



Генеральная Ассамблея

Distr.: Limited
9 September 2024
Russian
Original: English

Комиссия Организации Объединенных Наций
по праву международной торговли
Рабочая группа V (Законодательство о несостоятельности)
Шестьдесят пятая сессия
Вена, 16–20 декабря 2024 года

Гражданско-правовые аспекты отслеживания
и возвращения активов в рамках производства по делам
о несостоятельности

Записка Секретариата

Содержание

	Стр.
Введение.	2
Приложение	
Справочные материалы по вопросам отслеживания и возвращения активов в рамках производства по делам о несостоятельности	3



Введение

1. Справочная информация о проекте по вопросам отслеживания и возвращения активов (ОВА) в рамках производства по делам о несостоятельности, переданном Рабочей группе Комиссией на ее пятьдесят четвертой сессии, приводится в предварительной повестке дня шестьдесят пятой сессии Рабочей группы ([A/CN.9/WG.V/WP.195](#))¹. В приложении к настоящей записке содержится проект справочных материалов по вопросам отслеживания и возвращения активов в рамках производства по делам о несостоятельности, подготовленный на основе проектов, рассмотренных Рабочей группой на ее шестьдесят второй–шестьдесят четвертой сессиях ([A/CN.9/WG.V/WP.186](#), [A/CN.9/WG.V/WP.189](#) и [A/CN.9/WG.V/WP.192](#)), и включающий замечания, высказанные на шестьдесят четвертой сессии ([A/CN.9/1169](#), глава IV).
2. По итогам обсуждений в Рабочей группе на ее шестьдесят четвертой сессии из названия темы была исключена формулировка «в гражданско-правовом порядке», а проект справочных материалов представляется отдельно от инструментария для ускоренного отслеживания и возвращения активов в рамках производства по делам о несостоятельности ([A/CN.9/WG.V/WP.197](#)) ([A/CN.9/1169](#), пп. 38 и 39). На той сессии мнения разошлись по вопросу о том, следует ли объединить эти две отдельные части того, что, как ожидается, станет окончательным продуктом Рабочей группы по данной теме, в одной публикации и если да, то следует ли в таком случае изложить инструментарий сначала или в конце публикации. Рабочая группа отложила принятие окончательного решения по этому вопросу и, возможно, пожелает принять его на своей шестьдесят пятой сессии. В этой связи она, возможно, пожелает отметить, что на пятьдесят седьмой сессии в 2024 году Комиссия обсудила положение дел в связи с проектом по ОВА в Рабочей группе V и заслушала мнение о том, что для обеспечения практической ценности окончательного продукта ЮНСИТРАЛ по этой теме этот инструментарий должен был бы занимать первое и более заметное место в окончательном тексте и сопровождаться справочными материалами, подобно тому, как рекомендации сопровождаются комментарием в руководствах ЮНСИТРАЛ для законодательных органов².
3. Сноски, выделенные жирным шрифтом, указывают на источник изменений и на не решенные еще пока вопросы. Они будут исключены из окончательного текста. Другие сноски должны остаться в тексте.

¹ Официальные отчеты Генеральной Ассамблеи, семьдесят шестая сессия, Дополнение № 17 ([A/76/17](#)), пп. 215–217.

² Там же, семьдесят девятая сессия, Дополнение № 17 ([A/79/17](#)), п. 253.

Приложение

Справочные материалы по вопросам отслеживания и возвращения активов в рамках производства по делам о несостоятельности

Введение

- A. Сфера применения текста
- B. Предыстория
- C. Цель
- D. Глоссарий
- E. Правила толкования
- F. Структура текста

Глава I

Общие вопросы

- A. Что приводит к ОВА
- B. Различия в ОВА при ликвидации и при реорганизации
- C. Общие проблемы
 - 1. Финансирование
 - 2. Юрисдикция и применимое законодательство
 - 3. Расхождения в применимом законодательстве
 - a) Состав имущественной массы
 - b) Меры по ОВА
 - c) Доступ к ОВА
 - 4. Трансграничная координация и сотрудничество
 - 5. Цифровые аспекты

Глава II

Положения законодательства о несостоятельности, касающиеся ОВА

- A. Внутригосударственный контекст
 - 1. Профилактические меры
 - 2. Временные меры
 - 3. Стандарты открытия производства по делу о несостоятельности
 - 4. Уведомление об открытии производства
 - 5. Другие меры после открытия производства
 - (a) Мораторий
 - (b) Образование имущественной массы
 - (c) Меры контроля над имущественной массой в деле о несостоятельности
 - (d) Дополнительные меры
 - 6. Обязательства должника
 - 7. Обязательства третьих сторон
 - (a) Общие вопросы
 - (b) Правительственные учреждения
 - (c) Реестры
 - 8. Обязанности и полномочия управляющего в деле о несостоятельности
 - 9. Расторжение сделок
 - 10. Действия против директоров, акционеров и других лиц
 - (a) Случаи растраты, незаконного присвоения и другие подобные действия
 - (b) Проверка требований
 - (c) Расширение ответственности ((обратное) снятие корпоративной защиты)
 - (d) Приказы о долевом участии
 - (e) Материальная консолидация
 - (f) Процессуальная консолидация или координация
 - 11. Меры после закрытия производства

- В. Трансграничный контекст
 - 1. Возбуждение трансграничных процедур по ОВА
 - 2. Действия по ОВА в принимающем государстве
 - (а) Временные меры
 - (б) Признание и приведение в исполнение судебных решений по делам о несостоятельности
 - (с) Признание иностранного производства
 - (д) Полномочия иностранного представителя
 - (е) Судебная помощь
 - (ф) Координация судебной помощи в параллельных производствах
 - 3. Трансграничные сношения, сотрудничество и координация

Глава III

Гражданское судопроизводство

- А. Введение
- В. Меры по раскрытию информации
 - 1. Виды мер
 - 2. Условия применения
- С. Меры по защите активов
 - 1. Виды мер
 - 2. Условия применения
- Д. Общеприменимые гарантии
- Е. Трансграничные аспекты
 - 1. Юрисдикция
 - 2. Вручение документов за границей
 - 3. Сбор доказательств за границей
 - 4. Трансграничное признание и приведение в исполнение

Глава IV

Уголовное судопроизводство

- А. Введение
- В. Возмещение ущерба
- С. Доступ к материалам уголовного дела
- Д. Вступление в уголовное судопроизводство в качестве «гражданской стороны»
- Е. Трансграничные аспекты

Глава V

Другие вспомогательные механизмы

- А. Меры по раскрытию информации
- В. Требования соответствия
- С. Другое законодательство
 - 1. Законодательство об обеспеченных сделках
 - 2. Положения, касающиеся конкретных активов
 - 3. Законодательство об электронной торговле
 - (а) Хранение и обеспечение сохранности данных
 - (б) Данные в качестве доказательств
 - (с) Управление идентификационными данными (УИД) и удостоверительные услуги
- Д. Эффективное исполнительное производство и институциональные основы

Приложение

Реестры, в которых могут содержаться сведения, имеющие значение для ОВА

Введение

А. Сфера применения текста

1. Отслеживание и возвращение активов происходит в различных контекстах, например, при сборе налогов, урегулировании страховых случаев, семейных исках, исках по наследству и правопреемстве, исполнении договоров и уголовных разбирательствах. В настоящем тексте вопросы, возникающие в связи с отслеживанием и возвращением активов, рассматриваются только в контексте производства по делам о несостоятельности. Отслеживание и возвращение активов в рамках производства по делам о несостоятельности имеет свою специфику, обусловленную характером и целями производства по делу о несостоятельности как коллективного исполнительного производства.

2. «Отслеживание активов» в производстве по делам о несостоятельности — это процесс выявления и определения местонахождения активов, которые должны быть предметом производства по делу о несостоятельности, т. е. должны быть включены в имущественную массу. К таким активам относятся имущество, права и интересы должника, включая интересы должника в обремененных активах и активах, принадлежащих третьим сторонам (независимо от того, раскрыл ли и предоставил ли их должник в распоряжение имущественной массы); активы, приобретенные после открытия производства по делу о несостоятельности; и активы, возвращенные в результате расторжения сделок и других действий¹. «Возвращение активов» следует за процессом отслеживания активов и может пониматься как процесс возвращения в имущественную массу активов, которые к ней относятся.

3. Для целей настоящего текста и в соответствии с другими текстами ЮНСИТРАЛ о несостоятельности производство считается «производством по делу о несостоятельности», если оно в совокупности представляет собой коллективное производство (судебное или административное), открытое в соответствии с законодательством о несостоятельности (которое включает законодательство, регулирующее деятельность компаний), под контролем или надзором суда (в том числе в случае должника, сохраняющего владение), в отношении должника (физического или юридического лица), находящегося в сложном финансовом положении или являющегося несостоятельным, и с целью ликвидации или реорганизации такого должника как коммерческого субъекта². Любые другие разбирательства, которые не отвечают этим совокупным требованиям, выходят за рамки сферы применения настоящего текста³. Кроме того, в

¹ Руководство ЮНСИТРАЛ для законодательных органов по законодательству о несостоятельности (Руководство), рекомендация 35.

² Определение термина (и) в глоссарии во вводной части Руководства; статья 2 (а) Типового закона ЮНСИТРАЛ о признании и приведении в исполнение судебных решений, принятых в связи с производством по делам о несостоятельности (2018 год) (ТЗСРН); и статья 2 (h) Типового закона ЮНСИТРАЛ о несостоятельности предпринимательских групп (2019 год) (ТЗНПГ). По существу такое же определение понятия «иностранный производственный» содержится в статье 2 (а) Типового закона ЮНСИТРАЛ о трансграничной несостоятельности (1997 год) (ТЗТН). В Руководстве по принятию и толкованию ТЗТН, пп. 69–78, подробно разъясняется каждое требование.

³ Например, из сферы применения настоящего текста исключены следующие виды производства: а) производство по взысканию долга или управлению имуществом, возбужденное конкретным кредитором или группой кредиторов, или сбор активов в ходе обычного конкурсного производства или производства, организованного с целью консервации, которые не предусматривают мер по удовлетворению требований других кредиторов; б) судебное или административное производство в отношении платежеспособного субъекта, который стремится не реорганизовать свою финансовую деятельность, а скорее упразднить свой правовой статус; в) меры финансовой корректировки или соглашения, заключенные между должником и некоторыми из его кредиторов на чисто договорной основе в отношении некоторых долгов, если переговоры не приводят к открытию производства по делу о несостоятельности, проводимого в соответствии с законодательством о несостоятельности; [и d) производство, направленное

соответствии с другими текстами ЮНСИТРАЛ о несостоятельности, настоящий текст не охватывает особенности отслеживания и возвращения в имущественную массу активов финансовых, страховых и перестраховочных учреждений и других организаций, на которые распространяется специальный режим несостоятельности (например, организаций, действующих на основании публичного права), а также несостоятельности физических лиц и потребителей.

В. Предыстория

4. Проект основывается на предложениях о том, чтобы ЮНСИТРАЛ подготовил набор возможных вариантов для принятия в качестве внутреннего законодательства в юрисдикционных системах, которые заинтересованы в расширении трансграничного сотрудничества в области отслеживания и возвращения активов в рамках производства по делам о несостоятельности⁴. Эти предложения обсуждались на Международном коллоквиуме (Вена, 6 декабря 2019 года)⁵ и в Комиссии, прежде чем они были переданы Комиссией ее Рабочей группе V (Законодательство о несостоятельности) в 2021 году⁶. В ходе этих обсуждений было признано, что адекватные средства для отслеживания и возвращения активов в имущественную массу могут быть доступны не во всех государствах, в то время как доступ к существующим средствам, в частности для иностранцев, может быть неэффективным и недейственным. Были также признаны сложности, возникающие при отслеживании и возвращении активов в цифровой среде из-за легкости перемещения цифровых активов и мгновенного заключения множественных и многочисленных сделок, стороны которых невозможно идентифицировать (оперативно или легко).

5. Рабочая группа работала над этим проектом в ходе своих пятьдесят девятой — ... сессий с 2021 по ... год⁷. Результатом этой работы стали настоящие справочные материалы и инструментарий для ускоренного отслеживания и возвращения активов в рамках производства по делам о несостоятельности. На своей [будет указано] сессии Комиссия рассмотрела оба текста и приняла их вместе в качестве своих методических материалов по этой теме под названием «Отслеживание и возвращение активов в рамках производства по делам о несостоятельности: инструментарий и справочные материалы»⁸.

исключительно на предотвращение распыления и утраты активов, а не на ликвидацию или реорганизацию имущественной массы, а также производство, призванное предотвратить причинение ущерба инвесторам, а не всем кредиторам (например, ликвидация на справедливых и равноправных основаниях и другие виды производства по делам о несостоятельности, которое может быть открыто в некоторых юрисдикционных системах в качестве меры корпоративного управления или меры по возмещению ущерба, причиненного в результате мошенничества).] **Рабочая группа, возможно, пожелает, подтвердить, следует ли оставить пункт (d) в данной сноске.**

⁴ A/CN.9/WG.V/WP.154 и A/CN.9/996.

⁵ A/CN.9/1008.

⁶ *Официальные отчеты Генеральной Ассамблеи, семьдесят третья сессия, Дополнение № 17 (A/73/17)*, пп. 250 и 253 (d); там же, *семьдесят четвертая сессия, Дополнение № 17 (A/74/17)*, пп. 200–203; там же, *семьдесят пятая сессия, Дополнение № 17 (A/75/17)*, часть вторая, пп. 62–65; и там же, *семьдесят шестая сессия, Дополнение № 17 (A/76/17)*, пп. 215–217.

⁷ Доклады Рабочей группы о работе сессий, на которых рассматривалась данная тема, см. документы A/CN.9/1088, A/CN.9/1094, A/CN.9/1126, A/CN.9/1133, A/CN.9/1163, A/CN.9/1169 [будет дополнено].

⁸ [Будет дополнено]. A/CN.9/1169, п. 39.

С. Цель

6. Справочные материалы были подготовлены как не имеющий директивного характера источник информации о мерах, принимаемых в разных юрисдикционных системах в целях обеспечения возможности отслеживания и возвращения активов в рамках производства по делам о несостоятельности как внутри страны, так и за ее пределами, облегчения и ускорения связанных с этим процедур. Этими материалами могут воспользоваться судьи, специалисты-практики, а также соответствующие государственные органы, желающие оценить наличие, доступность, эффективность и действенность своей внутренней правовой и институциональной системы отслеживания и возвращения активов при производстве по делам о несостоятельности, и внести любые необходимые изменения с учетом возникающих проблем и возможностей.

7. В справочных материалах рассматриваются вопросы отслеживания и возвращения активов в рамках производства по делам о несостоятельности, главным образом в контексте защиты, сохранения и максимального увеличения стоимости имущественной массы в интересах всех кредиторов и других заинтересованных сторон, включая должника и его сотрудников. При этом, однако, где это необходимо, подчеркивается важность отслеживания и возвращения активов в рамках производства по делам о несостоятельности для достижения более широких социально-экономических целей, в том числе целей содействия обеспечению верховенства права, надлежащего управления, поощрения инвестиций и создания благоприятной торговой и деловой среды.

8. Как признала Комиссия, когда данный проект был передан Рабочей группе⁹, результаты работы ЮНСИТРАЛ над этим проектом могут оказаться полезными в других областях права, связанных с отслеживанием и возвращением активов.

D. Глоссарий

9. В настоящих справочных материалах приводимые ниже термины имеют следующее значение¹⁰:

<i>Actio pauliana</i> (или «паулианов иск»)	Средство правовой защиты, встречающееся в странах гражданского права, которое позволяет кредиторам оспаривать и расторгать сделки, совершенные должником, которые являются мошенническими или наносят ущерб их интересам (например, передача активов, в результате которой должник становится неплатежеспособным или снижается его способность выполнять свои финансовые обязательства перед кредиторами).
Активы должника	Имущество, права и интересы должника, включая права и интересы в имуществе, будь то находящемся или не находящемся во владении должника, материальном или нематериальном, движимом или недвижимом, включая интересы должника в обремененных активах или в активах, принадлежащих третьим сторонам.
Меры по защите активов	Включают мораторий (см. ниже) и другие действия, направленные на защиту и сохранение актива или его стоимости.
Меры по возвращению активов	Включают расторжение сделок (см. ниже) и другие действия, направленные на возвращение активов, подлежащих включению в

⁹ Официальные отчеты Генеральной Ассамблеи, семьдесят шестая сессия, Дополнение № 17 (A/76/17), п. 217.

¹⁰ Многие термины в настоящем глоссарии основаны на соответствующих терминах, используемых в других текстах ЮНСИТРАЛ по вопросам несостоятельности, или заимствованы из них.

	имущественную массу, или их стоимости.
Расторжение сделок	Действия, предпринятые в соответствии с положениями законодательства о несостоятельности, позволяющие аннулировать сделки, связанные с передачей активов или принятием обязательств до открытия производства по делу о несостоятельности, или иным образом лишать их силы и возвращать любые такие переданные активы или их стоимость в общих интересах кредиторов.
Центр основных интересов должника (ЦОИ)	Место, а) в котором осуществляется центральное управление должника и б) которое может быть легко установлено кредиторами.
Требование	Право на платеж из имущественной массы должника, возникающее будь то из задолженности, договора или другого вида юридических обязательств, будь то на заранее установленную или не установленную сумму, с наступившим или не наступившим сроком погашения, оспариваемое или неоспариваемое, обеспеченное или необеспеченное, фиксированное или условное. В некоторых государствах признается правоспособность или право, если они допускаются применимым законодательством, обращать взыскание на активы должника в порядке предъявления требования.
Открытие производства по делу о несостоятельности	Дата фактического начала производства по делу о несостоятельности, установленная будь то законом или судебным решением.
Подразумеваемая доверительная собственность	Средство справедливой правовой защиты, встречающееся главным образом в юрисдикционных системах общего права и предназначенное для ситуаций, когда одна сторона незаконно приобрела или удерживает имущество, которое по совести и справедливости должно принадлежать другой стороне (например, когда имущество приобретено мошенническим путем или в результате нарушения фидуциарной обязанности или по ошибке). В юрисдикционных системах гражданского права аналогичные результаты достигаются, например, с помощью средств правовой защиты против неосновательного обогащения и средств реституции.
Суд	В зависимости от контекста этот термин может относиться к судебному или иному органу: а) компетентному проводить производство по делам о несостоятельности, осуществлять контроль или надзор за ним; или б) который имеет судебные или другие функции в отношении конкретного действия (например, урегулирования оспариваемых требований, управления процедурой расторжения сделок, признания иностранного (планового) производства, признания и приведения в исполнение судебных решений (по делам о несостоятельности) и сотрудничества с иностранными судами и иностранными представителями или представителями группы. Если этого требует контекст, используется соответствующее определение.
Кредитор	Физическое или юридическое лицо, обладающее требованием к должнику, которое возникло при открытии производства по делу о несостоятельности или до его открытия. Как правило, этот термин охватывает кредиторов в государстве суда и иностранных кредиторов.
Комитет кредиторов	Представительный орган кредиторов, назначаемый в соответствии с законодательством о несостоятельности и обладающий консультативными и иными полномочиями, как они оговорены в законодательстве о несостоятельности.

Должник, сохраняющий владение	Должник, который по решению суда сохраняет контроль над коммерческим предприятием после открытия производства по делу о несостоятельности, в результате чего суд не назначает управляющего в деле о несостоятельности или назначает его для выполнения определенных судом ограниченных функций (например, для совершения действий по расторжению или для оказания помощи должнику, сохраняющему владение, или надзора за ним).
Директора	Лица, осуществляющие фактический контроль над предприятием должника, включая официально назначенных директоров, а также фактических и теневых директоров.
Освобождение от обязательств	Освобождение должника от требований, урегулированных в рамках производства по делу о несостоятельности.
Меры по раскрытию информации	Включают в себя меры по обеспечению опроса свидетелей, сбору доказательств и другие меры, направленные на получение информации в отношении активов, деловых операций, прав, обязательств или ответственности должника. ¹¹
Реализация активов	Любое средство передачи или отчуждения активов или интересов в активах, будь то полностью или частично.
Обремененные активы	Активы, в отношении которых кредитор получил обеспечительный интерес.
Предприятие	Любой субъект, независимо от его юридической формы, который занимается экономической деятельностью и на которого может распространяться действие законодательства о несостоятельности.
Предпринимательская группа	Два или более предприятий, которые связаны между собой отношениями контроля или существенными отношениями собственности. В данном контексте контроль означает способность прямо или косвенно определять оперативную и финансовую стратегию предприятия.
Член предпринимательской группы	Предприятие, которое образует часть предпринимательской группы.
Акционер	Держатель выпущенных акций или обладатель аналогичного интереса, представляющего собой требование собственности на часть капитала предприятия.
Ex parte	Без уведомления должника или другой затрагиваемой стороны ¹² .
Иностранное производство	Коллективное судебное или административное производство — включая временное производство, — которое проводится в иностранном государстве в соответствии с законодательным актом, касающимся несостоятельности, и в рамках которого активы и коммерческие операции должника подлежат контролю или надзору со стороны иностранного суда в целях реорганизации или ликвидации.
Иностранный представитель	Лицо или учреждение — включая лицо или учреждение, назначенное на временной основе, — которое в рамках иностранного производства уполномочено управлять реорганизацией или ликвидацией активов или коммерческих операций должника или совершать действия в качестве представителя иностранного производ-

¹¹ A/CN.9/1169, п. 13.¹² Там же.

	ства. Это определение является достаточно широким и включает должника, сохраняющего владение (см. выше), с учетом обязательств по представлению отчетности и других обязательств, которые могут возложены на должника, сохраняющего владение, чтобы снизить риск коллизии между собственными интересами должника и его обязанностями в качестве иностранного представителя.
Решение, применимое к несостоятельности группы	Предложение или комплект предложений, выработанных в ходе планового производства для реорганизации, продажи или ликвидации некоторых или всех активов или операций одного или нескольких членов предпринимательской группы в целях защиты, сохранения, реализации или увеличения общей совокупной стоимости этих членов предпринимательской группы.
Представитель группы	Лицо или учреждение — включая лицо или учреждение, назначенное на временной основе, — которое уполномочено действовать в качестве представителя планового производства.
В закрытом судебном заседании	В закрытом режиме, без посторонних.
Имущественная масса в деле о несостоятельности	Активы должника, которые могут являться предметом производства по делу о несостоятельности.
Производство по делу о несостоятельности	Коллективное производство, подлежащее надзору суда, в целях либо реорганизации, либо ликвидации.
Судебное решение, принятое в связи с производством по делу о несостоятельности	Судебное решение, которое является следствием производства по делу о несостоятельности или существенно связано с ним, независимо от того, закрыто ли это производство по делу о несостоятельности.
Управляющий в деле о несостоятельности	В зависимости от контекста этот термин может относиться к: а) лицу или учреждению — включая лицо или учреждение, назначенное на временной основе, — которое в рамках производства по делу о несостоятельности уполномочено управлять реорганизацией или ликвидацией имущественной массы; или б) любому независимому специалисту, физическому или юридическому лицу соответствующей квалификации, независимому от должника, кредиторов и других заинтересованных сторон, назначаемому судом для выполнения одной или нескольких задач, связанных с производством по делу о несостоятельности.
Судебное решение	Любое решение независимо от его названия (постановление или предписание и определение издержек и расходов, но исключая временную обеспечительную меру), вынесенное судом или административным органом, при условии, что административное решение имеет ту же силу, что и решение суда.
<i>Lex fori concursus</i>	Законодательство государства, в котором открыто производство по делу о несостоятельности.
Срок исковой давности	Определенный законодательством срок, по истечении которого право на предъявление требования прекращается.
Ликвидация	Производство для продажи и реализации активов с целью распределения среди кредиторов в соответствии с законодательством о несостоятельности.
Основное производство	Производство по делу о несостоятельности, осуществляемое в

	государстве, в котором находится ЦОИ должника (см. выше).
Меры по неразглашению информации	Ограничения на раскрытие информации (например, о деле или о рассматриваемых или предписанных судебных мерах, в частности мерах по раскрытию информации или мерах по защите активов), за исключением случаев, когда имеются оговоренные условия для раскрытия информации (например, доступ к материалам дела может предоставляться только уполномоченным лицам). Их действие может распространяться непосредственно на меры по неразглашению информации.
Неосновное производство	Производство по делу о несостоятельности, иное чем основное производство, осуществляемое в государстве, в котором находится коммерческое предприятие должника, т. е. в любом месте операций, в котором должник осуществляет не носящую временного характера экономическую деятельность, охватывающую людей и товары или услуги.
Обычные коммерческие операции	Речь идет о сделках, соответствующих: а) операциям коммерческого предприятия должника до открытия производства по делу о несостоятельности; и б) обычным коммерческим условиям (например, обычные платежи и договоры аренды, коммунальные услуги и материалы, необходимые для функционирования предприятия, но не сделки, направленные на незаконные или ненадлежащие цели).
Сделки, выходящие за рамки обычных коммерческих операций	Речь идет о сделках, для которых требуется (предварительное) разрешение суда, управляющего в деле о несостоятельности или кредиторов, в зависимости от обстоятельств (например, передача права собственности на важный актив имущественной массы или его залог).
Заинтересованная сторона	Любая сторона, права, обязательства или интересы которой затрагиваются производством по делу о несостоятельности или конкретными вопросами в рамках производства по делу о несостоятельности, включая должника, управляющего в деле о несостоятельности, кредитора, держателя обыкновенных акций, комитет кредиторов, правительственный орган или любое другое лицо, затронутое таким образом. Не предполагается, что лица, имеющие отдаленные или неопределенные интересы, затрагиваемые производством по делу о несостоятельности, будут считаться заинтересованной стороной.
Плановое производство	Основное производство, открытое в отношении члена предпринимательской группы, при условии, что: а) в этом основном производстве участвует или участвуют один или несколько других членов предпринимательской группы с целью выработки и осуществления решения, примененного к несостоятельности группы; б) член предпринимательской группы, который является объектом этого основного производства, по всей вероятности, будет являться необходимым и неотъемлемым участником этого решения, примененного к несостоятельности группы; и с) назначен представитель группы. С учетом этих требований суд может признать в качестве планового производства производство, которое было одобрено судом, обладающим юрисдикцией в отношении основного производства по делу о несостоятельности члена предпринимательской группы, с целью выработки решения, примененного к несостоятельности группы.
Преференция	Сделка, вследствие которой кредитор получает преимущество или ненадлежащий платеж.

Временный управляющий в деле о несостоятельности	Лицо, назначенное судом для выполнения определенных функций в отношении должника, его активов и операций в период между подачей заявления об открытии производства по делу о несостоятельности и открытием производства по делу о несостоятельности. В некоторых государствах при определенных обстоятельствах может быть назначен временный управляющий в деле о несостоятельности до подачи заявления об открытии производства по делу о несостоятельности.
Временные меры	Меры, принимаемые судом в период между подачей заявления об открытии производства по делу о несостоятельности и открытием производства по делу о несостоятельности. В некоторых государствах при определенных обстоятельствах такие меры могут быть приняты до подачи заявления об открытии производства по делу о несостоятельности.
Реестр	Перечень, в который вносятся данные.
Регистратор	Лицо, которое управляет реестром.
Регистр	Организация, которая ведет реестр.
Лица, связанные с должником	Применительно к должнику, являющемуся юридическим лицом, в круг лиц, связанных с должником, включаются: а) лицо, которое в состоянии или было в состоянии контролировать должника; и b) материнская или дочерняя компания, партнер или филиал. Применительно к должнику, являющемуся индивидуальным предпринимателем, в круг лиц, связанных с должником, включаются лица, связанные с должником родственными или свойственными отношениями. Суд может признать лицами, связанными с должником, других лиц или группу лиц в любом сочетании, например любого соучастника в сокрытии активов.
Реорганизация	Процедура, с помощью которой финансовое благополучие и жизнеспособность коммерческого предприятия должника могут быть восстановлены и деловые операции такого предприятия могут быть продолжены за счет применения различных методов, которые могут включать списание долгов, пересмотр сроков погашения задолженности, конверсию задолженности в акции и продажу коммерческого предприятия (или его частей) в качестве функционирующей хозяйственной единицы.
Поиск	Процесс, целью которого является нахождение информации или активов (например, обыск помещений в целях обнаружения активов или деловой документации или поиск информации, относящейся к должнику и его активам, или самих активов (например, цифровых активов) в реестрах, базах данных и других компьютерных записях или системах).
Обеспеченное требование	Требование, подкрепляемое обеспечительным интересом, принятым в качестве гарантии долга, подлежащее принудительному исполнению в случае неисполнения со стороны должника.
Обеспеченный кредитор	Кредитор, обладающий обеспеченным требованием.
Обеспечительный интерес	Право в обремененных активах, обеспечивающее платеж или иное исполнение одного или нескольких обязательств.
Мораторий	Мера, которая предотвращает возбуждение — или приостанавливает продолжение — судебных, административных или других индивидуальных действий в отношении активов, прав, обязательств или ответственности должника, включая действия, направленные

на придание обеспечительному интересу силы в отношении третьих сторон или на принудительную реализацию обеспечительного интереса; и предотвращает взыскание в отношении активов, входящих в имущественную массу, прекращение какого-либо договора с должником и передачу, обременение или иное отчуждение применительно к любым активам или правам, входящим в имущественную массу.

Материальная консолидация

Режим, при котором активы и пассивы двух или более лиц рассматриваются как часть единой имущественной массы в деле о несостоятельности.

Подозрительный период

Период, к которому относятся некоторые сделки, которые могут подлежать расторжению (см. выше). Он рассчитывается ретроактивно с даты подачи заявления об открытии производства по делу о несостоятельности, с даты обнаружения скрытой сделки или с даты регистрации информации о расторжении сделки в публичных реестрах. В случае материальной консолидации могут применяться специальные правила для расчета подозрительного периода. Продолжительность подозрительного периода может различаться в зависимости от государства и обычно больше для сделок с лицами, связанными с должником.

Отслеживание

Непрерывный процесс, целью которого является установление данных о перемещении или состоянии актива или части информации в течение неопределенного периода времени и в разных местах, часто в режиме реального времени (например, местонахождение груза или движение денежных средств).

Конечное бенефициарное владение (КБВ)

Физические лица, которые являются конечными получателями выгоды от предприятия (см. выше), независимо от вида контроля и количества вовлеченных посредников (например, трастов, фондов, партнерств и других механизмов). В разных юрисдикционных системах установлены разные пороговые значения для определения и идентификации КБВ.

Несанкционированные сделки

Сделки, заключенные в ходе производства по делу о несостоятельности без необходимого (предварительного) разрешения суда, управляющего в деле о несостоятельности или кредиторов, в зависимости от обстоятельств. Такие сделки необязательно должны быть мошенническими, т. е. заключенными умышленно с целью обмана кредиторов¹³.

10. В настоящем тексте используются следующие дополнительные сокращения и краткие термины:

ОВА

отслеживание и возвращение активов в рамках производства по делам о несостоятельности

ЕС

Европейский союз

Руководство

Руководство ЮНСИТРАЛ для законодательных органов по вопросам законодательства о несостоятельности¹⁴

¹³ Там же.

¹⁴ Части первая и вторая (2004 год), издание Организации Объединенных Наций, в продаже под номером R.05.V.10; часть третья о режиме предпринимательских групп при несостоятельности (2010 год), издание Организации Объединенных Наций, в продаже под номером R.12.V.16; часть четвертая об обязанностях директоров в период, предшествующий несостоятельности (в том числе в предпринимательских группах) (2019 год), издание Организации Объединенных Наций, в продаже под номером R.13.V.10; часть пятая о законодательстве о несостоятельности для микро- и малых предприятий

ТЗТН	Типовой закон ЮНСИТРАЛ о трансграничной несостоятельности (1997 год) ¹⁵
ТЗНПГ	Типовой закон ЮНСИТРАЛ о несостоятельности предпринимательских групп (2019 год) ¹⁶
ТЗСРН	Типовой закон ЮНСИТРАЛ о признании и приведении в исполнение судебных решений по делам о несостоятельности (2018 год) ¹⁷
ММП	микро- или малые предприятия, включая индивидуальных предпринимателей
Инструментарий	Инструментарий для ускоренного отслеживания и возвращения активов в рамках производства по делам о несостоятельности, принятый ЮНСИТРАЛ вместе с настоящими справочными материалами.

Е. Правила толкования

11. Применяются следующие правила толкования: использование слов «должен», «следует» или аналогичных слов, носящих предписательный характер, предназначены для обозначения действий, требуемых или рекомендуемых в соответствии с правовой базой ЮНСИТРАЛ или другой применимой международной правовой базой; использование союза «или» не предполагает исключения других вариантов; использование единственного числа не исключает множественного числа; и использование слов «включает», «включая», «такой как» и «например» не предполагает указания на исчерпывающий перечень. Ссылки на «лицо» следует толковать как охватывающие и физических, и юридических лиц, если контекст не предполагает иное. Ссылки на рекомендации и части первую–пятую в сносках следует понимать как ссылки на рекомендации и части Руководства, если не указано иное.

Е. Структура текста

12. Настоящие справочные материалы организованы следующим образом:

- а) в главе I рассматриваются общие вопросы, возникающие в связи с ОВА;
- б) в главе II рассматриваются положения законодательства о несостоятельности, касающиеся ОВА;
- в) в главе III рассматривается важность гражданского судопроизводства для ОВА;
- г) в главе IV рассматривается важность уголовного судопроизводства для ОВА;
- д) глава V завершает текст кратким обзором других областей права, имеющих отношение к ОВА.

(2021 год), издание Организации Объединенных Наций, в продаже под номером R.22.V.19. Доступно по адресу https://uncitral.un.org/ru/texts/insolvency/legislativeguides/insolvency_law.

¹⁵ Издание Организации Объединенных Наций, в продаже под номером R.14.V.2. Доступно по адресу https://uncitral.un.org/ru/texts/insolvency/modellaw/cross-border_insolvency.

¹⁶ Издание Организации Объединенных Наций, в продаже под номером R.20.V.3. Доступно по адресу <https://uncitral.un.org/ru/MLEGI>.

¹⁷ Издание Организации Объединенных Наций, в продаже под номером R.19.V.8. Доступно по адресу <https://uncitral.un.org/ru/texts/insolvency/modellaw/mlj>.

13. Настоящие справочные материалы следует читать вместе с Инструментарием, который, как и справочные материалы, был подготовлен как текст, не имеющий предписательного характера, но имеющий конкретную цель — дать руководящие указания политикам и законодателям, стремящимся усовершенствовать свою систему ОВА, включив в нее инструменты, позволяющие ускорить процедуры ОВА.

Глава I

Общие вопросы

А. Что приводит к ОВА

14. В тех случаях, когда должник в целом не способен или будет не способен оплатить свои долги по наступлении сроков их погашения или когда его обязательства превышают стоимость его активов, производство по делу о несостоятельности обеспечивает механизмы для коллективного рассмотрения требований кредиторов в отношении должника и его имущественной массы. Основопологающими принципами такого производства являются признание существующих прав кредиторов и справедливый режим для кредиторов, находящихся в аналогичном положении, с тем чтобы они получали распределение средств по своим требованиям в соответствии с их относительной очередностью и интересами.

15. ОВА является средством достижения одной из основных целей производства по делу о несостоятельности — защиты, сохранения и максимизации стоимости имущественной массы в деле о несостоятельности, чтобы кредиторы могли получить максимально возможное распределение в рамках производства по делу о несостоятельности. Деятельность в рамках ОВА обеспечивается и поддерживается всей системой законодательства о несостоятельности, в том числе предусматриваемые ею меры, направленные на: а) выявление, сбор и возвращение как можно большего количества активов имущественной массы в деле о несостоятельности как можно быстрее и с наименьшими затратами; б) сдерживание действий, наносящих ущерб коллективным интересам кредиторов, в период, предшествующий несостоятельности, и во время производства по делу о несостоятельности; и с) в тех случаях, когда такие действия предпринимались, на их своевременное обнаружение и устранение, а также эффективное и полное восстановление целостности имущественной массы. Кроме того, ОВА часто осуществляется с более широкими целями, например обеспечения верховенства права, с опорой на другие законы, в том числе эффективные режимы правоприменения и санкции, не относящиеся к законодательству о несостоятельности, которые дополняют, расширяют и усиливают меры, предусмотренные законодательством о несостоятельности¹⁸.

В. Различия в ОВА при ликвидации и при реорганизации

16. Производство по делу о несостоятельности обычно принимает форму ликвидации или реорганизации. Различия в ОВА в рамках этих производств объясняются отличительными особенностями этих видов производства, хотя между ними есть и много общего. Например, ОВА в рамках обоих производств преследует схожие цели, может быть в равной степени срочным, может требовать разрешения суда, управляющего в деле о несостоятельности или кредиторов, в зависимости от обстоятельств, и осуществляется, как правило, управляющим в деле о несостоятельности от имени имущественной массы.

17. Целью ликвидационного производства является ликвидация несостоятельного предприятия, а также продажа и реализация активов имущественной массы в деле о несостоятельности для максимально оперативного распределения средств между кредиторами. Вследствие этого охват ОВА при ликвидации является всеобъемлющим, если только определенные соображения, такие как отсутствие финансирования, не требуют ограничения охвата конкретными активами.

¹⁸ A/CN.9/1169, п. 18 (а).

18. Целью реорганизации является восстановление финансового благополучия и жизнеспособности должника, чтобы он мог продолжить свою деятельность. Всеобъемлющее ОВА для этой цели может не понадобиться и может оказаться нежелательным, например, при наличии должника, сохраняющего владение, или возможным, например, если реорганизация была начата в отношении платежеспособного должника. При реорганизации ОВА обычно нацелено не только на мошеннические сделки и сделки с лицами, связанными с должником, но и на конкретный актив, жизненно важный для своевременной и успешной реорганизации и поддержания жизнеспособности бизнеса, например, для привлечения финансирования после открытия производства или обеспечения принятия плана реорганизации всеми заинтересованными кредиторами. При наличии должника, сохраняющего владение, для устранения любой коллизии интересов можно назначить управляющего в деле о несостоятельности для осуществления таких целенаправленных действий по ОВА или их осуществление может быть поручено трастовому фонду.

19. На ранней стадии производства по делу о несостоятельности необходимость принятия конкретных мер по ОВА или результаты ОВА могут повлиять на решение суда о том, начинать ли ликвидационное или реорганизационное производство и вводить ли режим должника, сохраняющего владение, или другой режим¹⁹. На более поздних этапах производства по делам о несостоятельности необходимость принятия конкретных мер по ОВА или результаты ОВА могут привести к преобразованию производства (например, реорганизационного производства в ликвидационное производство или наоборот) или же к изменению первоначально установленного режима (например, замене режима должника, сохраняющего владение, полным отстранением должника, если, например, будут обнаружены мошеннические сделки).

20. Процедуры ликвидации и реорганизации могут иметь свои различия²⁰. И этими различиями может быть обусловлено применение тех или иных определенных подходов к ОВА. Например, при упрощенной ликвидации или реорганизации сфера охвата ОВА в силу характера этих процедур будет, скорее всего, весьма ограниченной. Для совершения более сложных действий по ОВА потребуется преобразовать упрощенное производство по делу о несостоятельности в стандартное производство по делу о несостоятельности²¹.

С. Общие проблемы

21. Во всем мире в связи с ОВА возникают одни и те же проблемы, в частности нехватка средств для финансирования действий по ОВА, все более изощренные действия мошенников, использование более сложных структур владения активами, которые замедляют и усложняют ОВА, нерешенные правовые вопросы, бюрократические препоны и проволочки. В контексте трансграничных мер по ОВА возникают дополнительные проблемы, например различия в применимом законодательстве. Некоторые из этих проблем рассматриваются в нижеследующих разделах со ссылкой на рекомендуемые ЮНСИТРАЛ подходы к их решению.

1. Финансирование

22. В имущественной массе часто отсутствуют средства для финансирования ОВА, что может являться следствием распыления активов должника до откры-

¹⁹ Рекомендация 112. Там же, п. 18 (b).

²⁰ Например, часть пятая Руководства предусматривает упрощенную процедуру ликвидации и реорганизации для МСП; а рекомендации 160–168 Руководства содержат положения об ускоренном реорганизационном производстве.

²¹ Рекомендации 316, 337 и 367 и комментарии к ним. В этом контексте особое значение имеет процедура, не связанная с продажей или отчуждением активов и распределением поступлений, предусмотренная рекомендациями 335–337 Руководства.

тия производства по делу о несостоятельности. Поэтому принципиальный вопрос, стоящий перед государствами, заключается в том, следует ли во всех случаях проводить хотя бы на базовом уровне расследование причин несостоятельности предприятий и отсутствия средств в имущественной массе. В противном случае мошенническое распыление активов и другие неправомерные действия, которые привели к несостоятельности, в том числе, возможно, по вине директоров, могут остаться без внимания, и меры по расторжению сделок и другие средства правовой защиты, предусмотренные законодательством о несостоятельности, которые не существуют вне рамок производства по делу о несостоятельности, не будут использоваться. В результате не удастся обнаружить и вернуть активы, которые должны быть частью имущественной массы.

23. С учетом соответствующих рекомендаций, содержащихся в Руководстве, законодательство о несостоятельности должно регулировать производство по делам о несостоятельности в отношении всех должников, осуществляющих экономическую деятельность²², и предусматривать механизмы покрытия расходов на ведение производства по делу о несостоятельности, когда активы и источники доходов должника недостаточны для покрытия таких расходов²³.

24. Законодательство о несостоятельности может предусматривать разные подходы к решению проблемы финансирования ОВА, например, взимание дополнительной платы с кредиторов для финансирования ОВА, создание публичного учреждения или использование существующего учреждения для осуществления ОВА и создание фонда, из которого могут покрываться расходы на ОВА. Кроме того, законодательство может разрешать кредитору или группе кредиторов авансировать сумму, соответствующую приблизительным расходам на ОВА, при условии получения разрешения суда, управляющего в деле о несостоятельности или других кредиторов. Кредиторы обычно готовы пойти на это, если они считают, что таким образом можно будет вернуть актив значительной стоимости. Если кредиторы не желают инвестировать время и ресурсы в ОВА, законодательство может допускать привлечение финансирования из других источников при условии получения разрешения суда и обеспечения других гарантий. Чтобы стимулировать предоставление альтернативного финансирования для ОВА, в некоторых государствах предусматривается, что возвращенные активы или их стоимость могут быть использованы в первую очередь для удовлетворения требований финансирующей стороны, и только оставшаяся часть пойдет в имущественную массу при условии представления подробной отчетности. Другой подход заключается в возмещении в приоритетном порядке за счет имущественной массы только расходов и издержек успешного ОВА, в пределах любого лимита, установленного в законодательстве.

25. Прежде чем санкционировать альтернативные механизмы финансирования, суду может потребоваться оценить их последствия с точки зрения равного режима для всех кредиторов, находящихся в одинаковом положении, защиты всех заинтересованных сторон, других аспектов, связанных с ведением производства по делу о несостоятельности, и его результатов. Суд может отказать в выдаче разрешения, если, например, могут возникнуть проблемы, задержки и другие препятствия для эффективного и результативного управления производством. Другие гарантии включают: а) полное раскрытие информации о запланированном альтернативном механизме финансирования, а также о действиях и расходах, которые, как ожидается, будут финансироваться из этого альтернативного источника; б) требование обращаться к другим потенциальным спонсорам, включая других кредиторов; в) надзор за фактически предпринятыми действиями и понесенными расходами в рамках предоставленного финансирования, включая оценку их обоснованности и необходимости; и д) установление кодекса поведения для финансирующих сторон. При привле-

²² Рекомендации 8 и 9.

²³ Рекомендации 26, 95, 125, 280 и 316.

чении кредиторов или внешних субъектов к обеспечению финансирования ОВА учитываются также более широкие публичные интересы.

26. Законодательство о несостоятельности может предусматривать другие подходы к осуществлению ОВА, например, при условии предварительного уведомления кредиторов, продажу или уступку требований третьим сторонам, чтобы эти стороны могли предпринять действия от своего имени. Последний вариант может принести многочисленные выгоды для имущественной массы в деле о несостоятельности, включая немедленную выплату в пользу имущественной массы в деле о несостоятельности.

2. Юрисдикция и применимое законодательство

27. Должник может попадать под действие законодательства о несостоятельности более чем одного государства, в результате чего в отношении одного и того же должника может быть открыто более одного производства по делу о несостоятельности. Каждое такое параллельное производство будет иметь свои собственные правила по таким связанным с ОВА вопросам, как состав имущественной массы и расторжение сделок (см. далее ниже). Кроме того, в результате применения различных связующих факторов²⁴ на юрисдикцию в отношении конкретного действия по ОВА могут претендовать несколько судов. Некоторые государства могут заявлять об исключительной или экстерриториальной юрисдикции в отношении конкретного действия по ОВА²⁵.

28. Согласно соответствующим рекомендациям, содержащимся в Руководстве, в законодательстве о несостоятельности должен быть четко определен суд, обладающий юрисдикцией в отношении открытия и ведения производства по делу о несостоятельности, включая вопросы, возникающие в ходе такого производства²⁶ (в число которых входят вопросы ОВА), а также определено, какие должники имеют достаточные связи с государством для того, чтобы на них распространялось действие законодательства этого государства о несостоятельности. Связующим фактором может быть нахождение ЦОИ, предприятия или активов должника в соответствующем государстве²⁷.

29. Кроме того, законодательством, которое регулирует все аспекты открытия, ведения, управления и завершения производства по делу о несостоятельности, а также его последствия, за некоторыми исключениями, должно являться *lex fori concursus*²⁸. К аспектам, связанным с ОВА и охватываемым *lex fori concursus*, относятся: а) должник, в отношении которого может быть открыто производство по делу о несостоятельности; b) образование и состав имущественной массы в деле о несостоятельности (т. е. какие активы должны быть включены в имущественную массу и, соответственно, могут стать объектом ОВА); c) меры по защите и сохранению имущественной массы; d) правила использования или реализации активов в ходе производства по делу о несостоятельности; e) расторжение сделок; f) режим обеспеченных кредиторов и зачет; g) права и обязанности должника; h) обязанности и функции управляющего в

²⁴ Например, местонахождение должника, других связанных с ним лиц, доказательств, активов или место действия или его последствий или положения о выборе права и выборе суда.

²⁵ Например, статья 9 Конвенции Организации Объединенных Наций о международных последствиях продажи судов на основании судебного решения предусматривает, что суды государства продажи на основании судебного решения обладают исключительной юрисдикцией для рассмотрения любых требований или ходатайств о расторжении сделки по продаже судна на основании судебного решения, которая проводится в этом государстве и в результате которой предоставляется необремененное право собственности, или о приостановлении ее последствий, и такая юрисдикция распространяется на любые требования или ходатайства об оспаривании выдачи сертификата о продаже на основании судебного решения.

²⁶ Рекомендация 13.

²⁷ Рекомендация 10 и сноска к ней.

²⁸ Например, связанными с платежными и расчетными системами и регулируемыми финансовыми рынками.

деле о несостоятельности; i) функции кредиторов и комитета кредиторов; и j) затраты и расходы, связанные с производством по делу о несостоятельности²⁹. Вышеизложенные положения не заменяют общие нормы международного частного права государства, в котором открыто производство по делу о несостоятельности. Такие нормы определяют законодательство, применимое к праву собственности и имущественным правам должника на активы, а также действительность и юридическую силу прав и требований, существовавших до открытия производства по делу о несостоятельности³⁰.

3. Расхождения в применимом законодательстве

a) Состав имущественной массы

30. Сфера применения ОВА ограничивается активами, которые в соответствии с законодательством о несостоятельности включены в имущественную массу. Государства предусматривают различные исключения из имущественной массы, в частности в отношении обремененных активов и активов индивидуального предпринимателя, таких как активы, необходимые должнику для удовлетворения жизненных потребностей, поступления, полученные после подачи ходатайства, от оказания должником личных услуг, или предметы личного и домашнего обихода, необходимые для удовлетворения основных бытовых потребностей должника и его семьи, совместно нажитое в браке имущество, деликтные требования личного характера (например, возникающие в связи с телесными повреждениями, диффамацией, ущербом репутации). Согласно соответствующим рекомендациям, содержащимся в Руководстве, исключаемые активы должны быть указаны в законодательстве о несостоятельности³¹. В некоторых государствах определенные активы не могут быть объектом имущественных прав и, таким образом, не могут быть частью имущественной массы.

31. В некоторых государствах в имущественную массу включаются все активы должника независимо от их местонахождения. В других государствах в имущественную массу включаются только те активы должника, которые находятся в пределах границ данной юрисдикционной системы. В то же время в некоторых других государствах предусматривается, что имущественная масса в рамках основного производства должна включать все активы должника, где бы они ни находились. Именно такой подход отражен в текстах ЮНСИТРАЛ по вопросам несостоятельности³², в которых также рекомендуется предусмотреть в законодательстве о несостоятельности современные, унифицированные и справедливые рамки для эффективного урегулирования дел, связанных с трансграничной несостоятельностью³³. В документах ЮНСИТРАЛ о трансграничной несостоятельности предусматривается, что управление определенными активами должника может осуществляться в рамках другого производства (например, неосновного производства или производства в месте нахождения активов)³⁴.

b) Меры по ОВА

32. Меры по ОВА, известные и широко используемые в одних государствах, могут быть неизвестны или их использование может вступать в противоречие с соображениями публичного порядка в других государствах. В результате некоторые меры по ОВА могут быть эффективны в национальном контексте или только в некоторых государствах, но будут менее эффективны в других условиях. В качестве примеров можно упомянуть распоряжения о раскрытии инфор-

²⁹ Рекомендация 31.

³⁰ Рекомендация 30 и сноска к рекомендации 35 (а).

³¹ Рекомендации 38, 109 и 313.

³² Рекомендация 36.

³³ Рекомендация 5.

³⁴ Например, ТЗТН, статьи 21 (3) и 28.

мации, перехват корреспонденции, меры по неразглашению информации, *actio pauliana* и конструктивный траст.

33. Одно и то же действие, связанное с ОВА, может быть по-разному классифицировано или охарактеризовано в разных государствах, что порождает вопросы, касающиеся юрисдикции, признания, приведения в исполнение, а также другие вопросы. Например, трансграничная передача судебных документов может квалифицироваться по-разному в государстве суда и государстве назначения (вручение или уведомление), что не позволит вручить документы и приведет к негативным последствиям для ОВА (например, неспособность подтвердить юрисдикцию в отношении ответчика). Другим примером является то, что в некоторых государствах имущественная масса может истребовать незаконно присвоенное имущество и любые последующие активы, в которые было преобразовано первоначальное имущество. В других государствах по имущественному требованию может быть истребован только первоначальный актив, в то время как любые последующие активы, в которые первоначальное имущество было преобразовано, могут быть возвращены только на основании личных требований.

34. Некоторые меры по ОВА, например расторжение сделок, известны и широко используются в большинстве государств, однако различия в регулировании их применения делают их сложными, длительными и непредсказуемыми. Например, одни государства используют объективные критерии путем исключения всех сделок, имевших место в течение подозрительного периода, безвозмездных сделок и сделок с лицами, связанными с должником, в то время как в других государствах используются субъективные критерии, требующие доказывания намерения и осведомленности. В других же государствах используется сочетание того и другого. В пределах одного и того же государства критерии расторжения сделок, презумпции, распределение бремени доказывания и продолжительность подозрительного периода могут различаться в зависимости от вовлеченных сторон (например, директоров или других лиц, связанных с должником) и причин расторжения сделки (например, мошенничество). Последствия расторжения также могут различаться в зависимости от всех этих факторов: некоторые сделки могут автоматически становиться недействительными, а другие могут быть признаны недействительными.

с) Доступ к ОВА

35. В доступе к мерам по ОВА в трансграничном контексте может быть отказано по соображениям публичного порядка, санкций и по другим соображениям. Этому могут препятствовать различные нормы, касающиеся процессуальной правоспособности, продолжительности и исчисления срока исковой давности и моратория. Этому также может препятствовать отсутствие какого-либо или адекватного режима в отношении признания и приведения в исполнение иностранных судебных решений и оказания помощи иностранному производству.

36. Документы ЮНСИТРАЛ о трансграничной несостоятельности предусматривают: а) прямой и оперативный доступ иностранного представителя и иностранных кредиторов в суды; b) широкий спектр помощи и средств правовой защиты для иностранного производства; и c) средства, ускоряющие рассмотрение ходатайств о признании, приведении в исполнение и предоставлении судебной защиты, включая средства, включенные в инструментарий (см. далее ниже).

4. Трансграничная координация и сотрудничество

37. Трансграничное ОВА может охватывать: а) должника в одном государстве; b) лицо, совершившее неправомерные действия, (например, бывшего директора, ответственного за распыление активов), в другом государстве; c) других лиц, совершивших неправомерные действия, или свидетелей в различных

других государствах; и d) активы, сокрытые или распыленные в одном из этих государств или удерживаемые через структуры, включающие цепочку компаний и доверительных фондов в нескольких государствах. В таких ситуациях для предупреждения дальнейшего сокрытия или распыления активов особое значение имеют скоординированные действия судов и управляющих в делах о несостоятельности, особенно если требуется срочная судебная помощь, в том числе одновременно в нескольких государствах, чтобы охватить все возможные уровни в структуре владения активами. Тем не менее благоприятная основа для обеспечения необходимой для этого координации часто отсутствует.

38. Некоторые государства традиционно придерживаются относительно либерального подхода к сношениям, сотрудничеству и координации деятельности своих судов с зарубежными коллегами. В других государствах при отсутствии особых потребностей или разрешения судам может быть запрещено напрямую общаться с иностранными судами, либо они могут воздерживаться от предоставления помощи в связи с ОВА, особенно когда просьба о помощи не относится к какому-либо предстоящему или текущему делу, находящемуся на их рассмотрении. В некоторых государствах общая обязанность в отношении сотрудничества может возникнуть только после признания иностранного производства или судебного решения, а в некоторых случаях только в отношении основного иностранного производства. Такие же, аналогичные или более строгие ограничения в отношении трансграничного сотрудничества могут применяться к управляющим в делах о несостоятельности.

39. Документы ЮНСИТРАЛ по трансграничной несостоятельности предусматривают прямое взаимодействие и сотрудничество судов и управляющих в делах о несостоятельности, а также координацию параллельных производств и судебной помощи (см. далее ниже)³⁵.

5. Цифровые аспекты

40. Отслеживание и возвращение цифровых активов может вызвать дополнительные сложности вследствие чрезвычайной легкости их передачи и очень высокой волатильности и уязвимости таких активов. С особыми трудностями может быть сопряжено отслеживание и возвращение цифровых активов, выполняющих несколько функций (например, средства платежа, финансового инструмента, так называемых «гибридных активов»), цифровых активов, которые меняют свои характеристики и функции в цепочке операций или сделок, а также цифровых активов, связанных с физическим активом или другим цифровым активом (так называемых «связанных активов»). Сложности возникают также из-за особенностей среды, в которой обращаются цифровые активы (часто децентрализованные, (псевдо)анонимные и автономные), а также из-за различных категорий «неизвестных лиц», участвующих в передаче цифровых активов, таких как неидентифицированные, но поддающиеся идентификации, неидентифицированные и не поддающиеся идентификации. В настоящее время разрабатываются технические, правовые и нормативные решения в ответ на эти проблемы, а также на более сложные мошеннические схемы, реализуемые с помощью технологий, что требует корректировок и в области ОВА.

³⁵ Например, ТЗТН, главы IV и V; и ТЗНПГ, глава 2.

Глава II

Положения законодательства о несостоятельности, касающиеся ОВА

А. Внутригосударственный контекст

1. Профилактические меры

41. Необходимость в ОВА часто возникает из-за распыления активов должника до открытия производства по делу о несостоятельности. Эффективной профилактической мерой против такого распыления является возложение на должника и его директоров ответственности³⁶ за нарушение своих обязанностей в период, предшествующий несостоятельности. Такие обязанности включают: а) надлежащий учет интересов кредиторов и других заинтересованных сторон; б) принятие разумных мер для предотвращения несостоятельности; и с) если это неизбежно, сведение к минимуму масштабов несостоятельности³⁷.

42. Рекомендуемые разумные меры выходят за рамки тех мер, которые ожидаются при ведении коммерческой деятельности в обычных условиях, и включают: а) обеспечение надлежащего ведения учетных записей и отражение в них самых последних данных, что предполагает ведение учета активов и обеспечение прозрачности бухгалтерской отчетности; б) защиту активов с целью максимизации их стоимости и недопущения потери ключевых активов³⁸; с) отказ от совершения сделок, которые могут быть предметом расторжения, без соответствующего делового обоснования; d) ведение подробного перечня преференциальных передач с соответствующими обоснованиями; е) обращение за профессиональной консультацией, включая консультации по вопросам несостоятельности или юридические консультации (особая поддержка может быть обеспечена для ММП)³⁹. Принятие этих мер может устранить или уменьшить необходимость любых мер по ОВА и позволит тем самым сократить расходы на управление производством по делу о несостоятельности и максимально увеличить стоимость имущественной массы. В случае неизбежности ОВА принятие этих мер значительно облегчает ОВА, обеспечивая легкодоступную и точную информацию об активах и коммерческих операциях должника и необходимости совершения конкретных действий по ОВА.

2. Временные меры

43. Заявление об открытии производства по делу о несостоятельности не во всех случаях автоматически приводит к открытию производства по делу о несостоятельности⁴⁰. И в том случае, если производство не открыто, меры, которые обычно принимаются при открытии производства по делу о несостоятельности, направленные на оперативное образование и защиту имущественной массы, не будут приниматься до тех пор, пока не будет открыто производство по делу о несостоятельности. В период между подачей заявления об открытии производства по делу о несостоятельности и открытием такого производства, если оно в конечном счете открывается, должник будет иметь право продолжать свою коммерческую деятельность, а также использовать и реализовывать активы, кроме как в той мере, в которой это запрещено судом⁴¹. У не-

³⁶ Такая ответственность может быть гражданской, административной и уголовной, включая возмещение убытков и ущерба имущественной массе.

³⁷ Рекомендации 255 и 372.

³⁸ В некоторых государствах на представителей должника (например, на адвоката) могут налагаться обязательства по сохранению имущества должника до подачи добровольного ходатайства об открытии производства по делу о несостоятельности.

³⁹ Рекомендации 256 и 372 и сопроводительный комментарий.

⁴⁰ Рекомендации 18, 19, 296 и 297 и сопроводительный комментарий.

⁴¹ Рекомендация 41.

го может возникнуть соблазн сделать это ненадлежащим образом, что усложняет последующее ОВА. В этот период действия кредиторов или других лиц (например, тех, которые владеют активами должника или контролируют их) также могут, намеренно или непреднамеренно, усложнить последующее ОВА. Способность суда предписывать временные меры по собственному усмотрению или по ходатайству должника, кредиторов или третьих сторон⁴² может снизить такие риски и, следовательно, имеет решающее значение для ОВА.

44. Временные меры могут принимать форму любой меры (или их сочетания), которая применима в соответствии с законодательством о несостоятельности после открытия производства по делу о несостоятельности, включая:

a) назначение временного управляющего в деле о несостоятельности, которому может быть поручено i) оценить экономическое и финансовое положение должника и необходимость более жесткого вмешательства, например отстранение должника от ведения коммерческих операций, ii) немедленное составление подробной описи активов должника, посещение объектов, осмотр помещений и другие меры, направленные на принятие срочных мер для сохранения стоимости активов должника, iii) управление или надзор за предприятием должника, и iv) реализация всех или части активов должника;

b) временное замораживание, изъятие, опечатывание, наложение ареста, эмбарго и другие запретительные приказы в отношении должника, его активов и коммерческих операций, в том числе в целях обеспечения возможностей для расторжения сделок;

c) выдачу постановлений о раскрытии информации, а также получение и сохранение свидетельских показаний, касающихся активов и коммерческих операций должника, от должника, его директоров и третьих сторон, например банков или реестров, включая информацию о банковских счетах должника, договорах, а также движимом и недвижимом имуществе⁴³;

d) мораторий на исполнительные действия в отношении активов должника.

45. Обычные гарантии для назначения таких временных мер включают: a) требование к заявителю продемонстрировать, что временная мера является неотложной и перевешивает любой потенциальный ущерб от ее предписания, а также информировать суд обо всех существенных изменениях, которые могут потребовать изменения или прекращения запрошенной меры; b) требование к заявителю предоставить возмещение за запрашиваемую меру и, когда это необходимо, оплатить издержки или сборы⁴⁴; и c) наложение санкций в связи с ходатайством о применении временной меры, в том числе на заявителя, если мера была получена ненадлежащим образом⁴⁵.

46. В связи с конкретными временными мерами могут вводиться дополнительные гарантии, такие как назначение временного управляющего в деле о несостоятельности. В некоторых государствах такую временную меру принять непросто, особенно если другие временные меры позволяют должным образом сохранить статус-кво, поскольку считается, что эта мера является чрезмерным вмешательством в операции должника и может привести к возникновению предвзятости в отношении возможного открытия производства по делу о несостоятельности. В отличие от управляющего в деле о несостоятельности, временный управляющий в деле о несостоятельности обычно назначается для ограниченных целей. Согласно соответствующим рекомендациям, содержащимся в Руководстве, следует четко определить баланс прав и обязательств

⁴² Рекомендация 39.

⁴³ В некоторых государствах временный управляющий в деле о несостоятельности и кредиторы могут запросить информацию о должнике, его активах и операциях без постановления суда.

⁴⁴ Рекомендация 40 и сопроводительный комментарий.

⁴⁵ Там же.

между должником и любым назначенным временным управляющим в деле о несостоятельности⁴⁶. Необходимость полного устранения должника от ведения коммерческих операций и его замены временным управляющим в деле о несостоятельности может возникнуть, например, если будет установлено, что должник выводит или распыляет активы, управляет предприятием без должной осмотрительности или занимается мошеннической деятельностью.

47. Если суд не ограничивает или не устраняет необходимость предоставления уведомления, то затрагиваемым лицам должно быть направлено соответствующее уведомление о применении или постановлении суда о принятии временных мер⁴⁷. Затрагиваемые лица имеют право оспаривать введение временных мер и добиваться освобождения от их действия. Если временная мера была предписана *ex parte*, затрагиваемые стороны имеют право, по срочному заявлению, на незамедлительное заслушивание по вопросу о том, следует ли продолжать применение такой меры⁴⁸.

48. Законодательство может требовать регулярного пересмотра временных мер или может предусматривать, что суд уполномочен пересматривать, изменять или прекращать временные меры по собственной инициативе или по требованию заявителя, затронутого лица или других заинтересованных сторон⁴⁹. К обстоятельствам, оправдывающим прекращение временных мер, обычно относятся случаи, когда: а) ходатайство об открытии производства по делу о несостоятельности отклонено или отозвано; б) постановление о введении временных мер успешно оспорено; и с) в силу вступают меры, применимые при открытии производства по делу о несостоятельности, что может предусматривать преобразование временных мер в меры, применимые при открытии производства по делу о несостоятельности. В некоторых государствах продолжительность действия временных мер ограничивается определенным сроком или действиями, которые должны быть предприняты заявителем или другими лицами.

49. В дополнение к любым временным мерам, которые суд может предписать по собственной инициативе или по заявлению заинтересованных лиц, в некоторых государствах законодательство о несостоятельности предусматривает установление автоматического моратория на реализацию движимых или недвижимых активов должника после подачи заявления об открытии производства по делу о несостоятельности.

3. Стандарты открытия производства по делу о несостоятельности

50. Задержки с открытием производства по делу о несостоятельности, особенно если не могут быть назначены временные меры или они назначаются поздно или неэффективны, могут задержать ОВА и привести к (дальнейшему) распылению активов и осложнениям при принятии последующих мер по ОВА. Например, они могут препятствовать доступу иностранного представителя или иностранных кредиторов к местным мерам по ОВА в тех государствах, в которых такой доступ обусловлен открытием местного производства по делу о несостоятельности. Чтобы избежать таких задержек, применяются различные механизмы, в том числе: а) автоматическое открытие производства по заявлению или сведение к минимуму формальностей, связанных с открытием производства⁵⁰, при условии обеспечения надлежащих гарантий и принятия соответ-

⁴⁶ Рекомендация 41.

⁴⁷ Рекомендация 42.

⁴⁸ Рекомендация 43.

⁴⁹ Рекомендация 44.

⁵⁰ Например, в соответствии с текстами ЮНСИТРАЛ по вопросам несостоятельности для ММП (рекомендации 294 и 295), доказывание несостоятельности не требуется, а обязательства по раскрытию информации на этапе подачи заявления сведены к минимуму.

ствующих мер на последующих этапах производства⁵¹; b) презумпции несостоятельности⁵²; c) разрешение должнику, столкнувшемуся не только с несостоятельностью, но и с финансовыми трудностями, возбуждать производство по делу о несостоятельности⁵³; d) разрешение также кредиторам подавать заявление об открытии производства по делу о несостоятельности при определенных условиях⁵⁴; и e) присвоение более высокой приоритетности критерию прекращения платежей по сравнению с балансовым критерием⁵⁵.

4. Уведомление об открытии производства

51. Уведомление об открытии производства по делу о несостоятельности может способствовать ОВА в нескольких отношениях. В нем, помимо прочего, сообщается о режиме, применяемом при рассмотрении дела о несостоятельности, т. е. о том, является ли такой режим режимом должника, сохраняющего владение, или режимом полного или частичного отстранения должника от ведения коммерческих операций. Таким образом, в нем всем сообщается, должны ли дальнейшие сделки с должником и имущественной массой совершаться с должником или управляющим в деле о несостоятельности. В некоторых государствах уведомление об открытии производства обязывает всех, кто хранит какие-либо активы и деловую документацию должника, под страхом уголовного наказания предоставить их в распоряжение суда или управляющего в деле о несостоятельности (см. далее ниже).

52. Во многих государствах требуется, чтобы решение суда об открытии производства по делу о несостоятельности незамедлительно направлялось во все соответствующие органы, такие как органы, регистрирующие имущественные права. В соответствии с законодательством органы, получившие такое уведомление, могут быть обязаны немедленно внести данные в регистрационные записи, касающиеся должника или его активов, для предотвращения несанкционированных операций с должником и активами имущественной массы (см. далее ниже).

5. Другие меры после открытия производства

a) Мораторий⁵⁶

53. В рамках ОВА в качестве вспомогательного механизма используется мораторий, который не только препятствует возбуждению кредиторами действий по принудительному исполнению своих прав с помощью имеющихся средств правовой защиты в течение всего или части срока производства по делам о несостоятельности, но и приостанавливает уже предпринимаемые действия в отношении должника и его активов, а также несанкционированную передачу активов самим должником. Мораторий в случае открытия производства по делу о несостоятельности может быть автоматическим или предписан судом по соб-

⁵¹ Например, прекращение производства, вынесение постановлений о возмещении расходов и убытков, а также санкции и иные негативные последствия для недобросовестного заявителя. Рекомендации 27, 28, 306–309 и сопроводительные комментарии.

⁵² Например, несостоятельность может презюмироваться в случае: закрытия предприятия (например, административной штаб-квартиры) и когда сотрудники административного органа или законные представители скрываются или покидают свою зарегистрированную контору или основное место деятельности на срок, превышающий установленное количество дней, не оставляя законных представителей, обладающих достаточными полномочиями и активами или средствами для исполнения своих обязанностей; неспособности представить (проверенную) годовую финансовую отчетность за установленное законом определенное количество лет; невыплаты наступившего долга, который не является предметом правомерного спора или зачета (рекомендация 17); и признания основного иностранного производства, открытого в отношении должника в другом месте (статья 31 ТЗГН).

⁵³ Рекомендации 15 и 294.

⁵⁴ Рекомендации 16, 19, 292 и 297.

⁵⁵ Сноска и комментарий к рекомендации 15.

⁵⁶ Рекомендации 46–51 и 317–318 и сопроводительный комментарий.

ственной инициативе или по заявлению управляющего в деле о несостоятельности или другой заинтересованной стороны. Законодательство о несостоятельности обычно определяет: i) продолжительность моратория; ii) исключения и другие ограничения моратория; iii) условия предоставления освобождения от моратория; и iv) условия внесения других изменений в мораторий или его прекращения судом. К обычным исключениям из моратория относятся: i) сделки в рамках обычных коммерческих операций должника; ii) право возбуждать или продолжать индивидуальный иск или процессуальные действия, необходимые для сохранения требования к должнику⁵⁷; iii) любые действия, направленные на увеличение стоимости имущественной массы; iv) *actio pauliana* в некоторых государствах; и v) действия в отношении управляющего в деле о несостоятельности или должника, сохраняющего владение.

54. Меры защиты для сторон, чьи интересы оказались ущемлены вследствие моратория, включают возможность ходатайствовать о снятии моратория и обеспечении защиты от уменьшения стоимости обремененных активов или активов, принадлежащих третьим сторонам, затронутым мораторием. В частности, обеспеченные кредиторы могут обратиться в суд с просьбой предоставить освобождение от моратория, если обремененный актив не является необходимым для реорганизации или продажи предприятия должника или если план реорганизации не утвержден в течение применимого срока.

b) Образование имущественной массы⁵⁸

55. Основопологающим элементом производства по делам о несостоятельности является необходимость выявления активов должника, которые образуют его имущественную массу, т. е. тех активов должника, которые охватываются производством по делу о несостоятельности и за счет которых будут удовлетворяться требования кредиторов. Если необходимы какие-либо меры по ОВА, то они будут ограничены только этими активами и не смогут распространяться на активы должника, исключенные из имущественной массы в соответствии с законодательством.

56. Законодательство многих стран о несостоятельности обязывает суд или, сразу же после назначения, управляющего в деле о несостоятельности: i) установить, какие активы относятся к имущественной массе; ii) составить подробную опись активов имущественной массы с разбивкой по группам и статьям и с указанием всех подтверждающих документов; iii) оценить стоимость каждого актива, при необходимости при содействии экспертов; и iv) принять на хранение бухгалтерские книги, записи и другие доказательства, классифицируя их и закрывая для дальнейших записей при ликвидации. Для надлежащей детализации определенных активов может потребоваться включение в опись конкретной информации, например: i) для движимых активов указываются их вид, количество, качество, состояние и любая другая справочная информация или спецификация; ii) для наличных денег указываются количество, сумма и валюта; iii) для денежных средств, находящихся на банковских счетах, указываются название банка, номер счета и остаток; iv) для автотранспортных средств включаются сведения о регистрации в соответствующем реестре; v) для недвижимого имущества указываются его местонахождение, регистрационный номер собственности и другие сведения из соответствующего реестра недвижимого имущества.

57. Для составления описи управляющим в деле о несостоятельности могут потребоваться присутствие должника и надзор со стороны суда или публичного удостоверяющего должностного лица. При обеспечении аналогичных гарантий может осуществляться посещение объектов.

⁵⁷ Рекомендация 47; и статья 20 (3) ТЗТН.

⁵⁸ Рекомендации 35–38 и 313–315 и сопроводительный комментарий.

58. В некоторых государствах суд или управляющий в деле о несостоятельности (после назначения и при наличии полномочий) может издать распоряжение о проведении обыска или поиска, если в результате проверки коммерческой документации должника он обнаружит, что активы имущественной массы или основания для иска, насколько известно, существуют, однако отсутствуют или не были раскрыты.

59. Несмотря на эти меры, должник по-прежнему обязан предоставлять точную, достоверную и полную информацию о своих активах и операциях (см. далее ниже).

с) Меры контроля над имущественной массой в деле о несостоятельности

60. Наряду с мораторием в целях содействия ОВА суд в соответствии с законодательством о несостоятельности назначает различные меры контроля над имущественной массой после ее образования. В частности, такие меры могут предусматривать передачу управляющему в деле о несостоятельности правового титула на активы имущественной массы или, если должник продолжает оставаться законным владельцем всех или некоторых активов имущественной массы, различные ограничения полномочий должника на действия по управлению и распоряжению этими активами.

61. Законы о несостоятельности различаются в определении требований в отношении ареста, опечатывания или просто маркировки активов, над которыми должник больше не имеет контроля. Это может зависеть от вида актива, от вероятности распыления актива в отсутствие такой меры, от того, проводится ли ликвидация или реорганизация предприятия, и от того, применяется ли полное или частичное отстранение должника от управления предприятием.

62. В отсутствие режима должника, сохраняющего владение, что обычно имеет место при ликвидации, после завершения и удостоверения описи суд или управляющий в деле о несостоятельности берет на себя контроль и ответственность в отношении всех активов, записей и документации, указанных в описи, включая их сохранность и реализацию активов. В получении контроля над активами управляющему в деле о несостоятельности обычно помогают правоохранительные органы. Если эти меры затрагивают права третьих лиц, применяются такие гарантии, как разрешение суда и рассмотрение возражений.

63. При режиме должника, сохраняющего владение, который обычно имеет место⁵⁹ при реорганизации, разрешается использование и реализация активов, а также заключение сделок в рамках обычных коммерческих операций должника, но при этом для реализации активов или заключения сделок, выходящих за рамки коммерческой деятельности, требуется разрешение суда. Если для надзора за должником, сохраняющим владение, в ходе повседневного функционирования предприятия назначен управляющий в деле о несостоятельности, то этот управляющий в деле о несостоятельности может быть наделен полномочиями санкционировать сделки, выходящие за рамки обычных коммерческих операций, хотя для осуществления некоторых значительных сделок может также потребоваться (дополнительно) разрешение суда.

64. В некоторых законах о несостоятельности несанкционированные сделки рассматриваются как недействительные или⁶⁰ не имеющие исковой силы в отношении имущественной массы, в связи с чем любые переданные в результате такой сделки активы могут быть истребованы и возвращены в имущественную массу, а любые возникшие права и обязательства могут быть объявлены не имеющими исковой силы в отношении имущественной массы. Исключения могут охватывать случаи, когда контрагент, добросовестно заключивший сделку, возместил стоимость или может доказать, что эта сделка не ущемляет права кредиторов. В других государствах некоторые несанкционированные сделки

⁵⁹ A/CN.9/1169, п. 18 (с).

⁶⁰ Там же, п. 18 (d).

автоматически признаются недействительными, тогда как другие сделки могут быть расторгнуты управляющим в деле о несостоятельности. В некоторых государствах управляющий в деле о несостоятельности может одобрить⁶¹ санкционированную сделку, которая приводит к увеличению стоимости имущественной массы или оказывает иное положительное воздействие на имущественную массу, но не может дать одобрение на незаконные или неправомерные сделки. Для одобрения любой несанкционированной сделки может требоваться предварительное разрешение суда⁶².

65. Согласно соответствующим рекомендациям, содержащимся в Руководстве, в ходе производства по делу о несостоятельности необходимо прояснить права и обязанности в отношении использования, реализации или продажи активов должника и управления его коммерческими операциями⁶³. В соответствующих рекомендациях в Руководстве указано в этой связи следующее: i) использование и реализация активов имущественной массы вне рамок обычных коммерческих операций может осуществляться только при условии уведомления кредиторов, за исключением срочных продаж; ii) кредиторам должна быть предоставлена возможность быть заслушанными судом; iii) для предупреждения мошенничества и сговора продажу активов лицам, связанным с должником, следует тщательно проверять, прежде чем такая продажа будет разрешена; и iv) отказ от обременительных активов следует разрешать при условии уведомления кредиторов и предоставления им возможности высказать свои возражения, за исключением обремененных активов, если их стоимость ниже стоимости обеспеченного требования и если обремененный актив не требуется для реорганизации⁶⁴.

d) Дополнительные меры

66. Для целей ОВА могут использоваться и другие механизмы, предусмотренные в законодательстве в случае открытия производства по делу о несостоятельности, например, особый режим для не полностью исполненных договоров, а также прекращение или приостановление действия оговорок *ipso facto*, т. е. договорных условий, которые автоматически прекращают или ускоряют исполнение договора при подаче заявления об открытии или при открытии производства по делу о несостоятельности, назначение управляющего в деле о несостоятельности или аналогичные события⁶⁵. Некоторые меры могут быть предписаны судом в пределах, установленных законодательством (например, меры в отношении бывших директоров или иных законных представителей должника).

67. В некоторых государствах суд может распорядиться, в том числе в порядке *ex parte*, о перехвате почты должника, при определенных условиях и с предоставлением определенных гарантий, таких как право быть заслушанным. В других государствах эта мера применяется в силу законодательства о несостоятельности после открытия производства по делу о несостоятельности.

6. Обязательства должника⁶⁶

68. Ключевым условием успеха ОВА является соблюдение должником своих обязательств в соответствии с законодательством о несостоятельности. Это обусловлено тем, что должник может оказать наибольшее содействие в ОВА. За исключением лишь небольшого числа случаев, от должника требуется, в частности:

⁶¹ Там же.

⁶² Там же, п. 18 (е).

⁶³ Рекомендации 112, 113 и 284–287.

⁶⁴ Рекомендации 52–62. Этот пункт был сокращен с учетом замечаний, высказанных на шестьдесят четвертой сессии Рабочей группы (A/CN.9/1169, п. 20), за счет исключения пунктов, не имеющих прямого отношения к ОВА.

⁶⁵ Рекомендации 69–86 и сопроводительный комментарий.

⁶⁶ Рекомендации 110, 111, 284–286 и 290 и сопроводительный комментарий.

а) сотрудничать с судом и управляющим в деле о несостоятельности и оказывать им помощь в выполнении их функций в связи с производством по делу о несостоятельности, включая установление эффективного контроля над коммерческой документацией и имущественной массой. Это обязательство включает обязанность в течение срока, установленного в законодательстве или судом, передать активы, входящие в имущественную массу, и коммерческую документацию. Оно может предполагать предоставление доступа в свои помещения и открытие контейнеров, складов и других соответствующих мест для осмотра и описи их содержимого, а также предоставление документов, информации, ключей и других атрибутов, необходимых для эффективного истребования актива, входящего в имущественную массу, или получения доступа к нему и получение контроля над коммерческой документацией. Оно включает также обязанность оказывать содействие или помощь в возвращении активов или осуществлении контроля над активами имущественной массы и коммерческой документацией, где бы они ни находились;

б) предоставлять точную, надежную и полную информацию и разъяснения, касающиеся его активов, операций и несостоятельности, включая перечни сделок с участием должника или с использованием его активов, которые были заключены до открытия производства по делу о несостоятельности⁶⁷; текущих судебных, арбитражных или административных производств, включая исполнительное производство, а также любых регламентирующих или уголовных расследований, проводившихся в отношении должника или его активов в течение определенного периода времени до открытия производства по делу о несостоятельности⁶⁸; активов, обязательств, доходов и расходов, включая оценочную стоимость активов и обязательств⁶⁹; должников и их обязательств; кредиторов и их требований; всех действующих счетов и счетов, закрытых в течение определенного периода времени, предшествующего открытию производства по делу о несостоятельности⁷⁰; специалистов (аудиторов, консультантов по коммерческим или юридическим вопросам и т. д.), привлекавшихся должником в течение определенного срока, предшествующего открытию производства по делу о несостоятельности⁷¹; всех действующих и бывших должностных лиц за определенный срок, предшествующий открытию производства по делу о несостоятельности⁷²; действующих страховых полисов, имеющихся у должника или его должностных лиц; выплачиваемых дивидендов⁷³; бенефициарных владельцев с адресами, контактной информацией и долей владения; сотрудников и инсайдеров⁷⁴; выплат инсайдерам в течение определенного срока, предшествующего открытию производства по делу о несостоятельности дочерних

⁶⁷ В отношении обеспеченных сделок может потребоваться предоставление информации о текущем местонахождении обремененных активов.

⁶⁸ Это может сопровождаться требованием предоставить полную копию соответствующей переписки, а также идентификационную и контактную информацию всех вовлеченных лиц.

⁶⁹ Включая денежные средства или активы любого вида, не указанные в бухгалтерских книгах или записях должника, и подробные сведения об этих активах, их местонахождении, а также идентификационные и контактные данные физических или юридических лиц, контролирующих эти активы.

⁷⁰ К счетам относятся внутренние и иностранные, депозитные и другие счета. В частности, может быть необходимо сообщить название финансовых учреждений, в которых открыты счета, номера счетов, сведения о лицах с правом подписи и выписки по счетам за определенный период времени.

⁷¹ Соответствующая информация может включать имена и фамилии, местонахождение и контактные данные этих специалистов, сведения об оказанных ими услугах, копии выставленных ими счетов и переписки с ними, а также все полученные от них бухгалтерские книги и записи должника.

⁷² Соответствующая информация может включать их имена и фамилии, должности, функции, текущий адрес и контактную информацию, а также копии трудовых договоров.

⁷³ Соответствующая информация может включать сумму, дату, имена и фамилии получателей и степень платежеспособности должника на момент выплаты дивидендов.

⁷⁴ Соответствующая информация может включать имена и фамилии и контактные данные таких лиц.

структур; мест нахождения предприятий и иных хозяйственных операций должника и данных лиц, участвующих в этих операциях; и, если был проведен аудит или опубликована финансовая отчетность, полной копии аудиторского заключения, включая любые выводы и рекомендации аудиторов, и финансовой отчетности. Перечисленная информация относится не только к сведениям, имеющимся у должника в настоящее время, но и к требованию выполнить всю подготовительную работу, необходимую для предоставления соответствующей информации и поддержания ее в актуальном состоянии на протяжении всего производства по делу о несостоятельности. В некоторых государствах от должника может требоваться предоставить эту информацию в виде заявления под присягой (аффидевита), а перекрестный допрос возможен в целом или в случае противоречивых заявлений;

с) предоставить в разумные сроки средства, позволяющие сделать содержание всей предоставляемой информации понятным и доступным для ее последующего использования.

69. В отношении должника, сохраняющего владение, могут быть установлены дополнительные обязательства и различные меры контроля. В частности, может потребоваться периодически сообщать суду, кредиторам или назначенному управляющему в деле о несостоятельности, осуществляющему контроль над должником, сохраняющим владение, (напрямую или через комитет кредиторов) обо всех операциях, полученных доходах и выплаченных расходах, а также банковских отчетах за предыдущий отчетный период.

70. Во многих государствах требуется, чтобы должник или некоторые из его должностных лиц или директоров всегда были готовы оказывать помощь или отвечать на запросы суда и управляющего в деле о несостоятельности, если таковой имеется, в течение всего срока производства по делу о несостоятельности. Должник, являющийся индивидуальным предпринимателем, может быть обязан уведомить суд, прежде чем изменить свое обычное место жительства, в то время как должник, являющийся юридическим лицом, обычно должен получить согласие суда, прежде чем перенести свою штаб-квартиру. В некоторых государствах этот вид обязательства может быть установлен только по постановлению суда. В других государствах эта обязанность закреплена в законе, и несогласный должник может быть автоматически принужден к ее исполнению.

71. К должнику в судебном порядке могут быть применены принудительные меры и санкции (включая уголовные санкции, например штрафы и конфискацию имущества), если он не выполнил своих обязательств по законодательству о несостоятельности или есть основания полагать, что он попытается уклониться от выполнения своих обязательств в соответствии с законодательством о несостоятельности. Обычными санкциями в соответствии с законодательством о несостоятельности являются замена должника, сохраняющего владение, управляющим в деле о несостоятельности, преобразование реорганизационного производства в ликвидационное и отказ в освобождении от обязательств или отзыв уже предоставленного освобождения. Директора и их сообщники также могут быть привлечены к ответственности и подвергнуты штрафу, дисквалификации или предписанию возместить ущерб, причиненный неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательств, налагаемых на должника. В тяжких случаях могут применяться уголовные санкции, включая тюремное заключение. В некоторых государствах уклонение от сотрудничества со стороны должника или директоров, в том числе путем сокрытия, дезинформации или введения в заблуждение, рассматривается как презумпция виновности и может служить основанием для предоставления средств правовой защиты в их отношении в ускоренном порядке, *ex parte* и мер по неразглашению информации. Неблагоприятные выводы могут быть сделаны и в ходе соответствующих гражданских или уголовных разбирательств. С другой стороны, сотрудничество с судом по делам о несостоятельности и управляющим в деле о несостоятельности может привести к смягчению приговора для соответствующего

щих лиц в случае их осуждения за преступления, связанные с несостоятельностью.

72. Гарантии включают особые правила в отношении коммерчески чувствительной, конфиденциальной и иной охраняемой информации, а также информации, являющейся предметом обязательств перед другими лицами. В некоторых государствах должник не обязан предоставлять информацию, не связанную с несостоятельностью, и не предполагается, что будут получены документы, находящиеся в распоряжении третьих сторон.

7. Обязательства третьих сторон

а) Общие вопросы

73. Проведению ОВА способствуют обязательства третьих сторон, возникающие в соответствии с законодательством о несостоятельности. К ним относятся в том числе общие обязательства по оказанию содействия производству по делу о несостоятельности и любому назначенному управляющему в деле о несостоятельности. В частности, после открытия производства по делу о несостоятельности третьи стороны, которые взаимодействовали с должником, располагают сведениями о должнике, его активах или коммерческой документации или владеют этими активами или документацией или контролируют их, могут нести предусмотренные законом обязательства в сжатые сроки (при условии назначения штрафа за просрочку) и на безвозмездной основе: i) предоставить суду или управляющему в деле о несостоятельности информацию и документы, находящиеся в их распоряжении или под их контролем, об активах и операциях должника, в том числе о банковских счетах должника⁷⁵ и контрагентах по сделкам должника; ii) открыть помещения и контейнеры, в которых могут находиться активы или коммерческая документация должника, для осмотра уполномоченными должностными лицами; iii) передать активы должника и коммерческую документацию или предоставить документы, информацию, ключи и другие атрибуты, необходимые для обеспечения эффективного доступа к активам и коммерческой документации должника и получения контроля над ними. (Вышеперечисленные обязательства дополняют обязательства, упомянутые в предыдущих разделах⁷⁶.)

74. В некоторых государствах может потребоваться отдельное постановление суда для принуждения третьих сторон к исполнению этих обязательств. В других государствах управляющий в деле о несостоятельности может требовать исполнения этих обязательств в соответствии с законодательством, при необходимости обращаясь к помощи правоохранительных органов, с учетом некоторых ограничений, таких как: i) ограничения, вытекающие из установленных законом привилегий и правил (например, привилегии адвоката-клиента и правил банковской тайны), которые могут препятствовать полному раскрытию определенной информации, хотя такие ограничения обычно не применяются, если управляющий в деле о несостоятельности становится представителем должника (см. далее ниже); ii) в зависимости от вида полученной информации, предусмотренные ограничения на ее последующее раскрытие и использование (например, управляющий в деле о несостоятельности может быть обязан не раскрывать полученную информацию другим лицам или может быть обязан следить за тем, чтобы такая информация не использовалась для целей, не связанных с производством по делу о несостоятельности); и iii) исключение акти-

⁷⁵ Такая информация может включать: i) карточку подписи, прилагаемую к счету; ii) информацию об открытии счета; iii) копии квитанций о депозитах или банковских переводах; iv) копии чеков или подробные данные об исходящих банковских переводах; v) текущий остаток средств на счете; vi) электронные письма или корреспонденцию, касающиеся счета, и другую соответствующую информацию.

⁷⁶ Например, не вступать в несанкционированные сделки с должником или в отношении его активов, которые третьи лица могли сдать в аренду, взять в займы, на хранение или иным образом их использовать, контролировать или владеть ими.

вов, используемых в публичных целях (например, наложение ареста в ходе уголовного разбирательства).

b) Правительственные учреждения

75. В некоторых государствах изложенные выше обязательства распространяются также на правительственные учреждения, такие как налоговые органы и органы социального страхования, а также органы, отвечающие за выдачу лицензий на определенные виды деятельности. Досье таких учреждений могут быть важным для целей ОВА источником информации об активах и операциях должника, в том числе о контрагентах должника по сделкам (например, финансовые ведомости, проверенная отчетность должника). Эти учреждения могли сами заниматься отслеживанием и возвращением активов того же должника в своих собственных целях (например, расследование уклонения от уплаты налогов).

76. Определенная информация из правительственных досье может быть общедоступной, например, информация, которая должна быть раскрыта инвесторам или широкой общественности. Доступ к информации более ограниченного пользования может быть разрешен по запросу заинтересованного лица в соответствии с законами о свободном доступе к информации или аналогичными нормативными актами, при соблюдении определенных условий и исключений. Доступ к закрытой информации, содержащейся в правительственных досье, например, к представляемой политически значимыми лицами информации об их активах и доходах, могут иметь суды или, по постановлению суда, управляющий в деле о несостоятельности или другое лицо.

c) Реестры⁷⁷

77. Существуют разные виды реестров (например, реестры предприятий, земельные кадастры и другие реестры недвижимого и движимого, материального и нематериального имущества, в том числе реестры автотранспортных средств, судов, воздушных судов, интеллектуальной собственности и центральные реестры банковских счетов, облигаций и других ценных бумаг). Они служат различным целям, таким как: i) доказывание права собственности; ii) предоставление информации об обеспечительных и других интересах третьих сторон в имуществе; iii) подтверждение действительности прав, в том числе в отношении третьих сторон, и приоритета прав в одном и том же имуществе; iv) регистрация информации о предприятиях, включая их правовой статус, структуру, КБВ, налоговый и другие идентификационные номера, имена и контактные данные учредителей и предыдущих и нынешних акционеров, а также директоров, должностных лиц и других лиц, уполномоченных принимать обязательства от имени должника. Они могут оказаться полезными для ОВА по нескольким причинам.

78. Во-первых, законодательство о несостоятельности и другие законы часто предусматривают обязанность регистраторов после получения уведомления о принятии обеспечительных мер или открытия производства по делу о несостоятельности добавлять соответствующие записи (например, «в режиме несостоятельности» или «под управлением (временного) управляющего в деле о несостоятельности») в реестры к наименованию должника, его активам или другим записям, которые могут появиться в отношении должника и его операций в реестрах. Эти записи предупреждают третьих лиц от совершения любых несанкционированных сделок с должником или в отношении его активов. Они также могут предотвращать регистрацию результатов любых несанкционированных сделок в реестрах, тем самым препятствуя приданию им силы в отношении третьих сторон, когда регистрация в реестре является необходимым условием для придания такой силы. Эти меры имеют большое значение, поскольку ис-

⁷⁷ Данный раздел был переработан с учетом замечаний, высказанных на шестьдесят четвертой сессии Рабочей группы (см., например, [A/CN.9/1169](#), пп. 18 (f) и 19).

ключают или уменьшают потребность в ОВА после открытия производства по делу о несостоятельности.

79. Во-вторых, реестры могут быть обязаны надлежащим образом и своевременно регистрировать изменения, касающиеся предстоящего или текущего производства по делу о несостоятельности и других процедур в отношении должника и его имущественной массы, включая результаты санкционированных сделок и любых успешных действий по ОВА, таких как право собственности на возвращенные активы и его приоритет по отношению к третьим сторонам. Записи реестра могут использоваться в гражданском или ином процессе для защиты интересов, связанных с имущественной массой, когда предусмотрена презумпция достоверности содержащейся в реестре информации.

80. В-третьих, из записей реестра суд, управляющий в деле о несостоятельности и кредиторы могут получить информацию об активах, входящих в состав имущественной массы, необходимости и направлениях любых действий по ОВА и шансах на их успех с учетом потенциального возмещения кредиторам. Во многих юрисдикционных системах реестры обязаны содействовать производству по делу о несостоятельности и связанным с ним процедурам путем предоставления доступа к записям реестра о должнике и его активах. Одни реестры, хотя и ведутся отдельно, могут быть взаимосвязаны с другими реестрами и предоставлять доступ к другим источникам информации (например, правительственными досье), позволяя осуществлять более полный поиск информации о должнике, его активах и делах по одной записи. Некоторые реестры позволяют осуществлять телематический поиск в режиме реального времени.

81. Реестры могут быть обязаны предоставлять необходимую информацию, но при этом от них также требуется не нарушать никаких применимых к ним обязательств по конфиденциальности. Виды реестров и содержащейся в них информации, на которые распространяются эти обязательства, а также степень ограничений, предусмотренных в отношении доступа к защищенной информации, содержащейся в реестрах, в разных юрисдикционных системах⁷⁸ разные и с течением времени меняются⁷⁹.

82. Многие реестры становятся общедоступными, и устанавливаемые при этом ограничения касаются только доступа к конфиденциальной или (коммерчески) чувствительной информации, которая может в них содержаться (например, частной или личной информации или другой информации, защищенной законом). Другие регистры являются закрытыми. Доступ к закрытым реестрам или защищенной информации могут иметь только уполномоченные лица (например, судебный пристав), само лицо относительно собственной информации, государственные органы и лица, которые могут продемонстрировать законный интерес в запрашиваемых записях реестра. За несанкционированный доступ к закрытым реестрам или несанкционированное использование защищенной информации могут быть наложены санкции.

⁷⁸ Например, в разных государствах различаются правила доступа к центральным реестрам банковских счетов. В некоторых государствах к этим реестрам могут обращаться только прокуроры и суды по уголовным делам или только по определенным уголовным делам, например по делам, связанным с отмыванием денежных средств. Для получения доступа к ним в других случаях требуется специальное постановление суда. В других государствах все суды имеют прямой доступ к этому виду реестров, и доступ к ним предоставляется также иностранным судам и иностранным представителям в соответствии с договорами о взаимной правовой помощи (ДВПП).

⁷⁹ Например, информация о финансовом положении бенефициарного владельца, включенная в реестры КБВ и ранее обнародованная, была признана в нескольких государствах защищенной на том основании, что беспрепятственный доступ к такой информации и возможность ее сохранения и дальнейшего распространения нарушают конфиденциальность и другие основные права человека субъектов этой информации.

83. В некоторых государствах эти ограничения могут распространяться и на управляющих в делах о несостоятельности, т. е. доступ управляющих в делах о несостоятельности должен быть обоснован или может предоставляться при условии получения разрешения суда, и он ограничивается информацией, строго необходимой для конкретных целей, например для ОВА. В других государствах все реестры, включая закрытые, рассматриваются как документы и предоставляются управляющему в деле о несостоятельности в силу его официального статуса согласно законодательству, при этом управляющий в деле о несостоятельности не обязан предоставлять какое-либо оправданное обоснование (например, имеющий исковую силу правовой титул) или получать разрешение суда. Однако, для обработки запросов на раскрытие защищенной информации ex parte или с другими мерами по неразглашению, когда закон требует (предварительного) уведомления владельцев такой информации о запросах третьих лиц на доступ к их защищенной информации, могут требоваться специальные судебные постановления.

84. Реестры и лично регистраторы могут быть обязаны следить за достоверностью и актуальностью всей информации, внесенной в реестры и предоставляемой из них, а также не допускать несоответствия, которые могут ввести в заблуждение получателей этой информации. Они могут нести (личную) ответственность за невыполнение этих и других обязательств по ведению и эксплуатации реестров⁸⁰, предусмотренных для них законодательством.

(См. список основных реестров, имеющих отношение к ОВА, и их основные особенности в приложении к настоящему тексту.)

8. Обязанности и полномочия управляющего в деле о несостоятельности

85. Ключевую роль в деле обеспечения успешного ОВА, независимо от типа производства по делу о несостоятельности и действующего режима (должник, сохраняющий владение, или иной режим)⁸¹, играет управляющий в деле о несостоятельности. Основное обязательство управляющего в деле о несостоятельности заключается в защите и сохранении активов имущественной массы⁸². Из этого обязательства вытекает ряд связанных с ОВА обязанностей и полномочий управляющего в деле о несостоятельности, включая следственные, некоторые из которых возникают непосредственно в соответствии с законодательством о несостоятельности, тогда как другие должны быть определены или санкционированы судом⁸³. Некоторые государства обязывают управляющих в делах о несостоятельности, требующих оплаты своих услуг из публичных фондов, продемонстрировать суду или другому компетентному органу, что они

⁸⁰ К другим обязательствам могут относиться в частности предоставление записей из реестра или помощи в использовании реестров компетентным органам, таким как суды и управляющие в деле о несостоятельности, при поступлении соответствующей просьбы. Помощь может требоваться, в частности, в том случае, если реестр не очень удобен для поиска. Несмотря на то, что количество легкодоступных реестров, позволяющих осуществлять поиск в режиме онлайн, растет, по-прежнему существуют другие реестры, поиск в которых может отнимать много ресурсов и времени, например, поиск в местных реестрах, использующих бумажные документы, могут требовать личного и ручного поиска в каждом месте, где может находиться недвижимое имущество должника, в реестрах, в которых не отображается история записей, при этом старые записи периодически архивируются, в связи с чем требуются регулярные проверки или поиск по историческим записям, которые могут быть недоступны, или в реестрах, поиск в которых возможен только по одному узкому критерию (например, по наименованию актива, но не по имени владельца).

⁸¹ Как отмечается в других разделах настоящего текста, при режиме должника, сохраняющего владение, во избежание конфликта интересов может быть назначен управляющий в деле о несостоятельности непосредственно для действий по ОВА.

⁸² Рекомендация 120.

⁸³ Например, для ознакомления с документами отдела денежных переводов финансового учреждения, касающимися операций по счету должника, наверняка потребуется специальное постановление суда.

приняли все необходимые меры для отслеживания и возвращения активов имущественной массы⁸⁴.

86. Обязанности и полномочия управляющего в деле о несостоятельности по ОВА тесно связаны с правами и обязанностями должника, других заинтересованных сторон и третьих сторон в соответствии с законодательством о несостоятельности, которые рассматриваются в других частях настоящего текста. Например, объем связанных с ОВА полномочий управляющего в деле о несостоятельности в каждом конкретном случае зависит от вида производства по делу о несостоятельности, для которого назначается управляющий в деле о несостоятельности (ликвидация или реорганизация), и круга его полномочий, в частности, от того, заменяет ли управляющий в деле о несостоятельности полностью или частично должника в отношении контроля над имущественной массой и повседневного функционирования предприятия. В тех случаях, когда действует ограниченное отстранение должника, следует оговорить распределение обязанностей между должником и управляющим в деле о несостоятельности⁸⁵.

87. Обязанности и полномочия управляющего в деле о несостоятельности, связанные с ОВА, можно сгруппировать по следующим категориям:

а) подготовка подробной описи (в том числе путем получения изображений, например, судебных копий электронных документов) и установление непосредственного контроля над активами, образующими имущественную массу, и коммерческой документации должника;

б) получение информации, касающейся должника, его активов и операций, включая обязательства и ранее заключенные сделки (в частности, сделки, заключенные в течение подозрительного периода), из различных источников (например, от самого должника и его директоров, из реестров, правительственных досье, судебных и следственных протоколов) и с помощью различных средств (например, проведения опросов должника, директоров и любых третьих лиц, поддерживающих деловые отношения с должником; осмотра помещений, контейнеров, сейфов и банковских ячеек; направления запросов и проведения других следственных действий). На использование некоторых из этих средств могут быть установлены ограничения (например, могут потребоваться специальные постановления суда для (публичного) опроса в целом или только для некоторых лиц). Могут быть также установлены ограничения на вопросы, которые могут быть заданы в ходе опроса должника, директоров и третьих лиц (т. е. «подлежащие проверке дела»). Могут также налагаться ограничения на методы, применяемые при проведении опросов, и на то, как могут быть использованы результаты опросов. При опросе определенных лиц (например, наемных работников) могут применяться особые гарантии. Кроме того, может потребоваться, чтобы представление документов не налагало излишнего и необоснованного бремени на лицо, обязанное их представить. Нарушение этих ограничений, гарантий и требований может повлечь за собой предъявление управляющему в деле о несостоятельности обвинений в злоупотреблении властью или злоупотреблении процессуальными полномочиями;

с) принятие всех необходимых мер для защиты и сохранения активов имущественной массы и коммерческого предприятия должника, включая предотвращение несанкционированной реализации таких активов. Управляющий в деле о несостоятельности может, например, закрыть склады или все предприятие, арестовать взаимозаменяемые активы, например денежные средства, и принять необходимые меры для того, чтобы права, входящие в имуще-

⁸⁴ Например, управляющему в деле о несостоятельности может потребоваться предоставить записи о наложении ареста и проведенной описи, информацию обо всех соответствующих поисковых операциях в реестре, общении с налоговыми и другими правительственными органами, а также протоколы собраний кредиторов, утвердивших стратегии ОВА, включая решения воздержаться от отслеживания и возвращения определенных активов.

⁸⁵ Рекомендации 112 и 113.

ственную массу, действовали в отношении третьих сторон. Он может ходатайствовать о вынесении судом постановлений о моратории или приостановлении. В некоторых юрисдикционных системах управляющий в деле о несостоятельности может издавать «уведомления о приостановлении действий» независимо от предусмотренного законом моратория или постановлений суда, чтобы в течение короткого срока (например, 14 дней) лица, которым направлены такие уведомления, не могли предпринимать определенные действия (например, передавать акции или цифровые активы);

d) принятие всех необходимых мер для восстановления целостности и стоимости имущественной массы, в том числе путем i) определения местонахождения любых пропавших активов и отчетности, а также их отслеживания и возвращения, ходатайства для этих целей, при необходимости, о вынесении судебных постановлений об отслеживании, определении местонахождения, поиске или изъятии, ii) возбуждения процедур по индивидуальному принудительному исполнению и других действий, включая действия по расторжению сделок, действия против директоров, партнеров и других лиц, несущих личную ответственность по обязательствам должника, iii) представления имущественной массы во всех действиях и производствах, связанных с имущественной массой (например, в хозяйственных спорах, арбитражных, административных и других разбирательствах), iv) требования выплат, причитающихся должнику, и требования возвращения активов имущественной массы, v) предъявления исполнительных листов судебному приставу (например, на основании векселей, окончательных судебных решений и мировых соглашений), vi) затребования возмещения налоговых выплат и vii) совершения иных действий по возвращению активов имущественной массы;

e) принятие других мер для защиты, сохранения и максимального увеличения стоимости имущественной массы, включая i) проверку и признание или оспаривание требований или их сумм, ii) урегулирование задолженности, взаимозачеты и аналогичные действия, iii) уступку требований, обязательств или задолженности и iv) изучение договоров, которые еще не исполнены в полном объеме, с целью вынесения решения о принятии, отклонении или продолжении их исполнения;

f) назначение бухгалтеров, юристов и других специалистов, помощь которых может потребоваться управляющему в деле о несостоятельности для выполнения его обязанностей, и выплата им вознаграждения (например, для оценки активов или проведения экспертиз)⁸⁶;

g) периодическое предоставление суду и кредиторам (либо напрямую либо через комитет кредиторов) информации о ходе производства;

h) представление окончательного отчета и отчета об управлении имущественной массой суду или кредиторам, по мере необходимости.

88. В государствах, где управляющий в деле о несостоятельности не только заменяет должника в управлении предприятием, но и становится представителем должника, многие полномочия управляющего в деле о несостоятельности, связанные с ОВА, осуществляются без постановлений суда. В этом качестве управляющий в деле о несостоятельности может осуществлять права, которыми пользовался бы должник, если бы не наступила несостоятельность, в том числе в отношении должников или кредиторов должника, а также в контексте любого производства, открытого в отношении должника, и любых сношений, касающихся операций должника, с правительственными органами. Если управляющий в деле о несостоятельности выступает в этом качестве, третьи стороны (например, страховые компании, банки, поставщики криптовалютных услуг) обязаны по запросу предоставить ему ту же информацию, которую они должны были бы предоставить должнику. Таким образом, подобные возможно-

⁸⁶ В некоторых государствах для привлечения таких специалистов может потребоваться разрешение суда или кредиторов (или комитета кредиторов).

сти часто устраняют необходимость в каких-либо судебных постановлениях, например для того, чтобы добиться раскрытия информации, которая в противном случае являлась бы привилегированной или защищенной⁸⁷. В таком качестве управляющий в деле о несостоятельности сможет воспользоваться помощью правоохранительных органов для принуждения не склонных к сотрудничеству лиц к выполнению обязательств по законодательству о несостоятельности. Если полномочия управляющего в деле о несостоятельности более ограничены, ему, возможно, потребуется получить постановления суда для принуждения третьих сторон к сотрудничеству с ним. К лицам, не соблюдающим требования, могут быть применены санкции (например, штраф или тюремное заключение).

89. Некоторые полномочия управляющего в деле о несостоятельности ограничены по срокам (например, могут применяться сроки исковой давности, и управляющий в деле о несостоятельности может быть привлечен к (личной) ответственности за неспособность проверить такие сроки и принять требуемые меры до их истечения). Некоторые другие полномочия управляющего в деле о несостоятельности могут прекращаться в ходе других производств, поскольку такие другие производства сопряжены со своими собственными формальными процедурами и мерами защиты для сторон, участвующих в производстве, например, от самообвинения.

90. На приоритеты, стратегии и действия управляющего в деле о несостоятельности могут также влиять и другие факторы, включая наличие финансирования, шансы на успех действий по ОВА и ожидаемые от них выгоды. Например, управляющий в деле о несостоятельности может отдать предпочтение действиям по ОВА в отношении активов, которые являются скоропортящимися, подверженными обесцениванию или иным образом находящимися в опасности. Он может также отдать предпочтение получению мер защиты в отношении спорных активов (например, по которым предъявляются конкурирующие требования имущественной массы и третьих сторон), чтобы сохранить статус-кво до урегулирования споров. Управляющий в деле о несостоятельности может решить, что проведение специальных расследований в нескольких юрисдикционных системах в отношении определенных активов хотя и желательно, но может быть нецелесообразным из-за ограничений, налагаемых на отслеживание и возвращение таких активов в соответствующих государствах, а также из-за сопряженных с этим затрат и других соображений. И наоборот, он может решить, что действия по ОВА могут быть возможны, но нежелательны из-за высокой волатильности и уязвимости соответствующих активов или их ожидаемой низкой стоимости для имущественной массы из-за отсутствия предсказуемого рынка для реализации таких активов или по другим причинам.

91. При проведении ОВА на управляющего в деле о несостоятельности распространяются также обычные требования действовать с должной заботой и осмотрительностью разумного предпринимателя. Гарантии для обеспечения того, чтобы управляющий в деле о несостоятельности соблюдал эти требования, выполнял свои обязанности и осуществлял свои полномочия, связанные с ОВА, с необходимой добросовестностью и качеством, включают обычный надзор за соблюдением квалификационных требований, назначением, вознаграждением и деятельностью, а также процедуры отстранения и замены управляющего в деле о несостоятельности⁸⁸. Гарантии прозрачности и подотчетности, характерные для ОВА, в частности, против возможной коллизии интересов и сговора с кредиторами или третьими сторонами или неправомерного давления с их стороны, включают своевременное раскрытие суду и кредиторам,

⁸⁷ Например, информация, охраняемая в соответствии с законами, правилами и положениями, касающимися адвокатской тайны, персональных данных, коммерческой и банковской тайны. В отношении информации, принадлежащей должнику, являющемуся индивидуальным предпринимателем, могут применяться исключения.

⁸⁸ Рекомендации 115–124.

в том числе через комитет кредиторов, достаточно подробной информации о запланированных, текущих и завершенных действиях по ОВА.

92. Управляющему в деле о несостоятельности могут грозить штрафы, увольнение, дисквалификация и обязанность возместить ущерб за невыполнение действий по ОВА или их ненадлежащее выполнение, будь то в результате злоупотребления должностными полномочиями или иных противоправных действий⁸⁹. Если функции управляющего в деле о несостоятельности выполняет компетентный государственный орган, в таких случаях возникает ответственность государства за действия соответствующего компетентного органа.

9. Расторжение сделок⁹⁰

93. Расторжение сделок — это мощный инструмент ОВА, позволяющий аннулировать сделки, наносящие ущерб всей совокупности кредиторов («сделки, которые могут быть расторгнуты»). В данном контексте слово «сделки» используется для обозначения широкого круга правовых актов, посредством которых активы могут быть реализованы или обязательства могут быть приняты, в том числе в результате передачи, платежа, предоставления обеспечительного интереса, гарантии, ссуды или снятия обременения, или действия, направленного на придание обеспечительному интересу силы в отношении третьих сторон, или посредством сложной серии сделок.

94. К сделкам, которые могут быть расторгнуты, относятся следующие:

а) мошеннические или наносящие ущерб сделки, направленные на затруднение, задержку или воспрепятствование действиям кредиторов по взысканию требований, если результатом сделки является вывод активов за пределы досягаемости кредитора или потенциальных кредиторов или нанесение иного ущерба интересам кредиторов. Они могут охватывать законное осуществление права на раздел имущества в течение подозрительного периода, что наносит ущерб интересам всех или части кредиторов. Они могут охватывать также подачу заявления на регистрацию или регистрацию обеспечительного интереса после открытия производства по делу о несостоятельности по истечении срока, установленного в законодательстве;

б) сделки по заниженной стоимости, при которых передача интереса в имуществе или принятие обязательства должником представляли собой подарок или были совершены в обмен на номинальную или менее чем эквивалентную стоимость, или на неадекватную стоимость и которые были совершены в то время, когда должник был неплатежеспособным или в результате которых должник стал неплатежеспособным⁹¹; и

в) преференциальные сделки, которые заключаются в момент, когда должник уже является несостоятельным, и по которым кредитор получает долю в активах должника либо долю выгоды от таких активов, превышающую его пропорциональную долю. Примерами таких сделок являются оплата или зачет долгов, срок погашения которых еще не наступил, предоставление обеспечительного интереса для обеспечения существующих необеспеченных долгов или нового обеспечения для ранее существовавшего обеспеченного долга, погашение долга с наступившим сроком или осуществление сделки за ценное вознаграждение после прекращения платежей, но до заявления о несостоятельности, если контрагенту было известно о прекращении платежей.

⁸⁹ Рекомендация 121 и сопроводительный комментарий.

⁹⁰ Рекомендации 87–99, 217–218, 228 и 316 и сопроводительный комментарий.

⁹¹ В некоторых юрисдикционных системах отсутствует понятие сделок по заниженной стоимости. Вместо этого директоров преследуют за реализацию активов ниже рыночной стоимости или, чаще, за нарушение своих фидуциарных обязанностей при осуществлении такой сделки (см. следующий раздел).

95. Ущерб интересам кредиторов или преференция обычно презюмируются при сделках с лицами, связанными с должником. Тем не менее в контексте предпринимательской группы суд может принять во внимание обстоятельства, при которых была совершена сделка, включая отношения между сторонами сделки, степень интеграции между членами предпринимательской группы, которые являются сторонами сделки, цель сделки, способствовала ли сделка деятельности группы в целом и предоставила ли она членам предпринимательской группы или другим связанным с ними лицам преимущества, которые обычно не предоставляются в сделках между несвязанными сторонами⁹².

96. Определенные сделки не подлежат расторжению, например сделки, которые были разумно необходимы для спасения предприятия от несостоятельности (например, сделки по реструктуризации долга, сделки по предоставлению дополнительного финансирования или привлечению профессиональных консультантов по разумной цене). Могут допускаться возражения против расторжения сделки, например, на основании добросовестного приобретения или того, что сделка была заключена в ходе обычной коммерческой деятельности, или что законодательство, применимое к акту, подлежащему расторжению, не допускает каких-либо средств оспаривания такого акта в соответствующем случае.

97. В некоторых государствах бремя доказывания того, что сделка не относится ни к одной из категорий сделок, подлежащих расторжению, и выдвижения других возражений возлагается на бенефициара сделки. В других государствах управляющий в деле о несостоятельности должен доказать, что сделка удовлетворяет требованиям для расторжения сделки. В некоторых государствах допускается перенос бремени доказывания на контрагента в отношении тех элементов, которые управляющему в деле о несостоятельности может быть трудно доказать, поскольку он не являлся стороной сделки.

98. Процедуры расторжения сделок могут осуществляться судом, ведущим производство по делу о несостоятельности, или другим судом. В некоторых государствах управляющий в деле о несостоятельности обычно несет основную или исключительную ответственность за возбуждение процедуры расторжения сделок, в то время как кредиторам разрешается добиваться расторжения сделок с согласия управляющего в деле о несостоятельности или, в отсутствие такого согласия, с разрешения суда⁹³. В других государствах для того, чтобы кредиторы добивались расторжения сделок о несостоятельности, не требуется никакого разрешения управляющего в деле о несостоятельности или суда, особенно если управляющий в деле о несостоятельности решает не приступать к таким процедурам.

99. Сроки возбуждения процедур по расторжению сделок обычно начинают отсчитываться с момента открытия производства по делу о несостоятельности. В случае скрытых сделок, обнаружения которых управляющим в деле о несостоятельности нельзя было ожидать, такой срок обычно исчисляется с момента их обнаружения. Никакие сроки не должны устанавливаться для возбуждения процедур по расторжению мошеннических сделок.

100. Активы, полученные в результате расторжения сделки (или выплата, по решению суда, денежной суммы в размере стоимости сделки⁹⁴ с учетом любых правил в отношении повышения стоимости), включаются в имущественную массу⁹⁵. У контрагента по расторгнутой сделке сохраняется обычное необеспеченное требование к имущественной массе, за исключением случаев, когда он действует недобросовестно (в этом же случае может быть произведена субординация его требования) или не выполняет решение суда (в этом случае его требование может быть отклонено). В некоторых государствах действует тре-

⁹² Рекомендация 217.

⁹³ Рекомендация 93.

⁹⁴ Рекомендация 98.

⁹⁵ Рекомендация 35.

бование о том, что исковые требования контрагента должны быть урегулированы после возвращения актива или выплаты денежных средств в имущественную массу.

101. Вопросы, связанные с расторжением сделок, могут подниматься в качестве возражения или в качестве второстепенного вопроса в ходе других разбирательств и при оспаривании исполнительных действий как также имеющие отношение к ОВА.

10. Действия против директоров, акционеров и других лиц

а) Случаи растраты, незаконного присвоения и другие подобные действия

102. При подозрении на незаконное присвоение или аналогичные действия в отношении активов, которые должны быть включены в имущественную массу, управляющий в деле о несостоятельности, кредиторы и другие правомочные субъекты, например органы регулирования или компетентные государственные учреждения, могут инициировать расследование для установления степени причастности директоров, акционеров и других лиц, а также, в соответствующих случаях, возможных нарушений ими своих фидуциарных обязанностей. Если будет установлен факт их мошенничества или недобросовестных действий (например, перенаправление активов в личных целях или совершение директорами сделок в собственных интересах), то эти лица могут быть привлечены к гражданской и уголовной ответственности и понести персональную ответственность.

103. Возбуждение гражданских дел в отношении таких лиц (в отличие от уголовных дел, обсуждаемых в главе IV настоящего текста) направлено главным образом на возвращение соответствующих активов или, если это невозможно, на компенсацию стоимости таких активов для имущественной массы (т. е. на восстановление целостности имущественной массы до уровня, на котором она находилась бы, если бы не было незаконного присвоения или аналогичных действий в отношении активов). Возмещение убытков, причиненных такими действиями, например упущенной выгоды, также может быть получено в объеме, установленном судом. Кроме того, если в результате использования активов была получена личная выгода или прибыль, соответствующим лицам должно быть предъявлено требование сообщить об этом и передать эти выгоды и прибыль в состав имущественной массы. Для получения назначенной компенсации в имущественную массу могут быть использованы личные активы (например, банковские счета, недвижимость или инвестиции) лиц, признанных виновными в незаконном присвоении или аналогичных действиях.

104. Большинство соображений, обсуждавшихся выше в отношении расторжения сделок, применимы к рассмотрению исков в связи с незаконным присвоением или аналогичными действиями, в том числе то, что основания для исков связаны с имущественной массой, что основная ответственность за возбуждение таких исков лежит на управляющем в деле о несостоятельности и что кредиторы или другие заинтересованные стороны вправе сделать это только с согласия управляющего в деле о несостоятельности или, если управляющий в деле о несостоятельности не дает своего согласия, с разрешения суда. Последнее требование предъявляется не во всех государствах.

105. Возбуждение исков о незаконном присвоении или аналогичных действиях осуществляется в дополнение к расторжению мошеннических и наносящих ущерб сделок, сделок по заниженной стоимости или преференциальных сделок, которые могли быть заключены между должником и директорами, акционерами и другими лицами (например, выплата необоснованно высоких сумм вознаграждения директорам до открытия производства по делу о несостоятельности). Рассмотрение таких исков дополняет также другие средства правовой защиты, которые могут применяться в соответствии с законодательством о несостоятельности и другими законами в отношении этих лиц, такие как отсрочка выплат, причитающихся им из имущественной массы, субординация

или отказ в удовлетворении их требований в отношении имущественной массы и установление субсидиарной или солидарной ответственности этих лиц по погашению задолженности имущественной массы (см. далее ниже).

b) Проверка требований⁹⁶

106. Эффективные механизмы проверки требований предотвращают подачу мошеннических или несуществующих требований и помогают выявлять и рассматривать такие требования до того, как они будут приняты в производство по делу о несостоятельности. Это, в свою очередь, устраняет необходимость в последующем проведении ОВА. Кроме того, при проверке некоторые требования (например, лиц, связанных с должником) по умолчанию подвергаются особому контролю. По результатам такой проверки может быть сделан вывод о необходимости особого подхода к соответствующим требованиям. Например, при наличии оснований сумма требований может быть уменьшена или оно может подвергнуться субординации.

c) Расширение ответственности ((обратное) снятие корпоративной защиты)⁹⁷

107. В некоторых государствах в исключительных обстоятельствах предусматривается возможность распространения ответственности за погашение долгов имущественной массы компании-должника на акционеров, директоров и других лиц, например в случае предпринимательской группы на ее материнскую компанию (снятие корпоративной защиты). В некоторых государствах также предусматривается возможность обратного снятия корпоративной защиты, т. е. распространения ответственности за погашение долгов имущественной массы акционера на принадлежащую ему компанию или, в случае предпринимательской группы, если должником является материнская компания, — на ее дочернюю(-ие) компанию(-ии). К исключительным обстоятельствам, в которых назначение таких мер является оправданным, относятся использование должника или злоупотребление его доверием со стороны лица, на которое распространяется эта мера, а также мошеннические действия, в том числе искусственное дробление и использование коммерческой структуры в качестве простого прикрытия.

d) Приказы о долевом участии⁹⁸

108. В контексте несостоятельности предпринимательской группы суд в определенных обстоятельствах может обязать платежеспособного члена группы внести средства для покрытия всей или части задолженности других членов группы, в отношении которых возбуждено производство по делу о несостоятельности. К таким обстоятельствам могут относиться случаи, когда платежеспособный член группы действовал ненадлежащим образом по отношению к несостоятельному члену группы (например, передал активы убыточного члена группы другому члену группы по несправедливой цене или использовал налоговые льготы, причитающиеся убыточному члену группы, в результате чего кредиторам убыточного члена после его признания несостоятельным достается меньше средств для выплаты возмещения). Вне контекста несостоятельности предпринимательской группы приказы о долевом участии могут быть изданы, например, в том случае, если какое-либо лицо скрывает свою коммерческую деятельность через должника. Приказы о долевом участии используются редко, поскольку они затрагивают множество различных интересов, которые может быть трудно согласовать.

⁹⁶ Рекомендации 169–184, 319–325 и часть третья.

⁹⁷ См., например, пп. 95–100 в части третьей.

⁹⁸ См., например, пп. 101–104 в части третьей.

е) Материальная консолидация⁹⁹

109. Приказ о материальной консолидации может быть вынесен в качестве средства справедливой правовой защиты или в ином порядке, когда суд убедится в том, что: i) активы или обязательства отдельных юридических лиц смешаны до такой степени, что право собственности на активы и ответственность за обязательства не могут быть определены без несоразмерных затрат или задержек; или ii) отдельные юридические лица участвуют в мошеннической схеме или деятельности без законной коммерческой цели, и материальная консолидация необходима для исправления этой схемы или деятельности. Приказ о материальной консолидации имеет следующие последствия: i) активы и обязательства материально консолидируемых предприятий рассматриваются так, как если бы они были частью единой имущественной массы; ii) требования и задолженность между предприятиями, включенными в приказ, погашаются (это может включать обеспеченную задолженность между такими предприятиями); и iii) требования к отдельным предприятиям, включенным в приказ, рассматриваются так, как если бы они были требованиями к единой имущественной массе. В некоторых случаях суды могут вынести приказ о материальной консолидации не только несостоятельных предприятий, но и неплатежеспособных и платежеспособных предприятий, если удовлетворяется критерий для материальной консолидации. Они также могут вынести приказ о материальной консолидации не всех, а части активов и обязательств предприятий, по которым проводится материальная консолидация.

110. Поскольку материальная консолидация затрагивает принцип самостоятельной правосубъектности, она применяется редко с должным учетом мнений кредиторов и при предоставлении соответствующих гарантий, предполагающих, в частности, следующее: i) для материальной консолидации необходимо решение суда, и суд должен иметь возможность изменить это решение в случае необходимости; ii) заинтересованные стороны уведомляются о слушаниях, на которых будет рассматриваться вопрос о возможном вынесении судом постановления о материальной консолидации; iii) при определенных условиях некоторые активы и требования могут исключаться из сферы действия постановления о материальной консолидации; iv) в качестве общего правила должны соблюдаться права и приоритеты кредитора, имеющего обеспечительный интерес в соответствующем активе; и v) должны признаваться приоритеты, установленные в соответствии с законодательством о несостоятельности и применимые в отношении отдельного юридического лица до вынесения решения о материальной консолидации.

ф) Процессуальная консолидация или координация

111. Процессуальная консолидация или координация между собой производств по делам о несостоятельности используется в целях комплексного урегулирования взаимосвязанных элементов задолженности. Необходимость в таких мерах обычно возникает в случае несостоятельности предпринимательской группы¹⁰⁰ и при упрощенном производстве по делу о несостоятельности¹⁰¹. При процессуальной консолидации по объединенному делу обычно готовится единое досье, оно передается одному и тому же судье¹⁰² по делам о несостоятельности и назначается один управляющий в деле о несостоятельности. В то же время, в отличие от материальной консолидации, рассмотренной выше, активы и обязательства каждого участвующего должника остаются отдельными и обособленными.

⁹⁹ Рекомендации 219–231 и сопроводительный комментарий.

¹⁰⁰ Рекомендации 202–210 и сопроводительный комментарий.

¹⁰¹ Рекомендации 364–366 и сопроводительный комментарий.

¹⁰² A/CN.9/1169, п. 18 (g).

112. При процессуальной координации два или более судьи, ведущие связанные между собой производства, обеспечивают координацию этих производств, но каждое производство остается отдельным. Например, одно из координируемых производств по делу о несостоятельности может касаться личной задолженности отдельного должника, в то время как другое производство может касаться коммерческой задолженности того же отдельного должника¹⁰³, или, несмотря на скоординированность, могут быть возбуждены отдельные производства по делам о несостоятельности в отношении материнской компании и ее дочерних компаний.

113. Процессуальная консолидация и координация увеличивают поток информации в рамках соответствующих производств. Они позволяют выявить сделки между связанными сторонами, а также активы, истинная принадлежность которых может быть скрыта в результате договоренностей между связанными должником и другими сторонами. Таким образом, они делают ОВА более эффективным и менее фрагментированным.

11. Меры после закрытия производства

114. Уже закрытое производство по делу о несостоятельности может быть возобновлено, если после закрытия производства по делу о несостоятельности обнаруживаются активы, которые подлежали включению в имущественную массу (например, сокрытые или нераскрытые должником), или если после закрытия производства по делу о несостоятельности выявляется факт сокрытия, нераскрытия или незаконной передачи таких активов.

115. Некоторые государства разрешают продолжать некоторые действия по ОВА, например по расторжению сделок или возбуждению гражданских исков в отношении директоров, акционеров или других лиц, после закрытия производства по делу о несостоятельности, поручая их специализированным компаниям, которым может быть также поручено распоряжаться результатами таких действий по ОВА, например распределением любых дополнительных поступлений между кредиторами. Такие механизмы устраняют необходимость продолжения привлечения управляющего в деле о несостоятельности и продолжения производства по делу о несостоятельности на весь срок действий по ОВА или возобновлению производства по делу о несостоятельности, если того требуют результаты таких действий по ОВА. Они позволяют также найти решение в ситуациях, когда управляющие в делах о несостоятельности, столкнувшись с перспективой длительной работы без вознаграждения или с недостаточным вознаграждением, воздерживаются от проведения действий по ОВА.

В. Трансграничный контекст

1. Возбуждение трансграничных процедур по ОВА

116. Активы, подлежащие включению в имущественную массу, или доказательства, необходимые для отслеживания и возвращения этих активов, могут находиться в разных государствах, что потребует осуществления действий по ОВА в этих государствах. Кроме того, должник, директор, свидетели или другие лица, владеющие такими активами, доказательствами или соответствующей информацией, могут (уже) не находиться в государстве, в котором открыто производство по делу о несостоятельности. Если такие лица не согласны подчиниться юрисдикции этого государства или иным образом сотрудничать в рамках производства по делу о несостоятельности, может потребоваться принятие трансграничных действий по ОВА, чтобы принудить их к сотрудничеству.

¹⁰³ Рекомендация 273 и сопроводительный комментарий.

117. В некоторых государствах, прежде чем разрешить трансграничные меры по ОВА, суды могут пожелать убедиться в том, что такие усилия целесообразны, особенно с учетом сопутствующих издержек. В других государствах управляющему в деле о несостоятельности или другому уполномоченному лицу дополнительное разрешение суда для осуществления трансграничных действий по ОВА не требуется. Управляющий в деле о несостоятельности несет ответственность за соответствующие действия перед судом и кредиторами.

118. К участию в трансграничных усилиях по ОВА, возможно, потребуется привлечь компетентный государственный орган (например, омбудсмена по делам о несостоятельности), например, при обращении в иностранный орган за помощью в проведении проверки директоров, проживающих в запрашиваемом государстве, получении других доказательств из этого государства или замораживании находящихся там активов. В этом контексте могут применяться международные документы, например, Гагская конвенция о вручении за границей судебных и внесудебных документов по гражданским или торговым делам от 15 ноября 1965 года (Гагская конвенция о вручении) или Гагская конвенция о получении за границей доказательств по гражданским или торговым делам от 18 марта 1970 года (Гагская конвенция о получении доказательств).

119. Некоторые международные правовые документы и внутренние правовые нормы, в том числе обеспечивающие юридическую силу документов ЮНСИТРАЛ о трансграничной несостоятельности, избавляют от необходимости получать местные лицензии и предпринимать дипломатические или консульские действия (такие, как легализация или направление судебных поручений) для того, чтобы можно было обратиться за содействием в связи с ОВА в иностранные государства¹⁰⁴. Они также значительно упрощают уведомление иностранных кредиторов об открытии производства по делу о несостоятельности, поскольку прямо предусматривают, что для этой цели не требуется никаких судебных поручений и других подобных формальностей. Это, в свою очередь, позволяет кредиторам своевременно возбудить действия по ОВА, если они желают предпринять такие действия в государстве, в котором открыто производство по делу о несостоятельности, или в каком-либо другом месте¹⁰⁵.

2. Действия по ОВА в принимающем государстве

120. Трансграничные запросы о принятии внутренних мер по ОВА могут происходить из основного, неосновного или другого производства по делу о несостоятельности. Они могут рассматриваться в принимающем государстве гражданскими, коммерческими или специализированными судами по делам о несостоятельности или другими компетентными органами в рамках внутреннего производства по делам о несостоятельности или другим делам, связанным с тем же должником, параллельно с ним либо в отсутствие такого производства. Запросы могут рассматриваться *ex parte* и с применением других мер, необходимых для обеспечения эффективности и результативности ОВА, поскольку трансграничные запросы на ОВА часто иницируются в обстоятельствах непосредственной опасности распыления или сокрытия активов, подлежащих включению в имущественную массу.

121. Меры, позволяющие ускорить рассмотрение таких запросов, включают меры, перечисленные в руководствах и принципах сотрудничества между судами по вопросам трансграничной несостоятельности, действующих в некоторых государствах, например: а) обмен вещественными доказательствами и письменными материалами с использованием, насколько это возможно, современных средств связи; б) разрешение удостоверять подлинность документов, когда это требуется, любым оперативным и безопасным методом, в том числе через электронные средства связи; в) признание и принятие в качестве подлинных положений законодательных актов, уставных или административных актов

¹⁰⁴ Например, статьи 7, 9, 11 и 15 ТЗТН.

¹⁰⁵ Например, статья 14 (2) ТЗТН.

и общепринятых судебных норм, применимых к разбирательству в других юрисдикционных системах, без дополнительных доказательств или примеров (такое признание и принятие не представляют собой признание или признание юридической силы или последствия таких положений); и d) признание без дополнительных доказательств или примеров того, что постановления, вынесенные в ходе иностранного производства, были должным и надлежащим образом приняты или введены в действие в соответствующие даты, с учетом оговорок суда в отношении возможного обжалования и пересмотра и надлежащих возражений по веским основаниям и другим гарантиям.

122. Для удовлетворения запросов на ОВА могут предусматриваться различные условия. Некоторые условия могут быть специфичными для конкретной запрошенной меры по ОВА. Например, идентификацию соответствующего актива, его местонахождение на территории принимающего государства и принадлежность актива к имущественной массе, возможно, потребуется подтвердить доказательствами при запросе меры по замораживанию активов. Другие условия могут быть в целом применимы к любому трансграничному запросу на ОВА. Например, некоторые государства открывают местное производство по делу о несостоятельности или другое производство, прежде чем удовлетворить запрос на ОВА. В других государствах предварительным условием получения внутренней помощи по ОВА может быть признание иностранного производства или иностранного судебного решения, однако срочная временная помощь может быть предоставлена до того, как будет вынесено решение по ходатайству о таком признании. Обычно применяются исключения и гарантии на основании публичного порядка, связанные с защитой кредиторов и местных интересов.

123. Межгосударственные соглашения, например соглашения ЕС, могут требовать, чтобы соответствующие государства предоставили прямой доступ в свои суды иностранным представителям иностранного (основного) производства, проводимого в этих государствах. Такой прямой доступ может предусматривать право требовать обеспечения сохранности активов в соответствии с законодательством государства, где эти активы находятся.

124. Документы ЮНСИТРАЛ по трансграничной несостоятельности предусматривают, что помощь, связанная с ОВА, может быть оказана принимающим государством независимо от признания иностранного производства¹⁰⁶. В них также предусматривается широкий спектр временных мер, включая мораторий на исполнительные действия в отношении активов должника, поручение иностранному представителю осуществлять управление или реализацию определенных активов (например, скоропортящихся), приостановление действия права отчуждать активы должника или другого лица, против которого вынесено судебное решение, и возможность проводить опрос свидетелей или сбор доказательств¹⁰⁷. В них предусматривается, что в случае несостоятельности предпринимательской группы помощь может касаться любого члена предпринимательской группы, затрагиваемого плановым производством или участвующего в нем, при условии соблюдения определенных гарантий.

а) Временные меры

125. Как отмечалось выше во внутригосударственном контексте, меры по ОВА могут принимать форму временных мер. Чтобы быть эффективными в трансграничном контексте, такие временные меры должны быть признаны и приведены в исполнение в иностранных государствах. В некоторых государствах временные меры, принятые в государстве, в котором открыто производство по делу о несостоятельности, могут быть признаны и приведены в исполнение в порядке экзекватуры при наличии заключенного договора или на основе принципов взаимности и вежливости. Межгосударственные соглашения, например

¹⁰⁶ Например, статьи 7 и 9 ТЗТН и статья 8 ТЗНПГ.

¹⁰⁷ Например, статья 19 ТЗТН, статья 12 ТЗСРН и статья 22 ТЗНПГ.

в ЕС, могут предусматривать автоматическое признание и приведение в исполнение временных мер, принятых в соответствующих государствах. Другие государства не признают временные меры или признают только те временные меры, которые предписываются судом, обладающим юрисдикцией в отношении открытия основного иностранного производства.

126. Решение о признании временных мер обычно обуславливает продолжение этих мер подачей ходатайства о признании основного иностранного производства в течение короткого срока (например, 20 дней). При этом применяются также исключения на основании публичного порядка и гарантии надлежащей защиты кредиторов. На трансграничное признание временной меры могут, в частности, повлиять основания для ее введения и сопутствующие гарантии в запрашивающем государстве.

b) Признание и приведение в исполнение судебных решений по делам о несостоятельности

127. Аспекты, связанные с ОВА, очень часто рассматриваются в судебных решениях по делам о несостоятельности, например о расторжении сделок и действиях в отношении директоров. Большинство государств признают судебные решения по делам о несостоятельности в порядке экзекватуры, на основе международного договора, взаимности или вежливости. Межгосударственные соглашения, например в ЕС, могут предусматривать автоматическое признание судебных решений по делам о несостоятельности, вынесенных в соответствующих государствах. Другие государства признают только те решения, связанные с несостоятельностью, которые относятся к иностранному производству, которое может быть признано. Некоторые государства требуют, чтобы ответчик не имел местного domicilia на момент подачи иска, приведшего к вынесению решения.

128. Документы ЮНСИТРАЛ по трансграничной несостоятельности предусматривают ускоренное признание судебных решений по делам о несостоятельности и других судебных решений, включая, при определенных условиях, судебные решения, вынесенные не в рамках основного или неосновного производства, если решение имеет силу в государствах вынесения¹⁰⁸. В них предусматривается возможность признания и приведения в исполнение отдельной части решения, связанного с несостоятельностью, если испрашивается признание и приведение в исполнение этой части или если только эта часть решения может быть признана и приведена в исполнение¹⁰⁹.

129. В некоторых государствах признанное иностранное судебное решение имеет ту же силу, что и в государстве его вынесения. В других государствах оно имеет последствия, которые оно имело бы, если бы оно было вынесено национальным судом. Эти два подхода нашли отражение в документах ЮНСИТРАЛ по вопросам трансграничной несостоятельности¹¹⁰.

c) Признание иностранного производства

130. Еще одним способом применения внутренней меры по ОВА или получения эквивалентной или аналогичной помощи по ОВА в иностранном государстве является признание иностранного производства. Некоторые государства предусматривают признание только основного иностранного производства в порядке экзекватуры. В других государствах может быть признано только основное иностранное производство в определенных странах. В некоторых государствах признание возможно только в случае установления взаимности или применения международного договора, предусматривающего признание иностранного производства. Другие государства могут предусматривать дополни-

¹⁰⁸ Статьи 9, 10 и 14 (h) ТЗСРН и сопроводительный комментарий. См. также статью X, принятую ЮНСИТРАЛ вместе с ТЗСРН.

¹⁰⁹ Статья 16 ТЗСРН.

¹¹⁰ Статья 15 (1) ТЗСРН.

тельные условия, например, чтобы режим несостоятельности запрашивающего государства был сопоставим с внутренним режимом несостоятельности, в частности в отношении режима кредиторов.

131. Документы ЮНСИТРАЛ о трансграничной несостоятельности упрощают и обеспечивают ускоренное признание иностранного производства, включая иностранное плановое производство в делах о несостоятельности предпринимательских групп. В них предусматривается, что суды должны принять решение по заявлению о признании «в кратчайшие возможные сроки»¹¹¹, предусмотрены меры, позволяющие судам завершать рассмотрение заявления о признании и любой конкретной просьбы о предоставлении внутренней судебной помощи в кратчайшие сроки, а также допускается внесение изменений или прекращение признания¹¹². Некоторые принявшие соответствующее законодательство государства устанавливают сроки рассмотрения заявлений о признании, обычно очень короткие (3–10 дней). Такие законодательные меры, если для их осуществления имеются необходимый судебный потенциал и институциональная поддержка¹¹³, могут значительно упростить и ускорить ОВА в признающем государстве.

132. После признания иностранного производства любое решение, вынесенное в рамках такого производства, включая решения, касающиеся ОВА, может вступить в силу в признающих государствах без необходимости осуществления какой-либо дополнительной процедуры. В некоторых государствах признание иностранного производства приводит к открытию местного вспомогательного производства, если не будет удовлетворено ходатайство об отказе в его открытии, что не всегда имеет место, если, например, местные кредиторы (в том числе, работники) подали свои иски в ответ на призыв предъявлять имеющиеся требования после признания производства.

133. Открытие местного производства может потребоваться из практических соображений, в том числе для обеспечения результативности ОВА, даже если по закону открытие такого производства не требуется¹¹⁴. Документы ЮНСИТРАЛ о трансграничной несостоятельности предусматривают ограничения на открытие и сферу охвата местного производства по делу о несостоятельности после признания основного иностранного производства. В частности, производство по делу о несостоятельности в признающем государстве может быть возбуждено только в том случае, если должник имеет активы в этом государстве, и последствия этого производства будут распространяться только на такие активы и, в той степени, в которой это необходимо для осуществления сотрудничества и координации с иностранными судами и иностранными представителями, на другие активы должника, управление которыми в соответствии с законодательством признающего государства должно осуществляться в рамках местного производства по делу о несостоятельности¹¹⁵.

d) Полномочия иностранного представителя

134. В некоторых государствах после признания иностранный представитель получает те же права и обязанности, что и назначенный на местном уровне представитель, в том числе в отношении таких действий по ОВА, как подача исков к третьим лицам о взыскании активов для включения в имущественную массу, однако он не может осуществлять какие-либо публичные полномочия или предпринимать какие-либо принудительные действия в признающем государстве. Кроме того, для вывода активов за рубеж обычно требуется специальное разрешение суда. Другие государства следуют законодательству иностранного производства в отношении полномочий иностранного представителя, за

¹¹¹ Статья 17 (3) ТЗТН.

¹¹² Например, статья 17 (4) ТЗТН и статья 23 ТЗНПГ.

¹¹³ [A/CN.9/1169](#), п. 21.

¹¹⁴ Там же.

¹¹⁵ Статья 28 ТЗТН.

исключением случаев, когда предоставление таких полномочий внутри страны противоречит публичному порядку или внутреннему законодательству признающего государства или несовместимо с последствиями внутреннего производства по делу о несостоятельности, открытого в признающем государстве, или другими мерами, принятыми в этом государстве.

135. В государствах, в которых после признания иностранного производства требуется открытие (всегда или только при определенных обстоятельствах) вспомогательного местного производства, основную ответственность за действия по ОВА несет назначенный на местном уровне управляющий вспомогательным производством по делу о несостоятельности. Помимо запрашивания любой информации у любой стороны он может принять меры для обеспечения сохранности соответствующих активов. Иностранный представитель может возбуждать местные процессуальные действия по расторжению сделок или другие действия против третьей стороны (например, требования, касающиеся ответственности, реституции и компенсации), только если назначенный местный управляющий в деле о несостоятельности отказывается это делать.

136. В соответствии с документами ЮНСИТРАЛ о трансграничной несостоятельности иностранный представитель после признания иностранного производства, как основного, так и неосновного, может: i) подавать в признающем государстве просьбы, ходатайства или представления в рамках производства по делу о несостоятельности в отношении должника¹¹⁶; ii) участвовать в любом производстве, открытом в признающем государстве должником или против должника¹¹⁷; iii) инициировать в рамках законодательства признающего государства меры, направленные на признание недействительными действий, наносящих ущерб кредиторам, в признающем государстве¹¹⁸; и iv) запрашивать любую судебную помощь, предусмотренную в соответствии с законодательством признающего государства¹¹⁹. При осуществлении этих полномочий управляющий в деле о несостоятельности обязан соблюдать законодательство признающего государства¹²⁰. Во избежание формирования представления об иностранном представителе как о вмешивающемся не в свои дела его полномочия и судебная помощь, предоставляемые в соответствии с законодательством признающего государства после признания, зачастую согласовываются с местными интересами¹²¹.

е) Судебная помощь¹²²

137. После признания производства в связи с ОВА обычно предоставляется следующая судебная помощь: i) мораторий на индивидуальные иски или процессуальные действия, касающиеся активов, прав, обязательств или ответственности должника, и на исполнительные действия в отношении активов должника и приостановление действия права на передачу, обременение или отчуждение иным образом любых активов должника (согласно ТЗТН, такая судебная помощь автоматически начинает действовать после признания основного иностранного производства)¹²³; ii) запрет или ограничение возможностей для должника по управлению своими активами в принимающем государстве вместе с назначением одного или нескольких местных управляющих в деле о несостоятельности или разрешение иностранному представителю полностью или частично управлять активами должника в принимающем государстве; и iii) срочная реализация активов должника в силу характера таких активов или по любой другой причине. Кроме того, признающий суд может разрешить

¹¹⁶ Статья 24 ТЗТН.

¹¹⁷ Статья 23 ТЗТН.

¹¹⁸ Статья 12 ТЗТН.

¹¹⁹ Статья 21 ТЗТН.

¹²⁰ Статья 5 ТЗТН.

¹²¹ Статья 21 (2) ТЗТН. См. [A/CN.9/1169](#), п. 21.

¹²² [A/CN.9/1169](#), п. 18 (h).

¹²³ Статьи 20 и 21.

иностранному представителю, напрямую или через назначенного на местном уровне представителя, опрашивать свидетелей и получать доказательства, находящиеся в признающем государстве. Признающий суд может также вынести решение о предоставлении иностранному представителю информации об активах, коммерческих операциях, правах, обязанностях и ответственности должника. Помощь может предусматривать признание и приведение в исполнение судебного решения¹²⁴.

138. Могут быть предоставлены иные средства судебной помощи, которые по своему виду, объему и другим аспектам могут соответствовать или могут выходить за их рамки помощи, предусмотренной внутренним законодательством признающего государства, хотя помощь, предоставляемая иностранному представителю и иностранному производству, редко превышает помощь, доступную внутри страны для назначенных на местном уровне управляющих в делах о несостоятельности и открытых на местном уровне производств по делу о несостоятельности. Документы ЮНСИТРАЛ о трансграничной несостоятельности предусматривают, что, если признанное судебное решение, связанное с несостоятельностью, предусматривает оказание помощи, которая недоступна по законодательству признающего государства, такая помощь должна, насколько это возможно, соответствовать помощи, которая эквивалентна, но не превышает ее по последствиям в соответствии с законодательством государства, в котором было вынесено это решение¹²⁵. Некоторые государства допускают иностранную судебную помощь, если это не противоречит публичному порядку или внутреннему законодательству признающего государства или не является несовместимым с последствиями внутреннего производства по делу о несостоятельности, открытого в признающем государстве, или с другими мерами, принятыми в этом государстве.

139. В качестве дополнительной меры судебной помощи суд может вынести решение о введении моратория или отказе в открытии производства по делу о несостоятельности. В случае несостоятельности предпринимательской группы помощь может быть оказана в отношении любого члена предпринимательской группы, в отношении которого ведется плановое производство или который участвует в таком производстве¹²⁶, и включает любую помощь, необходимую для осуществления решения, примененного к несостоятельности группы, с учетом дополнительных гарантий и ограничений.

f) Координация судебной помощи в параллельных производствах

140. В случае проведения параллельных производств по делу о несостоятельности или других производств в отношении одного и того же должника или предпринимательской группы может потребоваться координация судебной помощи, связанной с ОВА, предоставляемой различным производствам, для достижения последовательности, эффективности и результативности ОВА, а также для обеспечения невмешательства в процесс управления производствами в разных государствах (описание некоторых средств координации см. в следующем разделе). Другая цель состоит в обеспечении того, чтобы кредитор, получивший частичный платеж по своему требованию в рамках одного производства по делу о несостоятельности, не получил платежа по этому же требованию в рамках другого производства (производств) по делу о несостоятельности в отношении того же должника, до тех пор пока платеж другим кредиторам той

¹²⁴ В статье X, принятой ЮНСИТРАЛ вместе с ТЗСРН, разъясняется, что, несмотря на любое предшествующее толкование об обратном, судебная помощь, которая может быть предоставлена согласно статье 21 ТЗТН, включает признание и приведение в исполнение судебного решения.

¹²⁵ Статья 15 (2) ТЗСРН.

¹²⁶ Например, статья 24 ТЗНПГ.

же очереди остается в пропорциональном отношении меньше, чем платеж, уже полученный этим кредитором¹²⁷.

141. Документы ЮНСИТРАЛ в отношении трансграничной несостоятельности предусматривают, что: i) любая помощь, предоставляемая представителю иностранного неосновного производства после признания основного иностранного производства, должна соответствовать помощи, предоставляемой основному иностранному производству; ii) суд может отказать в предоставлении помощи в период между подачей заявления и признанием основного иностранного производства, если такая судебная помощь будет препятствовать проведению основного иностранного производства¹²⁸; iii) если основное иностранное производство признается после признания или после подачи ходатайства о признании неосновного иностранного производства, то ожидается, что любая судебная помощь, предоставленная в рамках неосновного производства, будет вновь рассмотрена судом и изменена или прекращена, если она не согласуется с основным иностранным производством; iv) если после признания неосновного иностранного производства признается другое неосновное иностранное производство, то суд должен предоставить, изменить или прекратить судебную помощь в целях содействия координации производств¹²⁹; v) при предоставлении, продлении или изменении судебной помощи, предоставляемой представителю неосновного иностранного производства, суд должен убедиться в том, что эта помощь относится к активам, которые, согласно законодательству его государства, подлежат управлению в рамках неосновного иностранного производства, или касается информации, требуемой в связи с этим производством¹³⁰.

142. Кроме того, в соответствии с документами ЮНСИТРАЛ о трансграничной несостоятельности в признании и приведении в исполнение решения, связанного с несостоятельностью, может быть отказано, если, среди прочего: i) такое решение не соответствует решению, вынесенному в принимающем государстве по спору с участием тех же сторон; ii) такое решение несовместимо с более ранним решением, вынесенным в другом государстве по спору с участием тех же сторон по тому же предмету, при условии, что более раннее решение соответствует необходимым условиям для его признания и приведения в исполнение в принимающем государстве; iii) признание и приведение в исполнение будут препятствовать ведению производства по делу о несостоятельности должника, в том числе вступая в противоречие с мораторием или другим приказом, который может быть признан или приведен в исполнение в принимающем государстве; или iv) такое решение существенно затрагивает права кредиторов в целом¹³¹.

3. Трансграничные сношения, сотрудничество и координация

143. Трансграничное ОВА обеспечивается и поддерживается благодаря сотрудничеству в максимально возможной степени судов, управляющих в делах о несостоятельности и представителя группы. Сотрудничество может осуществляться любыми подходящими способами, включая: a) прямые сношения, в том числе с целью запрашивания информации и помощи в связи с ОВА; b) координацию управления и надзора за активами и операциями должника, операциями членов предпринимательской группы и параллельными производствами по делам о несостоятельности; c) утверждение и реализацию соглашений о координации производств; d) проведение слушаний в координации с другим судом; и e) назначение единого или одного и того же управляющего в деле о несостоятельности для управления и координации параллельных производств по делу о несостоятельности¹³². Гарантии, которые обычно сопровождают такие меры,

¹²⁷ Статья 32 ТЗТН.

¹²⁸ Статья 19 (4) ТЗТН.

¹²⁹ Статьи 21 (3), 23 (2) и 29 (с) ТЗТН.

¹³⁰ Статья 30 ТЗТН.

¹³¹ Статья 14 ТЗСРН.

¹³² См. статьи 25–27 ТЗТН и статьи 9–18 ТЗНПГ.

включают защиту внутреннего публичного порядка, конфиденциальной информации, юрисдикции и независимости судов, а также материальных и процессуальных прав сторон. В дополнение к этим мерам некоторые законы о несостоятельности требуют публикации в национальном официальном бюллетене информации, касающейся трансграничного производства по делу о несостоятельности.

144. Конкретные способы сотрудничества зависят от особенностей дела, срочности оказания помощи по ОВА и других факторов, например: а) местонахождения отслеживаемых или возвращаемых активов; b) местонахождения должника, свидетелей и других соответствующих лиц; c) законодательных норм, применимых к активам и другим аспектам ОВА; d) судов, в юрисдикции которых находятся эти активы и аспекты; e) стороны, обладающей наилучшими возможностями для осуществления действий по ОВА в различных государствах; f) того, идет ли речь о предпринимательской группе; и g) того, осуществляется ли параллельное производство и требуется ли ходатайство о признании иностранного производства или об открытии местного производства¹³³.

145. Для особенно сложных дел, связанных с ОВА, возможно, потребуется заключить соглашения о трансграничной несостоятельности с целью выработки оптимального и скоординированного подхода к действиям по ОВА со стороны нескольких управляющих в делах о несостоятельности (и представителя группы в делах о несостоятельности предпринимательских групп). Такое соглашение может: а) определять сторону, ответственную за отслеживание активов, сторону, ответственную за возвращение активов в конкретной юрисдикционной системе, и сторону, имеющую наилучшие возможности для сохранения и защиты активов должника в различных государствах; b) определять порядок отслеживания и возвращения активов во всех соответствующих участвующих государствах¹³⁴; c) содержать также положения об обмене информацией и отчетами о проделанной работе и проведении консультаций в отношении действий по ОВА и защите конфиденциальности; и c) указывать источник финансирования действий по ОВА¹³⁵. Суды, утверждающие такие соглашения и участвующие в их осуществлении, могут договариваться о порядке предоставления и утверждения временной и иной судебной помощи, в частности об освобождении от моратория или, наоборот, введении такого моратория, если он не был (автоматически) введен.

¹³³ Как отмечается в настоящем тексте, открытие местного производства может потребоваться по закону или оно может быть инициировано иностранным представителем по другим причинам (например, из практических соображений).

¹³⁴ Например, в зависимости от режима моратория после открытия производства по делу о несостоятельности в государствах, где он был введен, может потребоваться ходатайство о срочном освобождении от моратория, чтобы создать возможности для действий по ОВА, или, наоборот, может потребоваться ходатайство о введении моратория в государствах, которые его не вводили, чтобы сохранить статус-кво до того, как будут установлены права на (спорные) активы.

¹³⁵ Например, при ведении параллельных производств расходы на правовое сопровождение возвращения активов в результате действий, инициированных или предпринятых управляющими в основном производстве, могут быть покрыты за счет активов должника в качестве расходов на ведение основного производства с учетом определенных ограничений и положений действующего законодательства. В контексте предпринимательской группы члены такой группы, заинтересованные в конкретном активе одного из членов группы, могут пожелать предоставить финансирование для поиска и возвращения этого актива в интересах группы.

Глава III

Гражданское судопроизводство

А. Введение

146. Многие действия по ОВА осуществляются в порядке гражданского судопроизводства. Такое производство может проводиться внутри страны или за рубежом параллельно с производством по делу о несостоятельности, каждое из которых имеет свои нормы, касающиеся, в частности, постановлений о раскрытии информации и мер по защите активов. Некоторые процессуальные действия в рамках гражданского судопроизводства (например, *actio pauliana* или конструктивный траст) могут быть инициированы до открытия производства по делу о несостоятельности и впоследствии переданы управляющему в деле о несостоятельности либо, если это разрешается законодательством или судом и управляющим в деле о несостоятельности, они могут быть продолжены как действия кредиторов, и результат будет интегрирован в производство по делу о несостоятельности, когда это потребуется и по мере необходимости.

147. Решение об открытии производства, участии в нем, его передаче или вступлении в производство принимается с учетом наличия финансирования, анализа затрат и результатов и других соображений, многие из которых обсуждались в двух предыдущих главах настоящего текста.

В. Меры по раскрытию информации

1. Виды мер

148. Меры по раскрытию информации могут быть предписаны судом на досудебном, судебном и послесудебном этапах гражданского судопроизводства для получения от сторон и лиц, не являющихся сторонами, доказательств, которые не могут быть получены другими способами (например, не являются общедоступными). Они могут различаться в конкретных юрисдикционных системах в зависимости от того, предполагает ли предоставление информации, документов и доказательств прямой обмен мнениями между сторонами или представление материалов в суд. Не все меры, доступные в ходе судебного разбирательства, могут быть доступны на досудебном и послесудебном этапах.

149. Меры по раскрытию информации на досудебном этапе обычно применяются для сбора и обеспечения доказательств в преддверии судебного разбирательства, когда время играет важнейшую роль и существует опасность того, что соответствующие доказательства будут утрачены или значительно изменены до начала судебного разбирательства. В некоторых государствах досудебные меры по раскрытию информации также доступны — по крайней мере, в определенной степени, — если у заявителя имеется какой-либо другой интерес, в первую очередь заинтересованность в оценке доказательств для определения шансов на успешный исход судебного разбирательства. Во всех этих случаях от заявителя требуется подтвердить вероятность успеха своего требования по существу. В зависимости от конкретной меры по раскрытию информации могут быть предъявлены дополнительные требования¹³⁶.

¹³⁶ Например, *Anton Piller KG v. Manufacturing Processes Ltd.* [1975] EWCA Civ 12, требование: объяснить, в чем состоит правонарушение со стороны ответчика; представить веские доказательства того, что ущерб, нанесенный заявителю в результате поведения ответчика, является серьезным; представить четкие доказательства наличия у ответчика компрометирующих документов или доказательств; и показать, что существует реальная возможность того, что ответчик может уничтожить такие материалы до их обнаружения или до того, как будут заслушаны все стороны.

150. Меры по раскрытию информации на этапе судебного разбирательства регулируются судебными правилами и процедурами. Суд может обязать стороны и свидетелей явиться для дачи показаний, предписать лицам, имеющим документы, предъявить эти документы, или попросить стороны и свидетелей или просмотреть вещественные доказательства или ознакомиться с документами. Суд может не принять некоторые доказательства (например, способные создать предубеждение или полученные ненадлежащим образом) и ограничить раскрытие других доказательств, собранных на досудебном или судебном этапе, по соображениям конфиденциальности, защиты данных или по другим причинам.

151. В некоторых государствах в целях обеспечения исполнения судебного решения кредитор по судебному решению разрешается запрашивать меры по раскрытию информации после завершения судебного разбирательства. Меры по раскрытию информации после завершения судебного разбирательства позволяют кредитор по решению суда запрашивать информацию об активах должника от должника по судебному решению или третьих сторон. Объем таких мер в отношении должника может быть широким, в то время как в отношении третьих сторон он, как правило, ограничивается активами должника и не может охватывать другие вопросы. Вместе с тем эти меры будут распространяться на информацию о любых скрытых активах должника. В тех случаях, когда третья сторона имеет тесные связи с должником, разрешается более широкое раскрытие информации, в том числе в отношении активов третьей стороны.

2. Условия применения

152. В большинстве государств меры по раскрытию информации применимы только в отношении доказательств, имеющих отношение к требованиям сторон по существу. Такой подход будет редко распространяться на доказательства в отношении активов другой стороны, если только основанием для иска не является коммерческое мошенничество. В некоторых государствах относимость трактуется более широко и охватывает любые факты, необходимые для доказательства элемента предполагаемого обоснования иска, в том числе доказательства в отношении активов сторон.

153. В государствах, где действует строгое правило, запрещающее «выуживание фактов», ожидается, что стороны определяют доказательства, которые они намереваются собрать и использовать в ходе разбирательства. Если суд сам получает доказательства (например, посредством приказов судебным приставам), он не обязательно раскроет их сторонам и использует их в деле, если стороны не смогут доказать относимость каждого конкретного доказательства к их делу.

154. Помимо критерия относимости предусматриваются требования в отношении необходимости и соразмерности, которые могут быть особенно применимы в контексте конфиденциальной информации (например, информации, составляющей банковскую тайну или адвокатскую тайну). В некоторых государствах конфиденциальная информация обычно защищена и может быть раскрыта только с согласия сторон. В других государствах суд решает, следует ли раскрывать такую информацию. Еще в одной группе государств такая информация защищена в меньшей степени или должна предоставляться в соответствии с применимым законодательством.

155. Обычно требуется использовать полученные материалы только для целей, указанных в ходатайстве о принятии данной меры (например, для отслеживания активов или доходов от них). Если вышеуказанные ограничения не соблюдаются, доказательства могут оказаться недопустимыми в судебном разбирательстве. На этапе после судебного разбирательства информация должна относиться только к тем активам должника по решению суда, в отношении которых должно быть приведено в исполнение решение суда.

С. Меры по защите активов

1. Виды мер

156. К мерам по защите активов относятся: постановления о наложении ареста или взыскании¹³⁷; секвестр¹³⁸; эмбарго¹³⁹; постановления о замораживании¹⁴⁰; обеспечительные права или залоги, наложенные по решению суда¹⁴¹; а также арест¹⁴². Кроме того, суд может предписать ответчику или третьему лицу (например, реестру или регистратору) совершить или не совершать какие-либо действия. К таким постановлениям относятся постановления не перемещать активы из определенного места; не передавать активы либо не обременять их обеспечительным правом; вернуть активы в определенное место; или передать активы на хранение доверенному третьему лицу или суду.

157. В некоторых государствах проводится различие между наложением ареста и обращением взыскания и другими постановлениями. Если требование истца является требованием о выплате денежных средств, оно обеспечивается арестом или взысканием. Если речь идет о требовании совершить или не совершать какие-либо конкретные действия, выдается постановление. Там, где проводится это различие, могут существовать незначительные различия в требованиях к использованию этих мер и в отношении применимых гарантий.

158. В зависимости от последствий принимаемые меры могут носить характер как *in personam*, так и *in rem*, хотя грань между ними может быть размыта. Например, постановление о наложении ареста может повлечь за собой как а) обязательство ответчика не распоряжаться арестованным активом под угрозой уголовного наказания, так и б) фактическое замораживание актива после исполнения постановления путем признания любой сделки или обременения в отношении такого актива недействительными.

¹³⁷ Когда публичный орган налагает арест на активы, указанные в постановлении суда, или обращает на них взыскание. В отношении имущества, подлежащего регистрации, арест производится посредством регистрации меры в публичных реестрах, что обеспечивает эффект публичности и действенности в отношении третьих сторон. В некоторых государствах кредитору не нужно конкретно указывать активы должника, на которые может быть наложен арест или обращено взыскание. Может быть запрошен общий арест на активы должника или может быть достаточно общего описания, например, «все оборудование на складе Х» или «все предпринимательские счета в банке Y». В таких случаях поиск активов для этой цели является задачей органа, который налагает арест или осуществляет взыскание, а от банков и других третьих лиц может потребоваться предоставить этому органу информацию о размещенных у них активах должника. В других государствах кредитор обязан конкретно указать активы, которые следует изъять, и их местонахождение, прежде чем наложить арест или взыскание, что предполагает осведомленность кредитора об активах, которыми владеет должник в пределах соответствующей юрисдикции. На некоторые активы (например, личные вещи или базовый доход) не может быть наложен арест или обращено взыскание. (Досудебное) наложение ареста, как правило, не приводит к изменению юридического права собственности, но приводит к тому, что должник теряет возможность передавать или обременять активы.

¹³⁸ В этом случае активы изымаются государственным органом.

¹³⁹ Когда должник может использовать активы, на которые наложено эмбарго, но должен воздерживаться от их отчуждения и должен обеспечить их надлежащее сохранение.

¹⁴⁰ В некоторых юрисдикционных системах эта процедура также известна как запрет *Mareva* (*Mareva Compania Naviera S.A. v. International Bulk Carriers S.A.* [1975] 2 Lloyd's Rep. 509). Запреты, вынесенные в отношении всех активов ответчика в любой точке мира, именуются «постановлением о замораживании активов по всему миру» (WFO). Они обычно выдаются в дополнение к обычным требованиям, предъявляемым к постановлениям о замораживании, когда внутренних активов ответчика в пределах данной юрисдикционной системы недостаточно для исполнения возможного судебного решения.

¹⁴¹ При этом право на принудительное взыскание рассматриваемого недвижимого имущества устанавливается независимо от того, получило ли после этого третье лицо в результате передачи или обременения право собственности на это имущество.

¹⁴² Изъятые активы передаются в распоряжение суда.

2. Условия применения

159. Меры по защите активов могут быть предписаны на разных основаниях в зависимости от того, запрашиваются ли они до, во время или после судебного разбирательства и направлены ли они против ответчика или третьей стороны, например доверенного лица, банка или посредника, у которого находится актив. Они часто сопровождаются мерами по неразглашению информации.

160. В тех случаях, когда меры запрашиваются до или в ходе судебного разбирательства, когда еще не ясно, будет ли требование, заявленное истцом, признано судом, и поскольку запрос может быть подан в суд, отличный от того, который выносит решение по требованию истца или будет выносить такое решение, в большинстве государств истец должен представить определенные доказательства относительно существования такого требования. Вместе с тем, поскольку целью обращения с просьбой о принятии мер по защите активов является быстрое получение помощи и, следовательно, без необходимости ожидать решения по существу дела, стандарт доказывания основания для обращения за введением такой меры не является столь же высоким, как тот, который требуется для вынесения решения по существу дела. Обычно достаточно более низкого стандарта доказывания, например наличия веских аргументов или видимости законного права (*fumus boni iuris*).

161. В большинстве государств требуется также, чтобы истец доказал необходимость принятия меры по защите активов, например, что без этой меры: а) приведение в исполнение судебного решения было бы невозможным или существенно затрудненным; б) истец может понести ущерб, который не может быть возмещен в результате удовлетворения искового требования о возмещении убытков или предоставления другого средства правовой защиты против ответчика; в) вероятность того, что истец понесет непоправимый ущерб, будет более высокой, в то время как вероятность того, что ответчик понесет непоправимый ущерб в результате принятия такой меры, будет более низкой; или д) ответчик может скрыться или вывести активы из-под юрисдикции суда или иным образом распылить их.

162. Если исковые требования уже были признаны в судебном решении, то само решение служит доказательством этих требований. После вступления судебного решения в силу меры по защите активов могут быть недоступны в некоторых государствах, поскольку кредитор может немедленно возбудить исполнительное производство. В некоторых государствах принудительное исполнение осуществляется судебным приставом без необходимости получения дополнительного постановления суда о наложении ареста или взыскании. В других государствах меры по защите активов могут быть предписаны на период между подачей заявления о приведении в исполнение и фактическим исполнением для обеспечения приведения в исполнение судебного решения.

D. Общеприменимые гарантии

163. Обычно применяются требования в отношении (достаточного или убедительного) доказательства, необходимости, относимости и соразмерности. В результате объем меры обычно ограничивается строго необходимым, а интересы заявителя в получении меры соотносятся с возможным ущербом для лица, которое лично обязано соблюдать эту меру и может подвергнуться санкциям за ее несоблюдение (далее «ответчик», которым может быть (потенциальный) обвиняемый или другое лицо). От заявителя может потребоваться указать помещения, которые необходимо обыскать, или активы, которые необходимо арестовать. Суд может предписать меры для защиты ответчика от назойливости, излишних затруднений, притеснения, чрезмерного бремени или расходов.

164. В случае мер, предполагающих особое вмешательство (посещение объектов, обыск помещений, судебная экспертиза электронных систем и устройств, проверка или изъятие доказательств или активов), могут применяться дополнительные гарантии. Они предполагают наличие более веских оснований для назначения меры (например, конкретные и четкие доказательства сокрытия, уничтожения или несохранения документов, информации или активов), применение меры в обычное рабочее время и присутствие во время ее применения ответчика, его адвоката или третьих лиц в качестве свидетелей, а также составление подробного протокола о предпринятых шагах и любых изъятых предметах. В отношении мер, затрагивающих человеческое достоинство и права человека (например, свобода передвижения, частная жизнь), обычно также предусматриваются более строгие гарантии. Они включают требование о том, что соответствующая мера должна быть соразмерной. Например, если для обеспечения исполнения судебного решения достаточно предписать ответчику регулярно являться в местный орган власти или сдать свои документы, удостоверяющие личность, до тех пор, пока он не укажет свои активы или не предоставит их для наложения ареста или обращения на них взыскания, то такому постановлению должно быть отдано предпочтение по сравнению с арестом должника. Кроме того, такие меры обычно имеют короткий срок действия и могут продлеваться только в чрезвычайных обстоятельствах для достижения цели, для которой они были вынесены.

165. Предписанные меры, как правило, подлежат обязательному периодическому пересмотру судом. Заявитель может быть обязан информировать суд об изменениях, которые потребуют отмены или изменения меры. За злоупотребление обращениями и несоблюдение условий суда для предоставления меры на заявителя могут быть наложены санкции.

166. Ответчик обычно имеет право быть заслушанным до принятия меры¹⁴³. Однако в случае срочности или опасности распыления активов такие меры могут быть приняты *ex parte*. В таком случае ответчик имеет возможность быть заслушанным по вопросу о введенной мере на более позднем этапе и добиться ее отмены судом, если будет доказано отсутствие заранее оговоренных необходимых условий для предписания такой меры. В некоторых государствах для принятия меры *ex parte* заявитель обязан также изложить доводы, которые мог бы выдвинуть ответчик, если бы он был заслушан (полное и откровенное раскрытие информации). В некоторых государствах отдельные меры принимаются *ex parte* и с мерами по неразглашению информации в обычном порядке, исходя из предпосылки о том, что при наличии опасности распыления активов сообщения быстроты и внезапности играют определяющую роль.

167. От заявителя может потребоваться предоставить обеспечение в отношении расходов ответчика на осуществление меры, которые могут быть взысканы с лица, совершившего неправомерные действия, в качестве возмещения ущерба. Во многих государствах заявитель несет также ответственность перед ответчиком за любой ущерб, причиненный неправомерным или необоснованным назначением меры. В некоторых государствах такая ответственность возникает независимо от того, действовал ли заявитель с противоправным умыслом или по небрежности при получении меры («ответственность без вины»). Внесение обеспечения может быть обязательным или по усмотрению суда. В последнем случае суд оценивает степень риска того, что ответчик не сможет получить от заявителя возмещение ущерба, понесенного в результате неправомерного назначения меры.

168. Если судебное разбирательство или исполнительное производство еще не начато, то для поддержания меры заявителю может потребоваться ходатайствовать об их открытии в течение определенного (обычно короткого) срока. Ответчик может иметь возможность добиваться отмены этой меры или ходатайствовать о назначении менее строгой меры, предоставив обеспечение по иску.

¹⁴³ A/CN.9/1169, п. 18 (i).

В некоторых государствах ответчик может добиваться отмены этой меры, если обстоятельства изменились (например, ответчик выплатил задолженность или задолженность была погашена иным образом).

169. Другие гарантии могут различаться в зависимости от государства, а в пределах одной юрисдикционной системы могут зависеть от конкретной запрашиваемой меры, заявителя, ответчика, контекста и других обстоятельств. Например, опрос или допрос может проводиться устно или письменно, публично или конфиденциально, под присягой, в суде и в присутствии доверенных лиц или иным образом. Некоторые государства не гарантируют право на отказ от дачи показаний и не предоставляют никакой защиты от самообвинения, однако не допускают использования полученной информации в последующем уголовном производстве. В других государствах ответчик не обязан давать показания, которые могут привести к возникновению уголовной ответственности. Ответчик может также отказаться давать разрешение на обыск и изъятие каких-либо доказательств, которые защищены привилегией.

170. В большинстве государств за судами сохраняется право решать, применять ли ту или иную меру с учетом всех обстоятельств дела. В некоторых государствах суды могут комбинировать и адаптировать меры, включая гарантии в отношении их исполнения, с учетом конкретных потребностей¹⁴⁴.

Е. Трансграничные аспекты

1. Юрисдикция

171. Суды могут неохотно предписывать меры по раскрытию информации и другие меры *in personam* в отношении лиц, находящихся за границей, если только эти лица не представлены в данной юрисдикционной системе. Нормы в некоторых государствах могут требовать, чтобы суд получал возможность вынести постановление о мерах *in personam* в том случае, если он обладает юрисдикцией в отношении лица, против которого назначаются такие меры, или обладает юрисдикцией в отношении производства по существу дела. Другие гос-

¹⁴⁴ Например, суды часто комбинируют и применяют с изменениями постановления *Norwich* и *Bankers Trust*, адаптируя их к потребностям, связанным с отслеживанием цифровых активов. *Norwich Pharmacal Co. v. Customs and Excise Commissioners* [1974] A.C. 133: этот иск был подан в суд с целью получения информации, которой владела невиновная третья сторона и которая требовалась для отслеживания и возвращения активов, находившихся во владении ответчика или третьей стороны, не имевшей права удерживать такие активы. Следовало представить веские доказательства того, что невиновная третья сторона была причастна к осуществлению сделки, квалифицированной как соответствующее правонарушение (т. е. постановление не действует в отношении лица, которое не имеет никакого другого отношения к правонарушению, кроме того, что оно было свидетелем или имеет в своем распоряжении какой-либо относящийся к нему документ). Постановление не может быть: i) получено в отношении лиц, которые могут выступать свидетелями или являться обвиняемыми в любом судебном разбирательстве, возбужденном на основании предполагаемого правонарушения, и наоборот; ii) использовано для получения доказательств, но только для информирования; iii) использовано для содействия иностранному производству, если в иностранной юрисдикционной системе действует установленный законом режим, посредством которого должны быть получены доказательства из-за рубежа. *Bankers Trust Co. v. Shapira and Others* [1980] 1 WLR 1274: это постановление требует, чтобы финансовое учреждение раскрыло в целом конфиденциальную информацию об отношениях между банком и его клиентом на основании веских доказательств того, что средства, о которых запрашивается информация, принадлежали заявителю, средства были растрочены обманным путем, запрошенная информация позволит определить местонахождение или обеспечить сохранение средств и что задержка в раскрытии информации может привести к дальнейшему расходованию или переводу средств. Такая мера может быть запрошена как до, так и после возбуждения любого разбирательства. Если она будет запрошена, то это приведет к отмене обязательства по обеспечению конфиденциальности. От заявителя может потребоваться взять на себя обязательство, что раскрытая информация будет использоваться только для целей действий по отслеживанию средств.

ударства применяют более гибкий подход и позволяют своим судам предписывать меры по раскрытию информации и другие меры *in personam* в других ситуациях, в том числе в отношении неизвестных лиц, местонахождение которых также неизвестно. В то же время юрисдикция в отношении назначения или обеспечения исполнения мер *in rem* (например, постановлений о наложении ареста и взыскании) зависит от местонахождения соответствующего актива. В некоторых государствах арест или аналогичные меры *in rem* могут быть наложены также судом, который обладает или может обладать юрисдикцией в отношении производства по существу дела.

2. Вручение документов за границей

172. Во многих государствах требуется, чтобы для вручения документов за рубежом использовались дипломатические каналы, однако эффективность других средств получает все большее признание. Во всех случаях, при которых судебный или внесудебный документ необходимо направить для передачи или вручения за границей государствами — участниками Гаагской конвенции о вручении документов, в соответствии с этой Конвенцией могут быть использованы следующие процедуры: направление и выполнение запроса (ст. 2–7); вручение по дипломатическим или консульским каналам (ст. 8–9); вручение путем непосредственного отправления по почте или через непосредственные сношения между судами (ст. 10); и другие допустимые способы передачи (ст. 19). Конвенция не исключает возможности использования электронных средств передачи¹⁴⁵. Она не применяется, если неизвестен адрес лица, которому должен быть вручен документ¹⁴⁶. Может потребоваться перевод документа, который должен быть вручен, и других сопроводительных материалов на официальный язык принимающего государства, а также могут применяться другие требования государства-получателя¹⁴⁷.

173. Суды используют различные средства и комбинации средств для вручения документов за рубежом¹⁴⁸. Критерии и условия вручения документов за рубежом альтернативными по сравнению с традиционными способами включают следующие: а) были ли предприняты усилия для вручения документов ответчику традиционными средствами; б) оказалось ли использование таких средств неэффективным или безрезультатным или же оно считалось таковым *ab initio*; в) было ли взаимодействие с ответчиком с помощью альтернативного средства коммуникации признано справедливым и эффективным; д) дал ли ответчик свое согласие на вручение с помощью альтернативного средства; е) пытается ли ответчик обойти традиционные способы вручения и в какой степени; и ф) не запрещено ли выбранное альтернативное средство законодательством государства адресата. Некоторые суды разработали также специальные условия и технические требования для использования альтернативных средств, например надежность, целостность, сохранность, безопасность и конфиденциальность данных, идентификация получателя и времени передачи и получения сообщения, а также подтверждение получения. Некоторые суды считали, что вручение совершается автоматически по истечении определенного периода времени после передачи.

174. В некоторых государствах вручение за пределами конкретной юрисдикционной системы альтернативными способами может производиться только их гражданам или резидентам, находящимся в другом государстве. В других государствах его используют только для иностранцев.

¹⁴⁵ Подробнее см. Практический справочник по применению Конвенции о вручении, Гаагская конференция.

¹⁴⁶ Статья 1.

¹⁴⁷ [A/CN.9/1169](#), п. 18 (j).

¹⁴⁸ В том числе электронную почту, социальные сети, цифровые платформы, веб-сайты, приложения для обмена мгновенными сообщениями, бесплатную раздачу невзаимозаменяемых токенов, особенно для вручения за рубежом «неизвестным лицам», где бы они ни находились.

3. Сбор доказательств за границей

175. Если доказательства или лицо, контролирующее доказательства, находятся за границей, то для их получения договаривающиеся стороны Гаагской конвенции о доказательствах могут использовать процедуру судебного поручения в соответствии со статьями 1–14 или альтернативные процедуры (через дипломатических служащих, консульских агентов и уполномоченных) в соответствии со статьями 15–22 этой Конвенции¹⁴⁹. Запрос доказательств, находящихся за границей, путем судебного поручения может быть направлен компетентному иностранному органу в рамках другого применимого механизма (например, договора о взаимной правовой помощи)¹⁵⁰. Межгосударственные соглашения, например в ЕС, могут разрешать прямой сбор доказательств в соответствующих государствах, если лицо, от которого должны быть получены доказательства, добровольно сотрудничает. Законодательство некоторых государств допускает прямой сбор доказательств также в отсутствие межгосударственных соглашений, если лицо, от которого должны быть получены доказательства, соглашается сотрудничать¹⁵¹.

176. В некоторых государствах суд может распорядиться о раскрытии информации внутри страны для использования в иностранном судебном разбирательстве, запланированном или незавершенном, по заявлению заинтересованного лица. Эта мера носит дискреционный характер, и в ней может быть отказано, если, например, суд установит, что заявитель пытается обойти ограничения на сбор доказательств, установленные иностранным государством.

4. Трансграничное признание и приведение в исполнение

177. Последствия большинства видов мер по раскрытию информации и защите активов в качестве временных мер ограничиваются территорией государства, в котором они были предписаны, однако некоторые государства не отказывают в признании и приведении в исполнение временных мер только на том основании, что они являются временными¹⁵². Признание и приведение в исполнение обеспечительных мер, с учетом определенных исключений, обеспечивается и поддерживается некоторыми международными документами¹⁵³. Другие соответствующие международные документы исключают временные меры из своей сферы применения¹⁵⁴.

178. После получения запроса о признании и приведении в исполнение иностранных временных мер некоторые государства обеспечивают исполнение иностранных временных мер с учетом соображений публичного порядка и других исключений. Другие государства предписывают эквивалентную внутреннюю меру или, если мера, предусмотренная в государстве предписания, неизвестна или недоступна для данного дела по законодательству запрашиваемого государства, адаптируют иностранную меру к местной мере, которая будет иметь такие же или аналогичные последствия, или, если это невозможно, к мере, которую принимающий суд назначил бы при тех же или аналогичных об-

¹⁴⁹ Несколько договаривающихся сторон Гаагской конвенции о доказательствах заявили, что они не будут исполнять судебные поручения, которые направляются в целях получения разрешения на то, что в государствах общего права именуется досудебным раскрытием документов.

¹⁵⁰ A/CN.9/1169, п. 18 (k).

¹⁵¹ Там же.

¹⁵² Там же, п. 18 (l).

¹⁵³ См., например, Конвенцию ОАГ о приведении в исполнение превентивных мер (1979 год); Типовой закон ЮНСИТРАЛ о международном торговом арбитраже (1985 год) с поправками, принятыми в 2006 году, статьи 17 H-17 I (Издание Организации Объединенных Наций, в продаже под № R.08.V.4. Размещен по адресу https://uncitral.un.org/ru/texts/arbitration/modellaw/commercial_arbitration).

¹⁵⁴ См., например, Гаагскую конвенцию о признании и приведении в исполнение иностранных судебных решений по гражданским или торговым делам от 2 июля 2019 года (статья 3.1 (b)); и определение термина «судебное решение» в статье 2 (c) ТЗСРН.

стоятельствах в соответствии со своими собственными правилами гражданского судопроизводства.

Глава IV

Уголовное судопроизводство

А. Введение

179. Некоторые действия по ОВА могут быть возбуждены в рамках соответствующих уголовных производств, которые могут быть начаты до, одновременно или после открытия производства по делу о несостоятельности. Например, налоговый инспектор, бухгалтер, аудитор, кредитор или лицо, сигнализирующее о нарушениях, могли сообщить в компетентный государственный орган о подозрениях в отношении преступной деятельности должника или его директоров (например, о незаконном присвоении или растрате денежных средств), в результате чего было начато уголовное расследование. Одновременно или позднее в отношении должника могло быть подано заявление об открытии производства по делу о несостоятельности. В других случаях инвесторы могли стать жертвами финансовой пирамиды и возбудить параллельно производство по делу о несостоятельности и уголовное дело. В других же случаях управляющий в деле о несостоятельности, кредиторы или другие заинтересованные лица могут инициировать уголовное производство после открытия производства по делу о несостоятельности, сообщив о предполагаемых преступных действиях должника или других лиц, указывающих на должника или на его причастность, до или во время производства по делу о несостоятельности, в том числе в отношении управляющего в деле о несостоятельности или должника, сохраняющего владение в течение производства по делу о несостоятельности.

180. Мораторий на производство по делу о несостоятельности не приостанавливает уголовное производство. Обратное же вполне возможно: производство по делу о несостоятельности или отдельные его этапы (например, реализация активов имущественной массы и распределение поступлений среди кредиторов при ликвидации) могут быть приостановлены до закрытия связанного с ним уголовного производства. Уголовное разбирательство может повлиять на производство по делу о несостоятельности и в других отношениях. Например, решение о ликвидации должника может быть вынесено судом, ведущим соответствующее уголовное разбирательство, или же на совокупность активов, подлежащих распределению среди кредиторов в рамках производства по делу о несостоятельности, могут повлиять многочисленные постановления о выплате компенсации потерпевшим и связанные с этим приоритеты в рамках соответствующего уголовного разбирательства. Суду, осуществляющему надзор за производством по делу о несостоятельности, управляющему в деле о несостоятельности и другим заинтересованным сторонам необходимо будет сотрудничать и обмениваться информацией для содействия уголовным расследованиям и производствам. В то же время уголовное производство может содействовать ОВА в ряде отношений, как это обсуждается в приводимых ниже разделах.

В. Возмещение ущерба

181. Юридические и физические лица, которые понесли ущерб в результате какого-либо преступного деяния, в число которых может входить вся совокупность кредиторов¹⁵⁵, имеют право возбудить производство или вступить в производство в отношении лиц, несущих ответственность за этот ущерб, для получения компенсации. Иски о возмещении ущерба могут подаваться как в уго-

¹⁵⁵ Например, в случае незаконного присвоения финансовых средств или имущества, растраты и других аналогичных действий в отношении активов должника (см. соответствующий раздел в главе II выше) либо если должник стал жертвой мошенничества со стороны третьих лиц, что привело к его несостоятельности.

ловный или гражданский суд, так и в тот и другой, причем может быть разрешено переходить от одного имеющегося варианта к другому. В некоторых государствах, когда продолжаются оба производства по одним и тем же фактам, во избежание любой коллизии гражданское производство приостанавливается до вынесения окончательного решения по уголовному делу. Подача иска о возмещении ущерба в уголовный суд может иметь определенные преимущества, например возможность использовать для обоснования иска все доказательства, собранные стороной обвинения и полицией в ходе уголовного расследования.

182. В разных государствах при оценке и присуждении компенсации ущерба применяются различные нормы, касающиеся, в частности, видов ущерба или вреда, которые могут быть заявлены в иске, бремени доказывания, а также методов количественного определения и оценки ущерба. Ущерб может быть возмещен за счет активов, конфискованных в порядке гражданского или уголовного судопроизводства¹⁵⁶. Отчуждение таких активов судом может осуществляться в форме возврата актива его законному владельцу, например в рамках производства по делу о несостоятельности, или путем продажи активов для возмещения ущерба и уплаты штрафов, связанных с преступлением. В некоторых государствах возможно достижение мирового соглашения с правонарушителем при условии проверки условий соглашения (например, соразмерности). По условиям мирового соглашения нарушитель может выплатить оговоренную в нем сумму в счет имущественной массы сразу или частями в соответствии с согласованным планом. Выплаты по мировому соглашению будут представлять собой неопровержимую презумпцию ответственности, которую можно будет впоследствии использовать в рамках других разбирательств.

С. Доступ к материалам уголовного дела

183. Вследствие более широких следственных полномочий органов уголовного розыска и более широкого спектра средств, которые они используют (например, ордера на обыск, арест, перехват почтовых отправлений, прослушивание телефонных разговоров), материалы уголовных дел могут содержать информацию и доказательства, которые было бы очень трудно или невозможно получить в рамках процедур производства по делу о несостоятельности или гражданского судопроизводства. Такая информация может существенно облегчить

¹⁵⁶ Гражданская конфискация — это проводимая в рамках гражданского судопроизводства юридическая процедура безвозвратного изъятия у физического или юридического лица, причастного к преступлению, активов, непосредственно связанных с преступлением, например доходов от мошеннической деятельности. В отличие от гражданской процедуры, конфискация в уголовном порядке — это уголовно-процессуальное действие, состоящее в изъятии активов осужденного в качестве наказания за совершенное преступление. Бремя доказывания по делам о гражданской конфискации меньше, чем по делам о конфискации в уголовном порядке. В случае гражданской конфискации может быть достаточно доказать, что активы связаны с незаконной деятельностью или получены незаконным путем, в то время как для конфискации в уголовном порядке может потребоваться доказательство вины и обвинительный приговор (хотя некоторые международные документы предусматривают возможность конфискации без вынесения приговора, когда преступник не может быть подвергнут преследованию по причине смерти, укрывательства или отсутствия или в других соответствующих случаях (см., например, пункт 1 (с) статьи 54 Конвенции Организации Объединенных Наций против коррупции (КПК ООН)). Конфискация в уголовном порядке может применяться к более широкому кругу активов, включая те, которые были приобретены законным путем, но использованы при совершении преступления или связаны с преступной деятельностью. К ним обычно относятся: а) предмет преступления и другие предметы, которые способствовали совершению преступления или предназначались для его совершения, если они принадлежат осужденному; б) товары или активы, полученные в результате преступления; с) имущественные выгоды, возникшие непосредственно в результате преступления, активы и стоимость, которые заменили такие выгоды, а также финансовая прибыль от выгод, которая была инвестирована. Если эти активы не могут быть выделены среди других активов осужденного или если они смешаны с законно полученными активами, могут быть конфискованы другие активы такой же стоимости.

ОВА, в частности, при обосновании запроса на срочную помощь по ОВА внутри страны или за границей.

184. В некоторых государствах заинтересованное лицо, например управляющий в деле о несостоятельности, может получить доступ к материалам уголовного дела, вступив в уголовное производство в качестве «гражданской стороны» (см. следующий раздел). В других государствах такой доступ может быть предоставлен управляющему в деле о несостоятельности в силу его официального статуса или по специальному постановлению суда. В последнем случае управляющему в деле о несостоятельности, возможно, потребуется доказать, что соответствующие материалы, как ожидается, будут иметь внутреннюю ценность для ОВА и что необходимость раскрытия информации перевешивает необходимость сохранения тайны уголовных расследований. Другим лицам, имеющим доступ к материалам уголовного дела, может быть разрешено по закону передавать полученную информацию суду, ведущему производство по делу о несостоятельности, управляющим в деле о несостоятельности или другим уполномоченным лицам при условии соблюдения обычных гарантий защиты интересов уголовного расследования и прав обвиняемого.

D. Вступление в уголовное судопроизводство в качестве «гражданской стороны»

185. В некоторых государствах допускается, чтобы жертва преступления или, иногда, в более общем смысле, заинтересованное лицо, могло участвовать в уголовном процессе в качестве гражданской стороны. Объем прав и полномочий, предоставляемых гражданской стороне, может различаться в зависимости от юрисдикционной системы. Помимо требования о возмещении убытков и получения доступа к материалам уголовного дела (см. предыдущие разделы) гражданская сторона может иметь право требовать принятия дополнительных мер в ходе уголовного расследования, например проведения обыска жилища, вынесения постановлений о наложении ареста¹⁵⁷ и замораживании активов, а также право обжаловать отклонение своих ходатайств. В ходе судебного разбирательства гражданской стороне может быть разрешено допросить обвиняемых и свидетелей.

186. В некоторых государствах вступить в уголовное производство в качестве «гражданской стороны» может только непосредственная потерпевшая сторона (предполагаемого) преступления. В других государствах в этом качестве могут выступать также и косвенно пострадавшие. В зависимости от конкретного случая непосредственной потерпевшей стороной или косвенно пострадавшей стороной может быть признана вся совокупность кредиторов. Для вступления в производство в качестве гражданской стороны в некоторых государствах требуется подать письменную жалобу с объяснением оснований для предоставления статуса потерпевшего и гражданской стороны в уголовном процессе. В других государствах достаточно подать письменное заявление о намерении вступить в производство и ходатайство о предоставлении статуса гражданской стороны. Ходатайство о вступлении в производство в качестве гражданской стороны подается либо в следственный орган (например, прокуратуру, полицию или судье, ведущему судебное расследование), либо в суд, если производство по делу уже открыто. Юридические издержки и расходы, возникающие в связи с участием управляющего в деле о несостоятельности или другого уполномоченного лица в качестве гражданской стороны в уголовном производстве, включая оплату услуг адвокатов, обычно оплачиваются в качестве администра-

¹⁵⁷ Меры по наложению ареста носят обеспечительный и временный характер, позволяя следственным органам держать активы под своим контролем. Обычно они принимаются при определенных условиях, например, если наложение ареста необходимо для проведения расследования (например, наложение ареста на вещественное доказательство, когда существует риск его исчезновения), или в отношении активов, которые могут стать предметом гражданской конфискации.

тивных расходов из имущественной массы, если не установлен другой порядок финансирования. Они могут быть возмещены осужденным или государством.

Е. Трансграничные аспекты

187. Международному сотрудничеству в расследовании преступлений, включая мошенничество, финансовые преступления или транснациональную организованную преступность, которые часто пересекаются с делами о несостоятельности, могут способствовать двусторонние и многосторонние механизмы взаимной правовой помощи¹⁵⁸. Соблюдение государствами-участниками положений таких механизмов о координации и сотрудничестве обеспечивает беспрепятственную передачу информации от запрашиваемого государства запрашивающему государству.

188. Механизм взаимной правовой помощи обычно включает следующие этапы:

а) каждое государство, участвующее в этом механизме, назначает центральный орган, который отвечает за координацию и обработку входящих и исходящих просьб о помощи и обеспечение другой связи между запрашивающим и запрашиваемым государствами;

б) любое уполномоченное лицо, например управляющий в деле о несостоятельности, может инициировать в запрашивающем государстве направление просьбы об оказании помощи, т. е. станет запрашивающей стороной¹⁵⁹. Прежде чем просьба об оказании помощи будет отправлена запрашиваемому государству, компетентный орган запрашивающего государства рассматривает просьбу и определяет ее соответствие данному механизму¹⁶⁰. Для удовлетворения просьб могут быть установлены определенные требования, например, чтобы исполнение просьбы не препятствовало и не нарушало ход предстоящего или текущего уголовного производства;

с) в просьбе об оказании помощи должны быть указаны сведения о деле, описание запрашиваемой помощи, любые активы, доказательства, информация о причастных лицах, подробная информация о любой конкретной процедуре, соблюдение которой хотело бы обеспечить запрашивающее государство, и цель запрашиваемых доказательств, информации или мер (например, для замораживания активов). В ней также может быть указано, что должна сохраняться конфиденциальность наличия и существа просьбы, за исключением того, что необходимо для выполнения самой просьбы. В ней также могут быть предложены сроки ее выполнения. Если просьба направлена на замораживание или арест активов либо в целях исполнения постановления о замораживании или аресте, вынесенного судом или компетентным органом запрашивающего государства, либо без такого постановления, запрашивающему государству может потребоваться предоставить разумные основания для того, чтобы запрашиваемое государство могло убедиться, что существуют достаточные мотивы для принятия таких мер;

д) утвержденная официальная просьба о помощи направляется в письменном виде (или в экстренных случаях — в устной форме, но с последующим письменным подтверждением) запрашиваемому государству на языке, приемлемом для запрашиваемого государства, и при соблюдении условий, позволяющих этому государству установить аутентичность;

¹⁵⁸ См., например, главы IV и V КПК ООН. КПК ООН позволяет оказывать взаимную правовую помощь как с предварительной просьбой о помощи, так и без нее.
(см., например, статьи 46 (4) и (5) и 56).

¹⁵⁹ A/CN.9/1169, п. 18 (n).

¹⁶⁰ Там же.

е) центральный орган запрашиваемого государства определяет приемлемость и соответствие просьбы применимому механизму взаимной правовой помощи. Предполагается, что этот этап будет завершен в кратчайшие сроки. Набор оснований для отказа во взаимной правовой помощи обычно ограничен, например тем, что выполнение просьбы может нанести ущерб публичному порядку, суверенитету и безопасности запрашиваемого государства. В некоторых механизмах прямо предусматривается, что во взаимной правовой помощи не может быть отказано на основании банковской тайны¹⁶¹ или на том лишь основании, что преступление считается также связанным с налоговыми вопросами¹⁶²;

ф) если просьба принята к исполнению, она исполняется запрашиваемым государством в кратчайшие возможные сроки в соответствии с его внутренним законодательством и, если это применимо и возможно, также в соответствии с процедурой и в сроки, указанные в просьбе. Действия в запрашиваемом государстве могут включать: получение свидетельских показаний или заявлений от отдельных лиц; проведение обысков; осмотр объектов и участков; предоставление информации, вещественных доказательств и оценок экспертов, включая подлинники или заверенные копии соответствующих документов и материалов, таких как правительственные, банковские, финансовые, корпоративные или коммерческие документы; выявление, отслеживание, замораживание или арест активов и их сохранение; возбуждение местного производства (уголовного или гражданского, например в целях установления права собственности на активы в случае оспариваемых требований); и в конечном счете, по решению суда, конфискацию активов и, если это применимо и целесообразно, а также при соблюдении определенных условий (например, защита добросовестных третьих сторон) их возвращение запрашивающему государству;

г) в сотрудничестве может быть отказано или же принятые меры могут быть отменены, если запрашиваемое государство не получает своевременно достаточных доказательств или если активы имеют незначительную стоимость. Перед отменой любой меры запрашивающему государству может потребоваться предоставить запрашивающему государству возможность изложить свои мотивы в пользу продолжения осуществления данной меры.

189. Расходы, связанные с просьбой о взаимной правовой помощи, обычно берет на себя запрашивающее государство. Некоторые государства считают, что их должна брать на себя запрашивающая сторона (например, имущественная масса). В целях облегчения финансового бремени просьб для запрашивающей стороны могут быть предусмотрены различные механизмы, включая полное или частичное возмещение, совместное несение расходов запрашивающим и запрашиваемым государствами и привлечение помощи специализированных международных организаций. Расходы будут зависеть, в частности, от конкретного дела, запрашиваемой помощи и ресурсов, необходимых для выполнения просьбы.

190. Запрашивающая сторона может иметь право на получение копии всех материалов дела (информации и документов), препровожденных запрашиваемым государством запрашивающему государству в ответ на просьбу о взаимной правовой помощи. На использование информации или доказательств, содержащихся в этих материалах, могут быть наложены ограничения (например, может быть запрещено их использование в целях, отличных от указанных в просьбе, без предварительного согласия запрашиваемого государства). Применяются и другие обычные гарантии, такие как презумпция невиновности, права на защиту третьих лиц, а также право на конфиденциальность и защиту персональных данных. За неправомерное использование полученной информации (например, за воспрепятствование уголовному расследованию или посягательство на активы, конфиденциальность, личную или моральную неприкосновен-

¹⁶¹ См., КПК ООН, статья 46 (8).

¹⁶² См. там же, статья 46 (22).

ность лиц, фигурирующих в материалах дела) может быть назначено наказание, в том числе в виде лишения свободы. Тем не менее раскрытие информации или доказательств, которые оправдывают обвиняемого, обычно допускается.

Глава V

Другие вспомогательные механизмы

А. Меры по раскрытию информации

191. В большинстве государств суды при определенных обстоятельствах могут ограничить раскрытие информации о деле, а также о рассматриваемых или предписанных судебных мерах. К таким обстоятельствам обычно относят необходимость избежать вмешательства в ход процесса (например, расследований) или избежать распространения необъективной или неточной информации, которая может сформировать общественное мнение и негативно повлиять на справедливое судебное разбирательство. Применительно к ОВА такие обстоятельства включают также необходимость обеспечения эффекта неожиданности и эффективности судебных мер. Например, банку может быть запрещено сообщать своему клиенту о том, что ему было предписано предоставить информацию о клиенте суду или управляющему в деле о несостоятельности. Всем заинтересованным сторонам может быть запрещено обсуждать подробности дела, включая сами меры по неразглашению информации, вне зала суда (например, делать заявления в средствах массовой информации или публиковать информацию в социальных сетях). Кроме того, может быть запрещен доступ ко всем материалам дела или к отдельным документам или содержащимся в них доказательствам (например, к конфиденциальной информации коммерческого или личного характера, включая данные о личности свидетелей или других лиц)¹⁶³. Такими мерами по неразглашению часто сопровождаются меры *ex parte* и судебные заседания *in camera*. Нарушение мер по неразглашению влечет за собой ответственность, вплоть до лишения свободы.

192. Наличие и объем мер по неразглашению, а также конкретные требования и условия их введения в разных государствах различаются. В тех случаях, когда они допускаются, они могут быть предписаны самим судом по собственной инициативе или по ходатайству заинтересованного лица. Этому лицу потребуются изложить причины для просьбы о введении меры по неразглашению и указать конкретную информацию или предмет, подлежащие защите.

193. Обычно для введения таких ограничений суды требуют надежной доказательной базы и подвергают строгой проверке обоснование их необходимости и соразмерности. В тех случаях, когда суды вводят их, они устанавливают срок их действия и дают им строгое определение, приводя ограничения, связанные с неразглашением, в соответствии с конкретными обстоятельствами дела. Тем не менее в тех случаях, когда крайне важен эффект неожиданности, сфера охвата мер по неразглашению обычно является широкой.

194. Такие гарантии направлены на обеспечение баланса между необходимостью введения таких мер и конкурирующими интересами, а также фундаментальными принципами открытости правосудия, прозрачности и свободы слова и выражения мнений. Введенные меры по неразглашению обычно подлежат пересмотру и могут меняться.

В. Требования соответствия

195. Некоторые требования соответствия применяются в банковском, страховом, транспортном и других секторах, в том числе в секторе ценных бумаг, тогда как другие требования соответствия могут быть общеприменимыми, например, требования в отношении конфиденциальности и защиты данных, которые будут применяться также при сборе и хранении данных для целей

¹⁶³ Например, из-за повышенных рисков кибератак и других негативных последствий суды обычно сохраняют анонимность трейдеров на криптобиржах.

ОВА¹⁶⁴. Многие из требований соответствия вытекают из международных обязательств по борьбе с транснациональной организованной преступностью, например с финансированием терроризма и отмыванием доходов от преступной деятельности. Некоторые из них, например требования, предусмотренные международно признанными гарантиями борьбы с коррупцией и взяточничеством¹⁶⁵, направлены на ликвидацию убежищ для сокрытия средств, полученных в результате коррупционных деяний и обязывают государства осуществлять сотрудничество и улучшать координацию своих усилий по своевременному и эффективному отслеживанию и возвращению похищенных активов и доходов от преступной деятельности¹⁶⁶. Некоторые требования соответствия применяются в рамках двусторонних и многосторонних рамочных соглашений о сотрудничестве и координации в деле борьбы с уклонением от уплаты налогов и финансовыми преступлениями.

196. Требования соответствия способствуют ОВА в нескольких аспектах. Благодаря им, в частности: а) во многих государствах были приняты законодательство о КБВ и другие законы и нормативные положения, включая правило «знай своего клиента» (ЗСК) и аналогичные требования относительно обнаружения и отслеживания, способствующие ОВА¹⁶⁷; б) были созданы реестры, способствующие ОВА, такие как реестры КБВ и реестры директоров, содержащие информацию, имеющую непосредственное отношение к ОВА¹⁶⁸; в) распространялись управленческие принципы и системы информирования о нарушениях¹⁶⁹; г) совершенствовались стандарты бухгалтерского учета и аудита в частном секторе (см. далее ниже); д) внедряются современные решения для повышения отслеживаемости и возможности возвращения активов, в частности, посредством уникальной идентификации активов, их отслеживания в режиме реального времени, отслеживания цепочки владения ими или их контроля и реверсирования, при необходимости, их передачи.

197. Общепринятые стандарты бухгалтерского учета для ведения бухгалтерских книг и записей основаны на концепциях и принципах, которые содействуют ОВА. Они предусматривают следующие элементы: а) систему двойной записи, при которой каждая хозяйственная операция записывается как минимум в двух счетах по дебету или кредиту; б) журнал первой записи, в котором изначально регистрируются все сделки, и центральный регистр, в котором отражаются все сделки; в) надлежащим образом задокументированную информа-

¹⁶⁴ A/CN.9/1169, п. 18 (о).

¹⁶⁵ Там же.

¹⁶⁶ Например, КПК ООН, статьи 52–59, и рекомендации по отслеживанию и возвращению активов, связанные с этими положениями. Возвращение активов является основополагающим принципом этой Конвенции.

¹⁶⁷ Например, Руководство ЮНСИТРАЛ для законодательных органов по основным принципам регистра предприятий, п. 132 и сноски 16 и 17; а также рекомендации 4, 10, 12 и 16 по адресу www.fatf-gafi.org/en/publications/Fatfrecommendations/Fatf-recommendations.html. К аналогичным требованиям относятся «знай свою сделку» (ЗСС), «знай свой бизнес» (ЗСБ), «должная осмотрительность в отношении клиентов» (ДОК), а в транспортном секторе — требование «знай свой груз». Обычно помимо проверки КБВ они требуют: идентификации клиента; проверки в отношении политически значимых лиц и лиц, на которых распространяются санкции; установления источников средств; более строгих процедур должной осмотрительности в случае высоких рисков или сигналов об опасности в отношениях с клиентом; соблюдения требований к документации и уведомлениям; при необходимости, замораживания активов. Кроме того, применяется «правило прохождения», которое требует, чтобы финансовые учреждения передавали определенную информацию, связанную с переводом средств, в следующее финансовое учреждение в рамках электронных переводов или аналогичной передачи средств. Санкции за несоблюдение этих требований вводятся некоторыми государствами экстерриториально.

¹⁶⁸ Например, Руководство по вопросам бенефициарной собственности юридических лиц (рекомендация 24), выпущенное Группой разработки финансовых мер, доступно по адресу www.fatf-gafi.org/en/publications/Fatfrecommendations/Guidance-Beneficial-Ownership-Legal-Persons.html. См. также приложение к настоящему тексту.

¹⁶⁹ Например, статья 33 КПК ООН, касающаяся защиты лиц, сообщающих информацию: www.unodc.org/unodc/en/ft-uncac/focus-areas/whistleblower.html.

цию, включая информацию, касающуюся активов (в реестре и инвентарных перечнях активов), и информацию, касающуюся финансового положения, доходов, операций с аффилированными компаниями и любую другую информацию, важную для оценки перспектив развития предприятия (в финансовых отчетах и ведомостях); d) оперативные корректирующие действия для устранения несоответствующей практики. К действиям, запрещенным законом, относятся открытие не отражаемых в отчетности счетов, совершение неофициальных или недостаточно идентифицированных сделок, использование поддельных документов и умышленное уничтожение бухгалтерских документов раньше, чем это предусмотрено в законодательстве.

198. Эти требования и запреты дополняются требованиями к раскрытию финансовой отчетности и стандартами аудита для обеспечения того, чтобы коммерческие документы и записи были точными, полными и прозрачными, а также были доступными и могли быть в надлежащих случаях предоставлены государственным органам (например, налоговым органам, органам социального страхования), акционерам, кредиторам, потенциальным инвесторам и общественности. Во многих государствах искажение или предоставление неполной информации в финансовых отчетах или аудиторских заключениях или сокрытие этих фактов является уголовным преступлением. Во многих государствах уголовным преступлением является также несообщение компетентным органам или иное нераскрытие информации в соответствии с требованиями законодательства о фактах мошенничества и других экономических преступлениях; неминуемой угрозой сохранению предприятия в качестве функционирующей хозяйственной единицы; других фактах, которые могут причинить существенный ущерб предприятию, акционерам, кредиторам или инвесторам, или о подозрениях в этом отношении.

С. Другое законодательство

199. ОВА тесно пересекается с положениями других законов, которые, если они правильно разработаны и соответствуют целям ОВА, могут значительно облегчить ОВА. В качестве примеров можно привести требования о том, чтобы срок исковой давности начинался с момента обнаружения сокрытого актива, информации или доказательств; штрафные санкции, презумпция того, что если лицо скрывает доказательства, то они говорят против него (*contra spoliatorem*) и другие средства правовой защиты за несоблюдение требований законодательства о несостоятельности; создание стимулов для принятия мер по ОВА; и устранение сдерживающих факторов, включая чрезмерный риск личной ответственности, для совершения таких действий. В свою очередь, некоторые законы и нормативные акты, например, о банковской тайне, профессиональной тайне, адвокатской тайне, конфиденциальности данных и локализации, могут препятствовать ОВА. Практические последствия некоторых мер, таких как запрет на возбуждение исков, также могут усложнить ОВА. В последующих разделах кратко рассматриваются некоторые законы, имеющие непосредственное отношение к ОВА.

1. Законодательство об обеспеченных сделках

200. Правовые рамки, в том числе подкрепляемые международными стандартами, применимые к обеспеченным сделкам, содержат, среди прочего, нормы, касающиеся: а) силы обеспечительного интереса в отношении третьих сторон, включая управляющего в деле о несостоятельности; б) подробных правил приоритета, включая правила, регулирующие коллизию между обеспечительными интересами и правами управляющего в деле о несостоятельности в обремененных активах; в) принудительного исполнения обеспечительного интереса в случае несостоятельности должника; г) права обеспеченного кредитора на поступления от обремененных активов в случае несостоятельности; е) режима

обеспечительных прав на все активы (например, ипотечные кредиты предприятий, фиксированные и плавающие сборы) в случае несостоятельности.

201. При рассмотрении этих вопросов в документах по обеспеченным сделкам, рекомендуемых ЮНСИТРАЛ, предпринимается попытка обеспечить баланс интересов должника, кредиторов (будь то обеспеченных, привилегированных или необеспеченных), затрагиваемых третьих лиц (например, покупателей и других получателей обремененных активов), имущественной массы и государства. Для достижения такого баланса и для ОВА необходима тесная координация между режимами законодательства об обеспеченных сделках и законодательства о несостоятельности, что отражено в документах ЮНСИТРАЛ по обеспеченным сделкам и по законодательству о несостоятельности.

2. Положения, касающиеся конкретных активов

202. При ОВА необходимо учитывать правовые рамки и руководящие указания, в том числе подкрепляемые международными стандартами, применимые к определенным активам, например: а) активам, подлежащим регистрации, в том числе в международном реестре (например, авиационные объекты), которые могут помочь установить местонахождение этих активов и в которых могут быть указаны средства правовой защиты и шаги, которые необходимо предпринять в отношении возвращения таких активов в случае несостоятельности¹⁷⁰; б) активам, находящимся у посредника (например, ценные бумаги или цифровые активы), которые могут устанавливать правила разделения активов клиентов и активов посредника и режим несостоятельности активов клиента или посредника; в) активам, объединенным в пул других активов (т. е. смешанным активам, например, таким товарам, как масло или зерно), включая вопрос о том, можно ли идентифицировать актив как отдельный объект или долю в смешанных активах или же он уже не может быть идентифицирован и отделен от других активов (например, он был использован для изготовления другого продукта (коксующийся уголь превратился в сталь или мука превратилась в хлебобулочные изделия))¹⁷¹; г) активам, возможность передачи которых (или возможность передачи прав на которые) ограничена (например, активам, классифицируемым как объекты культуры); д) нематериальным активам, таким как интеллектуальная собственность, включая авторские права, патенты и товарные знаки; е) финансовым активам и оборотным инструментам; ж) активам, на которые распространяются международные режимы продажи на основании судебного решения (например, судам)¹⁷²; и з) цифровым активам (в той степени, в которой они вызывают проблемы, отличные от тех, которые уже были охвачены предыдущими пунктами этого перечня).

203. Таким образом, для отслеживания и возвращения определенных активов может требоваться наличие специальных знаний в области соответствующих систем регистрации, международных правовых рамок и национальных требо-

¹⁷⁰ Например, документы Кейптаунской конвенции.

¹⁷¹ При отслеживании и возвращении таких смешанных активов могут применяться правила «в порядке очереди» (ФИФО) и другие правила распределения дефицита, как на пропорциональной основе, так и иные.

¹⁷² Например, статьи 4 и 8 Конвенции Организации Объединенных Наций о международных последствиях продажи судов на основании судебного решения. В сопроводительном комментарии, имеющем непосредственное отношение к ОВА, отмечается, что на практике расторжение продажи на основании судебного решения встречается чрезвычайно редко. Это средство правовой защиты имеет ограниченное применение, учитывая сложность устранения последствий продажи на основании судебного решения и восстановления прежних позиций сторон после осуществления действий по регистрации и распределения поступлений от продажи. В комментарии отмечается также, что в Конвенции не рассматриваются последствия продажи на основании судебного решения для сохранения личных требований к бывшему судовладельцу, возникших до продажи на основании судебного решения, как на основании договора, так и в результате деликта, а также не затрагивает вопросы координации производства по делу о несостоятельности и параллельного производства по продаже на основании судебного решения.

ваний применительно к экспортному контролю, лицензированию и других требований. Кроме того, для отслеживания и возвращения определенных активов нужны хорошо скоординированные усилия специалистов по различным дисциплинам и представителей национальных и международных органов, включающие судебные действия, проведение расследований, дипломатическую работу и использование передовых технологий отслеживания и других технологий¹⁷³.

3. Законодательство об электронной торговле

а) Хранение и обеспечение сохранности данных

204. С учетом присущей данным уязвимости и их значения для ОВА стандарты хранения и сохранности данных, а также защиты от их потери или временной недоступности обеспечивают возможности и поддержку для ОВА. Такие стандарты содержатся в документах ЮНСИТРАЛ по электронной торговле. Они предусматривают, что если законодательство требует, чтобы те или иные документы, записи или информация были сохранены, или предусматривает последствия в случае, если они не были сохранены, то это требование выполняется путем сохранения сообщений данных при соблюдении следующих условий: i) содержащаяся в них информация доступна и может быть использована впоследствии; ii) указаны время и дата архивирования, и эти время и дата связаны с сообщением данных; iii) сообщение данных сохраняется в том формате, в котором оно было подготовлено, отправлено или получено, или в формате, который точно представляет подготовленную, отправленную или полученную информацию (и это может быть продемонстрировано), или в другом формате, который позволяет (и это может быть продемонстрировано) обнаружить любые изменения в сообщении данных после времени и даты его архивирования, за исключением добавления любого одобрения и любых изменений, возникающих в ходе обычной передачи, хранения и отображения; и iv) сохраняется такая информация (при ее наличии), которая позволяет установить происхождение и назначение сообщения данных, а также дату и время его отправления или получения¹⁷⁴. Обязательство сохранять документы, записи или информацию может распространяться или не распространяться на любую информацию или другие метаданные, единственной целью которых является, в частности, обеспечение возможности отправки или получения сообщения.

б) Данные в качестве доказательств

205. В свете повсеместного использования электронных средств связи, которые генерируют сообщения данных для различных целей, непосредственное отношение к ОВА имеют положения документов ЮНСИТРАЛ по электронной торговле, которые предусматривают, что в любом судебном процессе никакие правила доказывания не должны толковаться как отрицающие допустимость данных в качестве доказательства на том лишь основании, что они представляют собой сообщение данных¹⁷⁵. Результат электронной идентификации также не может быть отклонен как недопустимый в качестве доказательства только на том основании, что проверка идентификационных данных и электронная идентификация были проведены в электронной форме¹⁷⁶. Аналогичным образом, результату, полученному благодаря использованию удостоверительной услуги, не может быть отказано в допустимости в качестве доказательства только на

¹⁷³ A/CN.9/1169, п. 20.

¹⁷⁴ Например, статью 10 Типового закона ЮНСИТРАЛ об электронной торговле (1996 год) и, применительно к электронному архивированию, статью 19 Типового закона ЮНСИТРАЛ об использовании и трансграничном признании управления идентификационными данными и удостоверительных услуг (2022 год). См. также «Комментарии по основным вопросам, связанным с договорами об облачных вычислениях» (ЮНСИТРАЛ, 2019 год), пп. 163–164 и 173.

¹⁷⁵ Типовой закон ЮНСИТРАЛ об электронной торговле, статья 9, п. 1.

¹⁷⁶ Типовой закон ЮНСИТРАЛ об использовании и трансграничном признании управления идентификационными данными и удостоверительных услуг (2022 год), статья 5.

том основании, что он представлен в электронной форме¹⁷⁷. В соответствии с этими документами предполагается, что информация в виде сообщения данных будет придаваться надлежащая доказательная сила¹⁷⁸. Если применяются специальные процедуры и требования¹⁷⁹, например, для идентификации личности или использования удостоверительной услуги¹⁸⁰, сбора данных с устройств третьих лиц или оценки доказательной силы сообщения данных, такие стандарты должны быть соответствующими и недискриминационными. Несоблюдение этих стандартов (помимо обычных критериев относимости, аутентичности, убедительности и т. д.) может привести к недопустимости данных в качестве доказательств или отрицательно повлиять на их доказательную силу.

с) Управление идентификационными данными (УИД) и удостоверительные услуги

206. Управление идентификационными данными (УИД) предполагает выдачу идентификационных учетных данных физическим и юридическим лицам, представление этих учетных данных и проверку с помощью электронных средств того, что лицо, учетные данные которого предъявлены, является тем, кому эти учетные данные были выданы. Это важно для ОВА во многих отношениях, например, если управляющий в деле о несостоятельности пытается получить информацию о должнике и его активах из онлайн-реестра имущественных прав, доступ к которому ограничен. Услуги по подтверждению определенных качественных характеристик данных, которыми обмениваются в рамках УИД, например источника данных и целостности данных, предоставленных управляющим в деле о несостоятельности для идентификации в данном примере, имеют решающее значение по многим причинам, в том числе для предотвращения несанкционированного доступа к реестру. Они могут предоставляться поставщиками удостоверительных услуг.

207. В различных государствах существуют разные модели и технологии УИД и удостоверительных услуг. Юридическое обеспечение их трансграничного использования является одной из основных целей документов ЮНСИТРАЛ по УИД и удостоверительным услугам. Не предполагая использования какой-либо конкретной технологии или модели и не дискриминируя какие-либо системы УИД и удостоверительных услуг из-за их географического происхождения, эти документы позволяют признать любые системы УИД и удостоверительные услуги, отвечающие определенным требованиям. В то же время они содержат рекомендации относительно того, какие системы УИД и удостоверительные услуги обеспечивают более высокую степень уверенности в своей надежности. Подобные меры могут существенно ускорить ОВА, особенно в трансграничном контексте.

208. Что также важно для ОВА, документы ЮНСИТРАЛ основываются на принципе, согласно которому поставщик услуг обязан нести ответственность за последствия непредоставления своих услуг в соответствии с требованиями законодательства. Не устанавливая степень вины, необходимой для привлечения к ответственности, а также видов и размера возмещаемого ущерба, документы ЮНСИТРАЛ по УИД и удостоверительным услугам устанавливают единый режим ответственности для поставщиков УИД и удостоверительных услуг перед абонентами и полагающимися сторонами, которыми могут выступать управляющие в деле о несостоятельности.

¹⁷⁷ Там же, статья 13.

¹⁷⁸ Типовой закон ЮНСИТРАЛ об электронной торговле, статья 9, п. 2.

¹⁷⁹ Там же. В частности, может учитываться надежность способа подготовки, хранения или передачи сообщения данных, надежность способа обеспечения целостности информации, способ идентификации создателя сообщения, а также соблюдение любых применимых операционных правил, руководящих указаний и практики, обеспечение безопасности аппаратного и программного обеспечения и периодичность и охват независимого аудита и сертификации надежности и любые другие соответствующие факторы.

¹⁸⁰ Там же, статья 2 (3).

D. Эффективное исполнительное производство и институциональные основы

209. Эффективность ОВА зависит от качества механизмов исполнительного производства, профессионализма судов и специалистов-практиков, участвующих в ОВА, а также от благоприятных институциональных основ. Если эти основополагающие структуры не в состоянии реагировать на просьбы принять оперативные меры, которые обычно требуются в связи с ОВА, включение в законодательство положений и мер, обеспечивающих ОВА, само по себе не приведет к достижению целей ОВА.

210. Соответствующие учреждения и специалисты-практики должны обладать потенциалом и инструментами, в том числе основанными на современных технологиях, для своевременного и надлежащего решения вопросов ОВА, в том числе, при необходимости, в трансграничном контексте в сотрудничестве с иностранными судами и иностранными представителями. Суды должны иметь возможность выявлять и предотвращать злоупотребления и обеспечивать надлежащий баланс между скоростью ОВА, с одной стороны, и защитой интересов всех лиц, затрагиваемых ОВА, и другими соображениями публичного порядка, с другой стороны. Крайне важно повышать осведомленность и информировать о предупреждающих сигналах и укреплять потенциал судебных органов для решения сложных вопросов ОВА, в том числе путем использования судами в полном объеме своих полномочий по ведению дел в соответствии с законодательством. Весьма полезными являются также специализация судов по делам о несостоятельности и процессуальные правила, разработанные специально для рассмотрения срочных запросов на ОВА.

211. Вышеизложенные соображения тесно связаны с профессионализмом специалистов-практиков, которые обычно должны соответствовать профессиональным стандартам, причем несоблюдение таких стандартов может привести к их дисквалификации. Они могут быть обязаны проходить регулярную переподготовку, чтобы сохранить свою лицензию на практику, или же проходить повторную сертификацию по применимым стандартам, в том числе по стандартам, касающимся ОВА.

Приложение

Реестры, в которых могут содержаться сведения, имеющие значение для ОВА

Описание	Цели	Основные характеристики	Условия доступа	Гарантии (могут применяться ко всем реестрам)
Реестры, относящиеся к недвижимому имуществу (например, земельные реестры, которые могут быть связаны с кадастровыми реестрами или могут также использоваться в качестве кадастровых реестров, содержащие технические характеристики недвижимого имущества (его местоположение, размеры, границы и т. д.))	Регистрация прав собственности и иных прав на недвижимое имущество и сделок с ним, в том числе обеспечительных интересов. Вручение юридически значимых уведомлений (например, уведомлений о наложении ареста на обремененные активы) в отношении этого имущества.	В состав регистрируемой информации обычно входят следующие сведения: идентификационные данные объекта недвижимости; идентификационные данные собственника (собственников); права на зарегистрированные доли в имуществе; и юридически значимые факты. В реестры могут включаться акты и договоры, относящиеся к имуществу.	Этот вид реестров, как правило, является публичным. Некоторые реестры могут вести нотариусы. Реестры могут быть доступны в режиме онлайн или по месту физического нахождения регистрирующего органа. Доступ может быть прямым или косвенным (посредством направления запроса регистратору). В некоторых государствах доступ может быть ограничен или обусловлен определенными требованиями, например, предоставляться местным квалифицированным юристам, при наличии местных идентификационных документов, санкции судьи, уплаты пошлины, доказательства законных оснований для получения запрашиваемой информации или полномочий на ее получение (например, решения суда о назначении управляющего в деле о несостоятельности). В некоторых случаях может потребоваться помощь соответствующего специалиста (например, кадастрового эксперта).	В рамках передовой международной практики ведения реестров все шире применяются электронные реестры, гибкие, оперативные (включая круглосуточные) и открытые процессы доступа и поиска, не требующие предоставления каких-либо обоснований. Упор также делается на оперативность обновления реестра и необходимость обеспечения надлежащего архивирования, поиска и резервного копирования информации, хранящейся в реестрах. К защитным мерам обычно относятся те, которые предназначены для разрешения возможных конфликтов, связанных с противоречивыми записями и спорными претензиями на одно и то же имущество, требуют подтверждения и/или проверки правомерности поиска или запросов, а также защищают неприкосновенность частной жизни, процессуальные и иные права должника/собственника имущества и других сторон (например, могут быть установлены запреты на несанкционированное использование данных; банковские и некоторые данные
Реестры, связанные с движимым имуществом (например, реестры залоговых прав, реестры акций и других финансовых инструментов, реестры актов безвозмездной передачи, реестры	Обеспечение публичности и эффективности прав, сделок и действий в отношении движимого имущества перед третьими сторонами (например, право собственности, залоги, аресты, изъятия).	Некоторые из них ведутся специализированными регистрирующими органами, другие — нотариусами или другими профильными специалистами. Регистрация может вступать в силу после внесения в реестр уведомления или представления всех	В зависимости от юрисдикционной системы и типа движимого имущества некоторые реестры могут быть общедоступными, а в другие доступ может быть ограничен. Некоторые реестры могут вестись в онлайн-режиме, другие — по месту физического нахождения. Для доступа к онлайн-реестрам может	

Описание	Цели	Основные характеристики	Условия доступа	Гарантии (могут применяться ко всем реестрам)
автомобилей и других транспортных средств, судов и летательных аппаратов, реестры другого движимого имущества)		необходимых документов (например, нотариально заверенного договора аренды). Регистрация предусматривает идентификацию сторон или одной стороны сделки (например, лица, предоставляющего обеспечительный интерес), описание актива и срок действия (или продления) регистрации.	потребуется создание учетной записи. Доступ и поиск могут осуществляться напрямую или через регистратора (лично или по телефону, электронной почте или другим дистанционным способом). Могут быть разрешены общие запросы, а может потребоваться указание четких критериев поиска. Для поисковых запросов и регистрации уведомлений, актов, договоров и т. д. могут быть предусмотрены стандартные формы. Услуги могут быть платными. Другие ограничения аналогичны приведенным выше.	уголовного учета могут быть доступны только государственным органам и только для целей уголовного судопроизводства; владелец имущества может проконсультироваться или получить информацию по вопросу о предоставленных третьим сторонам сведениях, касающихся его имущества и предполагаемых интересов и оснований для подачи иска этими сторонами). Данные могут храниться только в течение определенного периода времени. В тех случаях, когда в одной стране действует несколько реестров, меры защиты, как правило, выполняют функцию разрешения вопросов юрисдикции и возможных коллизий между реестрами. Обычно устанавливаются стандарты качества и ответственность за их несоблюдение регистраторами. От регистрирующего органа могут потребовать указать причины отказа в предоставлении услуг. Также часто устанавливаются ограничения их ответственности.
<i>Реестры специального назначения для транспортных средств, судов, летательных аппаратов и других аналогичных видов движимого имущества</i>	Вести учет указанных видов активов, их владельцев, ипотек, залогов, арестов, снятия обременения, продажи на основании судебного решения, иных видов принудительной продажи, перехода права собственности и других юридически значимых действий и сведений в отношении указанных активов, в том числе исключение записей, относящихся к данным активам, из реестра. Вещные права могут быть зарегистрированы в другом реестре, отличном от реестра, в котором зарегистрированы активы. Например, международный регистр, созданный в соответствии с Протоколом по авиационному	Регистрация этих видов активов является обязательной. Международные нормы и правила могут определять, в каком реестре и кем должен быть зарегистрирован актив, а также другие требования к регистрации или исключению из реестров (например, суда, находящиеся в совместной собственности, могут быть зарегистрированы, если доля совместного владения превышает половину; согласно Протоколу по авиационному оборудованию к Конвенции о международных гарантиях в отношении подвижного оборудования, регистрация авиационных активов включает в себя планеры и двигатели воздушных судов). Некоторые активы (например, суда) могут быть зарегистрированы только в одном реестре. Режимы регистрации бербоут-чартеров в разных государствах различны.	Согласно международным документам, реестры такого рода активов обычно являются публичными, но не во всех случаях допускают возможность прямого и свободного доступа для поиска. В случаях, когда такой доступ не предоставляется, для проведения поиска может потребоваться подать в регистрирующий орган оформленный по стандартной форме запрос и произвести оплату (например, за запрос выписки из реестра или копии регистрируемого документа). В случаях, когда прямой доступ предоставляется, он может быть обусловлен необходимостью входа в систему с использованием специальных учетных данных, которые могут быть недоступны для иностранцев. В некоторых реестрах учетные данные для доступа утверждаются или определяются регистратором.	Например, в текстах ЮНСИТРАЛ отмечается, что если система устроена таким образом, что позволяет пользователям осуществлять регистрацию и поиск напрямую без участия персонала регистрирующего органа, то ответственность регистрирующего органа за

Описание	Цели	Основные характеристики	Условия доступа	Гарантии (могут применяться ко всем реестрам)
Центральные реестры банковских счетов/финансовые реестры	оборудованию к Конвенции о международных гарантиях в отношении подвижного оборудования, предназначен для регистрации обеспечительных интересов в авиационных активах, а также для проведения поиска по уже внесенным регистрационным записям и определения приоритета зарегистрированных обеспечительных интересов.			убытки или ущерб ограничивается сбоем в работе системы. В обязанности регистрирующего органа может не входить обеспечение того, чтобы информация, представленная в уведомлении, была введена в поле, предназначенное для такого рода информации, или была полной, точной или юридически достаточной.
	Учет в едином центре (таким центром обычно является национальный или центральный банк) сведений обо всех банковских счетах в данной юрисдикционной системе. Получение сведений о том, какие счета и в каком банке имеет лицо в данной юрисдикционной системе.	Как правило, информация, имеющаяся в банковских реестрах, относится к: банковским счетам и платежным счетам с международным номером банковского счета (IBAN), которые ведутся банками, платежными организациями и компаниями, специализирующимися на работе с электронными деньгами; держателям соответствующих счетов и лицам, уполномоченным распоряжаться этими счетами; бенефициарным владельцам держателей счетов; и любым обеспечительным правам. Также можно установить, какие банковские счета индивидуальный предприниматель задекларировал в качестве связанных с его предпринимательской деятельностью.	Информацию из центрального реестра можно получить по запросу (как правило, оформленному в виде заявления установленного образца). Может потребоваться оплата. Возможно получение информации о собственных счетах того или иного лица.	

Описание	Цели	Основные характеристики	Условия доступа	Гарантии (могут применяться ко всем реестрам)
Финансовые инструменты и реестры ценных бумаг	Учет прав собственности, передачи, обременений и других операций и действий в отношении акций, облигаций и других финансовых инструментов. Регистрация протестов, поданных в связи с неплатежами, например по долговым обязательствам, и соответствующая проверка, выполняет ли субъект экономической деятельности свои платежные обязательства как эмитент акций, облигаций и долговых обязательств.	Реестры «бездокументарных» или «депозитарных» ценных бумаг касаются бездокументарных счетов инвесторов, бездокументарных ценных бумаг, учитываемых на бездокументарных счетах, а также прав и обязанностей в отношении бездокументарных счетов и бездокументарных ценных бумаг. Обычно это двухуровневые реестры, состоящие из реестра дематериализованных ценных бумаг, который ведет центральный депозитарий, и дополнительных регистрационных записей, которые ведут отдельные уполномоченные организации (например, банки, инвестиционные фирмы, компании).	Эти реестры, как правило, находятся в открытом доступе онлайн. Что касается реестров бездокументарных ценных бумаг, то получить данные можно по запросу без подачи официального заявления (по телефону, электронной почте или через учетную запись зарегистрированного пользователя). За определенные виды запросов может взиматься плата. Может потребоваться пояснить намерения относительно дальнейшего использования данных. Данные о протестах векселей могут включать дату протеста, частичное погашение векселя и сумму обязательств должника.	
Коммерческие и торговые реестры и реестры компаний	Учет предприятий и индивидуальных предпринимателей, придание юридической силы бухгалтерской документации, которую предприятия обязаны вести по закону, и регистрация финансовой отчетности компаний, которые обязаны ее представлять. Регистрация участия в уставном капитале, владения акциями и схем КБВ (в некоторых странах для КБВ существуют отдельные реестры (см. ниже)). Регистрация фирменных наименований (в некоторых странах для этих целей существуют от-	Некоторые реестры могут содержать такие данные, как контактная информация, сведения о директорах/членах наблюдательного совета, устав и годовую отчетность. Также может быть включена информация об иностранных компаниях, имеющих местный филиал. Компании также могут быть обязаны регистрировать участие в уставном капитале, владение акциями и схемы КБВ как на всеохватной основе, так и только в отношении акционеров, доля капитала которых превышает определенный уровень. Также может быть установлена обязанность регулярно представлять регистратору финансовую отчетность.	Некоторые реестры являются публичными и доступны в режиме онлайн. Для получения доступа к информации в других реестрах необходимо подать запрос и произвести оплату. В некоторых странах основная информация о компаниях может находиться в свободном доступе, но дополнительная подробная информация, например, об уставном капитале, обременениях, залогах и представленных документах, может быть доступна только по специальному запросу и за определенную плату.	

Описание	Цели	Основные характеристики	Условия доступа	Гарантии (могут применяться ко всем реестрам)
Отдельные реестры КБВ	дельные реестры).			
	Учет владельцев и связанных с ними лиц субъектов хозяйственной деятельности и трастовых фондов. Установление связи этой информации с налоговой и другой отчетностью лица в данной юрисдикционной системе.	Такие записи могут заноситься в реестры компаний (или торговые реестры) либо в отдельные реестры. Обязанности по ведению реестра КБВ могут быть возложены на тот же орган, который ведет реестр компаний. Регистрация КБВ и трастовых фондов может производиться в отдельных реестрах. В дополнение к централизованным реестрам КБВ вести частные реестры КБВ могут быть обязаны юридические лица и доверительные управляющие. Информация о них и о связанных с ними изменениях может заноситься в специальный раздел централизованного реестра КБВ. Ко всем или некоторым реестрам КБВ, которые ведутся в конкретном государстве, могут применяться пороговые уровни, определяющие наличие прямого или косвенного контроля. Тем не менее эти реестры не всегда идентифицируют фактических или всех владельцев. В некоторых государствах в качестве КБВ могут быть указаны директора или законные представители, может требоваться перечисление не всех КБВ, а только тех, которые владеют определенным процентом капитала в юридическом лице, или же разрешены произвольные декларации без механизмов проверки, обновления и санкций за несоблюдение.	Эти виды реестров могут быть общедоступными или не быть таковыми. В некоторых странах в открытом доступе находится лишь ограниченная информация. Может потребоваться предварительная электронная регистрация, подтверждение законного интереса и внесение оплаты.	

Описание	Цели	Основные характеристики	Условия доступа	Гарантии (могут применяться ко всем реестрам)
Реестры патентов и товарных знаков	Регистрация сведений о владении товарными знаками, промышленными образцами и патентами.	Эти реестры могут относиться к товарным знакам, патентам, полезным моделям, а также промышленным образцам. К регистрируемым сведениям относятся наименование заявителя, статус, срок действия и технические характеристики в зависимости от вида зарегистрированного товарного знака/патента/промышленного образца. Вместе со сведениями, регистрируемыми в этих реестрах, может также предоставляться связанная с ними информация из баз данных, в том числе о соответствующей судебной практике и/или решениях специализированных органов.	В большинстве случаев к информации о владельцах и объеме зарегистрированных прав интеллектуальной собственности предоставляется свободный доступ. В первую очередь это относится к международным реестрам и базам данных. Некоторые реестры доступны как в онлайн-режиме, так и по месту физического нахождения регистра.	
Реестры бухгалтерского учета и реестры, относящиеся к налоговым и другим профильным органам	Проверка соблюдения налогового и аналогичного законодательства. Регистрация обязательств и иных мер в отношении задолженности по платежам в государственный бюджет.	Реестры могут включать данные о налоговых декларациях, конкретных налогах, других платежах в государственный бюджет и наличии задолженности. Государственные органы обычно дополняют или подтверждают эту информацию данными банковских счетов, аудиторских проверок и бухгалтерских документов (например, бухгалтерских балансов), в которых, в частности, указываются активы плательщиков.	Доступ к таким реестрам, функционирующим в режиме онлайн или по месту физического местонахождения, может осуществляться, как правило, по запросу и только лицами, уполномоченными компетентными государственными органами (например, судами).	
Реестры уголовного учета	Учет информации о наличии судимости у физических лиц.	Записи включают имя обвиняемого, его/ее судимости, вид наказания, а также соответствующие штрафы и сборы. Могут заноситься окончательные судебные решения, вынесенные судами внутри страны	В некоторых государствах сведения о судимости, в том числе в отношении других лиц, находятся в открытом доступе и могут быть получены либо через канцелярию суда, либо на официальном веб-сайте. В других государствах информация о судимости	

Описание	Цели	Основные характеристики	Условия доступа	Гарантии (могут применяться ко всем реестрам)
		или иностранными судами в отношении граждан страны или иностранцев, проживающих в стране.	может быть получена по запросу только в отношении самого запрашивающего лица. За предоставление информации из реестров уголовного учета может взиматься плата.	
Реестры доменных имен	Присвоение доменного имени в сети Интернет.	Этот вид реестра содержит информацию о структуре системы наименований доменов («DNS»), включая данные об используемых доменах верхнего уровня (TLD) и доменах второго уровня. Данные по субдоменам могут включаться в отдельные реестры/базы данных. Реестры доменных имен могут содержать наименование организаций, которым присвоено доменное имя, их адреса, контактные данные, а также даты создания и окончания срока действия доменного имени.	Такие реестры в основном доступны в интернете либо через базы данных, либо через официальные веб-сайты.	
Реестры дел о несостоятельности (связаны с реестрами дисквалифицированных директоров и реестрами компаний)	Выполнение задач по обеспечению публичности, прозрачности, защите кредиторов и других задач законодательства о несостоятельности как коллективного исполнительного производства, а также более широких стратегических задач.	В этот реестр заносятся, в частности, решения об открытии производства по делу о несостоятельности в той или иной юрисдикционной системе, вид открытого производства, наименование и адрес должника, участвующие кредиторы, их требования, определения, решения и постановления суда, в том числе в части освобождения от обязательств, а также ограничения в отношении должника по делу о несостоятельности. В реестры дел о несостоятельности также может включаться информация об активах имущественной массы.	Доступ может быть неограниченным и бесплатным или же предоставляться за определенную плату.	

Описание	Цели	Основные характеристики	Условия доступа	Гарантии (могут применяться ко всем реестрам)
Реестры решений по делам о завещаниях и реестры рождений, браков и смертей	Регистрация рождений, браков и смертей, а также изменений имен, дополнений и исправлений, касающихся физических лиц (резидентов и/или нерезидентов) в данном государстве, их завещаний и т. д.	Свидетельства о рождении, браке и смерти обычно содержат информацию о (предыдущем/ предыдущих) имени (именах), а также о дате и месте соответствующего события. Запись решения об утверждении завещания может содержать текст завещания и данные о лицах, получивших право управлять имуществом умершего человека.	Выписки из записей актов о рождении, браке и смерти могут быть получены в режиме онлайн и/или по запросу. Записи решений об утверждении завещаний можно найти в онлайн-режиме или получить по почте. Некоторые записи могут быть недоступны в онлайн-режиме (очень старые, архивные). Для доступа к ним может потребоваться подача заявления и/или посещение соответствующих органов. Для получения доступа к записям может потребоваться доказать наличие законного предметного интереса. Как правило, взимается плата.	
Реестры/системы государственных закупок (связанные с реестрами подрядчиков, лишенных права участвовать в тендерах)	Учет информации о процедурах закупок и заключенных договорах о государственных закупках, включая их исполнение.	Такие реестры включают, в частности, информацию, относящуюся к разным этапам процедур закупок (завершенных и текущих), в том числе об участниках торгов, цене контракта, наименовании и адресе стороны заключенного контракта или рамочного соглашения.	Реестры государственных закупок, как правило, находятся в открытом доступе на интернет-порталах. Обычно за доступ к информации о прошедших тендерах плата не взимается (в отличие от информации о планирующихся или текущих закупочных процедурах, для доступа к которой может требоваться регистрация и плата).	
Реестры других активов и особых прав/интересов (например, реестры оружия, трубопроводных операций, лицензий на разведку нефти, добычу нефти, полезных ископаемых и другие виды деятельности, подлежащей лицензированию)	Учет соответствующих активов, лицензий, разрешений и видов деятельности.	Сведения о виде, количестве и происхождении актива, лицензии, разрешения и связанной с ними деятельности. Степень подробности сведений отличается в зависимости от вида актива или лицензируемого вида деятельности. Например, если речь идет об оружии, то регистрация обязательна как для производителей, так и для приобретателей оружия. Определенные виды оружия (например, ремонтируемое или	Данные о лицензиях на добычу нефти и полезных ископаемых, как правило, находятся в открытом доступе в онлайн-источниках и предоставляются бесплатно. Для получения сведений из других реестров, например касающихся золотодобычи или оружия, может потребоваться запрос от компетентных органов.	

Описание	Цели	Основные характеристики	Условия доступа	Гарантии (могут применяться ко всем реестрам)
Реестры исполнительных производств	Регистрация статуса исполнительных действий.	отправляемое на консигнацию) или их компоненты могут не учитываться. Реестры лицензий на добычу нефти, газа, геотермальных ресурсов и полезных ископаемых (например, золота, серебра, меди) содержат данные о владельце, виде и номере лицензии, сроке ее действия, координатах участка, на который распространяется действие лицензии, технических характеристиках и производимой или добываемой продукции. Также могут регистрироваться сведения о нефтяных и газовых скважинах, включая разрешения на бурение.		
		В записях указывается принудительная мера и затронутые лица и активы.	Может потребоваться указание цели использования сведений из реестра. Выписки могут запрашиваться онлайн или у компетентного органа. Может взиматься плата.	