным сценарием для упрощенного режима несостоятельности, поскольку ММП–должник может потребоваться не только время, но и помощь компетентного органа или независимого специалиста в подготовке плана и его согласовании с кредиторами.

257. В настоящем [тексте] рекомендуется установить в законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, максимальный срок, отводимый для предложения плана реорганизации после открытия производства. Поскольку в некоторых случаях такой максимальный срок может оказаться слишком длинным, в настоящем [тексте] рекомендуется разрешить компетентному органу устанавливать в соответствующих обстоятельствах более короткий срок. Такие обстоятельства могут включать случаи, когда, например, план реорганизации, возможно, уже подготовлен и согласован с кредиторами на этапе, предшествующем открытию производства (например, в ходе неофициальных переговоров о реструктуризации задолженности), и представлен вместе с заявлением об открытии упрощенного реорганизационного производства. Такие обстоятельства могут включать также случаи простых дел о реорганизации, связанных с прямым списанием задолженности или продажей предприятия в качестве функционирующей хозяйственной единицы, в отличие от более сложных случаев реструктуризации задолженности, преобразования задолженности в акционерный капитал и применения других методов реорганизации или их сочетания.

258. Поскольку могут возникать обстоятельства, оправдывающие продление первоначального срока, в настоящем [тексте] рекомендуется разрешить компетентному органу в соответствующих обстоятельствах продлевать сокращенный срок, однако только до максимального срока, указанного в законодательстве. Такие обстоятельства могут, например, возникнуть, если план реорганизации, согласованный с кредиторами в ходе неофициальных переговоров о реструктуризации задолженности, оспаривается кредиторами, которые не участвовали в переговорах по этому плану, но присоединились к упрощенному производству по делу о несостоятельности.

259. Разрешение компетентному органу устанавливать более короткий по сравнению с максимальным срок и продлевать такой сокращенный срок до максимального срока, соответствует цели упрощенного режима несостоятельности, которая состоит в обеспечении ускоренного и гибкого упрощенного производства по делу о несостоятельности. В настоящем [тексте] рекомендуется дополнить такие дискреционные полномочия определенной гарантией — требованием направить уведомление об установленном сроке для предложения плана лицу, ответственному за подготовку плана, и всем другим заинтересованным сторонам.

260. В то же время настоящий [текст], в отличие от Руководства (см. рекомендацию 139), не предусматривает возможности продления указанного в законодательстве максимального срока, отводимого для предложения плана реорганизации при упрощенном производстве по делу о несостоятельности, поскольку предоставление такой возможности может противоречить задаче по установлению упрощенного режима несостоятельности и

его цели по обеспечению ускоренного производства. Поэтому в настоящем [тексте] оговаривается, что, если план реорганизации не представлен в установленный срок, производство преобразуется в ликвидационное (упрощенное или стандартное) или, если должник является платежеспособным, производство прекращается. Таким образом, несвоевременное предложение плана будет одним из условий преобразования, предусмотренного в рекомендации [97]. В рекомендациях [99 и 100] рассматриваются вопросы, которые могут возникнуть в ходе преобразования, в том числе в отношении сроков, моратория и финансирования после открытия производства.

4. Альтернативный план [проект рекомендации 71]

261. В настоящем [тексте] отмечается, что в законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, может быть предусмотрена возможность представления кредиторами альтернативного плана. Если предполагается использовать такой вариант, то план, представляемый кредиторами, будет альтернативой плану, подготовленному должником или другим лицом, которого уполномочил компетентный орган в соответствии с рекомендацией [67]. В законодательстве, предусматривающем такую возможность, необходимо будет оговорить условия и сроки для представления альтернативного плана.

262. Альтернативный план может быть представлен одновременно с первоначальным планом, если, например, некоторые кредиторы, участвовавшие в переговорах и подготовке первоначального плана, остались недовольны результатами переговоров и решили подготовить альтернативный план. Альтернативный план может быть также представлен последовательно, т. е. после того, как был представлен первоначальный план. В зависимости от ситуации кредиторам может быть предоставлена возможность представить свой альтернативный план компетентному органу в течение срока, установленного для предложения первоначального плана, или запросить продление этого срока. Возможность продления срока до указанного в законодательстве максимального срока, отводимого для предложения плана реорганизации, предусмотрена в рекомендации [68].

263. Если законодательство допускает последовательное представление альтернативного плана, то в нем следует учесть ситуацию, когда первоначальный план был представлен в течение указанного в законодательстве максимального срока или не был представлен вообще. В таких случаях кредиторам должно быть предоставлено определенное время сверх указанного в законодательстве максимального срока, отводимого для предложения плана реорганизации, с тем чтобы предложить свой альтернативный план. В противном случае, согласно рекомендации [70], неплатежеспособный должник будет считаться приступившим к ликвидационному производству, а производство в отношении платежеспособного должника будет прекращено.

264. Хотя такой конкурентный подход может в конечном счете помочь всем заинтересованным сторонам разработать взаимоприемлемый и наиболее жизнеспособный план, он может усложнить производство и привести к путанице, неэффективности и задержкам, особенно если компетентный орган получит в итоге несколько конкурирующих планов, предложенных одновременно, в том числе разными кредиторами. По этим причинам законодательство о несостоятельности может разрешать кредиторам представлять только один альтернативный план и только в тех случаях, когда, по оценке компетентного органа, такой порядок действий может оказаться полезным в данном конкретном случае (например, для обеспечения средств воздействия, необходимых для достижения компромисса между участниками переговоров).

5. Содержание плана реорганизации [проект рекомендации 72]

265. Настоящий [текст] основан на рекомендации 144 Руководства, в которой изложены минимальные требования к содержанию плана, но значительно упрощает такие требования, поскольку не все из них будут применимы во всех случаях в рамках упрощенного режима несостоятельности. В настоящем [тексте] рекомендуется, чтобы в плане, как минимум, были изложены условия реорганизации предприятия, способы осуществления плана и режим в отношении каждого кредитора или каждой категории кредиторов, в частности размер причитающейся каждому из них суммы и сроки платежей, если они предусмотрены. В плане реорганизации может быть изменена приоритетность требований и предусмотрена их субординация, если это допускается законодательством о несостоятельности, (например, приоритет при осуществлении платежей в ходе осуществления такого плана могут получить основные поставщики, которые сами могут являться ММП и в значительной степени зависеть от платежей должника, во избежание наступления их несостоятельности). План должен предусматривать также защиту интересов обеспеченных кредиторов и третьих сторон, чьи активы в ходе осуществления плана, возможно, необходимо будет оставить во владении должника (например, жизненно важную роль для коммерческих операций должника могут играть оборудование, находящееся в собственности третьих сторон, или арендованные служебные помещения). В некоторых случаях с точки зрения интересов имущественной массы лучше всего будет продать обремененные активы для обеспечения необходимого оборотного капитала или же создать дополнительное обременение уже обремененных активов в целях привлечения финансовых ресурсов. Рекомендации 52–68 Руководства предусматривают в таких случаях существенные меры защиты для кредиторов. Они применимы также в контексте упрощенного режима несостоятельности.

6. Уведомление всех известных заинтересованных сторон о плане реорганизации [проект рекомендации 73]⁷⁶

266. [В настоящем [тексте] рекомендуется обязать компетентный орган, после получения плана и до передачи плана всем известным заинтересованным сторонам, удостовериться в соответствии плана процедурным требованиям, предусмотренным в законодательстве. Любое такое несоответствие должно быть устранено стороной, ответственной за подготовку плана. Компетентный орган может самостоятельно исправить несоответствия путем внесения поправок в план, если он сочтет это целесообразным. В таком случае ожидается, что стороне, подготовившей план, будет незамедлительно направлено уведомление о таких поправках.

267. Последний вариант может потребовать создания эффективных механизмов для урегулирования возможных разногласий между компетентным органом и стороной, подготовившей план, в отношении поправок, внесенных компетентным органом в первоначально предложенный план. Ограничение сферы охвата поправок, которые может вносить компетентный орган в план (например, поправками, обусловленными процессуальными нормами права, но не поправками, касающимися коммерческих, финансовых и других существенных аспектов плана) может уменьшить риски возникновения споров. При этом по-прежнему будет существовать возможность ходатайствовать о пересмотре решения компетентного органа в соответствии с проектом рекомендации 5(с).]

268. В настоящем [тексте] (рекомендации [18 и 40]) рекомендуется, чтобы компетентный орган направлял должнику и любому известному кредитору индивидуальные уведомления по всем вопросам, требующим их

⁷⁶ Этот раздел необходимо будет пересмотреть с учетом мнения Рабочей группы о том, следует ли сохранить в тексте вариант 1 или 2, и о его формулировке.

одобрения. Одним из таких вопросов является план реорганизации. Как отмечалось в контексте положений об уведомлении, для индивидуального уведомления могут быть использованы экономически эффективные средства, например электронные средства, включая размещение плана реорганизации на веб-странице производства и направление системой в автоматическом режиме уведомлений всем заинтересованным сторонам об этом плане.

269. В уведомлении следует указать предельный срок для выражения любых возражений или несогласия в отношении плана. В нем следует также разъяснить последствия отсутствия возражений, в частности, что отсутствие воздержаний будет рассматриваться как одобрение плана.

7. Последствия плана для кредиторов, не получивших уведомление [проект рекомендации 74]

270. Один из основополагающих принципов законодательства о несостоятельности заключается в том, что кредиторы, права которых изменяются или затрагиваются планом, включая обеспеченных кредиторов, могут быть связаны планом только в том случае, если им была предоставлена возможность выразить свое мнение по этому плану. Этот принцип отражен в рекомендации [74] [, которая дополняется рекомендацией [34]⁷⁷].

271. Ряд рекомендаций в настоящем [тексте] гарантирует, что всем известным кредиторам должника будет предоставлена возможность высказать свое мнение по плану реорганизации. Ожидается, что кредиторы в первую очередь будут должным образом уведомлены об открытии упрощенного производства по делу о несостоятельности и им будет предоставлена возможность либо представить свои требования, либо ознакомиться с перечнем кредиторов и требований, подготовленным должником, компетентным органом или независимым специалистом, в зависимости от конкретного случая (см. рекомендации [31, 32, 48 и 49]). Ожидается, что впоследствии все признанные кредиторы будут индивидуально уведомлены компетентным органом по всем вопросам, по которым требуется их одобрение (см. рекомендации [18] о предполагаемом одобрении, [40] об индивидуальных уведомлениях, [73] об уведомлении о плане реорганизации, [76(с)] о препровождении измененного плана и [79(с)] об уведомлении об изменении плана). В настоящем [тексте] рекомендуется предоставить кредиторам [короткий] [достаточный] срок, чтобы они могли заявить свои возражения или выразить свое несогласие (см. рекомендации [18 и 73]), и обязать компетентный орган должным образом рассматривать любые полученные возражения или выражения несогласия (см. рекомендацию [76]). Если кредиторы не удовлетворены решениями компетентного органа, в том числе утверждением плана реорганизации, они могут потребовать пересмотра этих решений в соответствующем апелляционном органе (см. рекомендации [5(с) и 78]).

272. Кроме того, с учетом цели упрощенного режима несостоятельности, которая состоит в том, чтобы предусмотреть эффективные меры для содействия участию кредиторов и для решения проблемы отказа кредиторов от участия (см. рекомендацию [1(е)]), помощь и поддержка в деле применения упрощенного производства по делу о несостоятельности должны обеспечиваться и быть легкодоступными не только для должника, но и для кредиторов, которые сами могут являться ММП и быть неискушенными в вопросах производства по делам о несостоятельности. Такая помощь и поддержка могут принимать форму типовых или стандартных форм, в том числе для выражения возражения или несогласия, как это предусмотрено в

⁷⁷ Связь между этими двумя взаимосвязанными положениями будет дополнительно разъяснена в комментариях, если Рабочая группа решит сохранить проект рекомендации 34, и в зависимости от его содержания. См. сноску 21 выше.

рекомендации [9]. Как отмечалось в связи с этой рекомендацией, такие типовые или стандартные формы не следует делать обязательными, чтобы избежать установления жестких процедурных требований.

273. В то же время настоящий [текст] гарантирует, что упрощенное производство по делу о несостоятельности не будет отложено или остановлено из-за того, что кредиторы, допущенные к производству, игнорируют или решают не использовать предоставленную им возможность высказать свои мнения по плану реорганизации. Как дополнительно разъясняется ниже в связи с одобрением плана реорганизации кредиторами, в настоящем тексте рекомендуется рассматривать воздержавшихся или неучаствующих кредиторов в качестве кредиторов, одобряющих план (т. е. они включаются в процентную долю кредиторов, поддержавших план). Предполагается, что такое последствие молчания или неучастия будет разъяснено кредиторам в уведомлении о плане реорганизации в соответствии с рекомендацией [73]. Таким образом, эта система отличается от систем, в которых воздержавшихся или неучаствующих кредиторов рассматривают как несогласных с планом кредиторов, и от систем, в которых процент поддержки плана рассчитывается только на основе учета кредиторов, которые выразили свои мнения по этому плану.

8. Одобрение плана кредиторами [проекты рекомендаций 75 и 76]

Общие соображения

274. В соответствии с целями создания ускоренного и гибкого упрощенного режима несостоятельности и обеспечения эффективных мер для содействия участию кредиторов и для решения проблемы отказа кредиторов от участия в настоящем [тексте] рекомендуется сократить формальные требования в отношении всех процессуальных этапов в рамках упрощенного производства по делу о несостоятельности (см. рекомендацию [13]). Это охватывает этапы, связанные с одобрением плана реорганизации.

275. В настоящем [тексте] рекомендуется установить минимальные формальные требования для одобрения плана кредиторами в рамках упрощенного режима несостоятельности. Не предусматривается создания комитета кредиторов, слушаний по заявлениям о раскрытии информации, совещаний кредиторов или официального голосования. Последнее заменяется механизмом предполагаемого одобрения, который разъясняется в контексте рекомендации [18] выше и согласно которому план будет считаться одобренным кредиторами, имеющими право участвовать в голосовании по одобрению плана, если: а) они уведомлены о плане, предельном сроке и порядке заявления любых возражений или выражений несогласия с планом и о последствиях отказа от голосования (отсутствие возражений или выражений несогласия рассматривается как одобрение); и b) они не заявляют возражений или не выражают несогласия в отношении плана в течение такого предельного срока или выраженное несогласие является недостаточным для того, чтобы препятствовать одобрению плана, исходя из порогового уровня, установленного для одобрения плана во внутреннем законодательстве о несостоятельности (т. е. необходимое большинство).

276. Хотя этот механизм может быть неизвестен для законодательства о несостоятельности в некоторых юрисдикционных системах и не предусмотрен в Руководстве, в настоящем [тексте] рекомендуется применять его для упрощенного производства по делу о несостоятельности, в том числе для одобрения плана реорганизации в рамках этого производства. Такое отклонение от Руководства рекомендуется с учетом того, что Руководство было подготовлено в первую очередь для более крупных предприятий, сталкивающихся в случае несостоятельности со сложными проблемами, которые предполагается урегулировать с привлечением заинтересованных кредиторов, а при несостоятельности ММП эти факторы отсутствуют.

277. Механизм предполагаемого одобрения не заменяет порогового уровня необходимого большинства для одобрения плана, установленного во внутреннем законодательстве о несостоятельности. Он представляет собой другой способ подтверждения соблюдения такого порогового уровня. Необходимое большинство можно рассчитать разными способами. Законодательство о несостоятельности может требовать получения голосов большинства кредиторов, участвующих в голосовании, или голосов всех кредиторов. Может требоваться проведение голосования кредиторов по категориям, и могут применяться различные способы учета голосов таких категорий кредиторов при определении большинства. Необходимое большинство может определяться путем ссылки на поддержку кредиторов, на которых приходится определенная доля или процент от стоимости требований, или на число кредиторов, или на сочетание того и другого (например, не менее двух третей общего объема задолженности и более половины кредиторов). Из-за относительно простой структуры капитала ММП слишком сложные требуемые пороговые уровни большинства, возможно, необходимо будет скорректировать для упрощенного режима несостоятельности.

278. Механизм предполагаемого одобрения не ущемляет права кредиторов выражать свое мнение по плану, поскольку им предоставляется возможность заявить возражение или выразить несогласие. Предусмотрены также существенные гарантии, обеспечивающие условия для того, чтобы кредиторы действительно могли эффективно и своевременно использовать такую возможность. Такие гарантии более подробно рассматриваются в пунктах [271–272] выше.

279. Поскольку требуется наличие широких стимулов для обеспечения упрощенного и эффективного процесса и в то же время необходимо обеспечить защиту всех заинтересованных сторон, настоящий [текст] направлен на достижение правильного баланса между этими конкурирующими целями посредством: а) предполагаемого одобрения, которое позволяет решить проблему отказа кредиторов от участия, и b) индивидуального уведомления и других гарантий для кредиторов. В тех случаях, когда возникает беспокойство по поводу того, что механизм предполагаемого одобрения может оказать негативное воздействие на защиту прав кредиторов или на доступность кредита для ММП или для него может потребоваться более сильный институциональный потенциал, чем потенциал, требуемый для проведения официального голосования, государства могут сохранить голосование в рамках всех дел о несостоятельности ММП или же могут потребовать проведения голосования в некоторых конкретных случаях и его сохранения в качестве одного из вариантов в других случаях. В таком случае в отношении упрощенного режима несостоятельности им следует рассмотреть возможность учета голосов отсутствовавших или воздержавшихся в качестве голосов в поддержку одобрения.

Неоспариваемый план реорганизации [проект рекомендации 75]

280. Как разъяснялось выше и в контексте рекомендации [18] о предполагаемом одобрении, согласно подходу, рекомендуемому в настоящем тексте, план будет считаться одобренным кредиторами, имеющими право голоса при утверждении плана, если они не заявляют возражений или не выражают несогласия в отношении плана в течение предельного срока или выраженное несогласие является недостаточным для того, чтобы препятствовать одобрению плана, исходя из порогового уровня, установленного для одобрения плана во внутреннем законодательстве о несостоятельности в целом или специально для упрощенного реорганизационного производства. Таким образом, одного возражения достаточно для того, чтобы воспрепятствовать одобрению плана, в то время как несогласия со стороны одного кредитора может быть недостаточно, если необходимое большинство для одобрения плана достигается иным образом. Это обусловлено тем,

что возражение касается вопросов права (процессуального или материального) и предположительно указывает на несоблюдение законодательства. Оно само по себе должно служить достаточным основанием для приостановления процесса, чтобы такие обвинения можно было расследовать, и, если они окажутся обоснованными, то основания для возражений необходимо будет устранить. За недобросовестные возражения могут быть возложены санкции и издержки.

281. Несогласие отличается по своему характеру: оно не касается вопросов права, а скорее указывает на предвзятое или несправедливое отношение к конкретному кредитору или группе кредиторов. Поскольку упрощенное реорганизационное производство может в определенной степени нанести ущерб интересам всех кредиторов, уровень ущерба или вреда должен быть достаточно высоким, чтобы позволить кредитору или группе кредиторов, выражающим несогласие, воспрепятствовать одобрению плана. Если установлено наличие необходимого большинства для одобрения плана (и поддержавшиеся считаются одобрявшими), то меньшинство кредиторов, выражающих несогласие с планом и утверждающих, что план несправедливо ущемляет их интересы, не может препятствовать его одобрению. Хотя они по-прежнему могут оспаривать план в соответствующем апелляционном органе, следует обеспечить механизмы для предотвращения неоправданных задержек.

Оспариваемый план [проект рекомендации 76]

282. В случае каких-либо возражений или выражения несогласия в отношении предлагаемого плана в настоящем [тексте] рекомендуется разрешить внесение в план изменений⁷⁸. В нем не указывается, какая сторона будет нести ответственность за внесение изменений. Это будет зависеть от характера возражения и несогласия. Компетентный орган может поручить эту функцию стороне, отвечающей за подготовку плана, независимому специалисту, специально назначенному для этой цели, или группе заинтересованных сторон, или же он может взять на себя эту функцию.

283. В случае выражения несогласия компетентному органу необходимо будет удостовериться в том, что план получил необходимую поддержку, или же в том, что выраженное несогласие является достаточным для того, чтобы воспрепятствовать одобрению плана. Следствием достаточно выраженного несогласия с планом может стать преобразование реорганизации в ликвидацию. В противном случае компетентный орган, в целях согласования приемлемого плана, может запросить мнения кредиторов о том, каким образом изменить план, чтобы он стал для них приемлемым. В настоящем [тексте] рекомендуется установить короткий срок для внесения изменений и препровождения измененного плана всем известным заинтересованным сторонам. Неспособность согласовать приемлемый план должна приводить к преобразованию производства в ликвидационное производство в отношении неплатежеспособного должника (или прекращению производства в отношении платежеспособного должника). Если заинтересованные стороны не заявляют никаких возражений или не выражают достаточного несогласия в отношении любого измененного плана, направленного им компетентным органом, считается, что они согласны с компромиссом, достигнутым в измененном плане.

284. За недобросовестное поведение (например, за выражение несогласия тогда, когда принятие плана реструктуризации фактически не ущемляет несправедливо их права и интересы) на кредиторов должны быть наложены

⁷⁸ См. сноски 49, 52 и 55, в которых указывается, что вместо термина «изменение» может быть использован термин «поправка», что потребует пересмотра проекта рекомендации 79. Такое изменение повлияет на комментарий к соответствующим рекомендациям настоящего текста.

санкции и издержки с учетом серьезных последствий для должника и его предприятия, предусмотренных в настоящем [тексте] в том случае, если план не удастся одобрить в установленный срок. Чтобы свести к минимуму задержки в рамках упрощенного реорганизационного производства, компетентному органу может быть предоставлено право отклонять возражение на чисто процессуальных основаниях с учетом степени нарушения, состояния должника и других обстоятельств.

9. Утверждение плана компетентным органом [проект рекомендации 77]

285. При стандартном производстве по делу о несостоятельности предприятия компетентный орган обычно не должен оценивать экономические и финансовые аспекты плана, и от него может и не требоваться утверждения плана, одобренного кредиторами. От него, возможно, будет ожидаться лишь признание факта достаточной поддержки плана кредиторами. План, одобренный кредиторами, будет вступать в силу автоматически и являться обязательным для любой несогласной заинтересованной стороны, если только он не будет успешно оспорен в апелляционном органе.

286. При упрощенном режиме несостоятельности утверждение компетентным органом плана, который, как считается, одобрен кредиторами, может быть желательным во всех случаях для снижения риска того, что надлежащая оценка справедливости и реалистичности плана не была проведена, поскольку предполагаемое одобрение плана кредиторами является следствием их незаинтересованности и отказа от участия. По этим причинам в настоящем [тексте] рекомендуется во всех случаях обеспечивать утверждение компетентным органом плана реорганизации, одобренного кредиторами. Такое утверждение позволит: а) предоставить ММП–должнику дополнительное заверение в том, что план не создает чрезмерного бремени для должника; б) успокоить тех кредиторов должника, которые не имеют возможности самостоятельно проверить реалистичность и справедливость плана (например, наемных работников, кредиторов ММП), и заверить их в том, что план не окажет на них чрезмерно негативного воздействия; и с) удостовериться, при необходимости при содействии независимого специалиста, в том, что в иных отношениях план является справедливым и обеспечивает выживание предприятия. Компетентный орган может отклонить план, одобренный кредиторами, если план не предусматривает разумных путей предотвращения ликвидации предприятия должника или обеспечения жизнеспособности предприятия, или если его осуществление представляется нереалистичным или невозможным, скорее не с экономической, а с практической точки зрения.

287. В рекомендации 152 Руководства излагаются условия утверждения плана судом, включая следующие условия: процедуры одобрения были проведены должным образом; кредиторы получают по плану по меньшей мере столько же, сколько они получили бы при ликвидации, если только каждый из них не дал прямого согласия на ухудшение режима; и план не содержит положений, противоречащих законодательству. Эти же требования будут действовать применительно к утверждению плана компетентным органом и в рамках упрощенного режима несостоятельности. Если это необходимо, то компетентный орган может принять решение об использовании услуг независимого специалиста для оценки результатов альтернативного варианта, предусматривающего ликвидацию.

10. Оспаривание утвержденного плана [проект рекомендации 78]

288. В настоящем [тексте] рекомендуется, чтобы в законодательстве о несостоятельности, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, оспаривание плана после его утверждения компетентным органом разрешалось только на основании мошенничества и только в течение

срока, оговоренного в этом законодательстве. Такой срок рассчитывается с момента выявления факта мошенничества и, согласно рекомендации [12], должен быть коротким.

289. Такие ограничения устанавливаются во избежание нарушений в процессе осуществления плана. Другие основания, которые обычно предусматриваются в законодательстве о несостоятельности для оспаривания утвержденного плана в рамках стандартного реорганизационного производства, не могут возникать в рамках упрощенного реорганизационного производства из-за высокого уровня контроля, который, как ожидается, будет осуществляться компетентным органом над упрощенным реорганизационным производством. Компетентный орган, в частности, должен будет самостоятельно направлять уведомления и удостоверяться в том, что требования для утверждения плана были соблюдены и что план не содержит каких-либо положений, противоречащих законодательству.

290. С учетом предполагаемого мошенничества и соображений, связанных с публичными интересами, в настоящем [тексте] признается, что ходатайства об оспаривании утвержденного плана скорее всего будут рассматриваться судебным органом, а не каким-либо административным органом, которому может быть поручен пересмотр решений компетентного органа, который, как это отмечалось в контексте рекомендации [5(с)], является административным органом.

291. Будет ли оспаривание приводить к приостановлению осуществления плана будет зависеть от внутренних норм гражданского и уголовного судопроизводства. В случае успешного оспаривания в настоящем [тексте] рекомендуется отменить осуществление плана и преобразовать упрощенное реорганизационное производство в упрощенное ликвидационное производство или другой вид производства по делу о несостоятельности. Преобразование в ликвидационное производство может оказаться неприемлемым в отношении платежеспособного должника, если только внутреннее законодательство не предусматривает возможность ликвидации на справедливых и равноправных основаниях, например на основании мошенничества. Альтернативный вариант, который часто предусматривается в случае успешного оспаривания утвержденного плана в рамках стандартного производства по делу о несостоятельности предприятия, а именно прекращение производства, не решает проблему финансовых трудностей ММП-должника и может просто отсрочить открытие ликвидационного производства, что приведет к дальнейшему снижению стоимости активов должника, прежде чем такое производство будет наконец открыто.

11. Внесение изменений в план [проект рекомендации 79]⁷⁹

292. В настоящем [тексте] рассматриваются два момента, когда в план реорганизации могут быть внесены изменения: до его одобрения и утверждения; и во время его осуществления. В настоящем [тексте] рекомендуется разрешить любой заинтересованной стороне в любое время предлагать изменения к первоначальному плану до его одобрения кредиторами и утверждения компетентным органом. Механизмы внесения изменений в план на этом этапе и последствия в случае неполучения одобрения или утверждения изменений рассматриваются в рекомендации [76]. Во избежание задержек следует, как правило, устанавливать короткие сроки для предложения и принятия любых изменений на этом этапе.

293. Кроме того, в настоящем [тексте] рекомендуется предусмотреть в законодательстве возможность внесения изменений в план после его одобрения кредиторами и утверждения компетентным органом. Для обеспечения

⁷⁹ См. сноску 55 выше по вопросам, поднятым в связи с этой рекомендацией, что может повлиять на содержание комментария.

предсказуемости и бесперебойного осуществления плана можно оговорить условия для внесения изменений в план на этом этапе (например, внесение изменений оправдывается обстоятельствами; т. е. возникла определенная проблема, которая частично или полностью препятствует осуществлению плана, и, если эта проблема не будет устранена, при условии, что ее можно устранить, осуществить план не удастся). В законодательстве следует указать стороны, которые могут предлагать изменения на этом этапе, и их круг может быть ограничен ММП–должником и кредиторами, затрагиваемыми осуществлением плана.

294. Механизм одобрения изменения для внесения в план на этапе его осуществления должен обеспечивать прозрачность и защиту интересов кредиторов, а также надлежащую проверку предлагаемого изменения компетентным органом. Таким образом, он будет напоминать механизм одобрения и утверждения первоначального или измененного плана и предусматривать следующие действия: а) направление компетентным органом уведомления о предлагаемых изменениях, если не всем заинтересованным сторонам, то по крайней мере всем заинтересованным сторонам, затрагиваемым этими изменениями; б) одобрение изменений этими сторонами; и с) утверждение измененного плана компетентным органом.

295. Как и в других случаях при упрощенном режиме несостоятельности, когда требуется одобрение кредиторов, изменения будут считаться одобренными кредиторами, если компетентному органу не будет сообщено о каких-либо возражениях или достаточно выраженном несогласии в течение предельного срока, установленного для этой цели компетентным органом. В законодательстве следует оговорить последствия неполучения одобрения изменений, например, продолжение осуществления первоначально утвержденного плана или, если продолжение его осуществления невозможно, открытие ликвидационного производства, или, если должник является платежеспособным, прекращение упрощенного реорганизационного производства.

296. В некоторые планы изменения могут вноситься автоматически, например в планы, которые предусматривают изменяющиеся объемы платежей в зависимости от фактических поступлений ММП–должника. Осуществление таких планов, возможно, потребует определенного контроля. В противном случае выплаты в счет погашения задолженности могут основываться на прогнозируемых поступлениях и расходах, и законодательство о несостоятельности должно разрешать сторонам изменять план с учетом фактического положения ММП–должника по сравнению с отраженными в плане прогнозами. Могут применяться системы, которые допускают сокращение, но не увеличение платежей.

12. Продолжительность упрощенного реорганизационного производства [проект рекомендации 80]

297. Как правило, в законодательстве о несостоятельности используются различные подходы к закрытию реорганизационного производства. Производство может быть закрыто после утверждения плана реорганизации. В таком случае осуществление прав и обязанностей, предусмотренных в плане, будет обеспечиваться в соответствии с законодательством о несостоятельности. Другой подход предусматривает закрытие производства в соответствии с условиями плана или другой договоренностью между должником и кредиторами. Еще один подход может предусматривать закрытие реорганизационного производства после полного осуществления плана. В настоящем [тексте] используется последний из этих подходов и рекомендуется считать, что упрощенное реорганизационное производство остается открытым до тех пор, пока оно не будет закрыто компетентным органом после подтверждения осуществления плана. Этому подходу было отдано предпочтение, потому что в настоящем [тексте] для компетентного органа

предусмотрены важные функции до окончательного осуществления плана реорганизации.

298. Первая функция — надзор за выполнением плана, который может осуществляться компетентным органом непосредственно или через назначенного независимого специалиста (см. рекомендацию [81]). Чтобы позволить им выполнять эту функцию до конца, производство должно оставаться открытым. Вторая функция — подтверждение выполнения плана как предварительное условие для закрытия упрощенного реорганизационного производства. Предполагается, что компетентный орган будет выполнять эту функцию независимо от того, осуществлялся ли надзор за выполнением плана компетентным органом или каким-либо другим лицом.

299. Для закрытия упрощенного реорганизационного производства могут возникать другие основания. Они рассматриваются в других положениях настоящего [текста] (например, неспособность предложить или одобрить план к установленному сроку может привести к закрытию упрощенного реорганизационного производства для платежеспособного должника и его преобразованию в ликвидацию для неплатежеспособного должника).

13. Надзор за выполнением плана [проект рекомендации 81]

300. В настоящем [тексте] предусматривается возможность надзора за выполнением плана со стороны компетентного органа или независимого специалиста, и в то же время признается, что во всех случаях надзор за выполнением плана со стороны компетентного органа или независимого специалиста может быть неуместным и дорогостоящим. В некоторых случаях надзор за должником могут эффективно осуществлять другие лица, помимо компетентного органа или независимого специалиста (например, кредиторы), в то время как в других случаях надзор может вообще не требоваться (например, если суммы платежей автоматически списываются банком со счета должника и переводятся на счета соответствующих кредиторов в соответствии с согласованным планом реорганизации). Если надзор необходим, компетентный орган может решить выполнить эту функцию самостоятельно или назначить для этой цели независимого специалиста. В соответствии с целью упрощенного режима несостоятельности по обеспечению гибкого и недорогого производства, все эти подходы должны охватываться этим положением.

14. Последствия невыполнения плана [проект рекомендации 82]

301. Должник может существенно нарушить условия плана или же выполнение плана может быть сорвано по другой причине, включая неспособность должника выполнить план (по состоянию здоровья или чрезвычайным обстоятельствам). В настоящем тексте предусматривается несколько вариантов, которые компетентный орган может рассмотреть в таких случаях. В зависимости от этапа осуществления плана, степени платежеспособности должника и причин невыполнения плана, некоторые варианты могут быть более подходящими, чем другие. Если только невыполнение плана не вызвано противоправными действиями должника, цель должна по-прежнему заключаться в решении финансовых проблем должника.

302. Если план не может быть выполнен должником по уважительным причинам, в законодательстве можно разрешить должнику или независимому специалисту, осуществляющему надзор за выполнением плана, обратиться в компетентный орган с просьбой внести изменения в план. Хотя такая возможность прямо не предусмотрена в рекомендации [82], внесение изменений в план реорганизации в ходе его осуществления предусмотрено в рекомендации [79]. Когда используется этот вариант, необходимо обеспечить баланс различных факторов, включая время, необходимое для утверждения измененного плана, достижение наилучшего результата для всех

заинтересованных сторон и необходимость ускоренного проведения производства⁸⁰.

303. Другой вариант для неплатежеспособного должника — преобразование безуспешного упрощенного реорганизационного производства в упрощенное ликвидационное производство или в другой вид производства по делу о несостоятельности, что потребует наличия одного из оснований для преобразования, предусмотренных в рекомендации [97]. Компетентный орган не сможет осуществить такое преобразование в отношении платежеспособного должника; ему придется закрыть безуспешное реорганизационное производство, в результате чего стороны будут реализовывать свои права в соответствии с другим законодательством, помимо законодательства о несостоятельности. Такой вариант может также оказаться более приемлемым для неплатежеспособного должника, если его оставшиеся активы полностью обременены и, таким образом, распределения среди необеспеченных кредиторов не ожидается.

304. В случае нарушения должником конкретных условий плана компетентный орган может принять решение о прекращении выполнения всего плана или о прекращении выполнения плана только в отношении конкретного нарушенного обязательства. В случае частичного прекращения кредитор, обязательство которого было нарушено, не будет связан планом, и его требование может быть восстановлено до полной суммы, если он согласился на меньшую сумму согласно плану, при условии, что такой вариант разрешен законодательством и кредитор не будет связан суммой требования, предусмотренной в плане.

305. Вопрос о невыполнении плана может быть также урегулирован в плане реорганизации, в котором могут быть оговорены права кредиторов в таком случае.

15. Преобразование упрощенной реорганизации в ликвидацию [проект рекомендации 83]⁸¹

306. В ходе упрощенного реорганизационного производства может возникнуть ряд обстоятельств, применительно к которым в законодательстве о несостоятельности желательно разрешить преобразование такого производства в ликвидацию (упрощенную или стандартную). Главными основаниями для преобразования может быть неспособность предложить или утвердить план реорганизации; неспособность утвердить предложенные изменения, необходимые для осуществления плана; успешное оспаривание утвержденного плана; существенное или серьезное нарушение должником своих обязательств по плану; или невыполнение плана по какой-либо другой причине. Эти причины преобразования рассматриваются в рекомендациях [70, 76(d), 78(d), 79(c) и 82].

307. В законодательстве можно также предусмотреть автоматическое преобразование в ликвидационное производство, если становится очевидным, что должник злоупотребляет упрощенным реорганизационным производством либо в результате невыполнения своих обязательств в качестве должника, сохраняющего владение (например, действуя недобросовестно, совершая мошеннические или несанкционированные переводы, не сообщая об активах и коммерческих операциях компетентному органу или независимому специалисту, если это требуется), либо в результате отказа от сотрудничества с компетентным органом или независимым специалистом, если он более не выступает в качестве должника, сохраняющего владение

⁸⁰ О вопросах, поднятых в связи с этим проектом рекомендации, см. сноску 57 выше.

⁸¹ Этот раздел, возможно, потребуется пересмотреть и перенести в другое место в зависимости от мнения Рабочей группы о содержании и месте проекта рекомендации 83.

(например, не позволяя им осуществлять эффективный контроль за предприятием или скрывая информацию).

308. Кроме того, в настоящем [тексте] предусматривается преобразование упрощенного реорганизационного производства в ликвидационное производство на любом этапе упрощенного реорганизационного производства, если определяется, что должник является неплатежеспособным и не имеет перспектив для жизнеспособной реорганизации. Об этом может свидетельствовать, например, тот факт, что предприятие продолжает нести убытки в период реорганизации. Кроме того, законодательство может обязывать должника или лицо, которое заменяет должника в повседневном управлении предприятием, прекращать управление реорганизационным производством, как только становится очевидным, что реорганизация невозможна, с тем чтобы сохранить стоимость активов для кредиторов. За нарушение этого обязательства могут быть наложены санкции и издержки.

309. При рассмотрении вопроса о преобразовании упрощенного реорганизационного производства в ликвидацию до представления плана реорганизации, компетентному органу следует дождаться истечения срока, установленного для предложения плана, если стороны не согласятся на преобразование до истечения этого срока.

[Этот раздел необходимо будет расширить, разъяснив предполагаемое участие независимого специалиста в принятии решения о преобразовании производства, с учетом мнения Рабочей группы о содержании соответствующих положений проекта рекомендации 83.]

310. Если преобразование в ликвидацию потребует подачи нового заявления об открытии производства вместо того, чтобы полагаться на первоначальное заявление в качестве основы для преобразованного производства, то это может привести к дальнейшей задержке и снижению стоимости активов. Поэтому, возможно, необходимо будет рассмотреть процессуальные требования в отношении открытия и проведения преобразованного производства. (См. рекомендацию [98] и пункты [346–348].)

311. Для случаев, когда упрощенное реорганизационное производство преобразуется в ликвидацию, в законодательстве, предусматривающем упрощенный режим несостоятельности, необходимо будет также рассмотреть статус любых действий, предпринимаемых должником, сохраняющим владение, или лицом, заменяющим должника в управлении повседневной деятельностью предприятия до утверждения плана; сохранение моратория; режим платежей, произведенных в ходе осуществления плана до преобразования; и режим требований кредиторов, стоимость которых была уменьшена в ходе реорганизации. Платежи, произведенные в ходе реорганизации, возможно, необходимо будет защитить от действия положений о расторжении сделок. Требования, стоимость которых была уменьшена в ходе реорганизации, могут быть восстановлены до полной стоимости в ходе любой последующей ликвидации или могут быть принудительно исполнены только по уменьшенной стоимости. (См. далее рекомендации [99 и 100] и пункты [349–352] в разделе [Р] ниже.)