

Адвокатское бюро г. Москвы «Инфралекс»

«Критерии добросовестности менеджмента при получении выплат в кризисной ситуации. Как защитить полученные выплаты и взыскать задолженность в случае банкротства компании?»

*Станислав Петров,
партнер, адвокат
руководитель практики банкротства,*

21 июня 2023 г.



■ инфралекс

Выплаты в преддверии банкротства, которые находятся под риском

Трудовые:

- Выплата повышенной заработной платы
- Премии, иные стимулирующие выплаты
- Компенсация при увольнении
- Подотчётные средства (командировочные, представительские расходы)

Корпоративные:

- Вознаграждение членам коллегиальных органов управления (совета директоров, правления)
- Выплата дивидендов

Градации рисков для субъектов, получающих выплаты

- 1. Высокий риск** – лица, в силу должностного положения осведомленные о финансовом состоянии (топ-менеджмент):
 - руководящие сотрудники в силу п. 2.1 ст. 134 Закона о банкротстве: руководитель, главный бухгалтер и их заместители (в т.ч. в обособленном подразделении), члены коллегиального исполнительного органа
 - члены органа управления
 - сотрудники, отвечающие за финансовые вопросы и принятие решений в компании: финансовый директор, заместители по финансовым вопросам, советник директора и т.п.
- 2. Существенный риск** – сотрудники, которые не могли знать о финансовом состоянии, но получили необоснованно высокий размер выплат
- 3. Невысокий риск** – иные сотрудники, которые не могли знать о финансовом состоянии и получили выплаты, которые соответствуют обычной практике в компании (постановление АС МО от 02.03.2023 № А40-228103/20)

Риски оспаривания выплат в преддверии банкротства

- **Как сделки с предпочтением** (ст. 61.3 Закона о банкротстве) – совершенные в пределах 6 месяцев до банкротства
- **Как неравноценной сделки** (п. 1 ст. 61.2 Закона о банкротстве) – совершенные в пределах 1 года до банкротства
- **Как сделки во вред кредиторам** (п. 2 ст. 61.2 Закона о банкротстве) – совершенные в пределах 3 лет до банкротства
- **Как сделки с злоупотреблением правом, мнимые или притворные сделки** (ст. 10, 168, 170 ГК РФ) – совершенные в пределах 10 лет до подачи заявления об оспаривании

Риски ответственности за совершение выплат

1. **Привлечение к ответственности за причинение должнику убытков** (определение ВС РФ от 16.12.2022 № А40-121758/2021). К ответственности может быть привлечено лицо, совершившее или одобrivшее выплату
2. **Привлечение к субсидиарной ответственности за невозможность полного погашения требований кредиторов** – по совокупности с иными неправомерными действиями, повлекшими банкротство (постановление АС МО от 25.06.2021 № А40-303610/2018)

■ инфралекс

Рекомендации по снижению рисков

- **Нормативное обоснование** (изложение системы оплаты в ЛНА; коллективном договоре; положении, принятом общим собранием участников; уставе – для выплаты дивидендов)
- **Экономическое обоснование:**
 - повышение зарплаты и премирование (выплата по рыночным ставкам в соответствии с КТУ работника либо с применением KPI, экономическими показателями компании, опыта и квалификации работника; обосновать выплату выполнением дополнительного объема работ)
 - компенсация при увольнении (ограничить выплату установленным ТК РФ минимальным размером, свыше - обосновать выполнением дополнительного объема работ)
 - получение подотчетных средств (обосновать целевую направленность и факт несения расхода)
 - выплата дивидендов (установить отсутствие признаков неплатежеспособности/недостаточности имущества компании)

Для работника дополнительно - получение документов, подтверждающих обоснованность выплат

Как добиться получения невыплаченных сумм из конкурсной массы?

1. **Получение трудовых выплат как текущих платежей (2 очередь).**
2. **Включение требований о трудовых выплатах в реестр (2 очередь).**

Повышение гарантий обоснованности трудовых выплат:

- подготовка всей первичной документации, подтверждающей задолженность (Постановление АС МО от 17.11.2020 по делу № А40-99476/2017)
- получение судебного акта, подтверждающего задолженность (п. 33 Постановления Пленума ВАС РФ № 35)

Важно: требования о выплате компенсаций, превышающих гарантированный ТК размер, удовлетворяются после требований кредиторов третьей очереди, в т.ч. если они текущие (п. 2.1 ст. 134 Закона о банкротстве), привлеченный КДЛ не вправе получить заработную плату (определение ВС РФ от 25.08.2022 № 305-ЭС14-1659)

■ инфралекс

г. Москва, Пресненская наб., д. 8, стр. 1

Тел: +7 495 653 82 99

Станислав Петров, партнер
руководитель практики банкротства, адвокат

s.petrov@infralex.ru