

Новое в регулировании



Изменения законодательства о банкротстве в части привлечения к ответственности контролирующих лиц

Информируем Вас о том, что внесены изменения в Федеральный закон от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (далее – Закон о банкротстве).^{*} В числе прочего скорректированы положения, посвященные ответственности контролирующих лиц - в Закон о банкротстве введена новая глава III.2. «Ответственность руководителя должника и иных лиц в деле о банкротстве». Поправки вступили в силу с 30.07.2017, за исключением отдельных положений^{**}. В данном обзоре рассмотрены наиболее существенные изменения.

1. Предусмотрена обязанность руководителя компании по раскрытию информации

Законом введено положение о том, что руководитель юридического лица **при возникновении признаков банкротства** (неисполнения денежных обязательств в течение 3-х месяцев) или **обстоятельств, влекущих право или обязанность должника по подаче заявления о банкротстве в суд, должен включить сведения** о наличии таких обстоятельств **в Единый федеральный реестр сведений о фактах деятельности юридических лиц** в течение десяти рабочих дней с даты, когда ему стало или должно было стать

^{*} 29.07.2017 принят Федеральный закон № 266-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О несостоятельности (банкротстве)» и Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях» (далее – «Закон № 266-ФЗ», «Закон»).

^{**} Законом определено, что рассмотрение заявлений, поданных после 01.07.2017, о привлечении к субсидиарной ответственности по основаниям, указанным в Законе о банкротстве, действовавшей до внесения изменений Законом № 266-ФЗ, производится по правилам Закона о банкротстве с учетом изменений. Установлены и иные особенности применения Закона о банкротстве в новой редакции. По общему правилу изменения в части материально-правовых оснований привлечения к субсидиарной ответственности применяются к тем действиям контролирующих лиц, которые имели место после вступления в силу Закона № 266-ФЗ (30.07.2017).

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

известно об их возникновении.

2. Появилась обязанность учредителей и собственника имущества должника по решению вопроса об обращении в суд с заявлением о банкротстве

Статья 9 Закона о банкротстве дополнена обязанностью **лиц, имеющих право инициировать созыв внеочередного общего собрания акционеров (участников), либо иных контролирующих должника лиц потребовать проведения общего собрания для принятия решения об обращении в арбитражный суд с заявлением о признании компании банкротом**, если руководитель должника не исполнил обязанность по обращению в суд с заявлением должника и обстоятельства, влекущие эту обязанность, не устранены в течение 10 календарных дней. Неисполнение данной обязанности влечет субсидиарную ответственность лиц, которые должны были инициировать общее собрание.

3. Уточнено понятие контролирующего лица

В соответствии с Законом № 266-ФЗ лицо является контролирующим должника, если оно **имеет либо имело 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 его действия.

Введены презумпции, в соответствии с которыми **при недоказанности иного предполагается, что лицо являлось контролирующим**, если оно:

- являлось руководителем должника или управляющей организации, членом исполнительного органа, ликвидатором, членом ликвидационной комиссии;
- имело право самостоятельно либо совместно с заинтересованными лицами распоряжаться 50 и более процентами голосующих акций или более чем половиной долей уставного капитала, или более чем половиной голосов в общем собрании участников, либо имело право назначать руководителя должника;
- извлекало выгоду из незаконного или недобросовестного поведения лиц, уполномоченных выступать от имени компании, членов коллегиальных органов и лиц, определяющих действия компании.

Арбитражный суд может признать лицо контролирующим должника **по иным основаниям****.

Ответственность за отсутствие, неполноту или искажение информации, содержащейся в документах бухгалтерского учета и (или) отчетности, теперь наступает **не только для лиц, организующих ведение бухгалтерского учета (руководителя), но и для лиц, ведущих бухгалтерский учет (как правило, таким лицом является главный бухгалтер)**.

В соответствии с пунктом 9 статьи 61.11 Закона о банкротстве в новой редакции, если лицо докажет, что **оно фактически не оказывало определяющего влияния на деятельность должника, и предоставит сведения, позволяющие установить фактически контролировавшее должника лицо**, обнаружить скрывавшееся последним имущество должника или контролирующего лица, суд вправе уменьшить размер ответственности или освободить от субсидиарной ответственности такое лицо.

* Ранее в Законе о банкротстве содержалась иная формулировка начала отсчета указанного срока – «менее чем за три года до принятия арбитражным судом заявления о признании должника банкротом».

** Согласно Закону № 266-ФЗ к контролирующим должника лицам не могут быть отнесены лица, если такое отнесение связано исключительно с прямым владением менее чем 10% уставного капитала компании и получением обычного дохода, связанного с этим владением.

4. Дополнены основания привлечения к субсидиарной ответственности

Появились новые презумпции, в соответствии с которыми **предполагается, что полное погашение требований кредиторов невозможно вследствие действий (бездействия) контролирующего должника лица, что влечет субсидиарную ответственность***, если:

- **документы, хранение которых являлось обязательным в соответствии с законодательством об акционерных обществах, о рынке ценных бумаг, об инвестиционных фондах, об обществах с ограниченной ответственностью, о государственных и муниципальных унитарных предприятиях к моменту вынесения определения о введении наблюдения или принятия решения о признании должника банкротом отсутствуют либо искажены;**
- на **дату** возбуждения дела о банкротстве **не внесены подлежащие обязательному внесению сведения** либо **внесены недостоверные сведения** о компании в Единый государственный реестр юридических лиц и в Единый федеральный реестр сведений о фактах деятельности юридических лиц**.

Введено новое положение о том, что контролирующее должника лицо несет субсидиарную ответственность в случае, если **после появления признаков неплатежеспособности** такое лицо совершило действия (бездействие), **существенно ухудшившие финансовое положение должника*****.

5. Бремя доказывания оснований привлечения к ответственности

Нововведением является то, что при непредставлении отзыва на заявление о привлечении к ответственности по неуважительным причинам или явной неполноте возражений относительно предъявленных требований бремя доказывания отсутствия оснований для привлечения к субсидиарной ответственности **может быть возложено судом на лицо, привлекаемое к субсидиарной ответственности**.

6. Размер субсидиарной ответственности

Законом изменены положения о размере субсидиарной ответственности контролирующего лица:

- в размер субсидиарной ответственности контролирующего лица **не включаются требования к должнику, принадлежащие этому лицу либо заинтересованным по отношению к нему лицам;**
- при привлечении к субсидиарной ответственности **за неисполнение обязанности по подаче заявления должника в арбитражный суд или созыву заседания для решения вопроса об обращении в суд** размер ответственности равен размеру обязательств должника, возникших после истечения срока для исполнения соответствующей обязанности, и до возбуждения дела о банкротстве (возврата заявления о признании должника банкротом); **в этом случае в размер ответственности не включаются обязательства, до возникновения которых конкурсный кредитор знал или должен был знать о том, что имели место основания для возникновения обязанности по подаче заявления о банкротстве в суд.**

* В соответствии с Законом о банкротстве в редакции Федерального Закона № 266-ФЗ субсидиарная ответственность наступает, если действия контролирующего лица стали причиной невозможности полного погашения требований кредиторов. В ранее действовавшей редакции субсидиарную ответственность влекло признание должника несостоятельным (банкротом) вследствие действий (бездействия) контролирующих лиц.

** См. п. 1 настоящего Алерта.

*** Ранее такой подход поддерживался на уровне Верховного Суда РФ (см., например, определение Верховного Суда РФ от 21.04.2016 по делу № 302-ЭС14-1472).

7. Ответственность за нарушение законодательства о банкротстве в виде взыскания убытков

Законом № 266-ФЗ предусмотрено, что, в случае нарушения контролирующими должника лицами или гражданином-должником положений законодательства о банкротстве, указанные лица обязаны возместить убытки, причиненные в результате такого нарушения. Эти правила применяются также в случае, **если должник не оспорил необоснованные требования кредиторов**, предъявленные до или после возбуждения дела о банкротстве, **вне производства по делу о банкротстве**.

8. Срок на подачу заявления о привлечении к ответственности

Заявление о привлечении к ответственности может быть подано **в ходе любой процедуры, применяемой в деле о банкротстве***, а также **после завершения конкурсного производства или прекращения производства по делу о банкротстве в связи с отсутствием средств**, достаточных для возмещения судебных расходов на проведение процедур, применяемых в деле о банкротстве, а также в случае возврата уполномоченному органу заявления о признании должника банкротом.

Как и ранее, заявление о привлечении к ответственности может быть подано **в течение трех лет со дня, когда лицо узнало или должно было узнать** о наличии соответствующих оснований, **но не позднее трех лет со дня признания** должника банкротом (прекращения производства по делу о банкротстве либо возврата заявления о признании должника банкротом)**.

Закон № 266-ФЗ дополнил данную норму тем, что заявление о привлечении к ответственности не может быть подано **позднее десяти лет со дня, когда имели место действия и (или) бездействие**, являющиеся основанием для привлечения к ответственности.

9. Обеспечительные меры

Установлено, что арбитражный суд вправе наложить арест на имущество, принадлежащее **лицам, в отношении которых привлекаемое к ответственности лицо является контролирующим** по основанию распоряжения самостоятельно или совместно с заинтересованными лицами 50 и более процентами голосов либо имеет право назначать (избирать) руководителя такого лица.

10. Распоряжение правом требования о привлечении к субсидиарной ответственности

Закон устанавливает особенности распоряжения правом требования о привлечении к субсидиарной ответственности.*** После обязательного опубликования арбитражным управляющим сведений в Едином федеральном реестре сведений о банкротстве кредиторы вправе направить арбитражному управляющему **заявление о выборе одного из способов распоряжения правом требования**. Такими способами могут быть:

- взыскание задолженности по этому требованию в рамках процедуры банкротства;
- продажа требования в порядке, установленном законодательством о банкротстве;
- уступка кредитору части требования в размере требования кредитора.

10. Мирное соглашение

Закон устанавливает, что по спору о привлечении к субсидиарной ответственности может быть заключено мирное соглашение по правилам арбитражного процессуального законодательства при

* Ранее такие заявления могли быть поданы в ходе внешнего управления и конкурсного производства.

** Если лицо узнало или должно было узнать об основаниях привлечения к субсидиарной ответственности после завершения производства по делу о банкротстве, то заявление может быть подано не позднее трех лет со дня завершения конкурсного производства.

*** Данные правила не применяются к делам о банкротстве застройщиков, финансовых и кредитных организаций. В таких делах суммы по требованиям о привлечении к ответственности подлежат взысканию в рамках дела о банкротстве или права требования подлежат реализации по правилам Закона о банкротстве об уступке прав требования в рамках конкурсного производства.

условии **раскрытия ответчиком сведений об имуществе** в размере, достаточном для исполнения соглашения. Мирное соглашение заключается в отношении всех лиц на стороне лица, подавшего заявление о привлечении к ответственности, и в отношении всех лиц на стороне лица, привлекаемого к ответственности. При этом допускается прощение долга отдельными кредиторами.

12. Вознаграждение арбитражного управляющего

Статья 20.6 Закона о банкротстве дополнена пунктом, в соответствии с которым сумма процентов по вознаграждению арбитражного управляющего **подлежит удержанию из суммы, поступившей в конкурсную массу в связи с исполнением судебного акта о привлечении к субсидиарной ответственности, в размере 30 %**, включая расходы на выплату вознаграждения лицам, привлеченным арбитражным управляющим для оказания услуг, способствовавших привлечению к субсидиарной ответственности.

Применение Закона о банкротстве в редакции изменений Закона № 266-ФЗ, с одной стороны, может повысить процент удовлетворения требований кредиторов в делах о банкротстве. С другой стороны, повышаются риски лиц, входящих в состав менеджмента компании, осуществляющих прямой и косвенный контроль над юридическими лицами. В целях минимизации рисков необходимо тщательно оценивать принимаемые управленческие решения на предмет их соответствия законодательству о банкротстве.

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.