

ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО ВЕЛИКОБРИТАНИИ О БАНКРОТСТВЕ

ВВЕДЕНИЕ

Компания или физическое лицо считается несостоятельной (несостоятельным), если у нее (него) нет достаточного количества активов для покрытия своих долгов или если она (оно) не в состоянии уплачивать своих долгов по мере наступления сроков их уплаты.

Основными правовыми источниками законодательства Великобритании о банкротстве являются следующие.

- Закон о несостоятельности от 1986 г.; Правила в отношении несостоятельности 1986 г.;

- Закон о дисквалификации директоров компании от 1986 г.

Оба эти закона вступили в силу 29 декабря 1986 г. В соответствии с законодательством Великобритании существует четыре типа процедур, применяемых по отношению к несостоятельным компаниям, либо в качестве средства предотвращения банкротства, либо в качестве способа организации ликвидации компаний.

1. Предотвращение банкротства:

1) добровольное соглашение в соответствии с Частью I Закона о несостоятельности: в этой части содержатся положения, применяемые к случаям, когда представляется предложение о достижении компромиссного соглашения о погашении долгов компании или о схеме организации дел компании;

2) приказы о конкурсном управлении имуществом в соответствии с Частью II Закона о несостоятельности: в этой части содержатся положения, в соответствии с которыми суд может вынести приказ о конкурсном управлении имуществом в отношении компании, испытывающей финансовые трудности, и назначить администратора (administrator), который должен будет осуществлять управление компанией до тех пор, пока приказ остается в силе.

2. Ликвидация в широком смысле:

1) управление конкурсной массой в соответствии с Частью III Закона о несостоятельности; в этой части рассматриваются конкурсные управляющие имуществом, которых может назначить держатель любых долговых обязательств компании, которые обеспечены залогом нефиксированной части активов компании (floating charge);

2) ликвидация в узком смысле слова в соответствии с Частями IV-VI Закона о банкротстве: в них содержатся положения, касающиеся добровольной ликвидации компаний или ликвидации компаний по решению суда.

Некоторые положения Закона о несостоятельности применимы к нескольким таким процедурам, хотя в деталях они могут различаться между собой.

Производство по банкротству применяется к компаниям, которые образованы и зарегистрированы в соответствии с Законом о компаниях 1985 г. или любым другим Законом о компаниях (от 1962 г., 1908 г., 1929 г., 1948-1983 гг.). Они также применяются к товариществам и физическим лицам.

Для целей этого отчета мы будем уделять основное внимание управлению конкурсной массой и ликвидации компаний. Ликвидация компаний может производиться либо добровольно, либо по решению суда.

Процедура управления конкурсной массой основывается на назначении "конкурсного управляющего имуществом (administrative receiver)". В соответствии с разделом 29 Закона о банкротстве, конкурсный управляющий имуществом представляет собой конкурсного управляющего (receiver) или управляющего всей (или по существу всей) имущественной массой компании. Он назначается владельцами любых долговых обязательств (holders of any debentures) компании, обеспеченных залогом, который в момент его создания представлял собой залог в отношении нефиксированной части активов компании, либо таким залогом и одновременно иным обеспечением; такое назначение может осуществляться также и от лица таких владельцев долговых обязательств компании.

Ликвидация основывается на назначении ликвидатора (liquidator). Ликвидатор представляет собой лицо, назначенное для распоряжения активами и обязательствами компании или товарищества после принятия решения о ликвидации (добровольная ликвидация) или приказа (принудительная ликвидация).

1. СУЩЕСТВУЕТ ЛИ В СТРАНЕ СПЕЦИАЛЬНЫЙ ОРГАН ИСПОЛНИТЕЛЬНОЙ ВЛАСТИ, ЗАНИМАЮЩИЙСЯ ВОПРОСАМИ БАНКРОТСТВА/ НЕСОСТОЯТЕЛЬНОСТИ? (ДА/НЕТ, ЧТО ИЗ СЕБЯ ПРЕДСТАВЛЯЕТ ТАКОЙ ОРГАН, КАКИЕ У НЕГО ОСНОВНЫЕ ФУНКЦИИ?)

1.1. Существует ли в стране специальный орган исполнительной власти, занимающийся вопросами банкротства/ несостоятельности?

Высокий суд Англии и Уэльса имеет полномочия по ликвидации любой компании, учрежденной в Англии и Уэльсе. При определенных обстоятельствах он также вправе ликвидировать незарегистрированные и иностранные компании. В тех случаях, когда размер акционерного капитала не превышает 120 тысяч ф. ст., Суд графства по месту расположения зарегистрированного офиса компании, также имеет юрисдикцию в отношении ликвидации компании наряду с Высоким судом.

Добровольная ликвидация может быть осуществлена без обращения в суд, однако при необходимости можно обратиться к суду за помощью.

В соответствии с разделом 399(5), Государственный секретарь должен обеспечить, чтобы при Высоком суде был по крайней мере один официальный ликвидатор, равно как и при любом суде, обладающем соответствующей юрисдикцией для целей данного законодательства. Исполнительные полномочия предоставляются официальному ликвидатору из подразделения правительства по управлению имуществом должников.

1.2. Что из себя представляет такой орган?

В соответствии с разделом 400(2), официальный управляющий конкурсной массой (official receiver) представляет собой должностное лицо суда и является государственным служащим, работающим в Департаменте торговли и промышленности и возглавляющим региональный офис. Такой официальный управляющий конкурсной массой действует в соответствии с общими указаниями Государственного секретаря. Он занимается банкротством физических лиц и принудительной ликвидацией компаний. Официальный управляющий конкурсной массой - в отличие от ликвидатора, временного ликвидатора (provisional liquidator), администратора (administrator), конкурсного управляющего имуществом (administrative receiver) и управляющего в рамках процедуры надзора (supervisor) - не является "практикующим специалистом по несостоятельности (insolvency practitioner)".

Официальные управляющие конкурсной массой выполняют указания, инструкции и рекомендации Генерального инспектора и Директора агентства или, в более редких случаях, - Государственного секретаря. В силу своей предусмотренной законом должности официальные управляющие конкурсной массой также являются должностными лицами судов, при которых они работают, и они подотчетны судам в связи с выполнением приказов судов, исполнением других своих функций в соответствии с законодательством и других обязанностей в соответствии с такими приказами.

1.3. Какие у него основные функции?

Его основные функции связаны с ведением процедуры и управлением ею. В самом деле, официальный управляющий конкурсной массой вправе представить ходатайство о принудительной ликвидации в случае проведения процедуры добровольной ликвидации в соответствии с разделом 124(5) Закона о несостоятельности. На всем протяжении данной процедуры он обязан отчитываться перед судом, созывать собрания кредиторов, обращаться с ходатайством о досрочном роспуске компании ... (более подробно см. в ответе на вопрос 2).

2. СУЩЕСТВУЮТ ЛИ ГОСУДАРСТВЕННЫЕ ИСПОЛНИТЕЛЬНЫЕ ОРГАНЫ, КОТОРЫЕ УЧАСТВУЮТ В ПРОЦЕДУРЕ БАНКРОТСТВА (ДА/НЕТ, КАКИЕ ЭТО ОРГАНЫ? В ЧЕМ ЗАКЛЮЧАЕТСЯ ИХ УЧАСТИЕ?)

2.1. Существуют ли государственные исполнительные органы, которые участвуют в процедуре банкротства?

Да.

Государственный секретарь по торговле и промышленности обладает многими предусмотренными законом полномочиями и обязанностями в отношении ликвидации компаний. В соответствии с разделом 400(11) Закона о несостоятельности, при выработке общих правил в отношении несостоятельности или ликвидации компаний необходимо согласие (участие) Государственного секретаря.

Служба по делам о несостоятельности представляет собой исполнительное агентство Департамента торговли и промышленности (ДТП); она действует с марта 1990 г., в основном в соответствии с Законом о несостоятельности 1986 г., Законом о дисквалификации директоров компаний 1986 г. и Законом о компаниях 1985 г. Эта служба обеспечивает основные механизмы и эффективные средства решения дел, связанных с финансовым крахом физических и юридических лиц, расследования мошенничества и ненадлежащего поведения в рамках дел о несостоятельности. Служба подотчетна ДТП и министрам в отношении выполнения ею предусмотренных законом и иных функций.

Служба действует в основном в Англии и Уэльсе в соответствии с Законом о несостоятельности 1986 г., Законом о дисквалификации директоров компаний 1986 г. и Законом о компаниях 1985 г. Она выполняет следующие функции:

- • предварительное расследование и управление имуществом должников в случае принудительной процедуры несостоятельности (случаи банкротства и ликвидации компаний, в том числе товариществ, по решению суда), а также осуществление функций промежуточного управляющего конкурсной массой и временного ликвидатора в соответствующих случаях;
- • осуществление действий доверительного управляющего / ликвидатора в случаях принудительной процедуры несостоятельности, в отношении которых не был назначен практикующий специалист по несостоятельности из частного сектора;
- • информирование об уголовных правонарушениях в случаях принудительной процедуры несостоятельности; и возбуждение производства по дисквалификации в отношении не соответствующих требованиям директоров тех компаний, которые потерпели крах (в том числе в Шотландии);
- • предоставление разрешений и регулирование (будь то непосредственно или через признанные профессиональные организации) практикующих специалистов по несостоятельности из частного сектора (в том числе в Шотландии);
- • предоставление банковских и инвестиционных услуг применительно к случаям банкротства и ликвидации; и
- • предоставление министрам рекомендаций в отношении политики по вопросам несостоятельности (в том числе несостоятельности компаний в Шотландии).

Служба осуществляет свои функции через 33 своих официальных управляющих конкурсной массой.

2.2. Какие это органы?

- Официальный управляющий конкурсной массой: он является должностным лицом суда и занимается случаями банкротства физических лиц и принудительной ликвидацией компаний.

- Государственный секретарь по торговле и промышленности.

2.3. В чем заключается их участие?

а) Официальный управляющий конкурсной массой:

- полномочия по представлению ходатайств в соответствии с разделом 124(5) Закона о несостоятельности;
- функции ликвидатора в соответствии с разделом 136 Закона о несостоятельности; официальный управляющий конкурсной массой становится ликвидатором компании и продолжает оставаться на этой должности, пока вместо него не будет назначено какое-либо иное лицо. До тех пор пока он является ликвидатором, официальный управляющий конкурсной массой имеет те же обязанности и полномочия, как и любой другой ликвидатор. При наличии вакансии официальный управляющий конкурсной массой является ликвидатором в силу своей должности;
- право созыва собраний с целью выбора ликвидатора в соответствии с разделом 136(4) Закона о несостоятельности;
- право требовать отчета о состоянии дел компании в соответствии с разделом 131 Закона о несостоятельности;
- обязанность проводить расследование и информировать о его результатах в соответствии с разделом 132 Закона о несостоятельности;
- право обращаться в суд с просьбой о публичном расследовании в отношении некоторых лиц в соответствии с разделом 133 Закона о несостоятельности;
- если официальный управляющий конкурсной массой является ликвидатором, то он имеет право обращаться к регистратору компаний с просьбой о досрочном роспуске компании, если ему кажется, что реализуемых активов компании недостаточно для покрытия издержек по ликвидации и что дела компании не требуют какого-либо дальнейшего расследования, в соответствии с разделом 202 Закона о несостоятельности;
- • право требовать сотрудничества со стороны лиц, упомянутых в разделе 235 Закона о несостоятельности.

Этот список не является исчерпывающим, однако в нем перечислены основные функции официального управляющего конкурсной массой и он дает полное представление об общей роли официального управляющего конкурсной массой на протяжении всей данной процедуры.

б) Государственный секретарь по торговле и промышленности

В соответствии с разделом 124а Закона о несостоятельности Государственный секретарь вправе представить ходатайство о принудительной ликвидации компаний, если ему на основании отчетов и сведений, полученных в соответствии с иными законодательными актами, представляется, что такая принудительная ликвидация соответствует общественным интересам.

3. ИМЕЮТ ЛИ ГОСУДАРСТВЕННЫЕ ИСПОЛНИТЕЛЬНЫЕ ОРГАНЫ ПРАВО ГОЛОСОВАТЬ НА СОБРАНИЯХ КРЕДИТОРОВ ПО ВОПРОСУ О НАЛОГОВЫХ ПЛАТЕЖАХ? (ДА/НЕТ, ПО КАКИМ ВОПРОСАМ)

Государственные органы действуют через Службу по делам о несостоятельности Департамента торговли и промышленности. Как отмечалось ранее, Служба по делам о несостоятельности осуществляет свои функции через официальных управляющих конкурсной массой. Они представляют собой

государственных служащих, работающих в Департаменте торговли и промышленности, и их функции перечислены в Законе о несостоятельности.

Соответственно, государственные органы выполняют определенную роль в плане надзора за процедурой; однако, они не имеют право голосовать только на том основании, что они представляют правительство. Они имеют право голосовать на таких собраниях только в силу того, что они выступают в качестве кредиторов. Как и любой иной соответствующий кредитор, они могут принимать участие в голосовании.

4. НАЛОГОВЫЕ ПЛАТЕЖИ В СЛУЧАЕ ПРИМЕНЕНИЯ ПРОЦЕДУР РЕСТРУКТУРИЗАЦИИ И ЛИКВИДАЦИИ В РАМКАХ ПРОЦЕДУР БАНКРОТСТВА (ПОСЛЕДСТВИЯ ВВЕДЕНИЯ МОРАТОРИЯ НА ВЫПОЛНЕНИЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ ПО ПЛАТЕЖАМ)

Государству обычно отдается приоритет в рамках процедуры ликвидации в соответствии с очередностью удовлетворения требований кредиторов (см. вопрос 20). В самом деле, имеющие преимущество долги оплачиваются сразу после требований обеспеченных кредиторов и издержек по ликвидации.

В соответствии с приложением 6 к разделу 386 Закона о несостоятельности, имеющие преимущество долговые обязательства включают следующие:

1. Долги, причитающиеся Службе внутренних доходов (то есть налоговой службе);
2. Долги, причитающиеся Управлению таможи и акцизов;
3. Взносы в систему социального обеспечения;
4. Выплаты в профессиональные пенсионные фонды и т.д.;
5. Вознаграждения и другие выплаты, причитающиеся работникам.

В отношении корпоративных налогов у государства нет никаких преимущественных прав.

5. ОСУЩЕСТВЛЯЮТ ЛИ ГОСУДАРСТВЕННЫЕ ИСПОЛНИТЕЛЬНЫЕ ОРГАНЫ ВЛАСТИ НАДЗОР/КОНТРОЛЬ ЗА ДЕЯТЕЛЬНОСТЬЮ АРБИТРАЖНЫХ УПРАВЛЯЮЩИХ, НАЗНАЧЕННЫХ В СООТВЕТСТВИИ С ПРОЦЕДУРАМИ БАНКРОТСТВА ДЛЯ УПРАВЛЕНИЯ АКТИВАМИ/ИМУЩЕСТВОМ ДОЛЖНИКА ИЛИ ДЛЯ ИХ ПРОДАЖИ (ДА/НЕТ, В КАКОЙ ФОРМЕ)

Нет.

а) Управление конкурсной массой

В соответствии с разделом 42 Закона о несостоятельности, в котором делается ссылка на приложение 1, административный управляющий конкурсной массой имеет полномочия по вступлению во владение, истребованию и получению имущества компаний, а также (что является наиболее важным) по продаже или иному распоряжению имуществом компаний посредством публичного аукциона или на основании частного договора. Административный управляющий конкурсной массой должен выполнить требование раздела 40 Закона, в котором предусматривается, что имеющие преимущество долговые обязательства оплачиваются за счет активов, получаемых управляющим

конкурсной массой, ранее, чем любые требования об уплате основной суммы или процентов по долговым обязательствам.

Однако, раздел 43 предусматривает, что административный управляющий конкурсной массой может обратиться в суд за разрешением об отчуждении имущества, как если бы оно не было обременено залогом.

При определенных условиях, суд может дать соответствующее разрешение административному управляющему конкурсной массой, если, по мнению суда, [продажа] любого соответствующего имущества, которое обременено залогом, по всей вероятности, будет способствовать более выгодной реализации активов компании, чем это могло бы быть в противном случае.

б) Ликвидация

В соответствии с разделом 143 Закона о несостоятельности, основная функция ликвидатора состоит в том, чтобы обеспечить получение активов компании, их реализацию и распределение вырученных средств между кредиторами компании.

Осуществляя действия в рамках процедуры несостоятельности, ликвидатор подчиняется контролю со стороны суда. В соответствии с прецедентным правом суд, к примеру, может настаивать на том, чтобы ликвидатор в качестве должностного лица такого суда, действовал справедливо и достойно в своих отношениях со всеми лицами, предъявляющими требования, а не просто настаивал на своих правах, предусмотренных законом или правом справедливости. Ему не разрешается сохранять денежные средства, уплаченные в результате юридической ошибки или по соглашению, которое компания не выполняла.

Ликвидатор использует свои собственные дискреционные полномочия (в соответствии с положениями Закона о несостоятельности) при управлении активами и при их распределении между кредиторами. Однако, эти его полномочия подлежат контролю со стороны суда, осуществляемому на основании заявления со стороны кредиторов. Суд может утвердить, отменить или модифицировать оспариваемые решения в соответствии с разделом 168(5) Закона о несостоятельности.

В соответствии с разделом 167(1)(a) (см. приложение 1 часть I), перечисленные полномочия подлежат осуществлению ликвидатором только с санкции суда или ликвидационного комитета. Примеры таких полномочий включают: осуществление выплат в полной объеме какой-либо категории кредиторов; заключение компромиссного или мирового соглашения с кредиторами или лицами, утверждающими, что они являются кредиторами.

В части III приложения 4 к разделу 167(1)(b) перечислены полномочия ликвидатора, которые могут быть осуществлены без санкции суда или ликвидационного комитета. Примеры таких полномочий включают: продажа какого-либо имущества компании посредством публичного аукциона или на основании частного договора, предусматривающая полномочия по передаче всего такого имущества любому лицу или по продаже такого имущества частями; совершение всех действий и подписание от имени и по поручению компании всех документов, квитанций и иных бумаг, а также использование для этих целей по мере необходимости печати компании; и т.д.

В соответствии с разделом 167(3) осуществление ликвидатором полномочий, которые могут быть осуществлены с санкции или без санкции суда или ликвидационного комитета, подлежит контролю со стороны суда. На основании заявления любого кредитора или вкладчика суд будет вмешиваться в тех случаях, когда ликвидатор действует таким образом, каким не стал бы

действовать никакой ликвидатор исходя из разумных оснований, либо когда ликвидатор совершает мошеннические действия, либо когда он не осуществляет добросовестно своих дискреционных полномочий.

Следовательно, даже несмотря на то, что время от времени административный управляющий конкурсной массой или ликвидатор подвергается контролю в плане управления имуществом должника или продажи такового, такой контроль осуществляется исключительно судом или ликвидационным комитетом. Ликвидационный комитет представляет собой комитет кредиторов, которые получают информацию от ликвидатора и дают разрешение на осуществление им некоторых его действий. В соответствии с разделом 141 Закона о несостоятельности такой комитет может быть создан отдельными собраниями кредиторов и вкладчиков, которые были созданы для цели избрания лица на должность ликвидатора, которое должно будет осуществлять функции, предусмотренные для такого ликвидатора Законом о несостоятельности.

6. А) ЛИЦЕНЗИРОВАНИЕ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ АРБИТРАЖНЫХ УПРАВЛЯЮЩИХ (ДА/НЕТ)

Да.

В соответствии с разделом 388(1)(а) Закона о несостоятельности, административный управляющий конкурсной массой и ликвидаторы являются практикующими специалистами по несостоятельности. Практикующий специалист по несостоятельности представляет собой лицо, получившее разрешение на осуществление такой деятельности от одной из признанных организаций бухгалтеров, одного из Юридических обществ, Ассоциации практикующих специалистов по несостоятельности или от Департамента торговли. Только они могут занимать такую должность в рамках процедуры по несостоятельности. В соответствии с разделом 390 Закона о несостоятельности, существует два основных условия предоставления разрешения на осуществление деятельности практикующего специалиста по несостоятельности:

- такое лицо должно быть физическим лицом;
- такое лицо должно иметь разрешение на осуществление такой деятельности в силу его членства в профессиональной организации, признанной в соответствии с разделом 391, или иметь разрешение от компетентного органа, выданное в соответствии с разделом 392.

Раздел 391 предусматривает, что Государственный секретарь может своим приказом признать какую-либо организацию признанной профессиональной организацией. Для этих целей профессиональная организация должна регулировать практическую профессиональную деятельность, поддерживать и обеспечивать принудительное соблюдение правил, в соответствии с которыми все члены такой организации должны быть пригодны к осуществлению такой деятельности и отвечать приемлемым требованиям в отношении образования, практической подготовки и опыта.

Вынесенный таким образом приказ в отношении профессиональной организации может быть отозван впоследствии на основании другого приказа, если, по мнению Государственного секретаря, такая организация уже не выполняет установленных требований.

В разделе 392 предусматривается, что в компетентный орган может быть подано заявление о получении разрешения на осуществление деятельности практикующего специалиста по несостоятельности.

Компетентный орган представляет собой организацию или лицо, указанное в инструкциях, выпущенных Государственным секретарем, или самого Государственного секретаря.

Компетентный орган вправе удовлетворить заявление или отклонить его. Тем не менее компетентный орган должен удовлетворить заявление, если на основании информации, представленной заявителем, а также на основании другой информации можно сделать вывод о том, что:

- заявитель является пригодным для осуществления деятельности практикующего специалиста по несостоятельности;
- заявитель отвечает установленным требованиям в отношении образования, практической подготовки и опыта.

Разрешение, предоставленное в соответствии с указанными выше положениями, сохраняет свою силу в течение не более чем трех лет; срок такого разрешения указывается в нем самом.

Статус любого лица, которое утверждает, что оно является лицензированным практикующим специалистом по несостоятельности, можно подтвердить, позвонив в организацию "Business Recovery Professionals" или в один из органов регулирования, упомянутых выше.

7. В) ПРОФЕССИОНАЛЬНЫЕ ТРЕБОВАНИЯ К ДОЛЖНОСТИ АРБИТРАЖНОГО УПРАВЛЯЮЩЕГО (ДА/НЕТ, КАКИЕ)

Да.

В соответствии с разделом 393 Закона о несостоятельности, заявитель должен быть пригоден к осуществлению деятельности практикующего специалиста по несостоятельности. При определении того, соответствует ли заявитель этому требованию, должны учитываться следующие моменты:

- был ли заявитель осужден за какое-либо правонарушение, связанное с мошенничеством, иным нечестным поведением или насилием;
- нарушал ли заявитель какое-либо положение законодательства о несостоятельности;
- занимался ли заявитель какой-либо коммерческой практикой, которая представляется обманной, связанной с притеснениями, несправедливой или ненадлежащей или которая вызывает сомнения относительно честности или компетентности заявителя;
- осуществляет ли заявитель свою практику по делам о несостоятельности, проявляя при этом должную независимость, порядочность и профессиональные навыки;

В соответствии с разделом 393 заявитель должен удовлетворять некоторым требованиям в отношении своего образования. Эти требования включают:

- в соответствующий момент времени заявитель обладает одним или несколькими дипломами об обучении по указанным специальностям или такими иными академическими или профессиональными квалификациями, которые свидетельствуют о достижении эквивалентного уровня образования, соответствующего указанной квалификации;
- в соответствующий момент времени заявитель сдал объединенный экзамен по вопросам несостоятельности, который проводится объединенным советом по делам о несостоятельности, или приобрел в стране или на территории вне пределов Великобритании профессиональную квалификацию, которая

свидетельствует о том, что у заявителя есть знания и навыки, наличие которых подтверждается сдачей указанного выше экзамена.

Требования в отношении практической подготовки и опыта являются следующими:

- заявитель должен был назначаться на соответствующую должность не менее чем по 30 делам в течение 10 лет;
- в течение таких 10 лет заявитель должен был не менее 7000 часов заниматься практикой, связанной с делами о несостоятельности;
- заявитель должен удовлетворять одному из следующих требований:
 - а) заявитель должен был назначаться на соответствующую должность не менее чем по пяти делам в течение пяти лет; или
 - б) заявитель должен был отработать не менее 1000 часов, занимаясь руководящей работой по делам о несостоятельности; или
 - в) заявитель должен был одновременно занимать соответствующую должность и иметь опыт руководящей работы, связанной с делами о несостоятельности.

8. С) СТРАХОВАНИЕ ОТВЕТСТВЕННОСТИ АРБИТРАЖНОГО УПРАВЛЯЮЩЕГО (ДА/НЕТ, СУММА, В КАКОЙ ФОРМЕ)

Да.

В соответствии с разделом 390(3) Закона о несостоятельности, который предусматривает условия осуществления деятельности практикующего специалиста по несостоятельности, никакое лицо не будет иметь право действовать в отношении другого лица, пока применительно к надлежащему выполнению его функций не будет предоставлено обеспечение (такое обеспечение в Шотландии называется "поручительство" (security и caution. – *Прим. пер.*). Такое обеспечение или поручительство должно отвечать установленным требованиям.

В соответствии с правилами в отношении практикующих специалистов по несостоятельности, требования в отношении обеспечения или поручительства, гарантирующего надлежащее выполнение функций практикующего специалиста по несостоятельности, таковы:

1) на момент назначения практикующего специалиста по несостоятельности существует действительная гарантия, по которой поручитель отвечает в пределах общей оценочной неустойки (penalty sum) в размере 250 000 ф. ст.;

2) применительно к этой гарантии, начиная с момента, когда практикующий специалист по несостоятельности назначается для осуществления своих функций в отношении какого-либо лица, предусмотрена конкретная оценочная неустойка (penalty) в отношении практикующего специалиста, действующего по отношению к указанному выше лицу, в соответствии с которой предусматривается конкретная сумма оценочной неустойки в размере, не меньшем, чем расчетная стоимость активов такого лица;

3) в тех случаях, когда в любой момент времени до того, как практикующий специалист выполнит свои обязательства или функции в связи с действиями по отношению к указанному выше лицу, он сочтет, что стоимость активов, образующих имущественную массу такого лица, превышает сумму оценочной неустойки в соответствии с установленной конкретной оценочной неустойки, при том, что такая сумма неустойки меньше 5 млн. ф. ст., практикующий специалист обеспечивает/предоставляет дополнительную конкретную оценочную неустойку в связи с осуществлением им действий по отношению к такому лицу, так чтобы

сумма такой оценочной неустойки была не меньше, чем меньшая из двух величин, а именно: такой более высокой стоимости активов или 5 млн. ф. ст.

9. D) МЕХАНИЗМ ПРИВЛЕЧЕНИЯ АРБИТРАЖНЫХ УПРАВЛЯЮЩИХ К ОТВЕТСТВЕННОСТИ (КАКИЕ ОРГАНЫ ДОЛЖНЫ УЧАСТВОВАТЬ В СБОРЕ ИНФОРМАЦИИ)

а) Прекращение процедуры управления конкурсной массой

После того, как конкурсный управляющий имуществом оплатит требования имеющих преимущества кредиторов за счет активов, обеспеченных нефиксированным залогом, и отчитается перед владельцем долговых обязательств за остальную часть таких активов и любые суммы, которые причитаются в соответствии с любым фиксированным залогом (fixed charge), он должен представить отчет компании. Обычно к тому времени уже будет назначен ликвидатор, и, следовательно, конкурсный управляющий имуществом будет отчитываться перед ним.

б) Прекращение процедуры ликвидации

После того, как все активы будут реализованы, а средства, вырученные от реализации, будут разделены между кредиторами, ликвидатор созывает заключительное собрание кредиторов в соответствии с разделом 146. Он представит им отчет о проведении ликвидации и даст краткое описание вырученных им сумм и произведенных им платежей. Кредиторы могут принять решение об отказе в освобождении ликвидатора от его обязанностей, в каком случае он должен обратиться за освобождением от своих обязанностей к Государственному секретарю. Если кредиторы не удовлетворены тем, как осуществлялась ликвидация, они могут предъявить иск в описанном ниже порядке.

в) Ответственность конкурсного управляющего имуществом или ликвидатора

Раздел 212 Закона о несостоятельности предусматривает процедуру, которая применяется в том случае, если в ходе ликвидации компании будет сочтено, что лицо, которое выступало в качестве ликвидатора или конкурсного управляющего имуществом компании, ненадлежащим образом использовало или удержало любые денежные средства или имущество компании или подлежит привлечению к ответственности в связи с любыми денежными средствами или иным имуществом компании, или виновно в каком-либо злоупотреблении властью или в нарушении каких-либо фидуциарных или иных обязанностей по отношению к компании.

Ссылка на любое злоупотребление властью или нарушение любых фидуциарных или иных обязанностей по отношению к компании включает - применительно к лицу, которое действовало в качестве ликвидатора компании, - любое злоупотребление властью или нарушение любых фидуциарных или иных обязанностей в связи с выполнением функций такого лица, выступавшего в качестве ликвидатора компании.

На основании заявления официального управляющего конкурсной массой или ликвидатора, или любого кредитора или вкладчика суд может расследовать поведение ликвидатора или конкурсного управляющего имуществом и обязать его:

- выплатить, возместить за деньги или имущество или за какую-либо их часть вместе с процентами, подлежащими уплате по такой ставке, которую суд считает справедливой, или отчитаться за таковые; или

- внести такую сумму в состав имущества компании в виде компенсации за злоупотребление властью или нарушение фидуциарных или иных обязанностей, какую суд считает справедливой.

Однако, полномочия по представлению такого заявления в отношении ликвидатора компании не могут быть осуществлены, кроме как по разрешению суда, после того, как соответствующее лицо получило свое освобождение от обязанностей.

Полномочия вкладчика по представлению такого заявления не могут быть осуществлены иначе, чем с разрешения суда, но при этом такие полномочия могут быть осуществлены, несмотря на то, что данный вкладчик не получит каких-либо выгод в результате любого приказа, который суд может вынести на основании заявления.

10. СУЩЕСТВУЮТ ЛИ КАКИЕ-ЛИБО САМОКОНТРОЛИРУЕМЫЕ, САМОРЕГУЛИРУЕМЫЕ, САМОУПРАВЛЯЕМЫЕ ОРГАНИЗАЦИИ, В КОТОРЫЕ ВХОДЯТ АРБИТРАЖНЫЕ УПРАВЛЯЮЩИЕ (ФУНКЦИИ ОРГАНИЗАЦИЙ, КОЛИЧЕСТВО АРБИТРАЖНЫХ УПРАВЛЯЮЩИХ, ВХОДЯЩИХ В ТАКИЕ ОРГАНИЗАЦИИ)

Отвечая на вопрос 6, мы показали, что практикующий специалист по несостоятельности представляет собой лицо, уполномоченное одной из признанных организаций бухгалтеров, одним из Юридических обществ, Ассоциацией практикующих специалистов по несостоятельности или Департаментом торговли. Эти организации контролируют практикующих специалистов, которых они назначают.

Ссылки на членов признанной профессиональной организации представляют собой ссылки на тех лиц, которые, вне зависимости от того, являются ли они членами такой организации, подчиняются правилам такой организации, распространяющихся на занятие соответствующей профессией.

Приказ Государственного секретаря, согласно которому какая-либо организация объявляется признанной профессиональной организацией, может быть отозван, если окажется, что такая организация более не выполняет условий, установленных в разделе 391(2).

Аналогичным образом, разрешение, предоставленное в соответствии с разделом 393, может быть отозвано компетентным органом, если последний сочтет, что лицо, которому было предоставлено такое разрешение, более не является пригодным для осуществления деятельности в качестве практикующего специалиста по несостоятельности или что оно не выполнило какого-либо положения законодательства о несостоятельности или представило компетентному органу ложную, неточную или вводящую в заблуждение информацию.

В тех случаях, когда компетентный орган вручает какому-либо лицу уведомление о том, что такой орган предполагает отказать такому лицу в разрешении или отозвать такое разрешение, данное лицо может в течение 28 дней направить письменное уведомление в Третейский суд по делам практикующих специалистов по несостоятельности. Третейский суд в этом случае проведет расследование.

11. СУЩЕСТВУЮТ ЛИ ТРЕБОВАНИЯ ОБ ОБЯЗАТЕЛЬНОМ ПРИЗНАНИИ СУДОМ НАЛИЧИЯ КРЕДИТОРСКОЙ ЗАДОЛЖЕННОСТИ ПРИ ОТКРЫТИИ ПРОЦЕДУР БАНКРОТСТВА? (ДА/НЕТ)

Нет.

а) Управление конкурсной массой

Владельцы любых долговых обязательств компании, обеспеченных залогом, который в момент своего создания распространялся не на фиксированный набор активов, или таким залогом и одновременно иным (иными) предметом (предметами) залога, могут назначить конкурсного управляющего имуществом.

б) Ликвидация

В соответствии с разделом 124 Закона о несостоятельности, заявление о ликвидации компании представляется в виде ходатайства либо самой компанией, либо ее директорами, либо любым кредитором или кредиторами, вкладчиком или вкладчиками, либо клерком суда магистрата в осуществление его полномочий. В определенных случаях ходатайство может также быть представлено официальным управляющим конкурсной массой и Государственным секретарем.

В соответствии с прецедентным правом следующие лица могут представлять ходатайства в качестве кредитора:

- цессионарий по долговому обязательству, если уступка такого обязательства не была произведена в период рассмотрения ходатайства кредитора;
- цессионарий в отношении части долгового обязательства по праву справедливости;
- душеприказчик кредитора, даже перед процедурой доказательства подлинности завещания;
- кредитор по долговому обязательству, принятому добровольными ликвидаторами;
- обеспеченный кредитор;
- кредитор, получивший судебное решение;
- владелец долгового обязательства, в том числе обязательства на предъявителя;
- владелец инвестиционной облигации, срок платежа по которой еще не наступил;
- в целом, любой кредитор, долговое обязательство в отношении которого не оспаривается добросовестно компанией при наличии на то серьезных оснований.

В соответствии с разделом 122 компания может быть ликвидирована по решению суда при определенных условиях, в том числе в случае неспособности компании платить по своим долгам. Раздел 123 предусматривает, что компания считается неспособной платить по своим долгам, если:

а) компания не уплатила или не обеспечила сумму, причитающуюся кредитору и превышающую 750 ф. ст., или не достигла компромиссного соглашения в отношении такой суммы, превышающей 750 ф. ст., в течение трех недель с момента получения письменного требования в установленной форме об уплате долга;

б) исполнительный лист или иной документ, выданный по решению суда, возвращен неисполненным;

в) к удовлетворению суда доказано, что компания не в состоянии платить по своим долгам; или

г) стоимость активов компании меньше стоимости ее обязательств.

Однако, применительно к обязательному утверждению суда не требуется выполнение какого-либо условия.

В соответствии с разделом 129 ликвидация компании по решению суда начинается в момент представления ходатайства; полномочия директора прекращаются в этот же день.

12. ЯВЛЯЕТСЯ ЛИ НЕВОЗМОЖНОСТЬ ВЗЫСКАНИЯ КРЕДИТОРОМ ДОЛГОВ С ПОМОЩЬЮ ОБЫЧНОЙ ПРОЦЕДУРЫ ИСПОЛНЕНИЯ СУДЕБНОГО РЕШЕНИЯ НЕОБХОДИМЫМ УСЛОВИЕМ ДЛЯ НАЧАЛА СУДЕБНОЙ ПРОЦЕДУРЫ БАНКРОТСТВА? (ДА/НЕТ)

Нет.

Предпосылкой открытия процедуры ликвидации является выполнение исключительно указанных ниже условий.

В соответствии с разделом 122 Закона о несостоятельности, компания может быть ликвидирована по решению суда, если:

- компания приняла особое решение о том, что она будет ликвидирована в судебном порядке;

- компания является публичной компанией или старой публичной компанией (в каком случае должны быть выполнены некоторые дополнительные условия);

- компания не начала осуществлять хозяйственную деятельность в течение года со дня своего учреждения или приостановила свою хозяйственную деятельность на целый год;

- число участников компании стало меньше двух (за исключением случая частной компании, ограниченной акциями или гарантиями);

- компания не в состоянии платить по своим долгам;

- по мнению суда, из соображений справедливости компания должна быть ликвидирована.

Особые положения применяются в Шотландии.

Таким образом, кредитор должен доказать два основных условия:

- • Неспособность компании платить по своим долгам.

В соответствии с разделом 123 компания считается неспособной платить по своим долгам, если:

- компания не уплатила или не обеспечила сумму, причитающуюся кредитору и превышающую 750 ф. ст., или не достигла компромиссного соглашения в отношении такой суммы, превышающей 750 ф. ст., в течение трех недель с момента получения письменного требования установленного образца об уплате долга;

- исполнительный лист или иной документ, выданный по решению суда, возвращен не исполненным;

- к удовлетворению суда доказано, что компания не в состоянии платить по своим долгам;

- стоимость активов компании меньше суммы ее обязательств.

Будет справедливым, если компания будет ликвидирована.

Слова "будет справедливым" используются в Законе о товариществах 1980 г. в качестве основания для роспуска товариществ и представляют собой связующее звено в отношении принципов справедливости, выработанных в связи с делами товариществ. Эти принципы позволяют суду подчинить осуществление юридических прав не только соображениям юридического характера, но также и соображениям справедливости, то есть соображениям личного характера,

возникающим между двумя физическими лицами, в результате которых может оказаться несправедливым настаивать на осуществлении юридических прав или на их осуществлении каким-либо конкретным образом.

В рамках этих условий кредитору необязательно нужно представлять ходатайство о ликвидации с тем, чтобы доказать тот факт, что он не может получить выплату в погашение предоставленного им кредита в обычном порядке.

13. ОБЯЗАТЕЛЬНО ЛИ ПРОВОДИТЬ КОНКУРСЫ (АУКЦИОНЫ ИЛИ ПУБЛИЧНЫЕ ТОРГИ) ДЛЯ ПРОДАЖИ АКТИВОВ/ИМУЩЕСТВА ДОЛЖНИКА ПРИ РЕОРГАНИЗАЦИИ И ЛИКВИДАЦИИ В РАМКАХ ПРОЦЕДУР БАНКРОТСТВА В ОТНОШЕНИИ ВСЕГО ОБЪЕМА АКТИВОВ/ИМУЩЕСТВА? (ДА/НЕТ).

Нет.

а) Управление конкурсной массой

В соответствии с Частью II приложения 1 к разделу 42, конкурсный управляющий имуществом имеет полномочия по продаже имущества компании или иному распоряжению им посредством публичного аукциона или частного договора.

В соответствии с разделом 43 Закона о несостоятельности, в тех случаях, когда на основании заявления со стороны конкурсного управляющего имуществом суд убедится в том, что отчуждение любого соответствующего имущества, обремененного залогом, по всей вероятности, будет способствовать более выгодной реализации активов компании, суд может дать конкурсному управляющему имуществом разрешение на отчуждение такого имущества, как если бы оно не было обременено залогом.

б) Ликвидация

В соответствии с Частью III приложения 4 к разделу 167(1)(b), ликвидатор в рамках ликвидации компании по суду вправе продать имущество компании посредством публичного аукциона или частного договора целиком или по частям, а также осуществлять любые иные действия и подписывать от имени [компании] и в [ее] интересах, все документы, квитанции и иные бумаги, для чего он также вправе по мере необходимости использовать печать компании.

Данные полномочия могут осуществляться без санкции суда и ликвидационного комитета, хотя в соответствии с разделом 167(3) осуществление таких полномочий подлежит контролю со стороны суда, и любой кредитор вправе обратиться в суд в связи с любым осуществлением или предлагаемым осуществлением таких полномочий. Ликвидатор вправе обратиться в суд за получением указаний в отношении продажи.

Имущество может быть продано новой компании в целях реорганизации [reconstruction].

Ликвидатор и члены ликвидационного комитета, а также их аффилированные лица не вправе покупать никакие активы компании, за исключением случаев удовлетворения [определенных] условий.

14. РАЗРЕШАЕТСЯ ЛИ ПРОДАВАТЬ ИМУЩЕСТВО/АКТИВЫ ДОЛЖНИКА НА ОСНОВЕ ПРЯМЫХ ДОГОВОРОВ КУПЛИ-ПРОДАЖИ В РАМКАХ ПРОЦЕДУРЫ БАНКРОТСТВА? (ДА/НЕТ, В КАКИХ СЛУЧАЯХ?)

Да.

а) Управление конкурсной массой

В соответствии с Частью II приложения 1 к разделу 42, конкурсный управляющий имуществом имеет полномочия по продаже имущества компании или иному распоряжению таковым посредством публичного аукциона или частного договора.

В соответствии с разделом 43 Закона о несостоятельности, в тех случаях, когда на основании заявления со стороны конкурсного управляющего имуществом суд убедится в том, что отчуждение любого соответствующего имущества, обремененного залогом, по всей вероятности, будет способствовать более выгодной реализации активов компании, суд может дать конкурсному управляющему имуществом разрешение на отчуждение такого имущества, как если бы оно не было обременено залогом.

б) Ликвидация

В соответствии с Частью III приложения 4 к разделу 167(1)(b), ликвидатор в рамках ликвидации компании по суду вправе продать имущество компании посредством публичного аукциона или частного договора целиком или по частям.

Данные полномочия могут осуществляться без санкции суда и ликвидационного комитета, хотя осуществление таких полномочий подлежит контролю со стороны суда, и любой кредитор или вкладчик вправе обратиться в суд в связи с любым осуществлением или предлагаемым осуществлением таких полномочий. В соответствии с действующим прецедентным правом суд будет вмешиваться только в тех случаях, когда ликвидатор действует таким образом, каким, исходя из разумных оснований, не стал бы действовать никакой другой ликвидатор. В соответствии с разделом 168(3) Закона о несостоятельности ликвидатор вправе обратиться в суд за получением указаний по любому конкретному вопросу, связанному с исполнением.

В случае добровольной ликвидации необходимо решение компании.

В случае ликвидации по воле кредитора [creditor voluntary winding up] он должен получить санкцию со стороны суда или комитета кредиторов.

15. ДЛЯ КАКИХ ОТРАСЛЕЙ ПРОМЫШЛЕННОСТИ ИЛИ ВИДОВ ПРЕДПРИЯТИЙ, ОРГАНИЗАЦИЙ, КОМПАНИЙ ПРЕДУСМОТРЕНЫ ОСОБЫЕ ПРОЦЕДУРЫ БАНКРОТСТВА, В ЧЕМ ОНИ ЗАКЛЮЧАЮТСЯ?

Ниже описываются процедуры несостоятельности, относящиеся к конкретным секторам.

а) В разделах 154-191 Закона о компаниях 1989 г. предусматривается особый режим, распространяющийся на институты финансового рынка.

Такой режим действует в отношении:

- несостоятельности или ликвидации лица, являющегося стороной сделок на рынке, или неисполнения обязательств таким лицом (разделы 155-172);
- действительности или принудительного обеспечения определенных прав залога, предоставленных с целью обеспечения обязательств в связи с такими сделками (разделы 173-176);
- прав и средств защиты, касающихся определенного имущества, предоставленного в целях покрытия маржи по таким сделкам и являющегося предметом такого залога (разделы 177-181). Признанные инвестиционные биржи и клиринговые палаты [sic].

Данные законодательные нормы представляют собой средства защиты в отношении функционирования ряда финансовых рынков.

б) Правила деятельности страховых компаний 2001 г. предусматривают конкретные правила, распространяющиеся на страховые компании. Данный законодательный акт заменяет собой Правила деятельности страховых компаний 1985 г. Такие правила дополняют основные правила и общие нормы, которые по-прежнему применяются к процедуре ликвидации страховой компании в соответствии с Законом 1986 г. в той мере, в какой они применяются к процедуре ликвидации любой иной компании. Однако, в случае конфликта между указанными правилами, с одной стороны, и основными правилами или общими нормами, с другой, применяются указанные выше правила.

Указанные правила предусматривают стандарты оценки в отношении оформляемых компанией полисов общего коммерческого страхования и полисов долгосрочного коммерческого страхования.

Данный законодательный акт предусматривает распределение обязательств и активов с точки зрения долгосрочной коммерческой деятельности компании в тех случаях, когда возникают определенные сомнения. Ликвидатор должен получить рекомендации актуариев прежде, чем предпринимать какие-либо действия.

Государственный секретарь может потребовать, чтобы активы компании, которые представляют ее долгосрочные коммерческие операции, были переданы доверительному управляющему.

Некоторые положения касаются вознаграждения и уплаты премий.

в) Закон о строительных обществах 1986 г. предусматривает особые меры защиты инвесторов в случае несостоятельности.

Например, предусматривается взимание взносов в особый фонд, предназначенный для целей выплат защищенным инвесторам в случае несостоятельности строительного общества. Этот закон также предусматривает положения, касающиеся членства в комитете по несостоятельности.

16. СУЩЕСТВУЕТ ЛИ СПЕЦИАЛЬНОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО ДЛЯ ПРЕДОТВРАЩЕНИЯ СЛУЧАЕВ БАНКРОТСТВА, КАКИЕ-ЛИБО ДОСУДЕБНЫЕ ОБЕСПЕЧИТЕЛЬНЫЕ ПРОЦЕДУРЫ? (ДА/НЕТ) УЧАСТВУЮТ ЛИ ИСПОЛНИТЕЛЬНЫЕ ОРГАНЫ ВЛАСТИ В ТАКИХ ДОСУДЕБНЫХ ПРОЦЕДУРАХ? (ДА/НЕТ) КАКИМИ ПОЛНОМОЧИЯМИ ОБЛАДАЮТ ИСПОЛНИТЕЛЬНЫЕ ОРГАНЫ ВЛАСТИ В РАМКАХ ТАКИХ ДОСУДЕБНЫХ ПРОЦЕДУР?

16.1. Существует ли специальное законодательство для предотвращения случаев банкротства, какие-либо досудебные обеспечительные процедуры?

Да.

Закон о несостоятельности 1986 г. предусматривает ряд процедур, призванных предотвратить ликвидацию компании.

- • Добровольное соглашение компании с кредиторами

В соответствии с разделом 1 такое соглашение представляет собой компромиссное соглашение о погашении долгов компании или о схеме реорганизации дел компании. Такое предложение может выдвигаться директорами компании, в отношении которой не было вынесено приказа о введении процедуры управления конкурсной массой и которая не находится в

процессе ликвидации. После утверждения собраниями кредиторов и участников / акционеров компании, добровольное соглашение с кредиторами вступает в силу, как если бы оно было заключено компанией на собрании кредиторов, и такое добровольное соглашение является обязательным для каждого лица, которое получило уведомление о таком собрании и имело право на голосовании на таком собрании, как если бы такое лицо являлось стороной добровольного соглашения с кредиторами (раздел 5 Закона о несостоятельности).

- Приказы о введении управления конкурсной массой

Основной принцип проведения данной процедуры состоит в том, что кредиторы предоставляют мораторий с целью дать компании возможность реструктурировать свою деятельность.

Раздел 9 Закона о несостоятельности предусматривает, что заявление о вынесении приказа о введении процедуры управления конкурсной массой может быть подано либо компанией, либо ее кредиторами, либо клерком суда магистрата.

Суд вправе вынести приказ о введении процедуры управления конкурсной массой, если это приведет к выживанию компании, более выгодной реализации активов компании или к утверждению схемы реорганизации компании.

В соответствии с разделом 10 представление ходатайства является юридическим основанием для приостановления платежей в пользу кредиторов, и компания получает автоматическую защиту от любых исков и судебных разбирательств, в том числе против процедуры ликвидации и обращения взыскания на ее товары.

16.2. Участвуют ли исполнительные органы власти в таких досудебных процедурах?

Нет.

Назначается либо лицо, осуществляющее надзор (при добровольном соглашении с кредиторами), либо доверительный управляющий (в случае приказа о введении процедуры управления конкурсной массой). Такое лицо должно также являться практикующим специалистом по несостоятельности (раздел 388 Закона о несостоятельности). Исполнительные органы власти не играют никакой роли в рамках этой процедуры.

17. СУЩЕСТВУЕТ ЛИ АЛЬТЕРНАТИВА ИЛИ ВОЗМОЖНОСТЬ ДОПОЛНИТЕЛЬНОГО ВЫПУСКА АКЦИЙ ПРИ РЕОРГАНИЗАЦИИ В РАМКАХ ПРОЦЕДУРЫ БАНКРОТСТВА С ЦЕЛЬЮ ПОСЛЕДУЮЩИХ РАСЧЕТОВ С КРЕДИТОРАМИ С ПОМОЩЬЮ ДЕНЕЖНЫХ СРЕДСТВ, ПОЛУЧЕННЫХ В РЕЗУЛЬТАТЕ ТАКОГО ВЫПУСКА? (ДА/НЕТ, КАКИМ ОБРАЗОМ ПРИНИМАЕТСЯ РЕШЕНИЕ О ТАКОМ ВЫПУСКЕ АКЦИЙ?)

17.1. Существует ли альтернатива или возможность дополнительного выпуска акций при реорганизации в рамках процедуры банкротства с целью последующих расчетов с кредиторами с помощью денежных средств, полученных в результате такого выпуска?

Да.

Процедуры реструктуризации описываются ниже.

- Приказ о введении процедуры управления конкурсной массой и добровольное соглашение с кредиторами

Эти процедуры регулируются Частями I и II Закона о несостоятельности. На деле до введения процедуры управления конкурсной массой в компании делается ряд попыток заключить добровольное соглашение с кредиторами. Именно поэтому мы рассматриваем их вместе. Такие процедуры в основном позволяют несостоятельным компаниям проводить реорганизацию и получать рефинансирование. Процедура вынесения приказа о введении управления конкурсной массой основывается на назначении администратора, подотчетного суду. В течение реорганизации компания оказывается защищена против своих кредиторов; на самом деле, данная процедура по своему действию аналогична мораторию.

В соответствии с разделами 23 и 24 Закона о несостоятельности, администратор должен выдвинуть предложения для достижения целей, указанных в приказе о введении процедуры управления конкурсной массой. Одной из возможных целей приказа о введении процедуры управления конкурсной массой является утверждение "добровольного соглашения с кредиторами" (Часть I). Добровольное соглашение с кредиторами может действовать в качестве схемы реорганизации деятельности компании. В рамках такой схемы лицо, осуществляющее надзор, становится доверительным управляющим имуществом компании. Схема может предполагать конвертацию обязательств в акции или долговые ценные бумаги, вливание капитала из внешних источников и связанный с этим выпуск акций. Такая схема может быть использована для того, чтобы дать несостоятельной компании, обладающей определенным потенциалом, начать "жизнь с нуля". Кредиторы должны затем проголосовать по поводу данного предложения. Если за такое предложение будет подано необходимое большинство голосов и такое утверждение будет подтверждено судом, предложение может быть реализовано.

- • Компромисс или соглашение в соответствии с Законом о компаниях 1985 г.

До того, как Закон о несостоятельности ввел процедуру вынесения приказов о введении управления конкурсной массой, раздел 425 Закона о компаниях предусматривал единственный могущий быть принудительно осуществленный метод реорганизации в результате конкурсного управления имуществом и ликвидации. В контексте реорганизации выпуск акций может быть произведен с целью рефинансирования компании. В силу издержек и рисков, которые неотъемлемо присущи данной процедуре, по всей вероятности, процедура добровольного соглашения с кредиторами полностью заменит такую схему в делах о несостоятельности.

Примечание: процедура управления конкурсной массой, если она в строгом смысле этого слова не представляет собой процедуру реорганизации, может быть использована как таковая, и в данном контексте она может иметь своим результатом рефинансирование компании.

17.2. Каким образом принимается решение о таком выпуске акций?

В соответствии с разделами 23 и 24 Закон о несостоятельности, предложение (которое предусматривает заключение добровольного соглашения с кредиторами, к примеру) должно быть принято кредиторами, которые вправе внести поправки в такое предложение. За такое предложение должно быть подано не менее трех четвертей голосов. Каждый обеспеченный или имеющий преимущество кредитор имеет право вето в случае утраты своих прав. Акционеры должны утверждать такое предложение простым большинством голосов. Если суд впоследствии утвердит данный план, он будет реализован.

В соответствии с разделом 4 предложение о добровольном соглашении с кредиторами должно быть представлено собранию компании и ее кредиторам; для утверждения такого предложения необходимо большинство в размере трех четвертей голосов кредиторов. План затем представляется суду, и если последний утверждает его, план будет реализован.

18. КАКИЕ СУЩЕСТВУЮТ СРЕДСТВА ЗАЩИТЫ ОБЕСПЕЧЕННЫХ КРЕДИТОРОВ?

После вынесения судебного приказа необеспеченные кредиторы не имеют права без разрешения суда предпринимать какие-либо действия (подавать какие-либо иски) в отношении активов должника.

Напротив, обеспеченные кредиторы гораздо лучше защищены в случае банкротства. В соответствии с разделом 175 Закона о несостоятельности они первыми получают платежи в погашение своих требований.

Обеспеченные кредиторы, таким образом, вправе:

- • сохранять свой предмет обеспечения и не принимать участия в ликвидации;
- • реализовать или оценить такое обеспечение и предъявить требование на остающуюся непогашенной сумму;
- • вернуть предмет обеспечения и предъявить требование в качестве необеспеченного кредитора.

Обычно такие обеспеченные кредиторы реализуют свое обеспечение и, таким образом, принимают участие в ликвидации только в связи с непогашенным остатком суммы своих требований.

Некоторые виды обеспечения могут создаваться на основании договора:

- • ипотека;
- • заклад;
- • залог, который распространяется на какие-либо фиксированные активы или на изменяющийся состав активов;
- • права удержания.

Другие виды обеспечения создаются в силу закона:

- • права удержания;
- • приказ об аресте [активов].

Земельные участки и здания могут быть предметом регистрируемого залога (по аналогии с ипотекой). Если залог может быть принудительно осуществлен, то зарегистрированный собственник будет вправе продать землю или передать залог третьему лицу. Другие материальные активы могут быть переданы в качестве обеспечения на основании либо ипотечного договора, либо договора залога.

19. КАКИМ ОБРАЗОМ УСТАНОВЛИВАЕТСЯ ОЧЕРЕДНОСТЬ УДОВЛЕТВОРЕНИЯ ТРЕБОВАНИЙ КРЕДИТОРОВ?

Применительно к распределению активов, которое осуществляет ликвидатор, в соответствии с разделом 175 Закона о несостоятельности применяется следующая очередность:

1) обеспеченные кредиторы, требования которых удовлетворяются за счет выручки от реализации любого фиксированного обеспечения;

- 2) расходы по ликвидации;
- 3) имеющие преимущество кредиторы;
- 4) кредиторы, требования которых обеспечены залогом нефиксированного состава имущества;
- 5) необеспеченные кредиторы;
- 6) требования, связанные с правами, которые возникли в период после ликвидации.

Обеспеченные кредиторы вправе либо сохранить за собой предмет своего обеспечения и не принимать участия в ликвидации, либо реализовать или оценить такое обеспечение и предъявить требование на остающуюся непогашенной сумму, либо вернуть предмет обеспечения и предъявить требование в качестве необеспеченного кредитора. Обычно такие обеспеченные кредиторы реализуют свое обеспечение и, таким образом, принимают участие в ликвидации только в связи с непогашенным остатком суммы своих требований.

При принудительной ликвидации на приоритетные требования нередко уходят все средства, которые могут быть выплачены кредиторам.

В соответствии с приложением 6 к разделу 386 Закона о несостоятельности приоритетные долговые обязательства включают следующие:

- 1) 1) долговые обязательства в пользу Службы внутренних доходов;
- 2) 2) долговые обязательства в пользу Управления таможи и акцизов;
- 3) 3) отчисления в систему социального обеспечения;
- 4) 4) взносы в профессиональные пенсионные фонды и т.п.;
- 5) 5) вознаграждение работников и тому подобные выплаты.

Следует отметить, что во многих случаях процедура принудительной ликвидации инициируется Службой внутренних доходов, Управлением таможи и акцизов и органами социального обеспечения.

Если средств для оплаты требований всех имеющих преимущество кредиторов недостаточно, выплаты производятся в равной пропорции к сумме требований (*pari passu*).

Каждый кредитор получит полностью все, что ему причитается в рамках одной категории требований, до того, как будут производиться выплаты в погашение требований менее приоритетной категории. Если стоимость какого-либо обеспечения не покрывает всей суммы долга, то оставшаяся неоплаченной часть обеспеченного долга будет иметь такую же очередность погашения, как необеспеченные требования.

20. КОМИТЕТЫ КРЕДИТОРОВ

Раздел 49 Закона о несостоятельности предусматривает, что собрание кредиторов (которое имеет место в ряде случаев, см. раздел 49) может принять решение о создании комитета кредиторов.

В разделе 141 Закона о несостоятельности предусматривается, что в тех случаях, когда для целей выбора ликвидатора проводятся отдельные собрания кредиторов и вкладчиков, эти собрания вправе создать комитет (именуемый ликвидационным комитетом) для осуществления функций, передаваемых ему в соответствии с указанным Законом.

20.1. Какую роль играют комитеты кредиторов?

- а) Управление конкурсной массой

Комитет кредиторов должен помогать конкурсному управляющему имуществом в выполнении его функций и действовать в сотрудничестве с ним.

Конкурсный управляющий имуществом вправе принять решение о проведении собраний комитета в такое время и в таком месте, какие он считает целесообразными. Управляющий конкурсной массой должен созвать собрание в течение трех месяцев после создания комитета. После этого он должен созывать собрание комитета по требованию какого-либо члена комитета или по ранее принятому решению комитета о таком собрании.

б) Ликвидация

Ликвидационный комитет будет получать информацию от ликвидатора и давать разрешение на некоторые его действия. Его роль заключается в том, чтобы действовать вместе с ликвидатором. Если ликвидационный комитет не был назначен, то эти функции будет выполнять Департамент торговли и промышленности или официальный управляющий конкурсной массой.

Ликвидатор должен докладывать комитету обо всех вопросах, которые представляются ему важными для комитета. Заседания ликвидационного комитета проводятся в такое время и в таком месте, какие ликвидатор считает целесообразными. Однако ликвидатор в любом случае должен созвать первое заседание в течение трех месяцев с даты своего назначения или с даты создания комитета. После он должен созывать собрание комитета по требованию какого-либо члена комитета или – если речь идет о какой-либо конкретной дате - по ранее принятому решению комитета о проведении такого заседания в эту дату.

20.2. Кто входит в комитет?

а) Управление конкурсной массой

В соответствии с правилом 3.16(1) Правил о несостоятельности 1986 г., комитет включает не менее трех и не более пяти членов. Эти члены избираются из числа кредиторов на собрании кредиторов. Любой кредитор компании может быть избран в комитет, если его требование не было отклонено как не предоставляющее права на участие в голосовании. Юридическое лицо может являться членом комитета, но оно должно будет действовать через своего назначенного представителя. В соответствии с правилом 3.17(1) Правил о несостоятельности 1986 г., комитет не вправе действовать до тех пор, пока конкурсный управляющий имуществом не выдаст свидетельства об формировании такого комитета.

б) Ликвидация

В соответствии с правилом 4.152 Правил о несостоятельности комитет включает не менее трех и не более пяти членов, избираемых из числа кредиторов на собрании кредиторов. Любой кредитор компании, за исключением тех, чьи требования являются полностью обеспеченными, может быть избран в комитет, если доказательство причитающегося ему долга не было полностью отклонено для целей голосования и не было также полностью отклонено для целей выплаты дивидендов. В соответствии с правилом 4.153 комитет не вправе действовать до тех пор, пока ликвидатор не выдаст свидетельства об надлежащем формировании такого комитета.

20.3. Какими полномочиями обладает собрание кредиторов?

а) Управление конкурсной массой

У комитета кредиторов нет каких-либо конкретных полномочий. Его роль состоит в том, чтобы представлять интересы всех кредиторов в процессе получения отчетности от конкурсного управляющего имуществом.

б) Ликвидация

Роль ликвидационного комитета состоит в том, чтобы действовать в интересах кредиторов в целом и определять, каким должно быть вознаграждение

ликвидатора. Ликвидатор должен отчитываться перед комитетом о ходе дел по ликвидации, и комитет имеет право давать ликвидатору разрешение на осуществление им определенных полномочий, установленных Законом о несостоятельности.

21. В ЧЕМ ЗАКЛЮЧАЕТСЯ РОЛЬ СОБСТВЕННИКА ДОЛЖНИКА В РАМКАХ РАЗЛИЧНЫХ ПРОЦЕДУР?

Этот вопрос касается соглашения о покупке товаров с оплатой в рассрочку, в соответствии с которым поставщик сохраняет правовой титул на товары до полной их оплаты. Этот тип договора становится все более и более распространенным в торговой практике. Для того, чтобы быть законными, условия сохранения правового титула должны быть включены в исходный договор между поставщиком и покупателем.

Однако собственник должника (который на деле является тем лицом, которое сохраняет правовой титул на поставленные товары) не занимает какого-либо конкретного положения по отношению к другим обеспеченным кредиторам. Он находится в таком же положении, как по отношению к кредитору по закладной или залогодателю [pledgor].

Следовательно, как и иные обеспеченные кредиторы, собственник должника защищен в случае банкротства: он по-прежнему является собственником товаров и может в этой связи удерживать их или реализовать их, приняв при этом участие в процессе ликвидации только в пределах оставшейся непогашенной суммы, или сдать свое обеспечение и предъявить требование в качестве необеспеченного кредитора.

В тех случаях, когда положения [договора] предусматривают, что право собственности на товары не переходит до тех пор, пока покупатель не оплатит их полностью, продавец вправе истребовать такие товары, при условии, что он может выделить из общей массы соответствующие товары, находящиеся в распоряжении компании и сопоставить их с неоплаченными счетами-фактурами.

В тех случаях, когда положения [договора] предусматривают, что продавец имеет права на выручку от последующей продажи товаров, суды обычно признают, что права продавца носят характер залога. Таким образом, эти права должны быть надлежащим образом зарегистрированы, иначе они будут ничтожными в отношениях с ликвидатором, администратором или владельцем долговых обязательств.