

ВЕСТНИК

ОТВЕТСТВЕННОСТИ КОНТРОЛИРУЮЩИХ ЛИЦ

Субсидиарная ответственность контролирующих лиц в деле о банкротстве

ДОЛЖНИК-БАНКРОТ. КАК ПРИВЛЕЧЬ КОНТРОЛИРУЮЩЕЕ ЛИЦО К СУБСИДИАРНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ

Текст: Юлия Михальчук, адвокат, советник Saveliev, Batanov & Partners, преподаватель НИУ ВШЭ



Ошибки директора могут нанести серьезный урон бизнесу, а порой и привести к банкротству компании. И если имущества будет недостаточно, чтобы рассчитаться со всеми кредиторами, то к субсидиарной ответственности могут привлечь всех — директора, акционера и скрытых бенефициаров.

1448

лиц
привлекли суды к субсидиарной ответственности в период с 1 октября 2015 года по 31 декабря 2017 года

Список сокращений:

СО — субсидиарная ответственность;
КДЛ — контролирующее должника лицо;
РТК — реестр требований кредиторов

ВЕСТНИК ОТВЕТСТВЕННОСТИ КОНТРОЛИРУЮЩИХ ЛИЦ

Право на привлечение к субсидиарной ответственности

Что нужно сделать, чтобы привлечь контролирующее лицо к ответственности

КОГДА У КРЕДИТОРА ВОЗНИКАЕТ ПРАВО НА ЗАЯВЛЕНИЕ

Лицо должно включить свое требование в РТК компании-должника. Заявление о субсидиарной ответственности подается в арбитражный суд в дело о банкротстве должника в ходе любой процедуры. Госпошлина не оплачивается.

Срок исковой давности. Заявление может быть подано в ходе любой процедуры банкротства в течение 3 лет со дня, когда лицо узнало или должно было узнать о наличии соответствующих осно-

ваний для привлечения к ответственности (субъективный срок), но не позднее следующих объективных сроков:

- 3 лет со дня признания должника банкротом и
- 10 лет со дня, когда имели место действия и (или) бездействия, являющиеся основанием для привлечения к ответственности.

Пропущенный субъективный срок может быть восстановлен судом.

КТО МОЖЕТ ПОДАТЬ ЗАЯВЛЕНИЕ

За невозможность полного погашения требований кредиторов:

- арбитражный управляющий;
- конкурсный кредитор;
- работник;
- уполномоченный орган.

За нарушение обязанности подать заявление о признании компании банкротом:

- конкурсный кредитор;
- работник;
- уполномоченный орган, если обязательства возникли после истечения срока для подачи заявления (все три категории заявителей);
- арбитражный управляющий.

КАКИЕ ТРЕБОВАНИЯ ВКЛЮЧАЮТСЯ В РАЗМЕР СУБСИДИАРНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ

За невозможность погашения требований кредиторов:

- включенные в РТК;
- текущие платежи;
- заявленные после закрытия РТК.

За нарушение обязанности подать заявление о признании компании банкротом:

- сумма обязательств, возникших после даты, когда заявление должно было быть подано в суд, и до даты возбуждения дела о банкротстве.

Количество поданных заявлений Статистика Федресурса



КАК РАСПОРЯДИТЬСЯ ПРАВОМ ТРЕБОВАНИЯ?

Кредитор, в пользу которого вынесен акт о привлечении КДЛ к СО, вправе выбрать любой способ распоряжения правом требования:

- 1) взыскание задолженности;
- 2) продажа этого требования;
- 3) уступка кредитору части этого требования в размере требования кредитора.

При выборе способа № 3 кредитор получит исполнительный лист.

ОСНОВАНИЯ ДЛЯ ПРИВЛЕЧЕНИЯ КОНТРОЛИРУЮЩЕГО ЛИЦА К СУБСИДИАРНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ

- За невозможность полного погашения требований кредиторов.
- За нарушение обязанности подать заявление о признании компании банкротом.



заявлений о привлечении контролирующих лиц суды удовлетворили в период с 1 октября 2015 года по 31 декабря 2017 года

ВЕСТНИК ОТВЕТСТВЕННОСТИ КОНТРОЛИРУЮЩИХ ЛИЦ

Особенности процесса. Доказывание

	Невозможно полное погашение требований кредиторов	Своевременно не подано заявление о признании компании банкротом
Предмет доказывания истца	<ol style="list-style-type: none"> Наличие статуса КДЛ у лица, привлекаемого к ответственности. Неправомерные действия (бездействие) КДЛ, приведшие к невозможности погашения требований кредиторов. Негативные последствия в виде невозможности полного погашения требований кредиторов. Причинно-следственная связь между действиями (бездействием) КДЛ и невозможностью полного погашения требований кредиторов. 	<ol style="list-style-type: none"> Момент, когда должно было быть подано заявление о признании компании банкротом. Наличие у лица, привлекаемого к ответственности, обязанности по подаче заявления в арбитражный суд или по созыву заседания для принятия решения о подаче заявления должника в арбитражный суд и (или) принятию такого решения. Неисполнение или несвоевременное исполнение указанной выше обязанности. Объем возникших обязательств после момента, когда должно было быть подано заявление о признании компании банкротом.
Предмет доказывания ответчика	<ol style="list-style-type: none"> Отсутствие вины. Отсутствие причинно-следственной связи. Наличие определенных обстоятельств, которые могут уменьшить размер или освободить от субсидиарной ответственности. 	
Какие можно использовать доказательства	<p>Контроль и противоправность действий ответчика:</p> <ol style="list-style-type: none"> Корпоративные структуры. Преюдициальные судебные акты. Протоколы совещаний, переговоров. Заключения специалистов, экспертов, аудиторов. Собственное позиционирование ответчика (интервью, публикации в СМИ, визитки и пр.). Материалы налоговых проверок или уголовных дел. Свидетельские показания и др. 	<p>Доказательства возникновения обязанности подать заявление о признании компании банкротом:</p> <ol style="list-style-type: none"> Бухгалтерская отчетность. Анализ финансового состояния должника, подготовленный арбитражным управляющим. Досудебная или судебная экспертиза и др.

75 642 466 311

РУБ.

взыскано со скрытого бенефициара и формальных контролирующих лиц в пользу Межпромбанка

ВЕСТНИК ОТВЕТСТВЕННОСТИ КОНТРОЛИРУЮЩИХ ЛИЦ

Кто ответит за все?

Определить ответственное лицо

При невозможности полностью погасить требования кредиторов:

- 1) директор;
- 2) члены коллегиальных органов;
- 3) участники ООО или акционеры;
- 4) ликвидатор;

5) скрытый бенефициар (выгодоприобретатель);

6) иные лица, которые могли оказывать влияние на компанию-должника.

При своевременно не поданом заявлении о признании компании банкротом:

- 1) директор;

2) лица, на которых возложена обязанность по созыву заседания для принятия решения о подаче заявления должника в арбитражный суд, и (или) принятию такого решения;

- 3) ликвидатор.

Что может сделать суд

Определить размер ответственности

При невозможности полностью погасить требования кредиторов суд может уменьшить размер ответственности КДЛ.

При своевременно не поданом заявлении о признании компании банкротом суд может:

- 1) включить в размер СО расходы, которые были понесены в деле о банкротстве;
- 2) исключить из ответственности требования тех кредиторов, которые

знали, что в отношении компании должно быть подано заявление о банкротстве.

В обоих случаях суд может:

- 1) освободить от ответственности номинального директора, если он может найти имущество фактического КДЛ;
- 2) освободить КДЛ от ответственности, если оно докажет, что действовало добросовестно и разумно в интересах должника;

3) привлечь КДЛ к СО и приостановить производство по делу в части определения точного размера ответственности;

4) распределить ответственность между несколькими лицами солидарно или пропорционально причиненному каждым КДЛ размеру вреда;

5) переквалифицировать требование о субсидиарной ответственности в убытки.

Выбирайте момент правильно

Концепция объективного банкротства

Директор обязан подать в суд заявление о признании компании банкротом, когда любой на его месте добросовестный и разумный руко-

водитель в рамках стандартной управленческой практики должен был объективно определить момент возникновения такой обязанности.

Дело ООО «Союз-Еврострой», определение ВС от 14.06.2016 № 309-ЭС16-1553 по делу № А50-4727/2012.

Размер ответственности, млрд руб.

Статистика Федресурса



177

МЛРД РУБ.

взыскали суды с контролирующими лиц в качестве субсидиарной ответственности в период с 1 октября 2015 года по 31 декабря 2017 года



ОБОСНОВАННЫЙ ПЛАН

Руководитель компании может быть освобожден от субсидиарной ответственности на тот период, пока выполнение плана по восстановлению платежеспособности являлось разумным. Дело ООО «Волгоградский завод буровой техники», определение ВС от 29.03.2018 № 306-ЭС17-13670 по делу № А12-18544/2015.

СУД ПОСТАВИЛ ПРОЦЕСС НА ПАУЗУ

В настоящее время приостановлены споры о привлечении пяти контролирующих Мастер-Банк лиц к субсидиарной ответственности на общую сумму 24,6 млрд руб. и 12 контролирующих банк «Пушкино» лиц на общую сумму 14,7 млрд руб.

ПРИМИТЕ ОБЕСПЕЧИТЕЛЬНЫЕ МЕРЫ

Суд может арестовать имущество ответчика и подконтрольных ему лиц.

ВЕСТНИК ОТВЕТСТВЕННОСТИ КОНТРОЛИРУЮЩИХ ЛИЦ

Директор обязан надлежаще хранить документы

1. В случае утраты документов директор обязан их восстановить (дело ООО «Управление контрактного строительства и аудита», определение ВС от 07.05.2018 № 305-ЭС17-21627 по делу № А41-34192/2015.).

2. Конкурсный управляющий обязан доказать, что отсутствие документации либо отсутствие в ней полной и достоверной информации существенно затруднило проведение банкротных процедур (дело ООО «Эксперт», определение ВС от 13.10.2017 № 305-ЭС17-9683 по делу № А41-47860/2012).

3. Директор должен доказать, что документы переданы конкурсному управляющему либо их отсутствие не привело к существенному затруднению проведения процедур

банкротства. Отсутствие в акте приема-передачи оговорок не означает, что директор передал все документы. Это определяет конкурсный управляющий после анализа документов (дело ООО «Сибирская Жуньэн», определение ВС от 16.10.2017 № 302-ЭС17-9244 по делу № А33-17721/2013).

Количество привлеченных лиц

Статистика Федресурса



Разворот бремени доказывания

Суд может развернуть бремя доказывания на скрытого бенефициара, если в дело представлены косвенные доказа-

тельства возникновения отношений фактического контроля ответчика и подчиненности компании-должника

(дело ООО «ИНКОМ», определение ВС от 15.02.2018 № 302-ЭС14-1472 по делу № А33-1677/2013).

СОВОКУПНОСТЬ НЕДОБРОСОВЕСТНЫХ ДЕЙСТВИЙ

Нарушение компанией обязательств перед кредиторами, смена наименования и адреса, изменение состава участников и избрание нового руководителя, добровольная ликвидация свидетельствуют о наличии признаков недобросовестности в действиях контролирующих лиц и намерении причинить вред кредиторам (дело ООО «Специализированная компания «Развитие», определение ВС от 05.02.2018 № 310-ЭС17-15048 по делу № А62-7310/2015).

ВАРИАНТЫ ПЕРЕКЛАДЫВАНИЯ СУБСИДИАРНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ

1. Собственники бизнеса (участники ООО, акционеры, бенефициары) на директора и обратно.
2. Новый директор на предшественника и обратно.
3. Формальные участники корпорации и руководитель на скрытого бенефициара и обратно.
4. Конкурсный управляющий, работники, уполномоченный орган, конкурсные кредиторы пытаются привлечь всех сразу.

МИРОВЫЕ СОГЛАШЕНИЯ

Мировое соглашение может быть утверждено только в отношении всех лиц на стороне лица, подавшего заявление о привлечении к ответственности, по их единоголосному одобрению условий и в отношении всех лиц на стороне лица, привлекаемого к ответственности.

УБЫТКИ МОЖНО ВЗЫСКАТЬ ОТДЕЛЬНО

Привлечение лица к субсидиарной ответственности не препятствует предъявлению к этому лицу требования о возмещении с него убытков в части, не покрытой размером субсидиарной ответственности.

ОБЕСПЕЧИТЕЛЬНЫЕ МЕРЫ

Суды не всегда подробно излагают мотивировку своего решения. Яркий пример — дело Анжи-банк. Суд первой инстанции отказал в принятии обеспечительных мер из-за отсутствия прямых доказательств того, что ответчик совершит действия по выводу своих активов. Суды апелляционной и кассационной инстанций указали, что меры как раз и нужны для того, чтобы ответчик не смог совершить отчуждение своего имущества до полного погашения долга (постановление АС СКО от 14.07.2017 по делу №А15-2394/2013).