

Новое в регулировании



Толкование законодательства о банкротстве

21 декабря 2017 г. было принято Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации № 53 «О некоторых вопросах, связанных с привлечением контролирующих должника лиц к ответственности при банкротстве» (далее – Постановление).

Напомним, что согласно нормам главы III.2 Закона о банкротстве*, вступившим в силу с 30.07.2017, **контролирующие компанию лица несут субсидиарную (то есть, дополнительную) ответственность своим имуществом по долгам юридического лица, признанного банкротом**, в следующих случаях:

1. действия контролирующего лица привели к невозможности полного погашения требований кредиторов, в частности если:

- **компания была доведена до банкротства** действиями (бездействием) контролирующего лица;
- **причинен существенный вред имущественным правам кредиторов в результате совершения** контролирующим лицом или в пользу этого лица либо одобрения этим лицом **одной или нескольких сделок должника**;
- **утрачены документы должника**, что существенно осложнило проведение процедур банкротства и поиск имущества, за счет которого должны осуществляться расчеты с кредиторами;
- должник стал отвечать признакам неплатежеспособности не вследствие действий и (или) бездействия контролирующего должника лица, однако после этого оно **совершило действия и (или)**

* См. гл. III.2 «Ответственность руководителя должника и иных лиц в деле о банкротстве» Федерального закона от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (далее - Закон о банкротстве), а также обзор изменений законодательства о банкротстве в части привлечения к ответственности контролирующих лиц - <https://www.kachkin.ru/blog/izmeneniya-zakonodatelstva-o-bankrotstve-v-chasti-privlecheniya-k-otvetstvennosti>

Настоящее Информационное сообщение (Legal Alert) содержит сведения о принятых изменениях в законодательстве РФ, имеющих отношение к Вашей компании, предоставляющих права или закрепляющих определенные обязанности, а также влияющих на осуществление деятельности компании.

Если у вас возникли вопросы в отношении этого сообщения, пожалуйста свяжитесь:

Кирилл Саськов

Партнер, руководитель корпоративной и арбитражной практики

моб. тел.: +7(921) 748-03-56

тел.: +7(812) 602-02-25

✉ kirill.saskov@kachkin.ru

Александра Улезко

Старший юрист корпоративной и арбитражной практики

моб.тел.: +7(911) 129-90-87

тел.: +7(812) 602-02-25

✉ alexandra.ulezko@kachkin.ru

бездействие, существенно ухудшившие финансовое положение должника.

2. если руководитель должника, ликвидатор, член ликвидационной комиссии **не подали заявления о банкротстве должника в суд** при наступлении соответствующей обязанности, на них может быть возложена субсидиарная ответственность по долгам юридического лица.*

Под контролирующими лицами Закон о банкротстве понимает физическое или юридическое лицо, имеющее либо имевшее не более чем за три года, предшествующих возникновению признаков банкротства, а также после их возникновения до принятия арбитражным судом заявления о признании должника банкротом право давать обязательные для исполнения должником указания или возможность иным образом определять действия должника, в том числе по совершению сделок и определению их условий. То есть, **контролирующим лицом может быть признано судом любое лицо, определявшее действия должника вплоть до возбуждения дела о банкротстве, даже если формально такое лицо не было связано с компанией (не являлось учредителем, генеральным директором, главным бухгалтером и даже никогда не состояло в трудовых отношениях с юридическим лицом).**

Постановление разъясняет указанные выше нормы законодательства о банкротстве и обобщает правовые позиции, сложившиеся в судебной практике в период действия более ранней редакции Закона о банкротстве, также предусматривающей ответственность контролирующих лиц.**

Наиболее важные положения, которые необходимо учитывать в хозяйственной деятельности топ-менеджменту и бенефициарам компаний, приведены в настоящем обзоре:

1. Исключительный характер субсидиарной ответственности

Верховный Суд подчеркнул, что институт субсидиарной ответственности руководителей и иных контролирующих должника лиц является **исключительным механизмом восстановления нарушенных прав кредиторов**, поскольку конструкция юридического лица предполагает его имущественную автономность от своих участников, способность самостоятельно нести ответственность, а также наличие у его участников свободы в принятии деловых решений. Данное разъяснение призвано ограничить необоснованное привлечение к субсидиарной ответственности контролирующих лиц и защитить разумные экономически обоснованные деловые решения топ-менеджмента компании.

2. Разъяснения в части оснований отнесения лиц к числу контролирующих должника

Приведены **примеры осуществления лицами фактического контроля над должником**, например, путем оказания **реального воздействия на принятие сделок**, изменивших экономическую и (или) юридическую судьбу должника. Контролирующим может быть признано **лицо, извлекающее существенную (относительно масштабов деятельности должника) выгоду в виде увеличения (сбережения) активов, которая не могла бы образоваться, если**

* Согласно п. 1 ст. 9 руководитель должника **обязан обратиться с заявлением должника в арбитражный суд** в случае, если: 1) удовлетворение требований одного кредитора или нескольких кредиторов приводит к невозможности исполнения должником денежных обязательств или обязанностей по уплате обязательных платежей и (или) иных платежей в полном объеме перед другими кредиторами; 2) органом должника, уполномоченным в соответствии с его учредительными документами на принятие решения о ликвидации должника, принято решение об обращении в арбитражный суд с заявлением должника; 3) органом, уполномоченным собственником имущества должника – унитарного предприятия, принято решение об обращении в арбитражный суд с заявлением должника; 4) обращение взыскания на имущество должника существенно осложнит или сделает невозможной хозяйственную деятельность должника; 5) должник отвечает признакам неплатежеспособности и (или) признакам недостаточности имущества; 6) имеется не погашенная в течение более чем трех месяцев по причине недостаточности денежных средств задолженность по выплате выходных пособий, оплате труда и другим причитающимся работнику, бывшему работнику выплатам в размере и в порядке, которые устанавливаются в соответствии с трудовым законодательством.

** См. ст. 10 Закона о банкротстве, утратившей силу с 30.07.2017.

бы действия руководителя должника соответствовали закону, в том числе принципу добросовестности. При этом установления формально-юридических признаков аффилированности лица с должником недостаточно для признания его контролирующим. Суду необходимо устанавливать **степень вовлеченности лица, привлекаемого к субсидиарной ответственности, в процесс управления должником** и проверять, насколько значительным было его влияние на принятие существенных деловых решений относительно деятельности должника.

3. Ответственность за неподачу заявления должника о собственном банкротстве

- Постановление расширяет круг лиц, ответственных за неподачу заявления о банкротстве должника и указывает, что по смыслу закона **помимо руководителя должника, ликвидатора, члена ликвидационной комиссии по данному основанию несут ответственность лица, которые являлись контролирующими, имели полномочия по созыву собрания для принятия решения об обращении в суд и знали о наступлении соответствующей обязанности по обращению в суд и непринятии предусмотренных законом действий уполномоченными лицами.**

- Руководитель **может быть освобожден** от ответственности за неподачу заявления о банкротстве на период, когда он **добросовестно и разумно рассчитывал и прилагал необходимые усилия для преодоления финансовых трудностей компании в соответствии с разработанным им экономическим планом.***

- Постановлением предоставлена возможность руководителю должника **ограничить свою ответственность путем публичного сообщения неограниченному кругу лиц о наступлении обязанности обратиться в суд с заявлением о банкротстве.**** В этом случае руководитель не отвечает по обязательствам должника, возникшим после публикации данного сообщения.

4. Ответственность за действия (бездействие) контролирующего лица, которые привели к невозможности погашения требований кредиторов

- Верховный суд вводит понятие **«объективное банкротство»**, под которым понимается момент, в который должник стал неспособен в полном объеме удовлетворить требования кредиторов, в том числе об уплате обязательных платежей, из-за превышения совокупного размера обязательств над реальной стоимостью его активов. В Постановлении конкретизируется, что **контролирующее лицо несет ответственность за такие действия (бездействие), которые явились необходимой причиной банкротства должника, то есть те, без которых объективное банкротство не наступило бы.** Указано, что при определении предпосылок наступления объективного банкротства должника необходимо учитывать не только последнюю иницируемую контролирующим лицом сделку или операцию перед критическим изменением финансового положения должника, но и всю совокупность сделок и других операций, совершенных под влиянием контролирующего лица.

- Конкретизированы положения Закона об уменьшении размера субсидиарной ответственности. **Он может быть снижен, если лицо докажет, что увеличению долговых обязательств компании помимо действий (бездействия) контролирующего лица способствовали также внешние факторы.** Таковыми обстоятельствами являются, в частности, утрата товара в результате непреодолимой силы или неправомерный вывод активов должника другим контролирующим лицом.

* Ранее данный вывод был сформулирован, в частности, в определении Верховного Суда РФ от 20.07.2017 № 309-ЭС17-1801 по делу № А50-5458/2015, письме ФНС России от 29.11.2017 № СА-4-18/24213 «О направлении обзора судебных актов».

** В соответствии с п. 1 ст. 30 Закона о банкротстве в случае возникновения оснований, влекущих не только обязанность, но и право должника подать заявление о банкротстве, руководитель должника обязан включить сведения о наличии таких обстоятельств в Единый федеральный реестр сведений о фактах деятельности юридических лиц в течение десяти рабочих дней с даты, когда руководителю стало или должно было стать известно об их возникновении, а также в разумный срок предпринять все зависящие от него разумные необходимые меры, направленные на предупреждение банкротства должника.

- **Одной из новелл Постановления является возможность привлечения контролирующих лиц к субсидиарной ответственности в долях.** В ситуации, когда несколько контролирующих лиц действовали независимо друг от друга и действий каждого из них было недостаточно для наступления банкротства должника, но в совокупности такая деятельность привела к невозможности удовлетворения требований кредиторов, данные контролирующие лица привлекаются к субсидиарной ответственности пропорционально размеру причиненного им вреда. **Если действий каждого из контролирующих лиц было достаточно для наступления признаков банкротства должника, такие лица отвечают по обязательствам должника солидарно.**

Поскольку Постановление содержит ряд правовых позиций, которые были сформированы в судебной практике до внесения в Закон о банкротстве главы III.2, многие положения рассмотренного в настоящем обзоре документа актуальны применительно к действиям контролирующих лиц, совершенным до 30.07.2017. Таким образом, необходимо учитывать разъяснения Постановления при принятии управленческих решений и планировании хозяйственной деятельности.

Настоящее Информационное сообщение не является юридическим заключением, учитывающим особенности Вашей компании, а также охватывающим все возможные условия ведения предпринимательской деятельности, и не может заменять собой необходимость получения юридической консультации или заключения в конкретных практических ситуациях.