

# Офшорная компания включается в реестр. Как доказать ее аффилированность

Включение офшорной компании в реестр требований кредиторов часто говорит о наличии контролируемой задолженности, хотя на бумаге сделка выглядит безупречно. Какие действия помогут кредиторам выявить аффилированность такой компании с должником и исключить недобросовестного кредитора — в статье.

**В** реестр требований кредиторов российского должника нередко включаются офшорные компании. Часто они аффилированы по отношению к должнику либо счета таких компаний должник использует как транзитные для создания контролируемой задолженности. Другим кредиторам или конкурсному управлению сложно выявить связи должника и офшорной компании, поскольку доступ к информации о бенефициарах такой компании затруднен. Рассмотрим, какие инструменты помогут противодействовать включению дружественной должнику офшорной компании в реестр требований кредиторов.

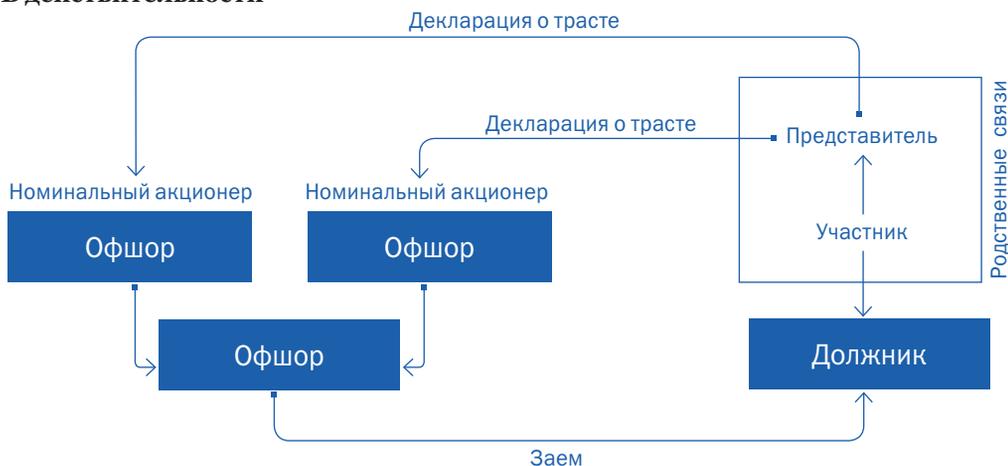
## Типичная схема взаимоотношений офшорной компании и должника

Офшорная компания включается в реестр требований кредиторов российского должника на основании договора займа. С первого взгляда такие отношения выглядят безупречно: все документы оформлены надлежащим образом, договор займа процентный, сделка исполнена со стороны офшорной компании.

Однако в действительности офшорная компания аффилирована с должником, а реальной целью договора займа выступает искусственное создание задолженности должника-банкрота для последующего распределения конкурсной массы в пользу дружественного кредитора (определение ВС от 11.09.2017 по делу № А38-1381/2016).



**Сергей Коновалов,**  
юрист Saveliev,  
Batanov & Partners

**На бумаге****В действительности**

Для максимальной конфиденциальности корпоративной структуры офшорной компании часто используются номинальные директора и акционеры, «понятийные трасты» между номинальными акционерами и, например, представителем реального бенефициара, а также иные конструкции, которые позволяют скрыть реального бенефициара. И это вдобавок к тому, что в большинстве офшорных юрисдикций доступ к информации о директорах и акционерах у третьих лиц в принципе отсутствует.

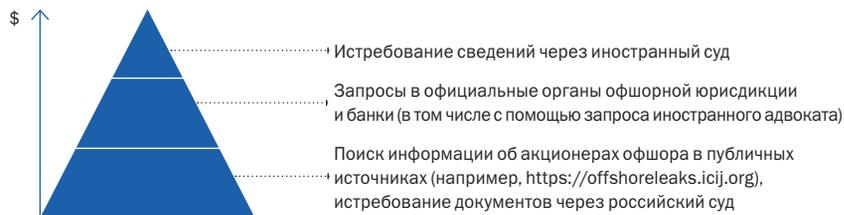
### Алгоритм установления акционеров и бенефициаров офшорной компании

При включении подозрительной офшорной компании в реестр кредиторам или конкурсному управляющему важно установить ее реальных акционеров и/или бенефициара. В случае выявления

“

Если суд выявит аффилированность сторон, он может переквалифицировать гражданско-правовой заем во внутрикорпоративный

## Где и как искать аффилированность



аффилированности офшорной компании и должника суд может переqualифицировать гражданско-правовой заем во внутрикорпоративный на основании правовых позиций ВС<sup>1</sup>.

Такая переqualификация возможна либо по нормам п. 2 ст. 170 ГК (притворная сделка), либо по правилам об обходе закона (п. 1 ст. 10 ГК, абз. 8 ст. 2 Закона о банкротстве).

Согласно указаниям ВС бремя доказывания тех или иных фактов должно возлагаться на ту сторону спора, которая имеет для этого объективные возможности и, исходя из особенностей рассматриваемых правоотношений, обязана представлять соответствующие доказательства в обоснование своих требований и возражений<sup>2</sup>.

Поскольку третьи лица не имеют доступа к сведениям об офшорной компании, о ее текущем статусе, органах управления, владельцах и бенефициарах, источниках происхождения денежных средств, то в целях проверки наличия признаков заинтересованности и связей с должником целесообразно в рамках дела о банкротстве заявить ходатайство об истребовании доказательств. Суды удовлетворяют подобные заявления (например, дело № А42-2586/2017).

Важно отметить, что, приобретая права требования офшорной компании к должнику, российский заявитель не освобождается от доказывания факта отсутствия корпоративного характера займа и несет риск уклонения от раскрытия сведений о конечном бенефициаре компании.

При этом в случае нераскрытия информации и доказательств суд может сделать вывод, что заем является корпоративным, поскольку заявитель не смог опровергнуть утверждение возражающего кредитора или конкурсного управляющего о вхождении должника и офшорных компаний в одну группу лиц.

К примеру, в деле № А70-1759/2017 суд истребовал у российского гражданина (заявитель в деле о банкротстве) и офшорных компаний (правопреемники) выписку о лицах, владеющих офшорными компаниями, предложил раскрыть источники по-

① определения ВС от 04.06.2018 № 305-ЭС18-413, от 21.02.2018 № 310-ЭС17-17994 (1,2), от 15.01.2018 № 305-ЭС17-17208, от 06.07.2017 № 308-ЭС17-1556 (1), от 06.07.2017 № 308-ЭС17-1556 (2)

② определение ВС от 26.02.2016 по делу № А07-3169/2014

## Что можно запросить

№	Тип	Документы
1	Документы о компании	Выписка в отношении компании из реестра, свидетельство о ликвидации, свидетельство о благонадежности и т. д.
2	Финансовые документы	Финансовая отчетность офшорной компании за определенный период. Документы, свидетельствующие о происхождении денежных средств, которые были перечислены в пользу должника по сделкам. Такая информация должна быть предоставлена в объеме, достаточном для идентификации лиц, которым денежные средства принадлежали до начала их движения в пользу офшорной компании. Выписки о движении денежных средств по всем счетам офшорной компании с указанием контрагента и назначения платежа за определенный период.
3	Документы об акционерах, членах органов управления и бенефициарах	Информация о директорах/менеджерах/контактных лицах, всех иных членах органов управления офшорной компании, а также история изменений этих данных за определенный период времени. Информация об участниках/акционерах офшорной компании (в виде выписок), а также история изменений этих сведений с раскрытием информации о бенефициарных владельцах данных участников/акционеров офшорной компании. Информация о бенефициарных владельцах офшорной компании с указанием Ф. И. О., даты рождения, адреса проживания и гражданства бенефициарных владельцев за конкретный период времени. Трастовые соглашения, декларации и т. д.

лучения денежных средств, которые заимодавцы перечислили по договорам займа должнику, а также указал на необходимость раскрыть бенефициаров офшорных компаний. Поскольку офшорные компании и заявитель этого не сделали, суд посчитал доказанным, что офшорные компании фактически контролируются должником.

## Алгоритм работы с документами, предоставленными офшорной компанией

Алгоритм работы с документами офшорной компании, которая включается в реестр требований кредиторов на основании договора займа, выглядит следующим образом.

Важно исследовать заемные отношения на предмет наличия транзитного перечисления денежных средств. При наличии признаков транзитности суд может признать договор займа ничтожным по ст. 170 ГК.

“

**При наличии признаков транзитности суд может признать договор займа ничтожной сделкой по ст. 170 ГК**



п. 26 постановления Пленума ВАС от 22.06.2012 № 35 «О некоторых процессуальных вопросах, связанных с рассмотрением дел о банкротстве»

Также при анализе поведения и документов офшорной компании стоит обратить внимание на следующие факты:

- в документах офшорной компании и должника и/или других дружественных кредиторов имеются признаки идентичности (например, по расположению текста, изложенным формулировкам условий, форматированию и т.д.);
- сроки возврата денежных средств по договорам займа продлевались без каких-либо экономических оснований для этого;
- на протяжении длительного срока офшорная компания не направляла в адрес должника требование погасить задолженность и не взыскивала ее в судебном порядке.

Суд установил, что под видом выдачи займа компания Baricall Management перечисляла на счета должника средства, которые тот не расходовал в собственных коммерческих целях, а направлял в интересах конечного бенефициара Baricall Management на опла-

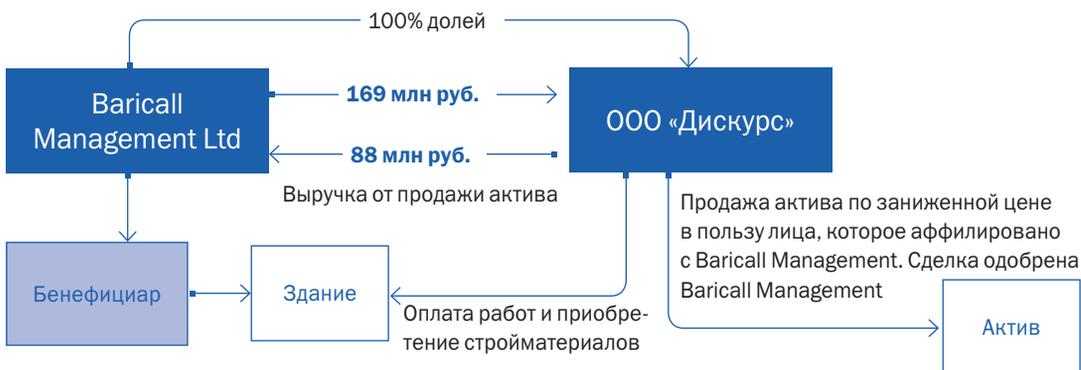
## Пример из практики

### Дело о банкротстве ООО «Дискурс» (№ А40-201077/2015)

#### Суды нижестоящих инстанций



#### Верховный суд



ту работ и приобретение строительных материалов для здания. После строительства здание контролировал бенефициар Baricall Management.

Под видом частичного возврата займа происходило перечисление должником выручки от продажи актива<sup>3</sup>.

<sup>3</sup> определение ВС от 11.07.2017 по делу № А40-201077/2015

**Вывод.** Кредиторы и конкурсный управляющий могут попытаться установить связь должника и офшорной компании с помощью российского суда. Суд вправе истребовать у офшорной компании документы, раскрывающие ее корпоративную структуру, бенефициаров и даже источники происхождения денежных средств. Это поможет выявить, пытался ли должник сформировать контролируруемую задолженность через такую компанию ●