

К ВОПРОСУ О ПОНЯТИИ ТРАНСГРАНИЧНОГО БАНКРОТСТВА

Под трансграничным банкротством (несостоятельностью) понимается осложненная иностранным элементом устойчивая неспособность лица исполнить свои обязательства перед кредиторами. Несмотря на то, что и доктрина частного права, и законодательство Республики Беларусь проводит различие между несостоятельностью и банкротством, при изучении трансграничного банкротства данные термины можно рассматривать как синонимы. Это объясняется тем, что изучение трансграничного банкротства, являющегося институтом международного частного права, не предполагает изучения проблем цивилистики, не связанных с экстерриториальностью.

Вопросу изучения трансграничного банкротства в русскоязычной юридической литературе уделяется гораздо меньше внимания, чем изучению банкротства в национально-правовом аспекте. К вопросу понятия трансграничного банкротства обращались такие ученые, как Л.Ю. Собина, А.А. Рягузов, Е.В. Мохова, Л.П. Ануфриева, В.Ф. Попондопуло, В.В. Степанов, Е. Б. Леанович и др.

В юриспруденции США и стран ЕС проблема трансграничного банкротства изучена гораздо более широко, что связано с большим объемом правоприменительной практики. Здесь стоит отметить как представителей американской школы, среди которых Дж. Вестбрук, Л. ЛоПаки, Ф. Танг, так и европейской, представителями которой являются Ф. Гарсимартин, Г. Мосс, И. Флетчер и др.

Комиссией Организации Объединенных Наций по праву международной торговли (ЮНСИТРАЛ) трансграничное банкротство определяется как случаи, когда несостоятельный должник имеет активы в нескольких государствах или когда в числе кредиторов должника имеются кредиторы из другого государства [1]. Таким образом, в определении трансграничного банкротства конституирующее значение имеет присутствие правовых отношений, осложненных иностранным элементом.

Иностранный элемент в правоотношениях, связанных с процедурой банкротства, может быть представлен различными обстоятельствами: имущество должника находится на территории иностранного государства; должник не является резидентом страны суда; кредиторы не являются резидентами страны суда; в иностранном государстве в отношении того же должника осуществляются процедуры банкротства; иностранный управляющий принимает участие в процедуре банкротства. Вышеприведенный перечень можно назвать закрытым только в узком понимании. В широком понимании иностранный элемент может проявляться также в ряде ситуаций, фактически тесно связанных с процедурой банкротства, но традиционно относящихся к регулированию иных институтов международного частного права. В качестве примера можно привести нахождение работников должника на территории нескольких юрисдикций.

Субъектами трансграничного банкротства зачастую выступают транснациональные корпорации (далее – ТНК), увеличивается число случаев возбуждения

судебных процедур по признанию корпораций, входящих в ТНК, банкротами. В связи с этим в некоторых научных работах, посвященных рассматриваемой проблематике, понятие трансграничного банкротства сводится к понятию банкротства ТНК [2].

Понятие банкротства ТНК во многом зависит от того, что понимается под самой категорией ТНК. Споры же по поводу сущности и понятия ТНК ведутся как среди юристов, так и среди экономистов [3]. Включение в понятие трансграничного банкротства субъектной составляющей в форме привязки к ТНК можно признать целесообразным только после решения задачи конструирования легального определения ТНК. Вместе с тем, споры о правосубъектности ТНК в рамках международного права, по нашему мнению, нельзя рассматривать в качестве препятствия для отождествления банкротства ТНК и трансграничного банкротства. Аргументом в пользу этого является то, что решение данного вопроса не способно повлиять на фактическое содержание понятия банкротства ТНК при наличии легального его определения, а значит и на определение трансграничного банкротства, построенного на субъективной привязке к ТНК.

Законодательство Республики Беларусь в настоящее время не содержит понятия трансграничного банкротства (несостоятельности). Данная проблема может найти решение путем закрепления соответствующего понятия в Законе Республики Беларусь «Об экономической несостоятельности (банкротстве)». Такое определение должно содержать максимально широкое описание проявления иностранного элемента в процедуре банкротства. Такая новация могла бы послужить началом для дальнейшего развития правового регулирования трансграничного банкротства в законодательстве Республики Беларусь.

Список использованных источников

1. Руководство по принятию Типового закона ЮНСИТРАЛ о трансграничной несостоятельности. United Nations publication. – Sales No.: R. 99. – Vol. 3. – 1999.
2. Хайрюзов, В.В. Некоторые проблемы правового регулирования трансграничной несостоятельности (банкротства) / В.В. Хайрюзов // Право и политика. – 2006. – № 7. – С. 75–81.
3. Мохова, Е.В. Доктрина основного производства трансграничной несостоятельности юридических лиц; дис. ... канд. юрид. наук / Е.В. Мохова. – М., 2009. – 265 с.

*Н.Г. Станкевич, канд. юрид. наук, доцент,
ГрГУ им. Я.Купалы (г. Гродно)*

О РАЗВИТИИ КОММЕРЧЕСКОГО (ТОРГОВОГО) ПРАВА РЕСПУБЛИКИ БЕЛАРУСЬ

Разграничение отраслей права на публичные и частные связано как с кругом отношений, регулируемых той или иной отраслью (вертикальные или горизонтальные), так и с методом правового регулирования таких отношений. Наиболее часто коммерческое (торговое) право рассматривают как самостоятельную подотрасль гражданского права. Это объясняется сходством общественных отношений, регулируемых гражданским и коммерческим (торговым)