



Генеральная Ассамблея

Distr.: General
15 April 2005

Russian
Original: English

**Комиссия Организации Объединенных Наций
по праву международной торговли**
Тридцать восьмая сессия
Вена, 4–15 июля 2005 года

Законодательство о несостоятельности

Возможная будущая работа в области законодательства о несостоятельности

Добавление

Предложение Международного института по вопросам несостоятельности (МИВН), Комитета по обязанностям корпораций и специалистов

Обязанности и ответственность руководителей и должностных лиц предприятий при наступлении несостоятельности и в предшествующих ей ситуациях

История вопроса

1. Многие государства осознают и признают преимущества существования эффективных законов о несостоятельности, что подтверждается предпринимаемыми в последнее время усилиями многих стран по обновлению своего действующего законодательства о несостоятельности с учетом современного положения в сфере финансов и предпринимательства. Эффективное законодательство в области несостоятельности является не только одним из главных средств поддержания финансовой дисциплины и обеспечения рационального распределения экономических ресурсов той или иной страны, а также обеспечения предсказуемости юридического процесса по решению финансовых проблем фирм, находящихся на грани банкротства, до того, как эти финансовые проблемы накопятся в большом количестве, и необходимой правовой базы для эффективной реорганизации или упорядоченной ликвидации неблагополучных фирм, но и предоставляет



возможность исследовать обстоятельства, приводящие к несостоятельности, и поведение должностных лиц несостоятельной компании, что иногда позволяет установить факты виновного поведения лиц, ответственных за наступление банкротства, и недобросовестного распоряжения активами или имуществом, которые в перспективе могут быть возвращены.

2. В последнее время повышенное внимание обращается на вопрос об обязанностях и ответственности руководителей и должностных лиц предприятий при наступлении несостоятельности и в предшествующих ей ситуациях, причиной чему послужили отчасти вызвавшие широкий общественный резонанс дела фирм "УорлдКом", "Пармалат" и "Энрон", в ходе рассмотрения которых выявились факты возможного мошенничества внутри корпораций и проведения операций в собственных интересах. Значительное увеличение числа исков, предъявляемых должностным лицам и руководителям компаний за предполагаемые нарушения различных обязанностей, указывает на острую необходимость разработки руководящих принципов, определяющих ответственность должностных лиц и руководителей в условиях, когда компания находится на грани банкротства или оказывается несостоятельной. Такие руководящие принципы могут использоваться в качестве средства предотвращения кризисов, а также управления кризисными ситуациями. Потребность в подобных руководящих принципах не ограничивается крупными делами о несостоятельности. Она может возникнуть и в гораздо менее серьезных ситуациях: в любых случаях, когда компания имеет активы более чем в одной стране, существует риск того, что управленческий персонал такой компании может столкнуться с коллизией законов и нормативных актов, устанавливающих, как должны быть использованы такие активы для выплаты кредиторам, какие кредиторы обладают преимущественным правом требования, и регулирующих многие другие вопросы.

3. В центре усилий, предпринимаемых правительствами и регулирующими органами для улучшения функционирования глобальной финансовой системы, лежит обоснованность и надежность законов о несостоятельности, а также деятельности руководителей и должностных лиц компаний. Сохранение существующих неэффективных, устаревших и непоследовательных руководящих принципов, касающихся обязанностей руководителей и должностных лиц в условиях приближения их компаний к банкротству, может свести на нет положительный эффект, который должно дать Руководство ЮНСИТРАЛ для законодательных органов по вопросам законодательства о несостоятельности. Кроме того, плохо спланированные и разработанные законы об обязанностях и ответственности руководителей и должностных лиц ставят под угрозу преимущества глобализации, поскольку последствия использования таких законов могут быть неопределенными, непредсказуемыми, несправедливыми или ограниченными. Эти законы способны стать серьезным препятствием на пути либерализации торговли и сдерживающим фактором для перемещения капиталов из страны в страну.

4. Согласование обязанностей и ответственности руководителей и должностных лиц предприятий проблематично в силу ряда причин. Положения о таких обязанностях и ответственности обычно включены в законы о корпорациях и о несостоятельности, которые часто взаимодействуют с другими национальными законами и стратегиями. Применение законов, регулирующих обязанности и ответственность должностных лиц и руководителей, также тесно связано с другими правовыми нормами и законоположениями соответствующей страны по вопросам

корпоративного управления. В некоторых странах такие нормы и законоположения составляют стержень других политических структур, таких как защита вкладчиков финансовых учреждений, сбор поступлений, преимущественный режим определенных категорий кредиторов по сравнению с другими (например, служащие) и т. п. Они не должны расходиться с соответствующими местными правовыми, хозяйственными и культурными структурами.

5. Тем не менее необходимо иметь возможность выкристаллизовать из состава действующих режимов несостоятельности основные принципы, которые должны найти отражение в обязанностях должностных лиц и руководителей в случаях несостоятельности. МИВН считает, что существует возможность пойти еще дальше и определить конкретные параметры, максимально способствующие достижению государственных и международных политических целей, которых страны стремятся достигнуть путем принятия таких законов. Разработка гибкого в своем применении свода руководящих принципов по вопросу об обязанностях и ответственности руководителей и должностных лиц может стать еще одним ценным элементом, наряду с другими, способствующим продвижению государств по пути реформ в этой области.

Параметры предлагаемых руководящих принципов

6. Свод руководящих принципов не должен быть нацелен на согласование законов различных стран об обязанностях и ответственности должностных лиц и руководителей или на установление единых подходов или разработку "жесткого" свода норм. Он, скорее, должен представлять собой некий перечень руководящих принципов, предлагаемых по различным вопросам (например, в отношении того, на ком лежат соответствующие обязанности до и после наступления несостоятельности, какие деяния могут повлечь за собой личную ответственность и т. п.), из которого страны могли бы выбирать, с соответствующими изменениями, те принципы, которые отвечают сложившимся в них конкретным обстоятельствам. За основу при подготовке такой типовой системы можно принять ключевые принципы и параметры, определенные в проведенном МИВН в 2004 году обзоре данных, полученных от юристов более пятидесяти стран, об обязанностях и ответственности должностных лиц и руководителей, а также материалы работы в этой области других организаций, таких как ОЭСР и ИНСОЛ Интернэшнл. ЮНСИТРАЛ могла бы оказать помощь в дальнейшей разработке этих принципов и параметров. И, наконец, МИВН предлагает определить конкретные законодательные и другие меры, которые в случае их принятия могли бы улучшить действующие руководящие принципы, касающиеся обязательств руководителей и должностных лиц компаний, находящихся на грани банкротства.

Роль ЮНСИТРАЛ в разработке руководящих принципов

7. По мнению МИВН, ЮНСИТРАЛ располагает хорошими возможностями для участия в таком сложном и важном проекте, поскольку Комиссия имеет богатый опыт работы над Типовым законом о трансграничной несостоятельности, а в последствии над Руководством для законодательных органов по вопросам законодательства о несостоятельности. Учитывая то обстоятельство, что работа над вышеупомянутым Руководством для законодательных органов была недавно

завершена, настало время для осуществления проекта по подготовке вышеупомянутых руководящих принципов. Свод руководящих принципов, которыми должны руководствоваться в своем поведении должностные лица и руководители, имеет принципиальное значение для реального соблюдения и применения принципов, предусмотренных в Руководстве для законодательных органов.

8. В ходе подготовки текстов вышеуказанных документов ЮНСИТРАЛ наладила связи с другими ключевыми субъектами, имеющими отношение к проблеме несостоятельности, проводила широкие консультации со многими практиками в данной области и совместные коллоквиумы с судьями и должностными лицами различных государств. В этих коллоквиумах принимали участие представители многих государств, имеющих разные культурные традиции и правовые системы. Благодаря этому Секретариат ЮНСИТРАЛ и государства-члены уже в курсе многих вопросов государственной политики, касающейся обязанностей и ответственности руководителей и должностных лиц. Эти обстоятельства должны помочь ЮНСИТРАЛ в подготовке системы норм поведения руководителей и должностных лиц компаний, находящихся на грани банкротства.

9. Участие ЮНСИТРАЛ в работе над данной проблемой поможет также повысить международное значение вопроса об обязанностях и ответственности руководителей и должностных лиц предприятий в связи с практической реализацией законов о несостоятельности, основанных на Руководстве для законодательных органов по вопросам законодательства о несостоятельности. Все это, вместе взятое, может послужить в качестве отправной точки для обеспечения прозрачности многосторонних отчетов и контроля и таким образом способствовать достижению прогресса в международных отношениях в области совершенствования практической работы по делам о несостоятельности.

10. МИВН обращается к ЮНСИТРАЛ с настоятельным призывом разработать типовые руководящие принципы по вопросу об обязанностях и ответственности руководителей и должностных лиц предприятий при наступлении несостоятельности и в предшествующих ей ситуациях.