



Генеральная Ассамблея

Distr.: Limited
13 August 2024
Russian
Original: English

**Комиссия Организации Объединенных Наций
по праву международной торговли
Рабочая группа V (Законодательство о несостоятельности)
Шестьдесят первая сессия
Вена, 12–16 декабря 2022 года**

Перечень гражданско-правовых средств отслеживания и возвращения активов, которые используются в рамках производства по делам о несостоятельности

Записка Секретариата

Добавление

Содержание

	<i>Стр.</i>
I. Введение	2
II. Материалы, представленные государствами	2
A. Италия	2
B. Польша	3
C. Франция	6



I. Введение

1. В настоящем документе воспроизводятся материалы, полученные Секретариатом в ответ на препровожденную государствам 29 декабря 2021 года вербальную ноту с просьбой представить информацию о средствах ОВА, используемых специалистами-практиками по вопросам несостоятельности в рамках производства по делам о несостоятельности в их юрисдикционных системах, в дополнение к тем, которые упоминались в докладе о работе коллоквиума (A/CN.9/1008) и рабочем документе A/CN.9/WG.V/WP.175. Материалы изложены в порядке поступления.
2. Настоящая подборка дополняет материалы, представленные государствами, воспроизведенные в документе A/CN.9/WG.V/WP.182/Add.1.

II. Материалы, представленные государствами

A. Италия

[Подлинный текст на английском языке]
[23 ноября 2022 года]

В качестве вклада в текущий анализ делегация Италии хотела бы указать на некоторые инструменты, позволяющие проводить телематический поиск активов должника в рамках итальянской системы.

1. Во-первых, следует отметить, что — в соответствии с Кодексом о кризисах и несостоятельности (законодательный декрет № 14/2019), вступившим в силу летом 2022 года, — в рамках процедур добровольной реструктуризации суд по заявлению должника назначает эксперта для оказания ему содействия в процессе реструктуризации. С момента своего назначения эксперты могут получить доступ, среди прочего, ко всей информации о должнике, имеющейся в общедоступных базах данных, без необходимости получения специального разрешения.

Такой общий доступ к информации о должниках стал возможен благодаря созданию (в соответствии со статьей 13 указанного Кодекса) национальной телематической платформы, которая управляется торгово-промышленными палатами под надзором министерства юстиции и министерства экономического развития и доступ к которой через веб-сайт каждой торговой палаты могут получить предприниматели и эксперты, зарегистрированные в коммерческом реестре.

2. В целом, как в контексте добровольной реструктуризации, так и производства по делам о несостоятельности, после заявления об открытии ликвидационного производства в судебном порядке или достижения договоренности с кредиторами, судебная канцелярия получает — посредством прямого телематического подключения к базам данных Налогового управления, Национального института социального обеспечения и Регистра предприятий — все соответствующие данные и документы, касающиеся должника.

3. В свою очередь, статья 155-sexies положений, касающихся введения в действие, Гражданско-процессуального кодекса Италии — в контексте процедуры банкротства — отменяет юридическое требование о наличии имеющего юридическую силу правового титула для получения разрешения на осуществление телематического поиска управляющим, уполномоченным лицом и судебным ликвидатором по активам должника, подлежащим включению в имущественную массу.

Упомянутая статья 155-sexies основывается на статье 492-bis Гражданско-процессуального кодекса Италии, касающейся индивидуального порядка реализации требований: такое положение, как правило, разрешает проведение по-

иска активов должника отдельными кредиторами путем обращения в онлайн-базы данных, которые ведут публичные учреждения, включая налоговые органы и органы социального обеспечения. В соответствии с указанной статьей 492-бис по заявлению кредитора председательствующий судья по месту жительства, домицилия, пребывания или месту нахождения предприятия должника после проверки права ходатайствующей стороны приступить к принудительному исполнению разрешает провести с помощью телематических средств поиск имущества, подлежащего включению в конкурсную массу. Другими словами, в соответствии с этим общим положением выдача судебного разрешения на получение отдельным кредитором доступа к публичным базам данных обуславливается наличием действительного правового титула, имеющего исковую силу.

Статья 155-sexies положений, касающихся введения в действие, Гражданско-процессуального кодекса Италии упрощает такую деятельность в случае производства по делу о банкротстве. Такое положение фактически не только устанавливает возможность проведения телематического поиска активов, подлежащих аресту, но также касается, в частности, исполнительных действий по аресту и реорганизации активов и обязательств в рамках производства по делу о банкротстве. В этом положении указывается также, что в целях взыскания или уступки требований управляющий имущественной массы, уполномоченное лицо и судебный ликвидатор может воспользоваться также этими же положениями для получения доступа к данным о лицах, в отношении которых в рамках производства возникают основания для предъявления требований, даже в отсутствие действительного правового титула, имеющего исковую силу в отношении таких лиц.

В. Польша

[Подлинный текст на английском языке]
[17 апреля 2023 года]

1. В качестве гражданско-правовых средств отслеживания и возвращения активов в рамках производств по делу о несостоятельности могут использоваться ИКТ-системы, например электронный земельный и ипотечный реестры, реестр залогов, а также Государственный судебный реестр в электронном виде (если в нем указывается структура собственности).

2. В ходе производства по делу о несостоятельности для определения активов, входящих в имущественную массу, управляющий производством [*syndyk*] направляет запросы в Центральное информационное бюро реестра залогов, Государственный судебный реестр и земельный и ипотечный реестры, функционирующие как подразделение департамента информатизации и судебных реестров министерства юстиции. Обязанности Центрального информационного бюро по реестру залогов, Государственного судебного реестра и земельного и ипотечного реестров изложены в трех законодательных актах, а именно в Законе от 20 августа 1997 года о Государственном судебном реестре (Законодательный вестник Польши за 2022 год, поз. 1683, с изменениями), Законе от 6 июля 1982 года о земельных и ипотечных реестрах и ипотеке (Законодательный вестник Польши за 2022 год, поз. 1728, с изменениями) и Законе от 6 декабря 1996 года о зарегистрированных уведомлениях о залоге и реестре залогов (Законодательный вестник Польши за 2018 год, поз. 2017).

3. Вопросы, связанные с отслеживанием активов несостоятельного должника, регулируются статьей 178(1) Закона от 28 февраля 2003 года — Закона о несостоятельности (Законодательный вестник Польши за 2022 год, поз. 1520, далее «Закон»). Управляющие действуют на основании вышеупомянутого положения. В соответствии со статьей 178(1) Закона о несостоятельности управляющий может потребовать от центральных и местных органов власти предоставления необходимой информации об активах несостоятельного должника.

4. В ходе производства по делу о несостоятельности управляющие запрашивают информацию, в частности, у Учреждения социального страхования, Центрального реестра транспортных средств и данных о водителях, муниципалитетов (в отношении налога на недвижимость) и налоговых органов.

5. Также управляющие обязаны подавать просьбы государственному исполнителю об отслеживании активов несостоятельного должника по тем базам данных, к которым имеет доступ такой представитель (статья 178(2) Закона). Положения статей 801 и 801¹ Гражданского процессуального кодекса не применяются. Здесь речь идет о *lex specialis* в отношении статьи 178(1) Закона, т. е. законодатели предусмотрели исключения из принципа, установленного в статье 178(1) Закона, ограничив права управляющих (а также, *mutatis mutandis*, права временных судебных надзирателей [*tymczasowy nadzorca sądowy*], поскольку в соответствии со статьей 38 Закона в конечном счете положения статьи 178 Закона применяются соответственно и к временным судебным надзирателям). Поэтому управляющие вынуждены направлять государственным исполнителям просьбы об отслеживании активов несостоятельного должника по тем базам данных, к которым такие исполнители имеют доступ. Данное положение имеет самую общую формулировку; однако нет сомнений, что цель законодателей заключалась в том, чтобы разрешить управляющему (и, *mutatis mutandis*, также временному судебному надзирателю) пользоваться такими базами данных, чтобы проверить личные данные несостоятельного должника и получить информацию о его банковских счетах, транспортных средствах, недвижимости и источниках дохода. Несостоятельный должник не предоставляет список активов государственному исполнителю, поскольку положения статей 801 и 801¹ Гражданского процессуального кодекса не применяются. Судебные приставы-исполнители имеют доступ к базе данных OGNIVO.

6. Кроме того, после объявления о несостоятельности банки, в которых у несостоятельного должника есть счета, сейфы или депозитные ячейки, должны сообщить об этом управляющему (статья 178(5) Закона о несостоятельности).

7. Далее, согласно статье 491⁸(1) Закона управляющий обязан после объявления о несостоятельности обратиться к главе налоговой службы, контролирующей выплаты соответствующего несостоятельного должника, с просьбой предоставить информацию о должнике, имеющую значение для оценки его активов, особенно об обстоятельствах, которые привели к возникновению налоговых обязательств несостоятельного должника в течение пяти лет до подачи заявления о признании должника банкротом, и обратиться в Государственный судебный реестр с просьбой предоставить информацию о том, является ли несостоятельный должник партнером или акционером в торговом товариществе или торговой компании и являлся ли он в течение десяти лет до подачи заявления о признании банкротом членом какого-либо органа какого-либо торгового товарищества или торговой компании и объявлялись ли какие-либо из этих товариществ или компаний банкротами.

8. Кроме того, подавая такие запросы, управляющий может также выяснить, имеется ли запись об этом должнике как залогодателя в реестре залогов, и таким образом узнать о том, владеет ли должник движимым имуществом и имеет ли он имущественные права.

9. Как указано выше, для выяснения того, какие активы входят в имущественную массу, необходимо также обратиться в Центральное информационное бюро земельных и ипотечных реестров. С помощью таких запросов управляющий может установить, зарегистрирован ли должник в настоящее время или был ли должник ранее зарегистрирован в земельном и ипотечном реестрах в качестве собственника, совладельца недвижимого имущества или лица с правом бессрочного пользования. Номер, указанный в земельном и ипотечном реестрах, является информацией объективного и субъективного характера, которая подпадает под определение персональных данных и подлежит защите, предусмотренной Законом от 10 мая 2018 года о защите персональных данных

(единый текст: Законодательный вестник Польши за 2019 год, поз. 1781). Персональными данными являются как регистрационные номера в земельных и ипотечных реестрах, присваиваемые недвижимому имуществу, принадлежащему физическим лицам, так и любые данные, содержащиеся в земельных и ипотечных реестрах и касающиеся идентифицированных или поддающихся идентификации физических лиц. Поэтому правом на осуществление поиска в земельных и ипотечных реестрах обладают исключительно субъекты, перечисленные в статье 36⁴(8) Закона от 6 июля 1982 года о земельных и ипотечных реестрах и ипотеке (Законодательный вестник Польши за 2022 год, поз. 1728, далее «Закон»), получающие согласие министра юстиции на такой доступ к центральной базе данных земельных и ипотечных реестров. Список субъектов, имеющих право проводить поиск в земельных и ипотечных реестрах, является закрытым, и поэтому никакой индивидуальный правовой интерес не может служить основанием для предоставления согласия на проведение поиска в земельных и ипотечных реестрах иным субъектам, кроме тех, которые прямо указаны в статье 36⁴(8) Закона.

10. Консультанты по вопросам реструктуризации [*doradca restrukturyzacyjny*] не входят в список субъектов, упомянутых в статье 36⁴ Закона и имеющих право запрашивать согласие министра юстиции на многократное, не ограниченное по времени проведение поиска в земельных и ипотечных реестрах в центральной базе данных земельных и ипотечных реестров или обращаться в Центральное информационное бюро Государственного судебного реестра.

11. В соответствии со статьей 178(1) Закона управляющий (и, *mutatis mutandis*, временный судебный надзиратель) может потребовать от центральных и местных органов власти предоставления необходимой информации об активах несостоятельного должника. Это общее положение позволяет управляющему (и, *mutatis mutandis*, временному судебному надзирателю) обращаться в центральные и местные органы власти за необходимой информацией об активах несостоятельного должника. Следует отметить, что в литературных источниках преобладает мнение о том, что данное положение не предусматривает никаких санкций за отказ органов власти предоставить информацию или за непредоставление информации по запросу управляющего (и, *mutatis mutandis*, временного судебного надзирателя). Однако в таком случае управляющий может обратиться к судье по делу о несостоятельности с просьбой провести процедуру представления доказательств в соответствии со статьей 218 Закона и получить соответствующую информацию в рамках этой процедуры.

12. Эти усилия позволяют управляющим не только выяснить, какие активы входят в имущественную массу, но и сделать выводы, которые помогут им оценить, есть ли основания добиваться включения того или иного определенного актива в имущественную массу вследствие признания какого-либо юридического действия не имеющим или утратившим силу.

13. Существенное значение для выяснения, какие активы относятся к имущественной массе, имеет также тот факт, что управляющий может определить, что в силу закона действия, совершенные несостоятельным должником по отношению к имуществу *ex officio*, не имеют юридической силы (статьи 127 и 128а Закона о несостоятельности). Как указано в доктрине, «*после объявления о неплатежеспособности управляющий, составляя описание имущественной массы, в том числе составляет перечень активов, которые не учитываются в имущественной массе вследствие недействительности совершенных действий. Этот перечень позволяет получить представление о предполагаемом объеме активов в имущественной массе, когда указанная имущественная масса подлежит ликвидации в ходе производства по делу о несостоятельности*» (P. Zimmerman, *Prawo upadłościowe. Prawo restrukturyzacyjne. Komentarz*. 7th Edition, Warszawa 2022). В случаях, охватываемых статьями 128, 129, 130 и 130а Закона о несостоятельности, управляющий может в свою очередь обратиться к судье по делу о несостоятельности с просьбой определить, имеет ли то или иное действие по отношению к имуществу недействительный характер.

14. Управляющий также имеет исключительное, предусмотренное законом право подать иск о признании недействительного характера того или иного действия, т. е. подать «паулианов иск» (статья 132 Закона о несостоятельности).

С. Франция (совместно с Национальным советом судебных приставов и судебных должностных лиц)

[Подлинный текст на французском языке]
[2 мая 2024 года]

На основе документа [A/CN.9/WG.V/WP.189](#), подготовленного секретариатом для шестидесяти третьей сессии, и доклада [A/CN.9/1163](#) секретариата о работе этой сессии.

I. Введение

A. Предыстория, охват и цель текста (пп. 1–6)

Во французском законодательстве о несостоятельности основное внимание уделяется реорганизации предприятия и защите работников и предусматриваются превентивные, реорганизационные и ликвидационные процедуры, предполагающие участие назначенных судом управляющих и представителей кредиторов, представителей регламентируемых юридических профессий, которые поддерживают или представляют интересы предпринимателей и руководителей, оказавшихся в затруднительном положении. Необходимым условием для начала реорганизационного или ликвидационного производства является прекращение платежей, что определяется как ситуация, при которой должник не может погасить свои текущие финансовые обязательства за счет имеющихся у него активов.

Французское законодательство о несостоятельности включает в себя европейское законодательство о несостоятельности, которое на сегодняшний день охватывает Постановление 2015/848 о законодательстве, применимом к производству по делам о несостоятельности, и Директиву 2019/1023 о превентивной реструктуризации, освобождении от задолженности и дисквалификации.

Франция не приняла Типовой закон ЮНСИТРАЛ о трансграничной несостоятельности, однако в текстах ЮНСИТРАЛ во многом отражено содержание соответствующих французских законов.

Согласно французскому законодательству, производство по коллективному иску открывается на основании решения суда, который ведет это производство, контролирует руководящие органы и принимает решение о судьбе компании. Это производство закрывается судом. В принципе судебные постановления автоматически подлежат исполнению на временной основе.

В начале производства по коллективному иску суд назначает судью, который осуществляет надзор и обладает широкими полномочиями по ведению разбирательства. Такой судья осуществляет надзор, контроль за всеми операциями и обеспечивает их эффективное проведение. Он выносит решения в случае оспаривания решений специалистов-практиков, санкционирует продажу активов в ходе разбирательства, выносит постановления о принятии к рассмотрению исковых требований и требований в отношении движимого имущества, а также имеет право запрашивать информацию у специалистов-практиков и прокуратуры. Также судья может получить любую информацию об экономическом и финансовом положении должника и состоянии дел в отношении защиты его работников, а также об имуществе должника от внешних ревизоров, сертифицированных бухгалтеров, нотариусов, банковских учреждений, органов гос-

ударственной власти или органов социального обеспечения и не быть при этом связанным обязанностью хранить профессиональной тайну.

Роль представителя кредиторов заключается в защите интересов кредиторов в ходе судебного разбирательства. Судебные управляющие назначаются для участия в управлении предприятием и подготовки проекта плана реорганизации, если реорганизация возможна. Они могут запрашивать информацию об имуществе должника у государственных органов и учреждений, а также у банковских структур. Управляющий и представитель кредиторов могут подавать иски о расторжении сделок, совершенных в период «подозрительности», с целью возвращения активов, отчужденных в ущерб предприятию до открытия производства по коллективному иску.

Французское законодательство о несостоятельности предусматривает три вида производства по коллективному иску:

- судебная защита: превентивная процедура, направленная на защиту предприятия и рабочих мест, а также на удовлетворение требований кредиторов под эгидой суда путем подготовки плана. Предприятие не должно находиться в ситуации, когда оно прекратило осуществлять платежи. Существует также «ускоренный» вариант этой процедуры, который может применяться, когда компания становится неплатежеспособной. Цель ускоренной процедуры — дать возможность заинтересованным сторонам и суду в короткие сроки принять тот или иной план, предварительно согласованный на дружественной основе, но не получивший поддержки всех кредиторов, от которых требуются те или иные действия;
- судебная реорганизация: процедура, осуществляемая под надзором суда и направленная на то, чтобы несостоятельный должник мог продолжить хозяйственную деятельность, сохранить рабочие места и выплатить свои долги на основе подготовки соответствующего плана;
- судебная ликвидация: процедура, направленная на реализацию активов несостоятельного должника с целью покрытия задолженности перед кредиторами в том случае, когда имеют явные признаки того, что реорганизация невозможна.

Французское законодательство также предусматривает такие превентивные процедуры, как специальные медиация и примирительная процедура. Эти процедуры являются конфиденциальными и иницируются должником добровольно, и при этом должник может находиться в состоянии неплатежеспособности до 45 дней. Ad hoc медиатор и мировой посредник назначаются судом, который определяет их функции. На практике эти функции обычно возлагаются на специалистов по делам о несостоятельности (назначенных судом управляющих).

Согласно французскому законодательству, если предприятие признается виновным в совершении определенных преступлений (например, мошенничестве, злоупотреблении доверием и злоупотреблении уязвимым положением), то начинается обычная процедура его ликвидации в судебном порядке. В связи с этим возникает вопрос о том, следует ли исключить такой сценарий из документа, разрабатываемого секретариатом.

В. Общие вопросы отслеживания и возвращения активов (пп. 7–11)

Комментариев нет.

С. Особенности ОВА (пп. 12–23)

1. Значение и область применения ОВА (пп. 13–18)

Согласно французскому законодательству, если должником является юридическое лицо, то конкурсную массу образуют все активы должника.

Если же должником является физическое лицо, то состав имущественной массы зависит от того, как должник ведет свою предпринимательскую деятельность.

Если должник является индивидуальным предпринимателем без образования юридического лица, то конкурсную массу в принципе образуют только те активы, которые относятся к деловым активам должника.

Если деловые активы должника четко не определены, то конкурсную массу образуют все активы, являющиеся имуществом должника, независимо от того, относятся ли они к числу деловых активов или используются для ведения предпринимательской деятельности или нет. Этот принцип включения всех активов должника в конкурсную массу является общим для всех производств по коллективным искам (направленных на обеспечение продолжения предпринимательской деятельности, реорганизацию в судебном порядке и ликвидацию в судебном порядке). Так, если должник состоит в браке на условиях режима совместной собственности, то в имущественную массу входит совместное имущество супругов.

Эти принципы применяются в отношении всех должников, независимо от их размера, в том числе в контексте упрощенной ликвидации в судебном порядке.

2. Специфические проблемы ОВА и возможные пути их решения (пп. 19–23)

Во Франции для снижения риска нехватки активов для покрытия издержек, связанных с производством по коллективному иску, существует Фонд финансирования неимущих участников разбирательств, который выплачивает представителям кредиторов, назначенным судом в рамках таких разбирательств, судебные издержки по которым не могут быть покрыты, компенсацию в установленном размере. Этот фонд финансируется частично за счет процентов, получаемых от размещенных в обязательном порядке на хранение спорных средств в рамках дел о несостоятельности на счетах Депозитно-ссудной кассы, являющейся государственным учреждением, занимающимся финансированием государственных программ.

В целях обеспечения сотрудничества со стороны должника во французском законодательстве предусмотрено требование, обязывающее должника сотрудничать с уполномоченными органами в случае открытия производства по коллективному иску. Суд, ведущий производство по коллективному иску, может объявить о банкротстве любого руководителя компании, препятствующего эффективному ведению производства, если он добровольно отказывается сотрудничать с органами, ведущими производство.

Кроме того, согласно французскому законодательству в рамках всех разбирательств должен назначаться надзирающий судья, ответственный за обеспечение оперативного проведения разбирательства.

II. ОВА в более широком контексте

A. ОВА и основные цели законодательства о несостоятельности (пп. 26–28)

Комментариев нет.

B. Благоприятные условия для ОВА: законодательная база по вопросам несостоятельности (пп. 29–42)

В области отслеживания и возвращения активов французское законодательство предусматривает ряд сдерживающих мер в отношении должников.

В случае ликвидации в судебном порядке, если предприятие ликвидируется из-за недостаточности активов, то кредиторам в принципе запрещается подавать иски против должника. На практике этот принцип позволяет освободить должника от долгов. При этом некоторые кредиторы в исключительных

случаях сохраняют право подать иск против должника, и помимо этого, ликвидация в судебном порядке может быть возобновлена, если появятся основания полагать, что активы не были реализованы или что в ходе производства не были предприняты действия в интересах кредиторов. Наконец, если на должника наложены санкции (за фиктивное банкротство, в том числе личное банкротство), то кредиторы вновь получают индивидуальное право на подачу иска.

Процедура восстановления деловой активности позволяет должникам, являющимся физическими лицами, получить освобождение от некоторых долгов после вынесения на этапе завершения производства по делу о несостоятельности решения о его закрытии. Эта процедура менее распространена, чем ликвидация в судебном порядке. Однако суд может пересмотреть решение о списании долгов и инициировать процедуру ликвидации, если появятся основания полагать, что должник получил выгоду от процедуры восстановления деловой активности, поскольку предоставил неполную информацию о своих активах или обязательствах.

Помимо должника и кредиторов, прокуратура может потребовать возбуждения процедуры ликвидации или реорганизации в судебном порядке в отношении несостоятельного должника, если в отношении него не ведется согласительная процедура.

C. Благоприятная среда для ОВА: другие области права и институциональная основа (пп. 43–50)

Французское законодательство о несостоятельности призвано помешать недобросовестным предпринимателям продолжать предпринимательскую деятельность и помочь честным предпринимателям, оказавшимся в затруднительном финансовом положении, восстановить свою деловую активность. Соответственно, французское законодательство предусматривает гражданские и уголовные меры наказания несговорчивых или недобросовестных должников для того, чтобы облегчить отслеживание и возвращение активов.

Недобросовестность должника может привести к утрате преимуществ процедуры восстановления деловой активности, целью которой является освобождение от долгов.

В отношении ликвидации в судебном порядке французское законодательство предусматривает несколько исключений из правила освобождения от обязательств в случаях, когда должник совершил мошенничество или был объявлен банкротом как физическое лицо или признан виновным в фиктивном банкротстве.

Личное банкротство — наиболее суровая профессиональная санкция, поскольку влечет за собой запрет на осуществление руководящей, управленческой, администраторской деятельности или контроля, будь то напрямую или косвенно, в отношении любого индивидуального предприятия или юридического лица.

Фиктивное банкротство является преступлением, которое наказывается тюремным заключением сроком на пять лет и штрафом в размере 75 000 евро.

Например, директор компании, присвоивший или скрывший все активы компании или их часть, может быть наказан за объявление себя банкротом и фиктивное банкротство.

Кроме того, на протяжении многих лет французские специалисты, будь то управляющие или представители кредиторов, несут юридические обязательства по борьбе во взаимодействии с соответствующими органами с отмыыванием денег и финансированием терроризма. Они обязаны сообщать о подозрительных операциях, например об отсутствии бухгалтерских записей, необычном движении денежных средств или неспособности обосновать происхождение средств. Соответствующую подготовку кадров проводит орган, регламен-

тирующий этот вид профессиональной деятельности, а именно Национальный совет назначенных судом администраторов и представителей кредиторов.

III. Обзор средств ОВА

A. Средства, специально предназначенные для производства по делам о несостоятельности: внутригосударственный контекст

1. Меры по предупреждению (пп. 51–54)

Французское законодательство о несостоятельности предусматривает целый ряд процедур, учитывающих разные виды трудностей, с которыми может столкнуться хозяйствующий субъект, и разную степень их тяжести.

Этот «инструментарий» включает в себя процедуры, которые можно разбить на две категории: судебные процедуры, имеющие обязательный характер, и дружественные процедуры, являющиеся факультативными и добровольными, поскольку они могут быть инициированы только по просьбе должника.

В случае проведения внесудебных процедур может быть привлечен специалист для проверки состава активов и минимизации риска ухудшения состояния этих активов до начала производства по коллективному иску или риска преференциального отношения к тому или иному кредитору, поскольку директора обязаны соблюдать принцип прозрачности.

Для того, чтобы учесть ситуации, когда должники по своей вине способствуют увеличению своих обязательств и/или не в состоянии удовлетворить требования всех своих кредиторов, в закон были внесены изменения, предусматривающие две меры, позволяющие наказывать директоров компаний в случае неэффективного управления.

В рамках реорганизации в судебном порядке в отношении директора может быть открыто производство на основании ненадлежащего поведения, способствовавшего прекращению должником выплат платежей.

В рамках ликвидации в судебном порядке суд может обязать директора, ответственного за неэффективное управление, которое привело к дефициту активов, выплатить стоимость недостающих активов полностью или частично.

2. Временные меры в контексте производства по коллективному иску (пп. 55–64)

В период между подачей заявления и открытием производства по коллективному иску суд может принять решение о проведении расследования. С этой целью он назначает судью для сбора всей информации о финансово-экономическом положении компании и состоянии дел с защитой ее работников. Для выполнения этой задачи судья может запросить информацию, позволяющую ему получить точное представление об экономическом, финансовом положении, защите работников и активах должника, у следующих субъектов: внешние ревизоры; сертифицированные бухгалтеры; нотариусы; штатные работники компании и их представители; государственные ведомства и публичные органы; организации социальной защиты и социального обеспечения; кредитные учреждения; финансовые компании; компании, специализирующиеся на работе с электронными деньгами; платежные организации; и специализированные органы, ответственные за централизацию банковских рисков и расследование инцидентов, связанных с платежами. Судья может обратиться за помощью к любому эксперту по своему выбору.

До открытия производства по коллективному иску суд может принять решение заслушать любое лицо, которое он сочтет нужным, в частности, представителя государства по его просьбе.

После открытия производства по коллективному иску управляющий или представитель кредиторов подготавливает ведомость активов предприятия. Для этого они могут ознакомиться с разными документами и реестрами (наци-

ональным реестром банковских и аналогичных счетов; реестром обеспечительных прав; реестром держателей залога под недвижимость) и запросить информацию у налоговых органов и органов социального обеспечения.

3. Меры после открытия производства (пп. 65–81), включая мораторий и режим текущих контрактов, идентификацию активов, контроль за реализацией активов и предприятием должника

Согласно французскому законодательству, при открытии производства по коллективному иску приостанавливаются любые текущие судебные разбирательства и запрещается подача любых новых исков с целью обязать должника погасить предыдущее требование или расторгнуть текущий договор после открытия производства на основании допущенного ранее неисполнения платежных обязательств. Также приостанавливается исполнительное производство. Производство может быть возобновлено после того, как подавший иск кредитор предъявит свои требования и будет назначен специалист по делам о несостоятельности. Решением устанавливается требование и определяется его сумма.

В некоторых странах установление моратория является вопросом международного публичного порядка. Во Франции Кассационный суд неоднократно заявлял, что мораторий на рассмотрение индивидуальных исков является вопросом как внутреннего, так и международного публичного порядка.

В целях упрощения отслеживания и возвращения активов во французском законодательстве о несостоятельности установлено требование широкого обнародования судебных решений о начале производства по коллективному иску.

В законодательстве предусматривается, что секретарь суда должен принять меры к опубликованию этого решения в течение пятнадцати дней с момента его вынесения в трех изданиях. Так, решение об открытии производства публикуется в профессиональных реестрах и Официальном бюллетене гражданских и коммерческих объявлений, а также в официальных источниках опубликования решений в том месте, где зарегистрированы контора должника или его юридический адрес и, если применимо, его дочерние предприятия.

Наряду с этими формальными требованиями к опубликованию решения секретарь суда обязан незамедлительно направить копию решения назначенным законным представителям, прокурору и директору ведомства по управлению государственными финансами того департамента, в котором находится зарегистрированная контора должника, и того департамента, в котором находится основное место коммерческой деятельности должника, или, если это применимо, региональному директору ведомства по управлению государственными финансами, отвечающему за департамент, в котором находится зарегистрированная контора должника, и того департамента, в котором находится основное место коммерческой деятельности должника.

4. Обязательства должника и третьих сторон, включая правительственные учреждения (пп. 82–88)

Французское законодательство позволяет суду в целях реорганизации компании объявить акции, долевые ценные бумаги или ценные бумаги, дающие доступ к капиталу, принадлежащие одному или нескольким директорам, не подлежащими передаче, а также передать предоставляемые ими права голоса назначенному судом представителю.

Кроме того, проведение судебных заседаний в закрытом режиме, т. е. без слушателей, и опубликование в официальных бюллетенях уведомлений, содержащих только выдержки из вынесенных решений, а также информации, необходимой для идентификации компании и назначенных специалистов, позволяют обеспечить сохранность коммерческой тайны.

5. Обязанности и полномочия управляющего в деле о несостоятельности (пп. 89–96) и проверка требований (пп. 120 и 121)

Во Франции для проведения процедур несостоятельности назначаются следующие специалисты-практики:

- назначаемые судом представители кредиторов, которые представляют кредиторов в рамках всех производств и называются ликвидаторами при ликвидации в судебном порядке;
- назначаемые судом администраторы, которые отвечают за надзор за тем, как должник управляет предприятием, или оказание ему помощи в этом деле в рамках процедур обеспечения продолжения хозяйственной деятельности и реорганизации в судебном порядке, а также за оказание должнику помощи в деле выработки плана обеспечения продолжения хозяйственной деятельности или реорганизации.

Назначаемые судом представители кредиторов и администраторы — это регламентированные юридические профессии, регулируемые на основе профессиональных стандартов, разработанных Национальным советом назначенных судом администраторов и представителей кредиторов и утвержденных указом министра юстиции.

В этих профессиональных стандартах закреплены такие общие принципы, как достоинство, независимость, добросовестность, человечность, лояльность и коллегиальность, качество оказываемых услуг и усердие при исполнении обязанностей.

Раз в три года Национальный совет назначенных судом администраторов и представителей кредиторов проводит аттестацию деятельности каждого специалиста.

Профессиональные стандарты запрещают специалистам заниматься любой деятельностью, которая может поставить под вопрос их независимость, достоинство или либеральный характер их профессиональной деятельности. Профессиональная деятельность назначенного судом администратора и назначенного судом представителя кредиторов несовместима с осуществлением любой другой профессиональной деятельности, кроме профессии юриста в случае администраторов.

Роль назначенного судом администратора, как только он назначается для участия в судебных процедурах обеспечения продолжения хозяйственной деятельности или реорганизации, заключается в защите прав предприятия и принятии мер в отношении его должников с целью реструктуризации его активов, например, путем направления уведомлений о неисполнении обязательств или приостановлении течения срока исковой давности для искового требования. Администратор может зарегистрировать ипотечные ссуды, ценные бумаги, обязательства или заложенные, которые не были зарегистрированы директором компании.

6. Расторжение сделок и аналогичные действия (пп. 97–114)

Согласно французскому законодательству, период «подозрения» отсчитывается с даты прекращения платежей, которая устанавливается судом, до момента вынесения решения об открытии производства по коллективному иску. Дата прекращения платежей может быть указана в решении об открытии производства, но в этом случае она может быть изменена впоследствии, если появятся доказательства того, что должник прекратил платежи раньше, чем первоначально полагал суд. При этом не может быть указана более ранняя дата, чем за 18 месяцев до даты вынесения решения об открытии производства.

В течение этого периода могут быть аннулированы сделки, наносящие ущерб имущественной массе. Недействительными могут быть объявлены как сделки, совершенные должником, так и сделки, совершенные кредитором.

Во французском законодательстве проводится разграничение между автоматическим аннулированием, т. е. указаны 13 категорий сделок, которые аннулируются автоматически, если они были заключены в период «подозрения», и факультативным аннулированием, т. е. указаны три вида сделок, в отношении которых суд должен определить, было ли известно инициаторам сделки о том, что должник уже прекратил платежи. Если говорить о сделках, относящихся к последней категории, то некоторые сделки могут быть аннулированы датой, предшествующей вплоть до шести месяцев дате прекращения платежей (т. е. потенциально за 24 месяца до даты начала производства).

Иск об аннулировании подается специалистом по вопросам несостоятельности. Это влечет за собой аннулирование задним числом сделки, которая считается никогда не заключавшейся не только между сторонами (кредитором и должником), но и по отношению к третьим лицам (сила *erga omnes*). Аннулирование неправомерной сделки ведет к восстановлению первоначального положения вещей с взаимным возмещением в натуре или, если это невозможно, возмещением в денежном эквиваленте. Если после аннулирования соподрядчик должника подает исковое требование, то соподрядчик должен заявить об этом в рамках производства по коллективному иску, и, таким образом, к нему будет применяться такой же режим, как и к любому предыдущему кредитору, вплоть до завершения производства.

7. Действия против директоров, акционеров и других лиц (пп. 115–128)

В случае открытия производства по коллективному иску (обеспечение продолжения хозяйственной деятельности, реорганизация в судебном порядке или ликвидация в судебном порядке) суд может расширить состав участников производства, включив в него одно или несколько других лиц, если их активы приобщены к активам должника, или если юридическое лицо является фиктивным.

О смешении активов свидетельствуют необычные финансовые потоки или невозможность четко идентифицировать активы и обязательства.

Для фиктивного юридического лица характерны злоупотребления своей правосубъектностью.

Поэтому по ходатайству администратора, представителя кредиторов, должника или прокуратуры круг участников разбирательства может быть расширен.

Для обеспечения эффективности этого действия председательствующий судья может по просьбе администратора, представителя кредиторов или прокуратуры или *ex officio* назначить любую полезную временную меру в отношении активов ответчика, который был включен в состав участников производства.

B. Средства, специально предназначенные для производства по делам о несостоятельности: трансграничный контекст (пп.129–166)

Комментариев нет.

C. Средства общего применения (пп. 167–177)

Комментариев нет.

D. Средства, используемые в гражданском судопроизводстве (пп. 178–215)

Во французском гражданском праве бремя доказывания возлагается на стороны. Тем не менее, стороны могут ходатайствовать о проведении следственных действий, чтобы облегчить управление, при условии соблюдения ограничения, запрещающего суду компенсировать таким образом непредставление сторонами достаточных доказательств. Так, стороны могут ходатайство-

вать о проведении следственных действий до открытия производства, «если имеется законное основание для того, чтобы сохранить или обнаружить до начала любого разбирательства доказательство фактов, от которых может зависеть разрешение спора». Такие ходатайства рассматриваются в контексте ускоренного разбирательства, которое не направлено на вынесение решения по существу возможного спора или по материально-правовым требованиям.

Для того чтобы ходатайствовать о проведении следственных действий до начала разбирательства, необходимо доказать наличие связи между этим ходатайством и возможным спором между сторонами; то, что эти действия не обречены заведомо на провал; и что запрашиваемые действия, скорее всего, помогут судье лучше понять сложившуюся ситуацию. До начала разбирательства могут быть назначены два вида следственных действий: меры по сохранению доказательств и меры по сбору доказательств. Такие меры могут предусматривать, в частности, назначение эксперта или судебного пристава, проведение расследования по запросу другой стороны или третьей стороны, но только не широкие, общие меры. В случае затруднений при осуществлении этой меры суд, который будет рассматривать спор, сделает все необходимые выводы.

E. Дополнительные меры (пп. 216–235)

Комментариев нет.

IV. Активы, создающие специфические проблемы для ОВА (пп. 236–241)

Мы не нашли во французском законодательстве о несостоятельности каких-либо конкретных норм по этому вопросу и поэтому не можем предоставить какие-либо полезные сведения.