



# Генеральная Ассамблея

Distr.: Limited  
23 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. A и B содержится в документах A/CN.9/WG.V/WP.63/Add.3 и Add.4; глава III.A и B содержится в документах A/CN.9/WG.V/WP.63/Add.5 и Add.6; глава III.D-F и главы IV–VII содержатся в последующих добавлениях]*

|  | Пункты    | Стр. |
|--|-----------|------|
| Часть вторая (продолжение)   |           |      |
| III. Режим активов при открытии производства по делу о несостоятельности . . . . . |           | 2    |
| C. Использование активов и распоряжение ими . . . . .                              | 105–117   | 2    |
| 1. Введение . . . . .  | 105       | 2    |
| 2. Активы, образующие имущественную массу в делах о несостоятельности . . . . .    | 106–114   | 2    |
| 3. Активы, принадлежащие третьим сторонам . . . . .                                | 115–117   | 6    |
| Рекомендации . . . . .   | (43)–(51) | 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 рекомендаций. Добавления в текст рекомендаций выделены в настоящем документе подчеркиванием.*

## **Часть вторая (продолжение)**

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

#### **C. Использование активов и распоряжение ими**

##### **1. Введение**

105. Хотя, как правило, желательно, чтобы законодательство о несостоятельности необоснованно не затрагивало вопросов, касающихся имущественных прав третьих сторон или же имущественных прав обеспеченных кредиторов, в ходе производства по делу о несостоятельности зачастую требуется, чтобы активы, образующие имущественную массу, и активы, находящиеся в распоряжении должника и используемые в коммерческих операциях должника, продолжали использоваться или чтобы такими активами можно было распоряжаться в целях реализации целей конкретного разбирательства. Это имеет особое значение при реорганизационном производстве, но также и в ходе ликвидации, когда коммерческое предприятие продается в качестве функционирующей хозяйственной единицы. Это может также иметь значение в некоторых случаях ликвидационного производства, если коммерческие операции необходимо продолжать в процессе ликвидации в течение непродолжительного срока в целях максимизации стоимости активов, а также если они продаются по частям. Поэтому желательно, чтобы законодательство о несостоятельности содержало положения об использовании и передаче в аренду активов, образующих имущественную массу, и активов, принадлежащих третьим сторонам, а также о распоряжении такими активами, в которых рассматривались бы условия, при которых такие активы могут быть использованы, а также положения о защите интересов владельцев, выступающих третьими сторонами, и обеспеченных кредиторов.

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

106. Применительно к использованию активов, образующих имущественную массу, и распоряжению такими активами в некоторых законах о несостоятельности проводится разграничение между осуществлением таких полномочий в ходе обычных коммерческих операций должника и их осуществлением не в рамках обычных коммерческих операций, исходя из того, кто может осуществлять такие полномочия и какие требуются средства правовой защиты. Так, например, решения относительно продажи, использования или сдачи в аренду имущества в рамках обычных коммерческих операций могут

приниматься управляющим в деле о несостоятельности без уведомления кредиторов или решения суда. В то же время, если продажа, использование или сдача в аренду производятся не в рамках обычных коммерческих операций, может потребоваться согласие суда или кредиторов. В некоторых законах о несостоятельности проводится также разграничение между различными категориями имущества, исходя из того, каким образом такое имущество может использоваться и какие условия подлежат применению. Могут быть, например, разработаны специальные положения, касающиеся легко реализуемых и других активов, стоимость которых уменьшится, если они не будут реализованы быстро или за наличный расчет, а также имущества, принадлежащего одновременно должнику и другому лицу.

**а) Методы продажи**

107. Если активы, образующие имущественную массу в делах о несостоятельности, предстоит продать, важно обеспечить, чтобы они были проданы с помощью такого метода, который способствует максимизации продажной цены, и чтобы кредиторы получили надлежащее уведомление о продаже. Для достижения этой цели используются различные подходы. Многие законы о несостоятельности содержат требование о продаже активов через аукцион, причем некоторые такие законы предусматривают право кредиторов или управляющего в деле о несостоятельности утверждать некоторые другие методы продажи, если они обеспечивают большую прибыльность. Некоторые законы о несостоятельности предусматривают право управляющего в деле о несостоятельности продавать такие активы и возлагают на него обязанность добиваться наилучшей цены, которую можно разумно получить в момент продажи. Некоторые другие законы ограничивают также дискреционные полномочия управляющего в деле о несостоятельности в отношении выбора метода продажи. В тех случаях, когда управляющий в деле о несостоятельности решает осуществить продажу на частной основе, а не через публичный аукцион, в законодательстве может содержаться требование о том, что такая продажа должна осуществляться под надлежащим надзором суда и что она должна быть непосредственно одобрена кредиторами. В соответствии с другими законами о несостоятельности существенная роль при продаже активов отводится судам, причем суд устанавливает сроки, форму и условия продажи; управляющий в деле о несостоятельности играет вспомогательную роль, обеспечивая сбор оферт и информации о мнениях кредиторов. В некоторых законах о несостоятельности рассматриваются также другие вопросы, например вопрос о продажах определенному кредитору для зачета требования данного кредитора и вопрос о продаже активов должника, находящихся во владении третьей стороны, такой третьей стороне по разумной рыночной цене.

108. Хотя существует мнение о том, что законодательство о несостоятельности должно прямо запрещать продажу активов сторонам, с которыми поддерживаются какие-либо отношения, в целях избежания сговора, полного запрещения таких продаж может не потребоваться, если обеспечивается надлежащий надзор за осуществлением продажи.

**b) Продажа активов, обремененных обеспечением**

109. В законодательстве о несостоятельности необходимо будет рассмотреть вопрос о распоряжении активами, обремененными обеспечением, а также о предоставлении управляющему в деле о несостоятельности или обеспеченному кредитору права продавать такие активы. Соответствующий подход будет в значительной степени зависеть от того, включаются ли активы, обремененные обеспечением, в соответствии с законодательством о несостоятельности в имущественную массу в делах о несостоятельности; если такие активы не включаются в имущественную массу, то кредитор, как правило, будет иметь право добиваться принудительной реализации своего обеспечительного интереса. Если активы, обремененные обеспечением, включаются в имущественную массу, то в законодательстве о несостоятельности могут предусматриваться различные подходы к решению данного вопроса, которые в некоторых случаях зависят от применения других положений законодательства о несостоятельности, например положений о моратории, а также от способности управляющего в деле о несостоятельности продать активы, обремененные обеспечением, свободно от интересов. Соответствующий подход может зависеть также от характера предлагаемой продажи, которая может затрагивать только отдельные активы или же предусматривать комплексную продажу коммерческого предприятия в качестве действующей хозяйственной единицы. Некоторые законы о несостоятельности, например, предусматривают, что только управляющий в деле о несостоятельности может распоряжаться такими активами в рамках как ликвидационного, так и реорганизационного производства. В некоторых законах проводится разграничение между ликвидацией и реорганизацией; причем только управляющий в деле о несостоятельности может распоряжаться активами в рамках реорганизации, однако при ликвидационном производстве он обладает таким правом лишь в течение ограниченного срока. По истечении срока исключительных полномочий управляющего в деле о несостоятельности обеспеченный кредитор может воспользоваться своими правами. Другой подход зависит от возможности введения моратория; в период действия моратория распоряжаться активами может только управляющий в деле о несостоятельности.

**c) Способность управляющего в деле о несостоятельности осуществлять продажи свободно от интересов**

110. Некоторые законы о несостоятельности предусматривают, что управляющий в деле о несостоятельности может продавать активы, образующие имущественную массу, свободно от интересов, включая обеспечительные интересы, при определенных условиях. Это может предусматриваться, например, при условии, что такая продажа разрешена в соответствии с общим правом, помимо законодательства о несостоятельности, что заинтересованная сторона согласна на такую продажу, что продажная цена превышает стоимость интереса или что заинтересованную сторону можно вынудить (в рамках другого производства) принять наличный платеж в оплату ее интереса. Некоторые законы предусматривают также, что, если заинтересованная сторона не соглашается на продажу, то управляющий в деле о несостоятельности может обратиться в суд для получения разрешения на осуществление продажи. Такое разрешение может быть дано, если суд удостоверится, например, в том, что управляющий в деле о несостоятельности предпринял разумные усилия для

получения согласия, что такая продажа отвечает интересам должника и его кредиторов и что продажа не нанесет существенного ущерба заинтересованной стороне.

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

111. Если активы принадлежат должнику и другому лицу в рамках определенной формы совместной собственности, то при продаже интереса должника могут применяться различные подходы. Если активы могут быть разделены в соответствии с общим правом между должником и другими собственниками для целей принудительного исполнения, то интерес имущественной массы в деле о несостоятельности можно продать, не затрагивая интересов других собственников. В то же время некоторые законы о несостоятельности предусматривают, что при соблюдении определенных условий управляющий в деле о несостоятельности может продать как интерес имущественной массы, так и интерес других собственников. Продажа обоих интересов может быть разрешена, если, например, разделение имущества между имущественной массой и другими владельцами не представляется возможным, если продажа отдельной части позволяет получить за имущественную массу гораздо меньшую сумму, чем продажа неразделенного целого свободно от интересов других владельцев, и если преимущество такой продажи для имущественной массы перевешивает любой ущерб другим владельцам. Законодательство о несостоятельности может также предусматривать, что другой владелец может приобрести интерес должника до завершения продажи другой стороне.

**e) Обременительные, не имеющие ценности и трудно реализуемые активы**

112.[51] Предоставление управляющему в деле о несостоятельности, при условии утверждения судом или кредиторами, возможности отказаться от имущественного интереса в некоторых активах, включая землю, акции, договоры или другое имущество, может отвечать цели максимизации стоимости и сокращения издержек разбирательства при условии, что такой отказ не нарушает каких-либо веских публичных интересов. К числу ситуаций, при которых подобный подход может оказаться надлежащим, относятся ситуации, когда активы имеют отрицательную или незначительную стоимость; когда активы не имеют важного значения для реорганизации; когда активы обременены таким образом, что их сохранение потребует чрезмерных расходов, которые превысят поступления от реализации таких активов или приведут к возникновению обременительного обязательства или ответственности по выплате денежной суммы или когда такие активы невозможно или практически невозможно продать.

**f) Возвращение активов обремененных обеспечением**

113.[80] Если обеспечение признается имеющим силу, однако обремененные активы не имеют ценности для имущественной массы или же не могут быть реализованы управляющим в деле о несостоятельности в течение разумного срока, законодательство о несостоятельности может разрешать управляющему в деле о несостоятельности возвращать обремененные обеспечением активы обеспеченному кредитору с разрешения суда или без такого разрешения.

**g) Дебиторская задолженность**

114. Если активы, образующие имущественную массу, включают дебиторскую задолженность (договорное право должника на получение платежа определенной денежной суммы), управляющий в деле о несостоятельности может быть заинтересован в том, чтобы иметь возможность уступать такие права в целях, например, увеличения имущественной массы или получения кредитовых сумм. Для решения вопроса об уступке в контексте несостоятельности применяются различные подходы (см. Часть вторая, глава III.D). [111] В некоторых законах о несостоятельности устанавливается, что открытие производства по делу о несостоятельности делает ничтожными оговорки о недопустимости уступки. Согласно другим законам о несостоятельности этот вопрос решается на основе общего права договоров. Если договор содержит оговорку о недопустимости уступки, то права по такому договору не могут быть уступлены, если не получено согласие контрагента или всех сторон первоначального договора. В некоторых законах предусматривается также, что если контрагент не соглашается на уступку, то управляющий в деле о несостоятельности может осуществить уступку с разрешения суда, если может быть продемонстрировано, что разумных оснований для отказа контрагента в согласии не имеется, или если управляющий в деле о несостоятельности может продемонстрировать контрагенту, что цессионарий может должным образом исполнить договор. Управляющий в деле о несостоятельности затем имеет право уступить договор в интересах имущественной массы. Такой подход соответствует подходу, использованному в статье 9 Конвенции ЮНСИТРАЛ об уступке дебиторской задолженности в международной торговле (2001 года).

**3. Активы, принадлежащие третьим сторонам**

115.[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 (см. Часть вторая, глава III.A.(3)(a), и замечания, касающиеся механизмов сохранения правового титула). Независимо от ответа на данный вопрос, в некоторых делах о несостоятельности активы, принадлежащие третьим сторонам, аналогично обремененным обеспечением активам могут иметь важнейшее значение для продолжения операций предприятия, особенно при реорганизационном производстве, но также, хотя и в меньшей степени, в некоторых случаях ликвидационного производства. В таких случаях в законодательстве о несостоятельности было бы целесообразно предусмотреть определенные механизмы, которые позволят использовать такие активы в рамках производства по делу о несостоятельности. В некоторых законах о несостоятельности этот вопрос разрешается с точки зрения категории активов, подлежащих включению в имущественную массу. В других законах о несостоятельности, согласно которым вопросы владения активами должником регулируются договорными соглашениями, эта проблема рассматривается в контексте режима договоров. Такое урегулирование может предусматривать, например, установление ограничений на прекращение договора, согласно которому должник распоряжается активами, что лишает владельца права требовать возвращения своих активов в случае несостоятельности (по меньшей мере без согласия суда).

или управляющего в деле о несостоятельности) и позволяет управляющему в деле о несостоятельности продолжать использовать такие активы (см. Часть вторая, глава III.D).

116.[49] Особого внимания могут потребовать активы, подпадающие под действие соглашения об аренде и используемые должником, выступающим в качестве арендатора, если правовой титул сохраняется за арендодателем. В тех странах, где широко применяются механизмы, разрешающие финансирующей стороне сохранять за собой титул или право собственности на активы в отличие от ипотечного залога или обеспечительного интереса, может возникнуть необходимость в обеспечении соблюдения правового титула кредитора на активы и обеспечении возможности их выделения из имущественной массы (с учетом правил режима в отношении договоров: право на выделение может быть ограничено, если, например, управляющий в деле о несостоятельности решит продолжить договор аренды). В порядке сопоставления можно также привести пример законов, которые предусматривают возможность установления по приказу суда моратория, препятствующего третьим сторонам истребовать свои активы в течение ограниченного срока после открытия производства. Возможно желательно обеспечить сбалансированность этих двух подходов в целях максимизации стоимости активов и обеспечения того, чтобы продажа предприятия в качестве функционирующей хозяйственной единицы или его реорганизация не оказались невозможными в результате свободного изъятия соответствующих активов. *[Примечание для Рабочей группы: этот раздел необходимо будет привести в соответствие с руководством по обеспеченным сделкам – см. примечания в Части второй, глава III.A выше "Затрагиваемые активы", пункт 66]* Могут также возникать обстоятельства, когда необходимо провести тщательный анализ такого рода механизмов финансирования, с тем чтобы определить, не является ли фактически аренда прикрытием обычного механизма кредитования под обеспечение. В этом случае на арендодателя в рамках производства по делу о несостоятельности будут распространяться те же ограничения, что и на обеспеченного кредитора.

117. Если в производстве по делу о несостоятельности используются активы, принадлежащие третьим сторонам, то в законодательстве о несостоятельности, возможно, необходимо будет также рассмотреть вопрос о защите интересов владельцев таких активов, которая в значительной степени должна обеспечиваться таким же образом, как и надлежащая защита обеспеченных кредиторов. Желательно, чтобы любые преимущества, которые обеспечиваются в отношении имущественной массы в результате продолжения использования активов, оплачивались бы соответствующим предприятием в виде расходов на управление имущественной массой. Желательно также предусмотреть в законодательстве о несостоятельности надлежащие средства защиты против снижения стоимости активов, принадлежащих третьим сторонам.

## Рекомендации

### Цели законодательных положений

Цели положений, касающихся использования активов и распоряжения ими, заключаются в следующем:

- a) рассмотреть возможные способы использования активов и распоряжения ими в рамках производства по делу о несостоятельности, включая методы продажи активов;
- b) установить пределы полномочий по использованию и распоряжению;
- c) предусмотреть режим в отношении обременительных активов, активов, не имеющих ценности для имущественной массы в деле о несостоятельности, и активов, которые не могут быть реализованы в течение разумного срока управляющим в деле о несостоятельности.

### Содержание законодательных положений

#### *Активы, образующие имущественную массу*

43)[35] Для случаев, когда при ликвидации или реорганизации разрешено продолжение операций предприятия–должника, законодательство о несостоятельности должно:

- a) разрешать управляющему в деле о несостоятельности использовать, продавать или сдавать в аренду активы, образующие имущественную массу, в ходе обычных коммерческих операций;
- b) разрешать управляющему в деле о несостоятельности использовать, продавать или сдавать в аренду активы, образующие имущественную массу, в ином порядке, чем в ходе обычных коммерческих операций, при условии утверждения [судом] [кредиторами] [и в соответствии с рекомендациями об использовании активов, обремененных обеспечением, и активов, принадлежащих третьим сторонам].

44) Для целей рекомендации 43 законодательство о несостоятельности должно предусматривать, что активы, обремененные обеспечительными интересами<sup>1</sup>, могут использоваться управляющим в деле о несостоятельности только в том случае, если такие активы будут способствовать проведению разбирательства по делу о несостоятельности и необходимы для проведения такого разбирательства<sup>2</sup>.

45) В законодательстве о несостоятельности следует рассмотреть вопрос о защите интересов обеспеченных кредиторов в тех случаях, когда управляющий в деле о несостоятельности использует активы, обремененные обеспечительным интересом. Преимущества, обеспечиваемые для имущественной массы в

---

<sup>1</sup> В соответствии с рекомендацией 27 активы, обремененные обеспечением, включаются в имущественную массу.

<sup>2</sup> Использование таких активов будет регулироваться другими положениями законодательства о несостоятельности, включая положения о режиме договоров.

результате использования таких активов, должны оплачиваться как расходы на управление имущественной массой, и обеспеченный кредитор должен иметь право на защиту от снижения стоимости обеспечения.

*Активы, принадлежащие третьей стороне*

46)[36] Законодательство о несостоятельности должно разрешать управляющему в деле о несостоятельности использовать принадлежащие третьим сторонам активы, которые не входят в имущественную массу, однако, находятся во владении должника на дату открытия производства, если такие активы способствуют проведению производства по делу о несостоятельности и необходимы для проведения такого производства<sup>3</sup>. Если, активы, принадлежащие какой-либо третьей стороне, находятся в распоряжении должника в момент открытия производства, законодательство о несостоятельности должно предусматривать их возвращение третьей стороне, если они не обеспечивают никаких преимуществ или не имеют никакой ценности для имущественной массы.

47) В законодательстве о несостоятельности следует рассмотреть вопрос о защите интересов третьих сторон, выступающих владельцами активов, если управляющий в деле о несостоятельности использует такие активы. Преимущества, обеспечиваемые для имущественной массы в результате использования таких активов, должны оплачиваться как расходы на управление имущественной массой, и владелец активов должен иметь право на защиту от снижения стоимости таких активов.

*Обременительные, не имеющие ценности и трудно реализуемые активы*

48)[37] Законодательство о несостоятельности должно разрешать управляющему в деле о несостоятельности определять режим любых активов, которые являются обременительными<sup>4</sup> для имущественной массы или которые являются бесполезными для имущественной массы. Законодательство о несостоятельности, в частности, может предусматривать право управляющего в деле о несостоятельности отказываться от имущественного интереса в активах [с согласия суда или кредиторов].

49)[38] Законодательство о несостоятельности должно разрешать управляющему в деле о несостоятельности [с согласия суда или кредиторов] возвращать обеспеченному кредитору активы, обремененные действительным обеспечительным интересом, когда установлено, что такие активы являются обременительными для имущественной массы или не имеют ценности для

<sup>3</sup> Использование таких активов будет регулироваться другими положениями законодательства о несостоятельности, включая положения о режиме договоров.

<sup>4</sup> В законодательстве о несостоятельности могут быть установлены обстоятельства, при которых активы могут рассматриваться в качестве обременительных, включая [51] случаи, когда активы имеют отрицательную или незначительную стоимость; когда активы не имеют важного значения для реорганизации; когда активы обременены таким образом, что их сохранение потребует чрезмерных расходов, которые превысят поступления от реализации таких активов или приведут к возникновению обременительного обязательства или ответственности по выплате денежной суммы; или когда активы невозможно или практически невозможно продать.

имущественной массы. Законодательство о несостоятельности [должно] [может] также предусматривать, что, если активы, обремененные действительным обеспечительным интересом, не могут быть реализованы в течение разумного срока управляющим в деле о несостоятельности или если существуют разумные указания на то, что обеспеченный кредитор может продать такие активы быстрее и по лучшей цене, такие активы могут быть возвращены обеспеченному кредитору.

*Методы продажи активов*

50)[39)] Законодательство о несостоятельности должно предусматривать методы продажи, которые позволят максимизировать стоимость продаваемых активов [в рамках обычных коммерческих операций] [в рамках ликвидации или реорганизации], будут допускать как проведение публичных аукционов, так и осуществление частных продаж и будут требовать надлежащего уведомления кредиторов о любых продажах. Должен быть предусмотрен порядок осуществления частных продаж [под надзором] [с разрешения] суда или с разрешения кредиторов.

*Способность продавать активы, образующие имущественную массу, свободно от обеспечительных интересов*

51)[40)] Законодательство о несостоятельности может разрешать управляющему в деле о несостоятельности продавать активы, образующие имущественную массу, свободно от любых обеспечительных интересов при условии, что:

- a) управляющий в деле о несостоятельности уведомляет обеспеченного кредитора о своем намерении продать обремененные обеспечением активы;
- b) обеспеченному кредитору предоставляется возможность представить свои возражения в отношении предлагаемой продажи<sup>5</sup>;
- c) освобождение от моратория не было предоставлено; и
- d) сохраняется приоритет прав в поступлениях от продажи активов.

---

<sup>5</sup> В случае обеспеченного кредитора любое возражение может быть, как правило, принято к сведению только на том основании, что он может продать активы за большую цену, чем при продаже, предлагаемой управляющим в деле о несостоятельности.