

НЕКОТОРЫЕ АСПЕКТЫ «БАНКРОТСТВА» В ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВЕ ГЕРМАНИИ И РЕСПУБЛИКИ БЕЛАРУСЬ

Атрибутами нормальной рыночной экономики являются гарантия частной собственности, конкуренция и возможность банкротства. Если есть собственник, то он в случае неэффективной работы может быть обанкрочен.

Считается, что слово «банкрот» заимствовано из немецкого языка, куда в свою очередь пришло из итальянского, и представляет собой сращение итальянских слов «banco» (банк, конторка, стоп менялы) и «rotto» (разбитый). Для должника, который не мог исполнить свои обязательства перед кредиторами, наступали крайне негативные последствия имущественного и личного характера. Так, в Германии эдикты Карла V, изданные в 1531 и 1540 годах, приравнивали несостоятельных должников к ворами, которых можно было подвергнуть немедленной казни.

Наряду с термином «банкротство» в законодательстве применяется также термин «несостоятельность». При изучении нормативно-правовых норм о банкротстве можно выделить два подхода к соотношению этих понятий.

В одном случае в Гражданском кодексе Республики Беларусь банкротство и несостоятельность рассматриваются как тождественные понятия, т. е. слова банкротство «bankruptcy» и несостоятельность «insolvency» являются равнозначными и взаимозаменяемыми терминами.

Сущность второго подхода заключается в том, что банкротство рассматривается только как частный случай несостоятельности. По Закону Республики Беларусь от 30 мая 1991 г. «Об экономической несостоятельности и банкротстве» банкротство есть некая крайняя форма несостоятельности – полная несостоятельность. В Германии банкротство в его нынешнем значении упоминается в связи с уголовно-наказуемыми, противоправными действиями, то есть рассматривается как уголовно-правовая форма несостоятельности.

В Германии и в Беларуси с разницей почти в полтора года были приняты нормативные акты, регулирующие Экономическую несостоятельность («банкротство»)

В Германии – это Положение «О несостоятельности» (Insolvenzordnung), действует с 1 января 1999 года, для разработки которого в качестве базовой модели проекта был взят US Bankruptcy Code (USBC). На основе анализа практических данных применения USBC был разработан критический подход к изучению американской системы регулирования несостоятельности. Результатом такого подхода стало то, что, хотя в основном германском законе и используются правовые технологии, разработанные в американской системе регулирования (например, механизм голосования по классам при принятии решения собранием кредиторов по поводу плана восстановления платежеспособности должника), Insolvenzordnung имеет идейное содержание, значительно отличающееся от того, на котором построен USBC. В отличие от американского регулирования, в Insolvenzordnung основное внимание уделяется защите имущественных интересов кредиторов, а не судьбе несостоятельного лица, «реорганизация не является более предпочтительной, чем ликвидация», должник не имеет возможности использовать для своей выгоды начало процедур банкротства. Целью нового германского законодательства стало эффективное использование активов, а не защита попавших в затруднительное положение фирм от действия рыночных сил. Поэтому в новом законе не оказывается предпочтение продолжению деятельности субъекта по сравнению с продажей действующего предприятия другому субъекту или распродажей активов.

В Беларуси – это Закон Республики Беларусь от 18 июля 2000 г. № 423-З «Об экономической несостоятельности (банкротстве)». Это уже второй закон, прямо обращённый к проблеме регулирования банкротства, причём и он уже имеет вторую редакцию. Совместно с ним действует и Указ Президента Республики Беларусь от 2 ноября 2003 г. № 508 «О некоторых вопросах экономической несостоятельности (банкротства)». Белорусская право-

вая база направлена в первую очередь на реализацию возможности сохранения предприятия-должника, и реорганизация является предпочтительнее ликвидации.

Интересно проследить, как решается вопрос о зачёте взаимных требований по законодательству обоих государств, так как вопрос о предоставлении кредиторам права проведения зачёта взаимных требований очень важен, его решение влияет на экономическое положение сторон. В случае запрета зачёта взаимных требований, кредитор проигрывает дважды. Во-первых, несостоятельный должник не может выполнить свои обязательства в пользу кредитора. Во-вторых, кредитор под страхом применения к нему гражданско-правовых санкций должен выполнять свои обязательства в пользу несостоятельного лица. Одним из наиболее часто встречающихся на практике примеров является ситуация, когда предприятие, взявшее кредит в банке, стало неплатежеспособным. В этом же банке на депозитном счёте, принадлежавшем предприятию, имеются денежные средства, приблизительно соответствующие полученному кредиту. Ответ на вопрос, может ли банк зачесть эти денежные средства в счёт погашения кредита или же обязан передать эти активы в конкурсную массу и будет являться указанием на подход конкретного законодательства к вопросам разрешения или запрещения взаимозачёта.

В Германии, если у кредитора на момент открытия производства по закону (соглашению) имелось право на проведение зачёта, то начало процедур несостоятельности не затрагивает это право. Если право возникло в ходе производства о несостоятельности, то оно может быть реализовано только тогда, когда для подлежащих зачёту требований наступили условия исполнения. Если требование является безусловным и может быть исполнено до начала производства, то зачёт запрещен. Также зачёт не допускается, если конкурсный кредитор:

- стал должен конкурсной массе после открытия производства о несостоятельности;
- приобрел право требования к должнику от других кредиторов после открытия производства о несостоятельности;
- получил право требования в результате действия, которое может быть обжаловано;
- стал должен конкурсной массе, а право требования должно быть исполнено за счёт свободного имущества должника.

В Республике Беларусь нормы носят более жёсткий характер: в период, с момента открытия конкурсного производства до момента прекращения хозяйственным судом производства по делу о банкротстве или завершения ликвидационного производства, не допускается зачёт взаимных требований должника и кредиторов, не предусмотренный планом санации.

Нельзя не обратить внимание и на различие в подходах к удовлетворению требований конкурсных кредиторов в конкурсном производстве, на приоритеты в распределении конкурсной массы.

В Германии после проведения заседания по проверке требований конкурсный управляющий с согласия комитета кредиторов должен начать распределение активов конкурсной массы среди кредиторов. Перед каждым распределением конкурсный управляющий составляет перечень требований, по которым будет производиться распределение. Этот перечень должен быть представлен в канцелярию суда для того, чтобы все заинтересованные лица могли с ним ознакомиться. При наличии оспоренного требования доля активов, предназначенных для распределения по этому требованию, не будет распределяться до окончательного решения суда по этому спору. Если требование вытекает из обязательства с отлагательным условием и на момент окончательного распределения возможность нарушения условия настолько отдалена во времени, что это требование не имеет имущественной ценности, то такое требование не учитывается, а доля по такому требованию освобождается для окончательного распределения. Кредитор может обжаловать перечень требований, по которым производится распределение, в суд по делам о несостоятельности. Если требования удовлетворяются частично, то конкурсный управляющий с согласия комитета кредиторов устанавливает размеры долей.

Окончательное распределение производится после полной реализации предметов конкурсной массы с разрешения суда по делам о несостоятельности. После того как принято решение об окончательном распределении, суд назначает дату проведения заключительного собрания кредиторов для рассмотрения расчёта конкурсного управляющего, заявления возражений против заключительного перечня требований, принятия кредиторами решений в отношении имущества конкурсной массы, которое не удалось реализовать: Если при окончательном распределении были удовлетворены все требования кредиторов, и осталось нераспределённое имущество, такое имущество передаётся должнику – физическому лицу или делится между участниками юридического лица, как при ликвидации. После завершающего распределения суд выносит решение об окончании производства о несостоятельности. Об этом делается официальное сообщение.

После окончания производства конкурсные кредиторы вправе предъявлять должнику требования, оставшиеся неудовлетворёнными (причём требования, попавшие в таблицу, имеют силу судебного решения, и по ним возможно принудительное исполнение). При этом упомянутые правила не распространяются на положения об освобождении от остатка долга. Если ранее удержанные суммы возвращались для распределения или возвращались суммы, выплаченные из конкурсной массы, или обнаружены предметы, подлежащие включению в конкурсную массу, то суд по делам о несостоятельности вправе принять решение о дополнительном распределении.

В первую очередь из конкурсной массы удовлетворяются требования кредиторов:

- с правом залога на вещь, входящую в конкурсную массу;
- которым должник для обеспечения обязательства передал в собственность вещь;
- которым принадлежит право удержания;
- федерации, земли, общины, имеющим удерживаемое или арестованное имущество, которое является гарантией по таможенным и налоговым платежам.

Все эти кредиторы называются кредиторами с правом на особое удовлетворение. Они являются конкурентными кредиторами. Их иски в случае недостаточности имущества удовлетворяются пропорционально принадлежащим им требованиям. Такие кредиторы имеют право на особое удовлетворение вытекающих из предмета залогового обязательства главного требования, процентов и издержек. Они могут получить по своему желанию предмет залога или права удержания. Также они вправе получить долевое удовлетворение из конкурсной массы, если откажутся от особого удовлетворения или оно стало невозможным.

Затем компенсируются издержки производства о несостоятельности: судебные издержки, расходы на временных конкурсных управляющих, вознаграждение конкурсным управляющим, членам комитета кредиторов и прочие обязательства конкурсной массы (из действий конкурсного управляющего по управлению и распределению конкурсной массы). Конкурсная масса предназначена для удовлетворения кредиторов по личным обязательствам, которые на момент открытия производства о несостоятельности обладают обоснованными имущественными претензиями к должнику (конкурсные кредиторы).

Далее удовлетворяются требования из двусторонних договоров, исполнение которых должно иметь место после открытия производства о несостоятельности, и обязательства из неправомерного увеличения конкурсной массы.

После того удовлетворяются прочие требования кредиторов в следующей очередности:

- проценты, начисленные по требованиям конкурсных кредиторов, с момента открытия производства;
- издержки отдельных кредиторов;
- денежные штрафы, административные взыскания, наложенные в административном порядке, а также денежные выплаты в связи с противоправными действиями;
- требования по безвозмездным обязательствам должника;

– требования по возврату ссуды, выданной в погашение взноса участников общества для образования капитала (в случае равной очередности требования погашаются пропорционально).

И, наконец, удовлетворяются требования, по которым между кредитором и должником была согласована очередность для проведения процедур несостоятельности. Требования, заявленные с опозданием, участия в распределении не принимают.

В Республике Беларусь удовлетворение претензий к должнику осуществляется на основании плана ликвидации, который подготавливается ликвидационной комиссией или самим субъектом хозяйствования (банкротом). План ликвидации должен отражать условия, порядок, очередность и пропорциональность удовлетворения претензий кредиторов.

Белорусское законодательство о банкротстве, направленное на иные, чем в Германии, приоритеты предусматривает внеочередное покрытие судебных и связанных с выплатой вознаграждения управляющим расходов, осуществление текущих коммунальных и эксплуатационных платежей должника, а также удовлетворение требований кредиторов по обязательствам должника, возникшим в процессе производства по делу о банкротстве.

Эти расходы можно рассматривать как своеобразную плату кредиторов за обеспечение максимально возможного удовлетворения их требований к несостоятельному должнику, то есть кредиторы в процессе производства по делу о банкротстве сами становятся своеобразными должниками управляющего и государства в лице судебного учреждения, удовлетворяя их требования из причитающегося им имущества банкрота.

После вышеуказанных платежей управляющий организует выплату кредиторам их долей разделенного имущества, то есть подлежащих удовлетворению признанных требований или их частей, в соответствии с установленной законом очередностью.

Требования кредиторов удовлетворяются в следующей очередности:

- в первую очередь удовлетворяются требования физических лиц, перед которыми должник несёт ответственность за причинение вреда их жизни или здоровью, путём капитализации соответствующих временных платежей;
- во вторую очередь производятся расчёты по выплате выходных пособий и оплате труда лиц, работающих у должника по трудовому договору (контракту), и по выплате вознаграждений по авторским договорам;
- (Требования кредиторов первой и второй очереди, предъявленные до окончания расчётов со всеми кредиторами, в том числе после закрытия реестра требований кредиторов, подлежат удовлетворению);
- в третью очередь удовлетворяются требования по обязательным платежам;
- в четвертую очередь удовлетворяются требования кредиторов по обязательствам, обеспеченным залогом имущества должника;
- в пятую очередь производятся расчёты с другими кредиторами.

Требования кредиторов, предъявленные по истечении срока, предусмотренного для их предъявления, в том числе требования по уплате обязательных платежей, если они возникли после открытия конкурсного производства, удовлетворяются за счёт имущества должника, оставшегося после удовлетворения требований кредиторов, предъявленных в установленный срок.

Требования кредиторов, не удовлетворенные по причине недостаточности имущества должника, непризнанные требования кредиторов, если кредитор не обращался в хозяйственный суд, и требования кредиторов, признанные необоснованными, признаются погашенными. Сведения о погашении требований кредиторов управляющий вносит в реестр.

Приведённые примеры показывают, что права кредиторов по германскому законодательству защищены более надёжно, чем по белорусскому законодательству, а защита, предоставляемая обеспеченным кредиторам, даже может снизить реабилитационные возможности Insolvenzordnung. Положения Insolvenzordnung точно соответствуют поставленной задаче – реорганизация не является предпочтительней, чем ликвидация.

Традиционно в Германии законодательство о несостоятельности рассматривалось как ответвление гражданской процедуры принудительного взыскания долга. По-видимому, это явилось одной из причин, объясняющих дальнейшее направление в развитии германского законодательства о несостоятельности.

Опыт Германии в институте банкротства, как государства со стабильной и добротной правовой базой, может быть использован в Беларуси при совершенствовании и унификации нормативной базы по вопросам несостоятельности субъектов хозяйствования.

1. Закон Республики Беларусь от 30 мая 1991 г. «Об экономической несостоятельности и банкротстве».
2. Закон Республики Беларусь от 18 июля 2000 г. «Об экономической несостоятельности (банкротстве)».
3. Указ Президента Республики Беларусь от 12 ноября 2003 года № 508 «О некоторых вопросах экономической несостоятельности (банкротства)».
4. www.Bdg.htm.

Олешко И. М. (г. Брест, БГТУ)

ОСНОВНЫЕ ТЕНДЕНЦИИ ПРОЦЕССОВ ВНЕДРЕНИЯ И РАЗВИТИЯ ЛОГИСТИЧЕСКИХ ИНФОРМАЦИОННЫХ СИСТЕМ НЕМЕЦКИМИ КОМПАНИЯМИ

Нарастающие процессы глобализации и обострения конкуренции, протекающие в настоящее время во всех высокоразвитых странах мира, вынуждают производителей уделять всё большее внимание потребностям клиентов и с возрастающей скоростью приспосабливаться к сокращению жизненного цикла товаров и динамике технологических изменений. В этих условиях основное внимание производителей смещается на разработку и внедрение логистических концепций и стратегий, основанных на современных информационных системах.

Эффективные решения в сфере логистики позволяют предприятиям значительно сократить сроки поставок, повысить качество продукции, сократить издержки и повысить гибкость производственного процесса.

Требование эффективного исполнения возложенных на неё задач вынуждает систему логистики претерпевать постоянную трансформацию, изменяя свою роль в производственном процессе. Так называемая классическая логистика 70-х годов 20-го века охватывала задачи и функции, направленные на своевременное обеспечение производственного процесса необходимым количеством материалов и оборудования. В этот период логистика не является цельной подсистемой производственного цикла, будучи интегрированной в его отдельные этапы, такие как транспортировка, упаковка продукции, складирование и т. д.

На второй стадии своего развития, благодаря укреплению роли логистического менеджмента, система логистики становится связующим звеном всего производственного цикла, интегрируя воедино ранее разобщённые производственные подсистемы и смещая акцент от обслуживания отдельных функций к эффективной организации и координации непрерывных материальных и товарных потоков.

Третий этап развития логистики сместил фокус на растущее значение координации информационных потоков. Ликвидация информационного дефицита в производственной цепочке стала возможной благодаря, в-первую очередь, стремительному развитию информационных технологий. Способность обеспечить непрерывную и точную передачу информации в режиме реального времени обо всех физических процессах, происходящих в любой точке производственного цикла, превратила информационные системы в центральное ядро системы логистики, обеспечив максимальную оптимизацию всей цепи производственных процессов. Более того, информационные системы позволили логистическому менеджменту выйти за пределы отдельного предприятия, создав основу для эффективного планирования, контроля и взаимодействия глобальных производственных сетей, состоящих из множества самостоятельных производственных субъектов и тесно координирующих единый производственный процесс.