

Bankruptcy МГУ

Павел Кисловский
Управляющий юрист Capital Legal Services
Роман Фридлендер
Юрист Capital Legal Services

Москва
06 апреля 2020 г.

Сущность банкротства

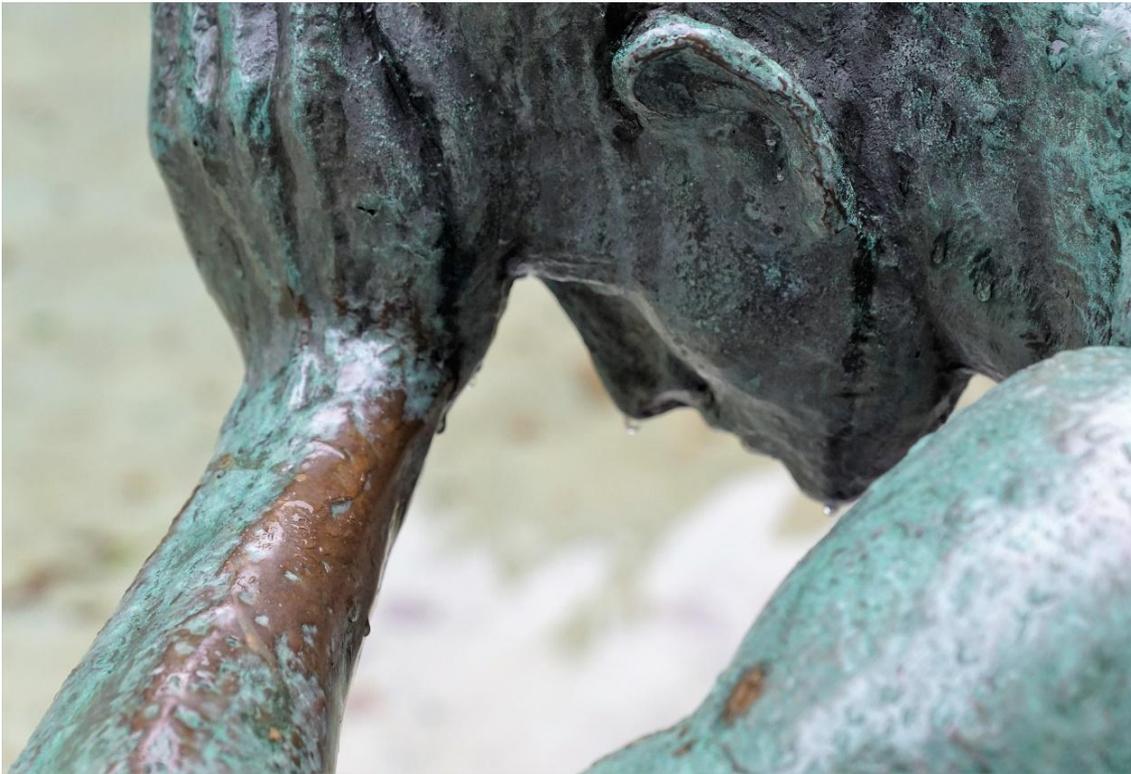
Bankrupta – «сломанная, разбитая скамья (прилавок, конторка)»

Экономическая сущность – неспособность субъекта рыночных отношений по тем или иным причинам рассчитаться по своим долгам.

Юридическая - просрочка платежа по отношению к отдельному лицу на 3 месяца (п.2 ст.3 Закона о банкротстве)

Идеология банкротства. Взгляд со стороны должника и со стороны кредитора.

Цель банкротства – зависит от угла зрения
наблюдателя.



Банкротство со стороны кредитора:

- получить удовлетворение (*хотя бы частичное*);
- Когда плохо всем (*кредиторы обладают различной реакцией и различными возможностями*).

Банкротство со стороны должника:

- ликвидация компании с долгами;
- честному должнику предоставляется возможность освободиться от обязательств.

Общественная цель - перераспределение активов, которые попадают к более успешному собственнику.

Минимальные требования для инициирования

- Наличие непогашенного долга в сумме не менее 300 тыс. руб.
- Просрочка по платежам от 3 месяцев (для кредитных организаций – 14 дней).
- Просуживание долга (за исключение кредитных организаций).
- Публикация в федресурсе.

Способы инициирования банкротства:

- инициирование банкротства должником или кредитором;
- Контролируемое банкротство.

Возможные стадии банкротства



Юридические лица:

- наблюдение
- финансовое оздоровление
- внешнее управление
- конкурсное производство

Физические лица:

- реструктуризация долга
- реализация имущества

Основные «инструменты» банкротства



- собрание кредиторов
- оспаривание сделок
- привлечение к субсидиарной ответственности
- продажа имущества

Борьба за реестр требований кредиторов. Зачем это нужно?

Реестр требований кредиторов – фундамент возможностей кредитора в деле о банкротстве. Обладание им дает, в частности, возможность:

- Выбора арбитражного управляющего и принятия решения о его отстранении (в случае нарушений);
- Определения направления хода дела о банкротстве, в том числе выбор процедуры;
- Определения вознаграждения управляющего;
- Образования комитета кредиторов (представляет интересы кредиторов, контроль за действиями управляющего).



Цель оспаривания сделок должника

- Пополнение конкурсной массы
- Привлечение к ответственности

КДЛ

Лица, имеющие право на подачу заявления в суд об оспаривании сделки

1 Конкурсный управляющий :

- По собственной инициативе;
- По решению собрания или комитета кредиторов

2 Мажоритарные кредиторы должника

- При наличии более 10 % требований в РТК, не считая размера требований кредитора, в отношении которого сделка оспаривается, и его аффилированных лиц.

3 Миноритарные кредиторы должника

- Получив право на оспаривание сделки путем обжалования действия конкурсного управляющего
- Объединившись с кредиторами должника (составить совместное заявление в суд)

Сроки направления заявления об оспаривании

- 1** | 1 год с момента, когда арбитражный управляющий узнал или **должен был узнать о наличии оснований.**
- 2** | В случае осуществления полномочий временного управляющего — 1 год **с даты введения конкурсного производства.**
- 3** | При установлении судом обстоятельств **пропуска годичного срока** устанавливается насколько, действуя разумно и проявляя требующуюся от него по условиям оборота осмотрительность, управляющий мог установить наличие оснований.

НАЗВАНИЕ СДЕЛКИ:

СДЕЛКА С ПРЕДПОЧТЕНИЕМ

СДЕЛКА С НЕРАВНОЦЕННЫМ
ВСТРЕЧНЫМ ИСПОЛНЕНИЕМ

СДЕЛКА, СОВЕРШЕННАЯ В ЦЕЛЯХ
ПРИЧИНЕНИЯ ВРЕДА ИМУЩЕСТВЕННЫМ
ПРАВАМ КРЕДИТОРОВ

ПЕРИОД СОВЕРШЕНИЯ
СДЕЛКИ ДО ПРИНЯТИЯ
АРБИТРАЖНЫМ СУДОМ
ЗАЯВЛЕНИЯ О
БАНКРОТСТВЕ
ДОЛЖНИКА ИЛИ
ПОСЛЕ ЕГО ПРИНЯТИЯ

1 МЕСЯЦ

6 МЕСЯЦЕВ

1 ГОД

3 ГОДА

ПРИМЕНЯЕМЫЕ НОРМЫ

п.2 ст.61.3 ФЗОБ
п.11 Постановления
Пленума ВАС РФ от
23.12.2010 N 63

п.3 ст.61.3 ФЗОБ
п.9.1 Постановления
Пленума ВАС РФ от
23.12.2010 N 63

п.1 ст.61.2 ФЗОБ
п.8 Постановления
Пленума ВАС РФ от
23.12.2010 N 63

п.2 ст.61.2 ФЗОБ
п.5 Постановления
Пленума ВАС РФ от
23.12.2010 N 63

ОБСТОЯТЕЛЬСТВА,
КОТОРЫЕ
НЕОБХОДИМО
ДОКАЗАТЬ

Один из кредиторов
получил «больше», чем
он мог бы получить в
результате банкротства
должника

1. Один из кредиторов получил «больше», чем он мог бы получить в результате банкротства должника.
2. При этом данный кредитор располагал информацией о предбанкротном состоянии должника.

Имущество выведено
должником по
заниженной цене. Таким
образом, кредиторы
недополучили денег,
которые могли бы
получить, если бы
должник реализовал
активы по рыночной
цене.

1. В результате оспариваемой сделки был причинен вред имущественным правам кредиторов.
2. Ответчик знал о цели должника причинить данной сделкой ущерб своим кредиторам.

Последствия оспаривания сделок для должника



1

Имущество должника подлежит **возврату в конкурсную массу.**

2

При невозможности возврата в конкурсную массу в натуре приобретатель должен **возместить действительную стоимость** этого имущества на момент его приобретения. Приобретатель должен **возместить**

3

убытки, вызванные последующим изменением стоимости имущества.

Последствия оспаривания сделок для контрагента



1

Контрагент приобретает право требования к должнику, которое подлежит удовлетворению **после удовлетворения требования кредиторов** третьей очереди, включенных в реестр.



2

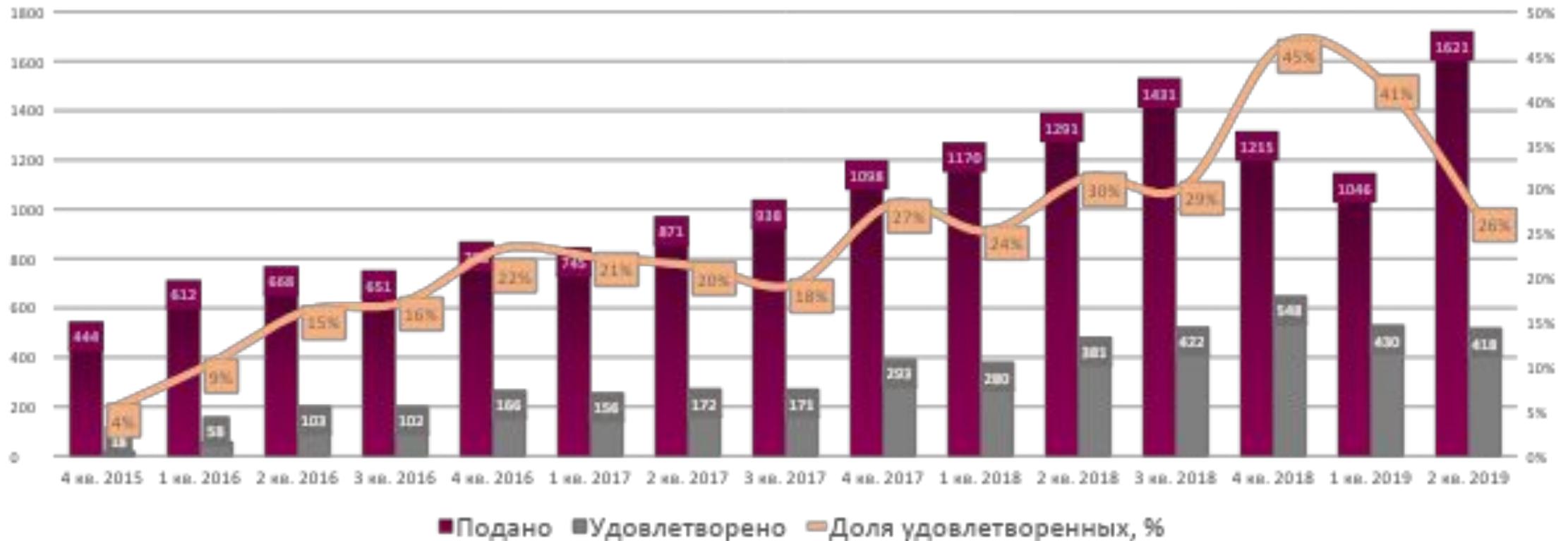
В случае возврата в конкурсную массу полученного по недействительной сделки имущества контрагент получает право требования к должнику, которое подлежит удовлетворению **в порядке законодательства о банкротстве.**

Минимизация рисков оспаривания платежей при банкротстве контрагента

- Контроль за судебными процессами
- Мониторинг информационных ресурсов
- Отсутствие официальной переписки на предмет финансово-хозяйственного положения общества должника
- Прекращение платежей в случае аффилированности лиц

Статистика по привлечению к субсидиарной ответственности

Заявления о привлечении к субсидиарной ответственности



Привлечение к субсидиарной ответственности — исключительный механизм восстановления нарушенных прав кредиторов (Пленум ВС РФ №53). **Так ли это?**

Природа субсидиарной ответственности

- Субсидиарная ответственность по Закону о банкротстве ≠ субсидиарная ответственность по обязательствам по ГК РФ;
- Субсидиарная ответственность – упрощенный порядок привлечения к ответственности;
- Размер ответственности равен совокупному размеру непогашенных требований кредиторов, независимо от размера причиненных убытков.
Субсидиарная ответственность призвана противодействовать злоупотреблениям использованием корпоративной формы для недобросовестных целей.

Несвоевременное обращение с заявлением о признании банкротом

- По сути, преддоговорная ответственность перед кредитором.
- Размер ответственности = объему непогашенных требований кредиторов, возникших после возникновения обязанности по обращению (признаков банкротства).
- Участник теперь также в зоне риска.

Тест на банкротство

Добросовестный и разумный руководитель в сходных обстоятельствах должен был **объективно определить признаки банкротства** (критерий объективного банкротства).

Отсутствовал **экономически обоснованный план** выхода из кризиса либо реализация имевшегося плана являлась неразумной.

Необходимо учитывать **признаки неплатежеспособности** – перечень открытый (п.1 ст. 9 Закона о банкротстве). Наличие признаков не обязательно свидетельствует об объективном банкротстве.



Невозможность полного погашения требований кредиторов



Условия для привлечения к ответственности

- **статус** контролирующего должника лица (КДЛ);
- негативные **последствия** в виде невозможности полного погашения требований кредиторов;
- **причинно-следственная связь**, однако в ряде случаев презюмируется.

! Ответственность может не наступить или может быть уменьшена судом: лицо не оказывало влияния на деятельность общества, сообщило о скрытом имуществе или фактическом КДЛ («сдай бенефициара – получи скидку»).

КДЛ — корпоративных покровов больше нет

КДЛ:

- Контролировали (имели возможность определять действия должника) принимаемые в компании решения, заключали сделки от ее имени, определяли их условия.



Презюмируется

- Руководитель / член ликвидационной комиссии.
- Право распоряжаться $\geq 50\%$ акций / долей в УК должника.
- Презумпция выгоды (признак бенефициара).

Возможные признаки

- Родство, совместное проживание, служба.
- Должностное положение (заместитель, главный бухгалтер, финансовый директор).

! Выгодная сделка может привести к субсидиарной ответственности.

! Мифы: участник ООО несет риски только в пределах своего вклада в уставный капитал.

Примеры привлечения бенефициаров

Дело Пугачева
75 млрд. руб.



Тренд на раскрытие бенефициаров по косвенным признакам

Дело Мухиева
37 млрд. руб.



Презумпции невозможности полного погашения



К субсидиарной ответственности можно привлечь **вне рамок банкротства** (если процедура завершена).

- Совершены либо одобрены сделки, в результате которых был **причинен вред кредиторам** (критерий существенности – 20-25% от активов должника).
- Непередача или **утрата документов**.
- Более **50% всех требований** кредиторов – за налоговые, административные, уголовные нарушения.
- **Отсутствуют или искажены** корпоративные документы.

Общий тренд субсидиарной ответственности

- Тренд на **снижение** процента привлекаемых к субсидиарной ответственности в рамках поданных заявлений.
- Идет **настройка** в судебной практике.
- Тренд на выявление и привлечение **реальных бенефициаров** к ответственности
- Страхование ответственности?

МСК

Россия, 127006, Москва
ул. Долгоруковская, д. 7

БЦ «Садовая Плаза»

+7 495 970 10 90

СПБ

Россия, 191186, Санкт-Петербург

ул. Итальянская, д. 17

Офис центр «Пассаж / Итальянская 17»

+7 812 346 79 90

Mannerheimintie 16 A 4

FIN

FIN-00100, Helsinki

+358 (0) 20 7346 490



Павел Кисловский
Управляющий юрист Capital Legal Services
Роман Фридендер
Юрист Capital Legal Services