



НОВЫЙ РЕГИСТРАТОР

В РАМКАХ ПРОЕКТА «КОРПОРАТИВНАЯ СРЕДА»

«31» января 2018 г.

- *Субсидиарная ответственность при банкротстве.*
- *Замещение активов должника.*



Субсидиарная ответственность при банкротстве

Материалы представляет

Коробкова Эльвира Николаевна

Юрист АО «Новый регистратор»

Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 21.12.2017 N 53

"О некоторых вопросах, связанных с привлечением контролирующих должника лиц к ответственности при банкротстве"

Постановление Пленума ВС РФ должно снять ряд возникших в связи с новым регулированием субсидиарной ответственности острых вопросов и задать направление правоприменительной практике

К наиболее значимым и важным разъяснениям ВС РФ можно отнести следующие:

1. Исключительность механизма и правило о защите добросовестного решения

Привлечение контролирующих должника лиц к субсидиарной ответственности является исключительным механизмом восстановления нарушенных прав кредиторов в деле о банкротстве.

При его применении судам необходимо учитывать как сущность конструкции юридического лица, предполагающую его имущественную обособленность, наличие у органов юридического лица широкой свободы усмотрения при принятии деловых решений, так и запрет на причинение вреда независимым участникам оборота посредством недобросовестного использования института юридического лица (п. 1).

Контролирующее должника лицо **не подлежит привлечению к ответственности, если его действия, повлекшие негативные для должника последствия, не выходили за пределы обычного делового риска и не были направлены на нарушение прав и законных интересов кредиторов** (п. 18).

Этот важный принцип поможет установить на практике определенные рамки, в пределах которых участники гражданского оборота будут действовать, принимая коммерческие решения и не становясь автоматически ответчиками по искам о субсидиарной ответственности.

Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 21.12.2017 N 53

"О некоторых вопросах, связанных с привлечением контролирующих должника лиц к ответственности при банкротстве"

2. Фактический контроль над должником возможен не только при наличии формальных признаков аффилированности

По общему правилу, необходимым условием отнесения лица к числу контролирующих должника является наличие у него фактической возможности давать должнику обязательные для исполнения указания или иным образом определять его действия.

Осуществление фактического контроля над должником возможно вне зависимости от наличия или отсутствия формально-юридических признаков аффилированности (через родство или свойство с лицами, входящими в состав органов должника, прямое или опосредованное участие в капитале либо в управлении) - **суд устанавливает степень вовлеченности лица, привлекаемого к субсидиарной ответственности, в процесс управления должником, проверяя, насколько значительным было его влияние на принятие существенных деловых решений относительно деятельности должника.**

Под действиями (бездействием) контролирующего лица, приведшими к невозможности погашения требований кредиторов, следует понимать такие действия (бездействие), которые явились необходимой причиной банкротства должника, то есть те, без которых объективное банкротство не наступило бы (суд оценивает **существенность** влияния действий (бездействия) контролирующего лица на положение должника, **проверяя наличие причинно-следственной связи между названными действиями (бездействием) и фактически наступившим объективным банкротством**).

Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 21.12.2017 N 53

"О некоторых вопросах, связанных с привлечением контролирующих должника лиц к ответственности при банкротстве"

3. Номинальный руководитель несет ответственность

Контролирующим лицом можно считать и того руководителя компании, который ею фактически не управлял (п.6). Это связано с тем, что номинальный руководитель все равно должен обеспечивать надлежащую работу системы управления юридическим лицом.

Предоставленная номинальному руководителю Законом о банкротстве возможность заключить "сделку с судом" (освободиться от ответственности или снизить ее размер путем предоставления информации о фактическом руководителе должника и/или его имуществе) зависит от того, обладает ли номинальный руководитель информацией, **недоступной независимым участникам оборота**, и в **какой именно степени** его содействие помогло установить теневого руководителя и/или имущество, а также способствовало восстановлению нарушенных прав кредиторов и компенсации их имущественных потерь.

4. Лицо, которое извлекло выгоду из незаконного или недобросовестного поведения должника, является контролирующим

Эта презумпция применяется в случаях, когда лицом извлечена выгода, **существенная** в масштабах деятельности должника.

Например, в случае получения существенного актива от должника по сделке, совершенной на заведомо невыгодных для должника условиях или с заведомо неспособным исполнить обязательство лицом (например, "фирмой - однодневкой"); или в случае извлечения преимуществ при использовании распространенной на практике схемы организации бизнеса, при которой пассивы аккумулируются на одних компаниях, а активы - на других (п. 7).

Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 21.12.2017 N 53

"О некоторых вопросах, связанных с привлечением контролирующих должника лиц к ответственности при банкротстве"

5. Привлечение к ответственности за неисполнение руководителем обязанности по подаче заявления о банкротстве

Для проблемного на практике вопроса об определении момента, с которого у руководителя появляется обязанность обратиться с заявлением о признании должника банкротом, **ВС РФ предлагает использовать стандарт "добросовестного и разумного руководителя"**.

Если руководитель докажет, что он, несмотря на временные финансовые затруднения, добросовестно рассчитывал на их преодоление в разумный срок, приложил необходимые усилия для достижения такого результата, выполняя экономически обоснованный план, то такой руководитель может быть освобожден от субсидиарной ответственности на тот период, пока выполнение этого плана являлось разумным (п. 9)

6. Причинение существенного вреда кредиторам в результате совершения сделки

Данная презумпция доведения до банкротства может быть применена, если сделка, совершенная контролирующим лицом или в его пользу, является **значимой** для должника в масштабах его деятельности (например, к таким сделкам можно отнести крупные сделки в терминах корпоративного законодательства) и одновременно является **существенно убыточной** (например, если она совершена на условиях существенно хуже рыночных или должник утратил возможность продолжать осуществлять одно или несколько направлений хозяйственной деятельности) (п. 23).

Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 21.12.2017 N 53

"О некоторых вопросах, связанных с привлечением контролирующих должника лиц к ответственности при банкротстве"

7. Отсутствие документов - это приговор?

На практике отсутствие бухгалтерских документов полностью или в части с высокой степенью вероятности приводило к привлечению руководителя к субсидиарной ответственности.

ВС предлагает использовать более осторожный подход и указывает, что заявитель должен обосновать, как именно отсутствие документации повлияло на проведение процедур банкротства. Руководитель же может быть освобожден от ответственности, если докажет, что недостатки переданной им управляющему документации не привели к существенному затруднению проведения процедур банкротства, а сам руководитель действовал добросовестно и разумно, предприняв необходимые действия по истребованию и восстановлению документации (п. 24).

Замещение активов должника

Материалы представляет:

Трошкина Наталья Константиновна

Руководитель службы корпоративных секретарей

АО «Новый регистратор»

Замещение активов должника

Замещение активов должника - один из способов восстановления его платежеспособности, предусмотренных Федеральным законом от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (далее – Закон о банкротстве).

Смысл замещения активов

должник меняет свои активы на акции вновь созданного АО

на базе имущества должника создается одно или несколько акционерных обществ

выручка от реализации акций вновь созданного АО идет на погашение долгов, оставшихся за учредителем-должником

Замещение активов должника **Основной плюс замещения активов**

Внесение имущества в уставный капитал создаваемого АО осуществляется гораздо быстрее, чем его продажа на торгах, и исключает риск продажи имущества подставным лицам.

Эта мера по восстановлению платежеспособности должника может БЫТЬ:

- включена в план внешнего управления;
- вынесена на рассмотрение собрания кредиторов в ходе конкурсного производства при наличии решения органа управления должника, уполномоченного принимать решения о заключении должником соответствующих сделок.

Замещение активов должника

Замещение активов должника может проводиться только путем создания нового акционерного общества (или нескольких акционерных обществ)

В случае создания одного АО в его уставный капитал вносится имущество (в том числе имущественные права), входящее в состав предприятия и предназначенное для осуществления предпринимательской деятельности, то есть акционерному обществу передается не все имущество должника, а только его активы (вещи и имущественные права).

В случае создания нескольких АО, оплата уставных капиталов создаваемых акционерных обществ происходит имуществом должника, предназначенным для осуществления отдельных видов деятельности.

Формирование уставного капитала при замещении активов является крупной сделкой

Внесение имущества в уставный капитал одного или нескольких акционерных обществ при замещении активов будет считаться крупной сделкой для должника. Соответственно, решение о согласии на совершение крупной сделки может быть принято либо советом директоров, либо общим собранием акционеров (в зависимости от стоимости предмета сделки). В случае несоблюдения данного положения Федерального закона «Об акционерных обществах» сделка может быть признана недействительной в судебном порядке.

Замещение активов должника

Кредиторы не могут автоматически стать участниками АО, создаваемого при замещении активов

При замещении активов должника путем создания на базе его имущества АО кредиторы не могут автоматически стать акционерами вновь создаваемого АО; у вновь созданного (или нескольких) АО единственным акционером является сам должник.

Создание АО при замещении активов должника совместно с третьими лицами (соучредителями) не допускается.

«За» принятие решения о замещении активов должны проголосовать все кредиторы, обязательства которых обеспечены залогом имущества должника (статья 115 Закона о банкротстве).

Основанием возникновения права собственности при замещении активов должника является сложный юридический состав, который включает в себя решение собрания кредиторов о замещении активов, передачу имущества в уставный капитал акционерного общества по акту приема-передачи, государственная регистрация общества в качестве юридического лица. Кроме того, в случае, если имущество является недвижимым – государственная регистрация права собственности в Едином государственной реестре прав на недвижимое имущество и сделок с ним.

Основные этапы замещения активов должника, осуществляемого в целях восстановления его платежеспособности:

утверждение на собрании акционеров или на заседании совета директоров устава вновь создаваемого (создаваемых) АО, избрание органов управления, ревизионной комиссии, утверждение оценки имущества и имущественных прав, вносимых в качестве оплаты акций и т.д.

одобрение сделки по замещению активов

принятие решения о замещении активов должника путем создания нового АО

проведение собрания кредиторов с включением вопроса о проведении замещения активов в качестве меры по восстановлению платежеспособности в повестку дня собрания с последующим обсуждением данного вопроса

передача решения о замещении активов внешнему управляющему

утверждение плана внешнего управления, в том числе мер, направленных на проведение замещения активов должника

проведение государственной регистрации вновь созданного (созданных) АО

государственная регистрация выпуска акций и отчета об итогах выпуска акций

включение акций в состав имущества должника (конкурсную массу)

продажа акций (единым пакетом)

Замещение активов должника

Требуется оценка оценщиком имущества должника, вносимого в уставный капитал создаваемого (создаваемых) акционерного общества при замещении активов

Для объективной оценки имущества, вносимого в уставный капитал создаваемого (создаваемых) акционерного общества при замещении активов, требуется определение величины уставного капитала такого (таких) общества решением собрания кредиторов на основании отчета об оценке его рыночной стоимости. Следовательно, до проведения собрания кредиторов, на котором предполагается принять решение о замещении активов, требуется оценить имущество должника, что должен осуществить оценщик.

При замещении активов происходит передача прав работодателя

Право залога при замещении активов не прекращается

Конкурсные кредиторы имеют приоритет в решении вопроса о формировании конкурсной массы

Замещение активов в ходе конкурсного производства происходит в основном по правилам, предусмотренным для внешнего управления, за некоторым исключением.

Конкурсные кредиторы имеют приоритетное право в решении вопроса о порядке формирования конкурсной массы должника независимо от мнения органов управления должника или интересов собственника имущества. В этом состоит основное отличие замещения активов на стадии конкурсного производства от аналогичной процедуры при внешнем управлении, в рамках которой собственнику имущества предоставлены соответствующие полномочия, предусмотренные пунктом 3 статьи 94 Закона о банкротстве.

Собранием кредиторов должен быть определен способ продажи акций АО, создаваемого при замещении активов:

- на открытых торгах по правилам статьи 110 Закона о банкротстве;
- продажа акций на организованном рынке ценных бумаг.

Продажа акций осуществляется путем проведения открытых торгов в форме аукциона

Начальная цена акций, выставляемых на торги, устанавливается решением собрания кредиторов или комитета кредиторов на основании рыночной стоимости имущества, определенной в соответствии с отчетом независимого оценщика, привлеченного внешним управляющим и действующего на основании договора с оплатой его услуг за счет имущества должника.

- Порядок и условия проведения торгов определяются собранием кредиторов или комитетом кредиторов.
- В качестве организатора торгов может быть либо внешний управляющий, либо специализированная организация на основании решения собрания кредиторов или комитета кредиторов (оплата услуг за счет имущества должника). Единственное ограничение - специализированная организация не должна являться заинтересованным лицом в отношении должника и внешнего управляющего.

Замещение активов должника

Последствия окончания процедуры проведения замещения активов

1. Денежных средств, вырученных от продажи акций, недостаточно для погашения требований всех кредиторов.

- В случае недостаточности денежных средств для погашения требований всех кредиторов в ходе замещения активов должника, замещение активов проводится до конца, затем производится пропорциональное удовлетворение требований кредиторов согласно статьи 142 Закона о банкротстве. «Погашение требований всех кредиторов» не равнозначно понятию «погашение всех требований кредиторов».

2. Денежных средств, вырученных от продажи акций, достаточно для погашения требований всех кредиторов.

- В итоге остается юридическое лицо без имущественной базы, трудового коллектива и долгов, но это не означает, что оно находится в процессе ликвидации. Замещение активов не всегда ведет к восстановлению платежеспособности должника, но предоставляет возможность сохранить его бизнес.

БЛАГОДАРИМ ЗА ВНИМАНИЕ



Сайт : www.newreg.ru

E-mail : ustav@newreg.ru

Адрес почтовый: 107996, Москва, ул. Буженинова, д. 30, стр.1

Телефон: +7 (495) 980 1100

Контактные лица:

Коробкова Эльвира Николаевна (доб. 3146)
Трошкина Наталья Константиновна (доб. 3218)

Территориальные подразделения АО «Новый регистратор»



Территориальные подразделения АО «Новый регистратор»

Головной офис

Адрес : г. Москва, ул. Буженинова д. 30 стр. 1
Телефон: +7 (495) 980-1100 (многоканальный)
E-mail: newreg@newreg.ru

Амурский филиал

Адрес: г. Благовещенск, пер. Св.Инокентия, д. 1
Телефон: +7 (4162) 53-14-14
E-mail: amur@newreg.ru

Башкирский филиал

Адрес: г. Уфа, ул. Заки Валиди, д. 42, офис 421
Телефон: +7 (347) 250-08-59; +7 (347) 274-04-47
E-mail: ufa@newreg.ru

Волгоградский филиал

Адрес: г. Волгоград, ул. Невская, д. 13А
Телефон: +7 (8442) 375-240
E-mail: volgograd@newreg.ru

Воронежский филиал

Адрес: г. Воронеж, пр. Труда, д. 39
Телефон: +7 (473) 271-0876; +7 (473) 246-7372
E-mail: voronezh@newreg.ru

Дальневосточный филиал

Адрес: г. Владивосток, ул. Алеутская, д. 28, оф. 404
Телефон: +7 (4232) 43-32-18
E-mail: vlad@newreg.ru

Кемеровский филиал

Адрес: г. Кемерово, проспект Советский, д. 2/14
Телефон: +7 (3842) 39-61-79
E-mail: kemerovo@newreg.ru

Краснодарский филиал

Адрес: г. Краснодар, ул. Одесская, д. 48, Литер В, офис 202А
Телефон: +7 (861) 251-7439; +7 (861) 253-6460
E-mail: krasnodar@newreg.ru

Территориальные подразделения АО «Новый регистратор»

Курский филиал

Адрес: г. Курск, ул. К. Маркса, д.59а, офис 48
Телефон: +7 (4712) 51-27-30; +7 (4712) 53-17-34
E-mail: kursk@newreg.ru

Мурманский филиал

Адрес: г. Мурманск, ул. Володарского, д. 6, офис 108
Телефон: +7 (8152) 994-064
E-mail: mp@newreg.ru

Нижегородский филиал

Адрес: г. Нижний Новгород, ул. Варварская, д. 6 А
Телефон: +7 (831) 215-22-41 (для акционеров);
+7 (831) 215-22-42 (для эмитентов)
E-mail: nnov@newreg.ru
Сайт: nn.newreg.ru

Новосибирский филиал

Адрес: г. Новосибирск, Комсомольский проспект,
д. 13/1, офис 404
Телефон: +7 (383) 335-73-39
E-mail: novosib@newreg.ru

Омский филиал

Адрес: г. Омск, ул. Тарская, д. 13а, офис 712
Телефон: +7 (3812) 948-035
E-mail: omsk@newreg.ru

Пензенский филиал

Адрес: г. Пенза, ул. Московская, д. 64, офис 32
Телефон: +7 (8412) 520-185
E-mail: penza@newreg.ru

Приуральский филиал

Адрес: г. Салехард, ул. Матросова, 36 «а»
Телефон: +7 (34922) 35-237
E-mail: uralp@newreg.ru

Территориальные подразделения АО «Новый регистратор»

Ростовский филиал

Адрес: г. Ростов-на-Дону, проспект М.Нагибина, д. 14А
Телефон: +7 (863) 243-0777; +7 (863) 243-0755
E-mail: rostov—don@newreg.ru

Рязанский филиал

Адрес: г. Рязань, ул. Свободы, 43
Телефон: +7 (4912) 44-3705; +7 (4912) 25-9350
E-mail: ryaz@newreg.ru

Самарский филиал

Адрес: г. Самара, проспект Ленина, д. 3
Телефон: +7 (846) 336-1760
E-mail: samara@newreg.ru
Сайт: samara.newreg.ru

Санкт-Петербургский филиал

Адрес: г. Санкт-Петербург, ул. Бабушкина, 123
Телефон: +7 (812) 3674412; +7 (812) 3627377 (для акционеров); +7 (812) 3674274
E-mail: spb@newreg.ru

Северо-Западный филиал

Адрес: г. Санкт-Петербург, ул. Большая Монетная, д. 16
Телефон: +7 (812) 336-5106
E-mail: spr@newreg.ru

Северо-Осетинский филиал

Адрес: г. Владикавказ, ул. Станиславского 5, офис 809
Телефон: +7 (8672) 53-85-90
E-mail: alania@newreg.ru

Сочинский филиал

Адрес: г. Сочи, Центральный район, ул. Виноградная, д.2/3, офис №4211 (вход с улицы Красноармейская)
Телефон: +7 (862) 2710-211
E-mail: sochi@newreg.ru

Территориальные подразделения АО «Новый регистратор»

Тамбовский филиал

Адрес: г. Тамбов, ул. Кронштадтская, д. 14

Телефон: +7 (475) 271-5086

E-mail: tambov@newreg.ru

Тульский филиал

Адрес: г. Тула, ул. Пржевальского, д. 2

Телефон: +7 (4872) 45-60-56

E-mail: tula@newreg.ru

Тюменский филиал

Адрес: г. Тюмень, ул. Республики, д. 211-а

Телефон: +7 (3452) 27-36-82; +7 (3452) 27-35-48

E-mail: tyumen@newreg.ru

Центральный филиал

Адрес: г. Москва, Большой Гнездниковский переулок,
д. 7, 4 этаж

Телефон: +7 (495) 760-30-05 (многоканальный)

E-mail: cf@newreg.ru

Сайт: cf.newreg.ru

Чебоксарский филиал

Адрес: г. Чебоксары, ул. Хевешская, д. 31 «А»

Телефон: +7 (8352) 63-99-30; +7 (8352) 66-46-72

E-mail: cheb@newreg.ru

Сайт: cheb.newreg.ru

Чувашский филиал

Адрес: г. Чебоксары, ул. Константина Иванова, д. 79/16,
офис 69

Телефон: +7 (8352) 583-938

E-mail: cheboksary@newreg.ru

Якутский филиал

Адрес: г. Якутск, Ленина проспект, 52, этаж 2, каб. 207

Телефон: +7 (4112) 21-95-21

E-mail: yakutsk@newreg.ru