

Б.М. ПОЛЯКОВ

**ЗАКОН УКРАИНЫ
«О ВОССТАНОВЛЕНИИ
ПЛАТЕЖЕСПОСОБНОСТИ
ДОЛЖНИКА ИЛИ ПРИЗНАНИИ
ЕГО БАНКРОТОМ»**

НАУЧНО-ПРАКТИЧЕСКИЙ КОММЕНТАРИЙ

Видавничій дім "Ін Юре"
Київ 2003

УДК 346.9
ББК 67.9(4Укр)3
П54

Рецензенты:

*доктор юридических наук, профессор **Замойский И. Е.**
судья Верховного Суда Украины **Гусак Н. Б.**,
председатель Агентства по вопросам банкротства,
кандидат экономических наук, доцент **Очерет Ю. Ф.***

Поляков Б. М.

Закон Украины «О восстановлении платежеспособности должника или признании его банкротом»: Научно-практический комментарий / Под общей редакцией Д. Н. Притыки. - К.: Концерн «Издательский Дом «Ін Юре», 2003. - 272 с.

ISBN 966-313-013-X

В комментарии излагаются содержание и анализ статей Закона Украины «О восстановлении платежеспособности должника или признании его банкротом» с использованием теории и судебной практики. Введение содержит теоретические аспекты несостоятельности (банкротства). Алфавитно-предметный указатель облегчает поиск нужных статей Закона.

Книга предназначена для арбитражных управляющих, судей хозяйственных судов, юристов, экономистов, руководителей предприятий, преподавателей, студентов и научных работников.

ББК 67.9(4Укр)3

ISBN 966-313-013-X

© Поляков Б. М., 2003

© Концерн «Издательский Дом «Ін Юре», 2003

Институт банкротства или конкурсный процесс возник в эпоху Древнего Рима, когда товарно-денежные отношения находились на таком уровне развития, что механизм исполнительного производства не мог обеспечить разрешение противоречий между кредиторами при недостаточности имущества должника. Необходимы были специальные правила, которые бы устанавливали честное и справедливое распределение имущества должника перед кредиторами. Постепенно развиваясь, конкурсный процесс приобрел черты важного правового института, где используются специальные (традиционные средства), имеющие существенные отличия от исполнительного производства (мораторий, оспаривание сделок, конкурсное управление и т. д.).

Понятие банкротство происходит от итальянских слов: *bancus* — банк, лавка, контора, торговое заведение; *rotto* — ломать, закрывать заведение. Основной задачей конкурсного процесса было равномерное распределение (раздел) имущества должника перед кредиторами. Если первоначально он был направлен на ликвидацию товаропроизводителя (субъекта хозяйствования), то с начала XX века — на восстановление (санацию) платежеспособности. Объяснялось это тем, что большая концентрация капитала способствовала созданию крупных промышленных объединений: железнодорожных, металлургических, горных и т. п. Банкротство или принудительная ликвидация хотя бы одного из таких объединений неминуемо привели бы к экономическому хаосу. Поэтому в конкурсный процесс внесли существенные изменения и публичные начала «взяли верх» над частными.

Современный конкурсный процесс сочетает публичные и частные начала и его приоритетной задачей является «лечение» хозяйствующего субъекта и уже после «выздоровления» — полное или частичное погашение долга кредиторам.

В юридической литературе мы встречаем два понятия «несостоятельность» и «банкротство». «Несостоятельность» более объемное по содержанию и характеризует полное или частичное отсутствие имущественных активов у должника для оплаты всех долгов кредиторам. Это своего рода неоплатность. Причем должник может стать состоятельным субъектом путем применения к нему специальных (традиционных) средств.

«Банкротство» в своем историческом значении всегда понималось как прекращение деятельности хозяйствующего субъекта. Более того, банкротство в истории Российской империи, в состав которой входила Украина, являлось уголовной стороной несостоятельности.

Сегодняшнее законодательство Украины о банкротстве ставит своей задачей восстановление платежеспособности хозяйствующего субъекта, а не его банкротство и ликвидацию. Поэтому правильным будет использование термина несостоятельность (банкротство).

Когда же возникают отношения несостоятельности (банкротства)? Предпосылкой возникновения таких отношений является

неплатежеспособность, то есть приостановка платежей. Неплатежеспособность — это внешний признак неоплатности должника, то есть недостаток имущественных активов для оплаты предъявленных кредиторских требований. Однако сама по себе неплатежеспособность не порождает отношения несостоятельности. Для этого нужен судебный акт — определение хозяйственного суда о возбуждении дела о банкротстве. В то же время законодатель различает два вида отношений, возникающих вследствие неплатежеспособности должника. Первый вид — это предупредительные (профилактические) отношения несостоятельности или досудебная санация. Вторым видом — это сами отношения несостоятельности (банкротства). Причем отношения несостоятельности, которые возникают после возбуждения дела о банкротстве и действуют до публикации в официальном печатном органе, в процедуре распоряжения имуществом образуют частный (малый) конкурс. В такой период традиционные средства несостоятельности действуют частично, то есть не в полном объеме, и его результат несущественно влияет на всех кредиторов (только мораторий на удовлетворение требований кредиторов). В период основного большого конкурса полностью запускается механизм несостоятельности. Публикация в печати «оживляет» всех кредиторов должника. Их требования к должнику уже находятся в «связанном» состоянии.

Правовые нормы, регулирующие отношения несостоятельности, делают изъятие из общих норм гражданского, финансового и трудового права в части погашения или урегулирования долговых обязательств. Первоначально такие обязательства возникают на основе указанных норм права, а уже после возбуждения дела о банкротстве регулируются правом несостоятельности (банкротства).

Следует иметь в виду, что правовые нормы, которые регулируют отношения несостоятельности (банкротства) имеют хозяйственно-правовую природу, что накладывает свой отпечаток при правовом регулировании. Поэтому, когда возникают отношения несостоятельности, сразу же прекращаются свободные начала, присущие гражданскому праву, и власть и подчинение, присущие финансовому праву. Здесь уже происходит сочетание указанных способов и приемов воздействия. Это означает, что независимо от субъекта обязательств, будь-то публичное или частное, применяются одни и те же традиционные средства несостоятельности.

В основе правового регулирования несостоятельности (банкротства) лежат определенные принципы. Они отражают внутреннюю структуру норм и процесс их применения. Таковыми принципами являются: всеобщность; приоритет Закона «О восстановлении платежеспособности должника или признании его банкротом» (далее — Закон) над другими нормативными актами; сохранение хозяйствующего субъекта при возможности восстановить его платежеспособность; ликвидация имущества должника при невозможности сохранения предприятия с целью справедливого и организованного погашения требований кредиторов; государственное регулирование отношений несостоятельности. Принцип всеобщности означает, что с момента возникновения отношений несостоятельности к участию в деле о банкротстве вызываются под страхом потери денежных требований все кредиторы должника. Все их требования проверяются в одном общем производстве дела о банкротстве. Взыскания отдельных кредиторов приостанавливаются. Все имущество должника представляет собой ликвидационную (конкурсную) массу, право распоряжения которой принадлежит не органам управления должника, а арбитражному управляющему и комитету кредиторов. Условия мирового соглашения, плана санации обязательны к исполнению не только для кредиторов, которые поддержали их, но и для тех, кто голосовал против или не участвовал в обсуждении. Все вопросы, которые возникают в отношениях несостоятельности, разрешаются в одном деле о банкротстве.

Основными участниками процедуры банкротства выступают кредиторы и должник. Это горизонтальные отношения. Причем кредиторы выступают не как индивидуумы, а в виде представительных органов — общее собрание, комитет кредиторов. В то же время за каждым кредитором сохраняется право обжаловать судебный акт, которым подтверждается законность действия представительного органа кредиторов. Например, план санации, отчет управляющего санацией или ликвидатора. Должник, несмотря на то, что в процедурах санации и ликвидации его функции в части управления и распоряжения имуществом передаются арбитражному управляющему, не утрачивает процессуального права на обжалование последующих судебных актов: определение о введении процедуры санации, постановление о признании должника банкротом и т. д.

Наряду с горизонтальными отношениями в процедуре банкротства действуют вертикальные. Здесь участниками выступают: собственник должника, госорган по вопросам банкротства, арбитражный управляющий и т. д. Их задача состоит в оказании помощи и достижении баланса интересов между сторонами горизонтальных отношений. Через отношения по вертикали происходит перераспределение полномочий должника, собственника и кредиторов. И в результате появляется общий интерес: индивида, сообщества и государства. Вертикальные и горизонтальные отношения составляют единое целое или звено отношений несостоятельности.

Как дальше будет развиваться законодательство о несостоятельности (банкротстве) в Украине? К сожалению, Закон о банкротстве (в редакции 1992 года), являясь чисто прокредиторским, принес много вреда экономике государства. Ведь вместо «лечения» хозяйствующих субъектов просто ликвидировали. Только через семь лет ошибки были исправлены. В результате мы имеем Закон Украины «О восстановлении платежеспособности должника или признании его банкротом» (Закон о банкротстве в редакции 1999 года), который уже имеет продебиторскую направленность. Эта тенденция еще более сохраняется. Причем законодатель значительно ущемляет права кредиторов. Однако это вынужденная и временная мера. Пройдет некоторое время и как только экономика начнет эффективно работать, так сразу же будут введены смягчающие меры для кредиторов. Законодательство о несостоятельности (банкротстве) всегда и во всех странах относилось к категории динамичного законодательства. При этом баланс приоритета между кредитором и должником всегда зависел от уровня развития экономики государства. Так что будем надеяться на лучшее.

Институт банкротства или конкурсный процесс