



# Генеральная Ассамблея

Distr.: Limited  
4 September 2002

Russian  
Original: English

## Комиссия Организации Объединенных Наций по праву международной торговли

Рабочая группа V (Законодательство о несостоятельности)

Двадцать седьмая сессия

Вена, 9–13 декабря 2002 года

## Проект руководства для законодательных органов по вопросам законодательства о несостоятельности

### Записка Секретариата

### Содержание

*[Введение и Часть первая проекта руководства содержатся в документе A/CN.9/WG.V/WP.63; глава I Части второй содержится в документах A/CN.9/WG.V/WP.63/Add.1 и Add.2; глава II. А и В содержится в документах A/CN.9/WG.V/WP.63/Add.3 и Add.4. Глава III.В–F и главы IV–VII содержатся в последующих добавлениях]*

	Пункты	Стр.
Часть вторая (продолжение)		2
III. Режим активов при открытии производства по делу о несостоятельности . . .		2
А. Зарагиваемые активы . . . . .	57–70	2
1. Введение . . . . .	57–58	2
2. Активы, образующие имущественную массу в делах о несостоятельности . . . . .	59–65	3
3. Активы, исключаемые из имущественной массы в делах о несостоятельности . . . . .	66–68	6
4. Возвращенные активы . . . . .	69–70	7
Рекомендации . . . . .	(27)–(29)	8



*Номера пунктов в [...] относятся к соответствующим номерам пунктов в документе A/CN.9/WG.V/WP.58, содержащем предыдущий вариант текста руководства.*

*Номера рекомендаций в [...] относятся к соответствующим рекомендациям в документах A/CN.9/WG.V/WP.61 и A/CN.9/WG.V/WP.61/Add.1, содержащих предыдущий вариант текста рекомендаций. Добавления к тексту рекомендаций отмечены в настоящем документе подчеркиванием.*

## **Часть вторая (продолжение)**

### **III. Режим активов при открытии производства по делу о несостоятельности**

#### **A. Затрагиваемые активы**

##### **1. Введение**

57. [40] Основопологающим элементом процедур несостоятельности является необходимость выявления, сбора, сохранения и реализации активов, принадлежащих должнику. Во многих системах несостоятельности в отношении активов несостоятельного должника устанавливается специальный режим, иногда именуемый имущественной массой в делах о несостоятельности, в отношении которой управляющий в деле о несостоятельности будет обладать конкретно оговоренными полномочиями. В настоящем руководстве термин "имущественная масса" используется в функциональном смысле для указания на активы, принадлежащие должнику, которые находятся под контролем управляющего в деле о несостоятельности и которые являются предметом производства по делу о несостоятельности. В вопросе о толковании понятия имущественной массы применительно к делам о несостоятельности в различных правовых системах имеются некоторые важные различия. В некоторых странах законодательство о несостоятельности предусматривает, что правовой титул на активы передается назначенному должностному лицу. В других странах должник продолжает оставаться юридическим собственником активов, однако его полномочия на управление активами или распоряжение ими ограничиваются (например, либо должник не обладает такими полномочиями, либо его полномочия ограничиваются использованием активов в ходе обычной предпринимательской деятельности, а распоряжение ими, в том числе создание обеспечительных прав, требует согласия управляющего в деле о несостоятельности или суда).

58. [41] Независимо от правовых традиций соответствующей страны в законодательстве о несостоятельности потребуется четко указать те категории активов, на которые будет распространяться действие процедур несостоятельности (и которые, таким образом, включаются в понятие "имущественной массы", если подобная терминология используется), и определить порядок, при котором они охватываются такими процедурами, включая уточнение относительных полномочий различных участников в отношении данных активов. Идентификация активов и их режим будут определять охват и ведение производства и, особенно в случае реорганизации,

будут иметь существенные последствия для возможного успеха такого производства. Четкая регламентация этих вопросов позволит обеспечить прозрачность и определенность как для кредиторов, так и для должника.

## **2. Активы, образующие имущественную массу в делах о несостоятельности**

### **а) Общее определение имущественной массы в делах о несостоятельности**

59. [43] Можно предположить, что в имущественную массу должны включаться все активы, в которых должник имеет интерес, независимо от того, находятся ли они во владении должника в момент открытия производства, включая все материальные и нематериальные активы. Как правило, активы, приобретенные после открытия производства по делу о несостоятельности, либо должником, либо управляющим в деле о несостоятельности, также будут включены в имущественную массу. К материальным активам относятся активы, которые легко определяются по балансовым отчетам должника, такие как кассовая наличность, оборудование, товарные запасы, незавершенное строительство, банковские счета, дебиторская задолженность и недвижимость. Активы, относимые к категории нематериальных активов, могут по-разному определяться в различных государствах в зависимости от внутригосударственного законодательства, однако к ним могут относиться интеллектуальная собственность, коносаменты, ценные бумаги и финансовые инструменты, страховые полисы, договорные права (включая права, относящиеся к имуществу, которое находится в собственности третьих сторон) и право на иск, возникающее из деликта<sup>1</sup> в объеме, соответствующем интересу должника. В случае физических лиц в имущественную массу могут включаться также такие активы, как права наследования, в которых должник имеет интерес или на которые он может претендовать в момент открытия производства по делу о несостоятельности, или которые возникают в процессе производства по делу о несостоятельности.

### **б) Активы, обремененные обеспечением**

60. Один из вопросов, имеющих определенное значение, заключается в том, охватывает ли законодательство о несостоятельности активы, обремененные обеспечением, в качестве части имущественной массы в делах о несостоятельности. [46] В законах о несостоятельности используются различные подходы применительно к режиму активов, обремененных обеспечительными интересами. В законодательстве многих стран предусматривается, что активы, обремененные обеспечением, включаются в имущественную массу в делах о несостоятельности, причем открытие производства обуславливает наступление различных последствий, например, ограничение осуществления обеспечительных прав, принадлежащих кредиторам или третьим сторонам (например, в результате применения моратория или других последствий открытия производства). Если активы, обремененные обеспечением, включаются в имущественную массу в делах о несостоятельности, то на них могут распространяться определенные меры защиты, например меры, касающиеся

<sup>1</sup> Некоторые правовые системы исключают деликты личного характера, например диффамацию, ущерб кредитоспособности или репутации, когда должник сохраняет личное право предъявить иск и удерживать возмещение на том основании, что в ином случае стимул к возмещению ущерба был бы ослаблен. [Какова позиция в отношении личного вреда?]

сохранения стоимости актива, обремененного обеспечением, а также оговоренных ситуаций, в которых актив, обремененный обеспечением, может быть отделен от имущественной массы (см., например, главу III.C). В тех случаях, когда активы, обремененные обеспечением, включаются в имущественную массу, в законодательстве о несостоятельности следует четко установить, что подобное включение не лишает обеспеченных кредиторов их имущественных прав в активах, обремененных обеспечением, даже если это в действительности приводит к ограничению пределов осуществления таких прав.

61. [46] В законодательстве о несостоятельности других стран предусматривается, что обеспечительное право не затрагивается несостоятельностью и что обеспеченные кредиторы могут предпринимать действия для реализации своих юридических и договорных прав. Имеются примеры законодательных положений, предусматривающих, что даже в том случае, когда активы, обремененные обеспечением, не затрагиваются несостоятельностью, должник, с согласия управляющего в деле о несостоятельности, может просить суд не допускать принудительного исполнения, если данный актив является необходимым для дальнейшего проведения деловых операций. [47] Преимущество исключения активов, обремененных обеспечением, может заключаться в общем расширении возможностей получения кредита, поскольку обеспеченные кредиторы будут уверены в том, что открытие производства по делу о несостоятельности не будет иметь неблагоприятных последствий для их интересов. В то же время это общее преимущество для экономики, возможно, потребует сопоставить с теми преимуществами, которые могут быть получены в связи с конкретными делами о несостоятельности, особенно при реорганизации, и когда предприятие предполагается продать в качестве функционирующей хозяйственной единицы при ликвидации, причем эти преимущества связаны с тем, что могут использоваться все активы должника, затрагиваемые производством по делу о несостоятельности, с момента открытия такого производства. Ограничение осуществления прав обеспеченными кредиторами может не только способствовать обеспечению равного режима для кредиторов, но и играть важнейшую роль в ходе производства, когда активы, обремененные обеспечением, имеют решающее значение для предприятия. Например, когда производственное оборудование или арендованные производственные помещения играют жизненно важную роль в коммерческих операциях должника, реорганизация или продажа этого предприятия в качестве функционирующей хозяйственной единицы не может быть произведена без сохранения такого оборудования или арендуемых помещений для использования в рамках производства.

62. Законодательство о несостоятельности может предоставлять обеспеченным кредиторам различные варианты реализации их обеспечения. Эти варианты могут включать, например, реализацию обеспечения в том случае, когда законодательство о несостоятельности допускает это, причем кредитор предъявляет иск в отношении любых недостающих средств в качестве необеспеченного кредитора, если полученная сумма является меньшей, чем сумма иска (если полученная сумма превышает сумму иска, то обеспеченный кредитор будет обязан представить отчет управляющему в деле о несостоятельности в отношении излишка); проводит оценку стоимости имущества и предъявляет иск в отношении остатка в качестве необеспеченного

кредитора; и передает актив, обремененный обеспечением, управляющему в деле о несостоятельности при условии выплаты его стоимости.

**с) Активы, находящиеся в совместной собственности**

63. Если должник является физическим лицом и если личное имущество находится в совместной собственности должника и супруги или супруга должника, то законодательство о несостоятельности использует различные подходы к определению режима таких активов. Один из подходов заключается в полном исключении данного имущества из имущественной массы. Другой подход предусматривает, что если производство открыто в отношении активов одного из супругов, то часть взаимных активов, принадлежащих данному супругу, может стать частью имущественной массы в деле о несостоятельности, если в соответствии с общими нормами права это имущество может быть разделено для целей исполнения (если разделение таких активов будет произведено за рамками законодательства о несостоятельности и производства по делу о несостоятельности).

**д) Активы, принадлежащие третьим сторонам**

64. [48] Сложные вопросы могут возникать при определении того, принадлежат ли конкретные активы должнику или другой стороне и следует ли включать в имущественную массу активы третьей стороны, которые находятся во владении должника в соответствии с соглашениями об использовании, аренде или лицензировании в момент открытия производства. Законодательство о несостоятельности некоторых стран рассматривает такие активы как входящие в состав имущественной массы. В других случаях имущественная масса будет, как правило, включать, как указано выше в общем определении имущественной массы, любые права, которыми должник может обладать в отношении активов, принадлежащих третьим сторонам. [48] Могут иметь место случаи, когда активы, принадлежащие третьей стороне, например активы, обремененные обеспечением, могут иметь важнейшее значение для продолжения деятельности предприятия, будь то при реорганизации или продаже предприятия в качестве функционирующей хозяйственной единицы при ликвидации, и в законодательстве о несостоятельности было бы целесообразным предусмотреть определенный механизм, который позволит сохранить эти активы для использования в ходе производства по делу о несостоятельности. Этот вопрос далее рассматривается в главе III.C.

**е) Момент образования имущественной массы**

65. [42] Законодательство о несостоятельности должно конкретно указывать дату образования имущественной массы путем ссылки на активы, которые будут считаться частью имущественной массы, с тем чтобы обеспечить для должника и кредиторов определенность. Можно предположить, что в имущественную массу должны включаться активы должника по состоянию на дату открытия производства по делу о несостоятельности, а также активы, приобретенные управляющим в деле о несостоятельности и должником после этой даты, будь то в результате осуществления полномочий по расторжению сделок (см. главу III.F) или же в ходе обычного функционирования предприятия должника.

### **3. Активы, исключаемые из имущественной массы в делах о несостоятельности**

#### **а) Исключения общего характера**

66. Законодательство о несостоятельности может предусматривать исключение определенных активов из имущественной массы. В законодательстве о несостоятельности используются различные подходы к этому вопросу. Активы, исключаемые из имущественной массы, могут включать определенные активы, принадлежащие какой-либо третьей стороне, которые находятся во владении должника в момент открытия производства, например активы, находящиеся в доверительной собственности, и активы, которые находятся во владении должника по условиям какого-либо соглашения (будь то договорного или иного), сопряженного не с передачей правового титула, а скорее с использованием данных активов и возвращаемых собственнику средств после достижения цели, для которой они были переданы во владение должника<sup>2</sup>. Режим активов, используемых должником в соответствии с договором аренды, когда арендодатель сохраняет правовой титул, может требовать особого внимания. В некоторых правовых системах активы, на которые кредитор сохраняет правовой титул или право собственности (например, сохранение правового титула обеспеченным кредитором или же в соответствии с договором аренды), могут быть отделены от имущественной массы в делах о несостоятельности. В других правовых системах, если экономические условия сделки (которая не сопряжена с передачей правового титула должнику) показывают, что существует способ финансирования приобретения актива, хотя оно и структурировано в качестве аренды, то такой договор может рассматриваться как договор об обеспеченном кредитовании, и на арендодателя распространяется действие такого же режима, как и на других обеспеченных кредиторов. Подобная сделка будет способом финансирования тогда, когда в конце срока аренды либо должник может сохранять данный актив для выплаты номинальной суммы, либо остающаяся стоимость данного актива является незначительной. В соответствии с любым из этих подходов такой актив может использоваться управляющим в деле о несостоятельности при соблюдении определенных условий, как описывается в главе III.C.

*[Просьба иметь в виду, что нынешний проект руководства ЮНСИТРАЛ для законодательных органов по обеспеченным сделкам рекомендует, чтобы все такие правовые способы были сгруппированы с другими формами соглашений об обеспеченном кредитовании в общую категорию "обеспечительных интересов" и чтобы их режим был аналогичным в ходе производства по делу о несостоятельности, однако разработка этого подхода еще должна быть завершена Рабочей группой VI.]*

#### **б) Иностранные активы**

67. Вопрос о том, станет ли имущество должника, находящееся за пределами страны, в которой ведется производство по делу о несостоятельности, частью имущественной массы, выдвигает на первый план проблематику трансграничной

---

<sup>2</sup> Такое соглашение может быть известным как передача в зависимое держание, передача на хранение или [...].

несостоятельности. В законодательстве о несостоятельности некоторых стран используется подход, согласно которому должна применяться единая процедура несостоятельности с учетом страны, в которой должник имеет свою головную контору или место регистрации или инкорпорации (центр основных интересов), которая будет применяться к активам должника, где бы они ни находились (универсальный подход). Законодательство о несостоятельности других стран основывается на подходе, предусматривающем открытие различного производства в правовых системах, в которых предприятие имеет активы или в которых находятся различные филиалы или предприятия должника (территориальный подход). Такое разнообразие подходов порождает значительную неопределенность и подрывает действенное применение внутригосударственного законодательства о несостоятельности. Типовой закон ЮНСИТРАЛ о трансграничной несостоятельности устанавливает режим эффективного сотрудничества по делам о трансграничной несостоятельности посредством признания иностранных решений и обеспечения доступа иностранных представителей к производству по делам о несостоятельности в местных судах. Этот режим призван быть сопоставимым со всеми правовыми системами и более подробно рассматривается в главе VIII.

**с) Случай, когда должником является физическое лицо**

68. [45] В случае несостоятельности физического лица законодательство о несостоятельности может предусматривать, что из имущественной массы должны исключаться определенные активы, относящиеся, например, к поступлениям, полученным после подачи заявления в результате оказания личных услуг, а также активы, которые необходимы должнику для того, чтобы зарабатывать средства к существованию, и личные и домашние активы, такие как мебель, предметы домашнего обихода, постельное белье, одежда и другие активы, которые необходимы для удовлетворения элементарных бытовых потребностей должника и его семьи. В тех случаях, когда в законодательстве о несостоятельности предусматриваются исключения в отношении активов физического лица, такие исключения должны быть четко оговорены и их число сведено к минимуму, необходимому для защиты личных прав должника и предоставления должнику возможности зарабатывать средства на жизнь. При определении таких исключений, возможно, потребуется рассмотреть вопрос о применимых обязательствах с точки зрения прав человека, включая международно-правовые обязательства, которые призваны защищать должника и соответствующих членов семьи и которые могут затрагивать предполагаемые исключения<sup>3</sup>.

**4. Возвращенные активы**

**а) Производство с целью расторжения сделки**

69. [50] Активы, на которые будет распространяться производство, будут включать любые активы, возвращенные управляющим в деле о несостоятельности, которые были переданы ненадлежащим образом или переданы в момент наступления несостоятельности, в результате чего принцип *pari passu* (т.е. правило о том, что кредиторы одной и той же очереди пользуются одинаковым режимом и получают платежи пропорционально своим требованиям из активов имущественной массы) был нарушен. В большинстве правовых

---

<sup>3</sup> В Европе, например, к этому имеет отношение Европейская конвенция о правах человека.

систем предусматриваются средства, позволяющие расторгать ранее заключенные сделки и возвращать полученную по таким сделкам стоимость, когда в результате таких сделок некоторым кредиторам предоставляется преференциальный режим или когда они носят мошеннический характер или же совершаются с целью нарушения прав кредиторов (см. Часть вторую, глава III.F).

**b) Несанкционированные сделки**

70. Законодательство о несостоятельности многих стран предусматривает принятие мер, призванных ограничить степень, в которой должник, в отношении которого открыто производство по делу о несостоятельности, может распоряжаться своими активами без разрешения суда или управляющего в деле о несостоятельности. Эти ограничения, как правило, будут применяться после подачи заявления об открытии производства (в тех случаях, когда полномочия распоряжаться активами имущественной массы предоставлены временному управляющему в деле о несостоятельности) и после открытия производства по делу о несостоятельности. Законодательство о несостоятельности некоторых стран рассматривает сделки, которые приводят к несанкционированной передаче активов, как ничтожные и не подлежащие исполнению в отношении имущественной массы в делах о несостоятельности, и предусматривает возможность истребования переданных активов, за исключением некоторых случаев, в которых партнер предоставляет стоимость или может доказать, что сделка не нанесла ущерба правам кредиторов. Законодательство о несостоятельности других стран обеспечивает получение такого же результата, распространяя на несанкционированные договоры действие положений, предусматривающих расторжение сделок. Некоторые положения этого законодательства конкретно указывают виды сделок, которые могут быть расторгнуты в таких случаях, включая исполнение обязательств, возникающих до открытия производства, выплату задолженности, возникшей до подачи заявления, создание обеспечения в активах имущественной массы и распоряжение любым правом или активом, образующим часть имущественной массы.

## **Рекомендации**

### **Цели законодательных положений**

Цели положений, касающихся активов, затрагиваемых открытием производства по делу о несостоятельности, заключаются в следующем:

- a) определить те активы, которые образуют имущественную массу;
- b) определить те активы, которые будут прямо исключены из имущественной массы.



## Содержание законодательных положений

*Активы, образующие имущественную массу*

27) [(24)] Законодательство о несостоятельности должно указывать активы, которые будут включены в имущественную массу. Такие активы могут включать:

- a) активы, принадлежащие должнику, в том числе как материальные, так и нематериальные активы<sup>4</sup>, независимо от того, находятся ли они во владении должника и обременены ли они обеспечительным интересом в пользу какого-либо кредитора [*как это определяется в соответствии с законодательством государства, регулирующим вопросы собственности и обеспеченных сделок*];
- b) активы, приобретенные после открытия производства по делу о несостоятельности; и
- c) активы, возвращенные в результате расторжения сделок и других действий, возбужденных управляющим в деле о несостоятельности, в том числе в отношении несанкционированных сделок.

28) В случае производства по делу о несостоятельности, когда должник имеет центр своих основных интересов, законодательство о несостоятельности должно конкретно указывать на то, будет ли имущественная масса включать все активы, где бы они не находились.

*Активы, которые могут быть исключены*

29) [(25)] Законодательство о несостоятельности должно конкретно указывать, какие активы следует исключать из имущественной массы. Когда должником является физическое лицо, то исключаемые активы будут охватывать те активы, которые требуются для сохранения личных прав должника и которые могут включать активы, приобретенные после открытия производства по делу о несостоятельности. Исключение таких активов, как правило, не предусматривается для предприятий-должников.

---

<sup>4</sup> Нематериальные активы могут определяться по-разному согласно внутригосударственному законодательству, но могут включать интеллектуальную собственность, коносаменты, ценные бумаги и финансовые инструменты, страховые полисы, договорные права (в том числе права в отношении имущества, находящегося в собственности третьих сторон) и право на иск, возникающее из деликта.