

Международный консорциум «Электронный университет»

*Московский государственный университет экономики,
статистики и информатики*

Евразийский открытый институт

Е.А. Файншмидт

Т.В. Юрьева

ЗАРУБЕЖНАЯ ПРАКТИКА АНТИКРИЗИСНОГО УПРАВЛЕНИЯ

Учебно-методический комплекс

Рекомендовано Учебно-методическим объединением по образованию в области статистики и антикризисного управления в качестве учебного пособия для студентов высших учебных заведений, обучающихся по специальности «Антикризисное управление» и другим экономическим специальностям

Москва 2008

УДК 65
ББК 65.290-2
Ф 365

Авторы

*Файншмидт Е.А. – доцент кафедры антикризисного управления МЭСИ
Юрьева Т.В. – доктор экономических наук, профессор,
зав. кафедрой антикризисного управления МЭСИ*

Ф 365 **Файншмидт Е.А., Юрьева Т.В.**
ЗАРУБЕЖНАЯ ПРАКТИКА АНТИКРИЗИСНОГО
УПРАВЛЕНИЯ : учебно-методический комплекс. – М. :
Изд. центр ЕАОИ, 2008. – 168 с.
ISBN 978-5-374-00227-0

В пособии приведены основные понятия, определения и термины, применяемые в зарубежной практике антикризисного управления. Рассмотрена эволюция содержания и понятий антикризисного управления за рубежом. Приведена зарубежная систематизация категорий антикризисного управления на формализованную (в процедурах банкротства) и неформализованную (корпоративную) категории.

Рассматриваются такие аспекты формализованного антикризисного управления за рубежом, как состав систем несостоятельности, принципы и признаки эффективных процедур банкротства, роль государств в регулировании отношений несостоятельности, системы формирования и функционирования корпуса специалистов по несостоятельности и из саморегулируемых организаций, национальные черты законодательных систем банкротства, вопросы трансграничной несостоятельности.

В рамках зарубежной практики корпоративного антикризисного управления подробно рассматриваются такие перспективные для применения в российских условиях формы, как антикризисное управление под контролем кредиторов и интегрированная система управления корпоративными рисками и кризисами.

Книга будет полезна студентам, изучающим вопросы антикризисного управления и обучающимся по программам первого и второго высшего образования, бизнес – школ, магистратуры, повышения квалификации, а также аспирантам.

УДК 65
ББК 65.290-2

ISBN 978-5-374-00227-0 © Файншмидт Е.А., 2008
© Юрьева Т.В., 2008
© Оформление. АНО «Евразийский
открытый институт», 2008

ОГЛАВЛЕНИЕ

Введение	5
Цели и задачи дисциплины.....	7
Глава 1. Теория антикризисного управления за рубежом.....	8
1.1. Кризисы и риски: понятие и виды в зарубежной практике антикризисного управления	9
1.2. Эволюция понятия антикризисное управление	15
1.3. Типы антикризисного управления организацией	16
Тест.....	21
Перечень рекомендуемых источников.....	23
Глава 2. Стратегия антикризисного управления зарубежных компаний.....	24
2.1. Диагностика кризисного состояния: сущность и цели	25
2.2. Зарубежные методы диагностики	27
2.3. Разработка и реализация антикризисной стратегии.....	32
Тест.....	36
Перечень рекомендуемых источников.....	38
Глава 3. Институт несостоятельности за рубежом	39
3.1. Эволюция зарубежного законодательства о несостоятельности	39
3.2. Функции и структура института несостоятельности зарубежных стран	45
Тест.....	53
Перечень рекомендуемых источников.....	55
Глава 4. Роль государства в антикризисном управлении организациями за рубежом	56
4.1. Функции органов государства по несостоятельности зарубежных стран	56
4.2. Деятельность государственных органов по несостоятельности в странах З.Европы, С. Америки и Австралии.....	59

4.3. Государственное антикризисное управление в странах Юго-Восточной Азии.....	71
Тест.....	76
Перечень рекомендуемых источников.....	77
Глава 5. Практика реализации процедур банкротства в некоторых зарубежных странах	78
5.1. Особенности института банкротства США.....	78
5.2. Система несостоятельности Канады	84
5.3. Опыт Великобритании в области реализации судебных и внесудебных процедур банкротства.....	98
5.4. Система несостоятельности Нидерландов	110
5.5. Применение процедур банкротства в Германии.....	117
5.6. Французское законодательство о банкротстве	127
Тест.....	132
Перечень рекомендуемых источников.....	134
Глава 6. Трансграничная несостоятельность за рубежом.....	135
6.1. Системы трансграничной несостоятельности.....	136
6.2. Типовой закон Комиссии Организации Объединенных Наций по праву международной торговли (ЮНСИТРАЛ) о трансграничной несостоятельности	143
6.3. Документы Европейского Союза по процедурам несостоятельности.....	148
Тест.....	159
Перечень рекомендуемых источников.....	161
Словарь	162
Вопросы для дискуссий	165
Вопросы для итогового контроля	166

Введение

Международная практика антикризисного управления организациям по критерию «самостоятельности – принудительности» четко делится на две большие категории: неформализованное антикризисное управление, называемое «Корпоративным антикризисным управлением», и формализованное антикризисное управление, осуществляемое в процедурах банкротства и регламентируемое законодательством о банкротстве различных стран и целым комплексом таких нормативных правовых актов, как Регламенты, Положения, Инструкции и т.п.

Формализованное антикризисное управление или антикризисное управление в процедурах несостоятельности (банкротства), включает следующие два типа:

1. Антикризисное управление в реабилитационных процедурах банкротства:

- антикризисное управление при сохранении руководства должника (аналог российского «финансового оздоровления»);
- антикризисное управление при отстранении руководства должника (внешнее управление);

2. антикризисное управление бизнесом и имущественным комплексом предприятия-банкрота в конкурсном производстве¹.

Явления, понятия и процедуры банкротства имеют за рубежом давнюю историю и претерпели определенную эволюцию. Основные направления этой эволюции состояли в уходе от восприятия банкротства как преступления (криминальное восприятие) и в нарастании реабилитационной (то есть нацеленной на восстановление платежеспособности должника) составляющей процедур банкротства.

¹ Следует иметь в виду, что названия «внешнее управление», «конкурсное производство» и др. применены здесь исключительно с целью обозначения привычными для российских специалистов терминами процедур банкротства, которые за рубежом называются совершенно иначе и в каждой стране по-своему.

В настоящее время законодательство о банкротстве всех без исключения зарубежных стран содержит реабилитационные положения и процедуры.

Следует отметить, что антикризисное управление организациями в процедурах банкротства обладает двумя особенностями:

1. несостоятельные организации переживают самую тяжелую стадию кризиса и поэтому их антикризисное управление весьма затруднено;

2. в процедурах банкротства можно преодолеть такой негативный фактор развития кризиса организации, как неумелый или нечестный менеджмент, и с этой точки зрения у антикризисного управления в процедурах банкротства больше шансов на успех, чем у корпоративного.

Если же вспомнить такой тип антикризисного управления, как антикризисное управление бизнесом и имущественным комплексом предприятия-банкрота в конкурсном производстве, то здесь удастся решить проблему не только неэффективного менеджмента, но и неэффективного собственника.

При изучении зарубежной практики антикризисного управления уделяется особое внимание роли государства в антикризисном управлении на макро и микроуровне; в ликвидации кризисных процессов, приоритетам и ограничениям государственного регулирования кризисных ситуаций, средствам и механизмам этого регулирования, изучению возможностей государства в предотвращении кризисов.

Цели и задачи дисциплины

Задачи изучения дисциплины:

- формирование целостного представления о зарубежной практике антикризисного управления и мировом опыте реализации процедур банкротства;
- приобретение навыков использования зарубежного опыта антикризисного управления в практической деятельности российских организаций, находящихся в кризисном состоянии или проходящих процедуры банкротства.

В процессе изучения дисциплины студенты должны:

- *Иметь представление* об особенностях зарубежной практики антикризисного управления;
- *Знать*: основные понятия антикризисного управления за рубежом; формы зарубежного антикризисного управления; государственное регулирование института несостоятельности за рубежом; опыт проведения процедур банкротства в отдельных зарубежных странах; международные понятия, критерии и системы трансграничной несостоятельности; зарубежные методы антикризисного управления.
- *Уметь*: практически использовать зарубежные методы антикризисного управления в современных российских условиях.
- *Понимать*: особенности деятельности антикризисных управляющих и практиков по несостоятельности, руководства и персонала организации, дебиторов и кредиторов организации, собственников и государства в условиях антикризисного управления за рубежом.

Глава 1.

Теория антикризисного управления за рубежом

Зарубежная терминология антикризисного управления. Зарубежные классификации кризисов. Некоторые особые виды кризисов: кризис огласки (репутации), кризис бесперебойности бизнеса. Причины возникновения кризисного состояния организаций за рубежом. Зарубежные подходы к содержанию антикризисного управления.

Изучив данную тему, студент должен:

- **Знать:**
 - основные термины антикризисного управления за рубежом;
 - различные подходы к определению сущности кризиса в зарубежных исследованиях;
 - антикризисное управление и управление рисками;
 - формальный и прагматический подход к типизации кризисов: сущность, причины возникновения, формы проявления внезапных и тлеющих кризисов;
 - этапы эволюции антикризисного управления за рубежом;
 - типы антикризисного управления на уровне компаний.
- **Уметь:** определять виды рисков и кризисов на уровне зарубежных компаний и соответствующие им типы антикризисного управления.
- **Владеть:** зарубежной методикой определения типов антикризисного управления в зависимости от вида кризиса компании.
- **Акцентировать внимание на следующих понятиях:** кризис на уровне компании; внезапный кризис; кризис непрерывности (бесперебойности) деятельности; кризис репутации (доверия, огласки) компании; тлеющий кризис; корпоративное антикризисное управление; самостоятельное антикризисное управление; антикризисный консалтинг; антикризисное управление под контролем кредиторов; интегрированная система управления корпоративными рисками и кризисами.

1.1. Кризисы и риски: понятие и виды в зарубежной практике антикризисного управления

Основной целью антикризисного управления является регулирование кризисных и рискованных ситуаций, их предупреждение и преодоление негативных социально-экономических последствий в случае их наступления. Поэтому одной из важнейших проблем теории антикризисного управления за рубежом является детальное изучение сущности кризиса¹ и риска, определение их видов и разработка соответствующей стратегии антикризисного управления.

Изучение зарубежных исследований в области экономики и менеджмента позволяет сделать вывод, что имеется огромное количество определений кризиса. Несмотря на различные трактовки сущности кризиса среди зарубежных исследователей, большинство из них единодушны в том, что под **кризисом** следует понимать нестабильную ситуацию, имеющую негативные последствия.

Вместе с тем необходимо отметить, что существует и иное представление о кризисе, в соответствии с которым критическая или нестабильная ситуация связана не только с негативными социально-экономическими последствиями, но и с обновлением, развитием.

Необходимым элементом антикризисного управления является теория и практика управления рисками. Общепринято под **риском** (от французского слова *risque*) понимать возможную опасность; угрозу потерь; действие наудачу в надежде на счастливую случайность.

В экономике различают риск в широком и узком смысле слова.

Риск (в широком смысле) – возможность появления обстоятельств, обуславливающих: неуверенность или невозмож-

¹ Кризис в переводе с латинского – это перелом, переворот, решительная пора переходного состояния; Дословный перевод термина кризис с греческого языка означает резкое изменение, крутой перелом.

ность получения ожидаемых результатов от реализации поставленной цели; нанесение материального ущерба; опасность потерь и др.

Риск (в узком смысле) – поддающаяся измерению вероятность понести убытки или упустить выгоду.

Некоторые характерные признаки риска:

1. относится к будущему: если фактор (причина) риска наступил, то это уже не риск, а случившаяся вероятность;
2. угроза негативных последствий (последствия разных рисков могут варьироваться от ничтожных до катастрофических);
3. всегда неопределенен; точно предсказать момент (и даже сам факт) наступления риска невозможно;
4. возможна количественная оценка.

Таким образом, следует различать такие понятия как «риск» и «кризис». Риск – любая вероятная угроза, к которой можно готовиться заблаговременно и планомерно. Под кризисом понимается возникшая (или развивающаяся) чрезвычайно опасная нестабильная ситуация, требующая немедленного реагирования. Такой подход позволяет различать «антикризисное управление» и «управление рисками». Вместе с тем в последнее время за рубежом и в отечественной практике происходит все более тесное взаимовлияние и объединение методов антикризисного управления и управления рисками.

Существуют два метода построения типологии того или иного явления: формальный и прагматический.

Формальный метод заключается в продвижении от теории к практике и включает два этапа:

1. построение по определенному принципу схемы признаков (критериев) типизации явления;
2. определение типов явления по признакам типизации.

При этом по каждому признаку может быть выделено несколько типов.

Применительно к человеческой деятельности формальный метод типизации не очень продуктивен: практика здесь не всегда «вписывается» в теорию, и любая теория бывает относительно верна в весьма ограниченных временных и пространственных рамках.

Прагматический метод типизации заключается в продвижении от практики к теории и состоит в анализе практики, определении существующих типов явления, и затем, – при накоплении достаточного эмпирического материала, – в разработке реальной типологии. Данный подход основан на учете таких типов кризисов, реальность которых подтверждена практикой антикризисного управления.

В настоящее время используются оба метода типизации кризисов. Вместе с тем необходимо иметь в виду, что человеческая деятельность, в частности, в сфере антикризисного управления, изменяется и развивается очень быстро, и типология кризисов может изменяться.

Для теории и практики антикризисного управления, возможностей использования зарубежного опыта в российской практике наибольший интерес представляет исследование кризисов на уровне организаций.

Кризисы организации отражают собственный ритм организации, часто несовпадающий с ритмами общего развития или жизненным циклом развития других хозяйствующих субъектов. Каждая организация имеет свой потенциал развития, свои условия его реализации и подчиняется закономерностям циклического развития всей социально-экономической системы.

К причинам кризиса организации относятся следующие факторы:

- общие;
- специфические;
- внутренние;
- внешние;
- снижение управляемости;
- реструктуризация, реорганизация;
- вхождение в зону риска;
- экологическая среда;
- конкуренция;
- неопределённость ситуации;
- цикл развития;
- другие.

Кризис организации содержит в себе угрозы для хозяйствующего субъекта экономики. Однако среди зарубежных специалистов нет единой точки зрения относительно сущности кризиса организации. В наиболее общем виде **кризис организации** определяется как ситуация, угрожающая ее целям, жизнеспособности или существованию. Характеристика этих признаков представлена в таблице 1.1.

Таблица 1.1

Цель, жизнеспособность и существование организации

Цель организации	Жизнеспособная организация	Существование организации
<ul style="list-style-type: none"> Важнейшая категория стратегического менеджмента, обозначающая общественное предназначение, миссию организации, то, что отличает ее от других структур. 	<ul style="list-style-type: none"> Способность полностью и в срок выполнять свои финансовые обязательства (то есть организация платежеспособная) 	<ul style="list-style-type: none"> Физическое, финансовое, юридическое и пр. существование
<ul style="list-style-type: none"> Определяет стратегию организации, ее структуру и направления деятельности. 	<ul style="list-style-type: none"> Ликвидность - легкость реализации, продажи, превращения материальных или иных ценностей в денежные средства для покрытия текущих финансовых обязательств; способность активов превращаться в деньги быстро и легко, сохраняя фиксированную свою номинальную стоимость. 	
<ul style="list-style-type: none"> Не сводится только к получению прибыли. Это может быть обеспечение конкретной стратегической задачи (оборонной, энергетической, транспортной, социальной и т.д.). 		

Существует множество классификаций кризисов. В частности, за рубежом широко используется классификация кризисов на внезапные (Sudden) кризисы и тлеющие (Smoldering) кризисы¹. Причем, на долю внезапных кризисов приходится 29% всех кризисов организаций в мире, а на долю тлеющих – 71%².

Внезапный кризис – непредвиденное и внезапное нарушение экономической деятельности организации.

Внезапные кризисы можно подразделить на два вида:

1. кризис непрерывности (бесперебойности) деятельности организации из-за катастрофы или несчастного случая;

2. кризис репутации (доверия, огласки), под которым понимается неожиданное негативное событие (серия событий), вызывающее интенсивное и нежелательное обсуждение в обществе, наносящее ущерб репутации организации, приводящее к нарушению ее нормального функционирования, уменьшению прибыльности или конкурентоспособности организации.

Этим двум видам внезапных кризисов соответствуют два самостоятельных типа антикризисного управления (см. рис. 1.1.)

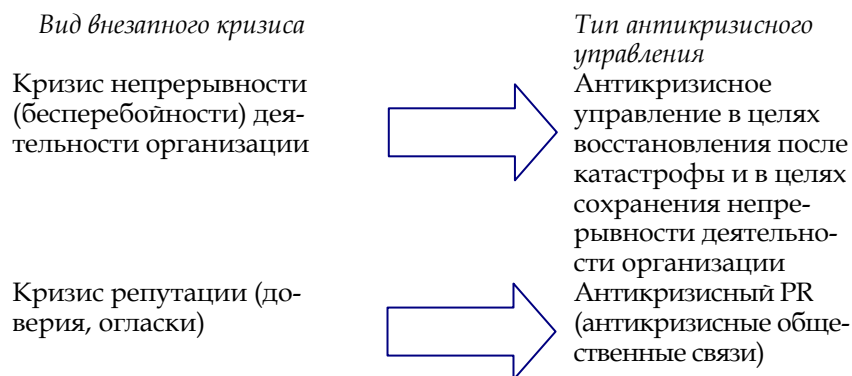


Рис. 1.1. Внезапные кризисы и типы антикризисного управления

¹ Institute For Crisis Management (ICM), Louisville, KY, USA. – <http://www.crisisexperts.com/04report.htm>

² ANNUAL ICM CRISIS REPORT. – <http://www.crisisexperts.com/pub.htm>

Тлеющий кризис – проблема, скрыто существовавшая и развивавшаяся в организации, но о которой вплоть до момента ее выявления не было известно ни внутри организации, ни вне нее, и которая может привести к превышающим всякие ожидаемые размеры расходам, убыткам и прочим угрозам¹.

К основным причинам тлеющих кризисов относятся:

- нарушения установленных государством норм безопасности (пожарной, санитарной, экологической и пр.);
- неудовлетворенность потребителей качеством товаров и услуг, ценами;
- расследования со стороны государственных или местных органов власти (фискальных, надзорных, контрольных и др.);
- саботаж или шантаж угрозой огласки/исков со стороны недовольных /уволненных сотрудников;
- наличие серьезных внутренних проблем, которые скрывались от заинтересованных лиц, акционеров, потребителей, инвесторов.

Развитие тлеющего кризиса, как правило, является длительным процессом, состоящим из несколько этапов.

Первый этап, именуемый кризисом стратегии, характеризуется неэффективностью выбранной менеджерами стратегии функционирования организации или отсутствием стратегии вообще. Причинами стратегического кризиса являются неверные управленческие решения в основной деятельности, в выборе клиентов, в определении ключевых факторов успеха.

Структурный кризис выражается в неадекватности структуры организации параметрам внешней экономической среды и является следствием принятия неверных стратегических решений.

Нерешенность проблем структурного кризиса незамедлительно приводит к денежному кризису (кризису рентабельности), при котором стратегические и структурные просчеты способствуют падению прибыли. Именно на этой стадии руководство обычно пытается реализовать программу краткосрочных действий с целью решения или сокрытия проблем.

¹ ICM Crisis Definitions. – http://www.crisisexperts.com/crisisdef_main.htm. – op.cit.

Если отмеченные выше меры оказываются безуспешными, то возникает кризис ликвидности. Краткосрочные действия менеджмента не решают фундаментальных проблем и приводят к недостатку денежных средств.

Если в ходе развития кризиса не принималось никаких антикризисных мер, то это неизбежно приводит к следующей стадии – несостоятельности. Именно на этой стадии применяются принудительные процедуры законодательства о несостоятельности (банкротстве).

1.2. Эволюция понятия антикризисное управление

Сущность и механизм антикризисного управления постоянно трансформируется по мере развития рыночной экономики. Можно выделить несколько этапов в развитии теории и практики антикризисного управления за рубежом.

Первоначально под антикризисным управлением понимали только поиск выхода из неожиданной кризисной ситуации¹. При этом считалось, что возможность успешного выхода из такой ситуации зависела в первую очередь от организаторских способностей руководителя, его устойчивости к стрессам. Таким образом, в соответствии с таким подходом под антикризисным управлением понимается реагирование на непредвиденные обстоятельства, когда уже отсутствует возможность планирования.

Однако практика показала, что задача антикризисного управления не может ограничиваться простым выживанием организации. Поэтому под антикризисным управлением постепенно стали понимать скоординированные действия, направленные на предотвращение кризисной ситуации, ослабление остроты кризиса и устранение его негативных последствий².

¹ European Union. Phare Programme. A guide to project identification and preparation. GLOSSARY. Crisis Management. – www.mos.gov.pl/mos/publikac/Raporty_opracowania/manual/glosry_1.html

² NATO Logistics Handbook. Definitions. – <http://www.nato.int/docu/logi-en/1997/defini.htm>.

Следующим этапом развития антикризисного управления явилось понимание того, что эффективность этого управления зависит от своевременного выявления кризиса, то есть от осознания ситуации именно как кризисной и требующей немедленного реагирования. В результате появилось следующее определение: антикризисное управление - это действия, направленные на идентификацию (выявление) кризиса, планирование антикризисных мероприятий и осуществление мер по преодолению кризиса. В последующем произошло расширение понятия антикризисное управление за счет прогностических и упреждающих функций в дополнение к трем предыдущим.

Итак, **антикризисное управление** - это комплекс мероприятий по оценке вероятности и последствий потенциальных кризисов, разработке стратегии антикризисных действий, выявлению признаков кризисов, реализации планов мероприятий по предупреждению и преодолению кризисов, ликвидации их социально-экономических последствий и недопущению кризисов в перспективе.

Это определение принципиально отличается от всех предыдущих тем, что если первые представляли собой описание в общем виде образа действий по преодолению уже наступившего кризиса, то последнее нацелено как на предупреждение потенциальных, так и на преодоление реальных кризисов. Необходимо отметить, что такое определение наиболее полно соответствует тенденциям развития современной экономики, теории и практики антикризисного управления.

1.3. Типы антикризисного управления организацией

Адекватность реагирования на затруднительную ситуацию в значительной степени зависит от типа ситуации и от нашей способности правильно оценить ее важность и последствия. Таким образом, тип антикризисного управления в основном (но не полностью) определяется типом кризиса. Поэтому типология кризисов является одним из важнейших принципов типизации антикризисного управления.

В зарубежной теории типы антикризисного управления на уровне организаций подразделяются на две группы, представленные на рис. 1.2.



Рис. 1.2. Типы антикризисного управления организацией

Корпоративное антикризисное управление осуществляется, как правило, в рамках корпоративного законодательства и (или) Гражданского кодекса (в зависимости от системы права в той или иной стране), и его содержание специальными нормативными правовыми актами не регламентируется.

Корпоративное антикризисное управление подразделяется на следующие виды:

1. самостоятельное антикризисное управление;
2. антикризисный консалтинг;
3. антикризисное управление под контролем кредиторов;
4. интегрированная система управления корпоративными рисками и кризисами.

Самостоятельное антикризисное управление силами руководства организации является традиционным и наиболее распространенным типом антикризисного управления. Сущность этого типа состоит в том, что руководитель или собственник организации (у малых и средних предприятий часто это одно и то же лицо), не обладая специальной подготовкой по антикризисному управлению и не имея в штате специалиста по антикризисному управлению, предпринимает попытку справиться с кризисной ситуацией собственными силами.

Первоначально руководство организации просто не знает о надвигающейся кризисной ситуации, поскольку не анализирует информацию о доходах, текучести кадров, доли продукции на рынке, уровне удовлетворенности и заинтересованности потребителей, доли постоянных расходов и т.д. Затем, выявив негативные тенденции в развитии организации (падение прибыли, сокращение рентабельности, уход ключевых специалистов и т.д.), руководство делает вывод, что это временные трудности, не требующие разработки и реализации специальных мероприятий. Однако, убедившись, что проблемы не «рассасываются» руководство начинает принимать «демонстративные» антикризисные меры в виде попыток ужесточения дисциплины, сокращения представительских расходов и т.п.

По мере усиления кризиса руководство предпринимает бессистемные, хаотичные меры (сокращение премиальных и социальных выплат персоналу, немотивированное сокращение персонала, уменьшение расходов на рекламу, повышение цен на продукцию и пр.). Если руководитель является наемным управляющим, то начинается тайный увод ценных активов в зависимые от него организации, перечисление денег со счетов организации на личные тайные счета в оффшорных зонах, изъятие денег из кассы под видом повышенных премиальных и бонусов, бегство. Если руководитель является собственником организации, то можно наблюдать апатию, депрессию.

Вместе с тем, практика показывает, что имеются случаи успешного самостоятельного антикризисного управления.

В тех случаях, когда руководство проблемной организации понимает, что она не может самостоятельно преодолеть признаки кризисной ситуации, то руководство обращается к соответствующим специалистам в области антикризисного консалтинга.

Антикризисный консалтинг¹ – добровольная деловая сделка, в которой заказчиком (клиентом) выступают руково-

¹ Антикризисный консалтинг за рубежом именуется как *“turnaround management”*, или просто *“turnaround”*, *“corporate recovery”* (корпоративное оздоровление).

дители или собственники кризисной организации, а исполнителем – антикризисный управляющий.

При антикризисном консалтинге функции антикризисного управляющего сводятся к анализу ситуации и выработке практических рекомендаций, реализацией которых занимается сам заказчик.

Антикризисный консалтинг заключается в осуществлении целого комплекса мероприятий, которые можно подразделить на следующие этапы:

1. экспресс-анализ состояния организации (экспертная оценка);
2. первоочередные меры по стабилизации;
3. диагностика кризисной организации;
4. выбор путей выхода из кризиса и разработка плана антикризисных мероприятий;

Важной составляющей корпоративного антикризисного управления является **антикризисное управление под контролем кредиторов**. Кредиторами большинства предприятий и организаций являются коммерческие банки. Для банка кризис заемщика и невыплата кредита в высшей степени нежелательны, поскольку при банкротстве должника банк никогда не получит полного возмещения свои требований. Поэтому многие банки имеют в своем составе специальные подразделения, которые проводят постоянный мониторинг финансового состояния корпоративных заемщиков. В случае выявления признаков кризисного состояния заемщика банк сообщает ему об этом и старается рекомендовать заемщику комплекс мероприятий по выведению его из кризиса.

Все большее распространение особенно в зарубежной практике находит **интегрированная система управления корпоративными рисками и кризисами**. К предпосылкам становления и развития этой формы корпоративного антикризисного управления относятся:

1. чрезвычайные события и ситуации, приведшие к быстро развившимся кризисам многих организаций, в том числе крупнейших (катастрофические последствия террористической ата-

ки на башни-близнецы в Нью-Йорке 11 сентября 2001 г.), а также внезапные, но не связанные с терроризмом или стихийными бедствиями кризисы некоторых крупнейших банков и корпораций;

2. стремление собственников и руководства все большего числа организаций (в особенности, средних и крупных) не полагаться на услуги сторонних специалистов и консультантов по антикризисному управлению, а самостоятельно решать проблемы антикризисного управления.

Результатом объединения методов антикризисного управления организациями и методов управления корпоративными рисками является новая совокупность подходов и методов.

Интегрированная система управления рисками и кризисами представляет непрерывный, упреждающий и систематический процесс определения и оценки рисков, выявления тех из них, которые могут привести к кризису организации, и воздействия на риски и нарождающиеся кризисы с позиций перспектив развития организации в целом. Интегрированное управление рисками и кризисами относится к стратегическим решениям, которые должны содействовать достижению основных целей организации.

Важнейшим элементом содержания интегрированного управления рисками и кризисами должно быть постоянное планирование.

Формализованное антикризисное управление предполагает проведение процедур несостоятельности (банкротства) и регламентируется специальными нормативными правовыми актами. К процедурам банкротства относятся:

1. финансовое оздоровление;
2. внешнее управление;
3. конкурсное производство.

Тест

1. *Методы типизации бывают:*
 - а) формальные;
 - б) экологические;
 - в) юридические;
 - г) прагматические.
2. *Кризисы катастроф:*
 - а) были всегда;
 - б) их стало больше;
 - в) их стало меньше;
 - г) они стали другие;
 - д) их характер не изменился.
3. *Причины кризисов организаций за рубежом:*
 - а) экономика;
 - б) персонал;
 - в) государство;
 - г) руководство;
 - д) собственники.
4. *Кризис организации – это:*
 - а) поворотная точка;
 - б) момент;
 - в) ситуация;
 - г) процесс.
5. *Показателями жизнеспособности организации являются:*
 - а) финансовая устойчивость;
 - б) платежеспособность;
 - в) доля рынка;
 - г) прибыльность;
 - д) ликвидность организации.
6. *Показателем ликвидности организации является:*
 - а) доля денежных средств в активах;
 - б) доля быстрореализуемых активов в активах;

- в) размер прибыли;
- г) размер дохода;
- д) соответствие дохода риску вложения.

7. Антикризисное управление организациями – это:

- а) устранение причин кризиса;
- б) выведение организации из кризиса;
- в) недопущение кризиса;
- г) ликвидация кризиса.

8. Термин антикризисное управление в широком смысле слова относится:

- а) к организациям;
- б) общественным организациям;
- в) экономикам отдельных стран;
- г) военно-политическим конфликтам;
- д) стихийным бедствиям.

9. Антикризисный PR – это:

- а) антикризисное управление в отношении кризиса репутации;
- б) использование СМИ для сокрытия информации о кризисе;
- в) использование СМИ для приукрашивания информации и предприятия;
- г) использование СМИ для борьбы с конкурентами.

10. Продуктом антикризисного консалтинга являются:

- а) управленческие решения;
- б) рекомендации;
- в) выводы.

11. Антикризисное управление под контролем кредиторов:

- а) более эффективно, чем антикризисный консалтинг;
- б) менее эффективно, чем антикризисный консалтинг.

Перечень рекомендуемых источников

1. Антикризисное управление: Учебник //Под ред. проф. Э.М. Короткова. – М.: ИНФРА-М, 2007 – Глава 32.
2. Altman, Edward I. Professor, Corporate Bankruptcy & Reorganization. New York University, Leonard N. Stern School of Business. –Spring 2005. – <http://pages.stern.nyu.edu/~ealtman/031-b403198-altman.pdf>.
3. ANNUAL ICM CRISIS REPORT. – <http://www.crisisexperts.com/pub.htm>.
4. Institute For Crisis Management (ICM), Louisville, KY, USA. – <http://www.crisisexperts.com/04report.htm>.
5. Brown, Ralph. Dealing With Crisis, November, 2003. – <http://www.online-business-plans.com/nov03newsletter.html>.
6. Crisis Management Handbook. – <http://www.globaled.us/peacecorps/crisiscontent.html#1.1>.
7. European Union. Phare Programme. A guide to project identification and preparation. GLOSSARY. Crisis Management. – www.mos.gov.pl/mos/publikac/Raporty_opracowania/manual/glosry_1.html.
8. NATO Logistics Handbook. Definitions. – <http://www.nato.int/docu/logi-en/1997/defini.htm>.
9. US Ministry of Defence. Strategic deployment. Planning course. Crisis definition. – http://www.transchool.eustis.army.mil/Training/web/STRADPC_Module-7.ppt+crisis+definition&hl=en&ct=clnk&cd=34.

Глава 2.

Стратегия антикризисного управления зарубежных компаний

Зарубежная практика экспресс-анализа состояния предприятия (экспертная оценка). Диагностика кризисного состояния организации. Зарубежные методы диагностики кризисного состояния организаций. Применяемые за рубежом стратегии выведения организаций из кризиса. Зарубежные подходы к выбору стратегии антикризисного управления. Методы антикризисного планирования. Содержание планов антикризисных мероприятий, в том числе перепрофилирование, реструктуризация и развития организаций.

Изучив данную тему, студент должен:

- **Знать:**
 - этапы экспертной оценки предприятия;
 - основные зарубежные методики диагностики компании; зарубежные методы диагностики кризисного состояния организаций;
 - зарубежные стратегии выведения организаций из кризиса;
 - методы антикризисного планирования.
- **Уметь:** диагностировать уровень кризисного состояния организаций в российских условиях с учетом зарубежных методик.
- **Владеть:** зарубежными методами диагностирования кризисных ситуаций компаний.
- **Акцентировать внимание на следующих понятиях:** экспресс-диагностика кризисного состояния организации; диагностика уровня кризисной ситуации компании; анализ внешней среды организации; анализ внутренней среды организации; математические модели анализа финансово-хозяйственной деятельности организаций с целью диагностики вероятности наступления банкротства; стратегия антикризисного управления; план антикризисных мероприятий.

2.1. Диагностика кризисного состояния: сущность и цели

Диагностика – определение состояния объекта (предмета, явления, процесса) посредством реализации комплекса исследовательских процедур. Проведение диагностики организации требует разработки критериев и анализа определенных показателей.

В международной практике используются различные системы комплексной диагностики. В большинстве случаев комплексная диагностика организации включает следующие компоненты:

1. экономическая диагностика;
2. функциональная (диагностика маркетинговой деятельности);
3. техническая;
4. социальная;
5. диагностика финансового менеджмента;
6. диагностика менеджмента и организации;
7. диагностика внешней среды;
8. стратегическая диагностика (оценка стратегии организации).

Экономическая диагностика предполагает анализ финансово-экономического потенциала организации.

Функциональная диагностика предназначена для определения состояния коммерческой и маркетинговой политики организации.

Техническая диагностика – анализ технических результатов предприятия и его производственного потенциала.

Социальная диагностика – изучение возможностей кадрового потенциала организации и измерение его социальных достижений.

Диагностика финансового менеджмента нацелена на измерение качества финансовой политики и эффективности методов управления.

Диагностика менеджмента и организации – анализ и оценка результатов работы аппарата управления, изучение организационной структуры и общей политики, анализ стиля руководства и культуры организации.

Диагностика внешней среды – это изучение различных аспектов внешней среды: экономического, коммерческого, технологического, социально-культурного, административного, финансового и политического.

Диагностика стратегии – исследуется соответствие стратегии условиям внешней среды и возможностям организации.

Зарубежная практика антикризисного управления различает экспресс-анализ состояния организации (экспертная оценка) и диагностику кризисного состояния организации.

Проведение **экспресс-анализа** состояния организации нацелено на быстрое выявление причин кризиса и принятие оперативных управленческих решений. Сроки проведения **экспресс-анализа** зависят от сложности и масштабов экономической деятельности. Важнейшим условием проведения экспертной оценки является обеспечение достоверности информации.

Экспресс-анализ включает изучение:

- сводной финансовой документации за последние три года;
- бизнес-плана организации;
- договоров, контрактов;
- данных о клиентах, поставщиках;
- последних отчетов руководства
- других материалов.

Основной задачей экспресс-анализа является получение информации о ликвидности (т.е. текущей ситуации с денежными средствами) и хозяйственной деятельности организации. На основе этого делаются выводы о жизнеспособности организации в краткосрочной и долгосрочной перспективе.

В результате экспертной оценки должны быть сделаны следующие выводы:

- есть ли в организации кризис;
- если да, то можно ли организацию вывести из кризиса.

После осуществления экспертной оценки, при условии успешного начала реализации краткосрочных мероприятий стабилизационного характера требуется проведение **детальной диагностики кризисной организации** с целью выявления ключевых проблем и вопросов, с которыми сталкивается организация.

2.2. Зарубежные методы диагностики

Диагностика кризисной организации включает комплексный анализ основных направлений деятельности организации: При этом могут использоваться следующие методики:

- общее изучение внешней среды – PEST-анализ;
- изучение факторов конкурентной среды – Модель Портера;
- поиск возможных конкурентных преимуществ – GAP-анализ;
- положение компании на рынке – SWOT-анализ;
- ассортиментные стратегии – Матрица Ansoff;
- анализ ассортимента («портфельный анализ») – Матрица BCG¹.

Анализ внешней среды – это первый шаг в анализе состояния организации, результаты которого помогают понять, насколько привлекательны сегменты рынка, на которых действует данная организация (в текущий момент или в будущем). В ходе диагностики необходим факторный анализ окружающей среды для того, чтобы понять, как наилучшим образом выйти из кризиса. Факторный анализ окружающей среды делается на основе анализа «PEST»², предусматривающий оценку следующих факторов:

1. политических (правовых), в том числе государственное регулирование, правовая защищенность бизнеса, законы и практика, налоговая политика, отношения с национальными и региональными органами власти и т.д.;
2. экономических (анализ бизнес-цикла, темпов экономического роста, инфляции, процентных ставок и курсов обмена валют, рыночной ситуации и т.д.);

¹ Авторы учебного пособия не ставят своей целью детальное исследование сущности этих методов, поскольку они являются предметом исследования других учебных дисциплин.

² **PEST** является акронимом четырех английских слов: Political (Политические), Economical (Экономические), Social (Социальные) и Technological (Технологические) факторы.

3. социальных (демографические характеристики населения, стиль жизни, мобильность, образование, культура поведения и т.д.);

4. технологических (новые технологии, темпы технического прогресса, уровень морального износа основных средств и т.д.).

Представление о конкурентоспособности в каждом рыночном сегменте позволяет определить внешние проблемы организации. Сегментация рынков - одна из наиболее сложных стадий в разработке и оценке стратегии деятельности организации. Как правило, бизнес делится на несколько областей, называемых стратегическими сегментами, которые являются стратегически зависимыми, но отличающиеся по своему потенциалу и/или конкурентной структуре.

Основой для понимания природы конкуренции в рыночных сегментах является «модель пяти факторов (сил)»¹, разработанная Майклом Портером. Конкуренция в различных формах присутствует во всех видах бизнеса, и ее интенсивность определяет общий уровень рентабельности продаж в отрасли. Высокая интенсивность конкуренции показывает низкую долгосрочную рентабельность продаж.

В рамках диагностики внешней среды проводится анализ зрелости рынка. При этом следует иметь в виду, что для рынка, как и для продукции, характерен жизненный цикл, который, как известно, включает следующие четыре стадии: зарождение; рост; зрелость и спад.

Знание стадии цикла необходимо для определения естественных стратегий. Каждая стадия цикла имеет свои «естественные требования», а также свои финансовые особенности. Стабильный, зрелый бизнес не управляется тем же способом, как и тот, который находится в процессе становления.

Интенсивность конкуренции используется для прогнозирования прибыльности рынка. Привлекательность рынка

¹ Данная модель учитывает воздействие следующих факторов: уровень соперничества между участниками рынка; возможности поставщиков торговаться; возможности покупателей торговаться; риск появления товаров заменителей; угроза появления новых конкурентов.

является комбинацией стадии жизненного цикла и интенсивности конкуренции.

Конкурентные преимущества организации зависят от имеющихся в ее распоряжении ключевых факторов успеха (себестоимость продукции; дифференцированное предложение по товарным группам и др.).

Типичный подход к анализу внешней среды в зарубежной практике антикризисного управления выглядит следующим образом:

1. Опишите бизнес на основе: Продукции, Рынков / Потребления, Ключевых покупателей, Ключевых конкурентов.
2. Опишите цепочку формирования рыночной цены продукции.
3. Опишите конкурентную среду отрасли.
4. Позиционируйте продукцию/отрасль по стадиям рынка.
5. Проанализируйте интенсивность конкуренции.
6. Каковы критерии выбора потребителей и ключевые факторы успеха?
7. Каково сравнительное положение конкурентов?
8. Какие ключевые стратегические движущие факторы (имеющиеся или потенциальные) могут быть выявлены?

Анализ внутренней среды организации и ее основных видов деятельности представляет следующий этап при разработке программы антикризисного управления.

Результатом этого анализа является оценка результатов деятельности организации и определение ключевых факторов ее успеха. При этом особое внимание обращается на изучение семи внутренних взаимосвязанных переменных, показывающих, как работает организация:

1. стратегия;
2. структура;
3. люди;
4. процессы;
5. технологии;
6. клиенты, товары, услуги;
7. культура.

Отметим, что в организациях, переживающих кризис, уровень такой взаимосвязи обычно низок.

В ходе диагностики внутренней среды необходимо получить представление о негативных ключевых производственных факторах, влияющих на деятельность организации, и о потенциальных рисках.

Следующий шаг анализа внутренней среды состоит в выявлении видов товаров и услуг, которые убыточны или поглощают чрезмерный объем оборотного капитала и не представляют стратегической ценности для будущего организации.

Существенное место отводится анализу персонала, поскольку трудовые ресурсы являются важнейшим фактором при оценке стратегии и перспектив развития организации. Цель анализа состоит в рассмотрении сильных и слабых сторон персонала (высокий уровень сменяемости рабочей силы, недостаток образования у руководства, слишком низкий/высокий уровень заработной платы, недостаток/избыток рабочей силы, неэффективный менеджмент, плохие отношения с профсоюзами, возможная потеря ключевых работников).

Необходимо выявить и исследовать организационные связи, действующие внутри компании. Они устанавливают форму отчетности и мониторинга и часто отражаются в функциональных полномочиях высшего руководства компании.

Культура организации является одной из самых важных переменных. Исходя из этого, следует оценить, способна ли организация меняться. Также следует выяснить, как можно изменить культуру организации для того, чтобы она влияла на ее деятельность положительным, а не отрицательным образом.

Анализ финансового состояния представляет важную составную часть анализа внутренней среды организации. Цель финансовой оценки состоит в получении четкого представления о текущем финансовом положении компании путем анализа данных об объемах продаж, денежных потоках и текущего бухгалтерского баланса. Анализ должен выполняться при помощи показателей на последнюю отчетную дату, проверенных на соответствие с отчетными данными за предыдущие периоды.

В рамках анализа финансового состояния качество активов соотносится со степенью достоверности данной суммы и сроком реализации таких активов. Качество активов может зависеть от многих факторов, в том числе от изменений, про-

исходящих в данной отрасли или экономике в целом, и от изменений в организационно-правовой структуре или структуре управления рассматриваемого юридического лица (хозяйственной единицы) и т.д.

Изменения в качестве активов, а также изменения в объемах реализации сигнализируют об изменениях в прибылях и денежных потоках предприятия. К примеру, уменьшение периода оборачиваемости дебиторской задолженности может указывать на то, что потребители могут не выплатить задолженность предприятию, что приведет к ухудшению его финансового состояния.

В зарубежной экономической литературе представлены различные методики и математические модели анализа финансово-хозяйственной деятельности организаций с целью диагностики вероятности наступления банкротства. В современной практике финансово-хозяйственной деятельности зарубежных фирм для оценки вероятности банкротства наиболее широкое применение получили модели, разработанные У. Бивером и Э. Альтманом¹.

Однако, как отмечают многие российские авторы, многочисленные попытки применения иностранных моделей прогнозирования банкротства в отечественных условиях не принесли достаточно точных результатов. Поэтому были предложены различные способы адаптации «импортных» моделей к условиям российской экономики.

Все системы прогнозирования банкротства, разработанные зарубежными авторами, включают в себя несколько (от двух до семи) ключевых показателей, характеризующих финансовое состояние организации. Как правило, на их основе рассчитывается комплексный показатель вероятности банкротства, либо рассматриваются комбинации значений показателей (коэффициентов). При этом одни комбинации свидетельствуют о большей вероятности банкротства, другие – о меньшей.

¹ Данные модели достаточно подробно представлены в экономической литературе и в других учебных курсах и поэтому в данном учебном пособии не рассматриваются.

Эти методики и модели позволяют прогнозировать возникновение кризисной ситуации заранее, ещё до появления её признаков и разрабатывать соответствующие антикризисные стратегии. Вместе с тем, подчеркнем, что на ранних стадиях развития кризиса выявить признаки неблагополучия достаточно сложно, а точно предсказать угрозу банкротства вообще невозможно.

2.3. Разработка и реализация антикризисной стратегии

Стратегия – это принцип эффективной адаптации к изменениям окружающей среды. Стратегические принципы управления организациями появились за рубежом в 60–70-е годы прошлого века.

В настоящее время компании для обеспечения конкурентоспособности должны постоянно анализировать все направления своей деятельности и вносит необходимые коррективы. Для этих целей зарубежными компаниями разрабатывается и внедряется стратегия антикризисного управления, позволяющая определить, каким образом организация может противостоять изменениям внешней среды; с помощью каких предупредительных мер можно сохранить жизнеспособность компании и достичь намеченных целей.

Стратегия антикризисного управления охватывает все запланированные, организуемые и контролируемые перемены в области существующей стратегии, производственных процессов, структуры и культуры любой социально-экономической системы.

В условиях нестабильной ситуации решающее значение имеет разработка антикризисной стратегии управления. Разработка этой стратегии осуществляется на основе диагностики организации. Точная диагностика состояния компании – это **первый этап разработки стратегии антикризисного управления организации**. На основе выявления причин кризисного состояния организации, разрабатывается стратегия антикризисного управления. Если причины не выявлены и

четко не сформулированы, то трудно оценить, являются ли мероприятия, включенные в стратегию антикризисного управления, эффективными.

План антикризисных мероприятий – это письменный документ, содержащий соответствующий анализ ситуации с практическими рекомендациями. Цель этого документа состоит в том, чтобы сформулировать взаимосвязанный, комплексный и структурный подход к предложениям по выведению организации из кризиса. Если делается предложение об оздоровлении организации, тогда план должен содержать мероприятия по восстановлению платежеспособности с перечнем целей, которые должны быть достигнуты в ходе реализации каждого мероприятия.

План антикризисного управления должен быть четко структурирован, сформулирован и содержать мероприятия, направленные на достижение конкретных целей по восстановлению платежеспособности организации. В плане должно быть представлено финансовое обоснование предполагаемых мероприятий и сроки их реализации.

Второй этап стратегического антикризисного планирования – корректировка миссии и системы целей организации.

Миссия формирует главные предпосылки успеха деятельности организации при различных воздействиях на нее внешней и внутренней среды. Миссия – это видение того, каким должна быть организация в будущем.

Система целей (долгосрочные и краткосрочные цели) – это желаемые результаты, соответствующие пониманию цели. Цели – это основа организационных отношений и оценки результатов труда отдельных работников, подразделений и организации в целом. Каждая организация имеет определенную систему целей, которые отражают цели (интересы) различных лиц: собственников; наемного персонала; потребителей; деловых партнеров и общества в целом.

Можно выделить три цели и соответствующие им основные этапы антикризисного управления компанией:

1. стабилизация;
2. реорганизация;
3. развитие.

Стабилизация предполагает рационализацию и консолидацию существующих активов и применяемой практики. В категорию рационализации и консолидации входят мероприятия, направленные на исправление выявленных недостатков в производственной и финансовой деятельности, в управлении и организации труда, в маркетинге и в реализации продукции (ликвидация расточительности: рост эффективности производства; реализация излишних активов; сокращение числа работников, т.е. приведение их количества в соответствие с потребностями плана антикризисного управления и др.).

Реорганизация означает реорганизацию и реструктуризацию существующих в организации структур деятельности, процессов, систем и т.д.

Развитие заключается в инновационном подходе для будущего роста и повышения рентабельности организации. Успешное антикризисное управление организации зависит от того, насколько эффективно руководство сможет изменить то, что оно делает и как оно это делает.

Компонент развития должен содержать четкое определение, оценку и выбор предлагаемой стратегии роста организации. План развития должен определять источники и направления развития организации. Инновационный подход означает разработку и внедрение более эффективных способов организации экономической деятельности, а не просто производство других товаров и услуг. Таким образом, предполагается изменение стратегии развития организации: производить новые товары и услуги; изменить технологию производства продукции; использовать новые подходы к клиентам, затратам, качеству, конкурентным преимуществам и к самой экономической деятельности.

Инновационный подход позволит убедить кредиторов в том, что организация будет в будущем управляться иным образом, который сделает организацию более привлекательной для потенциальных инвесторов и покупателей.

Необходимо отметить, что стабилизация, реорганизация и развитие взаимосвязаны и взаимозависимы, что способствует общей интеграции и единству плана.

Обоснование любого плана антикризисного управления должно показывать, что у всех заинтересованных лиц, включая кредиторов и собственников, существует возможность вернуть свои средства, если организация сохранится, как действующая и не будет ликвидирована. Таким образом, все заинтересованные лица могут быть готовы к принятию плана антикризисных мероприятий, если в перспективе они получат больше денежных средств, чем при ликвидации организации. Также кредиторы могут согласиться на замену некоторых из долгов на долю в акционерном капитале.

Третий этап антикризисного стратегического планирования – формулирование стратегических альтернатив выхода организации из нестабильной ситуации и выбор стратегии.

После этого начинается процесс определения тактики реализации выбранной стратегии (оперативное планирование), а затем осуществляется реализация антикризисной стратегии, оценка и контроль результатов.

Существуют следующие стратегии оперативного планирования:

1. стратегия стабильности;
2. стратегия роста;
3. стратегия сокращения;
4. функциональная стратегия;
5. стратегия выживания.

В процессе реализации выбранной антикризисной стратегии менеджеры должны довести идеи новой стратегии и смысл целей до персонала с целью широкого их вовлечения в процесс реализации антикризисной стратегии. Далее требуется привести ресурсы в соответствие с реализуемой антикризисной стратегией и выработать решения по поводу организационной структуры.

Особое внимание следует уделять оценке и контролю выполнения стратегии, т.е. выяснению того, в какой мере реализация стратегии приводит к достижению целей организации.

Тест

1. *Подходы и методы диагностики состояния организации:*
 - а) от внутренней среды к внешней;
 - б) от внешней среды к внутренней;
 - в) горизонтальная;
 - г) вертикальная;
 - д) по направлениям деятельности организации.
2. *Стратегии вывода организации из кризиса:*
 - а) рост;
 - б) расширение;
 - в) сжатие;
 - г) реструктуризация;
 - д) реорганизация;
 - е) развитие.
3. *Качество финансового и управленческого учета оценивается по:*
 - а) количеству натуральных показателей в отчетности;
 - б) количеству финансовых показателей в отчетности;
 - в) способности системы генерировать отчетность сверх установленных законом требований;
 - г) способности системы генерировать данные о рентабельности отдельных подразделений и видов деятельности организации.
4. *Качество деятельности организации при реализации продукции оценивается по:*
 - а) стоимости реализации;
 - б) динамике реализации;
 - в) рентабельности реализации;
 - г) рентабельности каналов реализации.
5. *Качество финансовой деятельности организации оценивается по:*
 - а) размеру выручки;
 - б) размеру прибыли;
 - в) динамике прибыли;

- г) динамике рентабельности;
 - д) показателям жизнеспособности организации.
- 6. Этап рационализации и консолидации предусматривает сокращение:**
- а) производства;
 - б) персонала;
 - в) управления;
 - г) активов;
 - д) расходов.
- 7. Этап реорганизации и реструктуризации предусматривает:**
- а) выход на новые рынки;
 - б) финансовую реструктуризацию;
 - в) введение новой управленческой культуры;
 - г) реструктуризацию активов.
- 8. Этап развития предусматривает:**
- а) реорганизацию управления;
 - б) выход на новые рынки;
 - в) перепрофилирование производства;
 - г) реорганизацию закупок и сбыта;
 - д) введение новой корпоративной культуры.
- 9. Для того чтобы вывести организация из кризиса, управленцы должны:**
- а) принимать непопулярные решения;
 - б) понимать проблемы организации;
 - в) заручиться поддержкой государства;
 - г) заручиться поддержкой СМИ;
 - д) быть командой;
 - е) быть способными внедрить новую управленческую культуру.
- 10. Новая управленческая культура означает:**
- а) новая структура управления;
 - б) новый директор;
 - в) новые должностные инструкции персонала;
 - г) более доверительные отношения между руководством и персоналом.

Перечень рекомендуемых источников

1. Практическое пособие арбитражного управляющего. Проект Tacis «Техническое содействие Федеральной службе России по финансовому оздоровлению и банкротству (ФСФО России) FINRUS 9702 // Н.Новгород, Изд-во «СТДК», 2001.
2. Ansoff, Igor H., McDormell, Edward J. Implanting Strategic Management. Prentice Hall, New York, 1990.
3. Baker, Wheeler L. Crisis management: a model for managers. Albuquerque, NM: Foothill Press, 1993.
4. Buckingham, M., Clifton, D.O., Now, Discover Your Strengths. Detroit, MG, U.S.A.: Free Press, 2001.
5. Foster, Thomas. Managing Quality. Prentice Hall, Inc.: New Jersey, 2001.
6. Heath, Robert. Crisis management for managers and executives: business crisis, the definitive handbook to reduction, readiness, response, and recovery. London, UK: Financial Times/Pitman Pub., 1998.
7. Gill, James O. Financial Analysis: The next Step . Mississauga, Ontario, Canada: Crisp Learning, 2000.
8. Macmillan, H. and Nampoe, M. Strategic Management: Process, Content and Implementation. Oxford, UK: Oxford University Press, 2000.
9. Porter, Michael E., Competitive Advantage: Creating and Sustaining Superior performance. New York, NY, U.S.A.: The Free Press, 1998.
10. Porter, Michael E. Competitive strategy: Techniques for Analyzing Industries and Competitors. New York: The Free Press, 1980.

Глава 3.

Институт несостоятельности за рубежом

Эволюция зарубежного законодательства о несостоятельности. Первые законы о банкротстве в зарубежных странах. Становление и развитие реабилитационных процедур по реструктуризации задолженности должника. Функции, цели и структура института несостоятельности зарубежных стран. Основные принципы института несостоятельности за рубежом.

Изучив данную тему, студент должен:

- **Знать:**
 - историю развития института несостоятельности за рубежом;
 - причины появления реабилитационных процедур;
 - структуру института несостоятельности за рубежом;
 - основные принципы и функции института несостоятельности зарубежных стран.
- **Уметь:** определять этапы развития института несостоятельности за рубежом и свойственные им цели.
- **Владеть:** навыками анализа принципов функционирования института несостоятельности за рубежом.
- **Акцентировать внимание на следующих понятиях:** реабилитационные процедуры по реструктуризации задолженности должника за рубежом.

3.1 Эволюция зарубежного законодательства о несостоятельности

Начиная с Античного Рима, банкротство рассматривалось как акт мошенничества со стороны должника. **Римское право**, ставшее источником всего Европейского законодательства, предусматривало наказание за банкротство в виде обращения за банкротство в виде обращения за банкротство в рабство или расчленения его тела (выбор

предоставлялся кредиторам). (Двенадцать Таблиц, а именно, Таблица 3, §5, 451 г. до н.э.). Более поздний Римский закон «bonorum vendito» от 105 г. до н.э. смягчил наказание за банкротство, ограничив его потерей Римского гражданства, запретом на браки со свободными гражданами и ограничением занятия банкрота неквалифицированным физическим трудом (тем самым банкрот сводился до статуса вольноотпущенника).

В Средние Века обращение с несостоятельными должниками приобрело характер общественного порицания и позора. В городах средневековой Франции банкроты должны были все время носить зеленые колпаки, и каждый мог бросить в них камень.

Сам термин «банкротство» имеет своим происхождением торговые республики Северной Италии (прежде всего, Геную и Венецию). Все сделки в этих республиках вершились в специальном здании, в котором каждый Торговый Дом (род, семья) имел свою деревянную лавку (скамейку), на которой сидел и заключал сделки глава рода или его представитель. В случае если Торговый Дом не выполнял своих финансовых обязательств и оказывался несостоятельным, лавку этого рода прилюдно разбивали, ломали¹.

Представители и потомки семьи, рода, чья лавка разбивалась в ознаменование несостоятельности, никогда больше не могли в Италии заниматься предпринимательством. В дополнение к этому в Северной Италии XV века банкрот при большом стечении народа должен был трижды удариться о скалу или о большой камень и трижды прокричать: «Я – банкрот».

Наказание за банкротство начало ужесточаться в Европе с развитием товарно-денежных и кредитных отношений. В Англии Закон Елизаветы I от 1571 г. №13 предусматривал арест банкрота с последующей конфискацией его имущества. Согласно Закону Якова I от 1603 г. №15 банкрота на 2 часа привязывали к позорному столбу, прибив к столбу одно ухо, а затем это ухо отрубали.

¹ «Лавка» на староитальянском – «банка» (banka), разбивать, ломать – «рота» (rota); отсюда «банкрот» – дословно – сломанная лавка.

Однако первым законом о банкротстве считается английский закон Георга II «О предотвращении мошенничества банкротов» от 1732 г. №5, предусматривающий наказание вплоть до смертной казни для тех должников, которые больше 42 дней после наступления срока платежа не исполняли платеж размеров свыше 20 фт. ст. и скрывались от властей. Одновременно этот закон вновь (после Римских времен) ввел поражение банкрота в политических и коммерческих правах: человек, оказавшийся в списке банкротов, до конца жизни лишался права избирать и быть избранным, занимать военные, государственные или муниципальные должности, любые руководящие должности в предпринимательских структурах или совершать от своего имени коммерческие и финансовые сделки. Быть вычеркнутым из этого списка и тем самым вернуть себе права можно было только одним способом: полностью вернуть невыплаченную ранее задолженность со всеми набегавшими за время неуплаты процентами.

США приняли свой первый закон о банкротстве в 1800 г., практически скопировав его с английского закона 1732 г. Во Франции, Германии и Испании первые законы о банкротстве были приняты в начале 19 века. Как правило, все эти законы предусматривали тюремное заключение для должника, ликвидацию финансово несостоятельной компании и распределение оставшихся активов этой компании среди кредиторов.

Надо отметить, что почти за 100 лет действия в Англии закона 1732 г. за банкротство было казнено всего 6 человек, и в 1820 г. наказание за банкротство было смягчено: смертная казнь заменена на 7-летнее тюремное заключение. Однако важно подчеркнуть, что до середины девятнадцатого века должники были ответчиками, которых истцы-кредиторы обвиняли в совершении преступления, называемого банкротством.

Следует подчеркнуть, что параллельно с законодательством о банкротстве в Западной Европе (а с 1800 г. – и в США) существовало законодательство о несостоятельности, предметом которого была несостоятельность бедных физических лиц.

В законодательстве о несостоятельности невозможность выплаты бедняком долга рассматривалась не как умышленное

преступление, а как следствие несчастного стечения обстоятельств, неудачи, «неумения жить». Эти законы предусматривали конфискацию имущества несостоятельных физических лиц.

В то же время законодательство о банкротстве имело дело с невыплатой долгов в ходе торговой, предпринимательской, финансовой и иной деловой деятельности, что рассматривалось как виновное деяние, т.е. преступление.

Однако возникновение такого явления, как экономические кризисы, способствовало последовательной декриминализации банкротства, лишению банкротства статуса и репутации преступления. Впервые это произошло в США в 1841 г. во время депрессии, последовавшей за Биржевой Паникой 1837 г.: принятый тогда новый закон о банкротстве предусматривал различные послабления для банкрота, такие, как право должника добровольно объявлять о своем банкротстве путем соответствующего обращения в суд. Одновременно в закон о банкротстве были введены положения законодательства о несостоятельности физических лиц, предусматривающие увеличение перечня и стоимости неотчуждаемого у несостоятельного должника имущества и расширения применяемых к должнику льгот.

Таким образом, к середине XIX века две отрасли законодательства – о несостоятельности и о банкротстве – постепенно сближаясь, объединились и стали разделами единых законов о несостоятельности (банкротстве). Принципиальным нововведением американского закона о несостоятельности (банкротстве) от 1841 г. стало освобождение банкрота от обязанности уплаты задолженности (так называемое “discharge”, что в дословном переводе означает «разгрузка», «разряд» электрического или порохового заряда).

Более поздние американские законы о банкротстве от 1867, 1874, 1898, 1932-1938 гг. принимались в годы экономических кризисов. Политики и законодатели реагировали на угрозу массового разорения должников либерализацией карательных положений законодательства о банкротстве, а затем и полным их исключением.

Наряду с отказом рассматривать несостоятельных должников (как физических, так и юридических лиц) в качестве преступников и принятием мер по соразмерному удовлетворению требований кредиторов за счет имущества (активов) должника в законодательстве о банкротстве разных стран стало появляться все больше положений, нацеленных на сохранение должника в качестве действующего субъекта хозяйствования.

Реабилитационные процедуры по реструктуризации задолженности должника с целью продолжения его деятельности впервые появились в Австрийском законодательстве в 1914 г. Однако они редко применялись на практике. Аналогичные процедуры были включены в законодательство о банкротстве Испании в 1922 г., Южной Африки – в 1926 г., Бельгии, Франции, Германии, Нидерландов и Соединенных Штатов – в 1930-х годах.

Современные реабилитационные процедуры в зарубежном законодательстве о банкротстве появились после 1978 г., когда в США была принята Глава 11 Кодекса о банкротстве. В последующие годы произошла существенная реформа законодательства о банкротстве во многих зарубежных странах: в Италии (1979 г.), во Франции (1985 г.), в Великобритании (1986 – 2004 гг.), в Новой Зеландии (1989 г.), в Канаде (1992 г.), в Германии (1994 - 1999 гг.), в Швеции (1996 г.), в Японии (2000 г.) и Мексике (2000 г.)¹.

Формы реабилитационных процедур в законодательстве разных стран весьма различны: от очень «либеральной» для должника реабилитационной процедуры в соответствии с Главой 11 Кодекса о банкротстве США до весьма «суровой» процедуры «администрирования» в Английском законе о несостоятельности.

Содержание реабилитационных процедур чаще всего состоит в некоем сочетании реструктуризации задолженности, оформляемой мировым соглашением, с мероприятиями

¹ Corporate restructuring seen as key to reviving postcrisis economies, – IMF Survey, June 24, 2002, – <http://www.imf.org/external/pubs/ft/survey/2002/062402.pdf>.

по реорганизации самого должника. Для осуществления реабилитационной процедуры, как правило, необходимо:

- наличие плана реализации процедуры, содержащего сроки или критерии ее осуществления, план выплаты задолженности, план мероприятий по восстановлению платежеспособности должника;
- согласие кредиторов на осуществление реабилитационной процедуры¹;
- наличие назначенного судом специального независимого от должника лица, управляющего процедурой вместо руководителей должника (аналог российского внешнего управляющего) или контролирующего ход процедуры (аналог российского административного управляющего).

Все перечисленные выше виды антикризисного управления так или иначе непосредственно направлены на оздоровление или спасение должника. В связи с этим необходимо уточнить содержание понятия «должник», поскольку под ним понимается широкий спектр экономических отношений.

Должник это:

- юридическое лицо, субъект хозяйственных и юридических отношений;
- имущественный комплекс, один из факторов производства, обеспечивающий выпуск товаров и услуг;
- собственность, принадлежащая на законных основаниях своим акционерам или участникам;
- функционирующая комбинация всех факторов производства, обеспечивающая производство прибыли. В этом случае синонимом понятия «должник» является бизнес.

Реабилитационные процедуры банкротства нацелены на оздоровление и сохранение должника как субъекта хозяйствования и собственности. Но есть и такой тип антикризисного управления, результатом которого может быть сохранение должника только в двух формах: имущественного комплекса и бизнеса.

¹ В Австрии суд может назначить такую процедуру без согласия кредиторов. В США требуется согласие не только кредиторов, но и акционеров/участников должника.

Речь идет о самом настоящем банкротстве, то есть о ликвидации должника как юридического лица, при которой собственники должника перестают быть таковыми. Но если банкротство завершается сохранением функционирующего имущественного комплекса и бизнеса должника, – есть все основания говорить об антикризисном управлении бизнеса должника.

При этом не важно, полностью ли и в целостности сохранен бизнес должника, или назначенному судом ликвидатору (аналогу российского конкурсного управляющего) удалось так провести процедуру принудительной ликвидации должника (как юридического лица), что на основе имущественного комплекса и других факторов производства должника появились несколько предприятий: все равно в той или иной форме бизнес должника был сохранен, однако сам должник перестал существовать.

Такое банкротство, которое сопровождается сохранением бизнеса должника, с полным основанием может быть названо «антикризисным управлением через банкротство».

3.2 Функции и структура института несостоятельности зарубежных стран

В зарубежных странах с развитой рыночной экономикой институт несостоятельности состоит из следующих ключевых элементов:

1. законодательство;
2. судебная система;
3. система принудительного исполнения судебных актов (исполнительное производство);
4. государственные органы по несостоятельности;
5. профессиональные специалисты по несостоятельности;
6. общественное мнение о несостоятельности.

К функциям государства в области несостоятельности относится:

- установление правил несостоятельности нормативными актами;

- образование судебной системы, позволяющей осуществлять процедуры банкротства;
- формирование системы принудительного исполнения судебных актов;
- кадровое обеспечение института несостоятельности;
- создание государственных органов в области несостоятельности;
- проведение процедур банкротства судами и судебными актами.

Таким образом, государство не регулирует банкротство, а осуществляет его, то есть банкротство есть одна из сфер государственной деятельности наряду с такими сферами, как оборона, внешняя политика, национальная безопасность и пр.

Как показывает исследование зарубежного законодательства о несостоятельности и направлений его трансформации, требования, предъявляемые к данному институту в разных странах, трансформировались под влиянием внутренних и внешних факторов.

Представление зарубежных специалистов меняется о сущности и целях института несостоятельности по мере развития рыночной экономики. Так например, в 90-ые годы прошлого века одни специалисты утверждали, что институт несостоятельности в странах с рыночной экономикой необходим для развития экономики, основанной на конкуренции и непрерывных структурных изменениях. Несостоятельность способствует поддержанию устойчивых экономических связей, финансовой дисциплины, а также реорганизации неэффективных организаций или их цивилизованному уходу с рынка. Таким образом, институт несостоятельности является важной составляющей рыночной экономики и обеспечивает гарантии как отечественным, так и иностранным инвесторам, что в конечном итоге способствует экономическому развитию страны¹.

¹ Балыц, Манфред, Шиффман, Генри Н. Реформа закона о несостоятельности для экономик переходного периода – сравнение перспектив использования различных законов // «Баттервордский журнал

Другие ведущие зарубежные специалисты в середине 90- гг. к основным целям института несостоятельности относили следующие:

1. Защита активов организации – должника в интересах кредиторов и их распределение в соответствии с Законом в целях максимального удовлетворения требований кредиторов.

2. Возврат долгов кредиторам посредством распределения выручки от продажи активов и/или в виде акций реорганизованной действующей организации, либо использование отсрочки или сокращения долга организации в случае наличия возможности восстановления ее платежеспособности.

3. Максимальное использование существующих возможностей «спасения» организации или ее частей, которые посредством процедуры банкротства могут быть восстановлены и вносит свой вклад в экономическое развитие общества.

4. Обеспечение механизма рассмотрения дел о нарушениях и злоупотреблениях в управлении обанкротившимися организациями и аннулирования неправомерных сделок»¹.

Таким образом, приведенные выше понимания целей института несостоятельности зарубежными исследователями несколько отличаются друг от друга. Вместе с тем, зарубежные специалисты единодушны в том, что институт несостоятельности является неотъемлемым элементом рыночной экономики.

Несколько иные подходы к оценке целей института несостоятельности появились в конце 90-х года под воздействием определенных экономических факторов. Прежде всего, двух мировых экономических кризисах конца 1990-х – начала 2000-х годов. Одним был финансовый кризис, поразивший в 1997-98 гг. страны Юго-Восточной Азии (Японию, Южную Корею, Таиланд, Малайзию, Сингапур), а также Россию. Второй – кризис резкого спада в отраслях, связанных с информационными технология-

по международным банковским и финансовым законам», январь-февраль, 1996.

¹ Отчет Компании «ПрайсУотерхаус» по проекту Европейского Банка Реконструкции и Развития «Банкротство в Российской Федерации». Контракт ЕВС-001. Москва, 31 июня 1995 года.

ми. Этот кризис, получивший название «Кризис лопающихся пузырей» (под пузырями подразумевались переоцененные гиганты информационного бизнеса), порастил практически весь развитый мир: США, Западную Европу, Японию.

Оба эти кризиса проявились в неплатежеспособности крупнейших компаний и банков, в резком увеличении числа банкротств, причем не только в финансовом и информационном секторах, но и в других отраслях экономики (банкротство таких компаний, как «Энрон» и «Пармалат»). И именно эти процессы выявили неприспособленность института несостоятельности большинства зарубежных стран к переживаемым этими странами экономическим трудностям и заставили западных специалистов серьезно заняться проблемами предназначения, целей и задач систем несостоятельности на глобальном уровне.

В 1999 г. Международный Валютный Фонд (МВФ) опубликовал фундаментальную работу «Правильные и эффективные процедуры несостоятельности» (“Orderly & Effective Insolvency Procedures”). В этом исследовании впервые в истории была предпринята попытка выработать и предложить всем странам, – независимо от уровня их развития, экономического положения и исторических традиций, – некие всеобъемлющие основополагающие требования, которым должны удовлетворять системы и процедуры несостоятельности¹.

В предисловии к работе указывается, что она была вызвана к жизни международным финансовым кризисом 1997-1998 гг. Кстати, среди авторов работы были специалисты, оказывавшие консультативную помощь российским специалистам по несостоятельности: д-р Манфред Бальц (Германия, вице-президент компании «Дойче Телеком») и Филипп Вуд (Англия, партнер юридической компании «Аллен энд Овери», профессор Оксфордского и Кембриджского Университетов). В указанной работе отмечается, что хотя законы о несо-

¹ Orderly & Effective Insolvency Procedures. Key Issues. – International Monetary Fund, August 02, 1999. – <http://www.imf.org/external/ns/search.aspx?NewQuery=Orderly+and+effective+insolvency+system&Site+Search.x=11&Site+Search.y=6>.

стоятельности разных стран весьма отличаются друг от друга, можно предложить два главных требования, которым должны удовлетворять большинство систем несостоятельности.

1. Первое главное требование состоит в следующем: системы несостоятельности должны обеспечивать:

- предсказуемость;
- справедливость;
- прозрачность распределения рисков среди всех участников процедур несостоятельности.

Предсказуемость процедур является важнейшим фактором эффективности любой системы несостоятельности. В разных странах придерживаются различных подходов в отношении того, как должны быть распределены риски среди участников процедур несостоятельности. Независимо от различий в этих подходах, очень важно, чтобы соответствующие риски были четко обозначены в законодательстве о несостоятельности и чтобы соответствующие положения законов последовательно применялись теми физическими лицами и институтами, которые осуществляют правоприменительную практику при банкротстве. Как показывает опыт, независимо от того, как распределены риски в системе несостоятельности той или иной страны, если это распределение известно участникам и если оно всегда выполняется, участники процедур банкротства всегда могут приспособиться к этим рискам.

Другой характерной чертой системы несостоятельности является **справедливость**. Всеобщей чертой всех процедур несостоятельности является их коллективный характер. В отличие от других отраслей права, законодательство о несостоятельности разрабатывается для таких ситуаций, когда должник не способен выполнить свои обязательства перед всеми кредиторами, а не перед каким-то одним. Поэтому законодательство о несостоятельности должно обеспечить механизм справедливого удовлетворения требований всех кредиторов. Справедливое не означает равное. Напротив, различные классы кредиторов могут (и должны) получать удовлетворение своих требований по-разному. Однако законодательство о несостоятельности должно эффективно ставить и решать про-

блемы незаконного удовлетворения требований одних кредиторов за счет других, принадлежащих к той же категории. Более того, имея в виду важность международного кредитования и инвестирования, закон не должен допускать никакой дискриминации иностранных кредиторов.

В ходе осуществления процедур несостоятельности необходима определенная **прозрачность**. В частности, заинтересованные участники процедур должны располагать достаточной информацией, позволяющей им воспользоваться всеми правами, предусмотренными для них законом. Так, например, кредиторы должны быть должным образом проинформированы о собраниях кредиторов, на которых кредиторы будут принимать решения. Равным образом, кредиторы должны располагать достаточной информацией о должнике для того, чтобы принимать обоснованные решения. Когда решения принимают лица и институты, обладающие по закону правоприменительными полномочиями (например, суды и арбитражные управляющие), их решения, действия и процедуры должны быть достаточно гласными для того, чтобы все заинтересованные участники процедур несостоятельности могли на эти решения/действия/процедуры адекватно и своевременно отреагировать.

2. Второе главное требование к системам несостоятельности сводится к защите и максимизации стоимости активов должника в интересах всех заинтересованных сторон и экономики в целом. Выполнение этого требования особенно важно при осуществлении реабилитационных процедур, поскольку максимизация стоимости активов как раз и достигается сохранением должника как действующей организации.

В апреле 2001 г. вышла в свет еще одна основополагающая работа: «Принципы и рекомендации для обеспечения эффективности работы с неплатежеспособными организациями и реализации прав кредиторов», разработанная Международным Банком Реконструкции и Развития (Всемирным Банком – МБРР)¹. Данная работа представляет объемный до-

¹ Принципы и рекомендации для обеспечения эффективности работы с неплатежеспособными организациями и реализации прав кредиторов. Всемирный Банк, Апрель 2001, -www.worldbank.org/gild.

кумент, разработанный 700 экспертами из 75 стран, труд которых координировала и сводила воедино специальная команда специалистов Банка. Для сравнения отметим, что рассмотренная выше работа МВФ, создана трудом всего шести человек, однако они являются очень известными специалистами в области несостоятельности.

В разработке Всемирного Банка подробно рассматривается взаимозависимость между стоимостью и оформлением кредитов (включая обеспеченные кредиты), – с одной стороны, – и законами и организациями, которые обеспечивают учет и реализацию кредитных соглашений, – с другой. Кроме этого, в них приводится описание основных характеристик и программных установок, связанных с нормативно-правовой системой работы с неплатежеспособными организациями, а также неофициальными процедурами реструктуризации задолженности на основе мирового соглашения, которые должны осуществляться в рамках эффективных институциональных и контрольно-нормативных систем. Помимо того, принципы имеют более широкую сферу применения, которая не ограничивается реализацией прав кредиторов и работой с неплатежеспособными организациями.

Способность финансовых учреждений к внедрению эффективных методов кредитования в целях урегулирования или ликвидации просроченных долгов зависит от наличия надежных и предсказуемых механизмов, обеспечивающих возможность для более точного определения величины затрат на взыскание задолженности и обеспечение выполнения принятых решений. В тех случаях, когда неработающие активы или другие факторы угрожают жизнеспособности банка, или когда экономические условия порождают системные кризисы, эти условия ведут к возникновению вопросов, заслуживающих особого изучения.

В указанной работе Всемирного Банка формулируется 9 приоритетных задач, которые должны решать эффективно функционирующие системы несостоятельности:

1. Интеграцию с общими системами нормативно-правового регулирования и коммерческой деятельности, существующими в отдельно взятой стране.

2. Максимальное увеличение стоимости активов компании посредством ее возможной реорганизации.
3. Обеспечение сбалансированного применения процедур ликвидации и реорганизации.
4. Обеспечение равного подхода к кредиторам, находящимся в одинаковой ситуации, включая иностранных.
5. Обеспечение оперативного, эффективного и объективного урегулирования проблем неплатежеспособных организаций.
6. Предотвращение преждевременного «растаскивания» активов должника индивидуальными кредиторами.
7. Внедрение гласных процедур, обеспечивающих стимулы для сбора и распространения информации.
8. Учет существующих прав кредиторов и соблюдение очередности удовлетворения требований в рамках предсказуемого и установленного процесса.
9. Внедрение схемы работы с неплатежеспособными организациями, имеющими подразделения за рубежом, с учетом зарубежной практики.

Надо отметить, что между рекомендациями Всемирного Банка и Международного Валютного Фонда имеется определенное сходство. Это позволяет сделать вывод о том, что тот и другой документ отражает важнейшие характерные черты современной системы несостоятельности.

Таким образом, МВФ, МБРР, международное сообщество специалистов по несостоятельности полагают важнейшей задачей любой системы несостоятельности обеспечение финансового оздоровления должника, сохранения его как действующей организации. На решение именно этой задачи государства должны нацеливать свои системы обеспечения и осуществления процедур банкротства: законодательную, судебную, систему исполнительного производства, государственных органов по несостоятельности и пр.

Тест

1. *В зарубежной практике термины «несостоятельность» и «банкротство» имели:*
 - а) одинаковый смысл;
 - б) разный смысл;
 - в) когда одинаковый, а когда – разный смысл.
2. *В античные времена и в средневековье банкротство считалось:*
 - а) несчастьем;
 - б) неосторожностью;
 - в) преступлением.
3. *Отношение к банкротству изменилось:*
 - а) в 18 веке;
 - б) 19 веке;
 - в) 20 веке.
4. *Банкротством считалась неспособность отдать долг:*
 - а) бытовой;
 - б) банковский;
 - в) коммерческий;
 - г) государственный.
5. *Смена отношения к банкротству произошла в результате:*
 - а) изменения нравов и культуры;
 - б) возникновения национальных финансовых и экономических кризисов;
 - в) изменения законодательства о банкротстве.
6. *Исторически первой формой антикризисного управления является:*
 - а) консалтинг;
 - б) банкротство;
 - в) самостоятельное антикризисное управление.

7. *Новые подходы к целям и задачам систем несостоятельности были разработаны:*
- а) Англией;
 - б) США;
 - в) Международным валютным фондом;
 - г) Европейским Союзом.
8. *В реабилитационных процедурах банкротства за рубежом удается восстановить платежеспособность:*
- а) у 0,1 –1% предприятий;
 - б) 1-10% предприятий;
 - в) 10-50% предприятий;
 - г) $\geq 50\%$ предприятий.
9. *При объявлении должника банкротом за рубежом можно сохранить:*
- а) бизнес;
 - б) организация как юридическое лицо;
 - в) собственность;
 - г) имущество;
 - д) клиентуру;
 - е) бренд.
10. *При объявлении должника банкротом антикризисное управление:*
- а) возможно;
 - б) невозможно;
 - в) возможно, но редко.
11. *Из всех зарубежных форм антикризисного управления в России не следует применять:*
- а) самостоятельное антикризисное управление;
 - б) антикризисный консалтинг;
 - в) антикризисное управление под контролем кредиторов;
 - г) внутренний антикризисный консалтинг (антикризисную службу предприятия).

Перечень рекомендуемых источников

1. Балыц, Манфред, Шиффман, Генри Н. Реформа закона о несостоятельности для экономик переходного периода – сравнение перспектив использования различных законов. // Баттервордский журнал по международным банковским и финансовым законам, январь-февраль 1996 года.
2. Принципы и рекомендации для обеспечения эффективности работы с неплатежеспособными организациями и реализации прав кредиторов. Всемирный Банк, Апрель 2001, -www.worldbank.org/gild.
3. Corporate restructuring seen as key to reviving postcrisis economies, – IMF Survey, June 24, 2002, – <http://www.imf.org/external/pubs/ft/survey/2002/062402.pdf>.
4. Orderly & Effective Insolvency Procedures. Key Issues. – International Monetary Fund, Legal Department, August 02, 1999. – <http://www.imf.org/external/pubs/ft/orderly/index.htm>
5. Pomykala, Joseph. The Division and Destruction of Value. an Unabridged History of The Evolution and Development of Bankruptcy Law. Ann Arbor, Mich: UMI Co., 1997.

Глава 4.

Роль государства в антикризисном управлении организациями за рубежом

Функции государства в области несостоятельности в зарубежных странах. Система государственного регулирования отношений несостоятельности в США и Канаде. Особенности функционирования Служба несостоятельности в Великобритании. Полномочия Комиссии по корпоративным делам в Австралии. Специфика государственного антикризисного управления в странах Юго-Восточной Азии.

Изучив данную тему, студент должен:

- **Знать:**
 - систему государственного регулирования отношений несостоятельности в различных зарубежных странах.
- **Уметь:** определять функции органов государства в институте несостоятельности.
- **Владеть:** инструментами государственного регулирования отношений несостоятельности за рубежом.
- **Акцентировать внимание на следующих понятиях:** служба несостоятельности; суперинтендант по банкротству; служба суперинтенданта по банкротству; официальный реси-вер; объединенный комитет по банкротству; Трасти США; Корейская компания управления активами.

4.1. Функции органов государства по несостоятельности зарубежных стран

Как показывает практика большинства зарубежных стран (США, Канады, Великобритании, Австралии, Швеции и др.), одним из ключевых элементов современной системы несостоятельности является наличие специального правительст-

венного учреждения с конкретными функциями по вопросам несостоятельности, способного контролировать практику применения соответствующего законодательства и представлять соответствующие рекомендации правительству относительно действий последнего в данной области.

К функциям государственных органов по несостоятельности в зарубежных странах относятся:

1. Разработка законодательства по несостоятельности и выступление в этой сфере с законодательной инициативой.
2. Сбор, анализ и представление Правительству статистической информации о делах по несостоятельности.
3. Сбор и анализ результатов осуществления и последствий реализаций процедур банкротства.
4. Выработка рекомендаций Правительству относительно государственной политики в сфере несостоятельности.
5. Разработка нормативных правовых актов (инструкций, положений, правил) осуществления процедур банкротства, регламентирующих деятельность представителей Государственного органа по несостоятельности и арбитражных управляющих.
6. Профилактика, предупреждение, выявление и предусмотренное законом реагирование на криминальные нарушения закона арбитражными управляющими.
7. Обеспечение соответствия процедур банкротства действующему законодательству и подзаконным нормативным правовым актам.
8. Организация системы подготовки, оценки профессионального уровня и лицензирования специалистов по несостоятельности.
9. Разработка и утверждение правил определения вознаграждения арбитражных управляющих.
10. Обеспечение функционирования эффективной системы страхования профессиональной ответственности арбитражных управляющих.
11. Взаимодействие с системами и организациями саморегулирования арбитражных управляющих.

12. Организация контроля отдельных аспектов деятельности арбитражных управляющих:

- соблюдение профессионально-этического кодекса;
- наличие страхования профессиональной ответственности;
- отчетность по выявленным активам;
- соответствующее и своевременное инвестирование денежных поступлений;
- соответствующее распределение средств от реализации активов;
- правильное признание исков;
- сохранение или аннулирование бухгалтерской отчетности;
- получение вознаграждения в строгом соответствии с утвержденной шкалой и правилами его назначения и одобрения.

13. Консультирование судей, юристов и специалистов по несостоятельности.

14. Осуществление функций конкурсного управляющего в случае ликвидации организации без активов (отсутствующих должников).

15. Обеспечение выплат задолженностей по зарплате и выходным пособиям сотрудникам несостоятельных организаций в случае нехватки конкурсной массы.

16. Контроль и обеспечение адекватности информации о предприятиях-должниках, представляемой судам.

17. Контроль качества управления несостоятельными организациями, выявление случаев недобросовестного или некомпетентного управления, принятие мер по дисквалификации недобросовестных руководителей.

18. Защита интересов общества путем выявления серьезных нарушений в управлении организациями (например, подлога с инвестиционными средствами, манипуляций с акциями на бирже, незаконном отчуждении активов, ведении аморального или бесчестного бизнеса) и вмешательство в дела таких предприятий вплоть до возбуждения в судах дел об их банкротстве.

19. Защита интересов больших групп мелких кредиторов (вкладчиков, акционеров) при осуществлении процедур несостоятельности.

20. Защита интересов наемного персонала организаций-должников при осуществлении процедур несостоятельности.

Как правило, компетенция и функции государственных органов по несостоятельности определяются законом. Вместе с тем, органы государства по несостоятельности многих стран имеют свои специфические особенности.

4.2. Деятельность государственных органов по несостоятельности в странах 3.Европы, С. Америки и Австралии

В **Австралии** государственным органом по несостоятельности является государственная **Комиссия по корпоративным делам**, которая имеет полномочия:

- анализировать финансовое состояние организаций, подвергаемых процедурам несостоятельности;
- обеспечивать адекватность информации о должнике;
- делать заключения о мере ответственности руководителей должника за доведение организации до банкротства;
- дисквалифицировать виновных руководителей самостоятельно, либо ходатайствовать о такой дисквалификации в судебном порядке.

В **Великобритании** роль государственного органа по несостоятельности выполняет **Служба несостоятельности**, входящая в систему Министерства торговли и промышленности и насчитывающая 1800 постоянных сотрудников.

Функции Службы несостоятельности таковы:

- лицензирование практиков по несостоятельности (аналог российских арбитражных управляющих; термин «практик по несостоятельности» вошел в широкий обиход в англоязычных странах и в мировом сообществе специалистов по антикризисному управлению)¹;

¹ В Соединенном Королевстве правами Уполномоченных органов по несостоятельности наделены государством 7 саморегулируемых ор-

- обеспечение соответствия деятельности практиков по несостоятельности профессионально-этическому кодексу и законодательству о несостоятельности;
- наделение профессиональных ассоциаций практиков по несостоятельности правами уполномоченных органов (термин английского закона о несостоятельности, относящийся только к саморегулируемым организациям практиков по несостоятельности и не имеющий ничего общего с российским «уполномоченным органом») с выдачей этим ассоциациям статусных полномочий по подготовке, лицензированию, контролю деятельности, рассмотрению жалоб и применению дисциплинарных мер к лицензированным практикам по несостоятельности;
- получение статистических данных от судов и от назначенных на дела о банкротстве практиков по несостоятельности с целью составления базы данных не только по количеству и отраслевой принадлежности банкротств, но также по результатам решений дел о банкротстве с тем, чтобы решения, которые будут приниматься в будущих процедурах несостоятельности, были лучше обоснованы и подкреплены соответствующей информацией;
- осуществление функций конкурсного управляющего в случае банкротства отсутствующего должника;
- выявление причин убыточности и банкротства должников из числа крупных предприятий;
- выявление фактов и причин неподачи руководством должника заявления в суд о возбуждении дела о банкротстве в случае очевидной неплатежеспособности должника;

ганизаций: 1. Ассоциация сертифицированных финансовых экспертов Англии и Уэльса; 2. Такая же Ассоциация Шотландии; 3. Такая же Ассоциация Северной Ирландии; 4. Ассоциация юристов Англии и Уэльса; 5. Такая же Ассоциация Шотландии; 6. Такая же Ассоциация Северной Ирландии; 7. Ассоциация специалистов по антикризисному управлению Соединенного Королевства. Лицензированные практики по несостоятельности составляют небольшую часть членов этих СРО (кроме последней).

- проверка документации любой организации в случае поступления жалоб от клиентов, партнеров или общественности;
- предписание неблагополучным организациям пройти аудиторскую проверку за счет компании и назначение на аудит аккредитованных при Службе аудиторов;
- осуществление мер по возбуждению в суде дела о банкротстве любой организации в случае, если Служба пришла к выводу, что это соответствует интересам общества; на такие случаи приходится примерно 1% всех банкротств в Великобритании (несколько сотен в год);
- после завершения каждого дела о банкротстве затребование и получение от практика по несостоятельности отчета о деятельности прежних руководителей предприятия-должника; в случае выявления злоупотреблений и злостной некомпетентности руководителей – обращение в суд с заявлением о дисквалификации такого руководителя на срок до 15 лет.¹

Совершенно уникальным является государственный орган по несостоятельности Канады. Эта уникальность состоит в очень больших масштабах полномочий этого органа. Государственным органом **Канады** по несостоятельности является не учреждение, а должностное лицо, – **Суперинтендант по Банкротству**.

У Суперинтенданта имеется аппарат сотрудников, называемый **Службой Суперинтенданта по Банкротству (ССБ)** и помогающий Суперинтенданту осуществлять предписанные ему Законом функции. Однако полномочиями органа государства обладает именно Суперинтендант, а не Служба (в этом отношении статус Суперинтенданта напоминает статус Посла, который лично и только один является представителем Главы своего Государства в стране пребывания, а весь штат Посольства, – это только аппарат, помогающий послу осуществлять свои статусные функции и полномочия).

В 1923 г. для судебного надзора над процедурами реализации имущества несостоятельных должников, для представления

¹ *About The Insolvency Service.* –<http://www.insolvency.gov.uk/aboutus/aboutusmenu.htm>

суду доклада о законности осуществления этой процедуры в каждом отдельном случае и для подготовки судебного решения об объявлении несостоятельного должника банкротом в Канаде были образованы должности **Официальных Ресиверов**, которых назначало Федеральное правительство Канады и которые одновременно являлись должностными лицами суда. С течением времени в простейших, неконфликтных случаях банкротств физических лиц Официальным Ресиверам было предоставлено право оформлять банкротства от имени суда.

В 1932 г. для обеспечения единообразного на всей территории страны и точного исполнения Закона о банкротстве и несостоятельности была образована в единственном числе должность Суперинтенданта по банкротству, назначаемого Федеральным правительством Канады и располагающего вспомогательным аппаратом – Службой Суперинтенданта по банкротству. В конце 1960-х годов функции и полномочия Суперинтенданта по банкротству были значительно расширены с целью предотвращения нарушений Закона о банкротстве (которые тогда были весьма распространены). Тогда же – в 1967 г. – все Официальные Ресиверы были введены в штат Службы Суперинтенданта по банкротству, так что в настоящее время в Канаде, как уже отмечалось, существует только один Государственный орган по банкротству – ССБ, осуществляющий как предписанные ему Законом контрольные, нормативные и прочие функции и полномочия по обеспечению соответствия всей канадской системы банкротства и несостоятельности Закону, так и функции и полномочия Официальных Ресиверов, главными из которых являются внесудебное оформление подавляющего большинства банкротств в стране и контроль деятельности трасти (арбитражных управляющих).

Задачи и права Суперинтенданта по банкротству, определенные Канадским Законом о банкротстве и несостоятельности, таковы:

- управление и контроль ведения всех дел, на которые распространяется действие Закона о банкротстве и несостоятельности, в том числе контроль деятельности трасти;
- выдача лицензий трасти;

- определение содержания программ подготовки и переподготовки трасти и организация экзаменов на предмет проверки их знаний перед выдачей лицензии;
- рассмотрение жалоб на действия Официальных ресиверов, трасти и иных лиц, которые осуществляют административные функции в делах и в процедурах банкротства, и принятие мер по этим жалобам (в отношении трасти – вплоть до лишения лицензии: это делает именно Суперинтендант лично, а не суд по ходатайству Суперинтенданта);
- углубленное изучение дел в рамках процедур Закона о банкротстве и несостоятельности в случае необходимости;
- изучение, обобщение и архивирование всех жалоб в рамках процедур Закона;
- проверку счетов доходов и расходов и заключительного отчета трасти по каждому делу о несостоятельности;
- вмешательство во все судебные дела и процедуры в рамках Закона о банкротстве и несостоятельности так, как если бы Суперинтендант был стороной таковых (такого права нет больше ни у одного Государственного органа по несостоятельности в мире);
- разработку и направление нормативных документов в виде правил действий и инструкций, обязательных для исполнения Официальными Ресиверами, трасти и иными лицами, которые осуществляют административные функции в делах и в процедурах банкротства.

Штат ССБ – 250 человек (вместе с региональными подразделениями), в том числе 70 человек – в центральном аппарате.

При Суперинтенданте также создан **Консультативный Совет**, членами которого являются представители промышленности, банков, университетов. Консультативный Совет призван вырабатывать рекомендации относительно стратегических направлений и планов деятельности ССБ.

По специальному соглашению между Суперинтендантом по банкротству и Канадской ассоциацией практиков по банкротству в 1984 г. был образован **Объединенный Комитет по Банкротству (ОКБ)** с целью оказания консультативной помощи Суперинтенданту. Секретариат Объединенного Комитета

по Банкротству разрабатывает значительное число проектов нормативных документов Суперинтенданта (Правил, Инструкций), обязательных для исполнения трасти, Официальными Ресиверами, инспекторами и другими участниками процедур несостоятельности. В ОКБ есть подкомитеты: по лицензированию, по подготовке и переподготовке трасти и по приему экзаменов у кандидатов в трасти; по рассмотрению жалоб на трасти и по выработке решений о дисциплинарных мерах в отношении трасти.

Все решения ОКБ носят рекомендательный характер, но практически все действия Суперинтенданта по направлениям деятельности ОКБ (например, утверждение программы подготовки трасти или принятие решения о лицензировании конкретного трасти) осуществляются в соответствии с рекомендациями ОКБ.

До 1998 г. Служба Суперинтенданта по Банкротству как государственный орган исполнительной власти финансировалась из Федерального бюджета Канады, и размер бюджета ССБ каждый финансовый год определялся Правительством. Вместе с тем, в определенной мере источником финансирования ССБ являлась деятельность самого этого учреждения:

1. Согласно Закону о банкротстве и несостоятельности, с каждой суммы, вырученной трасти за проданное имущество банкрота, взимается определенная доля на финансирование деятельности ССБ. Эта доля составляет 5% с первой тысячи канадских долларов выручки и 1,5% с суммы, превышающей тысячу канадских долларов.

2. Каждый раз, когда кто-либо (должник, кредитор) обращается к Официальному Ресиверу с заявлением о возбуждении той или иной процедуры несостоятельности, заявитель платит регистрационный взнос в размере от 50 до 150 канадских долл. Эти взносы также предназначены на финансирование деятельности ССБ.

3. Любое лицо может обратиться в ССБ за справкой о любом другом лице (юридическим или физическом), не подвергалось ли оно в прошлом процедуре банкротства. Сведения эти конфиденциальными не являются, и за выдачу каждой такой справки в пользу ССБ взимается 8 долл.

4. Каждый претендент на получение лицензии трасти платит в пользу ССБ 300 долл. Лицензии подлежат ежегодному продлению, что также стоит 400 долл.

В 2000 г. ССБ заработала таким образом 16,5 млн. канн. долл., однако средства эти пошли не непосредственно ССБ, а в Федеральный бюджет Канады, откуда из них в ССБ поступило 16,3 млн. долл. (таким был определен бюджет Службы на этот год).

В соответствии с Канадским законодательством, некоторые правительственные ведомства, которые сами зарабатывают средства на свою деятельность, могут быть коммерциализированы путем придания им статуса **Специального Оперативного Учреждения (СОУ)** Правительства Канады. Такой статус не отменяет принадлежность ведомства к федеральным органам исполнительной власти и никак не сказывается на управленческих, надзорных, контрольных, нормотворческих, лицензионных и иных полномочиях и функциях этого правительственного органа.

В 1998 г. было принято решение о придания статуса СОУ и Службе Суперинтенданта по Банкротству. Для ССБ это означало, с одной стороны, большую свободу в расходовании средств (все заработанные ССБ деньги направляются теперь на ее нужды непосредственно, а не через Федеральный бюджет), а, – с другой, – большую финансовую открытость, ответственность и нацеленность на работу с клиентами, каковыми в данном случае являются участники процедур несостоятельности. Переход на статус СОУ совершался постепенно, за 3 года, и полностью соответствовать условиям финансирования Специального Оперативного Учреждения ССБ начала с 2001 г.

Помимо прочего, статус СОУ позволяет ССБ заказывать сторонним коммерческим организациям (на тендерной основе) выполнение некоторых работ, для ССБ необходимых, но не профильных (например, консультирование участников процедур несостоятельности)¹.

¹ About the Office of the Superintendent of Bankruptcy. – <http://strategis.ic.gc.ca/epic/site/bsf-osb.nsf/en/br01010e.html>

США обладают многолетним и богатым опытом государственного регулирования банкротств. С 1934 г. роль Государственного органа по банкротству США выполняла **Комиссия по биржам и ценным бумагам США (US Securities and Exchange Commission – SEC)**. С 1938 г. ее функции, зафиксированные в Кодексе о банкротстве, были таковы:

- выступать в качестве эксперта-консультанта судов по банкротству;
- быть стороной в судопроизводстве по делам о банкротстве с правом давать обязательные заключения по планам реорганизации несостоятельных предприятий;
- рекомендовать судам по банкротству кандидатуры независимых арбитражных управляющих.

В соответствии с реформированным в 1978 г. американским Кодексом о банкротстве SEC выполняет три функции:

- выступать в суде и быть заслушанной по любому вопросу дела о банкротстве, в частности, по поводу назначения арбитражного управляющего, решений комитетов кредиторов и акционеров, уровня оплаты арбитражных управляющих, использования, продажи и аренды имущества должника;
- контролировать и обеспечивать адекватность заявления организации-должника о своем финансовом состоянии и наличии активов;
- возражать против утверждения судом плана реорганизации по мотивам злоупотреблений со стороны должника.

Иногда SEC вмешивается в условия продажи действующих неплатежеспособных организаций, настаивая и добиваясь других условий продажи.

В 1983 г. в дополнение к SEC как Государственному органу по банкротству в США появились **Трасти США (Государственные Федеральные Арбитражные Управляющие)**, являющиеся государственными служащими Службы трасти Министерства Юстиции США.

В целях единообразного и независимого от местных властей применения федеральных законов вся территория США

разбита на 94 федеральных судебных округа. Округа образовывались, исходя из двух принципов:

1. максимальной независимости от местных властей (поэтому округа «нарезались» так, чтобы их границы не совпадали с границами муниципальных образований и даже штатов);
2. примерно равного числа жителей.

Поскольку законодательство о банкротстве США является федеральным (отношения несостоятельности во всех штатах США регламентируются федеральным Кодексом о банкротстве), то и системы судов по банкротству, а также государственного надзора над банкротствами приурочены к федеральным судебным округам: в каждом федеральном округе есть суд по банкротству, и в каждом федеральном округе действует свой Трасти США со штатом помощников.¹

В 1984 г. вступил в силу новый Кодекс о банкротстве США, одной из отличительных черт которого стало лишение судей по банкротству права назначать или утверждать назначение арбитражных управляющих (трасти). Эта функция была передана чиновникам. Причиной такой «дискриминации» была коррупция в среде американских судей по банкротству, проявившаяся во многих скандалах и ставшая нетерпимой для общества к началу 1980-х годов. В этом отношении американская система несостоятельности является уникальной, поскольку во всех странах арбитражных управляющих (их местных аналогов) назначают суды.

В Англии при назначении арбитражного управляющего судьи практически всегда соглашались с мнением кредиторов. В Австрии судьи вообще не обязаны учитывать чье бы то ни было мнение в этом вопросе и часто назначают управляющего вопреки мнению кредиторов. В Германии до 1999 г. было как в Австрии, а после – как в Англии.

В США арбитражного управляющего назначает Трасти США, и это – одна из его функций. Процедура назначения такова: в каждом федеральном судебном округе прикрепленный

¹ United States Bankruptcy Courts. – <http://www.uscourts.gov/bankruptcycourts.html>

к этому округу Траси США составляет и ведет местный реестр арбитражных управляющих (это – его вторая функция). Порядок включения и исключения арбитражного управляющего из реестра определяется инструкцией Министерства Юстиции США, к ведению которого относится Служба Траси США, но практически в вопросе формирования реестра Траси США ориентируются на мнение местного отделения той или иной национальной ассоциации практиков по несостоятельности.

Всего в США 5 национальных ассоциаций антикризисных управляющих. Три из них объединяют арбитражных управляющих, специализирующихся на какой то одной процедуре банкротства:

- ассоциация практиков по процедурам Главы 7 Кодекса о банкротстве (ликвидаторы);
- по процедурам Главы 11 (реорганизаторы корпораций);
- по процедурам Главы 13 (реорганизация физических лиц).

Еще в одной национальной ассоциации объединены специалисты по корпоративному (вне процедур банкротства) финансовому оздоровлению (*turnaround management*), и в пятой – специалисты по принудительным, но неформальным мировым соглашениям (*workout*).

В каждом федеральном округе Траси США ведет свой реестр антикризисных управляющих, состоящий из трех частей: управляющих по 7-й, 11-й и 13-й Главам Кодекса о банкротстве.

Выбор управляющего на конкретную процедуру банкротства осуществляет генератор случайных чисел (электронный или лототрон), – так предписывает Инструкция Минюста, – а Траси США этого федерального округа оформляет на процедуру того арбитражного управляющего, чей номер выпал в «лотерее».

Одной из важнейших функций Траси США является контроль деятельности арбитражного управляющего и контроль осуществления процедуры банкротства на предмет соответствия закону и отсутствия правонарушений: Траси США контролируют каждую процедуру банкротства и каждого арбитражного управляющего в плановом порядке, Тра-

сти США рассматривают жалобы на действия арбитражных управляющих и принимает в отношении них меры дисциплинарного воздействия вплоть до исключения из реестра.

Функции Службы Тракста США заключаются в следующем:

- ведение национальной базы данных арбитражных управляющих всех специализаций на основе мониторинга реестров отдельных округов и недопущение включения в реестр одного федерального округа арбитражного управляющего, исключенного из реестра другого округа;
- анализ жалоб и нарушений в деятельности арбитражных управляющих и учет результата анализа для совершенствования инструкций для Тракста США и для подготовки материалов по реформе законодательства США по банкротству;
- ведение и опубликование статистики банкротств в США¹.

Государственный орган по банкротству **Швеции** до 1 июля 2006 г. находился в двойном подчинении: Налоговой службы и Службы судебных приставов, – и состоял в совместном ведении Министерства финансов и Министерства юстиции. Этот орган, имевший отделения во всех провинциях страны, контролировал и регулировал осуществление процедур несостоятельности. Полномочия его были таковы:

- выработка и контроль осуществления государственной политики в области несостоятельности;
- консультирование судов, занимающихся процедурами банкротства;
- подготовка, лицензирование, консультирование арбитражных управляющих;
- осуществление функций конкурсных управляющих в случае банкротства отсутствующих должников;
- консультирование кредиторов при осуществлении процедур банкротства;
- контроль уровня вознаграждения арбитражных управляющих; доплата за услуги этих специалистов в случае недостатков ресурсов у организации-должника;

¹ About the United States Trustee Program & Bankruptcy. – http://www.usdoj.gov/ust/eo/ust_org/about_ustp.htm

- контроль соблюдения интересов обеспеченных кредиторов;
- осуществление публикаций о признании предприятий банкротами.

С 1 июля 2006 г. государственное регулирование банкротств в Швеции было передано в **Службу Исполнительного Производства (Skatteverket)** с теми же полномочиями.¹

Таким образом, краткий обзор полномочий Государственных органов по несостоятельности некоторых зарубежных стран показывает, что в этом ключевом элементе системы несостоятельности очень сильна национальная специфика. Разнообразие функций и полномочий Государственных органов по несостоятельности весьма велико. Однако ни в одной стране исполнительная власть (иногда – прокуратура) не оставляет систему несостоятельности без своего контроля, надзора и внимания.

Таким образом, концепция о невмешательстве государства в подготовку и в деятельность арбитражных управляющих, в дела и в процедуры несостоятельности в странах с развитой рыночной экономикой, представляется недостаточно обоснованной. Вместе с тем масштабы и формы этого вмешательства разнятся от страны к стране.

Надо отметить, что для многих зарубежных стран характерно тесное сотрудничество органов государства по несостоятельности с национальными (а других там, как правило, нет) саморегулируемыми организациями. В зависимости от той или иной страны это могут быть:

- национальные ассоциации юристов (BAR Association);
- национальные ассоциации сертифицированных финансовых экспертов (Association of Certified Chartered Accountants);
- ассоциации специалистов по антикризисному управлению или ассоциации практиков по несостоятельности;
- ассоциации арбитражных управляющих, специализирующихся на той или иной процедуре несостоятельности.

¹ The Swedish Enforcement Service (Skatteverk). – <http://www.skatteverket.se/international/inenglish.4.3a2a542410ab40a421c80006827.html>

Сотрудничество осуществляется в таких областях, как лицензирование (или иная форма допуска к профессии) практиков по несостоятельности, их подготовка, разработка профессиональных и этических кодексов, рассмотрение жалоб и принятие дисциплинарных мер, назначение практика по несостоятельности на процедуру банкротства.

Все формы сотрудничества государства со СРО или участия СРО в вышеуказанных областях подпадают под одну из трех категорий:

1. Государство в лице Государственного органа привлекает СРО к осуществлению некоторых из своих функций и полномочий; роль государственного органа больше – СРО меньше (пример – Канада и США).

2. Государственный орган делегирует свои функции и полномочия СРО, причем способ делегирования – двухступенчатый: закон разрешает делегирование и наделяет правом делегирования Государственный орган, Государственный орган выбирает СРО (одну или несколько) и делегирует ей/им функции и полномочия; роли Государственного органа и СРО примерно одинаковы (пример – Соединенное Королевство Великобритании и Северной Ирландии).

3. Законом предписывается СРО осуществлять определенные функции и полномочия в сфере несостоятельности; роль государственного органа меньше, СРО – больше (пример – Австрия, Германия, Нидерланды).

4.3. Государственное антикризисное управление в странах Юго-Восточной Азии

Как уже отмечалось выше, одной из главных причин формирования системы несостоятельности в зарубежных странах является финансовый кризис конца 1990-х - начала 2000-х годов. Международными институтами были выработаны основные направления этой реформы, которые можно свести к двум:

1. повышение эффективности процедур несостоятельности;
2. усиление реабилитационной (то есть антикризисной) направленности процедур несостоятельности.

Однако зарубежные государства играют значительную роль не только в процедурах банкротства. В отдельных странах роль государства велика и в корпоративном антикризисном управлении организациями. Доказательством этого является практика антикризисного управления последних лет в Юго-Восточной Азии (регион, который в наибольшей степени пострадал от финансового кризиса конца 90-х годов). Рассмотрим особенности данного типа государственного регулирования системы несостоятельности на примере некоторых стран Юго-Восточной Азии.

Финансовый кризис проявился в **Японии** в виде ухудшения финансового состояния большинства японских банков, хотя первопричиной этого положения явились кризисные явления на промышленных предприятиях. Несмотря на снижение мировой конъюнктуры и ослабление конкурентных позиций многих японских компаний на мировых рынках, банки продолжали кредитовать своих клиентов, как будто ничего не происходило. И когда промышленные компании одна за другой стали задерживать выплаты по своим обязательствам перед банками, те начали просто разоряться.

В этой ситуации Японское правительство приняло решение взять на себя всю ответственность за вывод экономики страны из кризиса путем реализации мероприятий по антикризисному управлению японскими банками и промышленными компаниями за государственный счет. Таким образом, японское государство пошло на осуществление антикризисного управления и на макро-, и на микроэкономическом уровнях.

С этой целью к 2000 г. в Японии была создана комплексная правовая база государственного антикризисного управления, включающая следующие правовые акты:

- Закон «О финансовом оздоровлении»;
- Закон «О промышленном оздоровлении»;
- Закон «О социальном оздоровлении»;
- Закон «О реформе и реорганизации компаний»;
- «Специальный закон о реорганизации финансовых институтов»;

- «Закон о признании иностранных процедур несостоятельности и содействии их осуществления»;
- «Правила проведения неформального финансового оздоровления компаний (workouts)» в соответствии с рекомендациями международной ассоциации специалистов по несостоятельности INSOL International.

Все эти правовые акты позволили правительству в 2003 г. создать **Корпорацию Промышленного Оздоровления Японии (Industrial Revitalization Corporation of Japan – IRCJ)**, которая была образована как акционерное общество, единственным акционером которой было государство.

На IRCJ были возложены следующие функции:

1. Действовать в качестве посредника при заключении мировых соглашений между неплатежеспособными компаниями и их кредиторами; побуждать последних соглашаться на планы реструктуризации задолженности должников.
2. Содействовать секьюритизации задолженности промышленных компаний и развитию вторичного кредитного рынка; инициировать создание специальных фондов оздоровления компаний.
3. Содействовать структурной перестройке и перегруппировке отраслей промышленности.
4. Поддерживать «проблемные компании», выкупая их долги у миноритарных кредиторов (банков) и разрабатывая планы реструктуризации должника вместе с его основным кредитором.
5. Привлекать специалистов по антикризисному управлению из частного сектора для разработки планов реструктуризации должников.
6. Финансировать сделки по выкупу активов должника за долги, предоставлять дополнительные кредиты должникам, инвестировать проблемные компании, образовывать трасты, а также предоставлять финансовые гарантии осуществления планов реорганизации должников.
7. В течение двух лет покупать просроченные и безнадежные кредиты у проблемных банков с тем, чтобы после оздо-

рования должников постараться продать эти кредиты через пять лет.

8. В течение трех лет организовать и профинансировать разработку и осуществление планов реорганизации проблемных промышленных предприятий с той целью, чтобы после реализации этих планов предприятия смогли восстановить свою платежеспособность и выплатить долги.

9. Обеспечить повышение рентабельности национальной экономики на 2% и производительности труда – на 6%.

Деятельность IRCJ запланирована на 5 лет, и на осуществление предписанных ей функций государство выделило 200 млрд. долларов. Надо отметить, что государство начало оказывать финансовую помощь японским компаниям и банкам еще в 1999 г. и к 2001 г. на эти цели было израсходовано 100 млрд. долл. государственных средств¹.

В Южной Корее в целях избежания процедур банкротства была образована **Корейская Компания Управления Активами (Korea Asset Management Company – KAMCO)**. Данной организации были предоставлены следующие функции

1. выкупать у банков безнадежные долги кризисных предприятий (например, только на выкуп зарубежных долгов корпорации «Дэу» KAMCO израсходовала 4,4 млрд. долл., хотя предотвратить банкротство «Дэу» так и не удалось);

2. предоставлять финансовые гарантии заключению мировых соглашений между проблемными банками и их должниками;

3. предоставлять финансовые гарантии планам реструктуризации проблемных промышленных предприятий; организовывать разработку таких планов путем оплаты услуг частных специалистов по антикризисному управлению; побуждать банки соглашаться на осуществление планов реструктуризации должников.

¹ Professor Dr. Shinjiro Takagi, Chairman of the IRCJ. "Inauguration and First stage of the IRCJ". – Forum for Asian Insolvency Reform (FAIR), Seoul, Korea, 10-11 November 2003. – <http://www.oecd.org/dataoecd/11/9/20215564.pdf>.

Деятельность КАМСО была запланирована на 5 лет, и ей было выделено 90 млрд. долл. государственных средств. К концу 2003 г. государственное антикризисное управление частными корейскими предприятиями было успешно завершено.

В августе 1998 г. Центральный Банк Малайзии образовал **Комитет Реструктуризации Корпоративной Задолженности (Corporate Debt Restructuring Committee – CDRC)**, задачи и методы действия которого были идентичны корейской КАМСО. На 5 лет работы CDRC Банк Малайзии выделил 10,4 млрд. долл.

В июне 1998 г. Банк Таиланда образовал **Консультативный Комитет Реструктуризации Корпоративной Задолженности (Corporate Debt Restructuring Advisory Committee – CDRAC)**, который действовал совершенно идентично корейской КАМСО и малазийскому CDRC. На государственное антикризисное управление таиландскими предприятиями было выделено 65,5 млрд. долл.¹

Деятельность государства в странах Юго-Восточной Азии в течение последних пяти лет являлась ни чем иным, как непосредственным государственным антикризисным управлением на корпоративном уровне.

Тест

1. Государственный орган по банкротству отсутствует:

- а) в Англии;
- б) США;
- в) Франции;
- г) Германии;
- д) Канаде.

¹ Mako, William P., Senior Analyst, Private Sector Development Department, The World Bank. «Facilitating Out-of-Court Workouts in a Crisis: Lessons From East Asia, 1998-2001». – Forum for Asian Insolvency Reform (FAIR), Seoul, Korea, 10-11 November 2003. – <http://www.oecd.org/dataoecd/11/5/20216507.pdf>.

2. *Самыми большими полномочиями обладает государственный орган по банкротству:*
 - а) Англии;
 - б) США;
 - в) Франции;
 - г) Германии;
 - д) Канады.
3. *В ходе государственного антикризисного управления в странах Юго-Восточной Азии применялись:*
 - а) процедуры банкротства должников государственными органами;
 - б) антикризисный консалтинг;
 - в) антикризисное управление под контролем кредиторов.
4. *В Австралии государственным органом по несостоятельности является комитет по ценным бумагам:*
 - а) да;
 - б) нет.
5. *В Великобритании роль государственного органа по несостоятельности выполняет:*
 - а) Служба несостоятельности, входящая в систему Министерства торговли и промышленности;
 - б) Комиссия по корпоративным делам;
 - в) иное.
6. *В Великобритании государство проводит лицензирование арбитражных управляющих:*
 - а) да;
 - б) нет.
7. *В Канаде функции государства в сфере несостоятельности выполняет:*
 - а) Комитет по банкротству;
 - б) должностное лицо;
 - в) Министерство финансов.
8. *В США арбитражные управляющие назначаются:*
 - а) судом;
 - б) государственными чиновниками;
 - в) комитетом кредиторов.

9. *В Японии государственное антикризисное регулирование осуществляется только на уровне компаний:*
 - а) да;
 - б) нет.
10. *Деятельность государства в странах Юго-Восточной Азии в течение последних лет является непосредственным государственным антикризисным управлением на корпоративном уровне.*
 - а) да;
 - б) нет.

Перечень рекомендуемых источников

1. Антикризисное управление: Учебник //Под ред. проф. Э.М. Короткова. – М. : ИНФРА-М, 2007 – Глава 27-30.
2. About The Insolvency Service. – <http://www.insolvency.gov.uk/aboutus/aboutusmenu.htm>.
3. About the Office of the Superintendent of Bankruptcy. – <http://strategis.ic.gc.ca/epic/site/bsf-osb.nsf/en/br01010e.html>.
4. About the United States Trustee Program & Bankruptcy. – http://www.usdoj.gov/ust/eo/ust_org/about_ustp.htm.
5. Mako, William P., Senior Analyst, Private Sector Development Department, The World Bank. «Facilitating Out-of-Court Workouts in a Crisis: Lessons From East Asia, 1998-2001». – Forum for Asian Insolvency Reform (FAIR), Seoul, Korea, 10-11 November 2003. – <http://www.oecd.org/dataoecd/11/5/20216507.pdf>.
6. The Swedish Enforcement Service (Skatteverk). – <http://www.skatteverket.se/international/inenglish.4.3a2a542410ab40a421c80006827.html>
7. United States Bankruptcy Courts. – <http://www.uscourts.gov/bankruptcycourts.html>.

Глава 5.

Практика реализации процедур банкротства в некоторых зарубежных странах

Функционирование института банкротства в США. Система Англии и Уэльса по реализации внесудебных и судебных процедур банкротства. Система несостоятельности Нидерландов. Особенности реализации процедур банкротства в Германии. Система несостоятельности Канады. Французское законодательство о банкротстве и практика его применения.

Изучив данную тему, студент должен:

- **Знать:**
 - механизм реализации процедур банкротства в отдельных зарубежных странах.
- **Уметь:** оценивать социально-экономические последствия процедур банкротства в отдельных зарубежных странах.
- **Владеть:** методикой проведения процедур банкротства за рубежом.
- **Акцентировать внимание на следующих понятиях:** потребительское банкротство; коммерческое банкротство; упрощенное банкротство; обычное банкротство; потребительское финансовое оздоровление; коммерческое финансовое оздоровление; трасти; регистратор; инспектор; администратор; вспомогательное законодательство; корпоративное мировое соглашение; добровольная и принудительная ликвидация; добровольная и принудительная реорганизация.

5.1 Особенности института банкротства США

В Соединенных Штатах Америки термин «банкротство» используется для описания всех видов несостоятельности, включая компромиссное (мировое) соглашение и процедуры по оздоровлению должника.

Процедуры банкротства США, а также права и обязанности компании в отношении ее активов регулируются федеральными законами.

Особенностью системы несостоятельности США является наличие специализированных судов по вопросам банкротства, которые составляют часть федеральной судебной системы.

Банкротство в Соединенных Штатах – обыденное явление. В среднем в год здесь происходит 1,3 млн. банкротств. Приблизительно 1,25 млн. случаев – это то, что в Америке называют «потребительским банкротством», когда физические лица разоряются из-за высокого уровня личных долгов, а не из-за проблем самого предприятия. С учетом этой статистики более четверти американцев могут в определенный период своей жизни оказаться банкротами. Американские адвокаты по делам о банкротстве всю вину за это обычно возлагают на банки и компании, работающие с кредитными карточками, обвиняя их в том, что они слишком быстро выдают кредиты людям, которые не в состоянии эти кредиты погасить.

Следующей отличительной особенностью законодательства о банкротстве Америки является наличие возможности у предприятия обратиться в суд за защитой от кредиторов в соответствии с Главой 11 Кодекса о банкротстве. Как только такое заявление поступает в суд, кредиторы автоматически лишаются права предпринимать какие-либо действия против организации или ее имущества, и все уже начавшиеся действия также автоматически останавливаются. На имущество организации не может быть наложен арест. Такую ситуацию американцы называют «автоматической остановкой».

Эта процедура очень важна, так как она не дает возможности одним кредиторам получить преимущества перед другими, и позволяет директорам продолжить работу предприятия без давления со стороны кредиторов и вести поиск путей по решению финансовых проблем. Автоматическая остановка вступает в силу с момента подачи заявления в суд. Кредиторы, которые нарушают условия автоматической остановки, признаются виновными в нарушении постановлений суда, даже если они не знали о том, что обращение было подано.

Представители американских судов считают, что действие решений американского суда распространяется за пределы границ США. Если кто-то является кредитором американской компании, которая начала процедуры финансового оздоровления в связи с банкротством, американский судья по банкротству будет считать, что это лицо подпадает под действие автоматической остановки и не имеет право предпринимать какие-либо действия против имущества компании в любой стране мира. Возможно, этот человек или фирма посчитает, что, в конце концов, американские суды не могут помешать осуществлению коммерческих операций в других странах. Этот человек будет абсолютно прав, но если он все-таки решит проигнорировать решение американского суда по банкротству, ему следует убедиться, что в дальнейшем у него никогда не возникнет необходимости посещать Соединенные Штаты, осуществлять сделки в Соединенных Штатах или где бы то ни было в мире, где на его имущество или на активы может быть наложен арест.

Заявление в суд по банкротству о проведении процедуры оздоровления (реорганизации) несостоятельного предприятия в соответствии с Главой 11 подается директорами должника. Если кредиторы неплатежеспособного должника обращаются с заявлением в суд о возбуждении дела о банкротстве и ликвидации должника в соответствии с Главой 7, то руководство должника может тут же обратиться в суд с заявлением о назначении процедуры реорганизации в соответствии с Главой 11.

Многие руководители предпочитают подавать заявления в соответствии с условиями Главы 11, а не 7. Причина проста: гораздо престижнее заявить, что ты пытаешься реорганизовать предприятие, чем признать, что оно абсолютно несостоятельно. Судьи и адвокаты, работающие по данному банкротству, часто быстро приходят к выводу, что шансов на оздоровление предприятия нет, и начинают процедуры ликвидации в соответствии с Главой 7.

Если по данному предприятию подано обращение в суд по банкротству в соответствии с Главой 11, это вовсе не означа-

ет начала реализации плана по оздоровлению предприятия. Это свидетельствует о том, что предприятию разрешили подать заявление в соответствии с Главой 11; перед предприятием все еще стоит задача убедить судью, что оздоровление возможно, и представить план оздоровления своим кредиторам.

Подача заявления в соответствии с Главой 11 не означает, что руководители предприятия теряют над ним контроль. В абсолютном большинстве случаев лица, которые управляли предприятием до наступления банкротства, продолжают его контролировать на протяжении всей процедуры реорганизации. Американцы используют выражение «должник во владении» для описания предприятия, которое продолжает контролировать свои дела в соответствии с условиями банкротства по Главе 11.

Многие банки в США часто предпочитают предоставить кредит предприятию, подавшему заявление о реорганизации в соответствии с Главой 11. Это происходит потому, что все новые кредиты имеют абсолютный приоритет по отношению ко всем долгам предприятия до наступления банкротства. Выдавая кредит компании, проходящей процедуру реорганизации по Главе 11, банк получает гораздо больший шанс, что кредит будет полностью погашен, чем, если бы он предоставил кредит нормально функционирующей компании.

Кодекс о банкротстве США в части подхода к оздоровлению предприятия необычен тем, что план оздоровления может быть, выдвинут либо самим должником, либо любым из кредиторов. Однако в течение первых 120 дней банкротства только должник имеет право представлять план оздоровления. Таким образом, у директоров должника приблизительно 4 месяца на то, чтобы подготовить план. Такой план может быть представлен и после истечения 120 дней. Однако в этом случае кредиторы получают право выдвигать свои собственные планы.

Закон, который регулирует содержание плана оздоровления, очень гибок. План может включать все положения, устраивающие кредиторов:

- кредиторы могут получить акции предприятия на всю сумму или часть суммы задолженности перед ними;

- предприятие может попытаться продать определенную часть активов для того, чтобы произвести частичное погашение долгов;
- кредиторы могут согласиться на погашение частями, либо на частичное погашение в счет полного погашения;
- кредиторы могут обменять свои претензии на долговые обязательства с выплатой процента в будущем.
- кредиторы могли бы согласиться снять требования с активов для того, чтобы позволить предприятию получить дополнительное финансирование.

Специалисты по несостоятельности из Западной Европы считают, что Глава 11 была специально разработана таким образом, чтобы сделать план реорганизации сложным и дорогим. Кроме того, западноевропейцы находят странным способ согласования плана в соответствии с Главой 11. План реорганизации считается принятым, если за него проголосуют и акционеры/участники должника, и кредиторы.

Акционеры и кредиторы должны быть разделены на различные группы. Каждая группа должна объединять акционеров и кредиторов, чьи претензии или интересы в предприятии оказываются схожими. Если имеются различные классы акций, каждый из них будет выделен в отдельную группу в соответствии с планом. Кредиторы, чьи претензии полностью обеспечены, должны быть объединены в один класс. Кредиторы, чьи претензии частично обеспечены, могут составить другую группу. Кредиторы с претензиями по поводу нанесения личного ущерба войдут в следующую группу, и так далее. В отдельную группу могут быть отнесены кредиторы с суммой задолженности менее определенного уровня, причем этот уровень определяется в каждый конкретный момент по принципу удобства.

Каждая группа акционеров и кредиторов будет бороться за свои собственные права, и пытаться получить самые выгодные условия для себя в ходе согласования плана по Главе 11. Это означает, что каждая группа, прежде всего, думает о собственной выгоде, а не о спасении организации. Глава 11 привлекает во внимание сложные моменты отношений между различными группами.

Каждая группа имеет право выбрать свой собственный комитет. В свою очередь каждый комитет имеет право назначить собственных адвокатов и бухгалтеров. Все расходы покрываются за счет имущества должника. Это означает, что процедуры Главы 11 могут быть связаны с оплатой значительных расходов, которые никак не связаны с основным вопросом – оздоровлением предприятия.

Такая ситуация привела к делению американских юристов по вопросам банкротства на «адвокатов должников» (действуют только от имени несостоятельных предприятий и их директоров и никогда от имени кредиторов) и «адвокатов кредиторов» (действуют только от имени кредиторов и никогда – от имени должников).

Вместе с тем, в Главе 11 есть аспекты, которые содействуют ее применению.

План оздоровления будет принят любой группой кредиторов, если за решение проголосуют кредиторы, на которых приходится, по крайней мере, две трети суммы задолженности. Он будет принят любой группой акционеров, если за него проголосовали акционеры, на которых приходится не менее две трети стоимости акций или которые составляют 50% от количества акционеров. Каждая группа должна принять план для его утверждения. Однако при этом надо учесть следующие обстоятельства:

- любая группа, желающая сохранить полностью свои требования к должнику, вынуждена принять план без голосования;
- отклонение плана каждой конкретной группой будет проигнорировано, если сумма средств, которую данная группа должна получить в соответствии с планом, составляет сумму не менее той, которая может быть получена при ликвидации в соответствии с Главой 7.

Таким образом, если кредиторы, не имеющие обеспечения, отклоняют план, так как в соответствии с планом им ничего не заплатят, их мнение будет проигнорировано, если при ликвидации они также ничего не получают.

Глава 11 рассматривает возникающие противоречия и сложности в отношениях различных групп. Частично это объ-

ясняется тем, что в руководстве предприятия остаются прежние люди, а не назначается независимый специалист, который бы управлял процессом оздоровления. Возможно, американцы возразят, что директора больше других заинтересованы в успешном проведении работы по оздоровлению предприятия, а также, что они являются единственными специалистами, которые действительно знают предприятие.

Доверительное лицо может быть назначено в соответствии с Главой 11 для управления предприятием вместо директоров, но это не является общепринятой практикой. В судах более принято назначать «контролера» для наблюдения за действиями руководства¹.

5.2. Система несостоятельности Канады

Конституция Канады от 1867 г. отнесла к исключительному ведению Федерального Парламента Канады принятие законодательных актов, устанавливающих единообразные правила и процедуры банкротства и несостоятельности на всей территории страны. Первый канадский Закон о банкротстве был принят в 1869 г., т.е. через два года после образования страны. Ныне действующий Закон о банкротстве является вариацией второго Закона, принятого в 1919 г., который дополнялся и изменялся в 1949, 1992 и 1997 гг. В настоящее время этот документ называется «**Законом о банкротстве и несостоятельности**» (далее – Закон).

Закон о банкротстве и несостоятельности Канады ориентирован на достижение следующих целей:

1. позволить честному, но неудачливому должнику при определенных разумных обстоятельствах получить освобождение от своих обязательств;
2. создать условия для восстановления кредитоспособности должника и возобновления его деловой активности;

¹ US CODE, TITLE 11, Bankruptcy, Chapter 11, Reorganization. – http://uscode.house.gov/download/pls/Title_11.txt.

3. обеспечить упорядоченное и справедливое распределение собственности банкрота среди кредиторов путем исключения возможности незаконных преференций, сговоров и других мошеннических действий со стороны должника и некоторых кредиторов;

4. обеспечить получение кредиторами возмещения своих требований в равных долях со стороны лица, распоряжающегося имуществом банкрота;

5. обеспечить возможность исследования дел банкрота на предмет выявления причин и обстоятельств наступления его несостоятельности.

Закон различает понятия «несостоятельность» и «банкротство»:

Несостоятельным признается лицо, которое не является банкротом и обладая обязательствами в сумме не меньше тысячи канадских долларов:

а) не может выполнять свои обязательства по мере их наступления при любых обстоятельствах;

б) прекратило своевременную выплату по своим обязательствам;

в) не имеет суммарных активов, реализация которых позволит своевременно и полно покрыть все его обязательства.

Банкротом признается лицо, которое:

а) в должном порядке подало заявление о признании его банкротом;

б) в отношении которого обеспеченным кредитором было дано распоряжение ("receiving order") об изъятии имущества, являющегося залогом кредита¹;

в) имеет правовой статус такого лица.

Закон Канады предусматривает несколько процедур несостоятельности (см. рис. 5.1.).

¹ Ресивер – лицо, назначаемое обеспеченным кредитором для изъятия и распоряжения (в частных случаях – управления или реализации) заложенным имуществом; ресивершип – процедура осуществления ресивером своих функций по изъятию и распоряжению заложенным имуществом.



Рис. 5.1. Процедуры несостоятельности в Канаде

При **потребительском банкротстве** источником возникновения обязательств является потребительский кредит. В этом случае банкротом может быть физическое лицо или группа физических лиц (семья). Как следует из рис. 5.1, потребительское банкротство бывает двух видов:

1. упрощенное банкротство (summary bankruptcy) – суммарная потребительская задолженность банкрота не превышает 75 тысяч канадских долларов и лицо становится банкротом в первый раз;

2. обычное банкротство (ordinary bankruptcy) – суммарная потребительская задолженность банкрота превышает 75 тысяч канадских долларов или имеет место повторное (третье и т.д.) банкротство.

При **коммерческом банкротстве** источником возникновения обязательств является коммерческая деятельность должника. В этом случае банкротом может быть как физическое лицо

(единоличный предприниматель), так и юридическое лицо (корпорация). Выделяют два вида коммерческого банкротства:

1. Упрощенное банкротство (summary bankruptcy), когда суммарная задолженность банкрота не превышает 75 тысяч канадских долларов.

2. Обычное банкротство (ordinary bankruptcy) – суммарная задолженность банкрота превышает 75 тысяч канадских долларов.

Финансовое оздоровление должника как процедура несостоятельности (в дословном переводе с английского – предложение (“proposal”)), имеющее черты российского «мирового соглашения» и, одновременно, «внешнего управления». Различают два вида финансового оздоровления:

1. потребительское финансовое оздоровление, состоящее в достижении соглашения с кредиторами об изменении условий выплат долгов (продление сроков, частичная выплата, реструктуризация долгов и пр.) в совокупности с модифицированным «потребительским» поведением должника, осуществляющимся под руководством и наблюдением администратора финансового оздоровления; должником может быть физическое лицо или группа физических лиц (семья);

2. коммерческое финансовое оздоровление, предусматривающее как изменение условий выплат долгов (продление сроков, частичная выплата, реструктуризация долгов и пр.), так и различные меры по реорганизации и реструктуризации должника. В этом случае должником может быть как физическое лицо (единоличный предприниматель), так и юридическое лицо.

В обоих случаях осуществление финансового оздоровления может занять любое, сколь угодно долгое (но заранее согласованное с кредиторами) время.

В случае подачи заявления о банкротстве самим должником и при отсутствии противопоказаний (например, возражений со стороны кредиторов или Государственного органа по банкротству), признание должника банкротом осуществляется во внесудебном порядке лицом, на то уполномоченным, како-

вым является Официальный Ресивер. Именно в таком порядке осуществляется более 80% всех банкротств в Канаде.

Заложенное имущество несостоятельного должника не входит в общую конкурсную массу. При этом обеспеченные кредиторы несостоятельного должника в любой момент могут изъять это имущество и назначить своего ресивера для его реализации. Процедуры реализации заложенного имущества с целью удовлетворения требований обеспеченных кредиторов (как правило, таковыми являются банки) и реализации незаложенного имущества для компенсации требований необеспеченных кредиторов могут проходить параллельно. В отдельных случаях реализацией обоих типов имущества занимается одно и то же лицо.



Рис. 5.2. Основные участники процедур несостоятельности в Канаде

Суперинтендант по банкротству назначается Правительством страны и осуществляет управление и контроль ведения всех дел, на которые распространяется действие Закона, в том числе контроль деятельности трасти.

Официальный Ресивер является должностным лицом суда и – одновременно – Службы Суперинтенданта по банкротству. Официальный Ресивер является представителем Суперинтенданта, которому последним делегированы права по управлению и контролю всех дел, на которые распространяется действие Закона о банкротстве.

На Официального Ресивера возложены следующие функции:

- получение заявления на банкротство, финансовое оздоровление должника или на изъятие имущества, являющегося залогом обеспеченного кредита (ресивершип) для окончательного оформления;
- исследование банкротства;
- председательство на первом собрании кредиторов;
- контроль за управлением всем имуществом в рамках процедур Закона;
- регистрация и изучение жалоб;
- инициатива на выдачу ордера на проведение расследования Королевской Канадской Конной Полицией в случаях, когда имеются признаки криминального нарушения закона.

Трасти – лицо, лицензированное Суперинтендантом по банкротству для исполнения обязанностей практика по несостоятельности. Таким образом, трасти – доверительный собственник имущества банкрота; фактически – аналог российского арбитражного управляющего. Для получения лицензии трасти должен соответствовать следующим требованиям:

- иметь университетское образование;
- являться сертифицированным финансовым экспертом (“chartered accountant”);
- пройти трехлетний курс обучения трасти, организованный Канадской Ассоциацией Практиков по Несостоятельности (КАПН);

- посетить недельный семинар для кандидатов в трасти, организуемый Службы Суперинтенданта,
- сдать двухдневный (по 6 часов каждый) национальный письменный экзамен трасти;
- успешно пройти устное собеседование с экзаменационной комиссией;
- удовлетворить требованиям Суперинтенданта в отношении своей финансовой стабильности и профессиональных качеств.

В Канаде функции трасти могут исполнять как физические, так и юридические лица; однако во главе последних должны стоять физические лица, индивидуально лицензированные как трасти. Трасти является центральной фигурой при осуществлении Закона о банкротстве и несостоятельности и обладает установленным Законом правом обращаться в суд. При этом трасти не обязан принимать назначение на исполнение обязанностей трасти в конкретном деле. Вместе с тем, приняв такое назначение, он уже не может по собственному желанию отказаться от исполнения своих обязанностей.

Трасти принимает в свое распоряжение все дела, документы и бухгалтерские книги несостоятельного должника, все активы банкрота, обеспечивает их сохранность, организует продажу активов, распределяет средства от продажи в установленном Законом порядке, добивается освобождения банкрота от его обязательств, а также освобождения себя от обязательств, возникших при осуществлении функций трасти. Трасти обязан докладывать обо всех нарушениях Закона о банкротстве в суд.

В делах о банкротстве он обязан представлять интересы кредиторов, не отдавая предпочтения ни одному из них; в делах о финансовом оздоровлении должника действует в соответствии с Законом и нормативными документами Суперинтенданта по банкротству и не отдает предпочтения интересам должника или кредиторов.

Трасти имеет право (и обязанность) осуществлять действия по выявлению собственности должника где угодно, в том числе и в зарубежных странах.

Регистратор – должностное лицо суда, низшее по статусу по сравнению с судьями, но принимающее от имени суда практически все решения по делам о банкротстве.

Законом о банкротстве и несостоятельности не предусмотрено особого суда, но предоставлена юрисдикция над делами о несостоятельности существующему суду. При этом Верховный Судья имеет право назначать отдельных судей для исключительного ведения дел о несостоятельности.

Регистратор суда имеет право и полномочия:

- заслушивать заявления по делам о несостоятельности и в случае отсутствия возражений, издавать распоряжения об изъятии заложенного имущества;
- заслушивать показания банкротов и иных лиц; давать распоряжения об освобождении от обязательств банкротов и трасти;
- утверждать предложения о финансовом оздоровлении должника в случае отсутствия возражений;
- издавать распоряжения о назначении временного ресивера (функции которого – обеспечить сохранность имущества должника) в срочных и чрезвычайных обстоятельствах.

Однако права и полномочия регистратора, указанные выше, могут в любой момент быть исполнены судьей.

Кредиторы могут подать заявление о признании должника банкротом, если сумма требования превышает 1000 канадских долларов и должник оказался несостоятельным. Они могут присутствовать на собраниях кредиторов и заменять на собрании трасти. Кредиторы имеют право действовать как инспекторы по отношению к имуществу должника. Кредиторы получают причитающуюся им долю от реализации имущества.

Обеспеченные кредиторы могут реализовать заложенное имущество или присоединить свои требования к требованиям необеспеченных кредиторов и в таком случае участвовать во всех процедурах наравне с последними.

Инспекторы:

- обладают контрольными и управленческими полномочиями, установленными Законом о банкротстве;

- назначаются кредиторами из своего числа или из числа практикующих специалистов и являются представителями кредиторов;
- контролируют действия трасти на предмет соответствия этих действий действующему Закону;
- проверяют банковский счет трасти, открытый им для ведения конкретного дела;
- изучают доходы и расходы трасти по каждому делу;
- утверждают окончательный отчет трасти о поступлениях и расходах по каждому делу.

Банкрот обязан предоставить всю свою собственность, не подпадающую под исключения согласно законодательству провинций, в распоряжение трасти; отдать все свои кредитные карточки для их последующего закрытия; передать трасти все свои бухгалтерские книги, записи и документы, относящиеся к собственности, включая документы на право собственности на все имущество, налоговые декларации и документы, страховые полисы.

Также банкроту необходимо предстать перед Официальным Ресивером для исследования: своих экономических и финансовых действий, причин банкротства, наличия и мест размещения собственности; в период времени, не превышающий 7 дней после подачи заявления о признании банкротом, подготовить и представить под присягой отчет о финансовом состоянии своих дел; оказывать содействие трасти в выявлении своей ликвидной собственности; дать сведения за последний год до банкротства или за более длительный срок по решению суда в отношении всех действий со своей собственностью (передавалась ли она, кому, по каким соображениям, как были использованы доходы от передачи собственности (на личные нужды или по иному назначению), оформлялась ли передача собственности обычным торговым контрактом или как-то иначе); представить трасти сведения за 5 лет, предшествовавшие банкротству, о любой передаче собственности в виде подарков или иным подобным образом без соответствующего ценового возмещения;

Банкрот обязан присутствовать на первом собрании кредиторов и ответить на заданные ему вопросы. Кроме того по

просьбе трасти присутствовать на других собраниях кредиторов или инспекторов или на иных расследованиях своего дела.

Банкрот должен оказывать содействие в реализации своего имущества и в распределении вырученных средств, в том числе путем предоставления всех требуемых для реализации документов; участвовать в проверке обоснованности требований кредиторов для обеспечения правильности расчетов; извещать трасти обо всех переменах своего местожительства, давать трасти сведения обо всех своих возможных адресах до завершения процедур банкротства; удовлетворять все разумные требования трасти.

Администратор – это трасти или иное лицо, назначенное Суперинтендантом для администрирования (управления) процедурой финансового оздоровления должника. Администратором может быть назначен не лицензированный трасти, а иное лицо – Провинциальный Советник, обладающий правом управлять имуществом должника согласно Главе X Закона о банкротстве и несостоятельности.

Последовательность действий в условиях коммерческого банкротства представлена в таблице 5.1.

Таблица 5.1.

**Этапы проведения процедуры
коммерческого банкротства в Канаде**

№ этапа	Описание этапа
1.	Компания-должник составляет и подает под присягой Официальному Ресиверу по месту своего расположения (регистрации) заявление о признании себя банкротом, в котором содержатся все реквизиты компании и прилагается соответствующее решение Совета директоров компании.
2.	Трасти созывает собрание кредиторов, под председательством Официального Ресивера или лица, им на то уполномоченное. Трасти докладывает кредиторам о возможностях реализации имущества банкрота и об ожидаемых поступлениях денежных средств. Собрание кредиторов назначает от 1 до 5 инспекторов для наблюдения за деятельностью трасти.

№ этапа	Описание этапа
3.	Трасти осуществляет продажу имущества банкрота в соответствии с директивами кредиторов, после чего представляет Официальному Ресиверу на утверждение свой отчет о поступлениях и платежах по делу.
4.	Официальный Ресивер посылает в суд отчет трасти вместе со своим заключением об утверждении этого отчета, на основании которого суд принимает решение о налогообложении трасти при ведении им дела.
5.	Трасти распределяет среди кредиторов выручку от реализации имущества банкрота (за вычетом налогов) и обращается в суд с заявлением с просьбой о собственном освобождении от обязательств по своей деятельности в качестве управляющего в данном конкретном деле ("discharge").

Особенностью законодательства о банкротстве и несостоятельности Канады является то, что компания-банкрот не получает освобождения от своих обязательств до тех пор, пока всем кредиторам не будет выплачено 100 центов на каждый доллар долгов (чего на практике почти никогда не бывает, да это и не важно, поскольку компания-банкрот прекращает свое существование в качестве юридического лица).

Коммерческое финансовое оздоровление как процедура несостоятельности может быть начато двумя путями:

1. представление заявления о намерении сделать предложение;
2. представление самого предложения.

При представлении заявления о намерении сделать предложение:

- несостоятельный должник представляет Официальному Ресиверу заявление о намерении сделать своим кредиторам предложение о собственном финансовом оздоровлении;
- после представления заявления о намерении у должника есть 30 дней, до истечения которых он должен представить само предложение;

- после подачи заявления о намерении сделать предложение или представления самого предложения суд может назначить временного ресивера ("interim receiver") для сохранения активов должника и с целью защиты интересов кредиторов;

- после подачи заявления о намерении сделать предложение или представления самого предложения кредиторы теряют возможность предъявлять индивидуальные иски о взыскании долгов с должника или об обращении исков на имущество должника. Равным образом, с этого момента никто не может начать или продолжать любые действия, направленные на взыскание с должника долгов;

- в течение 10 дней после подачи заявления о намерении сделать предложение должник представляет Официальному Ресиверу:

- а) составленную должником информацию о денежных потоках своего предприятия в прошлом и на весь будущий период действия предложения ("Cash-Flow Statement"); информация проверяется трасти на предмет ее адекватности и выполнимости и подписывается должником и трасти;

- б) заключение трасти относительно адекватности и выполнимости информации о денежных потоках, подписанное трасти;

- в) отчет о положении дел должника, подписанный должником.

Затем трасти осуществляет мониторинг бизнеса и финансовых дел должника, для чего должник должен обеспечить трасти возможность свободного доступа и контроля своих финансовых документов и собственности. О каждом ухудшении положения бизнеса и финансовых дел должника трасти немедленно составляет и направляет Официальному Ресиверу специальных доклад, а также извещает кредиторов.

Согласно законодательству должник обязан обратиться к Официальному Ресиверу с заявлением о признании его банкротом в случае, если:

- в течение 10 дней после подачи заявления о намерении сделать предложение он не представил информацию о денежных потоках;

- в течение 30 дней после подачи заявления о намерении сделать предложение он не представил самого предложения, если суд не продлил этот срок;

- если должник не выполняет указанных выше обязательств, трасти подает об этом доклад Официальному Ресиверу, который регистрирует этот доклад и выдает сертификат о признании должника банкротом; тем самым процедура коммерческого финансового оздоровления переходит в процедуру банкротства;

- в течение 5 дней после выдачи Официальным Ресивером сертификата о банкротстве трасти рассылает кредиторам уведомление о созыве их на собрание;

- если должник не в состоянии в течение 30 дней после подачи заявления о намерении сделать предложение представить само предложение, он может обратиться в суд с просьбой о продлении этого срока; суд может несколько раз продлить срок представления предложения (каждый раз на 45 дней), при этом общий срок представления предложения не может превысить 6 месяцев.

Предложение о коммерческом финансовом оздоровлении может быть сделано:

1. несостоятельным лицом;
2. ресивером, но только по отношению к несостоятельному лицу;
3. ликвидатором имущества несостоятельного лица;
4. банкротом;
5. трасти при банкротстве;

Процедура финансового оздоровления несостоятельного должника начинается с обращения либо к лицензированному трасти (если этому не предшествовала процедура банкротства), либо к трасти при банкротстве (если процедура банкротства была уже начата). Во втором случае на переход от процедуры банкротства к процедуре финансового оздоровления требуется согласие инспекторов в виде их подписи на копии предложения.

Направляя Официальному Ресиверу предложение, трасти прилагает к нему информацию о денежных потоках

должника ("Cash-Flow Statement") и свое заключение относительно адекватности и выполнимости прогноза денежных потоков, подписанное трасти.

После представления и регистрации предложения Официальным Ресивером кредиторы теряют возможность предъявлять иски о взыскании долгов с должника или об обращении иска на имущество должника, а государство и налоговые органы провинций теряют возможность взыскивать в беспорядочном порядке задолженность по налогам.

В течение всего времени осуществления финансового оздоровления трасти производит мониторинг бизнеса и финансовых дел должника, который прекращается либо после того, как суд удостоверяет факт выполнения предложения, либо после неудачи процедуры финансового оздоровления и перехода ее в процедуру банкротства.

Обеспеченный кредитор, не включенный в процедуру финансового оздоровления, не может потребовать возмещения своего долга в рамках предложения, но может реализовать заложенное имущество.

Законом предусмотрено, что не позже чем через 21 день после регистрации предложения Официальным Ресивером трасти созывает собрание кредиторов на котором кредиторы принимают или отклоняют предложение, а также любые дополнения к предложению.

Обеспеченные кредиторы, включенные должником в предложение, голосуют на собрании наряду с необеспеченными кредиторами. Однако обеспеченные кредиторы не могут голосовать против предложения;

Если кредиторы отклоняют предложение, должник должен подать заявление о признании его банкротом. При этом трасти немедленно подает доклад Официальному Ресиверу, который выдает сертификат о признании должника банкротом.

Если на первом собрании кредиторов нет кворума (трасти рассылает извещение кредиторам о первом собрании сначала обычной почтой), то трасти должен сделать публичное извещение о собрании.

Как только собрание кредиторов согласилось с предложением, трасти обращается в суд с просьбой об утверждении этого решения.

В случае отказа суда в утверждении предложения (как правило, этого в 99% случаев не бывает), процедура финансового оздоровления переходит в банкротство: трасти подает доклад Официальному Ресиверу и т.д.

Если предложение утверждено судом, оно становится обязательным для всех необеспеченных кредиторов и для тех из обеспеченных кредиторов, которые за предложение голосовали.

В случае если должник не в состоянии выполнить условия предложения, трасти немедленно оповещает об этом кредиторов, которые могут обратиться в суд с просьбой об аннулировании предложения.

При аннулировании судом предложения и прекращении процедуры финансового оздоровления трасти должен послать извещение кредиторам о созыве собрания кредиторов для начала осуществления процедуры банкротства¹.

5.3. Опыт Великобритании в области реализации судебных и внесудебных процедур банкротства

Великобритания имеет большой опыт в области антикризисного управления. Рассмотрим данный механизм на примере действия антикризисного управления в областях Великобритании как Англия и Уэльс². Каждая из них имеет собственное законодательство, в том числе о несостоятельности, но наиболее разработанным является законодательство Англии и Уэльса.

¹ Houlden, Lloyd W. & Moravetz, Carl H. Canada. The 1997 Annotated Bankruptcy and Insolvency Act. -CARSWELL. - Toronto, 1998.

² Англия и Уэльс является одной из трех исторически сложившихся частей Соединенного Королевства Великобритании и Северной Ирландии (United Kingdom, сокр. UK). Двумя другими частями Соединенного Королевства являются Шотландия и Северная Ирландия.

Законодательство Англии и Уэльса использует «универсальный» подход к несостоятельности и предусматривает, что активы английской компании, размещенные за рубежом, находятся в сфере контроля руководителя (руководящего органа) компании в Соединенном Королевстве и обеспечивают интересы кредиторов вне зависимости от местонахождения последних. Эта доктрина на практике ограничивается должным признанием законов другой юрисдикции.

Суды Англии и Уэльса признают процедуры несостоятельности, принятые в других странах, однако всегда тщательно рассматривают иски арбитражных управляющих¹ зарубежных процедур несостоятельности. При признании в Англии и Уэльсе несостоятельности субъекта другой страны иностранный арбитражный управляющий будет иметь право обращаться в английские суды, продавать или иным образом распоряжаться активами зарубежного субъекта, расположенными на территории Англии и Уэльса, пользуясь при этом необходимой поддержкой судов. Однако в Англии и Уэльсе только практики по несостоятельности, имеющие соответствующую лицензию, могут вести процедуры несостоятельности. Это положение распространяется и на иностранные корпорации, имеющие дочерние предприятия на территории Англии и Уэльса.

Характерной чертой английской системы несостоятельности является частое применение внесудебных процедур. Наиболее часто встречающимися процедурами несостоятельности являются добровольная ликвидация по требованию кредиторов и административное управление. При этом в обоих случаях процедуры проводятся без вмешательства суда, хотя и признаются им, а практики по несостоятельности, назначаемые на эти про-

¹ Термин «арбитражный управляющий» применяется в отношении лиц, которые в других странах в соответствии с законодательством этих стран выполняют функции по руководству судебными и внесудебными процедурами несостоятельности и распоряжению имуществом несостоятельного должника, аналогичные функциям арбитражных управляющих в России. В Соединенном Королевстве такие функции выполняют лицензированные «практики по несостоятельности».

цедуры, могут обращаться за помощью в суд. Структура английской правовой системы представлена на рис. 5.3.



Рис. 5.3. Структура английской правовой системы

Вспомогательное законодательство представлено Регламентами (Regulations), Правилами (Rules) и Порядками (Orders). При этом все правовые акты вспомогательного законодательства принимаются Английским Парламентом, подписываются Королевой и имеют силу Закона. Каждый вспомогательный акт относится к какому-то определенному закону и содержит в своем названии наименование этого закона.

К основным Законам, регламентирующим механизм реализации процедур банкротства в Англии и Уэльсе, относятся:

1. Закон о несостоятельности;
2. Закон о компаниях;
3. Закон о дисквалификации директоров компаний;
4. Закон о предприятиях;
5. Закон о финансовых услугах на рынках.

Наиболее важные положения вспомогательного законодательства содержатся в:

- Правилах по несостоятельности;
- Порядке по несостоятельности партнеров;
- Регламенте по финансовым рынкам и несостоятельности;
- Регламенте по страховщикам.

В Англии существуют основные процедуры банкротства юридических лиц, представленные на рис. 5.4.

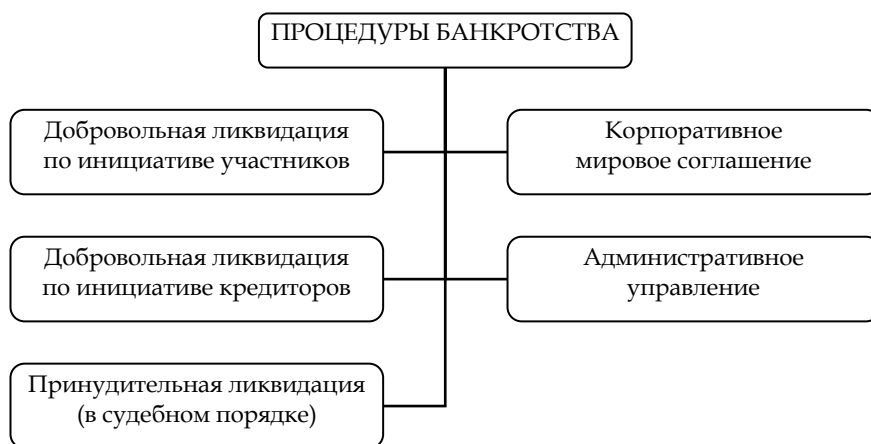


Рис. 5.4. Процедуры банкротства в Англии

Ликвидация (или сворачивание компании – по англ. Winding-Up) – процесс, при помощи которого деловая активность компании завершается, ее активы реализуются, определяются ее финансовые обязательства, средства, имеющиеся в наличии, распределяются между сторонами, имеющими на них соответствующие права.

Добровольная ликвидация по решению участников компании (Members' Voluntary Liquidation – MVL) возможна лишь при условии, если компания способна полностью расплатиться по своим долгам и покрыть расходы на ликвидацию в течение одного года с начала реализации процедуры. Добровольная ликвидация по решению участников компании инициируется соответствующим решением участников компании (акционеров) в условиях, когда продолжение существования компании более не является необходимым, или когда срок, на который компания создавалась, подошел к концу. Решение о MVL, называемое «Решением Участников» (“Members' Resolution”), принимается 75 процентами голосов (пропорционально доле в уставном капитале). Это решение имеет

статусный характер, ибо именно с момента его вынесения отсчитывается начало добровольной ликвидации по решению участников компании.

Одновременно с вынесением решения о добровольной ликвидации компании для завершения ее деятельности участники назначают ликвидатора, который, как отмечалось выше, должен быть лицензированным практиком по несостоятельности. С момента назначения ликвидатора полномочия директоров по управлению компанией и ее имуществом прекращаются и полностью переходят к ликвидатору.

Добровольная ликвидация по решению кредиторов (Creditors' Voluntary Liquidation – CVL) – процесс ликвидации несостоятельной компании на основе решения участников, принятым в том же порядке, что и при добровольной ликвидации по решению участников компании. Однако в отличие от MVL эта ликвидация проходит под контролем кредиторов.

В случае добровольной ликвидации по решению кредиторов руководство компании не позже 14 дней после вынесения решения участников обязано провести собрание кредиторов, на котором последние большинством голосов (пропорциональным размерам требований) назначают ликвидатора из числа лицензированных практиков по несостоятельности.

Для оказания помощи ликвидатору, обеспечения его вознаграждения и санкционирования некоторых действий собрание кредиторов назначает ликвидационную комиссию.

Так же, как и при ликвидации первого типа, при добровольной ликвидации по решению кредиторов с момента назначения ликвидатора полномочия директоров по управлению компанией и ее имуществом прекращаются и полностью переходят к ликвидатору.

С начала осуществления добровольной ликвидации по решению кредиторов (CVL) никакого моратория на предъявление требований к ликвидируемой компании и взыскание долгов в индивидуальном порядке не возникает. При этом ликвидатор, любой участник компании или любой кредитор могут обратиться в суд с просьбой о приостановлении процессуальных действий

по взысканию требований отдельного кредитора. Гарантии, что суд автоматически удовлетворит эту просьбу, нет, но на практике такие обращения, как правило, удовлетворяются.

Принудительная ликвидация (также именуемая ликвидацией по решению суда) – обычно инициируется кредитором компании в случае, если компания не может расплатиться по своим долгам (классическое банкротство). Эта форма ликвидации может инициироваться также самой компанией по решению ее участников или Министром торговли и промышленности, если последний сочтет это необходимым в интересах общества. В последнем том случае Министр выносит свое решение по представлению Службы несостоятельности, входящей в систему Министерства торговли и промышленности.

Процедура начинается с подачи заявления в суд. При этом кредитор, подающий заявление, должен убедить суд в том, что компания является несостоятельной и что ее необходимо ликвидировать. Компания будет признана судом несостоятельной при следующих условиях:

- не выплачена единичная или совокупная задолженность, превышающая 750 фт. ст., в течение трех недель с момента наступления срока платежа и получения письменного требования оплатить эту задолженность;
- невозможность выполнить решение суда или судебного исполнителя о выплате долга;
- суду будут представлены удовлетворяющие его доказательства, что компания не способна оплатить свои долги;
- обязательства компании превышают ее активы.

Одновременно с вынесением решения о ликвидации компании суд назначает ликвидатором **Официального ресивера** (официального распорядителя), являющегося сотрудником Службы по несостоятельности Министерства торговли и промышленности. Официальный ресивер устанавливает контроль над активами компании и ее деятельностью. Он может выполнять функции ликвидатора до тех пор, пока деятельность компании не будет полностью свернута, либо может созвать собрание кредиторов и предложить им назначить в ка-

честве ликвидатора практика по несостоятельности. Он также может инициировать решение Министра торговли и промышленности о назначении ликвидатором практика по несостоятельности без созыва собрания кредиторов.

Официальным моментом начала процедуры принудительной ликвидации считается не момент вынесения соответствующего решения судом, а момент подачи заявления кредитором, должником или Министром. С момента начала принудительной ликвидации любые операции руководства должника с собственностью должника, любые сделки с акциями должника или его дочерних предприятий являются ничтожными, если суд не примет иного решения. Одновременно запрещается удовлетворение любых требований к должнику в индивидуальном порядке, кроме тех, в отношении которых суд принял иное решение. С этой же даты полномочия руководства должника полностью переходят к назначенному судом ликвидатору. Кроме этого, прекращается экономическая и производственная деятельность ликвидируемого предприятия, за исключением той, которая необходима для сохранения активов.

Корпоративное мировое соглашение (КМС) позволяет компаниям заключать компромиссные соглашения или осуществлять другие договоренности с кредиторами без юридических формальностей. Она дает возможность компаниям продолжать свою деятельность и представляет собой действенный с юридической точки зрения способ согласования предъявленных кредиторами требований в компромиссном порядке, так как соглашение является обязательным для всех кредиторов, уведомленных о собрании, на котором оно было утверждено.

Процедура КМС может быть инициирована следующими лицами:

1. самой компанией;
2. ликвидатором;
3. администратором.

Процедура КМС требует привлечения услуг лицензированного практика по несостоятельности, который до утверждения соглашения называется уполномоченным, а после согласования плана урегулирования кредиторами – координатором.

Первоначальные процедуры варьируются в зависимости от того, кто является их инициатором.

Начало процедуры КМС не означает, что кредиторы утрачивают право на предъявление требований к компании. Процесс предъявления требований приостанавливается только после того, как кредиторы в целом утверждают соглашение на собрании кредиторов. До этого они по-прежнему имеют право:

- направить в компанию судебного исполнителя для изъятия и продажи имущества;
- подать заявление о ликвидации должника;
- подать заявление на назначение администратора.

Если компания желает обеспечить себе защиту на время согласования мирового соглашения, она может подать в суд заявление на оформление приказа об административном управлении, в котором должно быть указано, что это делается с целью заключения мирового соглашения.

Если процесс заключения мирового соглашения начинается по инициативе руководителей должника, они обязаны подготовить предложение для представления уполномоченному. В этом предложении должна быть отражена следующая информация:

- обоснование необходимости мирового соглашения;
- обоснование причин, по которым кредиторы должны согласиться на его заключение;
- имущество компании и его стоимость;
- какова доля заложенного имущества;
- какие активы не будут охвачены соглашением;
- обязательства компании;
- план погашения обязательств, в особенности перед приоритетными кредиторами и обеспеченными кредиторами.

Руководство должника обязано направить уполномоченному экземпляр предложения с сопроводительным письмом, а уполномоченный – дать согласие на работу и отчитаться перед судом в течение 28 дней со дня такого согласия.

После этого в течение 7 дней директора обязаны подготовить отчет о состоянии дел. Установленной формы отчета

не существует, но в любом случае в нем должна быть следующая информация:

- перечень активов компании с разбивкой по категориям и указанием стоимости по каждой категории;
- данные об обеспеченных активах;
- данные о преимущественных кредиторах;
- список необеспеченных кредиторов и размеры их требований;
- данные о дебиторской задолженности компании;
- список акционеров компании с указанием долей их участия;
- любая другая информация, запрошенная уполномоченным в письменной форме.

Отчет о состоянии дел должен содержать описание положения компании по состоянию на дату, предшествующую дню направления уведомления уполномоченному не более чем на две недели. При необходимости уполномоченный может запрашивать дополнительную информацию о компании.

Уполномоченный должен представить в суд отчет, в котором он обязан указать, следует ли созывать собрания кредиторов и акционеров компании, и если да – то где и когда. Если уполномоченный считает, что подготовленный руководством должника план неэффективен или невыполним, он должен обосновать это.

Администратор или ликвидатор, желающий выступить с инициативой о заключении мирового соглашения и своем назначении в качестве уполномоченного, может воспользоваться более простой процедурой.

Он должен подготовить предложение, содержащее такие же данные, что и предложение руководства должника. Это предложение должно быть направлено всем кредиторам вместе с любой дополнительной информацией, которая, по мнению уполномоченного, поможет кредиторам принять обоснованное решение.

Для созыва собраний кредиторов и акционеров уполномоченный направляет им уведомления за 14 дней до даты со-

брания. Уведомления должны быть направлены всем кредиторам, перечисленным в отчете о состоянии дел, и всем иным кредиторам, о которых известно уполномоченному, а также всем акционерам компании.

Собрание может проводиться практиком по несостоятельности или одним из его сотрудников, имеющим опыт работы по вопросам несостоятельности.

Практик по несостоятельности может не допускать к участию в собрании или в какой-либо части собрания любого руководителя или любое должностное лицо должника, если он считает это целесообразным.

Голосование на собраниях кредиторов ведется исходя из размеров их требований, при этом каждый кредитор, получающий уведомление о собрании, имеет право голоса. Однако для получения права голоса кредитор должен до или во время проведения собрания предоставить письменный документ с указанием размеров своего требования. Кредитор не имеет права голоса, если сумма требования неизвестна или не согласована, за исключением случаев, когда такая сумма согласовывается для целей голосования председателем на собрании.

Для принятия предложения необходимо 75-процентное (по сумме требований) большинство голосов присутствующих на собрании и участвующих в голосовании кредиторов.

Любой кредитор, который считает, что его интересы ущемлены, может в течение 28 дней со дня сообщения в суд результатов собрания опротестовать в суде принятые на собрании решения.

После утверждения мирового соглашения собранием акционеров и собранием акционеров кредиторы могут провести голосование по вопросу назначения координатора. Они могут принять решение о назначении координатора, даже если собрание акционеров еще не закончено. После своего назначения координатор мирового соглашения отвечает за реализацию одобренных кредиторами и акционерами предложений.

Одно из преимуществ этой процедуры заключается в том, что все получившие уведомление кредиторы, даже если они не голосовали «за» или «против» предложения, обязаны

выполнять положения соглашения после его утверждения собранием кредиторов¹.

Целью **административного управления** является сохранение компании и ее бизнеса полностью или частично в качестве функционирующего предприятия. Эта процедура банкротства применяется, когда компания, испытывая финансовые затруднения, считает, что хорошо продуманный и правильно реализованный план антикризисного управления может ее спасти. В этом случае руководство компании обращается в суд с заявлением на оформление приказа об административном управлении. Если суд соглашается с аргументами компании, то он назначает практика по несостоятельности для выполнения функций администратора.

Кроме того, административное управление может быть введено по инициативе кредиторов, причем по тем же основаниям, что и по заявлению должника.

Администратору предоставляются очень широкие полномочия, практически соответствующие полномочиям внешнего управляющего в России.

Основные преимущества процедуры административного управления заключаются в том, что она предусматривает приостановление любых юридических действий против компании.

Администратор не обязан осуществлять выплаты кредиторам по долгам за период до его назначения, но, как правило, отвечает за погашение задолженности, возникшей в результате его действий в ходе продолжения коммерческой деятельности компании. Это создает оптимальные условия для выполнения администратором возложенной на него задачи по подготовке плана антикризисного управления компании, согласованию этого плана с кредиторами и последующей реализации плана для достижения целей, предусмотренных приказом об административном управлении.

¹ Insolvency Act 2000. – <http://www.hmsso.gov.uk/acts/acts2000/20000039.htm>.; Enterprise Act 2002. – <http://www.hmsso.gov.uk/acts/acts2002/20020040.htm>.

План антикризисного управления может включать в себя любые мероприятия, например, освобождение директоров от должности и назначение новых директоров, продажу компонентов компании, прекращение отдельных операций и т. д. Одновременно план может содержать элементы мирового соглашения, предусматривающего погашение задолженности не в полном объеме или в более продолжительные сроки.

Добровольная реорганизация несостоятельного должника, также предусмотренная законодательством Англии и Уэльса, может быть формализованной или неформализованной. Подавляющее большинство случаев реорганизации являются неформальными и поэтому осуществляются без каких бы то ни было жестких процедур.

Однако любая реорганизация в качестве важнейшего своего компонента содержит реструктуризацию задолженности, которую невозможно провести без согласия кредиторов. Поэтому распространенной практикой является ситуация, когда должник, желающий осуществить свою реорганизацию, в предварительном порядке добивается согласия основных кредиторов на временный мораторий на удовлетворение их требований. В течение периода временного моратория (этот период еще называют «периодом паузы», – “standstill stage”, – и он редко длится больше двух месяцев) кредиторы изучают предложения должника о реорганизации на предмет их реализуемости и выгоды для них.

Спецификой Англии является то, что, как правило, на период временного моратория кредиторы получают гарантии возмещения своих требований от Банка Англии, и поэтому вся эта схема (гарантии Банка Англии – временный мораторий – соглашение с кредиторами о реорганизации) получила название Лондонский Подход.

В случае успеха Лондонского Подхода кредиторы, удостоверившись в возможности восстановления платежеспособности и кредитоспособности должника, соглашаются на осуществление его реорганизации.

В случае несогласия кредиторов на неформализованную реорганизацию несостоятельный должник может прибегнуть к реорганизации формализованной.

5.4. Система несостоятельности Нидерландов

Закон о несостоятельности Нидерландов был принят в 1893 г. Он является самым старым из ныне действующих законов о несостоятельности, хотя и претерпел с тех пор многочисленные изменения. Ответственным за законотворчество в области несостоятельности является Министерство Юстиции Нидерландов.

Спецификой реализации процедур в этой стране является то, что в каждом местном суде имеется специальное лицо, ответственное за регистрацию всех случаев банкротства на подведомственной ему территории. О каждом случае банкротства физического или юридического лица публикуется извещение не только в «Официальной Газете», но и еще в одной газете. Если компания была членом Коммерческой палаты, банкротство такого юридического лица подлежит регистрации и в местном отделении Коммерческой палаты.

С 1987 г. в корпоративное законодательство Нидерландов введено положение о субсидиарной ответственности руководства и советов директоров компаний за последствия негодного управления, к которым относится и несостоятельность компании. Согласно закону, руководство любой компании в предвидении несостоятельности должно оповестить об этой ситуации всех заинтересованных лиц путем специальной публикации. Содержание такой публикации также определено законом.

Бремя доказательства негативных последствий негодного управления лежит на специально назначенном судом лице – **ре-сивере** (кураторе, управляющем имуществом должника). Вместе с тем сам факт отсутствия предусмотренной законом публикации о предстоящей несостоятельности компании считается признаком плохого управления и причиной банкротства. Этого факта достаточно для возложения субсидиарной ответственности на руководство и совет директоров должника.

Более того, руководство и совет директоров компании несут субсидиарную ответственность и вне судебной проце-

дуры банкротства за последствия неуплаты компанией в установленные законом сроки налогов и социальных платежей.

Закон о несостоятельности действует на всей территории Нидерландов без всяких исключений или учета местных особенностей. При этом не предусмотрено действие местных правовых актов о несостоятельности.

Для реализации процедуры банкротства судом назначается Ресивер, выполняющий функции куратора, управляющего имуществом должника. Ресиверу не требуется иметь специальную лицензию, однако им может быть только юрист, являющийся членом Ассоциации юристов Нидерландов (Dutch Bar Association) и состоящий в Секции по несостоятельности этой Ассоциации¹.

Закон о несостоятельности Нидерландов предусматривает две процедуры в отношении несостоятельности юридических и физических лиц, представленные на рис.5.5.

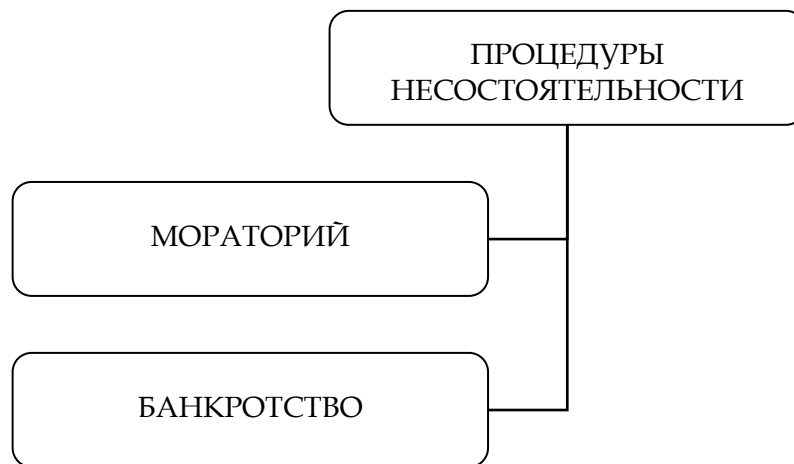


Рис. 5.5. Процедуры несостоятельности в Нидерландах

¹ Это условие является общим для стран Германского общего права, к которым относятся Германия, скандинавские страны, Нидерланды и Австрия.

Мораторий – предоставленная должнику по просьбе должника и по решению суда отсрочка от уплаты долгов.

Для контроля над осуществлением процедуры моратория суд назначает одного или нескольких ресиверов (по сути – контролеров этой процедуры). В процедуре моратория должник может распоряжаться своим имуществом только с согласия ресивера.

Различают два вида моратория:

1. временный мораторий предоставляется судом на 3 месяца и по решению суда может быть продлен;
2. срочный мораторий предоставляется судом на срок до 18 месяцев и также может быть продлен по решению суда и с согласия необеспеченных кредиторов.

Смысл моратория состоит в том, что за время отсрочки от уплаты долгов руководство должника должно осуществить комплекс антикризисных мероприятий, обеспечивающих восстановление платежеспособности должника.

Банкротство – установленное законом состояние, предусматривающее отчуждение всех активов и обязательств должника.

Целью банкротства является превращение всех активов банкрота в деньги, которые подлежат распределению среди кредиторов в установленной законом очередности.

Заявление о признании должника банкротом может быть подано следующими лицами:

1. должником;
2. одним или несколькими кредиторами;
3. прокурором в целях обеспечения общественных интересов.

Во всех случаях должно быть доказано, что должник находится в ситуации, когда он прекратил оплачивать свои обязательства. Если заявление подает кредитор, он должен доказать, что у него имеются требования к должнику и что он не единственный кредитор этого должника.

Должник может избежать банкротства, если он сможет доказать отсутствие:

- неоплаченных требований;
- ситуации, когда прекращена оплата его обязательств.

После принятия судом решения об объявлении должника банкротом последний теряет всякий контроль над своими активами. Для осуществления процедуры банкротства суд назначает ресивера (куратора, управляющего активами должника) и надзорного судью.

В ряде случаев процедура банкротства должника вводится после проведения моратория. При этом трасти, реализующий процедуру моратория, может обратиться в суд с просьбой о ее прекращении. Суд, принимая такое решение, может одновременно объявить должника банкротом. На практике за досрочным прекращением моратория всегда следует объявление должника банкротом.

В Нидерландах нет Государственного органа или должностных лиц, непосредственно регулирующих процедуры банкротств. Контролем осуществления процедур банкротства занимаются суды и назначаемые ими ресиверы. Решение суда о возбуждении дела о несостоятельности содержит назначение одного или более надзорных судей и одного или более ресиверов.

В качестве ресивера всегда назначается юрист (атторней), управляющий процедурой. В некоторых случаях для осуществления законодательно предусмотренных действий ресивер запрашивает разрешение надзорного судьи. Более того, ресивер запрашивает разрешения надзорного судьи для совершения всех действий, которые могут иметь существенные последствия для должника и кредиторов. При этом ресивер подробно и постоянно информирует надзорного судью обо всех своих действиях в рамках процедуры банкротства.

В отдельных случаях, определенных масштабами или сложностью дела, суд может образовать комитет кредиторов, в который входят, как правило, наиболее крупные кредиторы. Комитет кредиторов может быть образован судом либо одновременно с объявлением должника банкротом и началом соответствующей процедуры, либо позже. Задачей комитета

кредиторов является оказание помощи и разработка рекомендаций ресиверу.

Ресивер должен принять решение в отношении продления (и в какой форме) или прекращения функционирования бизнеса должника. Это решение принимается ресивером с учетом рекомендаций комитета кредиторов и с согласия надзорного судьи.

Действующим законодательством Нидерландов предусмотрены условия приостановки и прекращения процедуры банкротства по следующим обстоятельствам:

1. утверждение судом мирового соглашения, одобренного комитетом кредиторов. Кредиторы получают согласованную ими долю требований, должник считается освобожденным от своих обязательств и может продолжать управлять своим имуществом, кредиторы отказываются от получения неоплаченной части своих требований, после чего не являются таковыми в отношении данного должника;

2. за отсутствием средств на оплату процедуры банкротства (оплаты услуг ресивера, судебных издержек, услуг оценщиков и пр. – аналог российского отсутствующего должника). Должнику возвращается право управления своими активами. При этом кредиторы могут позже снова предъявить должнику свои требования;

3. когда план распределения по кредиторам ресурсов от реализации имущества должника¹, составленный ресивером, оказывается невыполнимым. Как правило, ресивер реализует все предприятие или часть бизнеса должника. Если ресиверу не удастся найти покупателя (покупателей), то компания должника ликвидируется.

В случаях прекращения банкротства по обстоятельствам иным, нежели заключение мирового соглашения, предприятие подлежит автоматической ликвидации.

¹ Этот план представляет собой перечень всех необеспеченных кредиторов с указанием сумм, причитающихся каждому из них, и процента удовлетворения требования.

Ликвидация есть процесс прекращения всей деятельности ликвидируемого корпоративного образования. Ликвидируемая компания обязана добавить к своему названию слова «в процессе ликвидации».

В случае ликвидации компании в соответствии с Законом о несостоятельности указанным процессом управляет назначенный судом ресивер.

Если компания ликвидируется добровольно, то ликвидаторы назначаются в соответствии с одной из следующих процедур:

а) на основании устава и иных учредительных документов компании;

б) управляющим органом компании или тем органом, который принял решение о ликвидации (например, собранием акционеров);

в) судом, выполняющим функцию назначения ликвидатора по вариантам (а) и (б) в случаях, когда органы управления или собственники компании не могут должным образом осуществить функцию назначения ликвидатора, или когда долги компании превышают ее активы. Такие назначения осуществляются судом по представлению прокурора или какой-либо из заинтересованных сторон.

Если ликвидатор не будет назначен согласно вариантам (а) или (б), им становится директор компании. В отношении ликвидируемой компании продолжает действовать корпоративное законодательство. При этом в отдельных случаях, учредительные документы могут предусматривать особенности, относящиеся к правам и обязанностям ликвидатора.

Если корпоративное образование ликвидируется по решению суда, то последний назначает ликвидатора. Однако такой ликвидатор, в отличие от ресивера, не обязан следовать каким-то специальным правилам, регулирующим его деятельность, ввиду отсутствия соответствующего закона.

Очередность удовлетворения требований различных категорий кредиторов регулируется Гражданским Кодексом Нидерландов. Среди кредиторов должна быть распределена стоимость, вырученная от реализации всех активов, за исключением:

- отчислений на социальные нужды;
- некоего неотчуждаемого имущества (в случае банкротства физического лица);
- алиментов.

Различают обеспеченных и необеспеченных кредиторов.

Обеспеченные кредиторы получают возмещение своих требований в пределах стоимости залога вне всякой очереди. При этом реализацией залога они занимаются самостоятельно. Такие кредиторы называются «сепаратистами». Если в результате реализации залога стоимость обеспеченного кредита осталась непокрытой, на остаток кредита обеспеченный кредитор может предъявить требования на общих основаниях. Если требования «сепаратистов» оказываются удовлетворенными полностью, они не участвуют в расходах по управлению процедурой несостоятельности.

Ресивер обязан распределять финансовые ресурсы, являющиеся результатом реализации имущества банкрота, в следующей очередности:

1. оплата услуг самого ресивера и судебных издержек;
2. долги, связанные с недвижимостью (например, за приобретение или аренду зданий);
3. долги, предъявленные и доказанные в заявлении о банкротстве;
4. долги по уплате налогов;
5. прочие кредиторы.

Существует Директива Европейского Союза № 1639, включенная ныне в Гражданский Кодекс Нидерландов, относительно обязательного обеспечения новыми рабочими местами на прежних условиях персонала, высвобождаемого в связи с переменой собственника всей компании или ее части. При этом положения этой Директивы не применяются в случаях банкротства. Однако условия Директивы ЕС обязательны для применения в процедурах моратория и при добровольной ликвидации¹.

¹ Insolvency and Restructuring in 42 Jurisdictions Worldwide. Freshfields Bruckhaus Deringer. – London, 2005.

Права наемного персонала в случае банкротства нанимателя во всех странах Европейского Союза регламентирует директива ЕС №74¹. На основании указанной директивы в Нидерландах принят специальный закон о защите прав наемного персонала в процедурах банкротства. Источником выплат рабочим и служащим несостоятельных предприятий, объявленных банкротами, являются бюджетные средства страны, а не активы должника.

5.5. Применение процедур банкротства в Германии

С 1 января 1999 г. все процедуры несостоятельности любых юридических и физических лиц в Германии регулируются **Законом о несостоятельности от 5 октября 1994 г.** (Insolvenzordnung (InsO) Vom 5. Oktober 1994)¹. (Далее по тексту – Закон о несостоятельности). Столь долгий срок между принятием Закона и моментом введения его в действие объясняется стремлением законодателя дать время всем участникам процедур несостоятельности и заинтересованным лицам заранее приспособиться к положениям нового закона.

Вместе с тем, отдельные процедурные моменты регулируются тремя другими нормативными правовыми актами Германии: Гражданским Кодексом, Гражданским Процессуальным Кодексом и Законом о корпорациях.

Действие Закона не распространяется на следующие два типа юридических лиц:

¹ DIRECTIVE 2002/74/EC OF THE EUROPEAN PARLIAMENT AND OF THE COUNCIL of 23 September 2002 amending Council Directive 80/987/EEC on the approximation of the laws of the Member States relating to the protection of employees in the event of the insolvency of their employer. – http://europa.eu.int/comm/employment_social/labour_law/docs/directive2002_74_en.pdf.

¹ Insolvenzordnung (InsO) Vom 5. Oktober 1994. – <http://www.jura.uni-sb.de/BGBl/TEIL1/1994/19942911.1.HTML>.

1. Федеральное Правительство Германии и Правительства Земель;
2. предприятия, поднадзорные Землям в соответствии с законодательством этих Земель.

Дела о несостоятельности рассматриваются в Германии специальными **Судами по несостоятельности (банкротству)**.

Система Судов по банкротству повторяет систему Земельных судов, и суд низшей инстанции по банкротству (районный) ведет все дела о банкротстве (несостоятельности) в этом районе. Районный суд по банкротству имеет исключительную юрисдикцию в отношении всех юридических лиц, зарегистрированных в этом районе. Если центр деловой активности предприятия не совпадает с местом его регистрации, то дело о несостоятельности такого предприятия будет рассматривать суд по месту деловой активности. Если различные части предприятия подпадают под юрисдикцию нескольких районных судов, то дело о несостоятельности такого предприятия будет рассматривать суд по банкротству того района, где раньше других было подано заявление о возбуждении дела о несостоятельности.

Суд по банкротству имеет полномочия рассматривать все вопросы, относящиеся или связанные с несостоятельностью должника. При этом он может на некоторое (не очень длительное) время после получения заявления отложить возбуждение дела о несостоятельности, если только в собственности должника нет недвижимости. Права суда по банкротству откладывать возбуждение дела не распространяются на решение Суда по исполнительному производству в отношении имущества должника: откладывать исполнение таких решений может только суд по исполнительному производству, но не суд по банкротству.

Законом о несостоятельности Германии предусмотрены процедуры банкротства, показанные на рис.5.6.

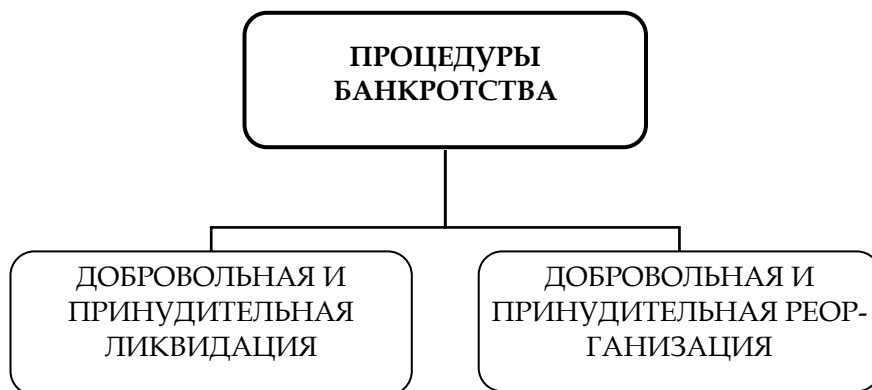


Рис. 5.6. Процедуры банкротства в Германии

В соответствии с общими процедурами корпоративного законодательства должник может **добровольно ликвидировать свой бизнес** только в случае:

1. если он может расплатиться по всем своим долгам,
2. достигнуто мирового соглашения со всеми кредиторами.

Принудительная ликвидация возможна только тогда, когда доказано, что должник не может оплатить свои долги в срок. В отношении юридических лиц ликвидация по Закону о несостоятельности происходит также при условии, что обязательства должника превосходят его активы.

Таким образом, в отношении юридических лиц германский Закон оперирует двумя признаками несостоятельности:

1. неплатежеспособности;
2. неоплатности.

В дополнение к этим двум признакам, Закон о несостоятельности использует **концепцию «грозящей нехватки ликвидности»**, позволяющую должнику инициировать процедуру ликвидации или реорганизации по Закону о несостоятельности, когда нехватка ликвидности ему (должнику) еще только угрожает.

Независимо от того, какую процедуру несостоятельности ввел суд, – ликвидацию или реорганизацию, – немедленно

после введения процедуры должник теряет все права на распоряжение своими активами. Эти права переходят к администратору по несостоятельности (аналог российского арбитражного управляющего), который либо назначается судом одновременно с решением о введении процедуры, либо избирается кредиторами по решению суда.

Вместе с тем, Закон о несостоятельности предусматривает возможность сохранения за должником права на управление своим предприятием под контролем администратора по несостоятельности. Этот вариант не так уж отличается от «должника во владении» по положениям Главы 11 американского Кодекса о банкротстве. Более того, германский Закон о несостоятельности позволяет должнику вместе с заявлением о возбуждении дела о банкротстве подать суду план собственной реорганизации.

Принудительная ликвидация как процедура несостоятельности может быть введена судом только после подачи соответствующего заявления. Заявление может быть подано кредитором, если у кредитора есть законные на то основания. По Закону о несостоятельности такими основаниями может быть только наличие одного (или обоих) признаков несостоятельности: неспособность должника оплатить все свои долги в срок, или, – для юридических лиц, – тот факт, что обязательства должника превосходят его активы.

Если заявление кредитора хорошо обосновано, тогда суд заслушивает должника. По германскому законодательству даже неспособность оплатить незначительные долги в срок может служить основанием для возбуждения дела о банкротстве. Немедленно после введения процедуры несостоятельности **администратор по несостоятельности** берет под свой контроль и управление все активы должника, составляющие конкурсную массу. Эти полномочия администратор по несостоятельности забирает у должника. Более того, под контроль берется информация о бизнесе должника: с одной стороны, по решению суда руководители должника могут потерять доступ на свои рабочие места (и вообще на предприятие), а с дру-

гой – должник может быть обязан предоставить всю имеющуюся у него информацию о своем бизнесе и предприятии.

Согласно Закону, после назначения на процедуру администратор по несостоятельности должен подготовить три документа:

1. опись всего имущества и неимущественных прав должника, составляющих конкурсную массу, с указанием цены всего того, что в эту опись входит;
2. реестр кредиторов должника, составленный на основе документации должника, косвенных данных должника и заявлений самих кредиторов;
3. отчет о состоянии дел должника.

Все эти три документа передаются администратор по несостоятельности в суд для проверки и анализа.

Если должник является юридическим лицом и установлено, что он не может оплатить свои долги в срок и/или что его обязательства превосходят активы, Закон о корпорациях обязывает руководство должника в срок, не превышающий трех недель после выявления хотя бы одного из двух признаков несостоятельности, подать в суд заявление о возбуждении дела о несостоятельности.

Ответственность руководителей должника за невыполнение этого положения Закона о корпорациях весьма сурова:

- на руководителей возлагается субсидиарная ответственность за ущерб, нанесенный ими должнику и кредиторам должника запоздалой подачей заявления в суд о возбуждении дела о несостоятельности.
- данное нарушение является уголовным преступлением, которое карается трехлетним тюремным заключением или штрафом.

При этом следует иметь в виду, что субсидиарная ответственность руководителей должника не исключает их криминального наказания.

В свою очередь, Закон о несостоятельности предоставляет должнику возможность подать в суд заявление о введении процедуры реорганизации при наличии «угрозы нехватки ликвидности».

Должник в любом случае может обратиться в суд с просьбой о введении процедуры реорганизации:

1. при наличии признаков несостоятельности должник может приложить к заявлению о возбуждении дела о несостоятельности план реорганизации,
2. угрозы нехватки ликвидности он может подать сразу заявление о введении процедуры реорганизации, также приложив к нему план реорганизации.

Помимо должника, только администратор по несостоятельности имеет право представить суду план реорганизации. Однако у собрания кредиторов есть право принять решение о том, чтобы администратор по несостоятельности представил в суд план реорганизации должника, и администратор по несостоятельности должен это решение собрания кредиторов выполнить.

Таким образом, решение о представлении суду плана реорганизации могут принять:

- непосредственно (должник и администратор по несостоятельности);
- косвенно (собрание кредиторов через администратора по несостоятельности).

При выработке рекомендаций в отношении содержания плана реорганизации могут участвовать:

1. комитет кредиторов (если он будет образован решением суда);
2. рабочая комиссия (комиссия, состоящая из представителей рабочих данного предприятия и защищающая интересы рабочих¹;
3. представитель среднего звена управленческого персонала должника
4. руководство должника.

Как было сказано выше, индивидуальный кредитор имеет право инициировать процедуру несостоятельности, но у него нет права подавать заявление в суд о введении процедуры реорганизации должника. Правом дать инструкцию администратору по несостоятельности представить план реор-

¹ Такие комиссии действуют на всех германских предприятиях в соответствии со специальным законом.

ганизации суду обладает собрание кредиторов. И если, в результате рассмотрения плана, суд примет решение о введении процедуры реорганизации, это будет принудительная реорганизация, ибо она будет введена без заявления и даже, возможно, без согласия должника.

Закон о несостоятельности предусматривает очень немного формальных требований к содержанию плана реорганизации. В Плане должны быть указаны:

- а) предлагаемые меры по реорганизации должника;
- б) последствия осуществления плана для кредиторов.

Поэтому типичный план реорганизации содержит такие положения, как списание или рассрочку части задолженности и сравнительный анализ финансовых последствий для кредиторов двух вариантов процедур: ликвидации и реорганизации должника.

Суд может отклонить этот план, если:

- не были соблюдены формальности в отношении того, кто подал этот план, и по содержанию плана;
- план, представленный должником, не имеет никаких шансов быть одобренным кредиторами;
- требования по задолженностям, в отношении которых планом предусмотрено их удовлетворение, не могут быть удовлетворены должником.

Если план реорганизации судом не отвергнут, то суд назначает дату собрания кредиторов. Повестка дня такого собрания предусматривает:

- обсуждение плана реорганизации;
- обсуждение прав кредиторов на голосование (фактически – обсуждение и решение вопроса об образовании классов кредиторов);
- голосование по плану реорганизации.

Такое собрание называется **«слушаниями по обсуждению и голосованию»**.

План реорганизации будет принят, если за него проголосует большинство (по числу и по величине задолженности) каждой группы кредиторов.

Если одна группа кредиторов не наберет необходимого большинства в поддержку плана, то суд может не принять во внимание этот факт и посчитать, что план одобрен, если:

- будет доказано, что кредиторы этой группы в результате реорганизации получат большее возмещение своих требований, чем в результате ликвидации должника;
- кредиторы этой группы получают значительную долю возмещения требований, предусмотренную планом;
- за план проголосовало большинство всех остальных групп кредиторов.

После одобрения плана реорганизации кредиторами план должен быть утвержден судом. Суд и в этом случае может не утвердить план, если в ходе голосования были допущены нарушения (оказано давление на одних кредиторов и выказано предпочтение другим).

Суд может отказать утвердить план при наличии соответствующего заявления против плана хотя бы одного кредитора, если:

- это заявление поступит не позже «слушаний по обсуждению и голосованию» (лучше всего – в тот же или на следующий день, пока суд план еще не утвердил);
- положение этого кредитора в результате осуществления плана реорганизации окажется хуже, чем в результате ликвидации должника.

После утверждения судом плана реорганизации начинается его осуществление должником под контролем администратора по несостоятельности. При этом администратор по несостоятельности не только проводит мониторинг мероприятий по реализации плана, но и оценивает их эффективность. В случае если администратор по несостоятельности придет к выводу, что план не выполняется должным образом или выполняется формально, без ожидаемого эффекта, он может (и даже обязан) доложить об этом суду. В свою очередь суд имеет право принять решение о прекращении процедуры реорганизации и переходе к процедуре принудительно ликвидации (то есть к банкротству)¹.

¹ Insolvency and Restructuring in 42 Jurisdictions Worldwide. Freshfields Bruckhaus Deringer. – London, 2006.

Установление требований кредиторов в германском законодательстве о банкротстве имеет свои особенности.

Если кредиторы хотят принять участие в распределении выручки в рамках процесса несостоятельности, они должны заявить о своих требованиях письменно администратору по несостоятельности. При этом нужно назвать причину и сумму требования. Суд устанавливает в своем определении о принятии дела к производству срок, в течение которого это должно быть сделано.

Заявленное требование считается установленным, если ни административный управляющий, ни должник не оспорили его на судебном заседании по проверке претензий – или при заподамленных требованиях – в письменном процессе.

Таблица, в которую управляющий неплатежеспособности вносит заявленные требования, находится для ознакомления в канцелярии суда по несостоятельности на протяжении первой трети периода между истечением срока явки и судебным заседанием для проверки претензий.

Заявитель может потребовать установления заявленных требований до момента его (заявителя) регистрации, фиксирования его названия. Если гриф (название) уже существует, то жалоба не принимается. Предметом спора является установление того, имеет ли спорное требование именно такой характер, как оно заявлено в таблице или обозначено в судебном заседании по проверке претензий.

Кредитор-заявитель должен подтвердить в течение двух недель после обнародования перечня распределения свое вступление в процесс и сумму своих требований. Если он пропустит этот срок, то его требование не учитывается при распределении дохода.

После слушаний администратор по несостоятельности должен безотлагательно реализовывать принадлежащее к конкурсной массе имущество, если тому не противоречат решения собрания кредиторов. Он подчиняется надзору комиссии кредиторов и суда. Если он хочет предпринять действие или мероприятие, имеющее особое значение для процесса реализации конкурсной массы, он должен получить на это действие одобрение комиссии кредиторов.

Если комиссия кредиторов отказывает в одобрении, суд по делам о несостоятельности по предложению должника или большинства кредиторов после заслушивания администратора по несостоятельности может временно запретить проведение запланированного мероприятия и созвать собрание кредиторов для принятия соответствующего решения.

Если администратор по несостоятельности действует недобросовестно, то с него может быть взыскан причиненный им ущерб.

Порядок реализации конкурсной массы таков: сначала должно быть выявлено и оценено имущество должника, его дебиторская задолженность, и выделены те элементы имущества, которые не принадлежат должнику. Все это может привести к сокращению конкурсной массы.

Предпринимать меры по взысканию дебиторской задолженности с третьих лиц может исключительно администратор по несостоятельности. Он же выявляет тех лиц, которые нанесли тот или иной ущерб имуществу должника или сократили его активы, и добивается возмещения этого ущерба. Таким лицом может быть, например, партнер должника, несущий субсидиарную ответственность по его обязательствам.

После выявления конкурсной массы администратор по несостоятельности должен ее реализовать, так как только денежные средства подлежат распределению между кредиторами. При этом администратор по несостоятельности должен исходить из двух требований:

1. реализовать активы должника по возможно более высокой цене;
2. максимально быстро удовлетворять требования кредиторов.

Выбор метода реализации осуществляется администратором по несостоятельности: предприятие можно продать целиком в рамках реорганизации должника или продать отдельные элементы имущества в рамках ликвидации.

Земельные участки могут выставляться на свободном рынке на продажу или для сдачи в аренду. Движимое имущество продается на аукционе или без него.

Важное место при реализации процедуры банкротства занимает распределение средств от реализации конкурсной массы. Если во время процесса банкротства выясняется, что конкурсной массы не хватает на покрытие судебных издержек (отсутствующий должник), то суд прекращает процесс и ликвидирует должника своим решением. Равным образом, если до начала процедуры банкротства выясняется, что активов должника не хватит на процесс или этих активов нет вообще, – процедура банкротства не возбуждается и должник (отсутствующий) ликвидируется судом, на что уходит около 40 минут.

5.6. Французское законодательство о банкротстве

Целями концепции правового регулирования несостоятельности французского законодательства являются:

1. сохранение действующих предприятий;
2. сохранение рабочих мест;
3. удовлетворение требований кредиторов.

Особенностью французской системы несостоятельности является то, что представители суда стремятся инициировать переговоры должника с кредиторами при первых признаках надвигающейся неплатежеспособности. Для адекватной оценки текущего финансового состояния организаций используется схема постоянной отчетности перед региональными советами директоров и судом.

Кредиторам часто приходится соглашаться на предложенные условия, ухудшающие их права, так как иначе при открытии формальных судебных процедур они могут вообще ничего не получить. Если по истечении трех месяцев согласие не будет достигнуто, начинаются судебные процедуры несостоятельности.

Если предприятие имеет возможность продолжить работу, то суд может открыть процедуру реструктуризации. Это означает, что в сравнительно короткие сроки прежнее или новое руко-

водство должника обязано предложить план продолжения деятельности организации, предусматривающий удовлетворение требований кредиторов в срок, не превышающий 10 лет (до реформы 1994 года временных ограничений не было вообще), либо будет предложена продажа предприятия третьим лицам на условиях продолжения деятельности организации. Цена сделки зависит не от размера обязательств должника, а от предполагаемой стоимости действующего предприятия.

Если реальной возможности продолжить деятельность предприятия нет, или если сумма обязательств намного превышает стоимость работающего предприятия, то по решению суда открывается ликвидационная процедура. До реформы законодательства о банкротстве в 1994 года было сложно сразу начать ликвидационные процедуры даже при явной бесперспективности организации.

Третьи лица также могут внести свои предложения для финансового оздоровления предприятия. При этом до судебного рассмотрения их условий они не вправе в одностороннем порядке отказаться от своих предложений.

Начало процедуры оздоровления связывается с фактом прекращения платежей. Об этом не позднее, чем в 15-дневный срок после прекращения платежей должны заявить руководители несостоятельного предприятия. Могут заявить о начале процедуры и кредиторы. Суд может принять решение о начале процедуры по собственной инициативе или на основе информации представителей трудового коллектива, администрации предприятия, прокурора. Французская система бухгалтерского учета отличается строгим подходом. В 1994 году был принят закон, обязывающий аудиторов акционерных обществ «в случае обнаружения угрозы неплатежеспособности немедленно информировать об этом администрацию общества и председателя торгового суда».

Начало процедур несостоятельности открывается введением периода наблюдения. В решении об открытии процедуры наблюдения суд назначает специального судью и двух уполномоченных – администратора и представителя кредиторов. Администратор должен контролировать управленческие

действия руководства должника, помогать должнику управлять или осуществлять управление самостоятельно. Объем полномочий администратора устанавливается судом, функции администратора в любой момент могут быть изменены.

Судебное решение об открытии процедуры автоматически запрещает выплаты по любым обязательствам, возникшим ранее этого судебного решения, приостанавливает взыскание по любому иску со стороны всех кредиторов, чьи требования возникли до указанного решения.

В течение периода наблюдения администратор должен подготовить отчет об экономическом и социальном положении организации, в котором должны быть проанализированы социальные аспекты и предложены меры по восстановлению платежеспособности несостоятельного предприятия.

В течение периода наблюдения предприятие продолжает деятельность. При наличии оснований суд может до окончания периода наблюдения принять решение о прекращении деятельности и ликвидации предприятия.

Французское законодательство о несостоятельности является наиболее либеральным по отношению к предпринимателю-должнику и наиболее жестким по отношению к кредиторам, в том числе и обеспеченным. По обеспеченным обязательствам не начисляются никакие проценты после открытия процедур несостоятельности (кроме договоров займа, заключенных на срок более одного года, кредитов с отсрочкой по выплате более чем на 1 год). Право обеспечения значительно ослабляется тем, что за счет предметов обеспечения могут погашаться расходы на управление несостоятельным должником, так как они имеют более высокий приоритет, чем обеспеченные требования. Администратор вправе с разрешения суда предоставлять активы, уже являющиеся обеспечением, для обеспечения новых займов с более высоким приоритетом. Трудовые и налоговые требования тоже имеют более высокий приоритет, чем обеспеченные требования. Права обеспеченного кредитора зависят от того, является ли обеспеченный кредитор владельцем предмета обеспечения и является ли объектом обеспечения недвижимость.

Суд может принять план оздоровления предприятия, и тогда на требования обеспеченных и необеспеченных кредиторов будет наложен мораторий. Так как никакие проценты за период оздоровления не начисляются, то интересам кредиторов наносится значительный ущерб.

В судебном заседании с участием должника, администратора, представителя кредиторов, представителей трудового коллектива заслушивается отчет администратора, после чего суд принимает решение о продолжении деятельности либо ликвидации предприятия. В судебном решении указываются лица, на которых возлагается выполнение плана восстановления платежеспособности. В плане должны быть названы меры по поддержанию и финансированию предприятия, уровень занятости, размеры предстоящих увольнений, необходимые изменения в уставе.

Также на основании отчета суд может принять решение о полной либо частичной уступке предприятия. При этом, предметом уступки может быть только целостный технологический комплекс. Цессионарий до полной оплаты всей стоимости не имеет права продавать или сдавать в аренду приобретаемое им имущество. Цена определяется в соответствии с рыночной стоимостью бизнеса. Цессионарию передаются активы, свободные от обязательств перед кредиторами. Требования кредиторов удовлетворяются из суммы, вырученной при продаже.

После того, как все вышеперечисленные возможности для сохранения действующего предприятия оказались исчерпанными, суд принимает решение об открытии конкурсного производства, распродаже активов должника, распределении выручки среди кредиторов.

Самым высоким приоритетом обладают требования по заработной плате и другим выплатам, связанным с трудовыми отношениями, по судебным издержкам. Затем погашаются текущие требования, возникшие после возбуждения дела о несостоятельности. После этого погашаются требования обеспеченных кредиторов.

Оставшееся имущество уменьшается на сумму вознаграждения администратора или ликвидатора и после этого рас-

пределяется между необеспеченными кредиторами соразмерно их требованиям. Кредиторы, заявившие требования с опозданием, теряют право на участие в распределении.

Следует отметить, что к предприятиям с численностью работников не более 50 человек и годовым оборотом, не превышающим 4 млн. долларов США, может применяться упрощенная процедура оздоровления. Однако на практике из-за жестких условий гораздо чаще используется обычная процедура.

Что касается ответственности для руководителя, доведшего предприятие до банкротства, в результате которого было уволено большое количество сотрудников, то ему может грозить до 20 лет тюрьмы.

Таким образом, французская система несостоятельности основана на защите инфраструктуры предприятия должника за счет урезания прав кредиторов. На первый взгляд этот вариант может способствовать увеличению шансов на сохранение действующих организаций и укреплению экономической системы. Однако попытка оздоровления должника предпринимается за счет кредиторов, что, в свою очередь, затрудняет кредитование конкретных организаций и всей экономики в целом. Это позволяет сделать вывод, что французская система несостоятельности не является эффективным механизмом для выполнения основной макроэкономической задачи – обеспечения стабильного и устойчивого экономического роста.

Тест

1. «Автоматическая остановка» по процедуре Главы 11 Кодекса о банкротстве США означает:
 - а) наложение ареста на активы должника;
 - б) запрет должнику отчуждать свое имущество и другие активы;
 - в) запрет кредиторам истребовать имущество и другие активы должника;
 - г) запрет государственным органам распоряжаться имуществом должника.

2. Система несостоятельности Англии и Уэльса характеризуется:
 - а) применением внесудебных процедур;
 - б) защитой интересов должника;
 - в) защитой интересов кредиторов;
 - г) защитой интересов государства;
 - д) жесткой ответственностью руководства должника за несвоевременную подачу заявления о несостоятельности;
 - е) жесткой ответственностью собственника должника за несвоевременную подачу заявления о несостоятельности.
3. Законодательство Англии и Уэльса предусматривает, что активы английской компании, размещенные за рубежом, обеспечивают интересы кредиторов вне зависимости от местонахождения последних:
 - а) да;
 - б) нет.
4. Институт несостоятельности Англии предусматривает такую процедуру банкротства, как корпоративное мировое соглашение:
 - а) да;
 - б) нет.
5. Система несостоятельности Франции характеризуется:
 - а) применением внесудебных процедур;
 - б) защитой интересов должника;
 - в) защитой интересов кредиторов;
 - г) защитой интересов государства;
 - д) жесткой ответственностью руководства должника за несвоевременную подачу заявления о несостоятельности;
 - е) жесткой ответственностью собственника должника за несвоевременную подачу заявления о несостоятельности.
6. Система несостоятельности Германии характеризуется:
 - а) применением внесудебных процедур;
 - б) защитой интересов должника;

- в) защитой интересов кредиторов;
 - г) защитой интересов государства;
 - д) жесткой ответственностью руководства должника за несвоевременную подачу заявления о несостоятельности;
 - е) жесткой ответственностью собственника должника за несвоевременную подачу заявления о несостоятельности.
7. Система несостоятельности Нидерландов характеризуется:
- а) применением внесудебных процедур;
 - б) защитой интересов должника;
 - в) защитой интересов кредиторов;
 - г) защитой интересов государства;
 - д) жесткой ответственностью руководства должника за несвоевременную подачу заявления о несостоятельности;
 - е) жесткой ответственностью собственника должника за несвоевременную подачу заявления о несостоятельности.
8. Закон о несостоятельности Нидерландов предусматривает такую процедуру в отношении несостоятельности юридических и физических лиц как мораторий:
- а) да;
 - б) нет.
9. Закон о банкротстве и несостоятельности Канады является прокредиторским законом:
- а) да;
 - б) нет.
10. В законодательстве о несостоятельности Канады термины «несостоятельность» и «банкротство» рассматриваются как синонимы:
- а) да;
 - б) нет.

Перечень рекомендуемых источников

1. Антикризисное управление: Учебник //Под ред. проф. Э.М. Короткова. – М.: ИНФРА-М, 2007 – Глава 31.
2. Enterprise Act 2002. – <http://www.hmso.gov.uk/acts/acts2002/20020040.htm>.
3. Insolvency Act 2000. – <http://www.hmso.gov.uk/acts/acts2000/20000039.htm>.
4. Insolvency and Restructuring in 42 Jurisdictions Worldwide. Freshfields Bruckhaus Deringer. – London, 2007.
5. Insolvenzordnung (InsO) Vom 5. Oktober 1994. – <http://www.jura.uni-sb.de/BGBl/TEIL1/1994/19942911.1.HTML>.
6. Houlden, Lloyd W. & Moravetz, Carl H. Canada. The 1997 Annotated Bankruptcy and Insolvency Act. – CARSWELL. – Toronto, 1998.
7. Loi №85-98 du 25 Janvier 1985 relatif au redressement et a la liquidation judiciaires des entreprises. - Redressment et liquidation judiciaires des entreprises, Journal officiel de la Republique Française, Paris, 1996.
8. Reform of French insolvency law. - <http://www.freshfields.com/practice/finance/publications/pdfs/8779.pdf>
9. US CODE, TITLE 11, Bankruptcy, Chapter 11, Reorganization. – http://uscode.house.gov/download/pls/Title_11.txt.

Глава 6.

Трансграничная несостоятельность за рубежом

Международные понятия, критерии и системы трансграничной несостоятельности. Типовой закон Комиссии Организации Объединенных Наций по Праву Международной Торговли (ЮНСИТРАЛ) о трансграничной несостоятельности. Документы Европейского Союза (ЕС) по процедурам трансграничной несостоятельности.

Изучив данную тему, студент должен:

- **Знать:**
 - международные понятия, критерии и системы трансграничной несостоятельности.
- **Уметь:** анализировать зарубежную нормативно-правовую базу, регулирующую трансграничную несостоятельность.
- **Владеть:** навыками применения международных подходов к трансграничной несостоятельности
- **Акцентировать внимание на следующих понятиях:** трансграничная несостоятельность; параллельная международная правовая система несостоятельности; первичная система международная правовая система несостоятельности; основная международная правовая система несостоятельности.

Одной из важнейших экономических тенденций конца двадцатого века явилась глобализация бизнеса. Международными стали рынки капиталов и рабочей силы, инвестиций, кредита и страхования. Международным стало производство. В связи с этим правительства развитых стран предпринимали попытки гармонизировать торговое и налоговое законодательство, однако при этом недостаточное внимания уделялось созданию международных правовых норм в области несостоятельности.

В отсутствие правового режима, регулирующего процессуальные действия по делам о несостоятельности в рамках нескольких национальных юрисдикций, внутренние суды и государственные инстанции, как правило, неохотно признают решения зарубежных судов по делам о несостоятельности. Поэтому не редки случаи, когда иски внутренних кредиторов удовлетворяются за счет выручки от продажи внутреннего имущества в ущерб зарубежным кредиторам, страдают интересы иностранных акционеров (участников) должника¹.

В связи с этим в целях защиты целостности международной торговли, инвестиций и кредитной системы появилась необходимость создать в области несостоятельности правовой режим, который обеспечивал бы финансовое оздоровление жизнеспособного несостоятельного должника за счет скоординированных действий кредиторов разных стран или распределял бы имущество потерпевшего крах предприятия предсказуемо и эффективно независимо от территориальной (государственной) принадлежности.

6.1. Системы трансграничной несостоятельности

Нормы международного частного права, конвенции, договоры являются процедурными инструментами решения международных проблем несостоятельности. Что касается понятийного аппарата то отметим, что к настоящему времени общепризнанным термином, получившим официальный международный статус в резолюциях Генеральной Ассамблеи ООН, является «**Трансграничная несостоятельность**» (“Cross-Border Insolvency”)².

¹ R. Mears, «Cross Border Insolvencies in the 21st Century: A Proposal for International Co-operation». 1990, – www.iiiglobal.org/members/committee_e/Global_Solution_to_Multinational_Default.pdf.

² Генеральная Ассамблея ООН. Пятьдесят вторая сессия. Резолюция 52-158 от 30 января 1998 г. Типовой закон Комиссии Организации Объединенных Наций по праву международной торговли о трансграничной несостоятельности. – <http://www.un.org/russian/document/gadocs/convres/r52-158.pdf>.

Все подходы к определению критериев трансграничной несостоятельности можно свести в двум категориям:

1. формально-правовая;
2. содержательная.

Формально-правовой подход применен в Типовом законе ЮНСИТРАЛ о трансграничной несостоятельности (подробнее об этом документе и используемых в нем критериях будет сказано ниже)¹.

В рамках содержательного подхода к критерию трансграничной несостоятельности выделяют узкую и широкую трактовку.

Более узкий подход состоит в том, что «несостоятельность приобретает международный характер, когда активы несостоятельного должника находятся в пределах нескольких национальных юрисдикций»².

Более широкий содержательный подход использует в качестве критериальных показателей трансграничной несостоятельности три ключевых элемента дел о несостоятельности, – активы должника, кредиторов должника и самого должника, – а также их распределение по разным юрисдикциям. В самом общем виде этот подход предусматривает четыре ситуации (критерия), когда несостоятельность приобретает международный характер (то есть становится трансграничной):

1. Активы несостоятельного должника находятся в пределах нескольких национальных юрисдикций (этот критерий совпадает с приведенным выше).
2. Кредиторы несостоятельного должника принадлежат к нескольким национальным юрисдикциям.
3. Акционеры/участники должника принадлежат к нескольким национальным юрисдикциям.
4. Хотя бы два из трех ключевых элемента дела о несостоятельности, – либо активы должника, либо его кредиторы,

¹ Ibid.

² United Nations Commission on International Trade Law, Working Group on Insolvency Law, Nineteenth Session.

либо должник (каждый из **них** – в совокупности), – находятся в пределах разных национальных юрисдикций¹.

Каждый из этих случаев требует применения той или иной международной правовой системы несостоятельности, которые условно называются:

1. Параллельная система;
2. Первичная система;
3. Основная система.

Параллельная система обеспечивает сотрудничество между юрисдикциями при наличии нескольких одновременных процессуальных действий о неплатежеспособности в разных странах.

Первичная система предусматривает первичное судопроизводство в одной стране, но при определенных обстоятельствах допускает вторичное (вспомогательное) судопроизводство в другой стране (странах).

Основная система обеспечивает централизацию судопроизводства по делам о несостоятельности в одной юрисдикции и не допускает вторичного, или вспомогательного, судопроизводства.

Сравнивая эти системы надо отметить, что «параллельные системы» обладают рядом преимуществ. Они могут использоваться для сохранения имущества несостоятельного должника в случаях, когда кредитор неправомерно или преференциально накладывает арест на имущество на территории одной юрисдикции и не соглашается добровольно передать имущество должника зарубежным представителям на территории другой юрисдикции². К числу недостатков «параллельных систем» относятся сложное управление недвижимостью и высокие административные расходы на осуществление процес-

¹ Doetsch, Douglas A., Esq. and Hammer, Aaron L., Esq., «Observations on Cross-Border Insolvencies and their Resolutions in the NAFTA Region: Where Are We Now?». – <http://www.mayerbrownrowe.com/latinamerica/publications/pdf/DoetschMexicoArticle.pdf>.

² Honberger, J., "The Negotiation of a Bankruptcy Treaty", Meredith Memorial Lectures, McGill University. – Don Mills, 1986.

суальных действий в нескольких странах, что сокращает имущество, которое можно распределить между кредиторами.

Первичные и основные системы лишены недостатков, присущих параллельным системам. В основе первичных и основных систем лежит централизация управления большинством, если не всеми исками в рамках одной юрисдикции, что позволяет сохранить имущество и обеспечить одинаковое отношение ко всем кредиторам, независимо от их национальной принадлежности.

Главные задачи международных правовых систем по несостоятельности заключаются в устранении несправедливости и неудобств, связанных с межюрисдикционными делами, и в углублении принципа универсальности.

Принцип универсальности требует, чтобы к кредиторам и должникам относились справедливо и одинаково независимо от их государственной принадлежности. Кроме того, международные системы в области несостоятельности должны повышать эффективность управления имуществом несостоятельного должника и обеспечивать более высокую степень предсказуемости процедур.

Как первичные, так и основные системы должны создаваться на базе конвенции или договора, поскольку они подразумевают единство управления одной юрисдикцией имуществом несостоятельного должника при помощи и поддержке других юрисдикций. Другие юрисдикции добровольно передают первичной или основной юрисдикции контроль большей частью процессуальных действий по делам о несостоятельности. Хотя введение первичной или основной системы имеет много практических преимуществ, оказалось, что переговоры о необходимых для этого конвенциях и договорах чрезвычайно сложны по ряду причин, а именно:

1. В переговорах не заинтересованы правительства тех стран, где правовые режимы по несостоятельности *de jure* или *de facto* предусматривают приоритет государства перед другими кредиторами или где государство может изъять свою долю задолженности вне правового поля законодательства о банкротстве.
2. В переговорах не заинтересованы многонациональные корпорации и кредитные институты, поскольку для них фак-

торами извлечения дополнительной прибыли (в условиях экономического подъема) или спасения (в условиях спада) как раз и являются различия и автономность юрисдикций разных стран, в том числе правовых режимов несостоятельности.

3. Чрезвычайно затрудняют переговоры о конвенциях и договорах существенные различия в национальных законодательствах о несостоятельности, особенно в части ранжирования кредиторов по приоритетности возмещения требований; правительства крайне неохотно уступают юрисдикцию в области законодательства о несостоятельности, если это грозит ущемлением интересов внутренних кредиторов или если государственная политика в вопросах несостоятельности совершенно не соответствует международным требованиям и принципам.

4. Мешает переговорам недоверие правительств разных стран друг к другу и к международным институтам, неготовность идти на компромиссы.

Некоторые международные конвенции и договоры о трансграничной несостоятельности¹ приведены в таблице 6.1.

Таблица 6.1.

**Международные конвенции и договоры
о трансграничной несостоятельности**

№	Название	Год	Краткое описание
1.	Конвенция о банкротстве между Данией, Финляндией, Исландией, Норвегией и Швецией	7 ноября 1933 г.	Одна из первых многосторонних конвенций по проблемам банкротства и несостоятельности. Создает «основную» систему, позволяющую проводить один судебный процесс о банкротстве компании, обладающей дочерними предприятиями в других странах-участницах Конвенции, как в отношении материнской компании, так и в отношении всех ее дочерних предприятий.

¹ Некоторые из них на момент заключения именовались по-другому.

Трансграничная несостоятельность за рубежом

№	Название	Год	Краткое описание
2.	Конвенция о банкротстве, соглашении должника с кредиторами и расширении правопритязаний между Королевством Бельгии и Австрийской республикой	16 июля 1969 г.	Создание «основной» системы, обеспечивающей единство судопроизводства о несостоятельности коммерческой компании, активы которой расположены в обеих этих странах.
3.	Проект Договора о банкротстве между Соединенными Штатами Америки и Канадой	1979 г.	«Основная система», предусматривающая возбуждение единого судопроизводства по делу о несостоятельности, затрагивающему интересы участников из обоих государств. Однако до сих пор данный проект остается неподписанным.
4.	Европейская Конвенция по некоторым международным аспектам банкротства Совета Европейского Союза	5 июня 1990 г.	Многосторонняя конвенция по несостоятельности, предусматривающая создание «первичной» системы для координации управления имуществом и ликвидации несостоятельного должника на всем правовом пространстве членов ЕС. Европейская Конвенция была открыта для подписания, но в силу не вступила.
5.	Конвенция о судопроизводстве по делам о несостоятельности (банкротстве) Европейского Союза (ЕС)	23 ноября 1995 г.	Сходна с Европейской Конвенцией Совета ЕС, также предусматривает «первичную» систему. Условием ее вступления в силу было подписание Конвенции Правительствами всех стран – членов ЕС до 23 мая 1996 г., а условием подписания – ратификация Конвенции Парламентами стран-участниц ЕС. В силу не вступила, поскольку английский Парламент до 23 мая 1996 г. Конвенцию не принял.
6.	Типовой закон Комиссии Организации Объединенных На-	15 декабря 1997 г.	Данный закон был принят 72-м пленарным заседанием Пятьдесят второй сессии Генеральной

№	Название	Год	Краткое описание
	ций по праву международной торговли (ЮНСИТРАЛ) о трансграничной несостоятельности.		Ассамблеи ООН. Предусматривает возможность применения «параллельной», «первичной» и «основной» систем. Закон вступил в силу для тех стран, которые приняли его как свой собственный в соответствии с национальными законодательными процедурами ¹ .
7.	Регламент процедур несостоятельности Европейского Союза (COUNCIL REGULATION (EC) No 1346/2000 of 29 May 2000 on insolvency proceedings) ²	29 мая 2000 г.	Во многом повторяет положения так и не вступившей в силу Конвенции о судопроизводстве по делам о несостоятельности (банкротстве) ЕС от 1995 г. В отличие от Конвенции ЕС, которая требовала принятия ее всеми странами ЕС, процедура утверждения Регламента такого требования не содержала. В результате Регламент вступил в силу 31 мая 2002 г. как обязательный к исполнению документ во всех странах ЕС, кроме Дании, на которую он не распространяется (но которая приняла свой собственный закон о трансграничной несостоятельности, предусматривающий соглашение с ЕС в этой сфере) ³ .

¹ На конец 2004 г. таких стран было 11: Эритрея, Япония, Мексика, Польша, Румыния, Южная Африка, Черногория, Сербия, Соединенное Королевство, США, Виргинские острова . – http://www.uncitral.org/uncitral/en/uncitral_texts/insolvency/1997Model_status.html.

² COUNCIL REGULATION (EC) No 1346/2000 of 29 May 2000 on insolvency proceedings. – http://europa.eu.int/eur-lex/pri/en/oj/dat/2000/L_160/L_16020000630_en00010018.pdf.

³ The EU Regulation on Insolvency Proceedings. – Freshfields Bruckhaus Deringer.

6.2. Типовой закон Комиссии Организации Объединенных Наций по праву международной торговли (ЮНСИТРАЛ) о трансграничной несостоятельности¹

Для понимания характерных черт Типового закона Комиссии Организации Объединенных Наций по праву международной торговли (ЮНСИТРАЛ) о трансграничной несостоятельности очень важны его Статьи 1 и 2. В Ст. 1 приводится перечень случаев, когда применяется данный закон, то есть определены критерии трансграничной несостоятельности. В Статье 2 даются определения важнейших понятий Закона.

Так, согласно Статье 1 Закон о трансграничной несостоятельности применяется в случаях, когда:

а) «в настоящем государстве иностранным судом или иностранным представителем запрашивается содействие в связи с иностранным производством; или

б) в иностранном государстве запрашивается содействие в связи с производством на основании [указать законодательные акты принимающего Типовой закон государства, касающиеся несостоятельности]; или

в) иностранное производство и производство на основании [указать законодательные акты принимающего Типовой закон государства, касающиеся несостоятельности] в отношении одного и того же должника осуществляются параллельно; или

г) кредиторы или другие заинтересованные лица в иностранном государстве заинтересованы в подаче просьбы о возбуждении производства в настоящем государстве на основании [указать законодательные акты принимающего Типовой закон государства, касающиеся несостоятельности] или в участии в таком производстве»².

¹ 1997 – UNCITRAL Model Law on Cross-Border Insolvency with Guide to Enactment. – http://www.uncitral.org/uncitral/en/uncitral_texts/insolvency/1997Model.html

² Генеральная Ассамблея..., Op.cit.

Как отмечалось выше, в Статье 2 приводятся основные определения, имеющие отношение к сфере деятельности данного закона. К ним относятся:

1. 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 деловые операции должника подлежат контролю или надзору со стороны иностранного суда в целях реорганизации или ликвидации;

2. основное иностранное производство – иностранное производство, осуществляемое в государстве, в котором находится центр основных интересов должника;

3. неосновное иностранное производство – иностранное производство, иное, чем основное иностранное производство, осуществляемое в государстве, в котором находится предприятие должника;

4. иностранный представитель – лицо, включая на временной основе, которое в рамках иностранного производства уполномочено управлять реорганизацией или ликвидацией активов или деловых операций должника или совершать действия в качестве представителя иностранного производства;

5. иностранный суд – судебный или иной орган, компетентный осуществлять контроль или надзор за иностранным производством;

6. предприятие – любое место операций, в котором должник осуществляет не носящую временного характера экономическую деятельность, охватывающую людей и товары или услуги»¹.

В рассматриваемом Законе применен формально-правовой подход к определению критериев трансграничной несостоятельности, поскольку ничего не сказано о наличии активов должника в пределах разных юрисдикций или о принадлежности к разным юрисдикциям участников должника или его кредиторов.

¹ Ibid.

Закон прямо предусматривает возможность применения всех трех систем организации судопроизводства по делам о трансграничной несостоятельности: параллельной, первичной и основной.

В Законе применяется понятие центр основных интересов должника, являющееся важнейшим в первичной и основной системах организации судопроизводства по делам о трансграничной несостоятельности. Это понятие было введено так и не вступившей в силу Европейской Конвенцией по некоторым международным аспектам банкротства Совета Европейского Союза от 1990 г.; так же, как и в Европейской Конвенции, центр основных интересов определяется следующим образом: «В отсутствие доказательств противного зарегистрированная контора должника, или обычное место жительства в случае физического лица, считается центром основных интересов должника» (Ст. 16)¹.

Закон позволяет совмещать целостность международной системы судопроизводства по делам о несостоятельности с возможностью сохранения практически любых особенностей национальных юрисдикций в части законодательства о несостоятельности (банкротстве). Это достигается тем, что практически везде, где требуется упоминание законодательного или иного правового акта принимающего Закон государства, административного органа, процедуры, лица, выполняющего функции по управлению процедурой и т.п. используется формула «[указать законодательные акты принимающего Типовой закон государства, касающиеся несостоятельности]», или «[указать процедуру принимающего Типовой закон государства, касающиеся несостоятельности]», «[указать административный орган ...]» и т.д. Таким образом, каждое принимающее этот Закон государство может использовать наименования своих законодательных актов, своих процедур, своих административных органов и пр.

В законе интересно решена проблема осуществления международного судопроизводства по «основной» системе

¹ Генеральная Ассамблея..., Op.cit.

при наличии различий национальных юрисдикций в части приоритетности кредиторов:

1. Иностранные кредиторы обладают такими же правами в отношении возбуждения производства и участия в производстве на основании [указать законодательные акты принимающего Типовой закон государства, касающиеся несостоятельности], как и кредиторы в настоящем государстве.

2. Не затрагивается порядок очередности требований в рамках производства на основании [указать законодательные акты принимающего Типовой закон государства, касающиеся несостоятельности], за исключением того, что требования иностранных кредиторов не должны получать более низкого статуса, чем [указать категорию обычных непривилегированных требований, предусмотрев, что иностранное требование должно получить более низкий статус, чем обычные непривилегированные требования, если равнозначное местное требование (например, требование о взыскании неустойки или требование отложенного платежа) имеет более низкий статус, чем обычные непривилегированные требования]»¹.

Для тех лиц, которые не против того, чтобы требования иностранных кредиторов удовлетворялись «в общей очереди» с кредиторами внутренними, но категорически возражают против того, чтобы за счет имущества внутреннего должника финансировались задолженности по налогам и другим обязательным платежам иностранных государств, к Статье 13 добавлена сноска:

Принимающее Типовой закон государство, возможно, пожелает рассмотреть следующую альтернативную формулировку для замены пункта 2 статьи 13:

«2. Пункт 1 настоящей статьи не затрагивает порядка очередности требований в рамках производства на основании [указать законодательные акты принимающего Типовой закон государства, касающиеся несостоятельности] или исключения иностранных налоговых требований и требований по социаль-

¹ Генеральная Ассамблея..., Op.cit.

ному обеспечению в рамках такого производства. Тем не менее, требования иностранных кредиторов, иные, чем требования, связанные с налоговыми обязательствами и обязательствами по социальному обеспечению, не должны получать более низкого статуса, чем [указать категорию обычных непривилегированных требований, предусмотрев, что иностранное требование должно получить более низкий статус, чем обычные непривилегированные требования, если равнозначное местное требование (например, требование о взыскании неустойки или требование отложенного платежа) имеет более низкий статус, чем обычные непривилегированные требования]»¹.

Типовой закон ЮНСИТРАЛ о трансграничной несостоятельности является одним из лучших инструментов повышения эффективности трансграничных процедур несостоятельности, что чрезвычайно важно в современных условиях глобализации бизнеса.

Вместе с тем наблюдающаяся неэффективность трансграничных процедур несостоятельности имеет несколько негативных последствий:

1. провоцирует мошенничество должников, уводящих свои активы под защиту других юрисдикций, от чего, в конечном счете, страдают все кредиторы, – как внутренние, так и иностранные;
2. неэффективность трансграничной несостоятельности препятствует иностранному инвестированию, что отрицательно сказывается на экономическом развитии тех стран, которые остро нуждаются в иностранных инвестициях.

Надо отметить, что основными препятствиями к широкому распространению типового закона ЮНСИТРАЛ остаются недоверие правительств друг к другу и к международным институтам (в частности, к той же ООН) и неготовность идти на компромиссы (а также, возможно, лоббирование против этого закона со стороны своих транснациональных корпораций).

¹ Генеральная Ассамблея..., Op.cit.

6.3. Документы Европейского Союза по процедурам несостоятельности

В течение 40 лет в рамках Европейского Союза (ЕС) прилагались усилия по унификации правил осуществления процессуальных действий в делах о несостоятельности, одновременно затрагивающих юрисдикции нескольких стран-членов ЕС.

В 1960 г. по решению Европейской Комиссии ЕС был создан и начал работать **Комитет экспертов по банкротству**. Потребность в этом комитете появилась потому, что вопросы несостоятельности были исключены из разрабатываемой тогда Конвенции по Юрисдикциям и Исполнению Судебных Решений по Гражданским и Коммерческим Делах (подписана в Брюсселе в 1968 г. и известна как Брюссель-I) и вопросы несостоятельности предполагалось урегулировать в рамках ЕС отдельно.

Комитет по банкротству разработал свои предложения и представил их Комиссии ЕС в 1970 г. Позднее, в 1973 г. было принято решение эти предложения пересмотреть. К 1980 г. пересмотренный вариант был подготовлен и направлен на одобрение Совета глав государств-членов ЕС (Совет ЕС). Совет ЕС принял предложения Комитета по банкротству за основу и в 1982 г. опубликовал их как проект для рассмотрения странами-членами ЕС под названием **«Банкротство, мировые соглашения и аналогичные процедуры»**. С 1985 г. всякая дальнейшая работа с данным документом прекратилась.

Одновременно в Совете ЕС с 1980 г. рассматривались другие разработки по той же проблематике. В 1990 г. была подготовлена и принята Европейская Конвенция по некоторым международным аспектам банкротства, известная также как **«Стамбульская Конвенция»**. Условием вступления в силу Стамбульской Конвенции была ее ратификация не менее чем тремя государствами. Конвенция была подписана представителями восьми государств, а ратифицирована только одним. По этой причине до настоящего времени она не вступила в силу. Однако эффект от Стамбульской Конвенции все же был: она реанимировала в ЕС работы по международным аспектам несостоятельности.

В 1990 г. Комитет Постоянных Представителей Государств-членов при Институтах Европейского Союза (COREPER¹) дал поручение специально для этой цели образованной Рабочей группе под руководством немецкого специалиста по банкротству Манфреда Бальца разработать новый проект Конвенции ЕС по международным аспектам несостоятельности.

Рабочая группа подготовила проект **Конвенции о судопроизводстве по делам о несостоятельности (банкротстве) ЕС**, который в сентябре 1995 г. был рассмотрен и в предварительном порядке подписан представителями всех стран-членов ЕС. Новая Конвенция была открыта к подписанию 23 ноября 1995 г. Условием вступления в силу Конвенции была ратификация и подписание ее всеми государствами-членами ЕС до 23 мая 1996 г. В срок Конвенция была ратифицирована и подписана всеми членами ЕС, кроме Великобритании, парламент которой отказался одобрить Конвенцию в знак протеста против ограничений на экспорт британской говядины в другие страны ЕС (причиной ограничений стали случаи «коровьего бешенства» в Великобритании). В результате Конвенции о судопроизводстве по делам о несостоятельности (банкротстве) ЕС в силу так и не вступила².

После истечения срока подписания Конвенции о судопроизводстве по делам о несостоятельности (банкротстве) ЕС и неудачи с введением ее в действие работы в этом направлении зашли в тупик. К работе над этой проблемой вернулись только через три года. Событием, позволившим удалить (вернее, обойти) препятствия на пути создания работоспособного правового механизма трансграничных процедур несостоятельности ЕС, явилось подписание и введение в действие 1 мая 1999 г. «**Амстердамского Договора**»³, – комплекса осно-

¹ Committee of Permanent Representatives of Member States to the Institutions of the European Union

² Halén, Christine. «Centre of main interests» – a New Concept in European Insolvency Law». – Lund University, Faculty of Law, Spring 2002. – [http://www.jur.lu.se/Internet/english/essay/Masterth.nsf/0/D4503A1E6E0203E3C1256BC800736673/\\$File/xsmall.pdf?OpenElement](http://www.jur.lu.se/Internet/english/essay/Masterth.nsf/0/D4503A1E6E0203E3C1256BC800736673/$File/xsmall.pdf?OpenElement).

³ The Amsterdam Treaty. – <http://europa.eu.int/abc/obj/amst/en/>

вополагающих для ЕС документов, принятых в развитие «Римского Договора» от 1957 г.

В Амстердамском Договоре вопросы сотрудничества в области права, юрисдикций и судопроизводства были переведены из третьего раздела в первый. Это означало, что впредь такое сотрудничество должно было регулироваться не межправительственными конвенциями, а наднациональными директивами и регламентами ЕС. Наднациональные документы ЕС, – в отличие от межправительственных, – не требовали для вступления в силу подписания или ратификации всеми государствами-членами, а требовали только утверждения Советом ЕС.

В пятилетний переходный период вступления в силу Амстердамского Договора (то есть до 1 мая 2004 г.) наднациональные директивы и регламенты должны были утверждаться единогласным решением Совета ЕС по представлению Комиссии ЕС. При этом указанное представление могло последовать по заявлению хотя бы одного государства-члена ЕС.

По инициативе Германии и Финляндии Комиссия ЕС представила на рассмотрение Совета ЕС проект **Регламента процедур несостоятельности**, который был единогласно принят Советом 29 мая 2000 г. и вступил в силу 31 мая 2002 г.

Регламент не является «Новым Европейским Законом о несостоятельности», заменяющим национальные законы о банкротстве во всех государствах-членах ЕС. Как конвенция, Регламент будет взаимодействовать с национальными законодательствами относительно, например, имущества, которое будет управляться в соответствии с законом той страны, где будет осуществляться процедура. Цель Регламента состояла не в гармонизации всего правового поля несостоятельности, а во внесении в это поле принципа универсальности с некоторыми исключениями. Помимо собственно правил осуществления трансграничных процедур несостоятельности, Регламент содержит положения о применимом законе и положения об исполнении предписаний, предусмотренных Регламентом.

Анализируя степень соотношения Регламента с аналогичными документами (конвенциями) надо отметить, что правила осуществления транснациональных процедур несостоя-

тельности, содержащиеся в Регламенте, практически идентичны правилам Конвенции о судопроизводстве от 1995 г. Однако между этими двумя документами есть и различия.

Главное состоит в том, что по природе своей Конвенция могла бы стать межправительственным соглашением, и поэтому ее статус в правовом поле ЕС был бы ниже статуса Законов ЕС, оформленных как Договоры (Римский Договор, Амстердамский Договор и пр.). В случае коллизий (предположительных) положений Конвенции и Договора преимущества были на стороне Договора.

Регламент же, будучи наднациональным документом, является частью законодательства ЕС и в этом своем качестве никакому Договору не уступает.

Регламент является документом «двойного», или «прямого» действия, содержащим как положения об областях и условиях своего применения, так и непосредственные нормы/правила судопроизводства, обязательные для исполнения государствами-членами ЕС. В отличие от Регламента, Северная Конвенция является документом «простого», или «непрямого» действия, содержащим только положения об областях и условиях применения в отсутствие каких бы то ни было норм судопроизводства по трансграничным делам о несостоятельности. Более того, Регламент отменяет действие Северной Конвенции в отношениях между Швецией и Финляндией.

Равным образом, документом «простого», или «непрямого» действия является Стамбульская Конвенция, позволяющая государствам-участникам этой Конвенции, применять свои национальные правила судопроизводства в трансграничной процедуры несостоятельности, даже если местом регистрации или domicilio должника является также участник Стамбульская Конвенция¹.

Юридическое базой Регламента являются Статья 61 (со ссылкой на Статью 65) и 67 Договора об образовании Европейского Сообщества (составная часть Амстердамского Дого-

¹ Halén, Christine ..., Op. cit.

вора, далее по тексту – Договор ЕС)¹. Согласно Ст. 65 Договора ЕС, мероприятия по трансграничному сотрудничеству в области права, юрисдикций и судопроизводства могли осуществляться только в том случае, когда они были необходимы для эффективного функционирования внутреннего рынка ЕС. Эта цель отображена в преамбуле к Регламенту, где сказано: «Надлежащее функционирование внутреннего рынка требует, чтобы трансграничные процедуры несостоятельности осуществлялись результативно и эффективно ...»².

Далее в преамбуле определяются области применения Регламента, а именно процедуры, место возникновения несостоятельности и предприятия. Что касается процедур, то в преамбуле сказано, что Регламент применяется к коллективным процедурам несостоятельности, предусматривающим полную или частичную продажу активов должника и назначение практика по несостоятельности. Следующим условием применения Регламента является то, что центр главных интересов должника должен быть расположен на территории ЕС. И даже если центр главных интересов должника расположен на территории ЕС, Регламент применяется только к той части трансграничных процедур несостоятельности, в которые вовлечены субъекты юрисдикций стран Сообщества.

Регламент применяется к трансграничным процедурам несостоятельности любых предприятий за исключением страховых, кредитных институтов, инвестиционных организаций по предоставлению средств или ценных бумаг третьим сторонам и коллективных инвестиционных предприятий. Эти организации исключены из области применения Регламента, поскольку в отношении них нормативными документами ЕС предусмотрены особые правила банкротства³.

Регламент применяется не только к процедурам банкротства в узком смысле слова (то есть к процедурам ликвида-

¹ Treaty establishing the European Community. – http://europa.eu.int/eur-lex/en/treaties/dat/C_2002325EN.003301.html.

² COUNCIL REGULATION (EC) No 1346/2000 ..., Op. cit.

³ Halén, Christine ..., Op. cit

ции несостоятельного должника), но и к процедурам финансового оздоровления, предусмотренным национальным законодательством о несостоятельности государств-членов ЕС.

Регламент применяется не только к собственно процедурам несостоятельности, но и к мероприятиям, действиям и ситуациям, которые связаны с этими процедурами или являются их следствием:

- мировые соглашения (законодательством о банкротстве многих стран к процедурам несостоятельности не отнесены);
- действия по признанию отдельных сделок, предшествовавших возбуждению дела о банкротстве, недействительными;
- действия по взысканию убытков в рамках дел о гражданской ответственности руководителей должника и арбитражных управляющих¹.

В Регламенте² заложен некий компромисс между принципом универсальности и принципом территориальности. Регламент содержит положение о главной процедуре, открываемой там, где находится центр главных интересов должника. Главная процедура предусматривает управление всеми активами должника (на территории ЕС) и автоматически признается во всех других государствах-членах ЕС, на территории которых также размещены активы должника, с момента подачи заявления о возбуждении производства по главной процедуре. Признание главной процедуры теперь не зависит от наличия или содержания положений международного частного права в законодательстве этих стран.

Однако признание главной процедуры является частичным, поскольку, – согласно Регламенту, – в других государствах-членах ЕС могут быть открыты вторичные процедуры, несмотря на то, что открыта процедура главная. Условием открытия вторичной процедуры в государстве-члене ЕС ином, чем государство, на территории которого расположен центр главных интересов должника, является наличие на территории этого первого государства предприятия, принадлежащего

¹ COUNCIL REGULATION (EC) No 1346/2000 ..., Op. cit.

² COUNCIL REGULATION (EC) No 1346/2000 ..., Op. cit.

должнику. Эта вторичная процедура имеет дело только с теми активами должника, которые размещены в стране, где она открыта. Кроме того, по содержанию вторичная процедура может быть только процедурой ликвидации предприятия, принадлежащего должнику в стране вторичной процедуры, связанной с реализации имущества такой организации.

При определенных условиях может быть открыта территориальная процедура без открытия главной процедуры в другой стране:

1. территориальная процедура может быть открыта в любой стране-члене ЕС в отношении предприятия, расположенного на территории этой страны и удовлетворяющего признакам несостоятельности по законодательству этой страны; однако до открытия главной процедуры территориальная процедура может быть открыта только по заявлению кредиторов этой страны или кредиторов предприятия, расположенного в этой стране;

2. процедура остается территориальной до тех пор, пока в другой стране-члене ЕС, где расположен центр главных интересов должника, являющегося собственником предприятия, в отношении которого открыта территориальная процедура, не будет открыта главная процедура; в этом случае территориальная процедура становится вторичной;

3. если в стране размещения центра главных интересов должника законодательство этой страны не позволяет открыть главную процедуру, территориальная процедура, открытая в отношении принадлежащего этому же должнику предприятия в другой стране-члене ЕС, вторичной не становится и продолжается и завершается как территориальная.

Суд, имеющий полномочия на открытие главной процедуры, немедленно после получения заявления о возбуждении главной процедуры имеет право принять решения о защите активов должника во всех других странах ЕС, на территории которых расположены принадлежащие должнику предприятия. Эти решения соответствуют законодательству о несостоятельности страны главной процедуры.

Решениями суда главной процедуры могут быть установлены запреты на взыскание активов должника в рамках любых индивидуальных исковых производств, либо запреты на отчуждение активов должником или руководством принадлежащих должнику в других странах ЕС предприятий, или и то, и другое вместе. Все такие решения суда главной процедуры являются обязательными для исполнения во всех странах ЕС, где имеются предприятия должника. В случае отказа от открытия главной процедуры запреты отменяются, в случае открытия главной процедуры – подтверждаются.

Вместе с тем, если до открытия главной процедуры в другой стране ЕС в отношении предприятия должника была открыта процедура территориальная, у арбитражного управляющего этой территориальной процедуры есть выбор: либо осуществлять меры по защите активов должника, предписанные судом главной процедуры (и в соответствии с законодательством государства главной процедуры), либо также осуществлять защиту активов должника, но в соответствии с законодательством своей страны.

После открытия главной процедуры Регламент предусматривает два варианта осуществления трансграничной процедуры несостоятельности в ЕС.

Вариант 1. Главная процедура может остаться единственной, если:

а) арбитражный управляющий главной процедуры примет решение не инициировать открытие вторичных процедур в других странах ЕС, где расположены принадлежащие должнику предприятия;

б) ни в одной из таких стран не было предварительно открыто территориальной процедуры в отношении принадлежащего должнику предприятия;

в) ни в одной из таких стран вторичная процедура не была открыта по заявлению лица, имеющего на то право в соответствии с законодательством своей страны.

В этом случае арбитражный управляющий главной процедуры остается единственным распорядителем имущества должника во всех странах ЕС, где расположены принадлежа-

щие должнику предприятия, и/или единственным лицом, который осуществляет управление, или от имени которого осуществляется управление, или под чьим контролем осуществляется управление предприятиями должника при осуществлении трансграничной процедуры финансового оздоровления / реструктуризации / реорганизации / администрирования должника (наименования всех процедур ликвидации и финансового оздоровления должника в соответствии с юрисдикциями всех государств-участников настоящего Регламента приведены в Приложении А к Регламенту). Право арбитражного управляющего главной процедуры распоряжаться всем имуществом должника, во всех странах ЕС, где оно расположено, дает этому арбитражному управляющему право изымать имущество из одной страны и перемещать его (или средства, вырученные от его реализации) на территорию другой страны ЕС.

Именно арбитражный управляющий главной и единственной процедуры осуществляет все процессуальные мероприятия, предусмотренные законодательством по несостоятельности (банкротству) страны главной процедуры, в том числе составление единого реестра кредиторов, реализацию имущества должника (или реализацию мероприятий по антикризисному управлению должником) во всех странах ЕС, где расположены организации должника, удовлетворение требований кредиторов, закрытие предприятий должника и исключение их из государственных реестров.

Вариант 2. Параллельно с главной процедурой осуществляется вторичная процедура(ы), инициированная либо арбитражным управляющим главной процедуры, либо преобразованная во вторичную из территориальной процедуры, начатой раньше главной, либо инициированная лицом (кредитором), имеющего на то право в соответствии с законодательством страны, где расположено предприятие, принадлежащее должнику.

Во всех случаях инициирования вторичной процедуры она осуществляется в соответствии с законодательствами той страны, где была открыта, и на такую вторичную процедуру назначается арбитражный управляющий также в соответствии с законодательством страны открытия вторичной процедуры.

При втором варианте главным условием результативного и эффективного осуществления трансграничной процедуры несостоятельности является координация главной и всех вторичных процедур. Координация эта обеспечивается, прежде всего, адекватным информационным обменом.

Главная процедура является таковой не по названию: арбитражный управляющий главной процедуры обладает правом влияния на вторичные процедуры и даже вмешательства в них. Арбитражный управляющий может наложить временный запрет на реализацию имущества должника в рамках любой вторичной процедуры исходя из соображения максимизации общей эффективности всей трансграничной процедуры. По этим же соображениям арбитражный управляющий главной процедуры может разработать единый для всех процедур план реорганизации должника и/или мирового соглашения со всеми кредиторами должника во всех странах ЕС, где расположены принадлежащие должнику предприятия. Тогда трансграничная процедура несостоятельности приобретает комплексный и целостный характер, и мероприятия по ликвидации предприятия должника и реализации имущества этого предприятия в рамках каждой вторичной процедуры планируются и осуществляются исходя из критерия общей эффективности всей трансграничной процедуры.

Регламент предусматривает автоматическое признание юрисдикции государства, где открыта главная процедура, во всех других странах, где имеются принадлежащие должнику предприятия, что означает распространение положений этой юрисдикции на все мероприятия по несостоятельности во всех этих других странах. (Вариант 1). Одновременно Регламент предусматривает параллельное осуществление главной и вторичных процедур, причем каждая вторичная процедура осуществляется в соответствии с законодательством той страны, где она была открыта. (Вариант 2). Наличие этих двух вариантов может вызвать конфликт в отношении того, юрисдикция какого государства должна применяться в процедуре трансграничной несостоятельности на территории того или иного государства ЕС.

Регламент так определяет механизм разрешения данного конфликта: применяется законодательство того государства, чей суд открыл процедуру. (Принцип *lex concursus*). Это правило распространяется на все аспекты процедуры несостоятельности, как юридические, так и содержательные, а также на все этапы процедуры: открытие, осуществление, завершение.

Может возникнуть еще один конфликт, вызванный спором судов двух государств о том, кто из них имеет право открыть главную процедуру. Причина данного конфликта заложена в возможности разного толкования одного из основных понятий Регламента: центра главных интересов должника.

Во-первых, в Регламенте содержится два определения центра главных интересов: в п. (13) Преамбулы сказано, что «центр главных интересов» должен соответствовать месту, где должник осуществляет управление своими интересами на регулярной основе.¹ В то же время согласно Ст. 3 Регламента «в отношении компании или юридического лица место регистрации считается центром главных интересов, если не доказано противное»².

При наличии двух противоречащих друг другу определений одного и того же понятия, каждое из которых к тому же может толковаться неоднозначно, оснований для споров более чем достаточно.

Регламент предусматривает такой способ решения споров между судами разных стран о том, где расположен центр главных интересов должника и какой суд, следовательно, может открыть главную процедуру: суд какого государства первым откроет процедуру, там и есть центр главных интересов.

На практике все решается не так просто. В ходе начала банкротства концерна «Пармалат» в 2003 г. ирландский суд первым открыл процедуру банкротства против одного ирландского предприятия, принадлежащего «Пармалат», на день раньше, чем аналогичная процедура была открыта в стране регистрации головной компании «Пармалат» в Италии. На этом основании ирландский суд заявил, что центр главных

¹ COUNCIL REGULATION (EC) No 1346/2000 ..., Op. cit.

² Ibidem.

интересов концерна «Пармалат» расположен в Ирландии. Стороны спорят до сих пор.

Тем не менее, не надо забывать, что Регламент процедур несостоятельности Европейского Союза от 2000 г. является первым правовым актом, непосредственно регламентирующим осуществление трансграничных процедур несостоятельности в более чем 20 странах Европы. Опыт применения Регламента необходимо тщательно изучать как для того, чтобы не повторять чужих ошибок, так и с точки зрения использования всего позитивного в рамках СНГ.

Тест

1. *Трансграничная несостоятельность – это:*
 - а) несостоятельность, регулируемая международными соглашениями;
 - б) несостоятельность в Европейском Союзе;
 - в) несостоятельность, при которой активы должника, кредиторы, собственники находятся в разных странах;
 - г) несостоятельность транснациональных корпораций.
2. *Существует только формально-правовой подход к определению критериев трансграничной несостоятельности:*
 - а) да;
 - б) нет.
3. *Для своей реализации процедуры трансграничной несостоятельности требуют:*
 - а) изменения Устава ООН;
 - б) заключения международных соглашений;
 - в) присоединения к международному законодательству;
 - г) принятия международных регламентов.
4. *Различают следующие виды международной правовой системы несостоятельности:*
 - а) параллельная система;
 - б) бюджетная;
 - в) первичная система;

- г) основная система;
 - д) косвенная.
5. *Основная система международной правовой системы несостоятельности обеспечивает централизацию судопроизводства по делам о несостоятельности в одной юрисдикции и не допускает вторичного, или вспомогательного, судопроизводства:*
- а) да;
 - б) нет.
6. *Противниками применения режимов и процедур трансграничной несостоятельности являются:*
- а) США и их союзники по НАТО;
 - б) транснациональные корпорации;
 - в) правительства тех стран, где не соблюдается национальное законодательство о банкротстве;
 - г) Европейский Союз.
7. *Для страны, которая решила присоединения к Типовому закону ЮНСИТРАЛ о трансграничной несостоятельности, нужно:*
- а) изменить свой закон о банкротстве;
 - б) подчинить свою систему несостоятельности другой стране (США) или другим странам (Запада, Востока, Юга);
 - в) подчинить свою систему несостоятельности международному закону;
 - г) принять Типовой закон ЮНСИТРАЛ о трансграничной несостоятельности как свой собственный.
8. *Типовой закон ЮНСИТРАЛ о трансграничной несостоятельности использует формально-правовой подход к определению критериев трансграничной несостоятельности:*
- а) да;
 - б) нет.
9. *Основное иностранное производство – иностранное производство, осуществляемое в государстве, в котором находится центр основных интересов должника;*
- а) да;
 - б) нет.

10. Регламент процедур несостоятельности Европейского Союза (COUNCIL REGULATION (EC) вступил в силу в 2000 году:

- а) да;
- б) нет.

Перечень рекомендуемых источников

1. Генеральная Ассамблея ООН. Пятьдесят вторая сессия. Резолюция 52-158 от 30 января 1998 г. Типовой закон Комиссии Организации Объединенных Наций по праву международной торговли о трансграничной несостоятельности. – <http://www.un.org/russian/document/gadocs/convres/r52-158.pdf>.
2. COUNCIL REGULATION (EC) No 1346/2000 of 29 May 2000 on insolvency proceedings. – http://europa.eu.int/eurlex/pri/en/oj/dat/2000/l_160/l_16020000630_en00010018.pdf.
3. Doetsch, Douglas A., Esq. and Hammer, Aaron L., Esq., «Observations on Cross-Border Insolvencies and their Resolutions in the NAFTA Region: Where Are We Now?». – <http://www.mayerbrownrowe.com/latinamerica/publications/pdf/DoetschMexicoArticle.pdf>.
4. Halén, Christine. «Centre of main interests» – a New Concept in European Insolvency Law». – Lund University, Faculty of Law, Spring 2002. – [http://www.jur.lu.se/Internet/english/essay/Masterth.nsf/0/D4503A1E6E0203E3C1256BC800736673/\\$File/xsmall.pdf?OpenElement](http://www.jur.lu.se/Internet/english/essay/Masterth.nsf/0/D4503A1E6E0203E3C1256BC800736673/$File/xsmall.pdf?OpenElement).
5. R.Mears, «Cross Border Insolvencies in the 21st Century: A Proposal for International Co-operation». 1990, – www.iiiglobal.org/members/committee_e/Global_Solution_to_Multinational_Default.pdf.

Словарь

Автоматическая остановка – метод защиты от банкротства в США, автоматическое лишение кредиторов права предпринимать какие-либо действия против предприятия или его имущества, наступающее после подачи заявления в суд в соответствии с Главой 11 Закона о банкротстве.

Антикризисное управление – комплекс мероприятий по оценке вероятности и последствий потенциальных кризисов, разработке стратегии антикризисных действий, выявлению признаков кризисов, реализации планов мероприятий по предупреждению и преодолению кризисов, ликвидации их социально-экономических последствий и недопущению кризисов в перспективе.

Антикризисное управление через банкротство – сохранение в ликвидационной процедуре в том или ином виде бизнеса должника.

Диагностика – определение состояния объекта (предмета, явления, процесса) посредством реализации комплекса исследовательских процедур.

Добровольная ликвидация – ликвидация компании по инициативе должника при условии оплаты всех долгов и достижения мирового соглашения со всеми кредиторами.

Добровольная ликвидация по решению участников компании – ликвидация компании на основе решения участников компании (акционеров) в условиях, когда продолжение существования компании более не является необходимым, или когда срок, на который компания создавалась, подошел к концу.

Добровольная реорганизация – возбуждение дела о несостоятельности по инициативе руководства должника при выявлении признаков несостоятельности.

Иностранное производство – коллективное судебное или административное производство, которое проводится в иностранном государстве в соответствии с законодательным актом по несостоятельности, в рамках которого активы и деловые операции

должника подлежат контролю или надзору со стороны иностранного суда в целях реорганизации или ликвидации.

Иностранный представитель - лицо, включая на временной основе, которое в рамках иностранного производства уполномочено управлять реорганизацией или ликвидацией активов или деловых операций должника или совершать действия в качестве представителя иностранного производства;

Коммерческое банкротство – банкротство, источником возникновения обязательств которого является коммерческая деятельность должника.

Корпоративная реструктуризация – комплекс мер по реструктуризации активов и обязательств, выкуп компании управляющим персоналом.

Корпоративное мировое соглашение (КМС) – процедура, позволяющая компаниям заключать компромиссные соглашения или осуществлять другие договоренности с кредиторами без юридических формальностей.

Корпоративное оздоровление по инициативе компании – антикризисное консультирование специализированными фирмами и осуществление мер по антикризисному управлению должника в соответствии с рекомендациями консультантов.

Обеспеченные кредиторы – кредиторы, получающие возмещение своих требований в пределах стоимости залога вне всякой очереди.

Основное иностранное производство – реализация процедуры несостоятельности в государстве, в котором находится центр основных интересов должника.

Неосновное иностранное производство - иностранное производство, иное, чем основное иностранное производство, осуществляемое в государстве, в котором находится предприятие должника;

Потребительское банкротство – банкротство, источником возникновения обязательств которого является потребительский кредит.

Потребительское финансовое оздоровление – достижение соглашения с кредиторами об изменении условий выплаты долгов (продление сроков, частичная выплата, реструктуризация долгов) в совокупности с модифицированным «потребительским» поведением должника, осуществляемая под руководством и наблюдением администратора финансового оздоровления.

Принудительная ликвидация – процедура ликвидации должника, вводимая судом по инициативе одного из кредиторов.

Принудительная реорганизация – введение судом процедуры реорганизации на основании плана реорганизации, представленного в суд собранием кредиторов.

Принудительное мировое соглашение (неформальное финансовое оздоровление должника) – комплекс мер по антикризисному управлению, осуществляемое по инициативе и под контролем кредиторов.

Регистратор – низшие должностные лица суда Канады, принимающие от имени суда практически все решения по делам о банкротстве.

Ресивер – куратор, управляющий имуществом должника, назначаемое судом физическое лицо.

Суперинтендант по банкротству – лицо, назначаемое Правительством Канады, осуществляющее управление и контроль ведения всех дел по банкротству.

Трансграничная несостоятельность – нормы международного права, конвенции, договоры, соглашения, другие процедурные инструменты решения международных проблем несостоятельности.

Трасти – доверительный собственник, контролер, управляющий процедурой банкротства.

Формальное финансовое оздоровление – реализация законодательно установленных процедур антикризисного управления под руководством или под контролем назначенного судом антикризисного управляющего.

Вопросы для дискуссий

Тема 1. Теория антикризисного управления за рубежом.

1. Зарубежные классификации кризисов.
2. Причины возникновения кризисного состояния организаций за рубежом.
3. Зарубежные подходы к содержанию антикризисного управления.
4. Типы антикризисного управления за рубежом.

Тема 2. Стратегия антикризисного управления зарубежных компаний

1. Зарубежная практика экспресс-анализа состояния предприятия (экспертная оценка).
2. Зарубежные методы диагностики кризисного состояния организаций.
3. Зарубежные подходы к выбору стратегии антикризисного управления.
4. Методы антикризисного планирования за рубежом.

Тема 3. Институт несостоятельности за рубежом

1. Эволюция зарубежного законодательства о несостоятельности.
2. Становление и развитие реабилитационных процедур по реструктуризации задолженности должника.
3. Функции, цели и структура института несостоятельности зарубежных стран.
4. Основные принципы института несостоятельности за рубежом.

Тема 4. Роль государства в антикризисном управлении организациями за рубежом

1. Функции государства в области несостоятельности в зарубежных странах.
2. Система государственного регулирования отношений несостоятельности в США и Канаде.
3. Особенности функционирования Служба несостоятельности в Великобритании.
4. Полномочия Комиссии по корпоративным делам в Австралии.

5. Специфика государственного антикризисного управления в странах Юго-Восточной Азии.

Тема 5. Практика реализации процедур банкротства в некоторых зарубежных странах

1. Функционирование института банкротства в США.
2. Система несостоятельности Канады.
3. Практика Англии и Уэльса по реализации внесудебных и судебных процедур банкротства.
4. Система несостоятельности в странах Западной Европы.

Тема 6. Трансграничная несостоятельность за рубежом

1. Международные понятия, критерии и системы трансграничной несостоятельности.
2. Типовой закон Комиссии Организации Объединенных Наций по Праву Международной Торговли (ЮНСИТРАЛ) о трансграничной несостоятельности.
3. Документы Европейского Союза (ЕС) по процедурам трансграничной несостоятельности.

Вопросы для итогового контроля

1. Зарубежная терминология антикризисного управления.
2. Зарубежные классификации кризисов.
3. Причины возникновения кризисного состояния организаций за рубежом.
4. Зарубежные подходы к содержанию антикризисного управления.
5. Типы антикризисного управления за рубежом.
6. Зарубежная практика экспресс-анализа состояния предприятия (экспертная оценка).
7. Зарубежные методы диагностики кризисного состояния организаций.
8. Применяемые за рубежом стратегии выведения организаций из кризиса.
9. Зарубежные подходы к выбору стратегии антикризисного управления.

10. Методы антикризисного планирования.
11. Содержание планов антикризисных мероприятий.
12. Первые законы о банкротстве в зарубежных странах.
13. Становление и развитие реабилитационных процедур по реструктуризации задолженности должника.
14. Функции, цели и структура института несостоятельности зарубежных стран.
15. Основные принципы института несостоятельности за рубежом.
16. Функции государства в области несостоятельности в зарубежных странах.
17. Система государственного регулирования отношений несостоятельности в США и Канаде.
18. Система государственного регулирования отношений несостоятельности в Канаде.
19. Особенности функционирования Служба несостоятельности в Великобритании.
20. Полномочия Комиссии по корпоративным делам в Австралии.
21. Специфика государственного антикризисного управления в странах Юго-Восточной Азии.
22. Функционирование института банкротства в США.
23. Система Англии и Уэльса по реализации внесудебных и судебных процедур банкротства.
24. Система несостоятельности Нидерландов.
25. Особенности реализации процедур банкротства в Германии.
26. Система несостоятельности Канады.
27. Французское законодательство о банкротстве и практика его применения.
28. Международные понятия, критерии и системы трансграничной несостоятельности.
29. Типовой закон Комиссии Организации Объединенных Наций по Праву Международной Торговли (ЮНСИТРАЛ) о трансграничной несостоятельности.
30. Документы Европейского Союза (ЕС) по процедурам трансграничной несостоятельности.