

*Падусева О.Д.*

*студентка магистратуры*

*3 курс, Юридический факультет*

*ФГБОУ ВО «Марийский государственный университет»*

*Россия, Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола*

*Научный руководитель: Смирнов Н.Н., кандидат юридических наук,*

*доцент*

*доцент кафедры гражданского права и процесса*

*ФГБОУ ВО «Марийский государственный университет»*

*Россия, г. Йошкар-Ола*

## **МОДЕЛИ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ В УСЛОВИЯХ ТРАНСГРАНИЧНОЙ НЕСОСТОЯТЕЛЬНОСТИ**

***Аннотация:** В данной статье автором приводятся основные модели правового регулирования трансграничной несостоятельности. Анализируется российское законодательство на предмет определения применимого права для разрешения вопросов, связанных с несостоятельностью.*

***Ключевые слова:** банкротство, трансграничная несостоятельность, правовое регулирование, кредитор, должник.*

***Annotation:** In this article, the author presents the main models of legal regulation of cross-border insolvency. The Russian legislation is analyzed in order to determine the applicable law to resolve issues related to insolvency.*

***Key words:** bankruptcy, cross-border insolvency, law regulation, creditor, debtor.*

При трансграничной несостоятельности возможно возбуждение дел о банкротстве в разных странах, где находятся имущество и/или кредиторы должника, в отношении одного должника.

Между тем взаимодействие производств в делах о несостоятельности не может определять отношения трансграничной несостоятельности, поскольку является следствием, но никак не отражением существа возникших правоотношений.

Причина заключается в том, что определение трансграничной несостоятельности через категорию «производство» фокусируется на процессуальных аспектах правоотношения, игнорируя материально-правовые элементы, что может не полностью отражать экономическую природу явления.

Таким образом, категория «трансграничное производство в деле о несостоятельности» имеет самостоятельное значение и не может быть приравнена к понятию «трансграничная несостоятельность».

Между тем Закон о банкротстве в дальнейшем не детализирует понятие трансграничной несостоятельности. Общие принципы регулирования отношений, осложненных иностранными элементами, содержатся в разделе 6 части 3 Гражданского кодекса Российской Федерации. Однако в этом разделе нет специальных норм, регулирующих несостоятельность, осложненную иностранным элементом, или особых норм, определяющих ее правовой режим.

Зачастую, основным возникает вопрос в установлении определении компетентного права для разрешения вопросов, связанных с несостоятельностью.

Существует две основные концептуальные модели правового регулирования: универсализм и территориальность, иные модели представляют собой модифицированные (производные) варианты данных доктрин или их альтернативы [1, с. 196].

Теория территориальности представляет из себя первый концепт в историческом контексте. В соответствии с ней каждое государство в соответствии с национальным законодательством определяет случаи и условия возбуждения дел о несостоятельности на своей территории.

Когда в различных странах независимо друг от друга возбуждаются отдельные судебные процессы относительно одного и того же субъекта, можно говорить о применении принципа территориальности (или принципа множественных производств [2, с. 311]). Если государства не контролируют сотрудничество между судами в случае трансграничной несостоятельности, то такие дела могут рассматриваться без координации или взаимодействия.

В результате такого регулирования, процедура банкротства регулируется исключительно законодательством страны, в которой она была инициирована, а вопрос о применимости международной подсудности рассматривается отдельно каждым государством.

В результате возникает несколько параллельных процессов (множественность производств).

Один из дополнительных результатов применения принципа территориальности заключается в ограничении включения имущества, находящегося на территории одного государства, в конкурсную массу в другом государстве или его передачи в другое государство с целью включения в конкурсную массу. Более точно, государство не обладает правом требовать включения имущества, находящегося на территории иностранных государств, в свою конкурсную массу.

Принцип территориальности, основанный на доктрине *separate entity doctrine*, предписывает, что кредиторы имеют право предъявлять свои требования только по активам должника, находящимся на территории страны, где была запущена процедура банкротства. Если количество активов в этой стране оказывается недостаточным для удовлетворения требований

кредиторов, они могут участвовать в процедурах банкротства в других странах в соответствии с их законодательством.

Однако данная модель может привести к гонке кредиторов (*race of creditors*), когда они стремятся инициировать процедуру банкротства в стране с наибольшим количеством активов и наименьшими обязательствами, чтобы получить максимальное возмещение своих требований.

Данный принцип предписывает, что кредиторы имеют право предъявлять свои требования только по активам должника, находящимся на территории страны, где была запущена процедура банкротства. Если количество активов в этой стране оказывается недостаточным для удовлетворения требований кредиторов, они могут участвовать в процедурах банкротства в других странах в соответствии с их законодательством.

Таким образом, основными недостатками теории территориальности является невозможность оценки, управления и реализации активов компании, что приводит к минимизации ее стоимости, а также к увеличению издержек на осуществление процедуры. Кроме того, неравномерное распределение активов, пассивов и кредиторов в разных странах может привести к нарушению прав кредиторов и созданию неравного положения между ними.

В противовес теории территориальности появилась теория универсализма, которая заключается в том, что должно быть только одно универсальное производство по делу о несостоятельности, регулируемое одним правом, которое охватывает всех кредиторов и активы должника независимо от их местонахождения [3, с. 635].

Модель универсализма в делах о банкротстве основывается на двух принципах - принципе универсальности (все активы и пассивы должника подлежат учету и распределению в процессе банкротства, а судебные решения, вынесенные в рамках банкротных дел, имеют экстерриториальное действие) и принципе единства (только суд базовой страны должника обладает юрисдикцией над всеми активами должника и имеет полномочия по их

распределению) производства [4, с. 141]. Основная идея этого концепта заключается в том, что должно быть только одно универсальное производство по делу о несостоятельности, регулируемое одним правом, которое охватывает всех кредиторов и активы должника независимо от их местонахождения.

Экстерриториальное действие производства о банкротстве полагает признание третьими странами международной юрисдикции суда, ведущего это производство, и юридической силы судебных актов.

Таким образом, модель универсализма предполагает создание системы с единым производством, объединяющим все активы должника вне зависимости от их местонахождения, с экстерриториальным эффектом, и актами компетентного суда, действующими на территории других государств.

Однако теория универсализма не учитывает права кредиторов, если процесс банкротства не начался в их стране. В таких случаях, кредиторам приходится участвовать в иностранном процессе банкротства, что часто является затратным, а также подчиняться законодательству о банкротстве другой страны, что может привести к изменению порядка удовлетворения их требований.

Концепция модифицированного универсализма, известная как теория «основного и вторичного производства», представляет собой компромисс между территориальностью и универсализмом в правовых процедурах банкротства. Экстерриториальное основное производство, возбуждается по месту нахождения центра основных интересов должника, позволяя в определенных случаях открывать дополнительные (вторичные) территориальные производства по делу о несостоятельности [5, с. 140].

Таким образом, для анализа и разработки института признания иностранных банкротств в контексте представленных моделей правового регулирования трансграничной несостоятельности, наиболее подходящим является модель универсализма - как чистого, так и модифицированного.

Указанный принцип наделяет иностранные банкротства признаком экстерриториального действия.

#### **Использованные источники:**

1. Westbrook, J.L. A Global Solution to Multinational Default / J.L. Westbrook // Michigan Law Review. -2000. - Vol. 98. – 370 p.
2. Devos, D. Specific Cross-Border Problems Regarding Bank Insolvencies and European Harmonization Efforts / D. Devos // International Bank Insolvencies – a Central Bank Perspective. - 1999. – 498 p.
3. Карелина, С.А. Несостоятельность (банкротство): Учебный курс. В 2 т. / С.А. Карелина // М.: Статут. - 2019. – 925 с.
4. Собина, Л.Ю. Признание иностранных банкротств в международном частном праве / Л.Ю. Собина // М.: Статут. - 2012. – 457 с.
5. Мохова, Е.В. Трансграничные банкротства за рубежом и в России: в поисках баланса между универсализмом и территориальностью / Е.В. Мохова // Закон. - 2016. - № 5. – 380 с.