
РЕГУЛИРОВАНИЕ ПРОЦЕДУРЫ БАНКРОТСТВА В РОССИИ



**BEITEN
BURKHARDT**

СОДЕРЖАНИЕ

1. Источники правового регулирования	4
2. Предпосылки, необходимые для возбуждения дела о банкротстве	4
3. Возбуждение процедуры банкротства	5
4. Что из себя представляет процесс банкротства?	8
5. Кто такой арбитражный управляющий?	9
6. Наблюдение	11
7. Финансовое оздоровление	15
8. Внешнее управление	17
9. Конкурсное производство	20
10. Мировое соглашение	24
11. Права кредиторов	25
12. Оспаривание сделок должника	26
13. Ответственность контролирующих лиц	29
14. Особенности банкротства гражданина	34
15. Трансграничное банкротство	38
Авторы	42

Настоящая брошюра описывает основные положения российского законодательства о банкротстве и содержит общую информацию о том, как происходит процесс банкротства в России. В частности: каковы условия возбуждения процедуры несостоятельности; через какие этапы проходит дело о банкротстве; какие основные ограничения действуют в отношении должника. Информация будет интересна как для компаний, которые столкнулись с банкротством контрагента, так и для компаний, только планирующих выходить на российский рынок.

1. Источники правового регулирования

После распада СССР российское законодательство в сфере банкротства подверглось полной переработке. Наиболее важным нормативно-правовым актом, регулирующим вопросы банкротства в Российской Федерации, является принятый в 2002 году Закон о банкротстве (Федеральный закон “О несостоятельности (банкротстве)” от 26 октября 2002 года № 127-ФЗ (далее – “**Закон о банкротстве**”), в который неоднократно вносились изменения и дополнения. Кроме того, процедура банкротства регулируется следующими нормативно-правовыми актами:

- Гражданским кодексом Российской Федерации (далее – “**ГК РФ**”);
- Арбитражным процессуальным кодексом;
- Законом об исполнительном производстве.

Участие органов государственной власти в процедуре банкротства регулируется также Постановлением Правительства РФ “Об обеспечении интересов Российской Федерации как кредитора в делах о банкротстве и в процедурах банкротства” от 29 мая 2004 года № 257.

2. Предпосылки, необходимые для возбуждения дела о банкротстве

Процедура банкротства может быть инициирована в отношении юридического лица, когда одновременно наступают следующие три условия:

- должник не способен удовлетворить денежные требования своих кредиторов. Причем это могут быть как требования об уплате денежных сумм (например, по сделкам), так и требования о выплате выходных пособий и (или) об оплате труда лиц, работающих или работавших по трудовому договору, а также об уплате обязательных платежей (налогов, штрафов и т.п.);

- указанные денежные требования не исполнены должником в течение трех месяцев с даты, когда они должны были быть исполнены;
- размер денежных требований составляет не менее 300 000 рублей.

3. Возбуждение процедуры банкротства

Дела о банкротстве юридических лиц и индивидуальных предпринимателей в Российской Федерации рассматриваются в (государственных) арбитражных судах. Процедура банкротства инициируется путем подачи в государственный арбитражный суд заявления о признании должника банкротом по месту нахождения должника. Банкротство может быть инициировано следующими лицами:

- кредитором;
- работником или бывшим работником должника, если они имеют требования о выплате выходных пособий и (или) об оплате труда;
- уполномоченным государственным органом или
- самим должником (заявление о собственном банкротстве).

3.1 ПОДАЧА ЗАЯВЛЕНИЯ КРЕДИТОРОМ, РАБОТНИКОМ (БЫВШИМ РАБОТНИКОМ) ДОЛЖНИКА

Обязательным условием для обращения кредитора или работника (бывшего работника) должника в арбитражный суд с заявлением о признании должника банкротом является вступившее в силу решение суда о наличии задолженности. Таким образом, перед тем, как обращаться в суд с заявлением о признании должника банкротом, кредитору необходимо предъявить к должнику иск о взыскании задолженности и добиться вынесения судом положительного решения по такому иску. Данная норма направлена на недопущение случаев злоупотребления кредиторами своим правом на подачу заявлений о признании должника банкротом¹.

С 1 января 2018 г. года право на обращение в суд возникает у кредитора, должника, работника, бывшего работника должника при условии предварительного уведомления о намерении обратиться с заявлением о признании должника банкротом. Такое уведомление должно быть опубликовано в Едином федеральном реестре сведений о фактах деятельности юридических лиц² не менее чем за 15 дней до обращения в

¹ Данное правило не распространяется на кредитные организации, которые имеют право на обращение в суд с даты возникновения у должника признаков банкротства.

² <https://fedresurs.ru/>.

арбитражный суд. При отсутствии такой публикации заявление о признании должника банкротом подлежит оставлению без движения³.

Если же спор между кредитором и должником ранее был рассмотрен иностранным государственным или третейским судом, то до обращения с заявлением о признании должника банкротом необходимо признать и привести в исполнение такое решение на территории Российской Федерации.

3.2 ПОДАЧА ЗАЯВЛЕНИЯ УПОЛНОМОЧЕННЫМ ОРГАНОМ

От имени государства заявления о признании должника банкротом подаются уполномоченным государственным органом – Федеральной налоговой службой РФ (далее – “Уполномоченный орган”). Другие государственные органы в этих целях уведомляют Уполномоченный орган относительно имеющихся перед ними задолженностей.

Заявление о признании должника банкротом может быть подано в связи с наличием у лица задолженности из:

- денежных обязательств (например, сделок). В этом случае процедура банкротства проходит в общем порядке, т.е. для подачи заявления о признании должника банкротом должно быть принято решение суда, вступившее в законную силу;
- обязательных платежей (налогов, штрафов и т.п.). Подтверждение о наличии такой задолженности должно быть получено на основании решения суда или налогового (таможенного) органа о взыскании задолженности по обязательным платежам. Право на обращение с заявлением возникает, если платеж не поступил по истечении тридцатидневного срока.

3.3 ПОДАЧА ЗАЯВЛЕНИЯ ДОЛЖНИКОМ

Обращение должника в суд с заявлением об открытии в отношении себя дела о банкротстве (заявление о собственном банкротстве) происходит в добровольном, а в некоторых случаях и в обязательном порядке.

Должник вправе подать в арбитражный суд заявление о признании банкротом в случае его предвидения, т.е. когда признаки банкротства еще не наступили, но уже имеются обстоятельства, свидетельствующие о том, что признаки банкротства скоро наступят. В качестве примера таких очевидных обстоятельств может служить принятие судом решения, обязывающего должника совершить непосильную для него денежную выплату, вступление которого в законную силу приведет к несостоятельности должника.

³ Определение Верховного Суда РФ от 12 марта 2019 г. по делу № А11-10011/2018.

Должник обязан подать заявление о признании банкротом в следующих случаях:

- если удовлетворение должником требований одного кредитора или нескольких кредиторов приводит к невозможности исполнения им денежных обязательств перед другими кредиторами;
- если соответствующим органом (для унитарных предприятий – органом, уполномоченным собственником имущества предприятия, а для прочих компаний – органом, уполномоченным принимать решения о ликвидации компании) принято решение об обращении в суд с заявлением о признании банкротом;
- если обращение взыскания на имущество должника существенно осложнит или сделает невозможной его хозяйственную деятельность;
- если должник отвечает признакам неплатежеспособности (прекращение исполнения должником части денежных обязательств или обязанностей по уплате обязательных платежей, вызванное недостаточностью денежных средств) и (или) признакам недостаточности имущества (превышение размера денежных обязательств и обязанностей по уплате обязательных платежей должника над стоимостью имущества (активов) должника);
- если у должника имеется задолженность по выплате выходных пособий, оплате труда и другим выплатам, причитающимся работнику (бывшему работнику) в соответствии с трудовым законодательством, и он не может погасить ее в течение более чем трех месяцев по причине недостаточности денежных средств;
- если при проведении ликвидации компании установлена неплатежеспособность или недостаточность имущества должника (обязанность подачи заявления о признании банкротом в данном случае возлагается на ликвидационную комиссию).

Заявление должно быть подано должником не позднее чем через один месяц с даты возникновения соответствующих обстоятельств. Необходимо крайне осторожно относиться к подаче заявления должником, так как законодательством предусмотрена ответственность как за несвоевременное, так и за необоснованное обращение в суд о банкротстве⁴.

⁴ См. раздел 13 Брошюры.

4. Что из себя представляет процесс банкротства?

На практике банкротство представляет собой процесс прохождения должником нескольких стадий процедуры банкротства, для каждой из которых характерен свой набор правил и ограничений (в основном, это ограничения хозяйственной деятельности должника или полномочий органов его управления). Процесс банкротства начинается после подачи заявления о признании должника банкротом и признания судом такого заявления обоснованным.

Законодательство о банкротстве предусматривает следующие стадии банкротства:

- наблюдение⁵;
- финансовое оздоровление;
- внешнее управление;
- конкурсное производство;
- мировое соглашение⁶.

Как правило, только первая стадия является обязательной: в рамках процедуры наблюдения определяется финансовое состояние должника и наличие возможностей для восстановления его платежеспособности. В зависимости от этого решается вопрос о переходе к другим стадиям. Если возможностей для финансового оздоровления или внешнего управления не найдено, то должник вступает в конкурсное производство, в ходе которого имущество должника реализуется, а доходы от продажи распределяются между кредиторами, сам должник объявляется банкротом и ликвидируется.

Законодательством о банкротстве предусмотрена упрощенная процедура банкротства для следующих субъектов:

- должников, в отношении которых принято решение о ликвидации;
- должников, фактически прекративших свою деятельность, отсутствующих или чье местонахождение установить не представляется возможным;

⁵ Процедура наблюдения аналогична процедуре предварительного конкурсного управления по немецкому праву.

⁶ На любой стадии банкротства должник и кредиторы могут заключить мировое соглашение, т.е. договориться о прекращении производства по делу о банкротстве. Процесс заключения данного мирового соглашения имеет свои нормы регулирования.

- специализированных обществ⁷ и ипотечных агентов.

При упрощенной процедуре наблюдение, финансовое оздоровление и внешнее управление не применяются. Если при проведении ликвидации компании установлена невозможность удовлетворения требований кредиторов в полном объеме, в отношении должника может быть назначена только процедура конкурсного производства.

Сведения о введении в отношении компании процедуры банкротства включаются в Единый федеральный реестр сведений о банкротстве. Указанная информация доступна в сети Интернет⁸, а также публикуется в официальном печатном издании⁹.

5. Кто такой арбитражный управляющий?

Арбитражный управляющий участвует на всех этапах рассмотрения дела о банкротстве и во многом определяет успешный исход дела. Арбитражный управляющий – это физическое лицо, прошедшее специальное обучение и сдавшее государственный экзамен. Все арбитражные управляющие являются членами негосударственных профессиональных сообществ арбитражных управляющих (так называемых саморегулируемых организаций – «СРО»).

Арбитражный управляющий должен соответствовать обязательным требованиям, установленным законодательством о банкротстве, а также дополнительным требованиям к компетентности и независимости, установленным СРО¹⁰. Кроме того, кредитор или Уполномоченный орган, являющийся заявителем по делу о банкротстве, либо собрание кредиторов вправе предъявлять следующие дополнительные требования к кандидатуре арбитражного управляющего:

⁷ Правовой статус специализированных обществ определен главой 3.1 раздела II Федерального закона от 22 апреля 1996 г. № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг». Специализированными обществами являются специализированное финансовое общество и специализированное общество проектного финансирования. Статус ипотечного агента урегулирован Федеральным законом от 11 ноября 2003 г. № 152-ФЗ «Об ипотечных ценных бумагах».

⁸ <https://bankrot.fedresurs.ru>.

⁹ На дату подготовки настоящей брошюры таким печатным изданием является газета «Коммерсантъ», <http://www.kommersant.ru/bankruptcy>.

¹⁰ В соответствии с актуальными разъяснениями временным управляющим в деле о банкротстве не может быть лицо, кандидатура которого предложена кредитором, аффилированным с должником. Аналогичный подход применим и в ситуации, когда кандидатура временного управляющего, СРО, предложены лицом, которое при отсутствии формально-юридических признаков аффилированности имеет возможность давать должнику обязательные указания или иным образом определять его действия (Дополнение Обзора судебной практики по вопросам, связанным с участием уполномоченных органов в делах о банкротстве и применяемых в этих делах процедурах банкротства, утв. Президиумом Верховного Суда РФ 26 декабря 2018 г.).

- наличие высшего юридического или экономического образования либо образования по специальности, соответствующей сфере деятельности должника;
- наличие стажа работы на должностях руководителей организаций в соответствующей отрасли экономики;
- опыт работы в качестве арбитражного управляющего (проведение определенного количества дел о банкротстве).

В основные обязанности арбитражного управляющего входит:

- выявление кредиторов и ведение реестра требований кредиторов;
- принятие мер по защите имущества должника;
- созыв и проведение собраний кредиторов;
- анализ финансового состояния должника, результатов его деятельности;
- выявление признаков преднамеренного и фиктивного банкротства и уведомление об этом лиц, участвующих в деле о банкротстве;
- информирование кредиторов относительно сделок и действий органов управления должника.

В зависимости от процедуры банкротства различаются следующие наименования полномочий арбитражных управляющих:

- в ходе наблюдения – временный управляющий;
- в ходе финансового оздоровления – административный управляющий;
- в ходе внешнего управления – внешний управляющий;
- в ходе конкурсного производства – конкурсный управляющий.

В ходе наблюдения и финансового оздоровления арбитражный управляющий в основном осуществляет контрольно-наблюдательные функции, не заменяя собой руководителя должника. В рамках внешнего управления и конкурсного производства, напротив, полномочия традиционного руководства должника прекращаются, и управление делами возлагается на арбитражного управляющего.

Назначение арбитражного управляющего осуществляется арбитражным судом, рассматривающим дело о банкротстве. При этом не запрещается замещение одним и тем же лицом функций управляющего на разных стадиях банкротства должника.

Арбитражный управляющий получает вознаграждение, кроме того, компенсируются его текущие расходы в связи с ведением дела о банкротстве. Вознаграждение и расходы выплачиваются в первоочередном порядке из имущества должника.

За неисполнение или ненадлежащее исполнение обязанностей к арбитражному управляющему могут быть применены следующие меры ответственности:

- отстранение от исполнения обязанностей на основании ходатайства лиц, участвующих в деле о банкротстве, либо ходатайства СРО;
- административная ответственность в виде предупреждения, денежного штрафа или дисквалификации;
- гражданско-правовая ответственность в виде возмещения должнику, кредиторам, третьим лицам, а в определенных случаях и СРО убытков.

Контролирующим органом за деятельностью СРО и арбитражных управляющих является Федеральная служба государственной регистрации, кадастра и картографии (Росреестр)¹¹, которая также может привлечь арбитражного управляющего к ответственности.

Ответственность арбитражного управляющего за причинение убытков лицам, участвующим в деле о банкротстве, и третьим лицам подлежит обязательному страхованию.

6. Наблюдение

Наблюдение представляет собой первую стадию в деле о банкротстве, целями которой являются анализ финансового состояния должника, обеспечение сохранности его имущества, аккумулирование требований кредиторов (все требования вносятся в специальный реестр) и проведение первого собрания кредиторов, на котором принимается решение о следующей стадии процедуры банкротства.

Данная процедура вводится на основании решения арбитражного суда, если заявление о признании должника банкротом является обоснованным. Наблюдение может длиться максимум семь месяцев.

¹¹ <https://rosreestr.ru/site/>.

6.1 ПОСЛЕДСТВИЯ ВВЕДЕНИЯ ПРОЦЕДУРЫ НАБЛЮДЕНИЯ

С даты вынесения определения о введении наблюдения все требования кредиторов (по денежным обязательствам и об уплате обязательных платежей (налогов, штрафов и т.п.)) могут предъявляться кредиторами исключительно в рамках дела о банкротстве. При этом на такие требования могут быть представлены возражения, в том числе со стороны других кредиторов, временного управляющего и представителя участников должника. В случае признания требования обоснованным, оно включается судом в реестр требований кредиторов. Заявление о включении требований кредиторов на данной стадии банкротства должно быть подано кредитором в арбитражный суд в течение тридцати календарных дней с даты опубликования определения о введении наблюдения. При этом в вышеуказанный срок включаются нерабочие дни, а возможность восстановления такого срока законом не предусмотрена¹². Пропуск данного срока влечет за собой запрет на участие в первом собрании кредиторов должника.

Требования, заявленные после истечения тридцатидневного срока, рассматриваются судом после введения следующей за наблюдением стадии процедуры банкротства.

В целях обеспечения сохранности имущества должника исполнительные процедуры приостанавливаются, не допускаются зачет требований, выплата дивидендов, распределение прибыли, выкуп должником собственных акций, а равно выплата действительной стоимости долей участнику при его выходе из состава участников общества должника.

Следующие сделки могут совершаться должником исключительно с согласия временного управляющего:

- сделки, составляющие более 5% балансовой стоимости активов должника на дату введения наблюдения;
- сделки, связанные с получением и выдачей займов, поручительств и гарантий, уступкой прав требования, переводом долга, а также с учреждением доверительного управления имуществом должника.

Органы управления должника более не вправе принимать решения:

- о реорганизации (слиянии, присоединении, разделении, выделении, преобразовании) и ликвидации должника;
- о создании юридических лиц или об участии должника в иных юридических лицах;

¹² См. п. 2 Информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 26 июля 2005 г. № 93 "О некоторых вопросах, связанных с исчислением отдельных сроков по делам о банкротстве".

- о создании филиалов и представительств;
- о выплате дивидендов или распределении прибыли должника между участниками;
- о размещении облигаций и иных эмиссионных ценных бумаг, за исключением акций;
- о выходе из состава участников должника, приобретении собственных акций;
- об участии в ассоциациях, союзах, холдинговых компаниях, финансово-промышленных группах и иных объединениях юридических лиц;
- о заключении договоров простого товарищества.

6.2 УПРАВЛЕНИЕ ДОЛЖНИКОМ

Руководитель должника и иные органы управления не отстраняются от управления должником. Вместе с тем, некоторые сделки могут совершаться должником только с согласия временного управляющего.

Функции временного управляющего имеют большое значение и носят многосторонний характер. Так, в его полномочия входит:

- принятие мер по обеспечению сохранности имущества должника;
- проведение анализа финансового состояния должника (проверка в целях определения возможности восстановления платежеспособности должника, а также достаточности принадлежащего ему имущества для покрытия расходов в деле о банкротстве);
- выявление кредиторов, уведомление их о возбуждении производства;
- заявление возражений на требования кредиторов;
- ведение реестра кредиторов;
- проверка сделок должника и подготовка заключения о наличии или отсутствии оснований для их оспаривания;
- созыв и проведение первого собрания кредиторов.

Также временный управляющий осуществляет контроль за работой руководителя должника. В случае нарушения последним требований законодательства о банкротстве он может быть отстранен арбитражным судом от должности по ходатайству лиц, участвующих в деле о банкротстве. Для осуществления указанного контроля и иных возложенных на временного управляющего функций закон установил, что органы управления должника обязаны предоставлять временному управляющему по его требованию любую информацию, касающуюся деятельности должника. Кроме того, руководитель обязан представить временному управляющему перечень имущества должника, бухгалтерские и иные документы, отражающие экономическую деятельность должника за три последних года до начала процедуры банкротства. Ежемесячно руководитель организации должен информировать временного управляющего обо всех изменениях в составе имущества должника.

По результатам анализа финансового состояния должника (в том числе инвентаризации его имущества) временный управляющий готовит заключение о возможности восстановления платежеспособности должника и предлагает дальнейшую процедуру банкротства. Решение о выборе дальнейшей процедуры банкротства принимается на первом собрании кредиторов, дата которого определяется временным управляющим.

6.3 ПРЕКРАЩЕНИЕ ПРОЦЕДУРЫ НАБЛЮДЕНИЯ

На основании информации о финансовом состоянии должника, полученной от временного управляющего, первое собрание кредиторов определяет дальнейшую судьбу должника. В зависимости от того, имеются ли основания для восстановления платежеспособности должника, на первом собрании кредиторов может быть принято решение:

- о введении финансового оздоровления;
- о введении внешнего управления;
- о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства.

На основании решения первого собрания кредиторов суд выносит определение, соответственно, о введении финансового оздоровления или внешнего управления, либо принимает решение о признании должника банкротом и открытии конкурсного производства. Также возможно прекращение судом дела о банкротстве (в случае восстановления платежеспособности должника или заключения мирового соглашения).

7. Финансовое оздоровление

Финансовое оздоровление – процедура банкротства, которая применяется к должнику в целях восстановления его платежеспособности и погашения задолженности в соответствии с графиком погашения задолженности.

Суть финансового оздоровления состоит в том, что сам должник, либо его участники (либо третье лицо) обращаются к собранию кредиторов с планом финансового оздоровления и графиком погашения задолженности, в котором определяются порядок и сроки погашения всех требований кредиторов. Финансовое оздоровление вводится на срок не более чем два года.

Если к собранию кредиторов обращается третье лицо, то оно помимо плана финансового оздоровления должно предоставить обеспечение исполнения должником обязательств в соответствии с предлагаемым графиком. В случае если должник нарушит порядок погашения задолженности, требования кредиторов будут удовлетворены за счет предоставленного обеспечения.

После согласования собранием кредиторов плана финансового оздоровления арбитражный суд вводит соответствующую процедуру и утверждает кандидатуру административного управляющего.

7.1 ПОСЛЕДСТВИЯ ВВЕДЕНИЯ ПРОЦЕДУРЫ

С даты назначения судом процедуры финансового оздоровления приостанавливается ведение исполнительных производств, отменяются ранее принятые меры по обеспечению требований кредиторов, не допускается выплата дивидендов, а также реорганизация должника без согласия кредиторов и лиц, предоставивших обеспечение. Требования кредиторов к должнику могут быть предъявлены только после их проверки арбитражным судом.

Кроме того, должник не вправе без согласия собрания кредиторов:

- совершать сделки (или несколько взаимосвязанных сделок), в совершении которых у него имеется заинтересованность;
- совершать сделки по приобретению/отчуждению имущества, стоимость которого составляет более 5% балансовой стоимости активов должника;
- выдавать займы и кредиты;
- давать поручительства и гарантии;
- передавать свое имущество в доверительное управление.

Кроме того, должник не вправе без согласия кредиторов и третьих лиц, предоставивших обеспечение, принимать решение о своей реорганизации (слиянии, присоединении, разделении, выделении, преобразовании).

Без согласия административного управляющего должник не вправе:

- совершать сделки по приобретению или отчуждению своего имущества (за исключением реализации продукции, изготавливаемой должником);
- совершать сделки по уступке прав требований или переводу долга;
- совершать сделки, которые влекут увеличение кредиторской задолженности более чем на 5% процентов от суммы требований кредиторов;
- получать займы и кредиты.

7.2 УПРАВЛЕНИЕ ДОЛЖНИКОМ

Руководитель и иные органы управления должника не отстраняются от управления должником, однако, сделки, уменьшающие или могущие привести к уменьшению имущества должника, совершаются только с согласия собрания кредиторов или административного управляющего.

Административным управляющим, как правило, арбитражный суд назначает то же самое лицо, которое выполняло функции временного управляющего.

Административный управляющий в процедуре финансового оздоровления выполняет, в основном, контролирующие функции.

Он обязан:

- вести реестр требований кредиторов;
- осуществлять контроль за выполнением графика погашения задолженности;
- созывать собрания кредиторов, когда того требует законодательство.

Административный управляющий вправе:

- согласовывать сделки должника в случаях, когда такое согласование необходимо;
- требовать от руководителя должника информацию о текущей деятельности должника;

- обращаться в суд с ходатайством о принятии мер по обеспечению сохранности имущества должника;
- предъявлять в суд требования о признании недействительными сделок, заключенных должником с нарушением законодательства.

7.3 ПРЕКРАЩЕНИЕ ПРОЦЕДУРЫ

К концу срока финансового оздоровления должник обязан подготовить отчет об итогах выполнения графика погашения задолженности. Административный управляющий рассматривает отчет и составляет заключение о выполнении графика.

На основе отчета и заключения суд принимает один из следующих судебных актов:

- определение о прекращении производства по делу о банкротстве (если непогашенная задолженность отсутствует);
- определение о введении внешнего управления (при наличии возможности восстановить платежеспособность должника);
- решение о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства (при отсутствии возможности восстановить платежеспособность должника).

8. Внешнее управление

Внешнее управление применяется, если есть основания полагать, что восстановление платежеспособности возможно. В отличие от процедуры финансового оздоровления управление должником поручается постороннему лицу – внешнему управляющему. Внешнее управление вводится на срок до восемнадцати месяцев. В определенных случаях оно может быть продлено, но не более чем на шесть месяцев.

8.1 ПОСЛЕДСТВИЯ ВВЕДЕНИЯ ПРОЦЕДУРЫ ВНЕШНЕГО УПРАВЛЕНИЯ

Последствием введения внешнего управления является прекращение полномочий руководителя должника и возложение этих полномочий на внешнего управляющего.

Из имущественных последствий:

- вводится мораторий на удовлетворение требований кредиторов по денежным обязательствам и об уплате обязательных платежей (за исключением текущих платежей¹³). Такие требования должны заявляться исключительно в рамках дела о банкротстве;

¹³ Платежи по требованиям, возникшим после принятия судом заявления о банкротстве.

- отменяются ранее принятые меры по обеспечению требований кредиторов. Новые меры по обеспечению требований кредиторов могут быть наложены исключительно в рамках процесса о банкротстве;
- крупные сделки¹⁴, а также сделки, в совершении которых имеется заинтересованность¹⁵, заключаются только с согласия кредиторов;
- сделки, влекущие за собой получение или выдачу займов, выдачу поручительств или гарантий, уступку прав требований, перевод долга, отчуждение или приобретение акций, долей хозяйственных товариществ и обществ, учреждение доверительного управления, совершаются внешним управляющим после согласования с кредиторами. Согласование не требуется в том случае, когда возможность и условия их заключения предусмотрены планом внешнего управления;
- в случаях, если размер денежных обязательств должника, возникших после введения внешнего управления, превышает на 20% размер требований конкурсных кредиторов, включенных в реестр требований кредиторов, сделки, влекущие за собой новые обязательства должника, могут совершаться внешним управляющим только с согласия кредиторов. Без согласия указанные сделки могут совершаться только в том случае, если они предусмотрены планом внешнего управления.

8.2 УПРАВЛЕНИЕ ДОЛЖНИКОМ

Внешний управляющий осуществляет комплексное руководство деятельностью должника вместо руководителя. В частности, внешний управляющий:

- разрабатывает план внешнего управления¹⁶ и представляет его на утверждение собранию кредиторов;

¹⁴ Сделки или несколько взаимосвязанных сделок в отношении имущества, балансовая стоимость которого составляет более 10% балансовой стоимости активов должника на последнюю отчетную дату, предшествующую дате заключения такой сделки.

¹⁵ Сделки, стороной которых являются заинтересованные лица по отношению к внешнему управляющему, или конкурсному кредитору, или к должнику. Понятие заинтересованного и аффилированного лица содержится в статье 19 Закона о банкротстве, а также в статье 4 Закона РСФСР от 22 марта 1991 г. № 948-1 "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках".

¹⁶ План внешнего управления разрабатывается внешним управляющим и представляется на утверждение собранию кредиторов не позднее чем через один месяц после утверждения внешнего управляющего в должности. Он должен предусматривать меры по восстановлению платежеспособности должника, условия и порядок реализации указанных мер, расходы на их реализацию и иные расходы должника. В качестве мер могут быть, в частности, предусмотрены: перепрофилирование производства должника, закрытие нерентабельных производств, взыскание дебиторской задолженности, продажа части имущества или предприятия, уступка прав требования должника, исполнение обязательств должника (унитарного предприятия) его собственником или третьим лицом, увеличение уставного капитала, замещение активов. Обязательным требованием является наличие в плане внешнего управления срока восстановления платежеспособности должника и обоснования возможности такого восстановления в установленный срок.

- представляет собранию кредиторов отчет о реализации плана;
- управляет и распоряжается имуществом должника в соответствии с планом внешнего управления (с учетом вышеназванных ограничений);
- проводит инвентаризацию имущества;
- ведет бухгалтерский, финансовый, статистический учет и отчетность должника;
- предъявляет в суд от имени должника требования о признании недействительными сделок и решений должника, а также осуществляет отказ от исполнения¹⁷ договоров и иных сделок должника, препятствующих восстановлению его платежеспособности;
- заключает мировое соглашение от имени должника;
- принимает меры по взысканию задолженности перед должником;
- ведет реестр требований кредиторов, а также заявляет возражения относительно предъявляемых к должнику требований кредиторов.

Органы управления должника сохраняют право принимать ряд решений корпоративного характера. В частности: об увеличении уставного капитала акционерного общества путем размещения новых акций, об обращении с ходатайством к собранию кредиторов о включении в план внешнего управления возможности дополнительной эмиссии акций, об обращении с ходатайством о продаже предприятия должника, о замещении активов должника.

8.3 ПРЕКРАЩЕНИЕ ПРОЦЕДУРЫ ВНЕШНЕГО УПРАВЛЕНИЯ

Внешний управляющий представляет на рассмотрение собрания кредиторов отчет. По результатам рассмотрения отчета собрание кредиторов может принять одно из следующих решений:

- о прекращении внешнего управления в связи с восстановлением платежеспособности должника и переходе к расчетам с кредиторами;

¹⁷ Отказ от исполнения договоров и иных сделок должника возможен в течение трех месяцев с даты введения внешнего управления. Он может быть заявлен только в отношении сделок, не исполненных сторонами полностью или частично, если такие сделки препятствуют восстановлению платежеспособности или если исполнение таких сделок повлечет за собой убытки для должника. Сторона по договору, в отношении которого заявлен отказ от исполнения, вправе потребовать от должника возмещения убытков, вызванных отказом от исполнения договора.

- о прекращении производства по делу о банкротстве в связи с удовлетворением всех требований кредиторов в соответствии с реестром требований кредиторов;
- о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства;
- о заключении мирового соглашения.

Отчет внешнего управляющего и решение собрания кредиторов подлежат утверждению судом. В случае отказа суд должен принять решение о дальнейшей судьбе должника.

9. Конкурсное производство

Конкурсное производство преследует цель наиболее полного удовлетворения требований кредиторов за счет реализации имущества должника. Конкурсное производство может вводиться после любой другой процедуры банкротства, когда восстановление платежеспособности должника является невозможным. Общий срок процедуры составляет шесть месяцев, который может быть продлен, по общему правилу, на срок до шести месяцев. Между тем, нередки случаи, когда процедура конкурсного производства длится несколько лет, особенно в случае банкротства крупных компаний.

9.1 ПОСЛЕДСТВИЯ ВВЕДЕНИЯ ПРОЦЕДУРЫ КОНКУРСНОГО ПРОИЗВОДСТВА

С даты принятия судом решения о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства срок исполнения возникших до открытия конкурсного производства денежных обязательств и уплаты обязательных платежей должника считается наступившим, прекращается исполнение по исполнительным документам, прекращается начисление процентов, неустоек и иных санкций за неисполнение или ненадлежащее исполнение денежных обязательств и обязательных платежей (за исключением обязательств, возникших после введения конкурсного производства), снимаются ранее наложенные аресты на имущество должника. Требования кредиторов могут быть предъявлены только после проверки судом их обоснованности. При этом заявление о включении требований в реестр требований кредиторов должно быть подано кредитором в арбитражный суд, рассматривающий дело о банкротстве, в течение двух месяцев с даты опубликования сведений об открытии конкурсного производства. По общему правилу, требования, заявленные за пределами указанного срока, не включаются в реестр и подлежат удовлетворению после погашения всех требований, включенных в реестр требований кредиторов.

9.2 УПРАВЛЕНИЕ ДОЛЖНИКОМ

С даты принятия арбитражным судом решения о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства прекращаются полномочия руководителя должника и иных органов управления должника. Их полномочия исполняет конкурсный управляющий, назначаемый судом.

Конкурсным управляющим, как правило, арбитражный суд назначает арбитражного управляющего, выполнявшего свои функции в предшествующих процедурах банкротства должника.

Основными обязанностями конкурсного управляющего являются:

- ведение реестра требований кредиторов;
- взыскание дебиторской задолженности;
- проведение инвентаризации имущества должника, поиск и возврат имущества должника, находящегося у третьих лиц;
- реализация имущества должника;
- проведение выплат кредиторам в соответствии с установленной законодательством очередностью удовлетворения требований кредиторов.

Конкурсный управляющий вправе:

- увольнять работников должника, в том числе руководителя;
- заявлять отказ от исполнения сделок, если эти сделки препятствуют восстановлению платежеспособности должника;
- предъявлять в суд требования о признании недействительными сделок и решений, заключенных или исполненных должником;
- предъявлять требования к третьим лицам, которые в соответствии с законодательством несут субсидиарную ответственность по обязательствам должника в связи с доведением должника до банкротства;
- совершать иные действия, предусмотренные законодательством и направленные на возврат имущества должника.

9.3 РЕАЛИЗАЦИЯ ИМУЩЕСТВА ДОЛЖНИКА И ОЧЕРЕДНОСТЬ УДОВЛЕТВОРЕНИЯ ТРЕБОВАНИЙ

Реализация имущества должника проводится, по общему правилу, на торгах после проведения независимой оценки. Полученные денежные средства составляют конкурсную массу.

Затем производятся выплаты конкурсным кредиторам в соответствии с установленной законодательством очередностью.

Требования каждой очереди кредиторов удовлетворяются после полного погашения требований предыдущей очереди.

В ходе процедур несостоятельности отдельно учитываются текущие требования к должнику. Текущие платежи – это денежные обязательства, требования о выплате выходных пособий и (или) об оплате труда лиц, и обязательные платежи, возникшие после даты принятия заявления о признании должника банкротом.

Проверка обоснованности текущего требования к должнику осуществляется за рамками дела о банкротстве¹⁸ в ходе обычного искового производства с соблюдением правил подведомственности, подсудности и претензионного порядка разрешения спора.

Требования кредиторов по текущим платежам удовлетворяются в порядке календарной очередности ранее реестровых требований.

Ниже представлены некоторые разъяснения арбитражных судов по текущим платежам, на которые целесообразно обратить внимание.

- Для целей определения момента возникновения обязанности по оплате услуг и работ значение имеет дата оказания услуг и выполнения работ, несмотря на то, что исполнение данной обязанности может по согласованию сторон быть перенесено на более поздний период (например, путем привязки к подписанию акта, выставлению счета-фактуры, посредством предоставления отсрочки либо рассрочки исполнения)¹⁹.
- Требования об устранении недостатков выполненных работ, заявленные в течение гарантийного срока, но возникшие до возбуждения дела о банкротстве должника, подлежат рассмотрению в деле о банкротстве, поскольку не являются текущими²⁰.

¹⁸ Пункт 3 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 23 июля 2009 г. № 60 “О некоторых вопросах, связанных с принятием Федерального закона от 30 декабря 2008 г. № 296-ФЗ “О внесении изменений в Федеральный закон “О несостоятельности (банкротстве)”.

¹⁹ Определение Верховного Суда РФ от 06 июля 2017 г. по делу № А59-537/2016.

²⁰ Определение Верховного Суда РФ от 26 декабря 2016 г. по делу № А21-8238/2015.

- Требования о применении мер ответственности (возмещении убытков, причиненных неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательства, взыскании неустойки, процентов за неправомерное пользование чужими денежными средствами) за нарушение денежных обязательств, относящихся к текущим платежам, следуют судьбе указанных обязательств.
- Требования о применении мер ответственности за нарушение денежных обязательств, подлежащих включению в реестр требований кредиторов, не являются текущими платежами²¹.
- Обязанность по возмещению судебных расходов для целей квалификации в качестве текущего платежа считается возникшей с момента вступления в законную силу судебного акта о взыскании указанных расходов.

После текущих платежей удовлетворяются остальные требования кредиторов в следующей очередности:

- в первую очередь производятся расчеты по требованиям граждан, перед которыми должник несет ответственность за причинение вреда жизни или здоровью, путем капитализации соответствующих повременных платежей, а также компенсация морального вреда;
- производятся расчеты по выплате выходных пособий и оплате труда лиц, работающих или работавших по трудовому договору, и по выплате вознаграждений по авторским договорам;
- в третью очередь производятся расчеты с другими кредиторами.

Требования кредиторов по обязательствам, обеспеченным залогом имущества должника, удовлетворяются за счет стоимости предмета залога в особом порядке:

- в случае если залогом имущества должника обеспечиваются требования банка по кредитному договору, из средств, вырученных от реализации предмета залога, 80% направляются на погашение требований банка по кредитному договору, обеспеченному залогом имущества должника, 15% направляются на погашение требований кредиторов первой и второй очереди, оставшиеся 5% направляются на погашение требований, связанных с расходами по делу о банкротстве и выплатой вознаграждения арбитражному управляющему;

²¹ Пункт 11 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 23 июля 2009 г. № 63 “О текущих платежах по денежным обязательствам в деле о банкротстве”.

- в остальных случаях из средств, вырученных от реализации предмета залога, 70% направляются на погашение требований кредитора по обязательству, обеспеченному залогом имущества должника, 20% направляются на погашение требований кредиторов первой и второй очереди, оставшиеся 10% направляются на погашение расходов по делу о банкротстве и выплату вознаграждения арбитражному управляющему.

При недостаточности имущества должника для удовлетворения требований кредиторов одной очереди денежные средства распределяются между кредиторами соответствующей очереди пропорционально суммам их требований, включенных в реестр требований кредиторов.

Требования кредиторов, не удовлетворенные по причине недостаточности имущества должника, считаются погашенными.

Если после удовлетворения всех требований останется имущество, это имущество подлежит распределению между участниками должника в соответствии с его учредительными документами.

9.4 ПРЕКРАЩЕНИЕ ПРОЦЕДУРЫ КОНКУРСНОГО ПРОИЗВОДСТВА

После завершения расчетов с кредиторами конкурсный управляющий предоставляет в суд отчет о результатах конкурсного производства. На основании отчета суд выносит определение о прекращении производства по делу о банкротстве или завершении конкурсного производства и ликвидации должника.

В исключительных случаях, если в ходе конкурсного производства появились достаточные основания полагать, что платежеспособность должника может быть восстановлена, и в отношении должника ранее не вводились финансовое оздоровление и (или) внешнее управление, арбитражный суд может прекратить конкурсное производство и назначить процедуру внешнего управления.

10. Мировое соглашение

В течение всей процедуры банкротства можно в любое время заключить мировое соглашение между должником и его кредиторами. При этом для каждой из стадий банкротства законом установлены свои особенности заключения мирового соглашения.

Решение собрания кредиторов о заключении мирового соглашения принимается простым большинством голосов от общего числа кредиторов (т.е. 50% + 1 голос). При этом условия мирового соглашения для кредиторов, голосовавших против его заключения (или не принимавших участие в голосовании), не могут быть хуже,

чем для кредиторов, голосовавших за его заключение. Соглашение заключается в письменной форме и содержит условия о порядке и сроках исполнения обязательств должника. Суд утверждает мировое соглашение и прекращает производство по делу о банкротстве.

С даты утверждения судом мирового соглашения прекращаются полномочия временного управляющего, административного управляющего, внешнего управляющего, конкурсного управляющего. Внешний или конкурсный управляющий исполняет обязанности руководителя должника до даты назначения нового руководителя должника.

В случае неисполнения мирового соглашения должником кредиторы вправе без расторжения мирового соглашения сразу обратиться в суд, рассматривавший дело о банкротстве, для получения исполнительного документа, чтобы в принудительном порядке взыскать с должника оставшиеся неудовлетворенными требования.

11. Права кредиторов

Конкурсные кредиторы могут принимать активное участие при рассмотрении дел о несостоятельности, поскольку обладают, в том числе, следующими правами:

- участие в очередных собраниях кредиторов с правом голоса по всем вопросам повестки для голосования;
- созыв внеочередных собраний кредиторов (правом созыва обладают кредиторы, требования которых составляют не менее чем 10% общей суммы требований, включенных в реестр);
- участие в комитете кредиторов;
- участие в судебных заседаниях по всем обособленным спорам в рамках дела о банкротстве;
- подача жалоб на решения по исковым делам, если долг должника перед конкурирующим кредитором подтвержден судебным актом, вступившим в законную силу и вынесенным за рамками дела о банкротстве²²;

²² Срок обжалования судебных решений по исковым делам, которыми другие кредиторы обосновывают свои требования для включения в реестр, начинается с момента, когда суд принял к производству заявление о включении требований в реестр; наличие статуса конкурсного кредитора не является обязательным (Определение Верховного Суда РФ от 27 февраля 2019 г. по делу № А40-17772/2014).

- обращение с жалобами на действия и/или бездействия арбитражного управляющего;
- оспаривание решений, принятых на собрании кредиторов²³;
- оспаривание сделок должника (если размер кредиторской задолженности перед кредитором, составляет более 10% общего размера кредиторской задолженности, включенной в реестр, не считая размера требований кредитора, в отношении которого сделка оспаривается и его аффилированных лиц);
- обращение с заявлением о взыскании убытков и привлечении контролирующих лиц к субсидиарной ответственности.

12. Оспаривание сделок должника

Сделки, совершенные должником, могут быть оспорены в суде как по общим основаниям, так и по специальным основаниям, установленным Законом о банкротстве.

В соответствии с ГК РФ недействительные сделки могут быть двух видов:

- оспоримые – сделки, которые признаются недействительными лишь на основании судебного акта. До признания судом оспоримой сделки недействительной она является обычной действительной сделкой;
- ничтожные – сделки, являющиеся недействительными вне зависимости от признания их таковыми судом. Такие сделки являются недействительными с момента их заключения.

Сделка, нарушающая требования закона или иного правового акта, по общему правилу является оспоримой. Ничтожной такая сделка может быть лишь в случаях, предусмотренных законом.

Недействительная сделка (как ничтожная, так и оспоримая) не влечет юридических последствий и недействительна с момента ее совершения. По общему правилу, при недействительности сделки каждая из сторон обязана возвратить другой все полученное по сделке (переданный товар или покупную стоимость).

²³ Дополнительные разъяснения содержатся, в том числе, в Обзоре судебной практики по вопросам, связанным с признанием недействительными решений собраний и комитетов кредиторов в процедурах банкротства, который утвержден Президиумом Верховного Суда РФ 26 декабря 2018 г.

12.1 ОСПОРИМЫЕ СДЕЛКИ ДОЛЖНИКА

Общие основания признания оспоримых сделок должника недействительными:

- сделки юридического лица, совершенные в противоречии с целями деятельности, определенно ограниченными в учредительных документах юридического лица;
- сделки, совершенные без необходимого в силу закона согласия третьего лица, органа юридического лица или государственного (муниципального) органа;
- сделки, совершенные представителем или органом юридического лица с нарушением ограничений полномочий, установленных договором либо учредительными или иными внутренними документами юридического лица;
- сделки, совершенные представителем или органом юридического лица в ущерб интересам юридического лица;
- сделки, совершенные под влиянием существенного заблуждения (заблуждение в отношении предмета договора или природы сделки и т.п.);
- сделки, совершенные под влиянием обмана, насилия или угрозы;
- сделки на крайне невыгодных условиях, которые лицо было вынуждено совершить вследствие стечения тяжелых обстоятельств, чем другая сторона воспользовалась (кабальные сделки);
- иные сделки, предусмотренные законодательством.

Кроме того, Законом о банкротстве предусмотрены специальные основания оспаривания сделок должника. Они касаются следующих сделок:

- сделок, совершенных должником после подачи в суд заявления о признании должника банкротом либо в течение одного года до его подачи и для которых характерно неравноценное встречное исполнение обязательств другой стороной сделки (например, если цена сделки и (или) иные условия существенно отличаются в худшую для должника сторону от цены и (или) иных условий, при которых в сравнимых обстоятельствах совершаются аналогичные сделки);
- сделок, совершенных должником в целях причинения вреда имущественным правам кредиторов после подачи в суд заявления о признании должника банкротом либо в течение трех лет до его подачи, если в результате их совершения такой вред был причинен и если другая сторона сделки знала об указанной цели должника к моменту совершения сделки. При этом цель причинения вреда имущественным правам кредиторов предполагается, если на момент совершения сделки должник отвечал

или в результате совершения сделки стал отвечать признаку неплатежеспособности или недостаточности имущества и сделка была совершена безвозмездно или в отношении заинтересованного лица, либо направлена на выплату доли в связи с выходом из состава участников должника, либо совершена при наличии иных обстоятельств, указанных в законе;

- сделок, совершенных должником в отношении отдельного кредитора или иного лица после подачи в суд заявления о признании должника банкротом либо в течение одного месяца (в определенных случаях – шести месяцев) до его подачи и которые влекут или могут повлечь за собой оказание предпочтения одному из кредиторов в отношении удовлетворения требований (например, когда сделка привела или может привести к изменению очередности удовлетворения требований кредиторов по обязательствам, возникшим до совершения оспариваемой сделки).

Заявление об оспаривании сделки должника может быть подано в суд арбитражным управляющим по своей инициативе либо по решению собрания или комитета кредиторов.

Такое заявление вправе подать также конкурсный кредитор или Уполномоченный орган, если размер кредиторской задолженности перед ним, включенной в реестр требований кредиторов, составляет более 10% общего размера кредиторской задолженности, включенной в реестр, не считая размера требований кредитора, в отношении которого сделка оспаривается, и его аффилированных лиц.

12.2 НИЧТОЖНЫЕ СДЕЛКИ ДОЛЖНИКА

Законодательство предусматривает следующие случаи ничтожности сделок:

- сделки, нарушающие требования закона или иного правового акта и при этом посягающие на публичные интересы либо права и охраняемые законом интересы третьих лиц (если из закона не следует, что такая сделка оспорима или должны применяться другие правовые последствия);
- сделки, совершенные с целями, заведомо противными основам правопорядка или нравственности (как правило, это уголовно наказуемые деяния);
- мнимые сделки, то есть сделки, совершенные лишь для вида, без намерения создать соответствующие им правовые последствия;

- притворные сделки, то есть сделки, которые совершаются с целью прикрыть другие сделки, в том числе сделки на иных условиях²⁴;
- сделки, совершенные с нарушением запретов, предусмотренных Законом о банкротстве, или ограничений распоряжения имуществом;
- иные сделки, которые являются ничтожными в силу указания закона.

13. Ответственность контролирующих лиц

Законом о банкротстве закреплен ряд положений, касающихся возможности привлечения к ответственности менеджмента и собственников должника-банкрота.

13.1 ВЗЫСКАНИЕ УБЫТКОВ

Требование о взыскании убытков может быть предъявлено:

- к лицам, выступающим от имени юридического лица (руководителю, управляющей компании);
- к членам коллегиальных органов юридического лица;
- к лицам, определяющим действия юридического лица, в том числе учредителям (участникам) юридического лица;
- к лицам, имеющим фактическую возможность определять действия юридического лица.

С требованием о взыскании убытков от имени должника вправе обратиться:

- руководитель;
- учредитель (участник) должника;
- арбитражный управляющий по своей инициативе либо по решению собрания кредиторов или комитета кредиторов;

²⁴ Актуальные примеры в судебной практики могут быть найдены при оспаривании договоров займа, заключенных между аффилированным лицом и должником. Суд вправе с учетом конкретных обстоятельств дела на основании норм права о притворных сделках (либо при установлении противоправной цели на основании правил об обходе закона) переквалифицировать заемные отношения в отношения по поводу увеличения уставного капитала, признав за прикрываемым требованием статус корпоративного. Сказанное является основанием для отказа во включении такого требования в реестр.

- конкурсный кредитор;
- представитель работников должника;
- работник или бывший работник должника, перед которым у должника имеется задолженность;
- Уполномоченный орган.

Кредиторы в деле о банкротстве, производство по которому было прекращено в связи с отсутствием средств для проведения процедуры несостоятельности, вправе обратиться с иском заявлением к контролирующим лицам о взыскании в свою пользу убытков, причиненных по их вине должнику, в сумме, не превышающей размера требований такого кредитора к должнику.

Одним из оснований для взыскания убытков является также фиктивное банкротство. Если должник обратился с заявлением о собственном банкротстве, либо должник не принял меры по оспариванию необоснованных требований кредиторов, то должник, руководитель должника и иные контролирующие лица несут перед кредиторами ответственность за убытки, причиненные возбуждением дела о банкротстве или необоснованным признанием требований кредиторов²⁵.

13.2 СУБСИДАРИЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ КОНТРОЛИРУЮЩИХ ЛИЦ

Контролирующее лицо – 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 (далее – **“Контролирующее лицо”**).

Примерный перечень Контролирующих лиц (не является закрытым):

- руководитель должника;
- управляющая организация должника;
- член исполнительного органа должника;

²⁵ Правило применяется также в случае, если должник не оспорил необоснованные требования кредиторов, предъявленные до или после возбуждения дела о банкротстве, вне производства по делу о банкротстве.

- ликвидатор должника, член ликвидационной комиссии;
- лицо, которое имело право самостоятельно либо совместно с заинтересованными лицами распоряжаться 50% и более голосующих акций акционерного общества, или более чем половиной долей уставного капитала общества с ограниченной ответственностью, или более чем половиной голосов в общем собрании участников юридического лица либо имело право назначать (избирать) руководителя должника;
- лицо, которое извлекало выгоду из незаконного или недобросовестного поведения руководства должника²⁶.

Основания для субсидиарной ответственности:

1. Невозможность полного погашения требований кредиторов вследствие действий и (или) бездействия Контролирующего лица;
2. Невозможность погашения требований кредиторов наступила вследствие действий и (или) бездействия Контролирующего лица, однако производство по делу о банкротстве прекращено в связи с отсутствием средств, достаточных для возмещения расходов на проведение процедур, применяемых в деле о банкротстве, или заявление Уполномоченного органа о признании должника банкротом возвращено;
3. Должник стал отвечать признакам неплатежеспособности не вследствие действий и (или) бездействия Контролирующего лица, однако после этого оно совершило действия и (или) бездействие, существенно ухудшившие финансовое положение должника;
4. Неисполнение обязанности по подаче заявления должника в арбитражный суд (созыву заседания для принятия решения об обращении в арбитражный суд с заявлением должника или принятию такого решения).

Законом установлена презумпция вины Контролирующих лиц в признании должника банкротом при наличии одного из следующих обстоятельств:

²⁶ В частности, предполагается, что Контролирующим является третье лицо, которое получило существенный актив должника (в том числе по цепочке последовательных сделок), по сделке, совершенной руководителем должника в ущерб интересам должника и ее кредиторов (например, на заведомо невыгодных для должника условиях или с заведомо неспособным исполнить обязательство лицом ("фирмой-однодневкой") либо с использованием документооборота, не отражающего реальные хозяйственные операции).

- причинен существенный вред²⁷ имущественным правам кредиторов в результате совершения (1) Контролирующим лицом или (2) в пользу этого лица либо (3) одобрения этим лицом одной или нескольких сделок должника, включая подозрительные сделки или сделки, влекущие за собой оказание предпочтения одному из кредиторов перед другими кредиторами (см. раздел 12);
- отсутствуют, содержат неполную информацию либо искажены документы бухгалтерского учета и/или отчетности, которые подлежат обязательному ведению и хранению. Нарушение должно иметь место к моменту вынесения определения о введении наблюдения или принятия решения о признании должника банкротом. Вследствие данного нарушения должно быть существенно затруднено проведение процедур, применяемых в деле о банкротстве, в том числе формирование и реализация конкурсной массы²⁸;
- требования кредиторов третьей очереди по основной сумме задолженности, возникшие вследствие уголовного, административного или налогового правонарушения, за совершение которых вступило в силу решение о привлечении должника либо его действующего/бывшего единоличного директора к ответственности (в том числе требования об уплате задолженности, выявленной в результате производства по делам о таких правонарушениях), превышают пятьдесят процентов общего размера требований кредиторов третьей очереди по основному долгу;
- документы, хранение которых являлось обязательным в соответствии с законодательством РФ, отсутствуют либо искажены;
- на дату возбуждения дела о банкротстве не внесены обязательные сведения в Единый государственный реестр юридических лиц; в Единый федеральный реестр сведений о фактах деятельности юридических лиц.

При наличии заявления суд вправе наложить арест или принять иные обеспечительные меры в отношении имущества лица, привлекаемого к субсидиарной ответственности, а также имущества, принадлежащего иным лицам, в отношении которых ответчик является Контролирующим лицом.

²⁷ К числу таких сделок относятся, например, крупные сделки, а также сделки должника, значимые для него (применительно к масштабам его деятельности) и одновременно являющиеся существенно убыточными для должника.

²⁸ Под существенным затруднением проведения процедуры банкротства понимается, в том числе, невозможность определения основных активов должника и заключенных подозрительных сделок; невозможность выявления всего круга лиц, контролирующих должника, его основных контрагентов.

Лица, которые могут обратиться с заявлением о привлечении Контролирующего лица к субсидиарной ответственности:

- конкурсный управляющий (по своей инициативе или по решению собрания или комитета кредиторов);
- конкурсный кредитор;
- представитель работников должника;
- работник или бывший работник должника;
- Уполномоченный орган.

Правом на подачу заявления о привлечении к субсидиарной ответственности за невозможность полного погашения требований кредиторов, после завершения конкурсного производства или прекращения производства по делу о банкротстве в связи с отсутствием средств для проведения процедуры несостоятельности, обладают:

- кредиторы по текущим обязательствам;
- кредиторы, чьи требования были включены в реестр требований кредиторов;
- кредиторы, чьи требования были признаны обоснованными, но подлежащими погашению после требований, включенных в реестр требований кредиторов;
- заявитель по делу о банкротстве в случае прекращения производства по делу о банкротстве, либо Уполномоченный орган в случае возвращения заявления о признании должника банкротом.

Если на момент рассмотрения заявления о привлечении к субсидиарной ответственности невозможно определить размер субсидиарной ответственности, суд после установления всех необходимых фактов выносит определение, содержащее в резолютивной части:

- выводы о доказанности наличия оснований для привлечения Контролирующих лиц к субсидиарной ответственности и
- выводы о приостановлении рассмотрения заявления до окончания расчетов с кредиторам.

Срок для подачи заявления о привлечении Контролирующего лица к субсидиарной ответственности – три года со дня, когда заявитель узнал или должен был узнать о наличии оснований для привлечения к субсидиарной ответственности, но не позднее трех лет со дня признания должника банкротом (прекращения производства по делу о банкротстве либо возврата Уполномоченному органу заявления о признании должника банкротом) и не позднее десяти лет со дня, когда имели место действия и/или бездействие, являющиеся основанием для привлечения к ответственности.

Заявление о привлечении к ответственности может быть подано также не позднее трех лет со дня завершения конкурсного производства в случае, если лицо, имеющее право на подачу такого заявления, узнало или должно было узнать о наличии основания для привлечения к субсидиарной ответственности после завершения конкурсного производства, но не позднее десяти лет со дня, когда имели место оспариваемые действия и/или бездействия.

Денежные средства, взысканные с Контролирующих лиц, включаются в конкурсную массу. Требование о привлечении Контролирующего лица к субсидиарной ответственности может быть также реализовано в порядке уступки права требования, при этом полученные денежные средства включаются в конкурсную массу.

Размер субсидиарной ответственности Контролирующего лица определяется как сумма непогашенных требований, а именно:

- требований кредиторов, включенных в реестр;
- требований, заявленных после закрытия реестра;
- требований кредиторов по текущим платежам.

Привлечение лица к субсидиарной ответственности не препятствует предъявлению требования о взыскании убытков в части, не покрытой размером субсидиарной ответственности.

14. Особенности банкротства гражданина

Положения о банкротстве граждан, не ведущих предпринимательскую деятельность, являются относительно новыми для российского права. Они применяются с 1 октября 2015 года и содержат ряд специальных положений.

Банкротом может признано физическое лицо, которое не занимается хозяйственной деятельностью и долги которого превышают сумму 500 000 рублей.

В этом случае заявление о банкротстве гражданина может быть подано в суд:

- кредитором;
- Уполномоченным органом;
- самим должником.

Указанное выше требование по минимальной сумме долга не действует в отношении заявления, поданного самим должником. В особых случаях должник может обратиться в суд о признании его банкротом при меньшей сумме долга.

Дела о банкротстве физических лиц рассматриваются арбитражными судами Российской Федерации.

Суд при принятии заявления о признании гражданина банкротом проверяет обоснованность такого заявления. Если заявление является обоснованным, то суд назначает по представлению кредитора, Уполномоченного органа или самого должника финансового управляющего, который вправе:

- оспаривать сделки должника по основаниям, указанным в Законе о банкротстве;
- заявлять возражения относительно требований кредиторов;
- проводить собрание кредиторов для решения вопроса о предварительном согласовании сделок и решений должника;
- требовать от должника информацию о его деятельности по исполнению плана реструктуризации долгов;
- обращаться в суд с ходатайством о принятии мер по обеспечению сохранности имущества должника, а также об отмене таких мер.

Финансовый управляющий обязан:

- принимать меры по выявлению и обеспечению сохранности имущества должника;
- проводить анализ финансового состояния гражданина, выявлять признаки преднамеренного и фиктивного банкротства;
- вести реестр требований кредиторов, уведомлять кредиторов о проведении собраний кредиторов, направлять кредиторам свои отчеты;

- созывать и проводить собрания кредиторов;
- уведомлять кредиторов о введении реструктуризации долгов или реализации имущества должника, вести контроль за реализацией плана реструктуризации долгов и за осуществлением текущих платежей должником.

14.1 РЕСТРУКТУРИЗАЦИЯ ДОЛГОВ

Закон о банкротстве предусматривает возможность реструктуризации долгов гражданина на срок до трех лет. План реструктуризации долгов утверждается судом исключительно при наличии согласия кредиторов.

План реструктуризации долгов гражданина должен содержать положения о порядке и сроках пропорционального погашения требований всех конкурсных кредиторов и Уполномоченного органа.

В отношении кредиторов по обязательствам, обеспеченным залогом имущества гражданина, план реструктуризации долгов гражданина должен предусматривать преимущественное удовлетворение их требований за счет выручки от реализации предмета залога.

Реструктуризация долгов не может быть утверждена судом в случае, если должник ранее был судим за экономические преступления, привлекался к административной ответственности за мелкие хищения, повреждение чужого имущества или иные преступления в сфере банкротства. Кроме того, реструктурировать долг невозможно в случае, если заявление о признании банкротом подано в отношении гражданина, который повторно признается несостоятельным в течение последних пяти лет.

В течение срока реструктуризации долгов вводится мораторий на выплату долгов в полном объеме, а также на начисление неустоек. Должник не сможет приобретать доли в компаниях или совершать безвозмездные сделки. При этом такие сделки, как получение займов, передача имущества в залог, купля-продажа имущества стоимостью более 50 000 рублей, недвижимости, транспортных средств и ценных бумаг, будут возможны только с письменного согласия финансового управляющего.

14.2 ПРИЗНАНИЕ БАНКРОТОМ И РЕАЛИЗАЦИЯ ИМУЩЕСТВА

Суд принимает решение о признании гражданина банкротом в случае, если:

- гражданином, конкурсными кредиторами или Уполномоченным органом не представлен план реструктуризации долгов гражданина;
- собранием кредиторов не одобрен план реструктуризации долгов гражданина;

- судом отменен план реструктуризации долгов гражданина. Такая отмена возможна, в частности, по ходатайству конкурсного кредитора или Уполномоченного органа в случае неисполнения гражданином своих обязательств в соответствии с условиями плана реструктуризации.

В случае принятия судом решения о признании гражданина банкротом суд принимает решение о введении реализации имущества гражданина. Реализация имущества гражданина вводится на срок не более чем шесть месяцев, который может быть продлен судом.

Имущество реализуется путем продажи с торгов. Невозможно реализовать часть имущества, необходимого для жизни должника и его семьи. В счёт уплаты долгов не могут быть изъяты единственное жильё должника и земля под ним, предметы обычной домашней обстановки и обихода, вещи индивидуального пользования, недорогостоящее имущество, необходимое для профессиональных занятий гражданина, продукты питания и деньги в размере прожиточного минимума и др.

Перечень имущества гражданина, которое исключается из конкурсной массы, утверждается судом.

С момента признания гражданина банкротом:

- все права в отношении имущества, составляющего конкурсную массу, в том числе на распоряжение им, осуществляются только финансовым управляющим;
- сделки, совершенные без участия финансового управляющего в отношении имущества, составляющего конкурсную массу, считаются ничтожными;
- регистрация перехода/обременения прав должника на имущество (в том числе на недвижимое имущество и ценные бумаги) осуществляется только на основании заявления финансового управляющего;
- обязательства третьих лиц подлежат исполнению исключительно в адрес финансового управляющего;
- должник не вправе лично открывать банковские счета и вклады в кредитных организациях и получать по ним денежные средства.

Кроме того, суд вправе вынести определение о временном ограничении права на выезд гражданина из Российской Федерации.

Очередность погашения требований кредиторов аналогична очередности, установленной Законом о банкротстве в отношении банкротящихся организаций и индивидуальных предпринимателей (см. раздел 9.3).

По общему правилу, после завершения расчетов с кредиторами гражданин освобождается от дальнейшего исполнения требований.

Тем не менее, освобождение гражданина от дальнейшего исполнения обязательств не распространяется на: требования кредиторов по текущим платежам, о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью, о выплате заработной платы и выходного пособия, о возмещении морального вреда, о взыскании алиментов, иные требования, неразрывно связанные с личностью кредитора, а также преднамеренное и фиктивное банкротство, сокрытие должником информации от финансового управляющего, мошенничество, злостное уклонение от погашения долгов и др.

14.3 СПЕЦИАЛЬНЫЕ ПОСЛЕДСТВИЯ ПРИЗНАНИЯ ГРАЖДАНИНА БАНКРОТОМ

Статус банкрота сохраняется за гражданином в течение пяти лет, т.е. в течение данного срока он не вправе принимать на себя обязательства по кредитным договорам и договорам займа без указания на факт своего банкротства. Также в течение пяти лет с даты завершения в отношении гражданина процедуры реализации имущества или прекращения производства по делу о банкротстве в ходе такой процедуры дело о его банкротстве не может быть снова возбуждено по заявлению самого гражданина.

Кроме того, в течение трех лет с даты завершения в отношении гражданина процедуры реализации имущества или прекращения производства по делу о банкротстве в ходе такой процедуры он не вправе занимать должности в органах управления юридического лица и иным образом участвовать в управлении юридическим лицом.

15. Трансграничное банкротство

Под трансграничным банкротством понимают банкротство, осложненное иностранным элементом, например в том случае, если должником является иностранное юридическое лицо, или если имущество российского должника находится за границей.

15.1 ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ТРАНСГРАНИЧНОГО БАНКРОТСТВА

В Законе о банкротстве содержатся лишь отдельные нормы, касающиеся процедуры банкротства, осложненной иностранным элементом, а именно: закреплен термин “трансграничная несостоятельность”, определен приоритет международных договоров России перед национально-правовым регулированием, установлено, что нормы закона распространяются и на иностранных лиц, предусмотрены основы признания решений иностранных судов по делам о банкротстве²⁹.

15.2 ОСОБЕННОСТИ УЧАСТИЯ ИНОСТРАННЫХ КОМПАНИЙ В ПРОЦЕДУРЕ БАНКРОТСТВА

Возбуждение производства по делу о несостоятельности в российском суде возможно только в отношении юридических лиц с местом нахождения в России. Российский суд не может инициировать процедуру банкротства в отношении иностранных компаний, местом нахождения которых не является Российская Федерация.

К иностранным компаниям, участвующим в рассматриваемых российскими судами делах о банкротстве в качестве кредиторов, подлежит применению нормы Российской Федерации о разрешении споров с участием иностранных лиц. Иностранные кредиторы, таким образом, обладают всеми правами, которые предоставляются кредиторам в соответствии с Законом о банкротстве. Особенность участия иностранных кредиторов заключается лишь в особой форме заверения представляемых в суд официальных иностранных документов (легализация или апостилирование), с их переводом на русский язык, а также в специальном порядке извещения иностранных лиц, не имеющих в России органа управления, филиала, представительства или представителя, уполномоченных на ведение дел от их имени. Порядок заверения документов и извещения иностранных лиц определяется в соответствии с международными договорами с участием Российской Федерации³⁰.

²⁹ В 2011 году Министерством экономического развития Российской Федерации был разработан проект отдельного федерального закона, регулирующий существенные аспекты трансграничного банкротства с учетом отдельных положений Типового закона ЮНСИТРАЛ о трансграничной несостоятельности 1997 г., а также Регламента Совета Европейского Союза о производстве по делам о несостоятельности от 29 мая 2000 г. № 1346/2000 года. Проект Федерального закона “О трансграничной несостоятельности (банкротстве)” закреплял законодательное определение трансграничной несостоятельности, предусматривал принцип параллельных производств, а также содержал положения о сотрудничестве между арбитражными управляющими, применимом праве и компетенции арбитражных судов. Однако работа по проекту была заморожена, и на сегодняшний день отдельного закона по трансграничному банкротству в России не существует.

³⁰ Например, Конвенцией, отменяющей требование легализации иностранных официальных документов, Гаага, 5 октября 1961 г.

15.3 ПРИЗНАНИЕ И ИСПОЛНЕНИЕ РЕШЕНИЙ ИНОСТРАННЫХ СУДОВ В ОТНОШЕНИИ ИНОСТРАННЫХ ДОЛЖНИКОВ

Судебные акты иностранных судов о признании иностранных должников несостоятельными могут признаваться российскими судами и исполняться на территории Российской Федерации.

Признание и приведение в исполнение таких решений осуществляется на основе международных договоров³¹, а при их отсутствии – на началах взаимности согласно абзацу 2 п. 6 ст. 1 Закона о банкротстве.

Сущность принципа взаимности заключается в возможности признания и приведения в исполнение решения суда иностранного государства по делу о несостоятельности на территории Российской Федерации при условии признания на территории этого иностранного государства аналогичных решений судов Российской Федерации³².

Для применения принципа взаимности заявитель обязан представить доказательства в российский суд, что на территории иностранного государства признаются судебные акты российских судов по делам о банкротстве³³.

³¹ Например, Соглашение между Российской Федерацией и Республикой Беларусь “О порядке взаимного исполнения судебных актов арбитражных судов Российской Федерации и хозяйственных судов Республики Беларусь” от 17 января 2001 г.; Соглашение о порядке разрешения споров, связанных с осуществлением хозяйственной деятельности, г. Киев, 20 марта 1992 г.; Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам, г. Минск, 22 января 1993 г.

³² В качестве примера взаимного признания решений судов можно привести Постановление Федерального арбитражного суда Северо-Западного округа от 28 августа 2008 г. по делу № А56-22667/2007, в соответствии с которым для российских судов была установлена возможность признания решений немецких государственных судов по делам о банкротстве.

³³ В качестве примера отказа во взаимном признании решений судов можно привести Постановление Арбитражного суда Северо-Западного округа от 06 июля 2016 г. по делу № А56-71378/2015, а также Постановление Арбитражного суда Северо-Западного округа от 14 ноября 2016 г. по делу № А56-27115/2016, в соответствии с которыми суд указал, что, во-первых, “Российская Федерация не является стороной международных договоров по делам о банкротстве”; во-вторых, “в материалах дела отсутствуют доказательства того, что английским правосудием признаются судебные акты российских судов о признании гражданина (поданного) Великобритании несостоятельным на территории Российской Федерации по нормам российского права”.

Бремя доказывания лежит именно на заявителе³⁴.

При отсутствии иного регулирования в международном договоре, российский арбитражный суд вправе отказать в признании и приведении в исполнение решения иностранного суда только в случае, если:

- решение по закону государства, на территории которого оно принято, не вступило в законную силу;
- сторона, против которой принято решение, не была своевременно и надлежащим образом извещена о времени и месте рассмотрения дела или по другим причинам не могла представить в суд свои объяснения;
- рассмотрение дела в соответствии с международным договором Российской Федерации или федеральным законом относится к исключительной компетенции суда в Российской Федерации;
- имеется вступившее в законную силу решение суда в Российской Федерации, принятое по спору между теми же лицами, о том же предмете и по тем же основаниям;
- на рассмотрении суда в Российской Федерации находится дело по спору между теми же лицами, о том же предмете и по тем же основаниям, производство по которому возбуждено до возбуждения производства по делу в иностранном суде, или суд в Российской Федерации первым принял к своему производству заявление по спору между теми же лицами, о том же предмете и по тем же основаниям;

³⁴ Так в одном из дел суд отказал в применении принципа взаимности, указав, что заявитель в нарушение российских процессуальных норм не представил доказательства соблюдения начал взаимности по признанию судебных актов о несостоятельности на территории Германии. Кроме того, документ, на который ссылался заявитель, как на иностранный реестр требований кредиторов, был составлен на немецком языке, и был представлен в виде копии, на которой отсутствовали какие-либо подписи или иные заверения (Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 04 октября 2018 г. по делу № А40-44174/2018).

Схожая позиция российского суда об отказе в применении принципа взаимности в отношении решений немецких судов ввиду недоказанности заявителем его применения в Германии в отношении решений российских судов: Постановление Тринадцатого арбитражного апелляционного суда от 04 сентября 2017 г. по делу № А56-43366/2016.

- истек срок давности приведения решения иностранного суда к принудительному исполнению и этот срок не восстановлен арбитражным судом;
- исполнение решения иностранного суда противоречило бы публичному порядку Российской Федерации.

Настоящая брошюра не является юридической консультацией; нормативное регулирование приведено по состоянию на июнь 2019 года.

Авторы



Фальк Тишendorф

Адвокат | Партнер

Глава Представительства в г. Москве

БАЙТЕН БУРКХАРДТ Москва

Тел.: +7 495 2329635

Falk.Tischendorf@bblaw.com



Александр Безбородов

Адвокат | LL.M. | Партнер

БАЙТЕН БУРКХАРДТ Москва

Тел.: +7 495 2329635

Alexander.Bezborodov@bblaw.com



БЕРЛИН | БРЮССЕЛЬ | ГАМБУРГ | ДЮССЕЛЬДОРФ | МОСКВА
МЮНХЕН | ПЕКИН | САНКТ-ПЕТЕРБУРГ | ФРАНКФУРТ-НА-МАЙНЕ

WWW.BEITENBURKHARDT.COM

07/2019