



Субсидиарная ответственность: перезагрузка



NATIONAL RESEARCH
UNIVERSITY

16 октября 2017 г.

План презентации

2

1. Вводная часть

1. Субсидиарная ответственность: тенденции
2. История развития института субсидиарной ответственности
3. Природа субсидиарной ответственности

2. Основания субсидиарной ответственности

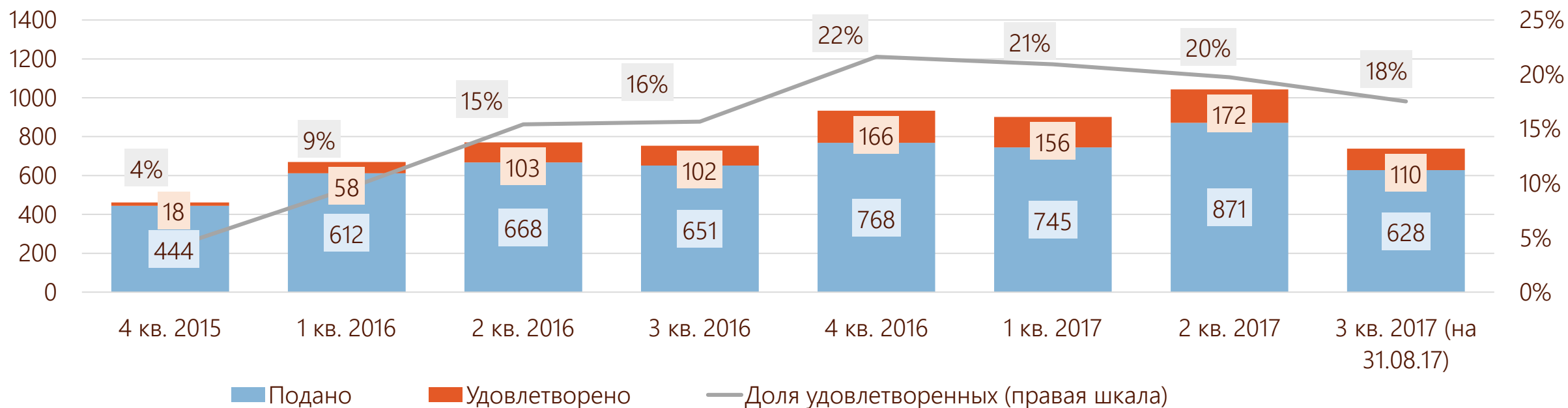
1. Несвоевременное обращение с заявлением о признании должника банкротом
2. Доведение до банкротства / невозможность полного погашения требований кредиторов

3. Основные новеллы Главы III.2 Закона о банкротстве

Субсидиарная ответственность: тенденции

3

- Увеличение количества лиц, привлечённых к субсидиарной ответственности, в 3 раза;
- Октябрь 2015 г. – Сентябрь 2017 г.: привлечено 1010 человек;
- Удовлетворено 16%. Реальное взыскание – 0,25%.



История основных изменений субсидиарной ответственности

4



I этап: 2009 год:

- Впервые появляется детальное регулирование;
- Три основания: необращение с заявлением о банкротстве / доведение до банкротства / непередача документации КУ;
- Размер – сумма непогашенных требований, но суд вправе уменьшить.



II этап: 2013 год:

- Появление презумпций доведения до банкротства;
- Трансформация основания по непередаче документации в презумпцию доведения до банкротства;
- Размер – сумма непогашенных требований, если привлекаемое лицо **не доказало иное** (субсидиарная ответственность = «классические» убытки с особенностями доказывания)



III этап: 2017 год: новая Глава III.2 в Законе о банкротстве

Природа и виды субсидиарной ответственности

5

Вид	Основание
Субсидиарная ответственность	Несвоевременное обращение с заявлением о признании банкротом
	Невозможность полного погашения требований кредиторов (доведение до банкротства)
Убытки (общие правила)	Нарушение закона о банкротстве

- Субсидиарная ответственность по Закону о банкротстве **≠** субсидиарная ответственность по обязательствам по ГК РФ;
- Субсидиарная ответственность при банкротстве – **институт взыскания убытков** с контролирующих лиц с упрощенными правилами доказывания (**деликтная ответственность** – ПП ВАС № 9127/16 от 06.11.2012);
- **Обратное правило доказывания размера убытков:** равен совокупному размеру непогашенных требований кредиторов (реестровых / зарегистрированных / текущих), если не доказано иное.

I. Несвоевременное обращение с заявлением о признании банкротом

6

Условия привлечения (ст. 61.13 Закона о банкротстве):

- **Субъект ответственности** – руководитель Должника / участники (учредители) / ликвидатор;
- **Ограниченный** размер ответственности = **Объем** непогашенных требований кредиторов, возникших после возникновения обязанности по обращению (если не доказано иное);
- Наступление **обстоятельств**, свидетельствующих о признаках **неплатежеспособности** / недостаточности имущества (открытый перечень в п.1 ст. 9 Закона о банкротстве), – бремя доказывания на заявителе;
- Презюмируется **причинно-следственная связь** между неподачей заявления и вредом кредиторам (Определение ВС РФ № 309-ЭС15-16713 от 31.03.2016 – дело «Дороги Весляны против Мышкина»).



Момент возникновения обязанности обращения с заявлением о признании банкротом

7

«...Когда находящийся в сходных обстоятельствах **добросовестный и разумный менеджер** в рамках стандартной управленческой практики **должен был узнать** о действительном **возникновении признаков неплатежеспособности** либо недостаточности имущества должника»

(п. 26 Обзора судебной практики, утв. Президиумом Верховного Суда РФ от 20.12.2016)



- Определение ВАС РФ от 20.06.2014 № ВАС-7559/14: момент прекращения выплат периодических платежей (например, аренда);
- Определение ВС РФ от 08.09.2014 № 309-ЭС14-653: срок для исполнения первого обязательства, которое не может быть исполнено;
- **НО:** неудовлетворительная структура баланса не свидетельствует о признаках банкротства и подлежит оценке с учетом иных обстоятельств.

II. Невозможность полного погашения требований кредиторов

8

Для привлечения к СО заявителю **необходимо доказать:**

- A. **статус** контролирующего лица у ответчика;
- B. **негативные последствия** в виде невозможности полного погашения требований кредиторов;
- C. **причинно-следственную связь (ПСС)** между действиями /бездействием лица и последствиями (наиболее труднодоказуемая часть – презумпции ПСС).

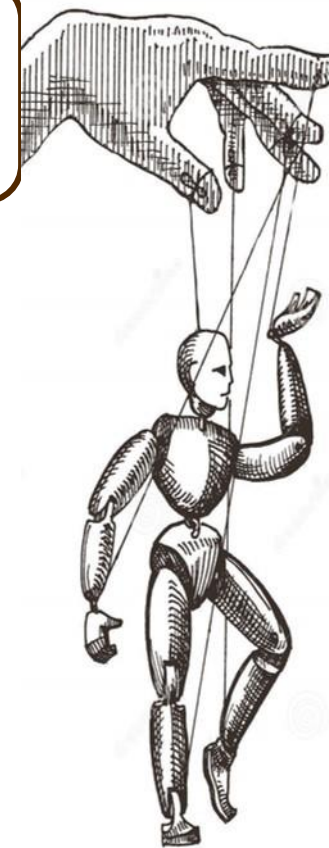
Ограничение ответственности: размер ответственности может быть уменьшен, если причиненный вред существенно меньше требований (бремя доказывания на контролирующем лице).



Банкротство «Моя столица», Определение от 21.04.2016 № 302-ЭС14-1472, п. 1 Обзора судебной практики ВС РФ от 06.07.2016

Субъект ответственности – контролирующее лицо: **любое лицо**, имеющее возможность определять поведение должника не более, чем за 3 года до возникновения **признаков** банкротства (до изменений – **до принятия заявления**).

1. **Прямые признаки возможности определять действия должника:** свойство / родство / должностное положение (!) или наличие полномочий, основанных на доверенности и иные.
2. **Опровержимые презумпции:**
 - **Руководитель** / член ликвидационной комиссии либо расширительное толкование – должностное лицо;
 - Право распоряжаться **≥ 50%** акций / долей в УК должника;
 - **Презумпция выгоды** (признак бенефициара): прежде всего за счет кредиторов.



НО! На практике **привлечение реальных бенефициаров** к субсидиарной ответственности – **исключение** из правил.



- **Новые поправки** – очередная попытка законодателя привлечь реальных бенефициаров компаний.
- **Основное направление развития практики ВС РФ** – изменение подхода к оценке косвенных доказательств (основа процесса для привлечения бенефициаров к ответственности).

«Исходя из этого судам следовало оценить и поведение процессуальных оппонентов агентства, по сути, отказавшихся от опровержения косвенных доказательств...»

Определение ВС РФ от 01.12.2016 N 305-ЭС15-12239 по делу N А40-76551/2014

Примеры ответственности бенефициаров

11



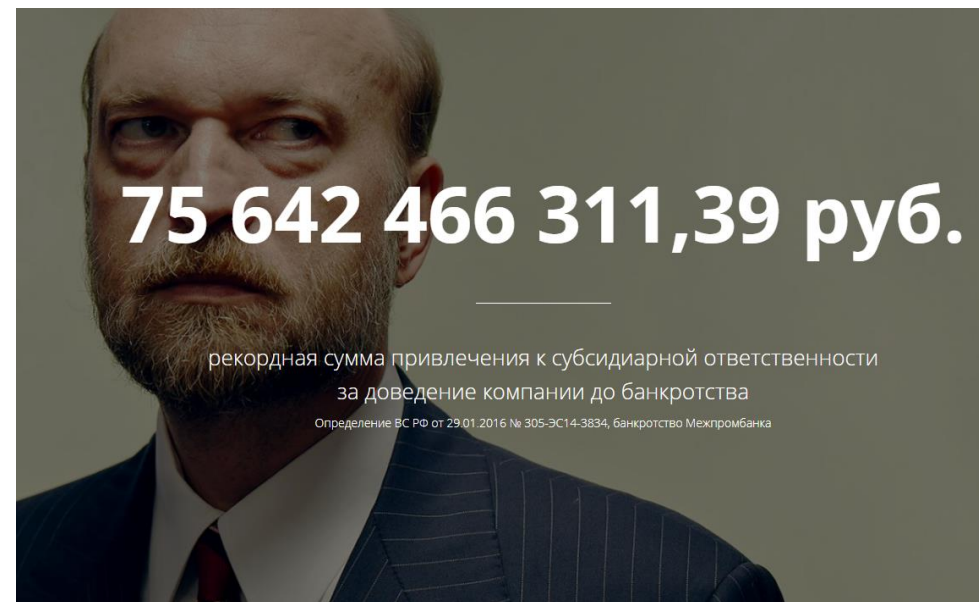
Привлечение **реальных бенефициаров** к ответственности:

А. Дело Пугачева: Определение ВС РФ от 29.01.2016 № 305-ЭС14-3834

В. Дело Волгоградского моторостроительного завода (дело № А12-13018/2011)

Выводы суда в деле Пугачева:

«... исходя из системы владения ... через многоуровневую структуру владения Банком с использованием оффшорных компаний, и, ... с фактической системой его личного согласования основных решений со стороны руководителей, судами сделан вывод, что Пугачев С.В. являлся лицом, контролирующим Банк».



Презумпции невозможности полного погашения требований кредиторов

12

- При их наличии презюмируется банкротство должника вследствие действий контролирующих лиц – **перенесение бремени** доказывания на контролирующее лицо;
- Фактически применяются судами **как специальные составы** доведения до банкротства.

Виды:

1. **New (изменение):** совершение / одобрение **сделки**, причинившей **существенный вред** Кредиторам;
2. **Непередача / утрата документов**, подлежащих передаче (ранее отдельное основание);
3. Более **50%** третьей очереди реестра – **долги за правонарушения**, подтвержденные решениями;
4. **New:** Недостоверность корпоративной документации;
5. **New:** Невнесение / искажение сведений в ЕГРЮЛ / Федресурс (ЕФРСФДЮЛ).

Совершение / одобрение сделки, причинившей существенный вред

13

Старая редакция (абз. 3 п. 4 ст. 10 Закона о банкротстве)	Новая редакция (пп. 1 п. 2 ст. 61.11 Закона о банкротстве)
• Требовалось оспорить сделки по банкротным / общим основаниям; • Отсутствие признака существенности сделки как основания ответственности;* • Де-факто суды приостанавливали производство при оспаривании сделки.	• Отсутствует необходимость оспаривать сделки; • Критерий существенности вреда**; • Оспаривание сделки не влечет приостановление производства; • Применение презумпции по сделкам, в оспаривании которых было отказано (!) по реабилитационным основаниям.

Критерий существенности ФНС (<Письмо> от 16.08.2017 N СА-4-18/16148@) – сделки не менее **20-25%** от стоимости активов Должника.

Неисполнение обязанности по передаче документов

- Наиболее распространенное основание (пп. 2 п. 1 ст. 61.11 Закона о банкротстве);
- **Субъект ответственности (специальный)** – лицо, на которое возложена обязанность организации ведения бухгалтерского учета (в т.ч. учредитель – постановление АС Московского округа от 20.12.2013 по делу № А40–38068/10);
- **Деяние:** непередача / передача не в полном объеме / искажение;
- **Утрата** бухгалтерской документации **по независящим причинам** (например, при пожаре) **не является основанием для освобождения** от обязанности по ее восстановлению и последующей передаче АУ (постановление АС Московского округа от 02.07.2015 по делу № А40–97352/2012).



Примеры из судебной практики

Суды **привлекают** к ответственности

Не приняты меры по восстановлению документов (постановление ФАС ДВО от 07.05.2014 по делу № А04-801/2012; постановление ФАС ЗСО от 21.04.2014 по делу № А67-3525/2012)

Не обеспечена сохранность документов (постановление ФАС ВСО от 31.01.2014 по делу № А78-1433/2012)

В акте об утрате документов указан их перечень – значит, их можно было идентифицировать (постановление АС ЗСО от 02.09.2015 по делу № А03-13826/2010)

Документация утрачена после возникновения обязанности её передать (постановление АС ЗСО от 02.09.2015 по делу № А03-13826/2010)

Суды **отказывают** в привлечении

Прорыв труб признан форс-мажором (постановление АС ДВО от 20.09.2016 по делу № А24-193/2014)

Принимал меры по восстановлению документов (постановление АС МО от 11.04.2016 по делу № А41-15737/2014)

Отсутствие доказательств того, что непередача документов не позволила сформировать конкурсную массу (постановление АС МО от 11.04.2016 по делу № А41-15737/2014)

Затопление у хранителя – отсутствие вины (постановление ФАС ПО от 22.04.2014 по делу № А55-12044/2010)

Ответственность за публичные правонарушения

16

Условия привлечения (пп. 3 п. 1 ст. 61.11 Закона о банкротстве)

- **Субъект** – только ЕИО в период совершения правонарушения;
- **Наличие решения** уполномоченного органа / суда о привлечении к публичной ответственности;
- Требования должны быть включены в **третью очередь реестра** кредиторов и составлять $\geq 50\%$;
- Действие нормы во времени:

Позиция судов Московского округа	Закон о внесении изменений + суды регионов
Норма подлежит применению лишь к тем правонарушениям, которые имели место после 1 сентября 2016 г.	Применяется к заявлениям ФНС, поданным после 1 сентября 2016 г.



Глава III.2 Закона о банкротстве: иные основные изменения

17

- ✓ Возможность принятия **обеспечительных мер**;
- ✓ Возможность заключения **мирового соглашения**;
- ✓ Освобождение номинального директора от СО при сотрудничестве;
- ✓ Объективный срок обращения с заявлением – **10 лет**. Субъективный – **3 года**;
- ✓ **Внебанкротная** субсидиарная ответственность (с 28 июня 2017 г.);
- ✓ Право выбора кредитором **способа распоряжения правом** требования о привлечении к СО: обращения взыскания / продажа.

Основная цель – повышение исполнимости определений о привлечении к СО.

1. **Судебное сотрудничество** номинального директора (п. 9 ст. 61.11 Закона о банкротстве)

Освобождение номинального директора (полностью / в части) в случаях сообщения сведений:

- О фактическом контролирующем лице, *или*
- Скрывающемся имуществе.

2. **Мировое соглашение** (ст. 61.21 Закона о банкротстве)

Рассматривается по правилам АПК РФ, с особенностями:

- **Согласие всех** лиц на стороне заявителя;
- Раскрытие сведений об имуществе в размере, **достаточном** для исполнения соглашения;
- Допускается **прощение долга** отдельными кредиторами.



Внебанкротная субсидиарная ответственность

Привлечение к субсидиарной ответственности после завершения конкурсного производства

Условия	Завершение конкурсного производства / прекращение дела в связи с нехваткой средств на финансирование процедуры
	О наличии оснований лицо узнало после завершения конкурсного производства
	Новизна требования
Срок	3 года со дня завершения конкурсного производства (может быть восстановлен)
Субъект	Любой кредитор
Размер	Равен размеру неудовлетворенных требований кредитора-заявителя

Ранее практика ВС РФ – дело о банкротстве ООО «Мейджор Моторс» (Определение ВС РФ от 29.02.2016 № 306-ЭС14-7672)

Правила применяются к заявлениям, если определение о завершении процедуры конкурсного производства в отношении должников вынесено после 1 сентября 2017 г.



Петрачков Сергей

Партнер практики
Разрешения споров,
Реструктуризации и
банкротства

Телефон: +7 495 234 96 92
SPetrachkov@alrud.com

ЮРИДИЧЕСКАЯ ФИРМА АЛРУД

ул. Скаковая 17, стр. 2, этаж 6
125040 Москва, Россия

Тел. + 7 495 234 9692
Факс +7 495 956 3718

www.alrud.com

Спасибо за внимание!