

Адвокатское бюро г. Москвы «Инфралекс»

**«Механизмы защиты от субсидиарной
ответственности за неподачу заявления о
банкротстве»**

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

20 сентября 2023 г.



Инициаторы дел о банкротстве компаний: статистика*

Заявитель	2021 г.	2022 г.	I полугодие 2023 г.
Должник	8,2 %	10,1 %	8,7 %
Кредиторы, в т.ч.:	91,8 %	89,9 %	91,3 %
<i>Конкурсные кредиторы</i>	72,4 %	66,4 %	78,9 %
<i>Уполномоченный орган</i>	18,8 %	23,1 %	12 %
<i>Работники</i>	0,6 %	0,4 %	0,3 %

Вывод: менеджмент не стремится подавать заявление о банкротстве даже при наличии признаков несостоятельности.

* Статистика Федресурса

Субъекты субсидиарной ответственности за неподачу заявления

1. Лица, уполномоченные на подачу заявления:

- Руководители (в т.ч. исполняющие обязанности)
- Ликвидатор, члены ликвидационной комиссии

2. Лица, уполномоченные на созыв коллегиального органа (участники, акционеры, члены правления, совета директоров и др.)

Важно: могут быть привлечены к ответственности фактические руководители (постановление АС СКО от 20.09.2021 № Ф08-9415/21)

Осведомленность о признаках банкротства

1. Лица, уполномоченные на подачу заявления, - 1 месяц с даты осведомленности о признаках банкротства (для ликвидатора/члена ликвидационной комиссии - 10 календарных дней):

- после подготовки бухгалтерской отчетности/промежуточного ликвидационного баланса с отрицательными чистыми активами
- после наступления признаков неплатежеспособности (досрочное истребование ссудной задолженности, принятие решения о доначислении, блокировка счетов и т.д.)

Важно: у нового руководителя есть разумный срок, чтобы войти в курс дел (по практике от 1 до 3 месяцев: постановления АС ЗСО от 16.01.2020 № Ф04-6581/19, от 20.05.2019 № Ф04-1479/19)

2. Лица, уполномоченные на созыв коллегиального органа, – 10 календарных дней на обращение с требованием о созыве собрания, но не ранее даты осведомленности о признаках

Осведомленность: не позднее проведения годового общего собрания (до 30 апреля для ООО и до 30 июня для АО), если не установлена осведомленность ранее проведения собрания

■ инфралекс

Установление размера ответственности

Размер ответственности КДЛ:

- Включенные в РТК требования, возникшие после даты истечения срока на подачу заявления/принятия мер по созыву собрания, а также начисленные на них проценты, пени и штрафы

Важно: размер ответственности каждого КДЛ устанавливается с учетом даты истечения срока на подачу заявления/принятие мер по созыву собрания

Исключения из размера ответственности:

1. **Требования кредиторов, осведомленных об объективном банкротстве** (п. 3 ст. 61.12 Закона о банкротстве), кроме недобровольных кредиторов (ФНС, кредиторы по деликтным обязательствам)
2. **Требования кредиторов по дящимся правоотношениям** – аренда, лизинг (определение ВС РФ от 19.04.2022 № 305-ЭС21-27211), если договор заключен до возникновения обязанности
3. **Текущие обязательства** (постановление АС МО от 07.11.2018 № Ф05-18634/2017)

Антикризисный план как превентивный механизм защиты

1. Имеются доказательства разработки, утверждения и реального исполнения плана
2. План предусматривает комплекс мер по выходу из кризисного состояния:
 - реструктуризация кредиторской задолженности
 - активная работа по взысканию дебиторской задолженности
 - уменьшение текущих издержек (в т.ч. сокращение штата)
 - поиск новых контрагентов и привлечение инвесторов
3. О наличии плана известно кредиторами
4. План предусматривает пропорциональное погашение имеющейся задолженности

Важно: план должен быть осуществимым, должны отсутствовать признаки объективного банкротства. Если он не сработал, нужно подавать заявление о банкротстве (п. 17 Обзора ВС РФ № 3 от 10.11.2021)

Дополнительные механизмы превентивной защиты

1. **Мониторинг финансового состояния** (создание специального органа/привлечение третьего лица)
2. **Извещение кредиторов о кризисном состоянии** (постановление АС МО от 01.11.2021 № Ф05-4161/17).

3. **Диверсификация структуры владения**

Важно: номинальный директор/участник может избежать ответственности, если своевременно уведомит о недостоверности сведений о себе до возникновения признаков банкротства (постановление АС МО от 17.08.2023 № Ф05-19021/23).

Несвоевременное уведомление от ответственности не спасет (постановление АС СЗО от 11.05.2023 № Ф07-4387/23)

Миф: смена директора/учредителя в преддверии банкротства освобождает их от ответственности, если на дату внесения изменений уже были признаки банкротства

Судебные механизмы защиты

1. Реализация КДЛ прав участника дела о банкротстве (п. 4 ст. 34 Закона о банкротстве):

- возражения против неправомерных требований кредиторов
- участие в оспаривании сделок

2. Проактивное участие в обособленном споре дела о банкротстве:

- возражение против расчета размера субсидиарной ответственности
- возражение против наличия полномочий на подачу заявления/созыв коллегиального органа
- возражение против даты осведомленности об объективном банкротстве
- смещение даты объективного банкротства

Важно: дата и признаки объективного банкротства устанавливаются судом и не могут быть предметом экспертизы (определение ВС РФ от 28.09.2020 № 310-ЭС20-7837)

Эксперт может проанализировать финансовые показатели должника за определенные периоды (постановление АС МО от 19.07.2021 № Ф05-6870/20) или определить рыночную стоимость активов на определенную дату (постановление АС СЗО от 15.09.2022 по делу № А56-116888/17)

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

Тел: +7 495 653 82 99

Станислав Петров, партнер
руководитель практики банкротства, адвокат

stanislav.petrov@infralex.ru