

Как руководителю подготовиться к банкротству управляемой им организации и снизить персональные риски



Коновалов С.С.

Старший юрист Saveliev, Batanov and Partners, преподаватель НИУ ВШЭ
s.kononov@sbplaw.ru

Пандемия COVID-19, а также общее замедление деловой активности уже оказали негативное влияние на финансово-экономические показатели сотен тысяч российских компаний. Часть из них, даже несмотря на введенный мораторий на банкротство, неизбежно станут банкротами в обозримом будущем. Банкротство организации, в свою очередь, может стать персональным ударом для ее менеджеров и собственников. Каждый год количество удовлетворяемых заявлений о привлечении к субсидиарной от-

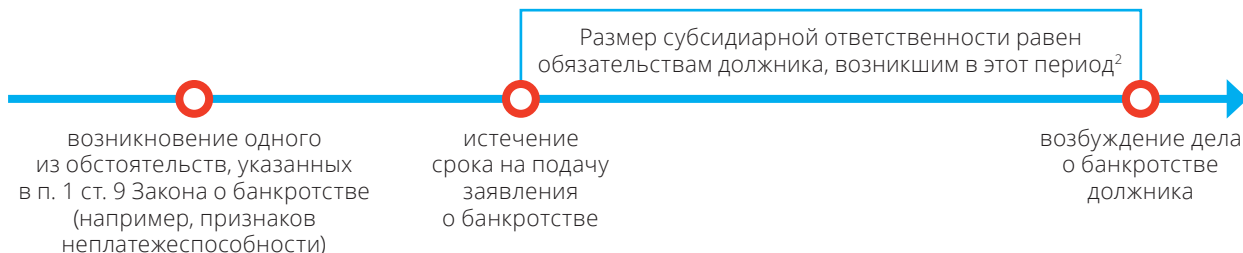
ветственности растет, и эта тенденция будет сохраняться.

В настоящей статье представлены основные рекомендации руководителям организаций, находящихся в трудном экономическом положении, для минимизации персональных рисков.

ПОХОЖЕ, ЧТО МЫ СКОРО БАНКРОТЫ, НО У НАС ЕСТЬ ЭКОНОМИЧЕСКИ ОБОСНОВАННЫЙ ПЛАН

Не все руководители знают наизусть п. 1 ст. 9 Закона о банкротстве¹, которая закрепляет случаи, при которых необходимо обратиться с заявлением о банкротстве в арбитражный суд. Но большинство менеджеров уяснило: за несвоевременную подачу (неподачу) заявления о банкротстве

Схема 1. Субсидиарная ответственность за неподачу (несвоевременную подачу) заявления о банкротстве



1 Федеральный закон от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)».

2 Согласно п. 3 ст. 61.12 Закона о банкротстве в размер ответственности в соответствии с настоящей статьей не включаются обязательства, до возникновения которых конкурсный кредитор знал или должен был знать о том, что имели место основания для возникновения обязанности, предусмотренной ст. 9 Закона о банкротстве, за исключением требований об уплате обязательных платежей и требований, возникших из договоров, заключение которых являлось обязательным для контрагента должника.

может наступить персональная ответственность, так называемая «субсидиарка» (ст. 61.12 Закона о банкротстве), которая не «смывается» личным банкротством, то есть может стать пожизненным долговым бременем.

На практике размер ответственности за неподачу (несвоевременную подачу) заявления о банкротстве составляет колоссальные суммы, поскольку руководители игнорируют основания для подачи заявления о банкротстве и продолжают совер-

Таблица. Рекомендации для руководителя

№	Действия	Обоснование
1	<p>1.1 Разработка плана выхода из сложной экономической ситуации</p> <p>План должен представлять собой письменный документ, включающий анализ финансового состояния организации и описание планируемых мер для вывода организации из кризисной ситуации, например:</p> <ul style="list-style-type: none"> ■ меры по оптимизации расходов организации (сокращение ФОТ, расходов на маркетинг и т.д.); ■ меры по реструктуризации кредиторской задолженности; ■ меры по сбору дебиторской задолженности (предъявление претензий и исков к контрагентам). <p>Оптимальный вариант — поручить разработку плана консалтинговым компаниям, которые имеют опыт антикризисного управления.</p> <p>1.2 Принятие плана</p> <p>Руководителю необходимо добиться одобрения плана на общем собрании или на собрании коллегиального органа (в зависимости от распределения компетенции согласно корпоративным документам), чтобы в первую очередь исключить предъявление претензий со стороны собственников бизнеса и иных органов управления и контроля.</p> <p>1.3 Выполнение плана</p> <p>Именно руководитель организации обязан обеспечить реализацию плана (дать поручения профильным департаментам, издать соответствующие приказы, инициировать заключение сделок и т.д.). Каждый шаг выполнения плана необходимо фиксировать, собирать доказательства его выполнения.</p>	<p>Руководитель может быть освобожден от ответственности на период, пока выполнение плана являлось разумным с точки зрения обычного руководителя, находящегося в сходных обстоятельствах, если докажет, что:</p> <ul style="list-style-type: none"> ■ возникновение признаков неплатежеспособности не свидетельствовало об объективном банкротстве; ■ руководитель, несмотря на временные финансовые затруднения, добросовестно рассчитывал на их преодоление; ■ руководитель выполнял экономически обоснованный план³.
2	<p>Отслеживать момент наступления объективного банкротства (дату, когда организация стала неспособна в полном объеме удовлетворить требования кредиторов, в том числе об уплате обязательных платежей, из-за превышения совокупного размера обязательств над реальной стоимостью его активов).</p> <p>Руководителю рекомендуется осуществить оценку рыночной стоимости активов силами сторонних оценщиков и организовать на постоянной основе (раз в месяц) проверку экономического состояния должника на предмет наличия признаков объективного банкротства.</p>	<p>Кратковременные и устранимые финансовые затруднения должника не могут рассматриваться как безусловное доказательство возникновения необходимости обращения руководителя в суд с заявлением о банкротстве.</p> <p>Но момент объективного банкротства — критическая дата, которая безоговорочно влечет обязанность обратиться в суд с заявлением о банкротстве.</p>

3 Абзац 2 п. 9 постановления Пленума ВС РФ от 21.12.2017 № 53 «О некоторых вопросах, связанных с привлечением контролирующих должника лиц к ответственности при банкротстве».

шать ошибки, усугубляя финансовое состояние организации.

Несмотря на столь значительные риски, можно наблюдать классическую ситуацию: в неформальной обстановке собственники бизнеса просят руководителя организации оттянуть срок подачи заявления о банкротстве, а наемных менеджеров, которые не согласны с такой политикой, увольняют. Статистика неумолима: больше половины руководителей соглашаются дальше работать и остаются.

Руководителям, которые продолжают исполнять свои обязанности при наличии у организации плохих финансово-экономических показателей, следует соблюдать определенный «гигиенический» минимум (см. таблицу).

СТОП-ЛИСТ НА СДЕЛКИ

Руководитель также будет нести субсидиарную ответственность при доведении организации до банкротства и за поведение, которое существенно ухудшило финансовое положение должника уже после даты наступления объективного банкротства.

Рассмотрим на примере (см. схему 2).

Размер субсидиарной ответственности по данному основанию равен совокупному размеру:

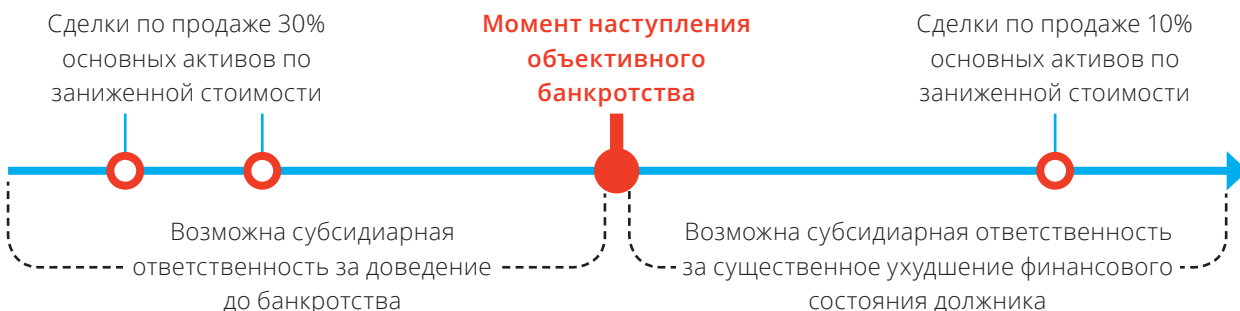
- требований кредиторов, включенных в реестр требований кредиторов;
- требований кредиторов, заявленных после закрытия реестра требований кредиторов;
- требований кредиторов по текущим платежам;

которые остались непогашенными по причине недостаточности имущества должника⁴.

Закон о банкротстве устанавливает презумпцию доведения до банкротства в результате совершения сделки (ряда сделок), если такой сделкой (сделками) причинен существенный вред кредиторам⁵. К примеру, к числу таких сделок относятся сделки, отвечающие одновременно двум критериям — значимая и существенно убыточная для должника (например, продажа 30% активов по явно заниженной стоимости).

По этой причине руководитель всегда должен держать в уме следующие правила, чтобы минимизировать свои персональные риски:

Схема 2. Субсидиарная ответственность за доведение до банкротства и за ухудшение финансового состояния должника



4 Абзац 1 п. 11 ст. 61.11 Закона о банкротстве.

5 Подпункт 1 п. 2 ст. 61.11 Закона о банкротстве.

1 перед совершением сделки ее условия должны пройти тест на безубыточность, а также на наличие оснований для признания сделки недействительной как по гражданско-правовым, так и по специальным банкротным основаниям. При этом желательно получать экспертное мнение не только профильных структурных подразделений (юридической и финансовой службы), но и сторонних консультантов;

2 обеспечить сохранность материалов, отражающих ход согласования сделки, а также добросовестность руководителя (например, заключения оценщика о рыночной стоимости актива, который планировался к продаже). С оригиналов документов необходимо снять нотариальные копии и хранить их в защищенном месте.

ЧТО ДЕЛАТЬ, ЕСЛИ БАНКРОТСТВО НАСТУПИЛО

1. Передать документы, иные ценности конкурсному управляющему по акту

Руководитель должника обязан обеспечить передачу конкурсному управляющему документацию, печати, штампы, материальные и иные ценности должника управляющему в течение трех дней с даты утверждения конкурсного управляющего⁶.

Выполнение указанной обязанности чрезвычайно важно, поскольку Закон о банкротстве содержит презумпции, согласно которым вина руководителя

за доведение должника до банкротства предполагается при передаче руководителем финансовой и иной документации должника⁷.

Соответственно, рекомендуется:

- до передачи документации сделать копии всех важнейших документов и обеспечить сохранность этих копий в защищенном месте;
- отразить факт передачи документации, ценностей в двустороннем акте, который обязательно должна подписать принимающая сторона — конкурсный управляющий или его представитель. При этом акт должен содержать описание всех передаваемых документов и ценностей, так как бремя опровержения доводов конкурсного управляющего о неисполнении обязанности (в том числе частичном, по каким-то конкретным документам) лежит на руководителе. Передачу желательно осуществлять при наличии свидетелей или зафиксировать с помощью нотариуса.

2. Подготовиться к отражению заявления о привлечении к субсидиарной ответственности заранее

Необходимо заранее готовиться к заявлению о привлечении к субсидиарной ответственности. Речь идет не только о защите личных и семейных активов, но и о заблаговременной выработке правовой позиции, ее координации с другими потенциальными ответчиками. Как правило, руководитель должника — первое лицо в «растрельном списке», поэтому важно подготовить позицию не только по каждому имеющемуся «скелету в шкафу», но также начать сбор доказательств, свидетельствующих, что банкротство организации

⁶ Абзац 2 п. 2 ст. 126 Закона о банкротстве.

⁷ Подпункты 2 и 4 п. 2 ст. 61.11 Закона о банкротстве.

обусловлено внешними факторами (например, неблагоприятной рыночной конъюнктурой, финансовым кризисом).

ВЫВОД

Таким образом, можно дать несколько основных рекомендаций руководителю, чтобы быть готовым к банкротству управляемой им организации:

- 1 разработать и выполнять план выхода из кризисной ситуации;
- 2 отслеживать момент наступления объективного банкротства организации;

3 не совершать убыточные и иные порочные сделки;

4 в случае признания организации банкротом:

- передать документы и иные ценности организации конкурсному управляющему на основании двустороннего акта при свидетелях, предварительно сняв копии с наиболее важных документов;
- подготовить доказательственную базу для опровержения доводов по потенциальному заявлению о субсидиарной ответственности.

Правила подписки вне редакции (на бумажную версию журнала)

В интернет-магазине

<http://mymagazines.ru>

В любом почтовом отделении

Подписной индекс в каталоге Агентства «Роспечать»

- 82271 — на полугодие
- 83292 — на годовую подписку

Подписной индекс в Объединенном каталоге Агентства «Пресса России»

- 11764 — на полугодие

Подписной индекс в электронном каталоге «ПОЧТА РОССИИ»

- П4174 — на полугодие

В любом из уполномоченных агентств

- ООО «Агентство Урал-Пресс» — тел. (499) 700-05-07
- ООО «АДП-Информ» — тел. (8482) 68-13-68, 68-09-98
- Агентство «ПРЕССИНФОРМ» — тел. (812) 786-81-19
- Издательский дом «Экономическая газета» — тел. (499) 152-09-89

Порядок оформления подписки вне редакции журнала, порядок оплаты и доставки журнала определяются правилами, установленными Почтой России и уполномоченными агентствами.

