

Руководство ЮНСИТРАЛ для законодательных органов по предприятиям с ограниченной ответственностью



Дополнительную информацию можно получить по адресу:

UNCITRAL secretariat, Vienna International Centre
P.O. Box 500, 1400 Vienna, Austria

Тел.: (+43-1) 26060-4060
Интернет: uncitral.un.org

Факс: (+43-1) 26060-5813
Эл. почта: uncitral@un.org

КОМИССИЯ ОРГАНИЗАЦИИ ОБЪЕДИНЕННЫХ НАЦИЙ
ПО ПРАВУ МЕЖДУНАРОДНОЙ ТОРГОВЛИ

Руководство ЮНСИТРАЛ
для законодательных органов
по предприятиям с ограниченной
ответственностью



ОРГАНИЗАЦИЯ ОБЪЕДИНЕННЫХ НАЦИЙ
Вена, 2022 год

Примечание

Условные обозначения документов Организации Объединенных Наций состоят из прописных букв и цифр. Когда такие обозначения встречаются в тексте, они служат указанием на соответствующий документ Организации Объединенных Наций.

Материалы в этой публикации могут свободно цитироваться или перепечатываться, но требуется подтверждение вместе с копией публикации, содержащей цитату или перепечатку.

© Организация Объединенных Наций, октябрь 2022 года. Все права защищены.

Употребляемые обозначения и изложение материала в настоящем издании не означают выражения со стороны Секретариата Организации Объединенных Наций какого бы то ни было мнения относительно правового статуса какой-либо страны, территории, города или района или их властей или относительно делимитации их границ.

Эта публикация официально не редактировалась.

Подготовка к изданию: Секция английского языка и издательских и библиотечных услуг, Отделение Организации Объединенных Наций в Вене.

Предисловие

Руководство ЮНСИТРАЛ для законодательных органов по предприятиям с ограниченной ответственностью было подготовлено Комиссией Организации Объединенных Наций по праву международной торговли (ЮНСИТРАЛ) и принято на ее пятьдесят четвертой сессии в 2021 году (Вена, 28 июня — 16 июля 2021 года), в ходе которой были проведены заключительные переговоры. Этот проект явился результатом решения Комиссии, принятого на ее сорок шестой сессии в 2013 году, о том, что в ее программу работы следует включить работу, направленную на уменьшение количества правовых препятствий, с которыми сталкиваются микро-, малые и средние предприятия (ММСП), в особенности в развивающихся странах, на протяжении своего жизненного цикла, и что такую работу следует начинать с правовых вопросов, касающихся упрощения процедур регистрации предприятий (А/68/17, п. 321).

Мандат на рассмотрение этой темы был предоставлен Рабочей группе I (микро-, малые и средние предприятия, или ММСП). Рабочая группа приступила к работе по вопросу об упрощении процедур регистрации в феврале 2014 года параллельно с работой по упрощенному регистру предприятий. В 2018 году Комиссия приняла Руководство ЮНСИТРАЛ по основным принципам регистра предприятий.

Руководство ЮНСИТРАЛ для законодательных органов по предприятиям с ограниченной ответственностью предназначено для оказания помощи государствам в разработке упрощенной организационно-правовой формы для ММСП, которая может наилучшим образом содействовать их образованию и функционированию, повышая тем самым их устойчивость и шансы на успех и рост. Руководство основано на принципе «сначала подумай о малом», согласно которому реформа коммерческого права должна в первую очередь учитывать фактические потребности самых малых предприятий и избегать обременения этих субъектов излишними юридическими сложностями. Руководство исходит из мнения о том, что оптимальным решением для создания соответствующего упрощенного правового режима для ММСП должно быть не реформирование и упрощение действующих режимов корпоративного права, а разработка отдельного правового режима, ориентированного на такие потребности.

Помимо представителей государств — членов Комиссии, в подготовительной работе над проектом руководства активно участвовали представители государств-наблюдателей и ряда международных межправительственных и неправительственных организаций.

В соответствии с решением Комиссии, принятым на ее пятьдесят четвертой сессии, настоящая публикация является частью серии текстов ЮНСИТРАЛ по ММСП. Генеральная Ассамблея выразила признательность ЮНСИТРАЛ за завершение подготовки и принятие Руководства для законодательных органов в резолюции 76/229 от 24 декабря 2021 года.

Содержание

Предисловие	iii
I. Введение	1
А. Цель Руководства для законодательных органов	1
В. Терминология	7
II. Образование и функционирование предприятия с ограниченной ответственностью (ПОО)	9
А. Общие положения	9
В. Образование ПОО	17
С. Организация ПОО	23
D. Права участников и принятие решений в рамках ПОО	25
E. Управление ПОО	29
F. Взносы участников в ПОО	36
G. Распределение средств	37
H. Передача прав	40
I. Выход	42
J. Преобразование или реструктуризация	45
K. Роспуск	46
L. Ведение учета, проверка и раскрытие информации	49
M. Урегулирование споров	52
Приложения	55
I. Рекомендации	55
II. Решение Комиссии Организации Объединенных Наций по праву международной торговли	63
Предметный указатель	66

I. Введение

A. Цель Руководства для законодательных органов

1. 1. Большинство коммерческих предприятий во всем мире — это микро-, малые и средние предприятия (ММСП). Они являются основой экономики во многих странах, и на их долю во всем мире приходится значительная часть занятого населения и валового внутреннего продукта (ВВП) государств. Тем не менее, несмотря на столь важную роль, на их деятельность и способность к развитию отрицательное воздействие по-прежнему оказывают несколько факторов. В отличие от более крупных предприятий, они не могут воспользоваться эффектом масштаба, чтобы выйти на новые рынки и расширить коммерческую деятельность, упуская таким образом возможности роста, открывающиеся в результате глобализации и экономической интеграции. Международные форумы и организации, а также отдельные государства признают важность укрепления экономической роли и положения ММСП и повышения их конкурентоспособности, с тем чтобы они могли пользоваться выгодами от изменения международных экономических условий. ЮНСИТРАЛ особо отметила важность таких усилий, приняв решение приступить к работе по уменьшению количества правовых препятствий, с которыми сталкиваются ММСП на протяжении своего жизненного цикла. Эта работа привела, в частности, к подготовке Руководства ЮНСИТРАЛ для законодательных органов по вопросам законодательства о несостоятельности для микро- и малых предприятий и настоящего Руководства для законодательных органов по предприятиям с ограниченной ответственностью.

2. Для поддержки образования и функционирования ММСП различные государства, представляющие разные правовые традиции во всем мире, приняли законодательство об упрощенных формах предприятий. Такие формы предприятий могут быть корпоративными, партнерскими или смешанными. Они могут также предусматривать создание предприятий, состоящих из одного или нескольких участников, что предполагает разделение активов при или без необходимости наделяния таких предприятий отдельной правосубъектностью. Независимо от более конкретных особенностей, все эти законы направлены на обеспечение упрощенного порядка создания, гибкости организации и функционирования, а также возможности разделения активов.

3. Принятие таких упрощенных форм предприятий позволило снизить барьеры на начальном этапе, обеспечило эффективные организационные решения и сократило операционные издержки, что способствовало созданию новых рабочих мест и повышению темпов экономического роста. Кроме того, поскольку, как отмечается, крупный неформальный сектор отрицательно влияет на экономическое развитие, такие упрощенные формы предприятий содействуют переходу предприятий в формальный сектор, тем самым стимулируя регистрацию незарегистрированных предприятий в реестрах предприятий и в налоговых органах, а также способствуя более последовательному соблюдению требований законодательства и тому, что они становятся более заметными для общества. Различные национальные реформы, направленные на создание или совершенствование упрощенных форм предприятий, — как специально ориентированные на ММСП, так и в других областях, — свидетельствуют о том, что для успешных видов практики во всем мире характерен ряд общих ключевых принципов, которые, таким образом, можно считать применимыми на международной основе.

4. В Руководстве для законодательных органов («Руководство») предпринимается попытка сформулировать на основе этих успешных видов практики и ключевых принципов ряд рекомендаций относительно того, каким образом государство может обеспечить разработку упрощенных организационно-правовых форм для ММСП, которые будут наилучшим образом содействовать их успеху и устойчивости, стимулируя тем самым предпринимательство и способствуя участию в экономической деятельности и экономическому росту. Такая упрощенная организационно-правовая форма позволила бы вовлекать в экономику женщин и других предпринимателей, которые, возможно, сталкиваются с неблагоприятными культурными, институциональными и законодательными условиями, например молодежи и представителей этнических меньшинств. Комментарий, который предшествует каждой рекомендации, основывается как на конкретных законодательных инициативах, обеспечивающих возможности для создания предприятий или коммерческих образований, состоящих из одного участника, так и на более широких реформах, проводимых в различных государствах в целях поддержки ММСП, с тем чтобы более подробно разъяснить смысл этих рекомендаций. Государства могут приспособить руководящие указания, содержащиеся в рекомендациях, к своим нуждам и даже в некоторых случаях отходить от них. В то же время им следует обеспечить соответствие отклонений и корректировок цели Руководства по созданию сбалансированного режима, обеспечивающего простоту и гибкость формы ММСП и гарантирующего юридическую определенность (см. п. 13).

5. В Руководстве внимание сосредоточено на образовании и функционировании предприятий с ограниченной ответственностью (ПОО) и не

рассматриваются другие вопросы, которые, возможно, имеют важное значение для существования предприятия, например налоговая политика. Решение таких вопросов оставлено на усмотрение государств, разрабатывающих законодательство на основе Руководства, при том понимании, что государства могут рассматривать свои стратегические варианты в более широком контексте поиска наилучших путей уменьшения правовых препятствий для ММСП в более общем плане (см. также п. 30 ниже).

1. «Сначала подумай о малом»

а) Оценка потребностей предпринимателей

6. Законодательный режим для упрощенных форм предприятий должен в первую очередь учитывать фактические потребности самых малых предприятий и избегать обременения этих субъектов излишними юридическими сложностями («сначала подумай о малом»). Для этого особое внимание в Руководстве уделяется тому, как владельцы ММСП могут получить наибольшую выгоду от законодательства, основанного на содержащихся в нем рекомендациях, и как можно стимулировать соблюдение изложенных в них принципов. В различных странах мира такие предприниматели являются владельцами микро- и малых предприятий, особенностями которых являются сильная зависимость от человеческого капитала, а не от организационных процессов, ограниченные источники рабочей силы и малое число работников (которыми обычно являются родственники и друзья), ограниченный ассортимент предлагаемых клиентам изделий или услуг и ограниченный капитал. К числу таких предпринимателей могут относиться как уличные торговцы, так и владельцы малых семейных предприятий, желающие расширить масштабы своей коммерческой деятельности и официально оформить ее, равно как и мелкие компании, стремящиеся вырасти и закрепиться в более инновационных секторах, например в сфере информационных технологий. Независимо от размера их предприятия и пола предпринимателей, владельцы микро- и малых предприятий испытывают ряд общих потребностей, как это описано ниже.

і) Свобода, самостоятельность и гибкость

7. Владельцы ММСП, как можно предположить, хотят свободы и самостоятельности, для того чтобы самим принимать решения о том, как будет работать их предприятие, не будучи ограниченными жесткими и формальными правилами и процедурами или подробными императивными требованиями к ведению их деятельности. Тем не менее такая свобода и автономия должны сопровождаться соответствующими гарантиями для защиты прав третьих

сторон. Они также хотят иметь возможность проявлять гибкость с тем, чтобы адаптироваться к изменяющимся условиям, которые могут влиять на ММСП сильнее, чем на крупные компании, и чтобы решать вопрос о том, как будут изменяться и развиваться их предприятия с течением времени, включая способность создавать отделения или представительства без изменения своей организационно-правовой формы.

ii) Простота и доступность

8. Владельцы ММСП, вероятно, хотят, чтобы простота и доступность были характерными чертами правил, касающихся юридического оформления их предприятий, а также их организации и функционирования. Такие правила должны быть составлены в простой и доступной форме, и следует также поощрять применение современных технологий, например мобильных приложений для совершения платежей или подготовки балансовых ведомостей.

iii) Индивидуальность и узнаваемость

9. ММСП нуждаются в обеспечении индивидуальности и узнаваемости, для того чтобы более успешно конкурировать как на внутреннем, так и на глобальном рынке и активнее привлекать более качественных клиентов. Помимо необходимой защиты и преимуществ, связанных с присвоением юридически признанных индивидуальных идентификаторов и функционированием в рамках признанной правовой базы, предприятие может также использовать такой юридически признанный индивидуальный идентификатор для укрепления репутации, а также для повышения качества «торговой марки» предприятия и повышения его стоимости.

iv) Определенность и защита имущественных прав

10. Независимо от размера предприятия, все предприниматели нуждаются в определенности и защите своих имущественных прав. Таким образом, владельцы ММСП захотят контролировать активы своего коммерческого предприятия и использовать преимущества разделения активов для защиты своих личных активов от возможных исков со стороны кредиторов их предприятий. И наоборот, личные кредиторы владельцев и управляющих предприятий должны быть лишены возможности осуществлять изъятие активов предприятий для погашения личной задолженности.

в) Контроль и управление

11. Наконец, владельцы ММСП обычно хотят сами контролировать свои предприятия и управлять ими, а не оставлять принятие решений по административным и стратегическим вопросам на усмотрение профессионального управляющего.

б) Разработка Руководства на основе принципа «сначала подумай о малом»

12. Исходя из стремления подготовить правовой текст, в котором могут быть учтены потребности владельцев микропредприятий, в Руководстве предлагается организационно-правовая форма предприятия, которая отходит от более традиционных, иерархических и формальных моделей управления, которые характерны для публичных компаний. Например, в Руководстве признаются потребности владельцев ММСП в свободе и гибкости и подчеркивается важность принципа свободы договора при управлении предприятием. Вместе с тем в Руководстве, благодаря наличию многочисленных стандартных положений, признается, что владельцам ММСП может также потребоваться защита от последствий обстоятельств или событий, которые они не могли предвидеть. Простота и доступность характерны для всех аспектов образования и функционирования предприятия. Кроме того, в Руководстве в целом используется простая и доступная терминология. В целях обеспечения индивидуальности и узнаваемости ММСП в Руководстве предусматривается простой механизм для создания предпринимателем юридически признанного коммерческого предприятия, обладающего собственной правосубъектностью. Защита в виде ограничения ответственности для участников коммерческого предприятия и правила, касающиеся передачи прав его участников, являются теми механизмами, которые обеспечивают определенность и защиту имущественных прав владельцев ММСП. Наконец, контроль со стороны владельцев ММСП за функционированием их предприятий и управлением ими обеспечивается благодаря уделению особого внимания управлению предприятием его участниками в качестве стандартного подхода к руководству предприятием и за счет горизонтальной организационной структуры, характерной для ПОО.

13. В то же время в Руководстве признается, что потребности владельцев микропредприятий должны быть сбалансированы с потребностями государства, кредиторов и других третьих сторон, которые поддерживают с ними коммерческие отношения. Недостаточная прозрачность операций ПОО может привести к недостаточной правовой определенности, что будет препятствовать эффективному использованию этой новой организационно-правовой формы. С учетом этого в Руководство включены различные положения, от которых нельзя отступать на основании договоренности.

с) Создание отдельного режима

14. Руководство также исходит из того, что оптимальным решением для создания соответствующего упрощенного правового режима для ММСП должно быть не реформирование и упрощение действующих режимов корпоративного права, а разработка отдельного правового режима, ориентированного на нужды ММСП. Поэтому структура, предусмотренная в настоящем тексте, не зависит от законодательства и не связана с каким-либо конкретным законодательством о товариществах, корпорациях или компаниях, которое существует в том или ином государстве.

15. Одно из очевидных преимуществ такого подхода состоит в том, что он облегчает государствам задачу по принятию режима, основанного на рекомендациях Руководства, и позволяет им приступить к разработке соответствующих законодательных мер «с чистого листа». Кроме того, отдельный правовой режим для ММСП может обеспечить международно признанные стандарты для образования упрощенных коммерческих предприятий, что ограничит проблемы, возникающие из-за отсутствия международного признания такой организационно-правовой формы предприятия, и тем самым облегчит трансграничные сделки.

16. Поэтому в Руководстве не используется терминология, которая характерна для права, регулирующего деятельность компаний, корпораций или товариществ, и вместо этого отдается предпочтение нейтральной терминологии. В Руководстве описывается новая форма ПОО, которая является инновационной и независимой от действующих режимов корпоративного права и их более предписывающих норм. Создание ПОО призвано содействовать достижению желаемых целей и реализации изложенных выше соображений.

17. Для того чтобы помочь владельцам микропредприятий договориться о структуре ПОО и об управлении им, государствам желательно разъяснить в своем законодательстве, подготовленном на основе рекомендаций настоящего Руководства, от каких положений участники ПОО могут отступать (см. п. 24). В рекомендациях Руководства такие положения обозначаются формулировкой «если не согласовано иное» или другими подобными формулировками.

18. Наконец, при разработке законодательства на основе Руководства государства могут рассмотреть возможность введения определенных ограничений, например максимальных показателей размера капитала, годового оборота или числа сотрудников, чтобы избежать любого злоупотребления гибкостью формы ПОО (см. п. 7). В случае превышения таких ограничений в законодательстве можно предусмотреть преобразование ПОО в другую организационно-правовую форму.

В. Терминология

19. Приводимые ниже термины предназначены для того, чтобы ориентировать читателя и способствовать обеспечению ясности и широкого понимания понятий, рассматриваемых в Руководстве. В тех случаях, когда используются такие термины, как «данные», «документы», «соглашения», «налоговые декларации», «финансовые ведомости», «записи» и другие аналогичные формулировки, подразумевается, что они охватывают как их электронные, так и бумажные варианты, если в тексте не указано иное.

- *Финансовая ведомость*: «финансовая ведомость» означает отчет, в котором представлена информация о финансовой деятельности и финансовом состоянии ПОО.
- *Назначенный управляющий*: «назначенный управляющий» означает лицо или одно из лиц, ответственных за управление ПОО, когда ПОО не управляется исключительно всеми его участниками. «Назначенный управляющий» может быть либо лицом, не являющимся участником ПОО, либо его участником.
- *Большинство*: «большинство» означает более половины участников ПОО, определяемое по числу участников, или любое другое большинство, как это определяется в правилах организации.
- *Организационные правила*: «организационные правила» означают свод правил, которые согласованы участниками и которые являются обязательными для всех участников, относительно образования и функционирования ПОО, а также прав и обязательств участников между собой и ПОО.
- *Реструктуризация*: «реструктуризация» означает изменение структуры или функционирования ПОО в результате слияния, разделения и других основополагающих перемен, квалифицируемых как реструктуризация во внутреннем законодательстве.

II. Образование и функционирование предприятия с ограниченной ответственностью (ПОО)

A. Общие положения

a) Законодательная база

20. Хотя организационно-правовые формы предприятий, не являющихся открытыми акционерными компаниями, могут различаться в разных государствах, одна из их главных особенностей заключается в том, что они стремятся работать как можно более независимо от строгих правил, регулирующих деятельность открытых акционерных компаний. Например, такие предприятия обычно стремятся получить освобождение от действия правил, регулирующих деятельность открытых акционерных компаний, в форме упрощенных правил образования, номинального требования о минимальном размере уставного капитала или отсутствия такого требования, более широкой свободы договора и менее строгих требований к раскрытию информации.

21. По этой причине (см. также п. 14) вместо того, чтобы предлагать корректировки или изменения в корпоративных структурах, которые существуют в большинстве государств, в Руководстве излагаются рекомендации по принятию законодательства, которое должно быть отдельным и предусматривать организационно-правовую форму предприятия, которая, несмотря на некоторые общие черты с существующими корпоративными формами, является особой формой. Законодательство, принятое на основе Руководства, не будет действовать отдельно от правовых традиций государства. Для заполнения пробелов будут применяться общие принципы права.

b) Гибкость за счет свободы договора

22. Как это уже отмечалось выше (см. пп. 2 и 3), основное внимание в процессе реформирования законодательства для оказания содействия в создании предприятий, не являющихся открытыми акционерными компаниями, до сих пор уделялось созданию гибких организационно-правовых форм

предприятий, позволяющих отделить коммерческие активы предприятия от личных активов участников без использования концепции правосубъектности. Это позволяет обособить активы ММСП от активов участников с помощью организационно-правовой структуры, которая не является в полной мере юридическим лицом с ограниченной ответственностью и правосубъектностью.

23. Предполагается добавить ПОО, предусмотренное в настоящем Руководстве, в перечень уже существующих гибких форм предприятий. Гибкость формы предприятий частично достигается посредством предоставления возможности образовывать ПОО в целях проведения широкого спектра видов деятельности (см. пп. 26 и 27 и рек. 2) и посредством признания важности принципа свободы договора применительно к таким предприятиям. В этом отношении свобода договора является руководящим принципом при определении внутренней организации ПОО (см. пп. 61 и 62).

24. В Руководстве участникам ПОО разрешается с помощью договорных механизмов (т. е. организационных правил) договариваться о его внутреннем управлении, отступать от некоторых требований и устанавливать права и обязанности, которые в большей степени соответствуют потребностям более мелких предприятий (см. п. 12).

25. В то же время в Руководстве содержится ряд рекомендаций относительно положений, от которых нельзя отступать на основании договоренности между участниками, а также ряд стандартных положений для заполнения любых пробелов в организационных правилах. Эти стандартные положения могут иметь особенно важное значение для более мелких или менее опытных предпринимателей, которые не могут предвидеть все возможные моменты, влияющие на успешное функционирование ПОО.

Рекомендация 1

В законодательстве следует предусмотреть, что предприятие с ограниченной ответственностью («ПОО») регулируется настоящим законом¹ и организационными правилами.

26. Рекомендация 2 допускает образование ПОО для осуществления любой законной предпринимательской или коммерческой деятельности, что обеспечивает максимальные возможности для проявления гибкости ММСП,

¹ Термин «настоящий закон» относится к внутреннему законодательству, которое будет принято на основе настоящего Руководства для законодательных органов («Руководство»).

которые, как предполагается, будут использовать данную форму предприятия. Как и в других текстах ЮНСИТРАЛ (см., например, статью 1(1) Типового закона о международном торговом арбитраже и статью 1 Типового закона об электронной торговле) в Руководстве поддерживается мнение о том, что государствам следует широко толковать термины «коммерческий» и «предпринимательский», с тем чтобы избежать непреднамеренного сужения разрешенной сферы деятельности ПОО. Кроме того, Руководство не поощряет использования положений об общих целях, поскольку современная тенденция в этом отношении состоит в том, чтобы позволить коммерческим образованиям заниматься любой законной деятельностью согласно законодательству соответствующего государства. Таким образом, Руководство оставляет за участниками ПОО право решать, желают ли они включить в организационные правила более ограничительное положение о целях. Государства, в которых действует требование о том, что хозяйствующие субъекты обязаны перечислить все виды своей деятельности, возможно, пожелают рассмотреть вопрос об отмене этого требования применительно к ПОО.

27. Государства, желающие запретить ПОО работать в определенных регулируемых секторах, таких как банковская сфера, микрокредитование или страховое дело, могут перечислить секторы и виды деятельности, в которых не могут участвовать ПОО. В целях обеспечения дополнительной ясности государства могут прямо разрешить участие ПОО в конкретных видах деятельности, которые могут включать деятельность в сельскохозяйственном и ремесленном секторах и в секторе культуры.

Рекомендация 2

В законодательстве следует предусмотреть, что ПОО может быть образовано для проведения любой законной предпринимательской или коммерческой деятельности.

28. В Руководстве рекомендуется наделить ПОО правосубъектностью, с тем чтобы обеспечить ПОО статус юридического лица, существующего отдельно от своих участников. Правосубъектность в этом контексте означает надделение ПОО способностью приобретать права и принимать на себя обязательства от своего собственного имени.

29. Правосубъектность позволяет обособить активы ПОО от личных активов его участников, т. е. использовать процесс, который именуется конструктивным разделением активов. Самостоятельная правосубъектность позволяет ПОО защититься от возможных исков со стороны личных кредиторов его участников. И наоборот, личные активы участников ПОО будут защищены в том случае,

если оно не в состоянии погасить свои долги или выполнить свои обязательства или если оно становится участником правовых споров. Обособление активов ПОО от личных активов его участников на основе правосубъектности предприятия и защиты в виде ограничения ответственности для ее участников (см. рек. 4) является одним из основополагающих аспектов структуры ПОО.

30. Как отмечалось выше (см. п. 5), внутренняя налоговая политика в отношении такой организационно-правовой формы, как ПОО, в Руководстве не рассматривается и подлежит урегулированию в соответствии с другими применимыми законами государства.

Рекомендация 3

В законодательстве следует предусмотреть, что ПОО обладает правосубъектностью, отдельной от его участников.

31. Рекомендация 4 касается одного из основных последствий наделения предприятия правосубъектностью в том смысле, что участники ПОО не несут личной ответственности по обязательствам и долгам ПОО на том лишь основании, что они являются участниками ПОО. Таким образом, эта рекомендация содержит положение, от которого участники ПОО не могут отступать.

32. Ограниченная ответственность позволяет предпринимателям принимать коммерческие решения, не опасаясь, что их личные активы окажутся под угрозой, если их коммерческое предприятие не будет хорошо функционировать или если они станут участниками правовых споров. Это является важным как для защиты участников, так и для поощрения инноваций или развития коммерческой деятельности, поскольку предприниматели могут в таком случае пойти на коммерческие риски, не опасаясь возникновения личной ответственности за возможную неудачу предприятия. Тем не менее участники многих ММСП в настоящее время не пользуются теми выгодами, которые дает защита в виде ограничения ответственности. В некоторых государствах участникам ММСП не предлагается защита в виде ограниченной ответственности, поскольку существует опасение, что это будет поощрять беспринципное поведение предпринимателей и не позволит обеспечить достаточную защиту для третьих сторон, имеющих дело с ММСП. В то же время другие государства предоставляют участникам ММСП возможность получить защиту в виде ограничения ответственности, поскольку считается, что это будет поощрять предпринимательство и способствовать привлечению капитала. В силу этих соображений, а также в целях предоставления таким экономическим субъектам столь важного и привлекательного элемента защиты законодательный режим, устанавливающий форму ПОО, предусматривает ограничение ответственности для участников ПОО.

33. Наличие такой защиты в виде ограничения ответственности, как правило, оберегает участников ПОО от возникновения прямой или косвенной личной ответственности в результате деятельности ПОО. Так, финансовая ответственность участника ПОО ограничена фиксированной суммой — обычно размерами взноса участника в ПОО. Как отмечалось выше (см. пп. 28 и 29), ограниченная ответственность участников и самостоятельная правосубъектность предприятия — это зачастую два тесно связанных между собой элемента (см. рек. 3). Предоставление ПОО обоих режимов будет содействовать повышению стабильности предприятия и улучшению его доступа к более дешевому кредиту.

34. Само ПОО несет ответственность перед своими общими кредиторами, и для удовлетворения таких требований могут быть использованы все активы ПОО. Кроме того, важно отметить, что ограничение ответственности участника по обязательствам ПОО относится к той ответственности, которая возникает исключительно вследствие статуса данного лица как участника ПОО. Участники ПОО по-прежнему могут нести личную ответственность за свои собственные противоправные действия, или же, например, участник может нести ответственность за личную гарантию, предоставленную в отношении обязательств ПОО.

35. В частности, договор с третьей стороной, заключенный до момента образования ПОО (см. рек. 8), также может стать основанием для возникновения личной ответственности участников или управляющих ПОО, которые заключили этот договор. В некоторых государствах законодательство может разрешать ПОО принимать на себя все или некоторые обязательства, взятые на себя участниками-учредителями от его имени до его образования.

36. Разумеется, суды будут сохранять полномочия по аннулированию защиты ПОО в виде ограничения ответственности и установлению личной ответственности участников и управляющих в случае мошенничества, неправомерного использования правосубъектности ПОО или других противоправных деяний, совершенных от имени ПОО. Такое злоупотребление организационно-правовой формой ПОО может, например, произойти в том случае, когда один из участников использует активы ПОО так, как если бы это были личные активы этого участника.

37. Поэтому важно избегать путаницы между личными активами участников и коммерческими активами ПОО. В то же время в Руководстве признается, что в случае микро- и малых ПОО, возможно, будет сложно отделить активы предприятия от личных активов его участников, особенно если ПОО образовано только с одним участником. Поэтому государствам необходимо четко урегулировать в своем законодательстве вопрос о разграничении личных активов и активов предприятия, например обязуя ПОО (в частности, ПОО с одним участником) открывать банковский счет отдельно от счетов его участников.

Рекомендация 4

В законодательстве следует предусмотреть, что участник не несет личной ответственности по обязательствам ПОО на том лишь основании, что он является участником этого ПОО.

38. Ряд государств придерживаются принципа, в соответствии с которым требование относительно минимального размера капитала является разумным *quid pro quo*, для того чтобы участники предприятия, не являющегося открытой акционерной компанией, могли воспользоваться выгодами защиты в виде ограничения ответственности. Тем не менее некоторые из этих государств существенно снизили требования в отношении минимального размера капитала для этих предприятий до номинальных или изначально низких, но постепенно возрастающих сумм. В этой связи было отмечено, что даже такие требования в отношении минимального размера капитала в форме номинальной суммы или прогрессивной шкалы могут способствовать расширению коммерческой деятельности, поскольку действие таких требований состоит не только в защите третьих сторон, но также и в том, чтобы оказать содействие в плане рациональности, эффективности и производительности предприятия и обеспечить информацию относительно финансовых прав и прав на принятие решений. С другой стороны, опасения вызывает тот момент, что требования к минимальному размеру капитала, включая требования в отношении постепенного увеличения капитала, могут негативно воздействовать на те малые предприятия, которые только начинают свою деятельность. Первые три года жизненного цикла предприятия являются самыми важными, и при такой системе от него будет требоваться постепенно наращивать свои резервы в течение этого периода, несмотря на то что оно, возможно, находится в неустойчивом финансовом положении. Кроме того, поскольку минимальный капитал, необходимый для создания такого предприятия, наряду с правилами учета, касающимися требуемой капитализации, зачастую является одним из самых важных факторов в процессе создания нового предприятия, отмена этого требования может стимулировать образование новых предприятий. Более того, с точки зрения государственной политики, одна из конкретных проблем, связанная с установлением требований в отношении минимального размера капитала, сопряжена с трудностью количественной оценки надлежащей суммы и с неизбежностью жестких правил в случае принятия такого решения.

39. Вопрос о требованиях в отношении минимального размера капитала следует рассматривать в контексте общих механизмов защиты кредиторов и других третьих сторон, имеющих дело с ПОО. Наиболее важные из таких механизмов включены в Руководство в качестве положений, от которых участники ПОО не могут отступать, а другие можно найти в других частях законодательной базы различных государств. Эти механизмы включают:

a) установление ответственности участников ПОО за ненадлежащее распределение средств и их обязательства выплачивать ПОО возмещение за любое такое распределение (см. рек. 23 и 24, которые содержат положения, от которых участники не могут отступать);

b) установление стандартов поведения, включая добросовестность и фидуциарные обязанности (см. рек. 20, которая содержит положение, от которого участники не могут отступать);

c) требование прозрачности и доступности в процессе хранения и предоставления отчетности и информации ПОО (см. рек. 30 и 31, которые содержат положения, от которых участники не могут отступать);

d) требование включать в коммерческое название предприятия указание на его статус общества с ограниченной ответственностью (например, «ПОО») и указывать это название в договорах, счетах-фактурах и других документах при совершении сделок с третьими сторонами (см. рек. 6, которая содержит положение, от которого участники не могут отступать);

e) допущение исключений из принципа защиты в виде ограничения ответственности участников ПОО при определенных обстоятельствах (см. п. 36);

f) установление требований, касающихся прозрачности, качества и общедоступности зарегистрированной информации о ПОО и его управляющих (это, как можно предположить, будет зависеть от законодательства государства о регистре предприятий)²;

g) закрепление надзорных функций за коммерческими регистрами или специализированными учреждениями (это, как предполагается, также будет зависеть от законодательства государства о регистре предприятий);

h) создание поставщиков услуг кредитной отчетности (это будет принципиальным решением государства); и

i) требование осуществлять надзор за корпоративным управлением (это будет принципиальным решением государства).

40. В рамках ряда законодательных реформ требование в отношении минимального размера капитала было заменено другими механизмами для защиты третьих сторон, имеющих дело с ММСП. В Руководстве учитывается эта тенденция и не рекомендуется вводить требования о минимальном размере капитала, необходимого для образования ПОО. Как отмечалось выше, основными механизмами, предусмотренными в Руководстве в целях защиты третьих

²Соответствующие рекомендации см. в Руководстве ЮНСИТРАЛ для законодательных органов по основным принципам регистра предприятий («Руководство ЮНСИТРАЛ по регистру предприятий»).

сторон, имеющих дело с ПОО, являются положения, содержащиеся в рекомендациях 6, 20, 23, 24, 30 и 31, от которых участники не могут отступать, как это указано в подпунктах 39(a)–(d).

41. Некоторые государства исходя из принципиальных соображений (помимо защиты третьих сторон) требуют установления требования в отношении минимального размера капитала. В других государствах сумма, требуемая в качестве минимального капитала, является номинальной или увеличивается постепенно. Даже в таких случаях в Руководстве не рекомендуется применять подобное требование в отношении ПОО. Вместо этого могут быть рассмотрены другие механизмы, такие как установление максимальных размеров (например, исходя из числа работников) или уровня рентабельности ПОО, от которого затем можно требовать преобразования в другую организационно-правовую форму (для которой государство уже может требовать минимальный размер капитала) при превышении таких максимальных показателей. Следует, однако, отметить, что такой подход может неоправданно ограничить рост ПОО.

Рекомендация 5

В законодательство не следует включать требования о минимальном размере капитала для образования ПОО.

42. Для того чтобы предупредить третьи стороны о том, что они, возможно, имеют дело с ПОО, в законодательство следует включить требование о том, чтобы в названии ПОО обязательно содержались формулировки или сокращения (например, «ПОО»), позволяющие отличить его от других видов предприятий. Использование одной и той же или схожих формулировок или сокращений в разных государствах поможет ПОО включиться в трансграничную торговлю в том смысле, что определяющие характеристики этого образования сразу станут понятны после узнавания такой формулировки или сокращения даже в трансграничном контексте. Поскольку ПОО предлагается как организационно-правовая форма, конкретно привязанная к нуждам ММСП, в дополнение к действующим моделям, его лучше всего обозначать формулировкой или сокращением, которые отличают его от юридических форм, существующих в местном правовом контексте, и подчеркивают его характер как предприятия с ограниченной ответственностью.

43. Некоторые государства, возможно, пожелают потребовать от ПОО использовать его отличительные формулировки или сокращения во всей переписке с третьими сторонами, с тем чтобы предупредить эти стороны о его правосубъектности. В случае невыполнения этого требования суды будут определять соответствующие санкции исходя из фактов и обстоятельств дела и в

соответствии с законодательством. Государства могут отказаться от введения требования, согласно которому ПОО должны в обязательном порядке использовать такую отличительную формулировку или сокращение в ходе деловых операций с целью повышения юридической определенности, однако при этом им следует поощрять ПОО к тому, чтобы они использовали их как можно чаще. Если подходить к этому с практической точки зрения, то, поскольку соответствующие отличительные формулировки или сокращения являются частью названия ПОО, они в любом случае будут, скорее всего, включаться во всю переписку, касающуюся ПОО.

44. Что касается названия, выбираемого для ПОО, то ПОО, очевидно, должны будут соблюдать императивные требования относительно регистрации (и утверждения) названий компаний в рамках той юрисдикционной системы, в которой эти ПОО будут осуществлять свои коммерческие операции.

Рекомендация 6

В законодательстве следует предусмотреть, что название ПОО должно содержать формулировку или сокращение, которые идентифицируют его как ПОО.

В. Образование ПОО

45. В Руководстве рекомендуется разрешить образование и функционирование ПОО с одним участником, включая индивидуального предпринимателя, занимающегося относительно простой коммерческой деятельностью, или с несколькими участниками. Это позволяет обеспечить развитие ПОО, начиная с предприятия с одним участником до более сложного образования с несколькими участниками. Для защиты кредиторов и третьих сторон, имеющих дело с ПОО, и обеспечения правовой определенности в рекомендации 7(a) предусматривается, что в ПОО в любой момент должен входить по крайней мере один участник (см. также п. 136). В качестве дополнительного элемента, способствующего повышению гибкости ПОО, в этой рекомендации не оговаривается максимальное число участников для ПОО.

46. В законодательстве о ПОО государствам важно рассмотреть вопрос о том, может ли участником ПОО быть юридическое лицо или же участие в ПОО разрешается только физическим лицам. Если юридическому лицу разрешается быть участником, то государствам желательно обеспечить широкое понимание понятия «юридическое лицо», с тем чтобы оно включало любое образование, обладающее правосубъектностью. Разрешение юридическому лицу быть участником ПОО может способствовать преобразованию ПОО в более сложный вид предприятия. Кроме того, это может способствовать

расширению доступа ПОО к ресурсам (денежным, технологическим и профессиональным) и новым рынкам, а также способствовать укреплению репутации. Это важно не только для ПОО, функционирующих в государстве с более низким уровнем развития инфраструктуры, но и для ПОО, которые стремятся расширить свою деятельность на внутреннем рынке и за рубежом.

47. Вместе с тем государства, возможно, пожелают ограничить участие в ПОО только физическими лицами, особенно в случае ПОО с одним участником. Разрешение юридическому лицу быть единственным участником ПОО может вызвать обеспокоенность относительно возможности злоупотреблений формой ПОО для отмывания денежных средств, мошенничества или других противоправных деяний. Если юридическим лицам будет разрешено становиться участниками ПОО, то государствам следует предусмотреть соответствующие защитные меры для предупреждения такой незаконной деятельности. Например, они могут установить, что в управлении ПОО могут участвовать только физические лица (см. п. 89) или что юридическому лицу может быть разрешено участие только в ПОО с несколькими участниками при условии, что другими участниками являются физические лица. Такие меры могут воспрепятствовать созданию ПОО, не осуществляющего активную коммерческую деятельность («фиктивная организация»).

48. С учетом вышеизложенных соображений в рекомендации 7(b) при принятии законодательства, основанного на настоящем Руководстве, государствам предлагается указать, могут ли участниками ПОО быть только физические лица. Формулировка «условия, допускающие участие юридических лиц» в рекомендации 7(b) позволяет государствам устанавливать ограничения (если таковые предусмотрены) в отношении участия в ПОО юридических лиц.

49. В Руководстве признается, что способность самого ПОО входить в состав участников другого ПОО или юридического лица или иным образом участвовать в его создании во многом зависит от правовых традиций и внутренней политики государства. Поэтому в Руководстве вопрос об установлении ограничений, если таковые предусмотрены, в отношении характера допустимых инвестиций ПОО оставлен на усмотрение государств.

Рекомендация 7

В законодательстве следует:

- a) предусмотреть, что ПОО должно иметь по крайней мере одного участника с момента его образования и до его роспуска; и
- b) указать, могут ли участниками ПОО быть только физические лица, а если нет, то указать условия, допускающие участие юридических лиц.

50. В целях обеспечения юридической определенности относительно момента возникновения ПОО в Руководстве рекомендуется считать, что ПОО образуется с момента его регистрации в регистре предприятий. Посредством образования ПОО приобретает свои важнейшие атрибуты, включая правосубъектность и ограниченную ответственность для его участников. Как отмечалось выше (см. п. 35), законодательство некоторых государств может разрешать зарегистрированному ПОО принимать на себя все или некоторые обязательства участников-учредителей, которые они взяли на себя от его имени до его образования.

51. В интересах обеспечения предсказуемости и прозрачности регистрации весьма желательно, чтобы государства указывали момент, когда регистрация предприятия вступает в силу³. С учетом наилучших видов международной практики, изложенных в Руководстве ЮНСИТРАЛ для законодательных органов по основным принципам регистра предприятий («Руководство ЮНСИТРАЛ по регистру предприятий»), государства, возможно, пожелают указать, с какого момента ПОО начинает законно существовать, например, а) с момента внесения информации о регистрации предприятия в регистрационную запись, б) с момента получения регистром заявки на регистрацию или с) с момента выдачи свидетельства, подтверждающего регистрацию.

52. Независимо от системы, используемой для регистрации ПОО (электронная, бумажная или комбинированная система регистрации), после выполнения необходимых требований ПОО должно получить уведомление о регистрации от уполномоченного государственного органа. В соответствии с рекомендациями Руководства ЮНСИТРАЛ по регистру предприятий и с целью отражения простой структуры ПОО направление уведомления о регистрации должно производиться в кратчайшие сроки и в максимально упрощенном порядке.

Рекомендация 8

В законодательстве следует предусмотреть, что ПОО образуется, когда оно зарегистрировано.

53. В зависимости от вида создаваемого коммерческого предприятия государства, как правило, требуют представления различных видов информации с разной степенью конкретности для образования предприятия. Поскольку предполагается обеспечить упрощенную форму ПОО, информация, требуемая для образования ПОО, должна ограничиваться минимальной информацией, необходимой для образования и функционирования ПОО, а также для защиты

³ См. Руководство ЮНСИТРАЛ по регистру предприятий, п. 142 ff.

третьих сторон. Кроме того, в рекомендации 9 отражен принцип, состоящий в том, что для ММСП процесс предоставления требуемой информации регистру предприятий должен быть как можно более простым, чтобы не создавать излишней дополнительной нагрузки и поощрять соблюдение закона.

54. Минимальная необходимая информация для образования ПОО в соответствии с рекомендацией 9 включает название ПОО, а также адрес, по которому, как ожидается, предприятие будет получать корреспонденцию. В тех случаях, когда у предприятия нет адреса в стандартном виде, вместо адреса предприятия должна быть представлена информация с точным описанием его географического местонахождения. Адрес предприятия или географическое местонахождение ПОО будет использоваться для вручения уведомлений или отправки почтовой корреспонденции. Руководство не требует подтверждения личности участника для образования ПОО, однако в соответствии со стандартной практикой (см. также Руководство ЮНСИТРАЛ по регистру предприятий) оно требует подтверждения личности лица (лиц), подающего (подающих) предписанную форму заявки и документы в регистр предприятий.

55. Кроме того, Руководство требует подтверждения личности каждого лица, которое управляет предприятием. Если предприятием управляют исключительно все его участники (см. пп. 81–84), то результатом применения рекомендации 9(a)(iv) будет включение информации о личных данных каждого участника. Если предприятие управляется одним или несколькими назначенными управляющими, то следует включать только информацию о личных данных каждого назначенного управляющего, независимо от того, являются ли эти управляющие участниками ПОО. Предъявление к ПОО требования о раскрытии личных данных каждого лица, управляющего предприятием, обеспечивает более высокую степень прозрачности для государственных органов и третьих сторон, имеющих дело с ПОО. По этим причинам подход, применяемый в рекомендации 9(a)(iv), отличается от подхода, применяемого в Руководстве по регистру предприятий (рекомендация 21(d)), которое требует представления информации о лицах, которые выступают в качестве законных представителей предприятия или имеют право подписи от имени предприятия, чтобы третьим лицам было известно о любых ограничениях полномочий управляющих. Настоящее Руководство обеспечивает защиту третьих сторон с помощью других механизмов, таких как рекомендация 19(b), согласно которой ограничения полномочий управляющего ПОО не будут иметь силы в отношении третьих сторон без надлежащего уведомления. Для образования ПОО не требуется представлять информацию о месте проживания каждого управляющего, поскольку такая информация не является существенной для защиты третьих сторон. Для этой цели и для контроля за управлением предприятием со стороны государства достаточно знать адрес предприятия ПОО. Кроме того, адрес предприятия ПОО может служить также официальным почтовым адресом лиц, управляющих ПОО.

56. Наконец, в Руководстве рекомендуется указывать в сведениях, предоставляемых для образования предприятия, уникальный идентификатор ПОО⁴ в том случае, если такой идентификатор уже присвоен. Уникальный идентификатор значительно упрощает процесс создания и функционирования предприятия, поскольку предпринимателям не нужно получать разные идентификаторы у разных органов и они не обязаны представлять одни и те же или аналогичные сведения различным органам.

57. В зависимости от внутренних условий и правовых традиций государство может потребовать представления другой информации в дополнение к той, которая указана в рекомендации 9. Например, в некоторых государствах особенно значимой для юридически действительного образования ПОО может считаться информация о личных данных учредителей ПОО, правах участников ПОО, полномочиях представлять его и любых ограничениях прав управляющих принимать обязательства от имени ПОО. Тем не менее в случае микро- и малых предприятий, к которым будет относиться большинство ПОО, государствам следует учитывать, что запрашивание сложной и обширной информации может помешать регистрации предприятия. Государства могут также предоставить ПОО право включать любую дополнительную информацию, которая будет сочтена уместной, в частности если такая информация может оказаться полезной для получения доступа к кредиту или привлечения инвесторов.

58. В Руководстве не требуется обнародования информации о бенефициарном владении, поскольку требования к информации согласно рекомендации 9, хотя и имеют ограниченный объем, должны быть достаточными для соблюдения международных стандартов о раскрытии информации о бенефициарном владении⁵ (см. также рек. 30). Такие требования к информации должны развеять любые опасения по поводу возможного неправомерного использования

⁴ Уникальный идентификатор означает единый уникальный идентификационный номер, который лишь один раз присваивается предприятию и может использоваться предприятием при взаимодействии с публичными учреждениями, другими предприятиями и банками (см. раздел терминологии в Руководстве по регистру предприятий).

⁵ Рекомендация 24 Целевой группы по финансовым мероприятиям (ФАТФ), касающаяся прозрачности и бенефициарной собственности юридических лиц, призывает государства проводить всеобъемлющие оценки юридических лиц с точки зрения рисков и обеспечивать, чтобы все компании были зарегистрированы в общедоступном регистре компаний. Требуется следующая базовая информация: *a*) наименование компании; *b*) доказательство регистрации в качестве корпорации; *c*) организационно-правовая форма и статус; *d*) адрес зарегистрированной конторы; *e*) ее основные полномочия по регулированию; и *f*) список директоров. Кроме того, требуется, чтобы компании вели учет своих акционеров или участников. См. Международные стандарты по противодействию отмыванию денег, финансированию терроризма и финансированию распространения оружия массового уничтожения: рекомендации ФАТФ, часть E, касающаяся прозрачности и бенефициарной собственности юридических лиц и образований (<http://www.fatf-gafi.org/media/fatf/documents/recommendations/pdfs/FATF%20Recommendations%202012.pdf>). Кроме того, следует напомнить о том, что для осуществления своей деятельности коммерческие образования часто должны открывать банковские счета, для чего необходимо представлять налоговые и другие идентификационные номера, и поэтому финансовые учреждения, возможно, остаются самыми приемлемыми сторонами для предупреждения отмывания денежных средств и других незаконных действий или борьбы с ними.

организационно-правовой формы ПОО в противоправных целях, включая отмывание денежных средств и финансирование терроризма. Подобный подход помогает также установить надлежащий регулятивный баланс, поскольку он обеспечивает достаточную правовую и коммерческую определенность для государства и для защиты третьих сторон, имеющих дело с ПОО.

59. Независимо от различных видов и объемов информации, которую необходимо представить для образования предприятия, государства, возможно, пожелают обеспечить, чтобы их законодательство о регистрации предприятий предусматривало представление в регистр предприятий данных о любых изменениях в информации, первоначально требуемой в соответствии с рекомендацией 9. Рекомендуемые методы обеспечения актуальности информации изложены в Руководстве ЮНСИТРАЛ по регистру предприятий.

60. Для обеспечения прозрачности и защиты третьих сторон в большинстве государств предусматривается, что вся зарегистрированная информация должна быть общедоступной, если она не защищена законодательством. С учетом этого подхода в Руководстве рекомендуется, чтобы информация, необходимая для образования ПОО, была общедоступной. Такая информация будет по меньшей мере включать требуемые данные, перечисленные в рекомендации 9 ниже, и любые другие требуемые данные, которые должны быть обнародованы в соответствии с внутренним законодательством (см. также п. 142). Поскольку для образования ПОО оно должно быть зарегистрировано, эта информация будет раскрываться путем публикации соответствующего сообщения в регистре предприятий.

Рекомендация 9

В законодательстве следует:

a) установить требование представлять следующие сведения и вспомогательные документы для регистрации ПОО:

- i) название ПОО;
- ii) адрес предприятия или, если у предприятия нет адреса в стандартной форме, — точное географическое местонахождение ПОО;
- iii) идентификационные данные регистрирующего (регистрирующих) лица (лиц);
- iv) идентификационные данные каждого лица, которое управляет ПОО; и
- v) уникальный идентификатор ПОО, если таковой уже присвоен; и

b) предусмотреть, что дополнительная требуемая информация, если таковая запрашивается, должна быть сведена к минимуму.

С. Организация ПОО

61. Как уже отмечалось выше в связи с рекомендацией 1 (см. пп. 23 и 24), руководящим принципом при определении внутренней организации ПОО должна быть свобода договора. В результате функционирование ПОО регулируется соглашением между его участниками, за исключением определенных аспектов, регулируемых положениями, от которых участники не могут отступать. К их числу относятся положения, которые устанавливают необходимую нормативно-правовую базу ПОО и обеспечивают правовую определенность или которые необходимы для защиты прав ПОО и третьих сторон, имеющих с ним дело. В тех случаях, когда в организационных правилах ничего не говорится применительно к положению, от которого участники могут отступать, для заполнения любых пробелов в Руководстве предусмотрены стандартные положения.

62. С тем чтобы помочь участникам в деле управления ПОО добросовестным, эффективным и прозрачным образом, государства, возможно, пожелают предусмотреть типовые правила, которыми участники, если это уместно, могли бы воспользоваться, в том числе по следующим вопросам:

a) ведение актуальных записей, касающихся решений участников, а также форма, в которой следует вести такие записи;

b) любые требования в отношении совещаний участников, включая:

- i)* их периодичность и место проведения, а также любые ограничения в этом отношении;
- ii)* любые требования в отношении того, кто может созывать совещания участников;
- iii)* средства, при помощи которых может проводиться совещание, включая вопрос о том, может ли оно проводиться с использованием технических средств, или же требуется письменное согласие;
- iv)* сроки любого требуемого уведомления до проведения совещания;
- v)* форма любого требуемого уведомления о проведении совещания (например, должно ли оно быть направлено в письменной форме) и информация (если таковая имеется), которая должна прилагаться к уведомлению (например, финансовая информация ПОО); и
- vi)* допустимость отказа от направления любого требуемого уведомления и какую форму может принять такой отказ;

c) любые отклонения от стандартных требований, предусмотренных в рекомендациях 13 и 15, в отношении принятия решений; и

d) механизмы для урегулирования ситуаций, когда решение не может быть принято (например, предоставление определенному участнику (определенным участникам) большего количества голосов в случае равенства голосов или передача вопроса внутреннему или внешнему лицу, который уполномочен урегулировать такие ситуации), независимо от того, входит ли решение в компетенцию управляющих или участников. В случаях, когда невозможно сохранить статус-кво, отсутствие таких механизмов может привести к возникновению споров и необходимости обращения к альтернативным методам урегулирования споров (см. пп. 145 и 146 и рек. 32).

63. Организационные правила, которые должны быть согласованы всеми участниками ПОО (см. п. 72(a) и рек. 12(a)), не могут противоречить положениям внутреннего законодательства, принятого на основе Руководства, от которых нельзя отступать, или другим внутренним законам, применимым к ПОО. Кроме того, организационные правила должны быть последовательными и согласованными, с тем чтобы обеспечить бесперебойное управление ПОО.

64. Согласно Руководству государствам предоставляется возможность по своему усмотрению либо разрешать участникам ПОО принимать некоторые или все организационные правила устно или посредством конкретного поведения, либо требовать, чтобы участники зафиксировали свои организационные правила, будь то в письменной или электронной форме или при помощи любых других соответствующих технических средств. Весьма гибкий подход к форме организационных правил основан на признании того, что в силу правовых традиций во многих государствах у ММСП может не быть официального письменного соглашения об организационных правилах и что в таких случаях государства могут пожелать дать участникам возможность полагаться на другие формы соглашения.

65. В наилучших интересах участников может быть фиксация организационных правил ПОО, поскольку устные соглашения и подразумеваемые договоренности, вытекающие из поведения, труднее доказать в случае возникновения спора. Кроме того, в тех случаях, когда фактически происходит изменение зафиксированных организационных правил в результате конкретного поведения, государствам необходимо будет полагаться на другие законы для урегулирования доказательственных споров, которые могут возникнуть.

66. Требование к ПОО зафиксировать свои правила будет способствовать ведению учета и предоставит кредиторам и другим заинтересованным третьим сторонам доказательства относительно практики внутреннего управления для принятия обоснованных решений о том, с кем они хотят иметь дело. Эти преимущества в равной мере относятся к ПОО как с одним, так и с несколькими участниками. Зафиксированные организационные правила ПОО будут способствовать дальнейшему снижению риска неправомерного использования ПОО в противоправных целях, таких как отмывание денежных средств.

67. Тем не менее государствам, которые рассматривают необходимость требования зафиксировать организационные правила, следует сопоставить потребности в прозрачности и отслеживаемости операций ПОО с затратами, налагаемыми на участников, а также следует учитывать такие факторы, как технические и финансовые возможности, уровень грамотности и наличие типовых форм.

68. Руководство не требует предавать организационные правила ПОО гласности. Такой подход позволяет защитить частную жизнь участников и облегчает функционирование ПОО благодаря исключению необходимости представлять поправки в регистр предприятий каждый раз, когда в организационные правила вносятся изменения (см. п. 59). Вместе с тем ПОО сами могут решить сделать их общедоступными в интересах укрепления своей репутации на рынке. Государства могут также потребовать от ПОО раскрывать информацию об их организационных правилах, с тем чтобы усилить подотчетность и повысить прозрачность ПОО, в частности, когда организационные правила ПОО отступают от стандартных положений, применимых к ПОО, в качестве условия придания таким отступлениям силу в отношении третьих сторон (см. п. 94 и рек. 19(b)). Чтобы учесть различные правовые традиции и практику государств, в Руководстве решение вопроса о том, каким образом такая информация должна быть раскрыта для третьих сторон, оставлено на усмотрение государств.

Рекомендация 10

В законодательстве следует:

- a) указать допустимые формы организационных правил; и
- b) предусмотреть, что в организационных правилах могут рассматриваться любые вопросы, касающиеся ПОО, с учетом законодательства.

D. Права участников и принятие решений в рамках ПОО

69. С учетом предлагаемой упрощенной формы ПОО в Руководстве за участниками оставляется право определять, каким образом можно получить статус участника ПОО; оно содержит стандартное положение в рекомендации 11 о том, что участники обладают равными правами в ПОО, независимо от их взноса (см. также пп. 101–105). Участники могут изменять это стандартное положение, однако они должны отразить эту договоренность в организационных правилах, поскольку такие изменения будут затрагивать основные аспекты структуры и руководства деятельностью ПОО.

70. Участники ПОО могут осуществлять определенные права независимо от того, управляют ли они ПОО. Такие права обычно включают права принимать решения по определенным аспектам деятельности ПОО, права на получение распределяемых средств во время существования предприятия (см. пп. 106 и 107) и после его роспуска и ликвидации (см. пп. 134–139), права получать информацию о функционировании ПОО и о его финансовом состоянии, а также проверять отчетность ПОО (см. пп. 143 и 144 и рек. 30 и 31). Участники могут также подавать производные иски от имени ПОО (см. п. 97) в целях защиты от противоправного поведения со стороны управляющих или участников.

71. Участники ПОО должны также соблюдать определенные обязательства. Участники должны вносить согласованные взносы в ПОО, если это предусматривается, и возмещать любые ненадлежащим образом распределенные средства, полученные от ПОО (рек. 23 и 24). Как отмечалось выше (см. п. 36), участникам следует также воздерживаться от любого злоупотребления организационно-правовой формой ПОО и любыми другими предоставленными им правами. В данном случае речь идет о минимальных обязательствах, возлагаемых на участников для обеспечения обычной деятельности ПОО. Вместе с тем участники вправе устанавливать в своих организационных правилах дополнительные обязательства с учетом особенностей предприятия.

Рекомендация 11

В законодательстве следует предусмотреть, что если иное не согласовано в организационных правилах, то участники имеют равные права в ПОО независимо от их взносов, если таковые предусмотрены.

72. Что касается прав на принятие решений, то в Руководстве рекомендуется, чтобы участники обладали полномочиями по меньшей мере по следующим вопросам, которые влияют на структуру или существование ПОО:

- a) принятие организационных правил и внесение любых поправок к ним (рек. 12);
- b) преобразование или реструктуризация ПОО (рек. 27); и
- c) роспуск ПОО (рек. 28(a) и (b)).

73. Упомянутые в подпункте (a) выше решения, касающиеся принятия организационных правил и внесения в них поправок, должны затрагивать основополагающие аспекты управления ПОО, например его структуру управления и любые изменения (рек. 14 и 16), определение взноса участников в ПОО, если таковой предусматривается (рек. 21), и распределение их прав в ПОО, если они не являются равными.

74. Если ПОО управляется исключительно всеми его участниками (см. рек. 15), то необходимо проводить различие между решениями, принимаемыми в качестве участников, и управленческими решениями, поскольку в первом случае для принятия решений обычно требуется большее количество голосов.

75. Перечень вопросов в пунктах 72 и 73 не является исчерпывающим, и в Руководстве государствам предоставляется возможность по своему усмотрению включить дополнительные вопросы, чтобы лучше учесть свои внутренние директивные установки и правовые традиции. В соответствии с принципом свободы договора, который лежит в основе ПОО, Руководство разрешает также участникам включать в организационные правила дополнительные вопросы, по которым они будут сохранять право на принятие решений (см. рек. 13). Таким образом, участники могут включить вопрос о принятии новых участников в качестве вопроса, по которому право на принятие решения будет принадлежать участникам, причем такое решение должно быть единогласным во избежание возникновения в таких случаях конфликта между участниками. В организационных правилах можно также указать условия для принятия новых участников, например внесение ими взносов в ПОО, если таковые предусмотрены (см. пп. 101 и 102), и их права и обязанности, если они не являются равными. Наконец, участники могут указать в организационных правилах, как их права могут быть реализованы в случае полной утраты трудоспособности или недееспособности одного из участников, если такие правила соответствуют внутреннему законодательству по этому вопросу (см. также п. 121).

Рекомендация 12

В законодательстве следует:

указать касающиеся ПОО решения, право на принятие которых принадлежит участникам и которые должны включать как минимум решения по следующим вопросам:

- a) принятие организационных правил и внесение любых поправок к ним, в частности по:
 - i) структуре управления ПОО и любым ее изменениям;
 - ii) распределению прав участников ПОО, если они не являются равными; и
 - iii) взносам участников;
- b) преобразование и реструктуризация; и
- c) роспуск.

76. Поскольку вопросы, указанные в рекомендации 12, имеют важнейшее значение для существования и функционирования ПОО, в рекомендации 13(a) предусматривается, что решения по этим вопросам должны требовать единогласного согласия участников, если они не договорились об ином в организационных правилах. Такая система принятия решений может быть особенно уместной в случае ПОО, поскольку она является справедливой, не вызывает сомнений, предусматривает равный статус всех участников и поощряет участников искать компромиссное решение, когда возникают разногласия. Вместе с тем на практике требование о единогласии дает несогласным участникам право наложить вето на любое решение, что сказывается на способности ПОО эффективно функционировать. По этой причине в рекомендации 13(b) предлагается, чтобы решения по вопросам, которые не имеют основополагающего значения для существования ПОО, принимались большинством голосов по числу участников. Такая система позволит также участникам более оперативно разрешать свои разногласия в ходе повседневной деятельности.

77. Хотя Руководство предусматривает требование единогласия применительно к решениям, которые затрагивают существование и функционирование ПОО, правовые традиции некоторых государств могут не требовать единогласного согласия по таким вопросам. Кроме того, как это отмечалось выше (см. п. 76), возражение одного из участников ПОО может затруднить эффективное управление ПОО. В силу этого государства могут принять решение о смягчении этого требования для решений, упомянутых в рекомендации 13(a), и вместо этого потребовать только квалифицированного большинства (т. е. определенной доли участников ПОО по числу или правам участников ПОО сверх показателя, необходимого для большинства). В любом случае при отходе от рекомендации 13 в законодательстве, принятом на основании Руководства, следует четко указать необходимое количество голосов применительно к любым решениям.

Рекомендация 13

В законодательстве следует указать, что если иное не согласовано в организационных правилах, то:

- a)* решения, касающиеся ПОО, право на принятие которых принадлежит только участникам согласно рекомендации 12, принимаются единогласно; и
- b)* любые другие решения, право на принятие которых принадлежит участникам согласно организационным правилам, принимаются большинством голосов.

Е. Управление ПОО

78. ПОО, по всей вероятности, будет иметь относительно небольшое число участников, и эти участники будут заинтересованы в существенном участии в управлении и функционировании предприятия. Назначение управляющего, не являющегося участником (как это обычно происходит в открытых акционерных компаниях), для управления ПОО может не соответствовать нуждам участников в плане руководства деятельностью, особенно если ПОО является микро- или малым предприятием. В силу этого в рекомендации 14 в качестве стандартного правила предусматривается управление ПОО исключительно всеми его участниками.

79. Вместе с тем это стандартное правило может не подходить для каждого ПОО. Например, в некоторых случаях участник не желает или не имеет права выступать в качестве управляющего. Поэтому в рекомендации 14 участникам ПОО разрешается согласовывать структуру управления, при которой не все участники выступают в качестве управляющих. В таких случаях ПОО будет управляться одним или несколькими назначенными управляющими. Альтернативные структуры управления могут предусматривать управление: i) только некоторыми участниками; ii) только управляющими, не являющимися участниками; iii) управляющими из числа некоторых участников ПОО и неучастника (неучастников); или iv) управляющими в составе всех участников и неучастника (неучастников). Назначенные управляющие будут управлять повседневной деятельностью ПОО в соответствии с рекомендацией 17, которая применяется только в случае отхода от стандартного правила в отношении управления ПОО (п. 78) по договоренности участников. Руководство оставляет на усмотрение внутреннего законодательства определение альтернативных структур управления, когда не все участники имеют право выступать в качестве управляющих и участники не согласовали в организационных правилах назначение одного или нескольких назначенных управляющих.

80. В тех случаях, когда имеется только один участник ПОО, этот участник и будет управляющим, если он не назначит в качестве управляющего какое-либо другое лицо.

Рекомендация 14

В законодательстве следует предусмотреть, что ПОО управляется исключительно всеми его участниками, если участники не договорились в организационных правилах о том, что будут назначены один или несколько назначенных управляющих.

1. Если ПОО управляется исключительно всеми его участниками

81. Если ПОО управляется исключительно всеми его участниками, то эти участники имеют равные полномочия и права на принятие решений по вопросам, касающимся повседневной деятельности ПОО, если они не договорились об ином в организационных правилах.

82. К тому же разногласия, возникающие между участниками в отношении управленческих решений, будут разрешаться большинством голосов участников, если участники не предусмотрели иного порядка. Такие решения, вероятно, будут касаться открытия и закрытия банковских счетов, распоряжения некоторыми активами, принадлежащими ПОО, привлечения кредитов для ПОО, покупки и продажи оборудования и найма сотрудников. Как это отмечалось выше (см. пп. 72, 73 и 75), решения, которые затрагивают существование или структуру ПОО, не будут считаться управленческими по своему характеру и, следовательно, потребуют одобрения участниками, выступающими в качестве участников (см. рек. 12 и 13).

83. В этой связи следует отметить, что упразднение управленческих обязанностей одного из участников ПОО, управляемого исключительно всеми его участниками, является скорее структурным, а не просто управленческим решением, поскольку оно влияет на структуру управления ПОО. Поэтому такое решение будет приниматься участниками, выступающими в качестве участников (см. пп. 72 и 84). Участник, управленческие обязанности которого были упразднены, сохранит за собой право участвовать в принятии решений в качестве участника (см. рек. 12).

84. С практической точки зрения в ПОО, управляемом исключительно всеми его участниками, может быть трудно провести различие между управленческими решениями и решениями, которые влияют на структуру ПОО и которые принимаются участниками, выступающими в качестве участников (см. также п. 74). Поэтому в рекомендации 12 представлен перечень решений, требующих действий со стороны участников, тогда как в рекомендации 15 отражается стандартное правило в отношении принятия участниками управленческих решений в ПОО, управляемом исключительно всеми его участниками.

Рекомендация 15

В законодательстве следует предусмотреть, что если ПОО управляется исключительно всеми его участниками и если иное не согласовано в организационных правилах, то разногласия между участниками по вопросам, касающимся повседневной деятельности ПОО, должны разрешаться решением, принятым большинством голосов участников.

2. Если ПОО управляется одним или несколькими назначенными управляющими

85. Как отмечалось выше (см. п. 79), участники ПОО могут согласовать структуру управления, которая отличается от стандартной структуры, предусмотренной в рекомендации 14. Если участники договариваются об альтернативной структуре управления, то в организационных правилах следует указать правила назначения и отстранения от должности назначенного управляющего. Если такие правила отсутствуют, то, как предусматривается в рекомендации 16, решения о назначении и отстранении от должности назначенного управляющего должны приниматься большинством голосов участников. Назначенный управляющий может быть участником ПОО при условии, что оно не управляется исключительно всеми участниками.

86. Если назначенный управляющий становится недоступным (вследствие смерти или по какой-либо другой причине), то участникам, возможно, потребуется назначить другого назначенного управляющего в соответствии с условиями организационных правил. Некоторые государства, возможно, будут требовать предоставлять идентификационные данные назначенного управляющего в регистр предприятий (см. п. 59). Назначение другого назначенного управляющего может иметь важное значение для обеспечения непрерывности обычной деятельности ПОО.

Рекомендация 16

В законодательстве следует предусмотреть, что если ПОО не управляется исключительно всеми его участниками, то назначенные управляющие могут назначаться и отстраняться от должности решением большинства участников, если иное не согласовано в организационных правилах.

87. Как это отмечалось выше (см. пп. 70, 72 и 73), даже если участники ПОО назначают для управления предприятием одного или нескольких назначенных управляющих, участники по-прежнему сохраняют за собой право на принятие решений по определенным вопросам, которые выходят за рамки повседневной деятельности предприятия и могут повлиять на его существование, структуру или права и обязанности участников. В Руководстве перечислены некоторые вопросы, решения по которым должны принимать участники. Для облегчения функционирования ПОО было бы желательно, чтобы в организационных правилах были указаны все другие вопросы, если таковые имеются, решение которых оставляется на усмотрение участников (см. п. 75). Типичные управленческие решения описаны в пункте 82, однако, когда организационные правила не содержат соответствующих указаний, применяется стандартное положение

рекомендации 17(a), которое наделяет назначенных управляющих полномочиями принимать решения без привлечения участников.

88. Организационные правила должны также определять порядок урегулирования споров между назначенными управляющими по вопросам, относящимся к их компетенции. В отсутствие таких правил рекомендация 17(b) предусматривает, что споры должны урегулироваться решением большинства управляющих. Тем не менее в этой рекомендации не рассматривается тупиковая ситуация, которая может возникать, если равное число управляющих, выступающих за и против, не позволяет принять решение. Как это отмечалось выше (см. п. 62(d)), желательно, чтобы в организационные правила были включены критерии для урегулирования ситуаций, в которых решение не может быть принято.

Рекомендация 17

В законодательстве следует предусмотреть, что если ПОО управляется одним или несколькими назначенными управляющими, то:

- a) такие управляющие несут ответственность за все вопросы, по которым право на принятие решений не принадлежит только участникам ПОО согласно настоящему закону⁶ и, когда это применимо, согласно организационным правилам; и
- b) споры между управляющими должны урегулироваться решением большинства управляющих, если иное не согласовано в организационных правилах.

3. Положения, применимые ко всем лицам, занимающим должность управляющего, независимо от структуры управления ПОО

89. Лица, управляющие ПОО, независимо от того, управляется ли ПОО исключительно всеми его участниками или одним или несколькими назначенными управляющими, должны удовлетворять юридическим требованиям (например, минимальный возраст, отсутствие дисквалификации), установленным в соответствии с внутренним законодательством государства для лиц, выполняющих функции управляющего. Рекомендация 18 оставляет решение вопроса о том, какими именно должны быть такие юридические требования, на усмотрение государств. Если во внутреннем законодательстве (в частности, в законодательстве о компаниях) ничего не говорится о юридических

⁶ Термин «настоящий закон» относится к законодательству, которое будет принято на основе настоящего Руководства.

требованиях к лицам, занимающим управленческие должности, государствам рекомендуется оговорить такие требования в законодательстве, принятом на основе настоящего Руководства. В этой связи в законодательстве следует указать также, может ли участвовать в управлении предприятием юридическое лицо, являющееся участником ПОО (см. п. 47).

90. В тех правовых системах, в которых юридическим лицам не запрещено выступать в роли управляющих, могут быть все же предусмотрены определенные требования и ограничения: например, юридические лица могут быть обязаны указать физическое лицо, которое будет от их имени заниматься вопросами, касающимися повседневной деятельности; им, возможно, потребуется, чтобы в состав управляющих на постоянной основе входило по меньшей мере одно физическое лицо; а юридическим лицам, управляющим ПОО, возможно, необходимо будет раскрывать и регистрировать другие сведения о себе.

91. Наряду с требованиями, предусмотренными в применимом законодательстве, в организационных правилах могут быть установлены дополнительные квалификационные требования для лиц, управляющих ПОО.

Рекомендация 18

В законодательстве следует предусмотреть, что лица, которые управляют ПОО, должны отвечать юридическим требованиям, предъявляемым к лицам, занимающим должность управляющего.

92. Независимо от того, управляется ли ПОО исключительно всеми его участниками или одним или несколькими назначенными управляющими, Руководство распространяет действие определенных положений — например, относительно полномочий действовать от имени ПОО и фидуциарных обязанностей — на всех управляющих. Это отражено в рекомендациях 19 и 20. Для большей ясности следует отметить, что термин «управляющий», используемый в этих рекомендациях и сопроводительном комментарии (см. пп. 92–98, 113 и 144), относится ко всем лицам, занимающим должность управляющего, независимо от их статуса участника или неучастника ПОО.

93. Каждый управляющий ПОО обладает полномочиями действовать и принимать юридические обязательства от имени ПОО. В организационных правилах могут быть определены ограничения в отношении объема полномочий каждого управляющего принимать обязательства от имени ПОО (например, только в пределах определенной денежной суммы) или изменять стандартные положения, согласно которым каждый управляющий может принимать юридические обязательства от имени ПОО. Такие изменения стандартных положений будут иметь силу в отношениях между участниками ПОО.

94. Вместе с тем такие ограничения или изменения не будут иметь силы в отношении третьих сторон, имеющих дело с ПОО, если они не были уведомлены об этом ограничении или изменении полномочий управляющего. Если третьи стороны, имеющие дело с ПОО, не были извещены о каком-либо ограничении, установленном в организационных правилах в отношении полномочий управляющего, то ПОО все равно будет нести обязательства на основании решения, принятого этим управляющим, независимо от того, выходит ли это решение за рамки полномочий управляющего с учетом ограничений, предусмотренных в организационных правилах. Руководство оставляет на усмотрение государств определение порядка уведомления третьих сторон (в этом отношении см. также п. 68), в том числе рассмотрение вопроса об осведомленности третьих сторон о любых ограничениях или изменении полномочий управляющего.

Рекомендация 19

В законодательстве следует предусмотреть, что:

- a) каждый управляющий имеет полномочия принимать обязательства от имени ПОО, если в организационных правилах не согласовано иное; и
- b) ограничения применительно к таким полномочиям не будут иметь силы в отношении третьих сторон, имеющих дело с ПОО, без надлежащего уведомления.

95. Полномочия любого управляющего представлять ПОО и принимать обязательства от его имени должны осуществляться таким образом, чтобы это позволяло снизить риск произвольных действий со стороны управляющих и поощряло их содействовать повышению благосостояния ПОО и, косвенно, его участников. Фидуциарные обязанности обеспечивают защиту от попыток управляющего преследовать личные интересы и любого грубого небрежного поведения с его стороны. Такие обязанности можно разделить на обязанность проявлять осмотрительность и обязанность сохранять лояльность, в том числе обязанность не допускать сделок в своих собственных интересах, использования активов предприятия в личных целях, узурпации коммерческих возможностей и конкуренции с ПОО. Включение таких обязанностей, как правило, является стандартным элементом законодательства, регламентирующего работу деловых ассоциаций; например, фидуциарные обязанности можно найти в каждой из упрощенных корпоративных форм, являющихся результатом государственных реформ в этой области. В Руководстве отмечается, что государства могут исходить из понимания фидуциарных обязанностей, выходящих за рамки обязанностей, перечисленных в рекомендации 20. Государство может, по своему усмотрению, предусмотреть дополнительные обязанности, в том числе установить фидуциарные обязанности перед ПОО для участников, которые не являются управляющими.

96. Утверждение о нарушении фидуциарной обязанности является серьезным обвинением, и возможность выдвижения таких утверждений в качестве средства оспаривания обычных коммерческих решений не должна быть легкодоступной. Когда управляющие в ходе исполнения своих официальных обязанностей принимают добросовестное решение, которое, как они считают, отвечает наилучшим интересам ПОО, они не должны подвергаться опасности привлечения к ответственности за нарушение фидуциарных обязанностей только лишь по причине несогласия с их коммерческим суждением.

97. Исковые требования против управляющих, нарушивших свои фидуциарные обязанности, могут быть поданы непосредственно в суд или в рамках альтернативного механизма урегулирования споров (см. рек. 32). Как правило⁷, именно само ПОО, а не отдельный участник, выполняющий функции управляющего, будет иметь основания для предъявления требования за нарушение фидуциарной обязанности участником или управляющим. Ответственность за предъявление требования от имени ПОО обычно несут управляющие. Однако в тех случаях, когда свою фидуциарную обязанность нарушил один из управляющих, право подать производный иск от имени ПОО должен иметь участник. При этом такой участник должен добросовестно и должным образом представлять других участников, находящихся в аналогичном положении.

98. Положение в рекомендации 20, устанавливающее обязанности управляющего в отношении ПОО, не может быть изменено или отменено на основании договоренности участников. Никакая внутренняя договоренность не может исключить или ограничить ответственность управляющего *a)* за недобросовестные действия или бездействие или действия или бездействие, связанные с намеренным неправомерным поведением или умышленным нарушением закона; или *b)* за любую сделку, в результате которой управляющий недолжным образом получает личную выгоду.

99. Участники могут также договориться о включении в организационные правила положения, согласно которому они несут фидуциарные обязанности друг перед другом. Кроме того, участники могут также договориться о том, что управляющий должен придерживаться более высокого стандарта, чем тот, который установлен в рекомендации 20.

100. Участники не могут отступать от рекомендации 20. Тем не менее они могут указать в своих организационных правилах, что управляющим разрешено осуществлять некоторые виды деятельности и что это не является нарушением обязанностей, установленных в этой рекомендации. Допускать такую степень свободы договора участников может быть полезным в контексте ПОО, учитывая простоту этой организационно-правовой формы.

⁷ Исключением из этого правила является право участника подавать производный иск от имени ПОО.

Рекомендация 20

В законодательстве следует предусмотреть, что на любого управляющего ПОО возлагаются обязанность проявлять осмотрительность и обязанность сохранять лояльность по отношению к ПОО.

Ф. Взносы участников в ПОО

101. В Руководстве не требуется, чтобы участники вносили взносы. Тем не менее участники могут решить включить в свои организационные правила требование о внесении взносов и определить порядок внесения взноса в ПОО каждым участником. В этой связи в законодательстве следует предоставить участникам возможность проявлять максимальную гибкость при принятии решения о размере, виде и сроках внесения их согласованных взносов, включая гибкость в отношении принятия решения о том, что участники не обязаны вносить взносы для того, чтобы стать участниками ПОО (см. также рек. 11).

102. Указывая в организационных правилах виды взносов, которые они могут вносить, участники, возможно, пожелают рассмотреть вопрос о предоставлении материального и нематериального имущества, а также других полезных для ПОО активов, включая денежные средства, оказание услуг, долговые инструменты, например простые векселя, другие обязательства предоставлять денежные средства или имущество и контракты на обслуживание. Хотя рекомендуется проявлять максимальную гибкость в вопросах взносов, в некоторых случаях виды допустимых взносов могут ограничивать другие законодательные акты принимающего закон государства. В некоторых государствах, например, предоставление услуг не допускается в качестве взноса для образования коммерческого предприятия. В подобных случаях такие ограничения должны быть оговорены в законодательстве, подготовленном на основе настоящего Руководства.

103. Определение размеров каждого неденежного взноса следует оставить на усмотрение участников ПОО, которым легче оценить такие размеры. В связи с этим было бы желательно, чтобы участники определили в организационных правилах критерии оценки неденежных взносов. Участники, желающие установить обязательства, касающиеся точных размеров своих соответствующих взносов, могут включить их в организационные правила. Применение любого другого механизма, например требования о проведении аудиторской проверки или об использовании другого метода внешней оценки, скорее всего, будет слишком обременительным для ММСП. Рекомендуется, чтобы ПОО вело учет (см. также рек. 30 и 31) сумм, видов и сроков внесения взносов каждым участником для обеспечения соблюдения прав участников.

104. В рекомендации 21 не предусматривается никаких стандартных механизмов для случаев, когда участники согласились внести взносы, но не договорились об их размере. Тем не менее в этой рекомендации подчеркивается важность соглашения участников относительно размера их взносов для обеспечения прозрачности и облегчения функционирования предприятия. Такая договоренность может способствовать также предотвращению споров между участниками, поскольку она обеспечивает определенность и может ограничить вероятность возникновения недоверия. В равной степени было бы желательно, чтобы участники согласовали размеры своих взносов в тех случаях, когда к ПОО после его образования присоединяется новый участник.

105. Как отмечалось выше (см. п. 69), размер взноса участника не будет определять права и обязанности этого участника в ПОО, которые будут считаться равными, если участники не договорились об ином в своих организационных правилах. В соответствии с основополагающими принципами «свободы договора» Руководство не ограничивает возможности участников согласовывать в своих организационных правилах более сложные структуры собственности.

Рекомендация 21

В законодательстве следует установить, что участники могут договориться в организационных правилах о виде, сроках внесения и размере их взносов.

G. Распределение средств

106. В Руководстве применяется принцип, согласно которому распределение средств должно проводиться пропорционально правам участника в ПОО. Соответственно, если участники имеют равные права в ПОО, то распределение средств будет также проводиться в равном размере. Вместе с тем если участники решили отойти от стандартного правила об обладании равными правами в ПОО (см. рек. 11), то в рекомендации 22 предусматривается, что распределение средств следует скорректировать соответствующим образом, т. е. в той же степени и в той же пропорции, что и отклонение от стандартного правила. Участники могут отойти от этого стандартного положения и избрать другой метод распределения, который больше соответствует потребностям или структуре ПОО. Например, они могут решить, что участники, которые внесли денежный взнос в ПОО, должны получить более значительную процентную долю при распределении средств.

107. Участники ПОО могут договориться также о виде распределения средств (например, включая наличные средства или имущество ПОО), а также о сроках такого распределения в соответствии с рекомендациями 23 и 24. Государствам, в которых не допускается распределение неденежных средств, рекомендуется уточнить эти ограничения в законодательстве о ПОО.

Рекомендация 22

В законодательстве следует предусмотреть, что распределение средств проводится между участниками пропорционально их правам в ПОО, если иное не согласовано в организационных правилах.

108. Хотя сумма, вид и сроки распределения средств могут определяться решением участников, в Руководство в рекомендациях 23 и 24 включены положения, от которых участники не могут отступать и которые направлены на защиту третьих сторон, имеющих дело с ПОО, от распыления его активов в результате ненадлежащего распределения средств между участниками. Поэтому рекомендация 23 разрешает проводить распределение, только если совокупные активы ПОО превышают сумму его совокупных обязательств.

109. Распределение средств будет также запрещено, если оно приведет к утрате способности ПОО оплачивать свои долги по мере наступления сроков их погашения или с учетом предстоящих сроков погашения в ходе обычной коммерческой деятельности, при условии что в момент распределения ПОО известна его задолженность или ПОО может ожидать наступления срока ее погашения. Если после распределения возникнут непредвиденные долги, то эта рекомендация обеспечит защиту и юридическую определенность для участников, которые получили долю распределенных средств, и будет препятствовать применению положения о восстановлении статус-кво, содержащегося в рекомендации 24, при условии что новые долги невозможно было предсказать в момент проведения распределения.

110. В соответствии с рекомендацией 23 распределение не будет разрешено, если применим один из перечисленных в ней стандартов, о которых более подробно говорится в пунктах 108 и 109. В зависимости от внутренних условий государства могут включить в свое законодательство один или оба стандарта и указать, в случае включения обоих стандартов, должны ли они соблюдаться по отдельности или в совокупности.

Рекомендация 23

В законодательстве следует запретить распределение средств между любыми участниками, если после проведения такого распределения:

- a) общая стоимость активов ПОО станет меньше, чем сумма его совокупных обязательств; или
- b) ПОО будет не в состоянии оплатить свои предсказуемые долги при наступлении сроков их погашения.

111. В соответствии с установленным в рекомендации 23 правилом, касающимся неправомерного распределения средств, в рекомендации 24 разрешается требовать возврата суммы любых таких распределенных средств от каждого участника, который получил долю этих средств или какой-либо части средств, распределенных ненадлежащим образом. Это правило призвано как защитить третьи стороны, имеющие дело с ПОО, так и уберечь участников от принятия неправомерно распределенных средств, в результате чего ПОО может оказаться неплатежеспособным. Для оказания помощи ПОО в возврате средств, распределенных ненадлежащим образом, и сведения к минимуму любых нарушений в его деятельности государства, возможно, пожелают рассмотреть вопрос о том, чтобы установить крайний срок, к которому соответствующий участник должен вернуть суммы, полученные в нарушение рекомендации 23, или указать такие сроки, которые уже предусмотрены в соответствии с другими применимыми к ПОО законами государства, касающимися, например, необоснованного обогащения.

112. Для защиты третьих сторон, которым был причинен ущерб в результате неправомерного распределения средств, в рекомендации 24 предусматривается, что участник ПОО обязан возместить средства ПОО, даже если этот участник фактически не знал, что распределенная сумма была получена в нарушение рекомендации 23. Государства могут принять решение отойти от этого стандартного правила, однако при этом они должны обеспечить защиту прав третьих сторон другим образом. Например, государства могут установить, что кредиторы и другие третьи стороны, которым был причинен ущерб в результате неправомерного распределения средств, могут подать производные иски против участника (участников) ПОО, получившего (получивших) долю распределения, или любого участника или управляющего, ответственного за ненадлежащее распределение. Государствам следует также рассмотреть вопрос о любых возможных возражениях против подобных исковых требований, таких как отсутствие осведомленности о ненадлежащих действиях.

113. Независимо от того, управляется ли ПОО исключительно всеми его участниками или же одним или несколькими назначенными управляющими, обязанности, установленные в рекомендации 20, в сочетании с рекомендациями 23 и 24, обеспечивают надлежащую основу для возложения ответственности на тех лиц, которые приняли решение о проведении распределения, за осуществление любого такого ненадлежащего распределения. Вывод о ненадлежащем характере распределения средств может быть сделан на основе имеющейся отчетности ПОО о его деятельности, операциях и финансовом состоянии или на основе финансовых ведомостей, если таковые имеются (см. рек. 30). Освобождение соответствующего управляющего от управленческих обязанностей с момента проведения ненадлежащего распределения не затрагивает личной ответственности (см. рек. 20).

114. Следует отметить, что выплаты разумной компенсации за оказанные услуги, а также в погашение bona fide долгов ПОО, причитающихся участникам, не следует рассматривать как распределение средств, и, соответственно, на них не распространяется действие положения о восстановлении статус-кво, содержащегося в рекомендации 24.

Рекомендация 24

В законодательстве следует предусмотреть, что на каждом участнике, который получил распределенные средства или какую-либо их часть в нарушение рекомендации 23, лежит ответственность за возмещение ПОО этих распределенных средств или их части.

Н. Передача прав

115. Как отмечалось выше (см. п. 70), участник ПОО имеет право осуществлять финансовые права на получение распределяемых средств, а также права на принятие решений, включая право принимать решения о структуре управления ПОО и ее изменении, о преобразовании, реструктуризации и роспуске ПОО, о взносах участников и по вопросам внутреннего управления.

116. Поскольку организационно-правовую форму ПОО, как ожидается, будут главным образом использовать микро- и малые предприятия, их участники, вероятно, будут придавать большое значение личным отношениям с другими участниками. Кроме того, в случае ПОО, которое управляется исключительно всеми его участниками, участники, возможно, не будут с готовностью соглашаться с изменением действующей структуры управления. По этим причинам участники, возможно, будут сопротивляться передаче прав в рамках ПОО без согласия других участников.

117. Поэтому стандартное положение, содержащееся в Руководстве, разрешает участникам ПОО передавать свои права при условии согласия остальных участников. Получатель прав будет пользоваться финансовыми правами и правами на принятие решений, обусловленными его статусом участника ПОО (см. рек. 11).

118. Законодательство некоторых государств может разрешать передачу всех или части финансовых прав при сохранении других прав или передачу только определенной части всех прав, включая финансовые права и права на принятие решений, в то время как законы других государств могут вовсе не предусматривать возможность такой частичной передачи. В последнем случае участники, как правило, все же могут использовать свои финансовые права в ПОО

посредством различных договорных соглашений с третьими сторонами в отношении всех или любой части таких финансовых прав. Такие соглашения сами по себе не дают третьей стороне права стать участником ПОО. Участники могут также заключить с другой стороной производный договор о своих финансовых правах или использовать эти права в качестве предмета обременения для обеспечения других обязательств или коммерческих возможностей. В Руководстве признается, что правила, касающиеся возможности частичной передачи прав в юридическом лице, аналогичном ПОО, в разных государствах могут быть разными. Поэтому государства, возможно, пожелают разъяснить в своем законодательстве, основанном на рекомендациях Руководства, могут ли участники передавать часть своих прав, учитывая, что частичная передача может привести к расширению состава участников предприятия и может изменить структуру управления ПОО.

119. Поскольку передача прав в ПОО может затронуть его операции и его отношения с кредиторами и другими третьими сторонами, важно определить момент ее вступления в силу. В этом отношении государства могут применять различную практику, и поэтому в Руководстве разрешается государствам по своему усмотрению устанавливать применимые критерии для определения момента вступления передачи в силу.

120. ПОО не должно подлежать автоматическому роспуску в случае смерти одного из его участников. Права усопшего участника ПОО, скорее, должны передаваться любому (любым) наследнику (наследникам) в соответствии с законодательством принимающего закон государства, включая, в частности, нормы наследственного права. В целях разъяснения в организационных правилах можно оговорить, могут ли права усопшего участника быть переданы и какие критерии должны в этой связи применяться согласно применимому (применимым) закону (законам). В случае ПОО с одним участником, учитывая важность обеспечения продолжения существования предприятия, любой (любые) наследник (наследники) единственного участника может (могут) принять решение о том, следует ли продолжить деятельность ПОО или же его следует распустить. В ситуации ПОО с несколькими участниками смерть одного из участников может привести к тому, что оставшиеся участники будут вынуждены принять наследника (наследников) усопшего участника в качестве нового участника. Чтобы защитить права оставшихся участников, внутреннее законодательство может требовать их согласия на участие наследника (наследников) в ПОО, допускать возможность выкупа прав наследника (наследников) в ПОО или же разрешать использование оставшимися участниками механизмов урегулирования споров (см. рек. 32), например если возникают споры по вопросу о цене выкупа. Во внутреннем законодательстве может быть также предусмотрена возможность поиска наследником (наследниками) других покупателей, помимо оставшихся участников. Наконец, в том случае, если усопший обладал большей частью прав в ПОО, некоторые внутренние законы могут

требовать получения согласия миноритарных участников, в то время как в других законах такое согласие не является необходимым. В этой связи государства, возможно, пожелают предоставить миноритарным участникам соответствующие гарантии, такие как право на выход из ПОО при определенных условиях.

121. Передача прав не может быть совершена, если участники не могут более осуществлять свои права по причине полной утраты трудоспособности или недееспособности. В таких случаях будет применяться внутреннее законодательство, которое может требовать назначения законного представителя для осуществления прав недееспособного участника. Участники могут включить в организационные правила положения о порядке действий ПОО в случае полной утраты трудоспособности или недееспособности одного из участников в контексте передачи прав, при условии что такие правила будут соответствовать внутреннему законодательству (см. также п. 75).

Рекомендация 25

В законодательстве следует предусмотреть, что если иное не согласовано в организационных правилах, то:

- a)* участник ПОО может передавать свои права в ПОО, когда другие участники, если они имеются, соглашаются с этой передачей; и
- b)* смерть участника не приводит к роспуску ПОО. В случае смерти участника ПОО его права в ПОО могут передаваться любому (любым) наследнику (наследникам) в соответствии с законодательством государства.

I. Выход

122. Стандартное правило, используемое во всем тексте Руководства, состоит в том, что участники ПОО будут иметь равные финансовые права и права на принятие решений, если иное не согласовано в организационных правилах (см. рек. 11). Кроме того, в случае управления ПОО исключительно всеми его участниками стандартное положение об урегулировании разногласий между участниками по вопросам повседневной деятельности ПОО заключается в том, что решения принимаются большинством участников, что обеспечивает удобный способ устранения обычных разногласий между участниками. Эти два стандартных положения предусматривают разумную и согласованную систему для урегулирования основных споров в рамках ПОО и для продолжения ведения дел ПОО, позволяя в то же время участникам выражать свое несогласие.

123. Вместе с тем участники ПОО могут счесть такие стандартные механизмы принятия решений неадекватными, если неудовлетворенность или недоверие начинают разрушать их отношения. Участники могут не учесть возможность

возникновения трудноразрешимых споров и могут оказаться не в состоянии урегулировать их на внутренней основе. Хотя в рекомендации 25 участникам разрешается передавать свои права с согласия других участников, получение такого согласия может оказаться сложным и может отсутствовать сформировавшийся рынок для такой передачи. Поэтому Руководство предусматривает право на выход из ПОО для участников, которые участвуют в таких спорах.

124. Положение, разрешающее одному или нескольким недовольным участникам добиваться отпуска ПОО и ликвидации его активов, может противоречить желанию остальных участников продолжать деятельность ПОО без недовольного участника. С другой стороны, положение, требующее согласия всех участников, может затянуть трудноразрешимые споры и привести к снижению эффективности деятельности ПОО.

125. С учетом этого в Руководстве отдается предпочтение варианту, нацеленному на содействие продолжению деятельности ПОО и тем самым на сохранение экономической стабильности и экономических выгод путем разрешения тому или иному участнику выходить из ПОО по договоренности или по разумной причине, как это предусмотрено в рекомендации 26(a). Руководство рекомендует государствам решить вопрос о том, когда такой выход вступает в силу и когда права данного участника прекращаются.

126. В Руководстве не содержится определения понятия «разумная причина», и поэтому во внутреннем законодательстве необходимо будет указать события, которые будут представлять собой разумную причину, на основании которой участник сможет выйти из ПОО без получения согласия других участников. К таким разумным причинам могут быть отнесены, в частности: *a)* любое фактическое или предлагаемое действие ПОО, которое нарушает, несправедливо ущемляет или несправедливо дискриминирует интересы одного или нескольких участников; *b)* нераспределение прибыли ПОО при определенных обстоятельствах (например, нераспределение прибыли на протяжении ряда лет подряд, в течение которых ПОО приносило прибыль); *c)* любые существенные изменения в управлении и контроле над ПОО, которые не были навязаны кредиторами; *d)* неспособность участника или участников управлять делами из-за ограничения умственных способностей, обусловленного болезнью или другими причинами; *e)* неспособность участников достичь решения, в результате чего может возникнуть тупиковая ситуация в работе ПОО (см. также п. 88); и *f)* отказ оставшихся участников одобрить передачу прав данного участника. В целях оказания помощи ПОО в деле наиболее эффективного урегулирования ситуаций, связанных с выходом, государствам следует поощрять участников к включению этого вопроса в организационные правила.

127. Участники не могут отказывать в выплате компенсации выходящему участнику за его права в ПОО. Тем не менее стандартное положение, содержащееся в рекомендации 26(b), позволяет выплачивать справедливую

компенсацию выходящему участнику за права в ПОО в течение соответствующего срока, что позволяет избежать риска того, что такой участник сможет потребовать от ПОО и его оставшихся участников в качестве выкупа немедленную выплату всей суммы. Выполнение подобного требования может оказаться невозможным для ПОО или его оставшихся участников и вполне может привести к его фактическому роспуску, если оно окажется неплатежеспособным. В Руководстве вопрос об определении разумного срока для выплаты оставлен на усмотрение государств. Устанавливая такой срок, государствам следует сбалансированно учитывать способность ПОО оплачивать свои долги и право участника получить выплату без неоправданных задержек после выхода. Например, государство может установить срок, в течение которого после выхода участника он должен получить выплату, разрешить участникам ПОО сокращать или продлевать этот срок и оговаривать условия платежа.

128. Стандартное положение, содержащееся в рекомендации 26(b), требует оценки справедливой компенсации прав в ПОО выходящего участника, что необходимо для защиты данного участника от злоупотреблений со стороны других участников. В ситуации, когда оставшиеся участники отказывают в передаче прав выходящего участника третьей стороне, у меньшинства может не остаться иного выбора, кроме как продать свои права большинству участников по той цене, которую большинство пожелает предложить. Отправной точкой для справедливой оценки должен стать принцип, согласно которому выходящие участники при выкупе своих прав получают такую же сумму, какую эти участники получили бы в случае роспуска ПОО. Тем не менее при расчете этой суммы должна учитываться также стоимость деловой репутации ПОО, и, следовательно, цена, которую получит выходящий участник при выкупе его доли, должна соответствовать доле этого участника в стоимости ПОО при ликвидации или в стоимости при продаже всего ПОО как функционирующей хозяйственной единицы, если это разрешается законодательством соответствующего государства. Хотя расходы, связанные с выплатой компенсации выходящему участнику, должно нести само ПОО, а не его участники, порядок оплаты любых процессуальных издержек должен определяться в соответствии с внутренним законодательством государства.

129. Участникам было бы также разумно закрепить в своих организационных правилах решение использовать альтернативные методы урегулирования споров (см. рек. 32) по вопросам, которые не могут быть разрешены путем применения организационных правил или стандартных положений. Определение методов справедливой оценки прав выходящего участника или условий выплаты компенсации, возможно, является одним из вопросов, которые могут быть решены при помощи альтернативных методов урегулирования споров, таких как медиация, ускоренный арбитраж или ходатайство о возмещении ущерба, представленное третейским судьей или другой нейтральной третьей стороной.

130. Наконец, хотя в Руководстве не рассматриваются вопросы, касающиеся исключения участников из ПОО, участники могут постановить в своих организационных правилах, что участник может быть исключен другими участниками при определенных обстоятельствах. Исключенные участники должны получить в течение разумного срока справедливую компенсацию своих прав в ПОО, хотя в зависимости от конкретных обстоятельств такая выплата не обязательно должна отражать полную стоимость их прав. ПОО может иметь право зачесть суммы, причитающиеся ему или другим участникам от исключенного участника, или предъявить исключенному участнику требование о возмещении ущерба.

Рекомендация 26

В законодательстве следует предусмотреть, что:

- a) участники могут выходить из ПОО при наличии договоренности или разумной причины; и
- b) участникам в течение разумного срока выплачивается справедливая компенсация их прав в ПОО, если в организационных правилах не согласовано иное.

J. Преобразование или реструктуризация

131. Как это отмечалось выше (см. п. 45) в связи с рекомендацией 7, в Руководстве предусматривается принятие законодательства, которое позволяет ПОО вырасти из очень маленького предприятия в более сложное образование с несколькими участниками. Таким образом, ПОО, стремящееся расширить свою деятельность, может удовлетворить свои растущие потребности, в том числе через создание отделений и представительств, без необходимости менять свою организационно-правовую форму. Несмотря на возможности для проявления гибкости, при определенных обстоятельствах форма ПОО может более не соответствовать потребностям участников, которые могут найти другую организационно-правовую форму, более уместную для их коммерческой деятельности. В силу этого в рекомендации 26 участникам ПОО разрешается договариваться о его преобразовании в другую организационно-правовую форму или о его реструктуризации. В Руководстве рекомендуется, чтобы участникам было также разрешено согласовывать слияния, разделения и любые другие виды реструктуризации.

132. Кроме того, как это отмечалось выше в пункте 72 в связи с рекомендацией 12, решение о преобразовании или реструктуризации ПОО является решением, принятие которого относится к компетенции участников,

выступающих в качестве участников, и требует единогласного согласия, если иное не указано в организационных правилах.

133. Преобразование ПОО в другую организационно-правовую форму потребует еще одной регистрации нового субъекта в регистре предприятий или в другом уполномоченном государственном органе. Государствам следует также предусмотреть надлежащие механизмы для полной передачи всех активов и обязательств ПОО новому субъекту. Кроме того, государство, в котором происходит преобразование ПОО в другую организационно-правовую форму или проводится реструктуризация, возможно, пожелает обеспечить надлежащие гарантии для защиты третьих сторон, имеющих дело с ПОО, от любых негативных последствий для их прав, которые могут возникнуть в результате такой реструктуризации или преобразования. Такие гарантии уже могут быть предусмотрены в законодательстве, регулирующем преобразование в другие организационно-правовые формы, и могут предусматривать, например, установление срока для уведомления, требования в отношении опубликования или правила, регулирующие передачу прав, касающихся третьих сторон, предприятию с новой организационно-правовой формой.

Рекомендация 27

В законодательстве следует предусмотреть необходимые юридические механизмы для:

- a) оказания содействия участникам ПОО в его преобразовании в другую организационно-правовую форму или в его реструктуризации; и
- b) обеспечения защиты третьих сторон, затрагиваемых преобразованием или реструктуризацией.

К. Роспуск⁸

134. В рекомендации 28(a)(i) предусматривается, что участники ПОО могут в организационных правилах принять решение о том, что ПОО будет распущено и его деятельность будет прекращена по наступлении события, указанного в этих правилах. С тем чтобы ограничить риск автоматического роспуска из-за наступления события, которое нелегко доказать, следует поощрять ПОО указывать в своих правилах те события, которые могут быть легко проверены,

⁸ Согласно правовым традициям некоторых стран роспуск является начальным этапом процесса официального прекращения предпринимательской деятельности, за которым следует непосредственно прекращение деятельности, тогда как в других странах этап роспуска следует за этапом прекращения деятельности. В Руководстве под «роспуском» подразумевается процесс прекращения предпринимательской деятельности без ссылки на какую-либо определенную традицию.

например конкретные даты или выход определенного числа участников. Если участники ПОО не установили условия, при которых ПОО будет распущено, то они могут принять решение о роспуске предприятия, как это предусмотрено в рекомендации 28(a)(ii). Уровень требуемого согласия для принятия решения о роспуске ПОО соразмерен со стандартным правилом в отношении входящих в компетенцию участников решений по вопросам, не относящимся к повседневной деятельности, как это указывается в рекомендациях 12 и 13.

135. Положение в рекомендации 28(a)(iii) не может быть изменено по договоренности. Административное или судебное решение (например, решение суда по делу о несостоятельности) о роспуске ПОО должно соблюдаться участниками ПОО. К таким решениям могут относиться также административные или судебные решения, вынесенные в целях урегулирования ситуации, когда оставшиеся участники не могут прийти к согласию о том, как ПОО следует продолжать свою деятельность после смерти одного из участников (см. рек. 25(b)). Во внутреннем законодательстве могут предусматриваться разные механизмы вынесения подобных решений.

136. В рекомендации 28(a)(iv) сделан акцент на основополагающем требовании в отношении продолжения существования ПОО, а именно на том, что в состав ПОО должен входить по крайней мере один участник с достаточной правоспособностью на протяжении всего его жизненного цикла (см. также рек. 7(a)). Это позволит обеспечить правовую определенность и прозрачность в функционировании ПОО. Это требование не выполняется, если ПОО остается без единого участника с соответствующей правоспособностью вследствие, например, смерти или полной утраты трудоспособности участника (участников) без законных наследников или представителей. Поэтому, как отмечалось выше (п. 45), в случае ПОО с одним участником государствам важно установить разумный срок для замены участника, чтобы не допустить автоматического роспуска ПОО.

137. Наконец, в рекомендации 28(a)(v) признается, что с учетом правовых традиций государства причиной роспуска ММСП могут стать другие события. Поэтому государствам разрешается указывать дополнительные причины для роспуска, при условии что такие причины оговорены в законодательстве исчерпывающим образом.

138. ПОО не прекращает незамедлительно свои операции после наступления любого из обстоятельств, указанных в рекомендации 28(a), а продолжит существование, с тем чтобы завершить свои дела, например погасить свои долги и исполнить другие обязательства перед третьими сторонами, прежде чем оно официально прекратит свое существование. Участники, возможно, пожелают включить в свои организационные правила положения о порядке прекращения деятельности ПОО в случае принятия участниками решения о добровольном роспуске, если это допускается внутренним законодательством

государства. Кроме того, императивные процессуальные нормы некоторых государств, касающиеся прекращения деятельности, от которых участники не могут отступать по договоренности, будут, возможно, также применяться и к ПОО, например в связи с обязанностью зарегистрировать соответствующее заявление в компетентном органе после окончательного прекращения деятельности или в отношении полной передачи активов и обязательств.

139. И в этом случае государство, возможно, пожелает обеспечить наличие надлежащих гарантий для защиты третьих сторон от любых негативных последствий, которые могут возникнуть в результате процедур роспуска (включая прекращение деятельности) ПОО. Такие гарантии уже могут быть предусмотрены в другом законодательстве, регулирующем процедуры роспуска (включая прекращение деятельности) предприятий соответствующих организационно-правовых форм, и могут предусматривать, например, сроки направления уведомлений, требования относительно опубликования информации (см. также п. 133) или правила установления очередности получения платежей.

Рекомендация 28

В законодательстве следует:

- a) предусмотреть, что ПОО распускается в следующих обстоятельствах:
 - i) при наступлении любого события, указанного в организационных правилах в качестве приводящего к роспуску ПОО;
 - ii) по решению участников;
 - iii) при вынесении судебного или административного решения о роспуске ПОО;
 - iv) если в составе ПОО не осталось ни одного участника с соответствующей правоспособностью; или
 - v) при наступлении любого события, указанного в настоящем законе⁹; и
- b) установить необходимые положения и процедуры для защиты третьих сторон.

⁹ Термин «настоящий закон» относится к внутреннему законодательству, которое будет принято на основе настоящего Руководства.

Рекомендация 29

В законодательстве следует предусмотреть, что ПОО продолжает существовать после наступления любого события, перечисленного в рекомендации 28(a) только для цели прекращения его деятельности.

L. Ведение учета, проверка и раскрытие информации

140. Открытое общение и прозрачность являются важными вопросами для любого коммерческого образования, но в случае ПОО могут быть приведены доводы о том, что эти аспекты имеют еще более важное значение. Его участники, вероятно, будут иметь равные права в ПОО, и установление и поддержание доверия между ними играют огромную роль. Доступ к информации и ее надлежащее распространение среди всех участников будут способствовать дальнейшему укреплению доверия между участниками и позволят им осознанно участвовать в процессе принятия решений, что обеспечит прочную основу для эффективного функционирования ПОО. В этой связи следует вновь подчеркнуть важность документального оформления организационных правил (см. п. 65).

141. В положениях рекомендаций 30 и 31, от которых участники не могут отступать, также подчеркивается важность обмена информацией о ПОО и ее распространения среди участников. Рекомендация 30 требует от ПОО хранить определенные записи, и участники могут договориться о том, что ПОО следует хранить дополнительную информацию. Рекомендация 31 обеспечивает, чтобы каждый участник имел право проверять эту информацию, а также право на доступ к любой другой касающейся ПОО информации, к которой участнику должен был быть предоставлен доступ на разумных основаниях и которая может включать информацию о деятельности, операциях и финансовом состоянии предприятия.

142. В то время как одни государства применяют к предприятиям, не являющимся открытыми акционерными компаниями, широкие требования в отношении раскрытия информации, другие устанавливают обязательные требования в отношении раскрытия информации только для публичных коммерческих образований. Требования о раскрытии информации, предусмотренные для крупных корпораций, будут для мелких предприятий чрезмерно обременительными и практически излишними. В то же время требование к ММСП публиковать определенную информацию, например сведения об оборотном капитале и потребностях в капитале, будет способствовать обеспечению подотчетности и прозрачности их операций, а также будет содействовать защите интересов третьих сторон. У микро- и малых предприятий, которые стремятся облегчить доступ к кредиту или привлечь инвестиции, возможно, имеются веские

стимулы для опубликования такой информации, особенно в тех случаях, когда они расширяют и совершенствуют свою деятельность. Государства, решившие предусмотреть опубликование определенной отчетности, которую должно вести ПОО, могут потребовать от ПОО представлять такую информацию регистру предприятий или уполномоченному государственному органу, ответственному за регистрацию предприятий (см. рек. 9). В то же время с учетом предполагаемой простоты формы ПОО Руководство рекомендует государствам обеспечить сбалансированный подход, чтобы содействовать прозрачности и подотчетности, не затрудняя операции ПОО требованиями о раскрытии информации. По этой причине государства, возможно, пожелают разрешить ПОО добровольно представлять свою отчетность и позволить им на ежегодной основе принимать решение о том, раскрывать ли эти сведения или нет. Даже если информацию, которую ПОО обязано хранить согласно рекомендации 30, не требуется раскрывать, эту информацию, тем не менее, следует представлять всем участникам и она должна подлежать проверке участниками.

143. Как отмечалось в вышеизложенном пункте, перечень документов, которые должны храниться в соответствии с рекомендацией 30, не должен быть слишком обременительным для ПОО, даже если речь идет о микро- и малых предприятиях, поскольку он включает только базовую информацию, необходимую предпринимателям всех уровней для ведения коммерческой деятельности. В этой связи упоминание о финансовых ведомостях в рекомендации 30(d) показывает, что ведение счетов прибылей и убытков и кассовых книг может и не требоваться от ПОО. Термины «деятельность и операции» в рекомендации 30(f) означают важные деловые операции ПОО, например покупку или продажу оборудования или получение доступа к кредитам, а не мелкие повседневные дела, такие как закупка основных расходных материалов для работы (например, канцелярских принадлежностей). Кроме того, отчетные записи, подлежащие хранению, должны быть своевременно зафиксированы и храниться на носителе, использование которого можно ожидать от аналогичного предприятия в сопоставимых условиях. В этой рекомендации не указано, когда или каким образом должна храниться эта информация, и у ПОО будет возможность просто использовать записи в электронной или иной форме, которые разумно необходимы для предприятия такого размера и уровня сложности. Многие ММСП, например, используют различные мобильные приложения, которые имеются на электронных устройствах, для управления своими коммерческими предприятиями и поэтому имеют возможность легко отслеживать все виды информации, имеющей отношение к их предприятию, включая инвентарные запасы, простые балансовые ведомости и даже налоговые декларации, а также получать доступ к такой информации. ПОО, действующее в этом контексте, могло бы тем самым выполнить требования, предусмотренные в рекомендациях 30 и 31, путем сохранения информации в электронном виде и предоставления к ней доступа с помощью такого мобильного приложения.

144. Как отмечалось выше (см. пп. 141 и 142), участники имеют право получать информацию о том, как управляется ПОО, а также проверять и копировать его отчетность. Управляющие в рамках своей обязанности действовать в интересах ПОО и его участников (см. п. 95) должны принимать необходимые меры для облегчения доступа участников к информации, хранимой ПОО. С другой стороны, участникам следует пользоваться своим правом на проверку записей в соответствии с условиями, установленными управляющими, без нарушения повседневной деятельности ПОО. Например, им следует проверять и копировать записи в обычное время работы и стараться не заниматься такой деятельностью, когда в ПОО проводятся бухгалтерские процедуры в конце месяца. С тем чтобы избежать злоупотреблений со стороны участников, доступ к информации должен быть разумно увязан с правами и обязанностями данного участника в качестве участника. Кроме того, ПОО может установить ограничения и условия в отношении доступа участника к определенной информации, например в связи с коммерческой тайной, чтобы сохранить конфиденциальность, или же полностью запретить доступ к такой информации.

Рекомендация 30

В законодательстве следует предусмотреть, что ПОО должно хранить определенные записи, содержащие, в частности:

- a) информацию, предоставленную в регистр предприятий;
- b) организационные правила, если и когда такие правила были приняты в письменном виде или другим образом зафиксированы;
- c) идентификационные данные бывших и нынешних назначенных управляющих, участников и бенефициарных владельцев юридических лиц, если таковые имеются, а также их последние известные контактные данные;
- d) финансовые ведомости, если таковые имеются;
- e) налоговые декларации или отчеты; и
- f) информацию о деятельности, операциях и финансах ПОО.

Рекомендация 31

В законодательстве следует предусмотреть, что каждый участник имеет право проверять и копировать записи ПОО и получать имеющуюся информацию, касающуюся его деятельности, финансов и операций.

М. Урегулирование споров

145. В случае споров, касающихся руководства деятельностью и функционирования ПОО, участники обычно могут прийти к эффективному и мирному урегулированию споров в результате переговоров. Тем не менее, как это отмечается в пунктах 123 и 129, они могут оказаться не в состоянии урегулировать свой спор после возникшего неудовлетворения или утраты доверия, что разрушает взаимоотношения, и поэтому для урегулирования спора могут потребоваться длительные и дорогостоящие тяжбы. Кроме того, в пунктах 95–100 описываются фидуциарные обязанности и та роль, которую они играют при создании важных механизмов обеспечения безопасности для защиты участников от произвольных действий управляющего или другого участника. Вместе с тем с учетом некоторых правовых традиций обеспечить выполнение конкретно не оговоренных фидуциарных обязанностей, возможно, будет нелегко, если они четко не закреплены в виде формальных правовых норм. В обоих случаях механизмы альтернативного урегулирования споров («АУС»), включая арбитраж, согласительную процедуру, медиацию и другие внесудебные методы, могут помочь участникам ПОО в достижении результатов, соответствующих характеру ПОО, для которых важную роль в управлении предприятием играют межличностные отношения.

146. Поскольку механизмы АУС обычно основаны на принципе автономии сторон, участники ПОО могут рассмотреть вопрос о включении в организационные правила положения о том, что споры, касающиеся управления и функционирования ПОО, должны передаваться на урегулирование с помощью согласованного метода АУС, если им не удастся разрешить их на внутренней основе. Арбитраж, возможно, не является наиболее подходящим механизмом АУС для участников ПОО, поскольку он представляет собой состязательный процесс и урегулирование спора может не восстановить обстановку доверия между участниками. Он может быть также более дорогостоящим и формальным, чем медиация. Медиация может оказаться предпочтительным методом по сравнению с арбитражем, так как эта процедура проводится по инициативе сторон с целью достичь мирного решения при содействии медиатора. Этот метод может помочь сохранить основополагающие взаимоотношения между участниками после урегулирования спора. Использование услуг омбудсмена, который изучает причины споров и дает рекомендации относительно их устранения, является еще одним методом, альтернативным судебному или арбитражному разбирательству, и может также способствовать урегулированию споров с третьими сторонами (например, с другими предприятиями или публичными органами).

147. Механизмы АУС будут также полезны для ПОО в случае коммерческих споров с третьими сторонами, имеющими дело с ПОО, такими как кредиторы,

поставщики или клиенты, поскольку судебные разбирательства будут занимать слишком много времени и потребуют существенных расходов. ПОО, которое может быть втянуто в коммерческие споры с третьими сторонами, потребуются взвесить затраты на судебное разбирательство и затраты на неурегулированные споры, что может включать неоплаченные счета, при принятии решения о том, каким образом действовать в связи со своими спорами. Географические, лингвистические и культурные барьеры также могут затруднить доступ ПОО к официальной системе правосудия (например, женщины могут столкнуться с формальными или практическими ограничениями на доступ к судам или участники ПОО могут плохо владеть официальным языком судов). Механизмы АУС помогают уменьшить эти препятствия. Такие механизмы, как правило, являются более оперативными и, кроме того, могут быть менее дорогостоящими и позволяют применять более неформальный и основанный на широком участии подход к урегулированию споров, а также облегчают сторонам работу в достижении более общего результата на основе сотрудничества по сравнению с тем, который можно достичь в результате урегулирования спора в судебном порядке.

148. Хотя в случае правовых споров механизм АУС может стать весьма ценным инструментом для ПОО, внутренняя нормативно-правовая база государства может предусматривать ограничения на категории дел, которые могут передаваться на альтернативное урегулирование, включая ограничения на использование механизмов АУС для рассмотрения уголовных дел и трудовых споров, а также вопросов, касающихся конкуренции или несостоятельности.

149. Помимо механизмов АУС, государства могут рассмотреть вопрос о привлечении специализированных или административных судов, в компетенцию которых входят споры, связанные с корпоративным правом и деятельностью ПОО. Такие органы могут рассматривать не только споры, связанные с внутренней организацией и управлением ПОО, но также споры между ПОО и третьими сторонами, такими как кредитующие субъекты, которые играют важную роль в управлении предприятия.

Рекомендация 32

В законодательстве следует содействовать передаче любого спора, касающегося руководства деятельностью и функционирования ПОО, на разрешение в рамках механизмов альтернативного урегулирования споров.

Приложение I

Рекомендации

А. Общие положения

Рекомендация 1

В законодательстве следует предусмотреть, что предприятие с ограниченной ответственностью («ПОО») регулируется настоящим законом и организационными правилами.

Рекомендация 2

В законодательстве следует предусмотреть, что ПОО может быть образовано для проведения любой законной предпринимательской или коммерческой деятельности.

Рекомендация 3

В законодательстве следует предусмотреть, что ПОО обладает правосубъектностью, отдельной от его участников.

Рекомендация 4

В законодательстве следует предусмотреть, что участник не несет личной ответственности по обязательствам ПОО на том лишь основании, что он является участником этого ПОО.

Рекомендация 5

В законодательство не следует включать требования о минимальном размере капитала для образования ПОО.

Рекомендация 6

В законодательстве следует предусмотреть, что название ПОО должно содержать формулировку или сокращение, которые идентифицируют его как ПОО.

В. Образование ПОО

Рекомендация 7

В законодательстве следует:

- a)* предусмотреть, что ПОО должно иметь по крайней мере одного участника с момента его образования и до его роспуска; и
- b)* указать, могут ли участниками ПОО быть только физические лица, а если нет, то указать условия, допускающие участие юридических лиц.

Рекомендация 8

В законодательстве следует предусмотреть, что ПОО образуется, когда оно зарегистрировано.

Рекомендация 9

В законодательстве следует:

- a)* установить требование представлять следующие сведения и вспомогательные документы для регистрации ПОО:
 - i)* название ПОО;
 - ii)* адрес предприятия или, если у предприятия нет адреса в стандартной форме, — точное географическое местонахождение ПОО;
 - iii)* идентификационные данные регистрирующего (регистрирующих) лица (лиц);
 - iv)* идентификационные данные каждого лица, которое управляет ПОО; и
 - v)* уникальный идентификатор ПОО, если таковой уже присвоен; и
- b)* предусмотреть, что дополнительная требуемая информация, если такая запрашивается, должна быть сведена к минимуму.

С. Организация ПОО

Рекомендация 10

В законодательстве следует:

- a)* указать допустимые формы организационных правил; и
- b)* предусмотреть, что в организационных правилах могут рассматриваться любые вопросы, касающиеся ПОО, с учетом законодательства.

D. Права участников и принятие решений в рамках ПОО

Рекомендация 11

В законодательстве следует предусмотреть, что если иное не согласовано в организационных правилах, то участники имеют равные права в ПОО независимо от их взносов, если таковые предусмотрены.

Рекомендация 12

В законодательстве следует:

указать касающиеся ПОО решения, право на принятие которых принадлежит участникам и которые должны включать как минимум решения по следующим вопросам:

- a) принятие организационных правил и внесение любых поправок к ним, в частности по:
 - i) структуре управления ПОО и любым ее изменениям;
 - ii) распределению прав участников ПОО, если они не являются равными; и
 - iii) взносам участников;
- b) преобразование и реструктуризация; и
- c) роспуск.

Рекомендация 13

В законодательстве следует указать, что если иное не согласно в организационных правилах, то:

- a) решения, касающиеся ПОО, право на принятие которых принадлежит только участникам согласно рекомендации 12, принимаются единогласно; и
- b) любые другие решения, право на принятие которых принадлежит участникам согласно организационным правилам, принимаются большинством голосов.

E. Управление ПОО

Рекомендация 14

В законодательстве следует предусмотреть, что ПОО управляется исключительно всеми его участниками, если участники не договорились в организационных правилах о том, что будут назначены один или несколько назначенных управляющих.

Рекомендация 15

В законодательстве следует предусмотреть, что если ПОО управляется исключительно всеми его участниками и если иное не согласовано в организационных правилах, то разногласия между участниками по вопросам, касающимся повседневной деятельности ПОО, должны разрешаться решением, принятым большинством голосов участников.

Рекомендация 16

В законодательстве следует предусмотреть, что если ПОО не управляется исключительно всеми его участниками, то назначенные управляющие могут назначаться и отстраняться от должности решением большинства участников, если иное не согласовано в организационных правилах.

Рекомендация 17

В законодательстве следует предусмотреть, что если ПОО управляется одним или несколькими назначенными управляющими, то:

a) такие управляющие несут ответственность за все вопросы, по которым право на принятие решений не принадлежит только участникам ПОО согласно настоящему закону и, когда это применимо, согласно организационным правилам; и

b) споры между управляющими должны урегулироваться решением большинства управляющих, если иное не согласовано в организационных правилах.

Рекомендация 18

В законодательстве следует предусмотреть, что лица, которые управляют ПОО, должны отвечать юридическим требованиям, предъявляемым к лицам, занимающим должность управляющего.

Рекомендация 19

В законодательстве следует предусмотреть, что:

a) каждый управляющий имеет полномочия принимать обязательства от имени ПОО, если в организационных правилах не согласовано иное; и

b) ограничения применительно к таким полномочиям не будут иметь силы в отношении третьих сторон, имеющих дело с ПОО, без надлежащего уведомления.

Рекомендация 20

В законодательстве следует предусмотреть, что на любого управляющего ПОО возлагаются обязанность проявлять осмотрительность и обязанность сохранять лояльность по отношению к ПОО.

Ф. Взносы участников в ПОО

Рекомендация 21

В законодательстве следует установить, что участники могут договориться в организационных правилах о виде, сроках внесения и размере их взносов.

Г. Распределение средств

Рекомендация 22

В законодательстве следует предусмотреть, что распределение средств проводится между участниками пропорционально их правам в ПОО, если иное не согласовано в организационных правилах.

Рекомендация 23

В законодательстве следует запретить распределение средств между любыми участниками, если после проведения такого распределения:

- a)* общая стоимость активов ПОО станет меньше, чем сумма его совокупных обязательств; или
- b)* ПОО будет не в состоянии оплатить свои предсказуемые долги при наступлении сроков их погашения.

Рекомендация 24

В законодательстве следует предусмотреть, что на каждом участнике, который получил распределенные средства или какую-либо их часть в нарушение рекомендации 23, лежит ответственность за возмещение ПОО этих распределенных средств или их части.

Н. Передача прав

Рекомендация 25

В законодательстве следует предусмотреть, что если иное не согласовано в организационных правилах, то:

- a)* участник ПОО может передавать свои права в ПОО, когда другие участники, если они имеются, соглашаются с этой передачей; и
- b)* смерть участника не приводит к роспуску ПОО. В случае смерти участника ПОО его права в ПОО могут передаваться любому (любым) наследнику (наследникам) в соответствии с законодательством государства.

I. Выход

Рекомендация 26

В законодательстве следует предусмотреть, что:

- a) участники могут выходить из ПОО при наличии договоренности или разумной причины; и
- b) участникам в течение разумного срока выплачивается справедливая компенсация их прав в ПОО, если в организационных правилах не согласовано иное.

J. Преобразование или реструктуризация

Рекомендация 27

В законодательстве следует предусмотреть необходимые юридические механизмы для:

- a) оказания содействия участникам ПОО в его преобразовании в другую организационно-правовую форму или в его реструктуризации; и
- b) обеспечения защиты третьих сторон, затрагиваемых преобразованием или реструктуризацией.

K. Роспуск

Рекомендация 28

В законодательстве следует:

- a) предусмотреть, что ПОО распускается в следующих обстоятельствах:
 - i) при наступлении любого события, указанного в организационных правилах в качестве приводящего к роспуску ПОО;
 - ii) по решению участников;
 - iii) при вынесении судебного или административного решения о роспуске ПОО;
 - iv) если в составе ПОО не осталось ни одного участника с соответствующей правоспособностью; или
 - v) при наступлении любого события, указанного в настоящем законе; и
- b) установить необходимые положения и процедуры для защиты третьих сторон.

Рекомендация 29

В законодательстве следует предусмотреть, что ПОО продолжает существовать после наступления любого события, перечисленного в рекомендации 28(a), только для цели прекращения его деятельности.

L. Ведение учета, проверка и раскрытие информации**Рекомендация 30**

В законодательстве следует предусмотреть, что ПОО должно хранить определенные записи, содержащие, в частности:

- a) информацию, предоставленную в регистр предприятий;
- b) организационные правила, если и когда такие правила были приняты в письменном виде или другим образом зафиксированы;
- c) идентификационные данные бывших и нынешних назначенных управляющих, участников и бенефициарных владельцев юридических лиц, если таковые имеются, а также их последние известные контактные данные;
- d) финансовые ведомости, если таковые имеются;
- e) налоговые декларации или отчеты; и
- f) информацию о деятельности, операциях и финансах ПОО.

Рекомендация 31

В законодательстве следует предусмотреть, что каждый участник имеет право проверять и копировать записи ПОО и получать имеющуюся информацию, касающуюся его деятельности, финансов и операций.

M. Урегулирование споров**Рекомендация 32**

В законодательстве следует содействовать передаче любого спора, касающегося руководства деятельностью и функционирования ПОО, на разрешение в рамках механизмов альтернативного урегулирования споров.

Приложение II

Решение Комиссии Организации Объединенных Наций по праву международной торговли

В соответствии с порядком принятия решений ЮНСИТРАЛ в период пандемии COVID-19 Комиссия 8 июля 2021 года приняла следующее решение:

«Комиссия Организации Объединенных Наций по праву международной торговли,

ссылаясь на резолюцию 2205 (XXI) Генеральной Ассамблеи от 17 декабря 1966 года, которой Ассамблея учредила Комиссию Организации Объединенных Наций по праву международной торговли с целью содействовать прогрессивному согласованию и унификации права международной торговли в интересах всех народов, особенно в интересах развивающихся стран,

ссылаясь на резолюцию 70/1 Генеральной Ассамблеи от 25 сентября 2015 года, которой Ассамблея приняла Повестку дня в области устойчивого развития на период до 2030 года, которая поощряет официальное признание и развитие микро-, малых и средних предприятий и способствует расширению экономических прав и возможностей женщин,

отмечая, что микро-, малые и средние предприятия являются основой экономики во многих странах мира,

сознавая, что многие микро-, малые и средние предприятия имеют ограниченный переговорный потенциал и сталкиваются с рядом препятствий, многие из которых усугубляются деятельностью в неофициальном секторе экономики, упуская таким образом возможности роста, открываемые внутренним и международным рынками,

полагая, что законодательство об упрощенных формах предприятия, которое уменьшает формальности при создании микро-, малых и

средних предприятий, способствует их гибкой организации и функционированию и избавляет их от чрезмерного правового бремени, может служить им эффективной поддержкой на протяжении всего их жизненного цикла,

выражая надежду на то, что упрощенная правовая форма микро-, малых и средних предприятий могла бы также способствовать вовлечению в экономическую деятельность женщин и других предпринимателей, которые, возможно, сталкиваются с неблагоприятными культурными, институциональными и законодательными условиями, например молодежи и представителей этнических меньшинств,

будучи убеждена в том, что упрощенная правовая форма микро-, малых и средних предприятий может способствовать их переходу в официальный сектор, что повышает уровень регистрации ранее незарегистрированных предприятий, способствуя тем самым более строгому соблюдению требований законодательства и лучшей осведомленности общественности,

ссылаясь на ценные рекомендации (содержащиеся в *Руководстве ЮНСИТРАЛ для законодательных органов по основным принципам регистра предприятий* (2018 год)), которые Комиссия сформулировала в целях создания простой, эффективной и малозатратной регистрации предприятий для содействия созданию предприятий, в частности микро-, малых и средних предприятий,

ссылаясь также на данное Рабочей группе I (микро-, малые и средние предприятия) поручение разработать юридические стандарты, направленные на уменьшение числа правовых препятствий, с которыми сталкиваются микро-, малые и средние предприятия, в особенности в развивающихся странах, на протяжении своего жизненного цикла, и отмечая, что такую работу следует начинать с правовых вопросов, касающихся упрощения регистрации предприятий,

выражая признательность Рабочей группе I за работу по подготовке проекта руководства для законодательных органов по обществам ЮНСИТРАЛ с ограниченной ответственностью и приглашенным межправительственным и неправительственным организациям, занимающимся реформированием порядка создания предприятий, за их поддержку и участие в этой работе,

1. *принимает Руководство ЮНСИТРАЛ для законодательных органов по предприятиям с ограниченной ответственностью*, содержащееся в документе А/CN.9/1062, с изменениями, внесенными на ее пятьдесят

четвертой сессии, и поручает Секретариату отредактировать и окончательно доработать текст *Руководства для законодательных органов* с учетом этих изменений;

2. *просит* Генерального секретаря опубликовать *Руководство для законодательных органов* в рамках Серии текстов ЮНСИТРАЛ по вопросам ММСП на шести официальных языках Организации Объединенных Наций, в том числе в электронном виде, и препроводить его правительствам и другим заинтересованным органам вместе с любыми соответствующими информационными материалами, с тем чтобы сделать его широко известным и доступным;

3. *рекомендует* законодателям, директивным органам и другим соответствующим учреждениям и заинтересованным сторонам должным образом учитывать, в надлежащих случаях, *Руководство для законодательных органов*».

Предметный указатель¹⁰

Тема	Глава	Пункты
Большинство		
• определение	II F	Терминология
Ведение учета		
• ведение и предоставление отчетности ПОО	II L	141, 143
• право участников проверять отчетность	II L	144
• раскрытие информации	II L	142
Взнос		
• виды	II F	102
• неденежный ____	II F	103
• размер ____ и права и обязанности участнику	II D	69
• решение о ____	II F	101
	II F	104–105
Выход		
• компенсация прав исключенного участника	II I	130
• компенсация выходящему участнику	II I	128
• ____ по договоренности	II I	125
• ____ по разумной причине	II I	125–126
• разумный срок для выплаты компенсации	II I	127
• урегулирование споров	II I	129
Защита третьих сторон		
• информация для регистрации		см. Регистрация
• информация о бенефициарном владении		см. Регистрация
• ненадлежащее распределение средств		см. Распределение средств
• ограничение полномочий управляющего		см. Управляющие
• положения, от которых нельзя отступать	II C II G	61 108
Образование ПОО		
• момент возникновения	I B	50
• регистрация		см. Регистрация
• с одним участником	I B	45
• сфера деятельности ПОО	I A	26
Ограниченная ответственность		
• запрет государства работать в определенных регулируемых секторах	II A	27
• идентификация предприятий с ограниченной ответственностью ____	II A	42–43

¹⁰ Символ « ____ » заменяет формулировку основной темы, чтобы избежать повторения одной и той же формулировки в подтемах.

Тема	Глава	Пункты
• личная ответственность участников и управляющих	II А	35–36
• ограниченная ответственность участников ____	II А	32–34
• правосубъектность предприятия	II А	28–30
• разграничение активов участников и активов предприятия	II А	37
• разрешение государства работать в определенных секторах	II А	27
Организационные правила		
• определение		Терминология
• предание гласности ____	II С	68
• принятие ____ и внесение поправок	II D	72–73
• фиксация ____	II С	65–67
• форма	II С	64
Организация ПОО		
• см. Организационные правила		
Передача прав		
• всех или части ____	II Н	118
• ____ в случае смерти одного из его участников	II Н	120
• момент вступления в силу	II Н	119
• полная утрата трудоспособности или недееспособность участника	II Н	121
• производный договор	II Н	118
• стандартное положение	II Н	117
ПОО с одним участником		
• замена участника в ПОО с одним участником	II К	136
• образование и функционирование ПОО	II В	45
• продолжения существования ПОО		см. Передача прав
• юридическое лицо как единственный участник ПОО	II В	47
Преобразование (ПОО)		
• гарантии для защиты третьих сторон	II J	133
• перерегистрация ПОО	II J	133
• решение о ____	II J	131–132
Проверка [записей]		
• право участника на ____	II L	144
• условия и ограничения ____	II L	144
Прозрачность		
• ____ операций ПОО	I А	13
	II F	104
	II L	138, 142
• регистрация ПОО		см. Регистрация
• фиксация организационных правил		см. Организационные правила

Тема	Глава	Пункты
Распределение средств		
• виды _____	II G	107
• ненадлежащее _____	II G	108–110
• положения о восстановлении статус-кво	II G	111–114
• руководящие принципы _____	II G	106
Регистрация		
• вступление в силу _____	II B	51
• информация, необходимая для _____	II B	54, 56–57
• информация о бенефициарном владении	II B	58
• _____ названия ПОО	II A	44
• обновление зарегистрированной информации	II B	59
• общедоступность зарегистрированной информации	II B	60
• подтверждение личности управляющего (управляющих)	II B	55
• уведомление о _____	II B	52
Реструктуризация		
• определение		Терминология
• решение о _____	II D	72
	II J	131–132
Роспуск		
• завершение дел	II K	138–139
– _____ защита третьих сторон	II K	139
• события приводящие к _____	II K	134–137
Руководство для законодательных органов		
• отдельный правовой режим	I A	14–18
• положения, от которых участники ПОО могут отступить	I A	17
	II A	23–24
• положения, от которых участники ПОО не могут отступить	II A	25
• принцип «сначала подумай о малом»	I A	6, 12–13
– определенность и защита имущественных прав	I A	10
– контроль и управление	I A	11
– свобода, самостоятельность и гибкость	I A	7
– индивидуальность и узнаваемость	I A	9
– простота и доступность	I A	8
• свобода договора	II A	23–24
• упрощенные организационно-правовые формы для микро-, малых и средних предприятий (ММСП)	I A	2–4
• цель	I A	4–5
Структура управления ПОО		
• альтернативные структуры управления	II E	79
• ПОО, управляемое исключительно всеми его участниками	II D	74
	II F	81–84

Тема	Глава	Пункты
• ПОО, управляемое назначенными управляющими	II F	85–86
• решение о ____	II E	72
Требование о минимальном размере капитала		
• другие механизмы защиты кредиторов и третьих сторон	II A	39
• отсутствие требования о минимальном размере капитала	II A	40–41
• преимущества и недостатки	II A	38
Управляющий (управляющие)		
назначенный ____		Терминология
– споры между ____	II E	88
– недоступность ____	II E	86
• полномочия ____	II E	92–93
– ограничения или изменения ____	II E	94
• разрешенные виды деятельности ____	II E	100
• фидуциарные обязанности ____	II E	95
– нарушение ____	II E	96–97
• юридические требования к ____	II E	89–91
Урегулирование споров		
• альтернативные методы урегулирования споров	II M	146
– ограничения на использование АУС	II M	148
• другие механизмы для ____	II M	149
• коммерческие споры с третьими сторонами	II M	147
• споры участников	II M	146
Участник (участники)		
• ____ как управляющий (управляющие) ПОО	II E	81–84
– принятие решений участниками выступающими в качестве ____	II E	81–82
– упразднение участника ____	II E	83
• обязательства ____	II D	71
• ПОО как ____ другого ПОО	I B	49
• права ____	II D	70
• права ____ на принятие решений	II D	72–75
– единогласно	II D	75–76
	II J	132, 134
– квалифицированным большинством	II D	77
• правоспособность ____	II K	136
• равные права ____	II D	69
	II G	106
• физические лица в качестве ____	I B	48
• юридические лица в качестве ____	I B	46–47
Финансовая ведомость		
• ведение учета	II L	143
• определение		Терминология

Тема	Глава	Пункты
ЮНСИТРАЛ		
• Рекомендации для законодательных органов по вопросам несостоятельности микро- и малых предприятий	I A	1
• Руководство для законодательных органов по основным принципам регистра предприятий	II B	51–52, 54, 59
• Типовой закон об электронной торговле	II B	26
• Типовой закон о международном торговом арбитраже	II B	26

