



# Генеральная Ассамблея

Distr.: Limited

6 March 2009

Russian

Original: English

**Комиссия Организации Объединенных Наций  
по праву международной торговли  
Рабочая группа V (Законодательство о несостоятельности)  
Тридцать шестая сессия  
Нью-Йорк, 18-22 мая 2009 года**

## **Руководство для законодательных органов по вопросам законодательства о несостоятельности**

### **Часть третья: режим предпринимательских групп при несостоятельности**

**Записка Секретариата**

## Содержание

	<i>Стр.</i>
I. Введение .....	2
II. Глоссарий .....	2
III. Рекомендации .....	3
A. Объединенное заявление .....	3
B. Процедурная координация .....	4
C. Финансирование после открытия производства .....	7
D. Положения о расторжении сделок .....	11
E. Материальная консолидация .....	12
F. Управляющий в деле о несостоятельности .....	17
G. План реорганизации .....	19



## I. Введение

1. В настоящей записке представлены содержащиеся в документах A/CN.9/WG.V/WP.82 и Add. 1-3 проекты рекомендаций, которые были пересмотрены с учетом предложений, изложенных в докладе Рабочей группы V о работе ее тридцать пятой сессии (A/CN.9/666). В записку не включен текст комментария, пересмотр и доработка которого еще не завершены и который будет представлен на рассмотрение Рабочей группы на ее тридцать седьмой сессии.
2. В настоящую записку включен ряд пояснительных примечаний для Рабочей группы. Они добавлены лишь для того, чтобы пояснить изменения, которые были внесены в проекты рекомендаций, с тем чтобы упростить их обсуждение в Рабочей группе и обратить ее внимание на те или иные вопросы; включать такие пояснения в текст комментария не предполагается.
3. Нумерация рекомендаций в настоящей записке продолжает нумерацию рекомендаций в Руководстве для законодательных органов. Для удобства поиска и сравнения в квадратных скобках указаны номера, под которыми рекомендации значились в предыдущем варианте текста (A/CN.9/WG.V/WP.82 и Add. 1-3). Для ясности и удобочитаемости в настоящем варианте сохранены ссылки на рекомендации "Руководства для законодательных органов", хотя, как уже отмечалось ранее (A/CN.9/WG.V/WP.82, пункт 2), в окончательном варианте эти слова можно будет исключить.

## II. Глоссарий

- a) "Предпринимательская группа": два или более предприятия, которые связаны между собой отношениями контроля или существенными отношениями собственности;
- b) "предприятие": любой субъект, независимо от его юридической формы, который занимается экономической деятельностью и на который может распространяться действие законодательства о несостоятельности<sup>1</sup>;
- c) "контроль": способность прямо или косвенно определять хозяйственную и финансовую стратегию предприятия;
- d) "процедурная координация": скоординированное управление производством по двум или более делам о несостоятельности, открытым в отношении членов предпринимательской группы. Все члены, включая их активы и пассивы, остаются отдельными и отличными друг от друга субъектами<sup>2</sup>;

---

<sup>1</sup> В соответствии с подходом, использованным [в *Руководстве для законодательных органов*] в отношении индивидуальных должников, основной акцент в этой части сделан на осуществлении субъектом таких видов экономической деятельности, которыми обычно занимаются субъекты, подпадающие под определение "предприятия". Сюда не относятся потребители и другие субъекты, на которых, согласно рекомендациям 8 и 9, законодательство о несостоятельности не распространяется.

<sup>2</sup> Понятие "процедурной координации" подробно разъясняется в комментарии, см. пункты ... выше.

е) "материальная консолидация": режим, при котором активы и пассивы двух или более членов предпринимательской группы рассматриваются как часть единой имущественной массы в деле о несостоятельности<sup>3</sup> [объединение активов и пассивов двух или более членов предпринимательской группы с целью создания единой имущественной массы в деле о несостоятельности].

#### **Примечание для Рабочей группы**

4. Рабочей группе предлагается рассмотреть альтернативную формулировку, включенную в пункт (f). В этой формулировке говорится не о "режиме", а об "объединении" активов и пассивов, что позволяет точнее передать то, что происходит с активами и пассивами при вынесении приказа о материальной консолидации.

### **III. Рекомендации**

#### **A. Объединенное заявление**

##### **1. Цель законодательных положений**

Цель положений об объединенном заявлении<sup>4</sup> об открытии производств по делам о несостоятельности в отношении двух или более членов предпринимательской группы заключается в следующем:

a) содействовать рассмотрению заявлений об открытии производств по делам о несостоятельности в отношении двух или более членов предпринимательской группы на скоординированной основе;

b) создать условия, позволяющие судам получать такую информацию о предпринимательской группе, которая облегчила бы принятие решения о целесообразности открытия производств в отношении ее членов;

c) содействовать повышению эффективности и снижению расходов, связанных с открытием производств по делам о несостоятельности; и

d) создать механизм, позволяющий судам принимать решение о целесообразности процедурной координации производств по делам о несостоятельности.

##### **2. Содержание законодательных положений**

*Объединенное заявление об открытии производств по делам о несостоятельности*

199. [1] В законодательстве о несостоятельности можно оговорить, что в отношении двух или более членов предпринимательской группы, которые

<sup>3</sup> О последствиях материальной консолидации и режиме обеспечительных интересов см. рекомендации 222 и 223 и комментариев в пунктах ... .

<sup>4</sup> Подача объединенного заявления об открытии производства не влияет на правовой статус каждого из включенных в заявление членов группы, которые остаются отдельными и отличными друг от друга субъектами.

удовлетворяют применимому стандарту открытия производства<sup>5</sup>, может подаваться объединенное заявление об открытии производств по делам о несостоятельности.

*Лица, которым разрешается подавать заявления*

200. [1] Объединенное заявление могут подавать:

а) члены предпринимательской группы, которые удовлетворяют применимому стандарту открытия производства, о котором говорится в рекомендации 15 [*Руководства для законодательных органов*]; или

б) кредитор, при условии, что он является кредитором каждого из членов группы, которых предполагается включить в объединенное заявление.

*Компетентные суды*

201. [2] Для целей рекомендации 13 [*Руководства для законодательных органов*] слова "открытие и ведение производства по делу о несостоятельности, включая вопросы, возникающие в ходе такого производства" охватывают объединенное заявление об открытии производств по делам о несостоятельности в отношении двух или более членов предпринимательской группы<sup>6</sup>.

### **3. Примечание для Рабочей группы**

5. Из рекомендации 201 были исключены слова "в законодательстве о несостоятельности следует указать, что", поскольку данная рекомендация лишь поясняет рекомендацию 13 и не содержит отдельного положения, которое следует включить в законодательство о несостоятельности.

## **В. Процедурная координация**

### **1. Цель законодательных положений**

Цель положений о процедурной координации производств по делам о несостоятельности в отношении двух или нескольких членов предпринимательской группы заключается в следующем:

а) обеспечить скоординированное управление производством по таким делам о несостоятельности при одновременном сохранении отдельной правосубъектности каждого члена группы;

б) увеличить объем возмещения кредиторам и повысить эффективность затрат.

---

<sup>5</sup> См. рекомендацию 15 об открытии производства по заявлению должника и рекомендацию 16 об открытии производства по заявлению кредитора.

<sup>6</sup> Критерии, которые могут учитываться при определении компетентного суда, рассматриваются в комментарии, см. пункты ... выше.

## 2. Содержание законодательных положений

### *Процедурная координация двух или более производств по делам о несостоятельности*

202. [3 (a)] В законодательстве о несостоятельности следует предусмотреть, что управление производством по делам о несостоятельности в отношении двух или более членов предпринимательской группы может быть скоординировано в процедурных целях.

203. [4] В законодательстве о несостоятельности следует предусмотреть, что по ходатайству лица, имеющего право на подачу заявления согласно рекомендации 206, суд может вынести предписание о процедурной координации.

204. [3 (b)] Процедурная координация может включать, в частности, направление совместных уведомлений; согласование порядка предъявления требований в соответствии с законодательством о несостоятельности; согласование процедур расторжения сделок; взаимодействие между судами, включая согласованное проведение слушаний; а также сотрудничество между управляющими в делах о несостоятельности, включая обмен информацией и координацию переговоров. [3(a)] Сфера охвата и степень процедурной координации определяются судом.

### *Заявление о процедурной координации*

- *Срок подачи заявления*

205. [3 (c)] Заявление о процедурной координации может быть подано в момент подачи заявления об открытии производства по делу о несостоятельности или в любой последующий момент.

- *Лица, которым разрешается подавать заявление*

206. [4] В законодательстве о несостоятельности следует оговорить, что заявление о процедурной координации может быть подано:

а) членом предпринимательской группы, в отношении которого подано заявление об открытии производства по делу о несостоятельности или открыто производство по делу о несостоятельности;

б) управляющим в деле о несостоятельности члена предпринимательской группы; или

с) кредитором<sup>7</sup> члена предпринимательской группы, в отношении которого подано заявление об открытии производства по делу о несостоятельности или открыто производство по делу о несостоятельности.

---

<sup>7</sup> Для подачи заявления о процедурной координации кредитор не обязательно быть кредитором всех членов группы, о координации производств по делам о несостоятельности которых он ходатайствует.

- *Согласованное рассмотрение заявления*

207. [5] В законодательстве о несостоятельности следует предусмотреть, что суд или суды<sup>8</sup> могут принимать надлежащие меры для согласованного рассмотрения заявления о процедурной координации производств по делам о несостоятельности, открытых в отношении двух или нескольких членов предпринимательской группы. Такие меры могут включать проведение скоординированных или совместных слушаний, а также обмен информацией и раскрытие информации.

*Изменение или прекращение действия постановления о процедурной координации*

208. [7] В законодательстве о несостоятельности следует оговорить, что постановление о процедурной координации может быть изменено или его действие прекращено при условии, что любые меры или решения, принятые в соответствии с постановлением о процедурной координации, не будут затрагиваться постановлением об изменении или прекращении. [Суды, вынесшие постановление о процедурной координации, могут предпринимать надлежащие шаги для согласованного внесения изменений в порядок процедурной координации или ее прекращения.]

*Компетентные суды*

209. [8] Для целей рекомендации 13 [*Руководства для законодательных органов*] слова "открытие и ведение производства по делу о несостоятельности, включая вопросы, возникающие в ходе такого производства" включают заявления и постановления о процедурной координации производств по делам о несостоятельности двух или более членов предпринимательской группы.

*Уведомление о процедурной координации*

210. [9] В законодательстве о несостоятельности следует установить требования, касающиеся направления уведомления в отношении заявлений и постановлений о процедурной координации и изменений порядка или прекращения процедурной координации, включая сферу охвата и содержание постановления; лиц, которым должно быть направлено уведомление; стороны, отвечающей за направление уведомления; и содержания уведомления.

### **3. Примечание для Рабочей группы**

6. Рекомендации 202-204 были пересмотрены с учетом состоявшихся в Рабочей группе обсуждений о необходимости указать на то, что вопрос о процедурной координации рассматривается судом на основании соответствующего заявления. В пересмотренном проекте рекомендации 202 изложено общее разрешительное положение о процедурной координации.

---

<sup>8</sup> Координация может осуществляться как между разными судами, в которых открыто производство в отношении разных членов группы, так и в рамках одного суда, в котором открыто несколько производств по делам о несостоятельности членов одной группы.

В проекте рекомендации 203 предусмотрено, что суд может предписывать процедурную координацию на основании заявления, поданного в соответствии с требованиями проекта рекомендации 206, тогда как в проекте рекомендации 204 поясняется, в чем может состоять процедурная координация.

7. Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть последнее предложение рекомендации 208, которое было добавлено для обеспечения координации действий судов в ходе всего производства.

## **C. Финансирование после открытия производства**

### **1. Цель законодательных положений**

Цель положений, касающихся финансирования после открытия производства применительно к предпринимательским группам, заключается в следующем:

a) способствовать привлечению финансовых средств для продолжения функционирования или обеспечения выживания предприятий членов предпринимательской группы, в отношении которых открыто производство по делу о несостоятельности, либо для сохранения или увеличения стоимости активов этих членов;

b) способствовать предоставлению финансирования членами предпринимательской группы, включая членов, в отношении которых открыто производство по делу о несостоятельности;

c) обеспечить надлежащую защиту поставщикам финансовых средств после открытия производства и тем сторонам, права которых могут быть затронуты предоставлением такого финансирования; и

d) способствовать достижению целей справедливого распределения выгод и ущерба, связанных с предоставлением финансирования после открытия производства, среди всех членов группы.

### **2. Содержание законодательных положений**

*Предоставление финансирования после открытия производства членом группы, в отношении которого открыто производство по делу о несостоятельности*

211. [10] В законодательстве о несостоятельности следует разрешить члену предпринимательской группы, в отношении которого открыто производство по делу о несостоятельности:

a) предоставлять финансирование после открытия производства другим членам предпринимательской группы, в отношении которых открыто производство по делу о несостоятельности;

b) отдавать в залог свои активы в качестве обеспечения финансирования после открытия производства, предоставленного другим членам предпринимательской группы, в отношении которых открыто производство по делу о несостоятельности;

с) предоставлять гарантию или другое заверение в отношении возвращения финансовых средств, привлеченных для финансирования других членов предпринимательской группы после открытия в отношении них производства по делу о несостоятельности, при условии что управляющий в деле о несостоятельности члена, предоставляющего финансирование, закладывающего активы или предоставляющего гарантию, сочтет это необходимым для продолжения функционирования или обеспечения выживания предприятия этого члена предпринимательской группы или для сохранения или увеличения стоимости имущественной массы этого члена предпринимательской группы. Законодательство о несостоятельности может требовать разрешения суда или согласия кредиторов члена группы, предоставляющего финансирование, залог или гарантию.

*Приоритет в связи с финансированием после открытия производства*

212. [11] В законодательстве о несостоятельности следует установить приоритет, который должен применяться к финансированию после открытия производства, предоставленному одним членом предпринимательской группы, в отношении которого открыто производство по делу о несостоятельности, другому члену группы, в отношении которого также открыто производство по делу о несостоятельности.

*Обеспечение финансирования после открытия производства*

213. [12] В законодательстве о несостоятельности следует оговорить, что обеспечительный интерес вида, указанного в рекомендации 65 [Руководства для законодательных органов], может также предоставляться членом предпринимательской группы, в отношении которого открыто производство по делу о несостоятельности, для обеспечения возврата средств, привлеченных для финансирования после открытия производства в интересах другого члена группы, в отношении которого также открыто производство, при условии согласия кредиторов или вынесения в соответствии с законодательством о несостоятельности определения о том, что любой возможный ущерб кредиторам будет компенсирован выгодой, полученной от предоставления обеспечительного интереса<sup>9</sup>.

*Гарантия или иное заверение относительно возвращения средств, привлеченных в целях финансирования после открытия производства*

214. [13] В законодательстве о несостоятельности следует оговорить, что член предпринимательской группы, в отношении которого открыто производство по делу о несостоятельности, может предоставить гарантию или иное заверение относительно возвращения средств, привлеченных в целях финансирования после открытия производства в интересах другого

---

<sup>9</sup> В рекомендациях 66 и 67 [Руководства для законодательных органов] излагаются оговорки, применимые к предоставлению обеспечительного интереса в связи с финансированием после открытия производства. Эти оговорки будут применяться и к предоставлению обеспечительного интереса в контексте предпринимательской группы.



члена группы, в отношении которого также открыто производство по делу о несостоятельности, при условии согласия кредиторов или вынесения в соответствии с законодательством о несостоятельности определения о том, что любой возможный ущерб кредиторам будет компенсирован выгодой, полученной от предоставления гарантий или другого заверения относительно возвращения средств.

### 3. Примечание для Рабочей группы

8. Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о взаимосвязи между проектами рекомендаций 211, 213 и 214 и предусмотренными в каждом из них стандартами и условными оговорками, принимая во внимания следующие соображения.

9. Проекты рекомендаций 213 и 214 в их нынешнем виде частично повторяют рекомендацию 211, точнее, ее пункты (b) и (c). В проекте рекомендации 211 предполагалось установить, в качестве общего принципа, что член предпринимательской группы, в отношении которого открыто производство по делу о несостоятельности, может предоставлять финансирование или содействовать привлечению финансирования в интересах другого члена группы, в отношении которого также открыто производство по делу о несостоятельности. С помощью этого проекта рекомендации, в котором регулируется вопрос о предоставлении финансирования после открытия производства, предлагалось дополнить рекомендацию 63, в которой говорится о привлечении такого финансирования.

10. Если проект рекомендации 211 будет сохранен как изложение общего принципа, то пункты (b) и (c) можно исключить, а пункт (a) переформулировать следующим образом (в данном случае под "содействием привлечению финансирования после открытия производства" подразумевается предоставление обеспечительного интереса или гарантии в соответствии с рекомендациями 213 и 214):

"211. В законодательстве о несостоятельности следует разрешить члену предпринимательской группы, в отношении которого открыто производство по делу о несостоятельности, предоставлять финансирование после открытия производства или содействовать привлечению финансирования в интересах других членов предпринимательской группы, в отношении которых также открыто производство по делу о несостоятельности, при условии что управляющий в деле о несостоятельности члена группы, предоставляющего финансирование после открытия производства или содействующего привлечению такого финансирования, сочтет это необходимым для продолжения функционирования или обеспечения выживания предприятия этого члена предпринимательской группы или для сохранения или увеличения стоимости активов имущественной массы этого члена предпринимательской группы. Законодательство о несостоятельности может требовать разрешения суда или согласия кредиторов члена группы, предоставляющего финансирование после открытия производства или содействующего привлечению такого финансирования".

11. Второй вопрос касается условной оговорки, содержащейся в проекте рекомендации 211, и требований, предусмотренных в проектах рекомендаций 213 и 214. Условная оговорка, включенная в проект

рекомендации 211, воспроизводит аналогичное положение, содержащееся в рекомендации 63, и требует, чтобы необходимость финансирования после открытия производства была подтверждена управляющим в деле о несостоятельности. Во втором предложении говорится о возможности включения в законодательство о несостоятельности требования о получении разрешения или согласия со стороны суда или кредиторов члена группы, предоставляющего финансирование после открытия производства или содействующего его привлечению.

12. В проектах рекомендаций 213 и 214 содержится требование о получении согласия кредиторов (при этом не уточняется, чьи кредиторы должны дать согласие: кредиторы члена группы, который предоставляет финансирование или содействует его привлечению, кредиторы члена группы, который получает такое финансирование, или же и те, и другие), а также требование об определении возможного ущерба (поскольку в рекомендациях не сказано, кто должен определять такой ущерб, непонятно, зависит ли от этого определение о целесообразности финансирования, которое, согласно проекту рекомендации 211, должен вынести управляющий в деле о несостоятельности). Рабочая группа, возможно, пожелает принять во внимание, что в рекомендации 65, на которой основан проект рекомендации 213, не предусмотрено требований ни о получении согласия кредиторов, ни об определении возможного ущерба в результате предоставления обеспечительного интереса.

13. Требование о согласии, содержащееся в проектах рекомендаций 213 и 214, согласуется с последним предложением проекта рекомендации 211, в котором говорится о возможности включения такого требования в законодательство.

14. Таким образом, согласно нынешним проектам рекомендаций, для привлечения финансирования после открытия производства требуется: а) чтобы управляющий в деле о несостоятельности считал такое финансирование необходимым (проект рекомендации 211) и б) чтобы кредиторы дали свое согласие или было вынесено определение о возможном ущербе и выгодах (проекты рекомендаций 213 и 214).

15. Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о целесообразности согласования требований, предусмотренных в проекте рекомендации 211 и проектах рекомендаций 213 и 214. В проект рекомендации 211, например, можно было бы включить следующее положение о необходимости получения согласия кредиторов или вынесения определения относительно возможного ущерба и выгод:

"211. В законодательстве о несостоятельности следует разрешить члену предпринимательской группы, в отношении которого открыто производство по делу о несостоятельности, предоставлять финансирование после открытия производства или содействовать привлечению такого финансирования в интересах других членов предпринимательской группы, в отношении которых также открыто производство, при условии, что:

а) управляющий в деле о несостоятельности члена группы, предоставляющего финансирование после открытия производства или содействующего привлечению такого финансирования, сочтет это необходимым для продолжения функционирования или обеспечения

выживания предприятия этого члена предпринимательской группы или для сохранения или увеличения стоимости активов имущественной массы этого члена предпринимательской группы; и

б) кредиторы члена группы, предоставляющего финансирование после открытия производства или содействующего привлечению такого финансирования, дадут на это свое согласие; или

с) в соответствии с законодательством о несостоятельности будет вынесено определение о том, что любой возможный ущерб кредиторам будет компенсирован выгодой, полученной от предоставления финансирования после открытия производства или содействия привлечению такого финансирования".

16. В этом варианте рекомендации требование, установленное в пункте (а), рассматривается в качестве первого условия, которое дополняется требованиями, предусмотренными в пунктах (b) или (с). Формулировка пункта (с) может толковаться как охватывающее требование о получении разрешения суда, которое было предусмотрено во втором предложении предыдущего варианта рекомендации 211 (аналогичном второму предложению рекомендации 63). Еще один возможный вариант – объединить вместе положения пунктов (а) и (с).

## **D. Положения о расторжении сделок**

### **1. Цели законодательных положений**

Цель положений, касающихся расторжения сделок, заключается, применительно к отношениям между членами предпринимательской группы, в следующем:

а) обеспечить целостность имущественной массы двух или более членов предпринимательской группы, в отношении которых открыто производство по делу о несостоятельности;

б) обеспечить равный режим как для внутренних, так и для внешних кредиторов членов предпринимательской группы;

с) установить четкие правила, касающиеся обстоятельств, при которых сделки, совершенные между членами одной предпринимательской группы до открытия производства по делу о несостоятельности, затрагивающего активы членов предпринимательской группы, могут считаться причиняющими ущерб и, таким образом, подлежать расторжению; и

д) облегчить возвращение денежных средств или активов со стороны лиц, включая членов группы, участвовавших в расторгнутых сделках.

### **2. Содержание законодательных положений**

*Сделки, подлежащие расторжению*

215. [14] В законодательстве о несостоятельности следует оговорить, что при решении вопроса о том, подлежит ли расторжению сделка одного из видов, указанных в пунктах (а), (b) или (с) рекомендации 87 [Руководства

для законодательных органов], которая заключена между членами предпринимательской группы или между членом предпринимательской группы и другими связанными с должником лицами, суд может принять во внимание обстоятельства, при которых была заключена сделка. Эти обстоятельства могут включать: [взаимоотношения между сторонами сделки в составе предпринимательской группы]; степень интегрированности участвующих в сделке членов предпринимательской группы; цель сделки; [выгодность сделки для операций группы в целом при отсутствии ущерба для кредиторов участвующего в сделке члена или членов группы]; и тот факт, получили ли члены предпринимательской группы или другие лица, связанные с должниками, в результате этой сделки преимущество, которое в обычных условиях невозможно было бы получить при сделке не связанных между собой сторон.

*Элементы критериев для расторжения сделок и возражения*

216. [15] В законодательстве о несостоятельности можно оговорить порядок применения элементов, упомянутых в рекомендации 97 [Руководства для законодательных органов], к расторжению сделок в контексте предпринимательской группы<sup>10</sup>.

### **3. Примечание для Рабочей группы**

17. Пункт (d) положения о цели был пересмотрен с учетом решения Рабочей группы о необходимости включить упоминание как о соответствующих лицах, так и о членах предпринимательской группы. Проект рекомендации 215 был также пересмотрен для уточнения того, что в контексте предпринимательской группы могут расторгаться как сделки между членами группы, так и сделки между членами группы и другими связанными с должником лицами. В связи со вторым типом сделок, особенно в тех случаях, когда с должником связаны физические лица, например, собственники, директора или другие должностные лица, в контексте предпринимательской группы могут возникать особые вопросы. Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о целесообразности сохранения предложенных изменений. В перечень обстоятельств, которые могут учитываться судом, была добавлена выгода сделки для группы при отсутствии ущерба для кредиторов.

## **Е. Материальная консолидация**

### **1. Цель законодательных положений**

Цель положений о материальной консолидации заключается в следующем:

а) создать законодательную базу для материальной консолидации при соблюдении основного принципа, состоящего в том, что каждый член предпринимательской группы является отдельным юридическим лицом;

---

<sup>10</sup> То есть элементы, подлежащие доказыванию для расторжения той или иной сделки, бремя доказывания, конкретные возражения в отношении расторжения сделок и применение специальных презумпций.

b) оговорить весьма ограниченный круг обстоятельств, при которых возможна материальная консолидация в качестве средства правовой защиты, для обеспечения прозрачности и предсказуемости; и

[с) оговорить последствия издания приказа о материальной консолидации, в том числе для режима обеспечительных интересов.]

## 2. Содержание законодательных положений

### *Исключения из принципа отдельной правосубъектности*

217. [16] Законодательство о несостоятельности должно обеспечивать соблюдение статуса самостоятельного юридического лица каждого члена предпринимательской группы. Исключения из этого общего принципа допустимы лишь на основаниях, предусмотренных в рекомендации 218.

### *Обстоятельства, при которых возможна материальная консолидация*

218. [17] В законодательстве о несостоятельности можно оговорить, что по ходатайству лиц, имеющих право подавать заявление согласно рекомендации 221, суд может издать приказ о материальной консолидации в отношении двух или более членов предпринимательской группы:

a) если суд придет к выводу, что активы или долговые обязательства членов предпринимательской группы настолько тесно переплетены между собой, что не представляется возможным выявить права собственности на активы и выделить ответственность за обязательства без чрезмерных затрат средств или времени; или

b) если члены предпринимательской группы участвуют в осуществлении мошеннических схем или в деятельности, не преследующей законных коммерческих целей, и суд придет к выводу, что для устранения последствий таких схем или деятельности необходима материальная консолидация.

### *Исключения из материальной консолидации*

219. [21] В законодательстве о несостоятельности можно оговорить, что [в особых обстоятельствах] суд может исключить из приказа о материальной консолидации конкретные активы или требования.

### *Заявление о материальной консолидации*

#### *- Сроки подачи заявления*

220. [18 (b)] В законодательстве о несостоятельности следует указать, что заявление о материальной консолидации может быть подано одновременно с заявлением об открытии производства по делу о несостоятельности в отношении двух или более членов предпринимательской группы либо в любой более поздний срок<sup>11</sup>.

<sup>11</sup> О невозможности издания приказа о консолидации на продвинутом этапе производства по делу о несостоятельности сказано в комментарии, см. пункты ... выше.

- *Лица, имеющие право подавать заявление*

221. [18 (a)] В законодательстве о несостоятельности следует указать лиц, имеющих право подавать заявление о материальной консолидации, в число которых могут входить члены предпринимательской группы, управляющий в деле о несостоятельности любого члена предпринимательской группы или кредитор любого такого члена группы.

*Последствия приказа о материальной консолидации*

222. [19] В законодательстве о несостоятельности следует указать, что издание приказа о материальной консолидации влечет за собой следующие последствия<sup>12</sup>:

- а) из имущества членов предпринимательской группы, включенных в приказ о консолидации, создается [единая] [консолидированная] имущественная масса;
- б) взаимные требования и долговые обязательства членов группы, включенных в приказ о консолидации, погашаются; и
- с) требования в отношении членов группы, включенных в приказ о консолидации, рассматриваются как требования в отношении [единой] [консолидированной] имущественной массы.

*Режим обеспечительных интересов при материальной консолидации*

223. [20] Законодательство о несостоятельности должно обеспечивать соблюдение прав и приоритетов кредитора, обладающего обеспечительным интересом в активах члена предпринимательской группы, в отношении которого издается приказ о материальной консолидации, за исключением случаев, когда:

- а) обеспеченная задолженность причитается только в отношениях между членами предпринимательской группы и погашается приказом о материальной консолидации;
- б) суд определит, что обеспечение было получено в результате мошеннических действий, в которых участвовал кредитор;
- с) сделка, в связи с которой предоставляется обеспечительный интерес, подлежит расторжению в соответствии с рекомендациями 88 [Руководства для законодательных органов] и 215.

*Признание приоритета требований при материальной консолидации*

224. [19(d)] В законодательстве о несостоятельности следует указать, что приоритет требований по отношению к отдельным членам предпринимательской группы, установленный согласно законодательству о несостоятельности до издания приказа о материальной консолидации, должен признаваться и после материальной консолидации.

---

<sup>12</sup> Последствия для обеспечительных интересов рассматриваются в рекомендации 223.

### *Собрание кредиторов*

225. [19(d)] В законодательстве о несостоятельности следует предусмотреть, что если согласно действующему законодательству после издания приказа о материальной консолидации должно проводиться собрание кредиторов, то участвовать в таком собрании вправе кредиторы всех консолидированных членов группы.

### *Расчет подозрительного периода при материальной консолидации*

226 (1)[22] В законодательстве о несостоятельности следует указать дату, с которой следует рассчитывать подозрительный период для расторжения сделок, относящихся к одному из видов, перечисленных в рекомендации 87 [Руководства для законодательных органов], в случае издания приказа о материальной консолидации.

2) При издании приказа о материальной консолидации одновременно с открытием производства по делу о несостоятельности оговоренную дату, с которой ретроспективно рассчитывается подозрительный период, следует определять в соответствии с рекомендацией 89 [Руководства для законодательных органов].

3) При издании приказа о материальной консолидации после открытия производства по делу о несостоятельности оговоренной датой, с которой ретроспективно рассчитывается подозрительный период, может быть:

а) отдельная дата для каждого члена предпринимательской группы, охваченного материальной консолидацией, которой является либо дата подачи заявления об открытии производства по делу о несостоятельности, либо дата открытия такого производства в отношении соответствующего члена группы, согласно рекомендации 89 [Руководства для законодательных органов];

б) общая дата для всех членов предпринимательской группы, охваченных материальной консолидацией, которой является наиболее ранняя из дат подачи заявления об открытии производства по делу о несостоятельности или открытия такого производства в отношении этих членов группы.

### *Изменение приказа о материальной консолидации*

227. [23] В законодательстве о несостоятельности следует оговорить, что в приказ о материальной консолидации могут быть внесены изменения при условии, что они не будут затрагивать мер или решений, принятых во исполнение приказа о консолидации<sup>13</sup>.

### *Компетентный суд*

228. [24] Для целей рекомендации 13 [Руководства для законодательных органов] формулировка "открытие и ведение производства по делу о несостоятельности, включая вопросы, возникающие в ходе такого производства" охватывает также вопросы, связанные с подачей заявления и

<sup>13</sup> "Изменение" не подразумевает отмены приказа о материальной консолидации.

изданием приказа о материальной консолидации, включая изменение этого приказа<sup>14</sup>.

*Уведомление*

229. [25] В законодательстве о несостоятельности следует предусмотреть порядок уведомления о заявлениях и приказах о материальной консолидации и изменении приказов о материальной консолидации, в том числе определить круг лиц, которым должно быть направлено уведомление, лиц, ответственных за направление уведомлений, и содержание такого уведомления.

**3. Примечание для Рабочей группы**

*Положение о целях*

18. Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть следующие редакционные изменения, которые были внесены в положение о целях. Пункт (а) предыдущего варианта был объединен с пунктом (b), поскольку, хотя сохранение отдельной правосубъектности каждого члена предпринимательской группы и является основным принципом рекомендаций, касающихся членов предпринимательской группы, оно как таковое не является целью положений о материальной консолидации. Прежний пункт (d), в котором говорилось об определении объективных стандартов и процедур материальной консолидации, был исключен, поскольку необходимость определения объективных стандартов уже отражена в пункте (b). В проект положения был добавлен новый пункт (с) с учетом важности точного указания последствий приказа о материальной консолидации.

*Проект рекомендации 217*

19. Вступительная часть проекта рекомендации была отредактирована с учетом решения, принятого Рабочей группой на ее тридцать пятой сессии (A/CN.9/666, пункты 83 и 84), для того чтобы в соответствии с подходом, использованным в проекте рекомендации 203 (процедурная координация), точно указать, что материальная консолидация может быть проведена на основании заявления, поданного в суд одним из правомочных лиц, перечисленных в проекте рекомендации 221.

*Проект рекомендации 218*

20. В проекте данной рекомендации упоминается об участии членов предпринимательской группы в указанных схемах или другой деятельности. Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о включении в комментарий дополнительных пояснений относительно того, имеется ли в виду только деятельность, осуществляемая в момент подачи заявления о материальной консолидации, или также и деятельность, осуществлявшаяся незадолго до начала производства по делу о несостоятельности.

---

<sup>14</sup> Критерии, которые могут учитываться при определении компетентного суда, рассматриваются в комментарии, см. пункты ... выше.



*Проект рекомендации 219*

21. Ранее в проекте данной рекомендации говорилось о частичной материальной консолидации, однако это понятие было сочтено недостаточно четким и вызвало недопонимание. Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, чтобы для обеспечения большей ясности предусмотреть возможность исключения определенных активов или требований из действия приказа о материальной консолидации, вместо того чтобы создавать нечто вроде второй категории материальной консолидации. Хотя на практике такое исключение потребует нечасто, указание такой возможности сделает рекомендации более гибкими. В комментарии можно рассмотреть соответствующие обстоятельства и конкретные примеры.

*Проект рекомендации 222*

22. В проект данной рекомендации был добавлен новый пункт (а), в котором говорится о создании единой имущественной массы, для указания на то, что именно в этом заключается основное последствие приказа о материальной консолидации. Данное уточнение было добавлено в соответствии с решением Рабочей группы, принятым на ее тридцать пятой сессии (A/CN.9/666, пункт 88). Пункт (с) предыдущего варианта рекомендации, в котором говорится о признании приоритета требований, был вынесен в отдельную рекомендацию, поскольку это признание является не столько следствием материальной консолидации, сколько ее основополагающим принципом, который необходимо соблюдать.

*Проект рекомендации 223*

23. В данном проекте рекомендации закрепляется общий принцип, согласно которому при материальной консолидации должен признаваться приоритет требований. Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о целесообразности ограничения требования о признании словами "насколько это возможно" (см. A/CN.9/666, пункт 88).

**Ф. Управляющий в деле о несостоятельности****1. Цель законодательных положений**

Цель положений о назначении управляющих в деле о несостоятельности в контексте предпринимательской группы заключается в следующем:

а) [предусмотреть возможность назначения единого или одного и того же управляющего в деле о несостоятельности] для облегчения координации производств по делам о несостоятельности, открытых в отношении двух или более членов предпринимательской группы;

б) стимулировать сотрудничество в случае назначения двух или более управляющих в деле о несостоятельности с целью недопущения дублирования усилий, облегчения сбора информации о финансовых и коммерческих делах предпринимательской группы в целом и снижения затрат.

## 2. Содержание законодательных положений

### *Назначение единого или одного и того же управляющего в деле о несостоятельности*

230. [26] В законодательстве о несостоятельности следует оговорить, что если суд сочтет это необходимым для обеспечения наилучших интересов управления имущественной массой в делах о несостоятельности двух или более членов предпринимательской группы, то для ведения производства по таким делам может назначаться единый или один и тот же управляющий в деле о несостоятельности.

### *Коллизия интересов*

231. [27] В законодательстве о несостоятельности следует оговорить меры по урегулированию случаев коллизии интересов, которые могут возникнуть при назначении единого или одного и того же управляющего для ведения производства по делу о несостоятельности двух или более членов предпринимательской группы. Такие меры могут включать назначение одного или нескольких дополнительных управляющих в деле о несостоятельности.

### *Сотрудничество между двумя или более управляющими в делах о несостоятельности в контексте группы*

232. [28] В законодательстве о несостоятельности можно оговорить, что в случае открытия производств по делам о несостоятельности в отношении двух или более членов предпринимательской группы [и назначения разных управляющих для ведения производств по таким делам] такие управляющие в делах о несостоятельности должны в максимально возможной степени сотрудничать между собой<sup>15</sup>.

### *Сотрудничество между двумя или более управляющими в делах о несостоятельности в процессе процедурной координации*

233. [29] В законодательстве о несостоятельности следует оговорить, что, когда в рамках производств по делам о несостоятельности, подлежащих процедурной координации, назначается более одного управляющего в делах о несостоятельности, такие управляющие должны в максимально возможной степени сотрудничать между собой.

### *Формы сотрудничества*

234. [30] В той мере, в которой это допускается законодательством, сотрудничество в максимально возможной степени может осуществляться любыми надлежащими способами, включая следующие:

- а) обмен информацией и раскрытие сведений;

---

<sup>15</sup> В дополнение к положениям, предусмотренным в законодательстве о несостоятельности в отношении сотрудничества и координации, суд, как правило, может указать конкретные меры, которые надлежит принять в этой связи в ходе управления производством.

b) одобрение или реализация договоренностей о раздельном осуществлении полномочий и распределении обязанностей между управляющими в делах о несостоятельности, включая возложение на одного из них координирующих или руководящих функций;

c) координация разработки и согласования планов реорганизации, [взаимодействие с кредиторами и собраниями кредиторов];

d) скоординированное решение вопросов управления и надзора за делами членов группы, в отношении которых открыты производства по делам о несостоятельности, в том числе вопросов, касающихся продолжения обычной коммерческой деятельности предприятия, привлечения финансирования после открытия производства, обеспечения сохранности активов, использования и реализации активов, осуществления полномочий по расторжению сделок, представления и признания требований и распределения средств среди кредиторов.

## **G. План реорганизации**

### **1. Цель законодательных положений**

Цель положений, касающихся плана реорганизации в контексте предпринимательской группы, заключается в следующем:

a) облегчить скоординированную санацию коммерческих предприятий членов предпринимательской группы в соответствии с законодательством о несостоятельности, с тем чтобы сохранить рабочие места и, если это уместно, защитить инвестиции;

b) способствовать согласованию и выдвижению предложений о скоординированных планах реорганизации в рамках производств по делам о несостоятельности в отношении двух или более членов предпринимательской группы.

### **2. Содержание законодательных положений**

#### *План реорганизации*

235. [31] В законодательстве о несостоятельности следует предусмотреть возможность выдвижения предложений о скоординированных планах реорганизации в рамках производств по делам о несостоятельности в отношении двух или более членов предпринимательской группы.

236. [32] В законодательстве о несостоятельности можно предусмотреть, что член предпринимательской группы, не являющийся объектом производства по делу о несостоятельности, может [добровольно] принять участие в плане реорганизации, предложенном для двух или более членов предпринимательской группы, в отношении которых открыто производство по делу о несостоятельности.