

СПАСЕНИЕ БИЗНЕСА В БАНКРОТНОМ ПРАВЕ

Отчет Института европейского права

RESCUE OF BUSINESS IN INSOLVENCY LAW

Instrument of the European Law Institute

Перевод на русский язык официального издания «Спасение бизнеса в банкротном праве», опубликованного Институтом европейского права (ИЕП)*.

Переводчики выражают благодарность за разрешение на перевод текста, предоставленное ИЕП 4 марта 2021 г. ИЕП не проверял настоящий перевод, так как русский язык не является рабочим языком ИЕП.

Translation into Russian of the official version of the Rescue of Business in Insolvency Law published by the European Law Institute (ELI)* – The translators gratefully acknowledge the permission to translate the text given by the ELI on 4 March 2021. With Russian not being a working language of the ELI, the ELI has not reviewed this translation.

* ИЕП – Schottenring 16, Top 175, 1010 Vienna, Austria – <<https://www.europeanlawinstitute.eu/>> - secretariat@europeanlawinstitute.eu



ELI EUROPEAN
LAW
INSTITUTE

СИНУМ /
АДВ / АДВОКАТСКОЕ
БЮРО

СПАСЕНИЕ БИЗНЕСА В БАНКРОТНОМ ПРАВЕ

Отчет Института европейского права

RESCUE OF BUSINESS IN INSOLVENCY LAW

Instrument of the European Law Institute

Москва • 2021 • Moscow



СТАТУТ

УДК 347.736
ББК 67.404.013
С71

С71 Спасение бизнеса в банкротном праве : отчет Института европейского права : [пер. с англ.] — Москва : Статут, 2021. — 604 с. (назв. на англ. яз.: Instrument of the European Law Institute. Rescue of Business in Insolvency Law)

ISBN 978-5-8354-1725-4 (в пер.)

Отчет «Спасение бизнеса в банкротном праве» является итогом многолетней работы, проводившейся под эгидой Европейского института права под руководством профессоров Боба Вессельса и Стефана Мадауса при поддержке Герта-Яна Боона, направленной на обобщение и выработку унифицированных подходов к оздоровлению бизнеса. Исследовательский проект характеризуется широким охватом вовлеченных экспертов из большинства европейских стран (Австрия, Бельгия, Англия и Уэльс, Франция, Германия, Греция, Венгрия, Италия, Латвия, Нидерланды, Польша, Испания, Швеция) и содержит актуальную информацию о реабилитационных процедурах в каждом из приведенных правопорядков. На основе соответствующего обобщения рабочей группой выведено более 100 рекомендаций, в частности в отношении: участников и устройства процедуры, финансирования спасения, дряхлых контрактов, очередности удовлетворения требований кредиторов, оспаривания сделок, трудовых и пенсионных отношений, продажи бизнеса на ходу, плана реструктуризации, групп компаний и малого и среднего бизнеса.

Отчет может быть полезен юристам и иным специалистам, занимающимся и (или) интересующимся вопросами банкротного права, включая вопросы реабилитации и реструктуризации, в научной, правоприменительной, консультационной и законопроектной деятельности.

УДК 347.736
ББК 67.404.013

ISBN 978-5-8354-1725-4

© Институт европейского права, 2017
© Боб Вессельс, предисловие, 2021
© Суворов Е.Д., предисловие, 2021
© Московское адвокатское бюро «Синум АДВ»,
Суворов Е.Д., перевод, 2021
© Задорожный А., Казанцев А., послесловие, 2021
© Редподготовка, оформление. Издательство «Статут», 2021

СОДЕРЖАНИЕ

Предисловие к русскому изданию (<i>Боб Вессельс</i>)	13
Foreword (<i>Bob Wessels</i>)	17
Предисловие (<i>Е. Суворов</i>)	21
Благодарности	27
Предисловие издателя	31
Список сокращений	37
Рекомендации по спасению бизнеса	44
Глоссарий терминов и определений по вопросам реструктуризации и банкротства	66
ВСТУПЛЕНИЕ	114
1. Обзор	114
2. Предыстория Отчета	116
2.1. Меры Европейской комиссии по гармонизации	116
2.1.1. Рекомендация о новом европейском подходе к несостоятельности бизнеса	117
2.1.2. Европейский регламент о процедурах банкротства (2015)	122
2.1.3. Создание Союза рынков капитала	126
2.1.4. Проект Директивы о реструктуризации (2016)	128
2.2. В глобальном аспекте	130
2.3. Договорный контекст	135
3. Методология	139
3.1. Проектирование	139
3.1.1. Списки вопросов	140
3.1.2. Отбор 13 стран ЕС	141
3.1.3. Национальные докладчики и доклады	142
3.1.4. Доклад в отношении международных рекомендаций	142
3.2. Отчет по проекту	143
3.2.1. Доклады и исследования	143
3.2.2. Презентации и дискуссии	146
4. Отчет	147
4.1. Цели	147
4.2. Оказание содействия усилиям по гармонизации	149

4.3. Структура отчета	152
4.4. Теоретические основы Отчета	153
ГЛАВА 1. УЧАСТНИКИ И УСТРОЙСТВО ПРОЦЕДУРЫ	156
1.1. Участники процедуры реструктуризации	
и несостоятельности	156
1.1.1. Роль суда	166
1.1.1.1. Требования к судьям	169
1.1.1.2. Мотивы рекомендаций	181
1.1.1.3. Рекомендации.....	184
1.1.2. Роль медиатора (посредника).....	185
1.1.2.1. Медиация в вопросах гражданского	
и коммерческого права.....	187
1.1.2.2. Международное развитие медиации в банкротстве.....	190
1.1.2.3. Банкротная медиация в ЕС.....	194
1.1.2.4. Мотивы рекомендаций	198
1.1.2.5. Рекомендации.....	199
1.1.3. Роль наблюдателя	199
1.1.3.1. Международное регулирование в отношении	
наблюдателя.....	200
1.1.3.2. Наблюдатели, назначенные судом в ЕС.....	203
1.1.3.3. Мотивы рекомендаций	203
1.1.3.4. Рекомендации.....	204
1.1.4. Управляющие в деле о несостоятельности (также –	
банкротный управляющий, управляющий).....	204
1.1.4.1. Значимые вопросы из национальных отчетов	204
1.1.4.2. Значимые международные тенденции	213
1.1.4.3. Европейские принципы INSOL Europe и наилучшие	
практики управляющих в ЕС (INSOL. Europe Statement	
of Principles and Best Practice for Insolvency Office Holders	
in the EU).....	220
1.1.4.4. Мотивы рекомендаций	224
1.1.4.5. Рекомендации.....	231
1.1.5. Должник во владении	231
1.1.5.1. Значимые пункты из национальных докладов	233
1.1.5.2. Значимые международные тенденции	239
1.1.5.3. Обязанности должника/директора в случае	
банкротства бизнеса	246
1.1.5.4. Мотивы рекомендаций	252
1.1.5.5. Рекомендации.....	257

1.1.6. Антикризисное управление	258
1.1.6.1. Антикризисный управляющий в ЕС	259
1.1.6.2. Руководящие принципы Европейского отделения INSOL по оздоровлению	260
1.1.6.3. Рекомендация	261
1.1.7. Директор по реструктуризации	261
1.2. Процедурное оформление схем реструктуризации и несостоятельности	263
1.2.1. Внесудебное урегулирование	264
1.2.1.1. Рациональное выжидание	265
1.2.1.2. Стратегическое выжидание	269
1.2.1.3. Мотивы рекомендаций	271
1.2.1.4. Рекомендации	275
1.2.2. Предбанкротные процедуры	276
1.2.2.1. Мотивы к выполнению рекомендаций	288
1.2.2.2. Рекомендации	293
1.2.3. Официальные процедуры	293
1.2.4. Официальные процедуры урегулирования дел о несостоятельности, применяемые для спасения предприятия	298
1.2.4.1. Мотивы рекомендаций	308
1.2.4.2. Рекомендации	315
1.2.4.3. Общий обзор рекомендуемых процедур для спасения бизнеса	316
1.3. Прекращение и преобразование процедур	318
1.3.1. Прекращение процедуры	318
1.3.2. Преобразование	320
1.3.3. Возобновление разбирательства	321
1.3.4. Мотивы рекомендаций	322
1.3.5. Рекомендации	325
ГЛАВА 2. ФИНАНСИРОВАНИЕ СПАСЕНИЯ	326
2.1. Новое финансирование (свежие деньги)	326
2.1.1. Терминология	326
2.1.2. Значимые вопросы из национальных отчетов	328
2.1.2.1. Новое финансирование	328
2.1.2.2. Промежуточное (временное) финансирование	329
2.1.3. Значимые международные тенденции	331
2.1.4. Мотивы рекомендаций в отношении промежуточного и нового финансирования	335

2.1.6. Рекомендации в отношении нового и промежуточного финансирования ¹	337
2.2. Приостановление (мораторий)	337
2.2.1. Введение.....	337
2.2.2. Значимые положения из национальных [обзорных] докладов.....	338
2.2.2.1. Значимые положения национальных докладов в части приостановления в ходе официальных процедур.....	338
2.2.2.2. Важные элементы моратория в предбанкротных процедурах из национальных докладов.....	340
2.2.3. Значимые международные тенденции.....	346
2.2.4. Мотивы рекомендаций.....	347
2.2.5. Рекомендации относительно моратория	351
ГЛАВА 3. ДЛЯЩИЕСЯ КОНТРАКТЫ	353
3.1. Длющиеся контракты	354
3.1.1. Отношение в формальном производстве по делу о несостоятельности	355
3.1.2. Отношение в ходе реструктуризации и предбанкротных процедур	357
3.2. Прекращение и изменение договорных прав	359
3.3. Передача контрактов в рамках сделок отчуждения действующего бизнеса должника	361
3.4. Рекомендации	363
ГЛАВА 4. ОЧЕРЕДНОСТЬ ТРЕБОВАНИЙ КРЕДИТОРОВ; УПРАВЛЯЮЩАЯ РОЛЬ КРЕДИТОРОВ	365
4.1. Введение	365
4.2. Очередность кредиторов	367
4.2.1. Кредиторы, владеющие активами из имущественной массы	369
4.2.2. Преимущество обеспеченных реестровых кредиторов.....	370
4.2.3. Кредиторы, привилегированные в силу правил законодательства о несостоятельности о распределении (привилегия текущих кредиторов)	373
4.2.4. Обыкновенные кредиторы	375
4.2.5. Субординированные кредиторы	375
4.3. Мотивы рекомендаций	377

¹ Некорректная нумерация в первоисточнике. — *Примеч. пер.*

4.4. Управление кредиторов	382
4.4.1. Общее собрание кредиторов	383
4.4.2. Комитет кредиторов	384
4.4.3. Мотивы рекомендаций	386
4.5. Рекомендации	388
 ГЛАВА 5. ВОПРОСЫ ТРУДОВЫХ ОТНОШЕНИЙ, ПОСОБИЙ И ПЕНСИЙ	390
5.1. Трудовые договоры	390
5.1.1. Специальные положения, касающиеся режима трудовых договоров или коллективных договоров	391
5.1.1.1. Защита и прекращение трудового договора	391
5.1.1.2. Право на своевременное получение информации.....	395
5.1.1.3. Коллективные соглашения и переговоры	397
5.1.2. Способы реструктуризации трудовых договоров или коллективных соглашений	399
5.1.2.1. Дополнительные способы, как правило, применяемые в процессе реструктуризации	399
5.1.2.2. Специальная защита в случае передачи контроля над бизнесом.....	400
5.1.3. Рассмотрение требований о невыплаченной заработной плате	404
5.1.3.1. Требования, возникшие после открытия производства	404
5.1.3.2. Требования, возникшие до открытия производства	404
5.1.3.2.1. Привилегированный режим	405
5.1.3.2.2. Гарантии	406
5.1.3.2.3. Общий уровень защиты	409
5.1.4. Мотивы рекомендаций	409
5.1.4.1. Право на расторжение и защита договоров	410
5.1.4.2. Своевременное информирование	412
5.1.4.3. Коллективное представительство работников.....	412
5.1.4.4. Преимущества системы гарантий для покрытия невыплаченной заработной платы	413
5.1.4.5. Использование гарантийного фонда для финансирования после подачи ходатайства	413
5.1.4.6. Защита работников и практика samozанятости	415
5.2. Пенсии	416
5.2.1. Особый режим пенсионного обеспечения работников	416
5.2.1.1. Защита пенсионных прав.....	417
5.2.1.2. Рассмотрение требований по взносам.....	418

5.2.2. Реструктуризация пенсионных прав в рамках мер по спасению бизнеса	419
5.2.3. Мотивы рекомендаций	420
5.2.4. Рекомендации	421

ГЛАВА 6. ОСПАРИВАНИЕ СДЕЛОК В РАМКАХ ВНЕСУДЕБНОГО УРЕГУЛИРОВАНИЯ И ПРОЦЕДУР, ПРЕДШЕСТВУЮЩИХ НЕСОСТОЯТЕЛЬНОСТИ, И ВОЗМОЖНЫЕ ЗАЩИТНЫЕ ВОЗРАЖЕНИЯ	424
6.1. Вступление	424
6.2. Правило возврата и защитные возражения	425
6.2.1. Существенные моменты национальных докладов	427
6.2.2. Существенные вопросы в международных тенденциях	432
6.3. Мотивы рекомендаций	433
6.4. Рекомендации	435

ГЛАВА 7. ПРОДАЖА РАБОТАЮЩЕГО (ДЕЙСТВУЮЩЕГО) БИЗНЕСА	437
7.1. Введение	437
7.2. Процедуры для продажи работающего бизнеса в национальных отчетах	439
7.3. Заметная международная тенденция: глава 11 Кодекса о банкротстве США	442
7.4. Предварительно подготовленная продажа (Pre-packaged sales)	453
7.4.1. Введение	453
7.4.2. Значимые выдержки из национальных отчетов	455
7.4.3. Значимые международные тенденции	459
7.4.4. Мотивы рекомендаций	463
7.4.5. Рекомендации	465

ГЛАВА 8. ВОПРОСЫ ПЛАНА СПАСЕНИЯ: ПОРЯДОК И СТРУКТУРА; ВОПРОСЫ РАСПРЕДЕЛЕНИЯ	466
8.1. Средства для достижения соглашения о плане	468
8.2. Содержание плана	469
8.2.1. Кредиторы	469
8.2.2. Акционеры (участники)	474
8.2.3. Содержание плана	479
8.3. Предложение и согласование плана	482
8.3.1. Право на представление плана	482
8.3.2. Переговоры о предлагаемом плане	483

8.4. Права голоса и порядок голосования	485
8.4.1. Права голоса и споры о правах голоса	485
8.4.2. Какие режимы голосования допустимы?	487
8.4.3. Запрещено ли голосовать новым кредиторам в связи с требованиями из коммерческих контрактов?	488
8.5. Подтверждение и преодоление голосов против (cramdown)	489
8.5.1. Принятие плана	490
8.5.2. Содержание, реализуемость и цель плана	495
8.5.3. Справедливость и преодоление голосов против (cramdown).....	496
8.5.4. Обжалования и отложенные обжалования	500
8.6. Действие, изменение и прекращение	501
8.7. Мотивы рекомендаций	503
8.7.1. Право на представление плана.....	505
8.7.2. Содержание плана	506
8.7.3. Охват плана и защита сторон	507
8.7.4. Обеспеченные кредиторы	508
8.7.5. Привилегированные кредиторы	509
8.7.6. Другие кредиторы	510
8.7.7. Акционеры	510
8.7.8. Принцип «неухудшения положения кредиторов» (No creditor worse off), правило абсолютного приоритета и оценка	519
8.7.9. Стандарты подтверждения	521
8.7.10. Реализация, надзор и прекращение	522
8.7.11. Освобождение от налогов.....	523
8.8. Рекомендации	523
 ГЛАВА 9. ВОПРОСЫ ГРУППЫ ЛИЦ	526
9.1. Вступление	526
9.2. Феномен группы лиц	527
9.3. Значимые черты национальных режимов	529
9.3.1. Специальные положения для неплатежеспособных групп компаний в национальном контексте	530
9.3.2. Процессуальная консолидация производства по делу о несостоятельности в отношении компаний, входящих в группу лиц.....	534
9.3.3. Материальная консолидация внутригосударственного производства по делу о несостоятельности в рамках группы лиц в единую процедуру	536

9.4. Европейский регламент о процедурах банкротства (2015).....	537
9.4.1. Сотрудничество и коммуникации (ст. 56–60 EIR (2015)).....	539
9.4.2. Координация (ст. 61–77 EIR (2015)).....	540
9.5. Значимые международные тенденции.....	542
9.5.1. Руководство ЮНСИТРАЛ для законодательных органов по вопросам законодательства о несостоятельности.....	543
9.5.2. ЮНСИТРАЛ. Ключевые принципы режима для решения проблемы несостоятельности группы лиц.....	544
9.5.3. Международный институт несостоятельности. Руководящие принципы координации деятельности международных групп лиц (2013).....	546
9.5.4. Принципы Всемирного банка (2016).....	548
9.6. Мотивы рекомендаций	551
9.7. Рекомендации по вопросам группы лиц	553

ГЛАВА 10. СПЕЦИАЛЬНЫЕ СОГЛАШЕНИЯ ДЛЯ МАЛЫХ И СРЕДНИХ ПРЕДПРИЯТИЙ (МСП), ВКЛЮЧАЯ ФИЗИЧЕСКИХ ЛИЦ (НО НЕ ПОТРЕБИТЕЛЕЙ).....	557
10.1. Определение особого класса бизнеса ММП	557
10.1.1. Ограниченные ресурсы, ограниченные ожидания третьих лиц	561
10.1.2. Предприниматель	561
10.1.3. Нерелевантные факторы	562
10.2. Специфические проблемы процедур ММП	563
10.2.1. Микроэкономические проблемы.....	563
10.2.2. Макроэкономические проблемы	564
10.3. Конкретные инструменты процедур ММП.....	565
10.3.1. Реагирование на микроэкономические проблемы.....	565
10.3.2. Макроэкономические проблемы	569
10.4. Рекомендации	574

Приложения

<i>Приложение 1. Анкета для национальных консультантов по национальным обзорам законодательства.....</i>	<i>578</i>
<i>Приложение 2. Анкета нормативных отчетов национальных консультантов</i>	<i>597</i>

Послесловие (А. Задорожный, А. Казанцев).....	600
--	------------