Привлечение к ответственности контролирующих должника лиц

- Как следует из судебной практики, ключевым фактором при оценке основания для привлечения к ответственности, является степень негативного влияния действий (бездействия) контролирующего лица на деятельность должника. В частности, суды оценивают, достаточно ли было таких действий для доведения должника до банкротства.
- При решении вопроса о том, какие нормы подлежат применению — общие положения о возмещении убытков (ст. 53.1 ГК) либо специальные правила о субсидиарной ответственности (ст. 61.11 Закона о банкротстве), — суд оценивает, насколько существенным было негативное воздействие: как изменилось финансовое положение должника, какие тенденции приобрели экономические показатели п. 20 постановления Пленума ВС от 21.12.2017 № 53 (далее — Постановление № 53).

- Согласно ст. 9 Закона о банкротстве обязанность обратится с заявлением о признании должника банкротом возникает в случаях если:
- удовлетворение требований одного кредитора или нескольких кредиторов приводит к невозможности исполнения должником денежных обязательств или обязанностей по уплате обязательных платежей;
- органом должника, уполномоченным в соответствии с его учредительными документами на принятие решения о ликвидации должника, принято решение об обращении в арбитражный суд с заявлением должника
- органом, уполномоченным собственником имущества должника, принято решение об обращении в арбитражный суд с заявлением должника
- обращение взыскания на имущество должника существенно осложнит или сделает невозможной хозяйственную деятельность должника; должник отвечает признакам неплатежеспособности и (или) признакам недостаточности имущества и пр.

- одним из оснований для привлечения к субсидиарной ответственности является неправомерное действие (бездействие) контролирующего лица, которое выражается в принятии ключевых деловых решений с нарушением принципов добросовестности и разумности, в том числе согласование, заключение или одобрение сделок на заведомо невыгодных условиях или с заведомо неспособным исполнить обязательство лицом, дача указаний по поводу совершения явно убыточных операций, назначение на руководящие должности лиц, результат деятельности которых будет очевидно, не соответствовать интересам возглавляемой организации, создание и поддержание такой системы управления должником, которая нацелена на систематическое извлечение выгоды третьим лицом во вред должнику и его кредиторам, и т.д.
- Иным же основанием является неисполнение обязанности по обращению должника с заявлением о собственном банкротстве (Определение ВС РФ от 31.03.2016 N 309-ЭС15-1671, дело № А40-119763/2010).

- Механизмом привлечения к субсидиарной ответственности в настоящем случае является обращение в суд с заявлением о привлечении к субсидиарной ответственности и требовании о возмещении убытков.
- Такие заявления могут рассматриваться в ходе любой банкротной процедуры, а также вне дела о банкротстве в исковом производстве.

- размер ответственности номинального директора может быть уменьшен, если он раскроет недоступную третьим лицам информацию о фактическом директоре и о сокрытом имуществе должника или фактического директора абз. 3 п. 6 Постановления № 53 (дело № А06-5553/2016).

- Пункт 18 Пленума №53 гласит, что основаниями для освобождения являются действия (бездействие) контролирующего лица, повлекшие негативные последствия на стороне должника, которые не выходили за пределы обычного делового риска и не были направлены на нарушение прав и законных интересов кредиторов.
- Кроме того, абз.2 п. 1 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.07.2013 N 62 «О некоторых вопросах возмещения убытков лицами, входящими в состав органов юридического лица», а также п. 25 Постановления Пленума ВС РФ от 23.06.2015 N 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» относят такие действия (бездействия) обычного делового риска к обстоятельствам, исключающим ответственность.

- В тоже время, абз. 2 п. 19 Пленума №53 отмечает, что если банкротство было обусловлено исключительно внешними факторами (санкциями, финансовым кризисом, существенным изменением ведения хозяйственной деятельности и т.п. (а в будущем скорее всего и пандемия – прим. студента), то это также является фактором непривлечения к ответственности.
- В качестве примера судебной практики по данному вопросу можно привести дело № А56-2290/2009, при рассмотрении которого суды восприняли аргументы ответчиков (контролирующих лиц) в обоснование своей невиновности в финансовом крахе банка, поскольку такие внешние факторы, как резкое падение спроса на рынке первичного жилья в 2008 году, затруднения при сбыте продукции в ходе осуществления предпринимательской деятельности являются следствием кризиса.

Основной подход

Субсидиарная ответственность - исключительный механизм защиты прав кредиторов. Недостаточно быть например главным бухгалтером, чтобы отвечать по долгам банкрота.

Основания для привлечения бухгалтера к «субсидиарке»

- Главный бухгалтер является контролирующим должника лицом
- Его действия привели к невозможности полного погашения требований всех кредиторов

Когда бухгалтер может быть КДЛ?

- Статья 61.10 Закона о банкротстве
- Имеет фактический/юридический контроль (3 года до признаков банкротства и после)
- Всегда фактический контроль практически
- Например, КДЛ, если имел связь с руководителем (брак), опосредованно владеет/владел контрольным пакетом акций, является/являлся бенефициаром и т.п.

Действия бухгалтера, которые могут привести к банкротству

- Статья 61.11 Закона о банкротстве
- Любые действия, в результате которых должник утратил возможность рассчитаться со всеми кредиторами
- Обязательно недобросовестные действия
- Презумпция вины, если бухгалтерские документы к моменту начала процедуры банкротства отсутствуют/не содержат обязательную информацию/искажены, в результате чего существенно затруднено проведение процедур банкротства

Основной итог

Практика

Привлекают бухгалтеров к СО практически никогда. Всегда под удар ставят руководителя ввиду сложного доказывания того, что главный бухгалтер является КДЛ.

Советы

Целесообразнее привлекать руководителей, так как именно они чаще всего и являются выгодоприобретателями. Привлекать бухгалтера можно только при наличии множества обстоятельств, подтверждающих его контролирующий статус.

1.Входит ли в наследственную массу долг контролирующего должника лица по требованию о привлечении к субсидиарной ответственности?

Определение Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда РФ от 16 декабря 2019 г. N 303-ЭС19-15056:

1.1. Субсидиарная ответственность по обязательствам должника (несостоятельного лица) является разновидностью гражданско-правовой ответственности и наступает в связи с причинением вреда имущественным правам кредиторов подконтрольного лица.

1.2. **не имеется каких-либо оснований для вывода о том, что обязанность компенсировать свое негативное поведение (возместить кредиторам убытки), возникающая в результате привлечения к субсидиарной ответственности, является неразрывно связанной с личностью наследодателя**. Равным образом гражданское законодательство не содержит запрета на переход спорных обязательств в порядке наследования.

1.Входит ли в **наследственную массу долг контролирующего** должника лица **по требованию о привлечении к субсидиарной** ответственности?

ВЫВОД:

Долг наследодателя, возникший в результате привлечения его к субсидиарной ответственности, входит в наследственную массу.

Иное толкование допускало бы возможность передавать наследникам имущество, приобретенное (сохраненное) наследодателем за счет кредиторов незаконным путем, предоставляя в то же время такому имуществу иммунитет от притязаний кредиторов, что представляется несправедливым

МЕХАНИЗМЫ РЕАЛИЗАЦИИ

(способы защиты в зависимости от стадии рассмотрения заявления

о привлечении должника к субсидиарной ответственности)

2.1. Если на момент подачи заявления должник умер.

1) Заявление подается к **наследникам или к конкурсной массе** (при банкротстве умершего гражданина – § 4 главы X Закона о банкротстве). В указанном случае заявление может быть удовлетворена только в пределах стоимости наследственного имущества (пункт 1 статьи 1175 Гражданского кодекса Российской Федерации).

2) В резолютивной части определения арбитражного суда об удовлетворении заявления о привлечении к субсидиарной ответственности в соответствии с п. 5 ст. 170 АПК РФ должны быть указаны:

   - Резолютивная часть решения должна содержать выводы об удовлетворении или отказе в удовлетворении полностью или в части каждого из заявленных требований, указание на распределение между сторонами судебных расходов, срок и порядок обжалования решения.

   - Порядок исполнения определения (указание размера долга, наследников и проч.).

Механизмы реализации (способы защиты в зависимости от стадии рассмотрения заявления о привлечении должника к субсидиарной ответственности

2.2. В случае, если должник умер на этапе исполнения судебного акта о привлечении к субсидиарной ответственности (т.е. после вынесения судебного акта).

1. Лица, участвующие в деле о банкротстве, арбитражный управляющий или судебный пристав обращаются в суд с заявлением о процессуальной замене должника на его наследников, о порядке исполнения судебного акта (если такой порядок не был определен в первоначальном судебном акте).

2. Судебный пристав-исполнитель производит взыскание. В указанном случае взыскание осуществляется в пределах стоимости наследственного имущества (пункт 1 статьи 1175 Гражданского кодекса Российской Федерации).

СПАСИБО ЗА ВНИМАНИЕ!