



Эльвира Коробкова
юрист АО «Новый регистратор»

СУБСИДИАРНАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ПРИ НЕСОСТОЯТЕЛЬНОСТИ (БАНКРОТСТВЕ) ХОЗЯЙСТВЕННЫХ ОБЩЕСТВ

30 июля 2017 г. вступил в законную силу ФЕДЕРАЛЬНЫЙ ЗАКОН от 29 июля 2017 г. № 266-ФЗ «О ВНЕСЕНИИ ИЗМЕНЕНИЙ В ФЕДЕРАЛЬНЫЙ ЗАКОН "О НЕСОСТОЯТЕЛЬНОСТИ (БАНКРОТСТВЕ)" », КОТОРЫЙ СУЩЕСТВЕННО ИЗМЕНИЛ НОРМЫ ПРАВА О БАНКРОТСТВЕ, РЕГУЛИРУЮЩИЕ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ КОНТРОЛИРУЮЩИХ ЛИЦ.

НЕМНОГО ИСТОРИИ И СТАТИСТИКИ

Это четвертый блок реформ об ответственности в рамках банкротства хозяйственных обществ. Теперь Федеральный закон от 26 октября 2002 г. № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (далее – Закон о банкротстве) стал еще более прокредиторским по сравнению с предыдущими редакциями.

Первый блок реформ (2009 г.): законодатель установил, что иски о привлечении к субсидиарной ответственности подаются исключительно в рамках дела о банкротстве; введено понятие контролирующего лица (Федеральный закон от 28 апреля 2009 г. № 73-ФЗ «О внесении изменений в отдельные

законодательные акты Российской Федерации»).

Второй блок реформ (2013 г.): законодатель ввел презумпцию вины контролирующего лица в доведении должника до банкротства (Федеральный закон от 28 июня 2013 г. № 134-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в части противодействия незаконным финансовым операциям»).

Третий блок реформ (2016 г.): законодатель конкретизировал понятие контролирующего лица, установил еще одно обстоятельство презюмирования вины контролирующего лица (Федеральный закон от 23 июня 2016 г. № 222-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации»); вновь введена

возможность подавать исковое заявление о привлечении к субсидиарной ответственности вне рамок дела о банкротстве, а также предусмотрено, что иски о субсидиарной ответственности можно рассматривать по правилам о групповых исках (Федеральный закон от 28 декабря 2016 г. № 488-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации»).

Таким образом, введение гл. III.2 Закона о банкротстве способствует постепенному «растворению» института ответственности хозяйственного общества. Законодатель в конечном счете приходит к выводу, что за решениями хозяйствующих субъектов в итоге стоит конкретное физическое лицо, соответственно обладающее и правоспособностью,

и дееспособностью одновременно, тогда как в отношении юридического лица речь всегда идет только о правоспособности, т. е. об отсутствии такого элемента, как «воля».

Согласно данным статистики Судебного департамента при Верховном суде Российской Федерации, в 2015 г. арбитражными судами рассмотрено 2676 заявлений (жалоб, ходатайств, разногласий) об ответственности должника и иных лиц в деле о банкротстве; в 2016 г. — 2882 заявления; в 2017 г. — 4003 заявления¹ (см. рисунок).

Несложно сделать вывод, что количество заявлений о привлечении к субсидиарной ответственности неизменно растет из года в год. Более того, за вторую половину 2017 г. количество таких заявлений увеличилось в разы.

КОНТРОЛИРУЮЩЕЕ ДОЛЖНИКА ЛИЦО — ЭТО КТО?

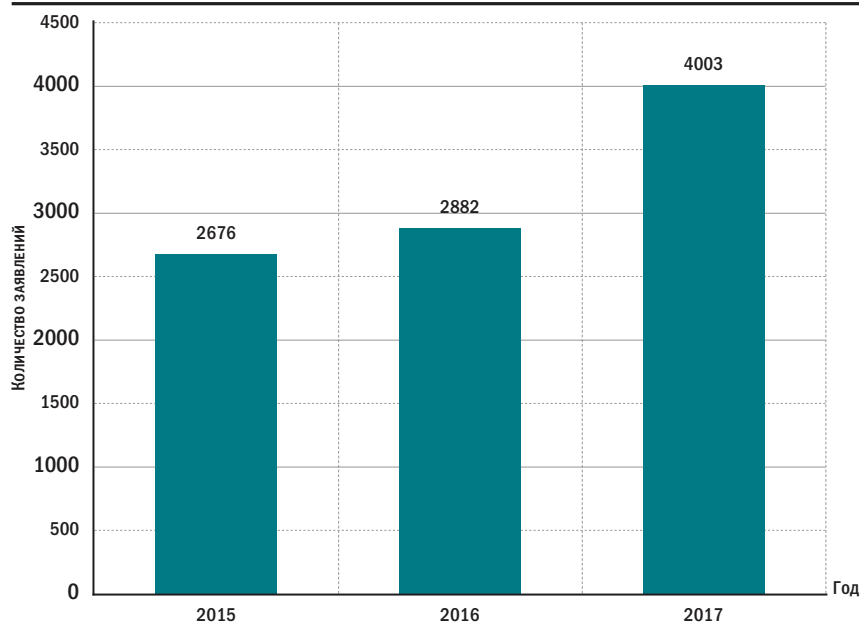
Итак, рассмотрим новеллы и уточнения банкротного законодательства на примере гл. III.2. Закона о банкротстве.

Контролирующее должника лицо — это 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 условий².

Возможность определять действия должника может достигаться (так называемые «прямые» признаки того, что лицо является контролирующим):

1) в силу нахождения с должником (руководителем или членами

ДИНАМИКА РОСТА ОБРАЩЕНИЙ С ЗАЯВЛЕНИЯМИ О ПРИВЛЕЧЕНИИ К СУБСИДИАРНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ



органов управления должника) в отношениях родства или свойства, должностного положения;

2) в силу наличия полномочий совершать сделки от имени должника, основанных на доверенности, нормативном правовом акте либо ином специальном полномочии;

3) в силу должностного положения (в частности, замещения должности главного бухгалтера, финансового директора должника либо лиц, указанных в подп. 2 п. 4 настоящей статьи, а также иной должности, предоставляющей возможность определять действия должника);

4) иным образом, в том числе путем принуждения руководителя или членов органов управления должника либо оказания определяющего влияния на руководителя или членов органов управления должника иным образом³.

Если не доказано иное, **контролирующим должника лицом признается по умолчанию:**

1) руководитель должника или управляющей организации должника, член исполнительного органа должника, ликвидатор

должника, член ликвидационной комиссии;

2) 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 (дополнительной) ответственностью, или более чем половиной голосов в общем собрании участников юридического лица либо имело право назначать (избирать) руководителя должника;

3) лицо, которое извлекало выгоду из незаконного или недобросовестного поведения лиц, которые в силу закона, иного правового акта или учредительного документа юридического лица уполномочены выступать от его имени⁴.

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

Этими основаниями могут служить любые неформальные личные отношения, в том числе установленные оперативно-розыскными мероприятиями, например:

¹ <http://www.cdep.ru/index.php?id=79>

² Пункт 1 статьи 61.10 Федерального закона от 26.10.2002 г. № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)».

³ Пункт 2 статьи 61.10 Федерального закона от 26.10.2002 г. № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)».

⁴ Пункт 4 ст. 61.10 Федерального закона от 26.10.2002 г. № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)».

совместное проживание (в том числе состояние в так называемом гражданском браке), длительная совместная служебная деятельность (в том числе военная служба, гражданская служба), совместное обучение (однокурсники, однокурсники) и т. п.⁵

Согласно п. 6 ст. 61.10 Закона о банкротстве к контролирующим должника лицам не могут быть отнесены лица, если такое отнесение связано исключительно с прямым владением менее чем 10% уставного капитала юридического лица и получением обычного дохода, связанного с этим владением.

Таким образом, с введением гл. III.2. в Закон о банкротстве законодатель значительно расширил перечень субъектов, которые в итоге реально могут нести бремя субсидиарной ответственности.

ПРИВЛЕЧЕНИЕ К СУБСИДАРНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ

Для привлечения к субсидиарной ответственности заявителю необходимо доказать наличие:

- статуса контролирующего должника лица у ответчика;
- негативных последствий в виде невозможности полного погашения требований кредиторов;
- причинно-следственной связи действия/бездействия контролирующего должника лица с этими последствиями.

Отсутствие вины

Отсутствие вины должен доказывать субсидиарный ответчик.

Также нормами ст. 61.11 Закона о банкротстве предусмотрены обстоятельства, при наличии хотя бы одного из которых субсидиарная ответственность по обязательствам должника может быть возложена на контролирующее должника лицо.

Если полное погашение требований кредиторов невозможно

вследствие действий и (или) бездействия нескольких контролирующих должника лиц, такие лица несут субсидиарную ответственность **солидарно**⁶.

Размер субсидиарной ответственности контролирующего должника лица равен совокупному размеру требований кредиторов, включенных в реестр требований кредиторов, а также заявленных после закрытия реестра требований кредиторов и требований кредиторов по текущим платежам, оставшимся непогашенными по причине недостаточности имущества должника.

Размер субсидиарной ответственности контролирующего должника лица подлежит соответствующему уменьшению, если им будет доказано, что размер вреда, причиненного имущественным правам кредиторов по вине этого лица, существенно меньше размера требований, подлежащих удовлетворению за счет этого контролирующего должника лица⁷.

Субсидиарная ответственность за неподачу

Субсидиарная ответственность за неподачу (несвоевременную подачу) заявления должника также была оставлена и в редакции гл. III.2. Закона о банкротстве.

Ответчиками в данном случае являются лица, на которых Законом о банкротстве возложена обязанность по созыву заседания для принятия решения о подаче заявления должника в арбитражный суд, и (или) принятию такого решения, и (или) подаче данного заявления в арбитражный суд.

Размер ответственности в соответствии с настоящим пунктом равен размеру обязательств должника (в том числе по обязательным платежам), возникших после истечения срока подачи заявления о банкротстве и до возбуждения дела о банкротстве должника (возврата

заявления уполномоченного органа о признании должника банкротом).

Бремя доказывания отсутствия причинной связи между невозможностью удовлетворения требований кредитора и нарушением обязанности лежит на привлекаемом к ответственности лице (лицах)⁸.

Примечательно, что в гл. III.2 Закона о банкротстве отражены четыре вида ответственности в случае банкротства:

- 1) ответственность за нарушение законодательства Российской Федерации о банкротстве (ст. 61.13);
- 2) субсидиарная ответственность за неподачу (несвоевременную подачу) заявления должника (ст. 61.12);
- 3) субсидиарная ответственность контролирующих лиц за невозможность полного погашения требований кредиторов (ст. 61.11);
- 4) ответственность управляющих за причинение убытков юридическому лицу — должнику (ст. 61.20).

Сроки исковой давности

Главой III.2 Закона о банкротстве установлены специальные сроки исковой давности.

Заявление о привлечении к ответственности может быть подано:

- в течение 3 лет со дня, когда лицо, имеющее право на подачу такого заявления, узнало или должно было узнать о наличии соответствующих оснований для привлечения к субсидиарной ответственности, но не позднее 3 лет со дня признания должника банкротом (прекращения производства по делу о банкротстве либо возврата уполномоченному органу заявления о признании должника банкротом) и не позднее 10 лет со дня, когда имели место действия и (или) бездействие,

⁵ Пункт 2.2 Письма ФНС России от 16.08.2017 г. № СА-4-18/16148@ «О применении налоговыми органами положений главы III.2 Федерального закона от 26.10.2002 г. № 127-ФЗ».

⁶ Пункт 8 ст. 61.11 Федерального закона от 26.10.2002 г. № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)».

⁷ Пункт 11 ст. 61.11 Федерального закона от 26.10.2002 г. № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)».

⁸ Пункт 2 ст. 61.12 Федерального закона от 26.10.2002 г. № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)».

являющиеся основанием для привлечения к ответственности⁹;

- не позднее 3 лет со дня завершения конкурсного производства в случае, если лицо, имеющее право на подачу такого заявления, узнало или должно было узнать о наличии соответствующего основания для привлечения к субсидиарной ответственности после завершения конкурсного производства, но не позднее 10 лет со дня, когда имели место действия и (или) бездействие, являющиеся основанием для привлечения к ответственности, если аналогичное требование по тем же основаниям и к тем же лицам не было предъявлено и рассмотрено в деле о банкротстве¹⁰.

Заявление о привлечении к субсидиарной ответственности подлежит рассмотрению арбитражным судом в рамках дела о банкротстве должника.

Дополнительно может быть подано заявление о принятии обеспечительных мер по спору о привлечении к ответственности.

В силу требований ст. 61.19. Закона о банкротстве после завершения конкурсного производства или прекращения производства по делу о банкротстве заявление о привлечении к субсидиарной ответственности подлежит рассмотрению вне рамок дела о банкротстве тем же арбитражным судом.

ЗАКОНОМЕРНОЕ ПРОДОЛЖЕНИЕ

Достаточно запланированным представляется и факт принятия Федеральной налоговой службой Письма от 16 августа 2017 г. № СА-4-18/16148@ «О применении налоговыми органами положений гл. III.2 Федерального закона от 26.10.2002 г. № 127-ФЗ». Фактически это является детальной инструкцией о том, как применять новые нормы привлечения к субсидиарной ответственности. Фискальный интерес нашего государства, как говорится, налицо.

Заслуживает внимания в данном нормативно-правовом акте ФНС России в том числе и раздел

В гл. III.2 Закона о банкротстве закреплены две новые презумпции: за утрату или недостоверность корпоративной документации, а также за недостоверность сведений в Едином государственном реестре юридических лиц и Едином федеральном реестре сведений о фактах деятельности юридических лиц.

В дальнейшем для единства применения судами норм Закона о банкротстве, касающихся привлечения контролирующих должника лиц к субсидиарной ответственности, Верховным судом РФ было принято Постановление Пленума от 21 декабря 2017 г. № 53 «О некоторых вопросах, связанных с привлечением контролирующих должника лиц к ответственности при банкротстве».

В ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Не следует забывать, что предпринимательская деятельность — это самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг (ст. 2 ГК РФ), а юридическое лицо — это всего лишь оболочка для реализации такой деятельности, за которой стоят в основном добросовестные субъекты. А риск — дело благородное. Соответственно, при «закручивании гаек» в виде принятия гл. III.2 Закона о банкротстве необходимо «не перегнуть палку», отпугивая добросовестных собственников и управленцев от принятия любых решений.

Законодателем предпринята очередная попытка стимулировать субъектов бизнеса в достаточной мере контролировать деятельность своих хозяйственных обществ. Не случайно институт привлечения контролирующих должника лиц к субсидиарной ответственности остается исключительным механизмом восстановления нарушенных прав кредиторов. ■

С введением гл. III.2. в Закон о банкротстве законодатель значительно расширил перечень субъектов, которые в итоге реально могут нести бремя субсидиарной ответственности.

При удовлетворении заявления о принятии обеспечительных мер арбитражный 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 лицом¹¹.

«Опровержимые презумпции доказывания основания привлечения к СО за невозможность полного погашения требований кредиторов». Все пять опровержимых презумпций содержит п. 2 ст. 61.11 Закона о банкротстве. Ранее п. 4 ст. 10 Закона о банкротстве содержал три опровержимые презумпции того, что именно действия (бездействие) КДЛ довели должника до банкротства.

⁹ Пункт 5 ст. 61.14 Федерального закона от 26.10.2002 г. № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)».

¹⁰ Пункт 6 ст. 61.14 Федерального закона от 26.10.2002 г. № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)».

¹¹ Пункт 5 ст. 61.16 Федерального закона от 26.10.2002 г. № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)».