ОБЗОР ИЗМЕНЕНИЙ в ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)"

TAX manager

Подготовлено ООО «ПЕРСОНАЛЬНЫЙ НАЛОГОВЫЙ МЕНЕДЖМЕНТ», август 2017

Оглавление

Обзор изменений в Федеральном законе «О несостоятельности (банкротстве)» 2

I. КОНТРОЛИРУЮЩЕЕ ДОЛЖНИКА ЛИЦО 2

II. СУБСИДИАРНАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ЗА НЕВОЗМОЖНОСТЬ ПОЛНОГО ПОГАШЕНИЯ ТРЕБОВАНИЙ КРЕДИТОРОВ 3

III. НАРУШЕНИЕ ОБЯЗАННОСТИ ПО ПОДАЧЕ ЗАЯВЛЕНИЯ ДОЛЖНИКА 6

IV. ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ЗА НАРУШЕНИЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА О БАНКРОТСТВЕ 7

V. ПОДАЧА ЗАЯВЛЕНИЯ О ПРИВЛЕЧЕНИИ К СУБСИДИАРНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ 7

VI. ПРАВА И ОБЯЗАННОСТИ ЛИЦА, ПРИВЛЕКАЕМОГО К СУБСИДИАРНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ 9

VII. РАССМОТРЕНИЕ ЗАЯВЛЕНИЯ О ПРИВЛЕЧЕНИИ К СУБСИДИАРНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ В ДЕЛЕ О БАНКРОТСТВЕ 9

VIII. ИСПОЛНЕНИЕ СУДЕБНОГО АКТА О ПРИВЛЕЧЕНИИ К СУБСИДИАРНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ 13

IX. РАССМОТРЕНИЕ ЗАЯВЛЕНИЯ О ПРИВЛЕЧЕНИИ К СУБСИДИАРНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ ВНЕ РАМОК ДЕЛА О БАНКРОТСТВЕ 13

X. ВЗЫСКАНИЕ УБЫТКОВ ПРИ БАНКРОТСТВЕ 14

XI. ОСОБЕННОСТИ ЗАКЛЮЧЕНИЯ И УТВЕРЖДЕНИЯ МИРОВОГО СОГЛАШЕНИЯ ПРИ РАССМОТРЕНИИ ЗАЯВЛЕНИЯ О ПРИВЛЕЧЕНИИ К СУБСИДИАРНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ 15

XII. РАСКРЫТИЕ ИНФОРМАЦИИ О ПРИВЛЕЧЕНИИ КОНТРОЛИРУЮЩИХ ДОЛЖНИКА ЛИЦ К ОТВЕТСТВЕННОСТИ 16

Обзор изменений в Федеральном законе «О несостоятельности (банкротстве)»

В первую очередь изменения касаются регламентации института привлечения руководителей организаций-банкротов к субсидиарной ответственности. Этому вопросу в **Федеральном законе «О несостоятельности (банкротстве)»** будет посвящена глава III^2 «Ответственность руководителя должника и иных лиц в деле о банкротстве».

Настоящий обзор рекомендуется всем руководителям, членам коллегиальных органов управления организаций, собственникам, а также всем бенефициарам хозяйственных обществ.

Рассмотрение заявлений о привлечении к субсидиарной ответственности (по изложенным ниже правилам) производится по отношению к заявлениям, которые поданы с 01 июля 2017 года.

Новая Глава III^2 Закона о банкротстве вступает в силу по истечении 90 дней после официального опубликования.

I. КОНТРОЛИРУЮЩЕЕ ДОЛЖНИКА ЛИЦО

До внесения изменений в **Закон** о банкротстве абзац 34 статьи 2 уже содержал определение «контролирующее должника лицо».

Однако, рассматриваемый принятый **законопроект**, во-первых, изложил определение в отдельной статье - 61^{10} «Контролирующее должника лицо». Во-вторых, претерпела изменения сама формулировка – если раньше временным признаком контролирующего лица был факт возможности лица давать должнику обязательные для исполнения указания или иным образом определять действия должника за период менее, чем три года до принятия арбитражным судом заявления о признании должника банкротом, то теперь *под «контролирующим должника лицом» понимается физическое или юридическое лицо, имеющее, либо имевшее не более чем за три года, предшествующих возникновению признаков банкротства, а также после их возникновения до принятия арбитражным судом заявления о признании должника банкротом право давать обязательные для исполнения должником указания или возможность иным образом определять действия должника, в том числе по совершению сделок и определению их условий.*

Несложно заметить, что фактически законодатель расширил временные рамки для привлечения контролирующих должника лиц к субсидиарной ответственности, поскольку момент принятия арбитражным судом заявления о признании должника банкротом наступает значительно позже возникновения признаков банкротства организации.

При этом отдельным пунктом подчеркивается, что сокрытие должником, и (или) контролирующими его лицами, и (или) иными заинтересованными лицами признаков банкротства не влияет на определение даты их возникновения.

Также структурированы признаки контролирующего должника лица, которые до этого содержались в самом определении.

Обращаем внимание на **четвертый пункт,** оставляющий заинтересованным лицам (в первую очередь уполномоченным органам) простор для творчества в вопросе доказательств признания того или иного лица контролирующим должника.

Помимо этого, внедряется презумпция факта признания лица, как контролирующего должника, пока не доказано иное, если это лицо:

1. *являлось руководителем должника или управляющей организации должника, членом исполнительного органа должника, ликвидатором должника, членом ликвидационной комиссии;*
2. *имело право самостоятельно, либо совместно с заинтересованными лицами распоряжаться 50 и более процентами голосующих акций акционерного общества/долей уставного капитала общества, или более чем половиной голосов в общем собрании участников юридического лица либо имело право назначать руководителя должника;*
3. *извлекало выгоду из незаконного или недобросовестного поведения единоличного исполнительного органа, членов коллегиальных органов, а также иных лиц, фактически управляющих обществом.*

Как и в вопросе признаков контролирующего лица, перечень не является закрытым – пункт 5 статьи 61^{10} Закона о банкротстве дает арбитражному суду право признать лицо контролирующим должника лицом по иным основаниям.

Однако законодатель подчеркивает, что к контролирующим должника лицам не могут быть отнесены лица, если такое отнесение связано исключительно с прямым владением менее чем десятью процентами уставного капитала юридического лица и получением обычного дохода, связанного с этим владением.

II. СУБСИДИАРНАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ЗА НЕВОЗМОЖНОСТЬ ПОЛНОГО ПОГАШЕНИЯ ТРЕБОВАНИЙ КРЕДИТОРОВ

Статья 10 Закона о банкротстве утратила свою силу. Её положения, с изменениями и дополнениями, отражены в статье 61^{11} «Субсидиарная ответственность за невозможность полного погашения требований кредиторов».

Как и в утратившей силу статье, установлено, что пока не доказано иное, предполагается, что должник признан банкротом вследствие действий и (или) бездействия контролирующих должника лиц при наличии одного из следующих обстоятельств:

Обстоятельства, свидетельствующие об ответственности контролирующего должника лица:	В отношении каких контролирующих должника лиц применяется:
Причинен существенный вред имущественным правам кредиторов в результате совершения этим лицом или в пользу этого лица либо одобрения этим лицом одной или нескольких сделок должника (в том числе совершения таких сделок по указанию этого лица), включая подозрительные сделки, а также сделки, влекущие за собой оказание предпочтения одному из кредиторов перед другими кредиторами	В отношении любых контролирующих должника лиц
Документы бухгалтерского учета /отчетности, обязанность по ведению /составлению и хранению которых установлена законодательством, к моменту вынесения определения о введении наблюдения (либо ко дню назначения временной администрации финансовой организации) или принятия решения о признании должника банкротом отсутствуют или не содержат информацию об объектах, предусмотренных законодательством, формирование которой является обязательным в силу закона, либо указанная информация искажена, в результате чего существенно затруднено проведение процедур, применяемых в деле о банкротстве, в том числе формирование и реализация конкурсной массы	В отношении единоличного исполнительного органа, а также в отношении лица, на которого возложены обязанности главного бухгалтера общества-должника
Требования кредиторов третьей очереди по основной сумме задолженности, возникшие вследствие правонарушения, за совершение которого вступило в силу решение о привлечении должника или его должностных лиц, являющихся либо являвшихся его единоличными исполнительными органами, к уголовной, административной ответственности или ответственности за налоговые правонарушения, в том числе требования об уплате задолженности, выявленной в результате производства по делам о таких правонарушениях, превышают 50% общего размера требований кредиторов третьей очереди по основной сумме задолженности, включенных в реестр требований кредиторов	В отношении лица, являвшегося единоличным исполнительным органом должника в период совершения должником или его единоличным исполнительным органом соответствующего правонарушения

Документы, хранение которых являлось обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации об акционерных обществах, о рынке ценных бумаг, об инвестиционных фондах, об обществах с ограниченной ответственностью, о государственных и муниципальных унитарных предприятиях и принятыми в соответствии с ним нормативными правовыми актами, к моменту вынесения определения о введении наблюдения (либо ко дню назначения временной администрации финансовой организации) или принятия решения о признании должника банкротом отсутствуют, либо искажены	В отношении единоличного исполнительного органа, а также иных лиц, на которых возложены обязанности по составлению и хранению документов, предусмотренных законодательством РФ об акционерных обществах, о рынке ценных бумаг, об инвестиционных фондах, об обществах с ограниченной ответственностью, о государственных и муниципальных унитарных предприятиях и принятыми в соответствии с ним нормативными правовыми актами
На дату возбуждения дела о банкротстве не внесены подлежащие обязательному внесению в соответствии с федеральным законом сведения либо внесены недостоверные сведения о юридическом лице: • в Единый государственный реестр юридических лиц - на основании представленных таким юридическим лицом документов; • в Единый федеральный реестр сведений о фактах деятельности юридических лиц, в части сведений, обязанность по внесению которых возложена на юридическое лицо.	В отношении единоличного исполнительного органа, а также иных лиц, на которых от имени юридического лица возложены обязанности по представлению документов для государственной регистрации либо обязанности по внесению сведений в Единый федеральный реестр сведений о фактах деятельности юридических лиц.

Как и прежде, при невозможности полного погашения требований кредиторов по причине действий/бездействия нескольких контролирующих лиц, такие лица несут субсидиарную ответственность солидарно.

Особо обращаем внимание на **пункт 9** рассматриваемой статьи, согласно которому арбитражный суд вправе уменьшить или полностью освободить от субсидиарной ответственности лицо, привлекаемое к субсидиарной ответственности, если это лицо докажет, что оно при исполнении функций органов управления или учредителя (участника) юридического лица фактически не оказывало определяющего влияния на деятельность юридического лица (осуществляло функции органа управления номинально), и если благодаря предоставленным этим лицом сведениям установлено фактически контролировавшее должника лицо, в том числе конечный бенефициар, и/или обнаружено скрывавшееся этим бенефициаром имущество должника и/или контролирующего должника лица.

Фактически законодательство о банкротстве пополнилось нормой об «амнистии» номинальных руководителей, которую, на наш взгляд, налоговые и иные заинтересованные органы будут весьма доходчиво разъяснять всем перед началом каждого допроса.

Положение об освобождении контролирующего должника лица от субсидиарной ответственности в случае установления факта отсутствия его вины в банкротстве организации, в том числе, если это лицо действовало согласно обычным условиям гражданского оборота, добросовестно и разумно в интересах должника (его участников), не нарушая при этом имущественные права кредиторов, а также совершало свои действия

для предотвращения ещё большего ущерба интересам кредиторов закреплено в **пункте 10** статьи 61^{11}.

Возможность уменьшения размера субсидиарной ответственности при доказанности соответствующей степени вреда, причиненного имущественным правам кредиторов действиями/бездействием контролирующего должника лица, также сохранена.

Дополнительно установлена субсидиарная ответственность контролирующих должника лиц в следующих случаях:

- Невозможность погашения требований кредиторов наступила вследствие действий и/или бездействия контролирующего должника лица, однако производство по делу о банкротстве прекращено в связи с отсутствием средств, достаточных для возмещения судебных расходов на проведение процедур, применяемых в деле о банкротстве, или заявление уполномоченного органа о признании должника банкротом возвращено.
- Должник стал отвечать признакам неплатежеспособности не вследствие действий/бездействия контролирующего должника лица, однако после этого оно совершило действия/бездействие, существенно ухудшившие финансовое положение должника.

III. НАРУШЕНИЕ ОБЯЗАННОСТИ ПО ПОДАЧЕ ЗАЯВЛЕНИЯ ДОЛЖНИКА

Статья 9 Закона о банкротстве «Обязанность должника по подаче заявления должника в арбитражный суд» дополняется пунктом 3^1, закрепляющим обязанность лиц, имеющих право инициировать созыв внеочередного общего собрания акционеров/участников должника, либо обязанность иных контролирующих должника лиц потребовать проведения досрочного заседания органа управления должника, уполномоченного на принятие решения о ликвидации должника, для принятия решения об обращении в арбитражный суд с заявлением о признании должника банкротом, которое должно быть проведено не позднее десяти календарных дней со дня представления требования о его созыве.

Такая обязанность возникает в случае отсутствия факта обращения руководителя должника в арбитражный суд с заявлением о банкротстве в течение одного месяца с даты возникновения признаков банкротства при одновременном условии сохранения данных признаков в течение этого месяца.

В случае, если и на дату созыва внеочередного собрания признаки банкротства не устранены, то соответствующий орган должника на внеочередном собрании обязан принять решение об обращении в арбитражный суд с заявлением должника.

Глава III^2 Закона о банкротстве содержит отдельную статью, определяющую субсидиарную ответственность за неподачу (несвоевременную подачу) заявления должника.

Размер субсидиарной ответственности равен размеру обязательств должника (в том числе по обязательным платежам), возникших после истечения вышеуказанных сроков для обращения в арбитражный суд с заявлением о банкротстве и до возбуждения дела о банкротстве должника (возврата заявления уполномоченного органа о признании должника банкротом).

При этом, если ранее судебная практика исходила из необходимости указания заявителем конкретных обстоятельств, обязывающих должника обратиться с соответствующим заявлением в суд, и конкретной даты истечения срока подачи соответствующего заявления, то есть, применялся формализованный подход, (см. например, Постановление федерального арбитражного суда Московского округа от 23.05.2013 по делу № А41-2792/10), то теперь бремя доказывания привлекаемыми к

субсидиарной ответственности лицами отсутствия причинной связи между невозможностью удовлетворения требований кредитора и нарушением ими обязанности по своевременной подаче заявления должника в суд закреплена непосредственно в законе о банкротстве.

Предупреждая злоупотребление правом в виде включения в субсидиарную ответственность требований по обязательствам, до возникновения которых конкурсный кредитор знал или должен был знать о наличии признаков банкротства должника, влекущее за собой фактическое уменьшение размера субсидиарной ответственности, законодатель установил запрет на включение таких требований в размер субсидиарной ответственности. *Данное правило не распространяется на требования об уплате обязательных платежей и требования, возникшие из договоров, заключение которых являлось обязательным для контрагента должника.*

IV. ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ЗА НАРУШЕНИЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА О БАНКРОТСТВЕ

Статья 61^{13} устанавливает обязанность контролирующих должника лиц и гражданина-должника возместить убытки за действия/бездействие, которые фактически можно классифицировать как преднамеренное банкротство.

Ответственность должника, руководителя должника и иных контролирующих должника лиц за убытки, причиненные возбуждением производства по делу о банкротстве, наступает в следующих случаях:

- должник подал заявление в арбитражный суд при наличии возможности удовлетворить требования кредиторов в полном объеме;
- должник не принял меры по оспариванию необоснованных требований заявителя или предъявленных кредиторами требований в деле о банкротстве.

Данная ответственность наступает также в том случае, если должник не оспорил необоснованные требования кредиторов, предъявленные до или после возбуждения дела о банкротстве, вне производства по делу о банкротстве.

V. ПОДАЧА ЗАЯВЛЕНИЯ О ПРИВЛЕЧЕНИИ К СУБСИДИАРНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ

Определение субъектов, уполномоченных подавать заявление о привлечении контролирующих должника лиц к субсидиарной ответственности, регулируется статьей 61^{14} Закона о банкротстве.

Для структурного восприятия положения правовой нормы приводим следующую таблицу:

Таблица №1

В ходе любой процедуры, применяемой в деле о банкротстве		Конкурсное производство завершено или дело о банкротстве прекращено в связи с отсутствием средств, достаточных для возмещения соответствующих расходов	
Основание	**Субъекты**	**Основание**	**Субъекты**
Невозможность полного погашения требований кредиторов	Арбитражный управляющий, конкурсные кредиторы, представитель работников, работники или бывшие работники должника, перед которыми у должника имеется задолженность, уполномоченные органы.	Невозможность полного погашения требований кредиторов	Кредиторы по текущим обязательствам, кредиторы, чьи требования были включены в реестр требований кредиторов, кредиторы, чьи требования были признаны обоснованными, но подлежащими погашению после требований, включенных в реестр требований кредиторов, заявитель по делу о банкротстве (в случае прекращения производства о банкротстве в связи с отсутствием средств, достаточных для возмещения соответствующих расходов до введения процедуры, применяемой в деле о банкротстве), уполномоченный орган (в случае возвращения заявления о признании должника банкротом).
Нарушение законодательства о банкротстве	Арбитражный управляющий, конкурсные кредиторы, представитель работников, работники или бывшие работники должника, перед которыми у должника имеется задолженность, уполномоченные органы.	Несвоевременная подача заявления о банкротстве	Конкурсные кредиторы, работники или бывшие работники должника, перед которыми у должника имеется задолженность, уполномоченные органы, обязательства перед которыми возникли у должника после истечения сроков для руководителя должника и/или ликвидационной комиссии и/или внеочередного общего собрания акционеров/участников должника.
Несвоевременная подача заявления о банкротстве	Конкурсные кредиторы, представитель работников должника, работники или бывшие работники должника, перед которыми у должника имеется задолженность, уполномоченные органы, обязательства перед которыми возникли у должника после истечения сроков для руководителя должника и/или ликвидационной комиссии и/или внеочередного общего собрания акционеров/участников должника.		

Заявление о привлечении к субсидиарной ответственности по вышеуказанным основаниям может быть подано в течение 3 (трех) лет со дня, когда лицо, имеющее право на подачу такого заявления, узнало или должно было узнать о наличии соответствующих оснований для привлечения к субсидиарной ответственности, но не позднее трех лет со дня признания должника банкротом (прекращения производства по делу о банкротстве либо возврата уполномоченному органу заявления о признании должника банкротом) и не позднее десяти лет со дня, когда имели место действия/бездействие, являющиеся основанием для привлечения к ответственности.

При этом, в случае пропуска на подачу заявления по уважительной причине, он может быть восстановлен арбитражным судом, если не истекло два года с момента окончания соответствующего вышеуказанного срока.

Наряду с этим, заявление о привлечении к субсидиарной ответственности по указанным в таблице основаниям может быть подано также не позднее трех лет со дня завершения конкурсного производства в случае, если лицо, имеющее право на подачу такого заявления, узнало или должно было узнать о наличии соответствующего основания для привлечения к субсидиарной ответственности после завершения конкурсного производства, но не позднее десяти лет со дня, когда имели место действия/бездействие, являющиеся основанием для привлечения к ответственности, если аналогичное требование по тем же основаниям и к тем же лицам не было предъявлено и рассмотрено в деле о банкротстве.

VI. ПРАВА И ОБЯЗАННОСТИ ЛИЦА, ПРИВЛЕКАЕМОГО К СУБСИДИАРНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ

Лицо, в отношении которого в рамках дела о банкротстве подано заявление о привлечении к ответственности, имеет процессуальные права и несет обязанности в качестве ответчика по этому заявлению.

Следует обратить внимание на обязанность лица, в отношении которого подано заявление о привлечении к субсидиарной ответственности, подать отзыв на соответствующее заявление. В случае непредставления отзыва по причинам, признанным судом неуважительными, или явной неполноты возражений относительно предъявленных к нему требований по доводам, содержащимся заявлении о привлечении к субсидиарной ответственности, бремя доказывания отсутствия оснований для привлечения к ответственности <u>может</u> быть возложено арбитражным судом на лицо, привлекаемое к субсидиарной ответственности.

Также интересна логика законодателя, предоставившего лицу, привлеченному к субсидиарной ответственности, право регресса к должнику в деле о банкротстве в размере выплаченной суммы, которое удовлетворяется после всех других требований, включенных в реестр требований кредиторов, и требований, подлежащих удовлетворению после требований, включенных в такой реестр.

VII. РАССМОТРЕНИЕ ЗАЯВЛЕНИЯ О ПРИВЛЕЧЕНИИ К СУБСИДИАРНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ В ДЕЛЕ О БАНКРОТСТВЕ

Процессуальные особенности рассмотрения заявления о привлечении к субсидиарной ответственности закреплены в статье 61^{16} Закона о банкротстве.

1. Статья 61^{16} предусматривает право суда, при рассмотрении заявления о принятии обеспечительных мер по спору о привлечении к субсидиарной ответственности, назначить для рассмотрения заявления об обеспечении иска отдельное судебное заседание, которое должно быть проведено не позднее трех рабочих дней со дня поступления такого заявления в арбитражный суд, известив об этом заседании стороны и заинтересованных лиц телефонограммой, телеграммой, по факсимильной связи или электронной почте либо с использованием иных средств связи.
2. При удовлетворении заявления о принятии обеспечительных мер арбитражному суду предоставлено право наложить арест или принять иные обеспечительные меры в отношении имущества лица, привлекаемого к субсидиарной

ответственности, а также имущества, принадлежащего иным лицам, в отношении которых ответчик являлся контролирующим лицом на основании возможности распоряжаться 50% голосующих акций акционерного общества/долей уставного капитала общества, или более чем половиной голосов в общем собрании участников юридического лица либо имело право назначать руководителя должника.

3. В случае, если в отношении лица, привлекаемого к субсидиарной ответственности, также возбуждено дело о банкротстве, вопрос о привлечении к субсидиарной ответственности контролирующего должника лица не может быть рассмотрен в деле о его банкротстве.
4. Лица, участвующие в деле о банкротстве контролирующего должника лица, вправе участвовать в деле о банкротстве, в котором рассматривается вопрос о привлечении к субсидиарной ответственности, в качестве третьих лиц на стороне лица, привлекаемого к субсидиарной ответственности.
5. Арбитражный управляющий в деле о банкротстве, в котором рассматривается вопрос о привлечении к субсидиарной ответственности, обязан предъявить в деле о банкротстве контролирующего должника лица требование от имени должника о включении в реестр требований кредиторов, основанное на заявлении о привлечении к субсидиарной ответственности.
6. Арбитражный суд обязан приостановить производство по этому требованию до истечения срока на подачу апелляционной жалобы на определение о привлечении к ответственности или принятия соответствующего судебного акта судом апелляционной инстанции.
7. До рассмотрения такого требования вырученные от реализации имущества должника средства, за исключением средств, полученных от реализации предмета залога, не подлежат распределению среди кредиторов.
8. Если на момент рассмотрения заявления о привлечении к ответственности по причине невозможности погашения требований кредиторов в полном объеме невозможно определить размер субсидиарной ответственности, после установления всех, имеющих значение для привлечения к ответственности, фактов арбитражный суд выносит определение, в резолютивной части которого содержатся выводы о доказанности наличия оснований для привлечения контролирующих должника лиц к субсидиарной ответственности и о приостановлении рассмотрения этого заявления до окончания расчетов с кредиторами либо до окончания рассмотрения требований кредиторов, заявленных до окончания расчетов с кредиторами.
9. При этом принятые обеспечительные меры сохраняют своё действие также на период приостановления рассмотрения заявления о привлечении к субсидиарной ответственности.
10. В случае обжалования определения об отказе в удовлетворении заявления о привлечении к субсидиарной ответственности по причине невозможности погашения требований кредиторов в полном объеме и при невозможности установить размер субсидиарной ответственности, суд апелляционной инстанции, установив наличие основания для привлечения контролирующих должника лиц к субсидиарной ответственности, отменяет судебный акт первой инстанции, и принимает судебный акт, содержащий в резолютивной части выводы о доказанности наличия основания для привлечения контролирующих должника лиц к субсидиарной ответственности и о приостановлении рассмотрения этого заявления до окончания расчетов с кредиторами либо до окончания рассмотрения требований кредиторов, заявленных до окончания расчетов с кредиторами.

11. Завершив расчеты с кредиторами, арбитражный управляющий одновременно с отчетом о результатах проведения процедуры, примененной в деле о банкротстве, направляет в арбитражный суд ходатайство о возобновлении производства по рассмотрению заявления о привлечении к субсидиарной ответственности по причине невозможности погашения требований кредиторов в полном объеме, указав при этом непогашенный, в связи с недостаточностью имущества должника, размер требований каждого кредитора, а также отчет о результатах выбора кредиторами способа распоряжения правом требования о привлечении к субсидиарной ответственности.
12. Вопрос об определении размера субсидиарной ответственности и отчет арбитражного управляющего о результатах проведения процедуры, примененной в деле о банкротстве, рассматриваются в одном судебном заседании.
13. Также институт привлечения к субсидиарной ответственности теперь предусматривает право кредиторов выбрать способ распоряжения правами требований кредиторов.
14. В течение пяти рабочих дней со дня принятия судебного акта о доказанности наличия оснований для привлечения контролирующих должника лиц к субсидиарной ответственности, арбитражный управляющий сообщает кредиторам о праве выбрать способ распоряжения правом требования о привлечении к субсидиарной ответственности.
15. В течение десяти рабочих дней со дня направления вышеуказанного сообщения каждый кредитор, в интересах которого лицо привлекается к субсидиарной ответственности, вправе направить арбитражному управляющему заявление о выборе одного из следующих способов распоряжения правом требования о привлечении к субсидиарной ответственности:
    - взыскание задолженности по этому требованию в рамках процедуры, применяемой в деле о банкротстве;
    - продажа этого требования;
    - уступка кредитору части этого требования в размере требования кредитора.

16. Кредитор, от которого к указанному сроку не будет получено заявление, считается выбравшим продажу своего требования к контролирующему лицу.
17. По истечении двадцати рабочих дней со дня направления сообщения о необходимости выбрать способ распоряжения правом требования, арбитражный управляющий составляет и направляет в арбитражный суд отчет о результатах выбора кредиторами способа распоряжения правом требования о привлечении к ответственности, в котором указываются сведения о выборе, сделанном каждым кредитором, размере и об очередности погашения его требования.
18. В случае, если сумма требований кредиторов, выбравших взыскание задолженности в рамках процедуры, применяемой в деле о банкротстве, превышает сумму требований кредиторов, выбравших продажу этого требования, арбитражный управляющий осуществляет взыскание задолженности по требованию по привлечению к субсидиарной ответственности в рамках процедуры, применяемой в деле о банкротстве. Голоса кредиторов, заинтересованных по отношению к должнику или контролирующему должника лицу, не учитываются. В противном случае арбитражный управляющий созывает собрание кредиторов для утверждения порядка продажи оставшегося права требования о привлечении к субсидиарной ответственности. При этом, кредиторы, избравшие уступку кредитору части этого требования в размере требования кредитора, не имеют права голоса на указанном собрании кредиторов.

19. К кредитору, выбравшему уступку ему части требования, с момента вынесения арбитражным судом определения о замене взыскателя на этого кредитора, переходит часть требования о привлечении к ответственности, равная размеру этого требования к должнику.

Следует учитывать, что при банкротстве застройщиков, финансовых и кредитных организаций правила наличия у кредиторов выбора распоряжения правом требования к контролирующим должника лицам не применяются.

В случае, если все кредиторы выбрали способ распоряжения правами требования в виде уступки им части требования в размере требований кредитора, определение о завершении процедуры, примененной в деле о банкротстве, должно также содержать сведения о сумме, подлежащей взысканию с лица/лиц, привлеченного к субсидиарной ответственности, в пользу каждого кредитора, требования которого остались непогашенными в связи с недостаточностью имущества должника.

Если же хотя бы один кредитор выбрал способ распоряжения правами требования в виде взыскания задолженности по этому требованию в рамках процедуры, применяемой в деле о банкротстве, либо в виде продажи этого требования, арбитражный суд выносит определение о привлечении к субсидиарной ответственности с указанием размера суммы, подлежащей взысканию с лица/лиц, привлеченного к субсидиарной ответственности. Определение о завершении процедуры, примененной в деле о банкротстве, в этом случае не выносится.

Исполнительные листы выдаются в следующем порядке:

1. В случае выбора кредитором права распоряжения требованием в виде уступки кредитору права требования, арбитражный суд после истечения срока на подачу апелляционной жалобы или принятия судом апелляционной инстанции соответствующего судебного акта о привлечении к субсидиарной ответственности на основании отчета арбитражного управляющего производит замену взыскателя в части соответствующей суммы на данного кредитора. На каждого такого кредитора выдается исполнительный лист с указанием размера и очередности погашения его требования.

2. В случае, если расчеты с кредиторами завершены (процессуальные действия по делу о банкротстве прекращены), а рассмотрение заявления о привлечении контролирующих должника лиц к субсидиарной ответственности не приостанавливалось и не завершено, арбитражный суд по ходатайству лиц, участвующих в деле о банкротстве, приостанавливает производство по делу о банкротстве до вынесения определения по заявлениям о привлечении контролирующих должника лиц к субсидиарной ответственности.

Арбитражный суд по результатам рассмотрения заявления о привлечении контролирующих должника лиц к субсидиарной ответственности выносит определение о привлечении к субсидиарной ответственности с указанием суммы, подлежащей взысканию с лица/лиц, привлеченного к субсидиарной ответственности, с учетом выбранного кредиторами способа распоряжения полученным правом требования, либо определение об отказе в привлечении к субсидиарной ответственности.

- В случае, если все кредиторы выбрали способ распоряжения правами требования в виде уступки кредитору требования в размере требования кредитора после истечения срока на подачу апелляционной жалобы или

принятия судом апелляционной инстанции соответствующего судебного акта и выдачи исполнительных листов, арбитражный суд выносит определение о завершении процедуры, примененной в деле о банкротстве.

– При этом, если хотя бы один кредитор выбрал способ распоряжения правами требования в виде взыскания задолженности по этому требованию в рамках процедуры, применяемой в деле о банкротстве, либо в виде продажи этого требования после истечения срока на подачу апелляционной жалобы или принятия судом апелляционной инстанции соответствующего судебного акта, арбитражный суд выносит определение о возобновлении производства по делу о банкротстве.

VIII. ИСПОЛНЕНИЕ СУДЕБНОГО АКТА О ПРИВЛЕЧЕНИИ К СУБСИДИАРНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ

Любой кредитор, имеющий часть требования о привлечении к субсидиарной ответственности, вправе требовать возбуждения исполнительного производства по этому требованию.

Такое исполнительное производство является, в силу законодательства Российской Федерации об исполнительном производстве, сводным исполнительным производством, взыскание по которому осуществляется в пользу всех кредиторов по этому требованию, предъявивших исполнительные листы к исполнению. Все такие кредиторы являются взыскателями в данном исполнительном производстве.

Однако, при исполнении судебного акта о привлечении к субсидиарной ответственности, применяется очередность, указанная в выданных исполнительных листах, а не предусмотренная законодательством об исполнительном производстве.

В случае привлечения к субсидиарной ответственности на основании нарушения обязанности по подаче заявления должника, поступившие в конкурсную массу средства от взыскания, направляются на удовлетворение требований только тех кредиторов, в чьих интересах было удовлетворено требование о привлечении к субсидиарной ответственности.

Для обеспечения данного правила эти средства перечисляются на специальный банковский счет должника, открываемый арбитражным управляющим. Средства с такого счета списываются только по распоряжению арбитражного управляющего либо на основании определения, выданного арбитражным судом, рассматривающим дело о банкротстве.

IX. РАССМОТРЕНИЕ ЗАЯВЛЕНИЯ О ПРИВЛЕЧЕНИИ К СУБСИДИАРНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ ВНЕ РАМОК ДЕЛА О БАНКРОТСТВЕ

Если после завершения конкурсного производства или прекращения производства по делу о банкротстве лицо, которое имеет право на подачу заявления о привлечении к субсидиарной ответственности и требования которого не были удовлетворены в полном объеме, узнает о наличии оснований для привлечения к субсидиарной ответственности, указанных в *Таблице №1* настоящего обзора (статья 61^{11} Закона о банкротстве), такое лицо вправе обратиться в арбитражный суд с иском вне рамок дела о банкротстве.

Данное заявление рассматривается арбитражным судом, рассматривавшим дело о банкротстве.

В случае, если заявление о привлечении к субсидиарной ответственности по вышеуказанному основанию уже было рассмотрено в деле о банкротстве, то заявление по тому же основанию вне рамок дела о банкротстве подлежит прекращению.

Если же заявление о привлечении к субсидиарной ответственности подано вне рамок дела о банкротстве и по результатам завершения процедуры банкротства не удовлетворены требования более чем одного лица, имеющего право на подачу заявления о привлечении к субсидиарной ответственности, к рассмотрению заявления применяются следующие особенности:

- если в заявлении не указан круг лиц, заинтересованных в привлечении контролирующих должника лиц к субсидиарной ответственности, арбитражный суд оставляет такое заявление без движения и предоставляет данному заявителю право ознакомиться с делом о банкротстве в целях определения круга этих лиц для их указания в заявлении о привлечении к субсидиарной ответственности;
- заявление рассматривается по правилам главы 282 АПК РФ, регулирующей рассмотрение дел о защите прав и законных интересов группы лиц;
- предложение о присоединении к заявлению может быть сделано путем включения сообщения об этом в Единый федеральный реестр сведений о банкротстве;
- в решении о привлечении лица к субсидиарной ответственности указывается сумма, взысканная в интересах каждого отдельного кредитора, и очередность погашения их требований. Эта же информация указывается в исполнительных листах на принудительное исполнение решения о привлечении контролирующих должника лиц к субсидиарной ответственности.
-

Заявление о привлечении к субсидиарной ответственности, поданное по основанию нарушения неподачи/несвоевременной подачи заявления должника и:

- после завершения конкурсного производства,
- прекращения производства по делу о банкротстве в связи с отсутствием средств, достаточных для проведения процедуры банкротства,
- возврата уполномоченному органу заявления о признании должника банкротом,

рассматривается арбитражным судом, ранее рассматривавшем дело о банкротстве и прекратившим производство по нему (вернувшим заявление о признании должника банкротом), по правилам искового производства.

При рассмотрении данной категории исков правило об обязательном привлечении основного должника к участию в рассмотрении дела о привлечении к субсидиарной ответственности не применяется в случае, если должник исключен из ЕГРЮЛ.

X. ВЗЫСКАНИЕ УБЫТКОВ ПРИ БАНКРОТСТВЕ

Отдельно законодатель предусмотрел возможность взыскания в пользу должника убытков, причиненных ему контролирующими должника лицами.

В ходе любой процедуры, применяемой в деле о банкротстве должника, обратиться с заявлением о возмещении должнику убытков, причиненных ему контролирующими должника лицами **вправе:**

- ✓ руководитель должника;
- ✓ участник должника;
- ✓ арбитражный управляющий (по своей инициативе либо по решению собрания кредиторов/комитета кредиторов);
- ✓ конкурсный кредитор;
- ✓ представитель работников должника, работник или бывший работник должника, перед которыми у должника имеется задолженность;
- ✓ уполномоченные органы

Особо обращаем внимание на случаи, когда заявление о банкротстве должника было возвращено либо прекращено в связи с отсутствием средств, достаточных для возмещения судебных расходов на проведение процедур, применяемых в деле о банкротстве.

Требование о взыскании убытков в этих случаях может быть предъявлено:

1. уполномоченными органами, обратившимися с заявлением о банкротстве должника, **в случае возврата арбитражным судом заявления о признании должника банкротом** в связи с отсутствием средств, достаточных для возмещения судебных расходов на проведение процедур, применяемых в деле о банкротстве;
2. конкурсными кредиторами или уполномоченными органами в деле о банкротстве, **производство по которому было прекращено** в связи с отсутствием средств, достаточных для возмещения судебных расходов на проведение процедур, применяемых в деле о банкротстве.

В этих случаях:

- ✓ лицо, заявление которого о банкротстве должника было возвращено,
- ✓ кредиторы в деле о банкротстве, производство по которому было прекращено в связи с отсутствием средств, достаточных для возмещения судебных расходов на проведение процедур, применяемых в деле о банкротстве,

вправе обратиться с исковым заявлением о взыскании в свою пользу с контролирующего должника лица убытков, причиненных по их вине должнику, в сумме, не превышающей размера требований такого кредитора к должнику. Это заявление рассматривается арбитражным судом, возвратившим заявление о признании должника банкротом или прекратившим производство по делу о банкротстве.

Особо обращаем внимание на то, что привлечение контролирующего должника лица к субсидиарной ответственности не препятствует предъявлению к этому лицу требования о взыскании убытков в части, не покрытой размером субсидиарной ответственности.

XI. ОСОБЕННОСТИ ЗАКЛЮЧЕНИЯ И УТВЕРЖДЕНИЯ МИРОВОГО СОГЛАШЕНИЯ ПРИ РАССМОТРЕНИИ ЗАЯВЛЕНИЯ О ПРИВЛЕЧЕНИИ К СУБСИДИАРНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ

- ✓ Мировое соглашение может быть утверждено арбитражным судом только при раскрытии привлекаемого к субсидиарной ответственности сведений об имуществе в размере, достаточном для исполнения соглашения.
- ✓ Соглашение может быть утверждено только в отношении всех лиц на стороне лица, подавшего заявление о привлечении к ответственности, и в отношении всех лиц на стороне лица, привлекаемого к ответственности.
- ✓ Соглашение заключается при единогласном одобрении его условий (в том числе о предоставлении отступного, обмена требований на доли в уставном капитале, акции, конвертируемые в акции облигации или иные ценные бумаги, новации обязательства и т.п.) всеми лицами на стороне лица, подавшего заявление о привлечении к ответственности.
- ✓ По согласию отдельного кредитора, выраженному в письменной форме, соглашение может содержать положения о прекращении обязательств ответчика путем прощения всего долга или его части и (или) понижения очередности исполнения требований такого кредитора.
- ✓ В случае неисполнения соглашения кредиторы вправе обратиться в арбитражный суд, рассматривавший заявление о привлечении к субсидиарной ответственности, для получения исполнительного листа по взысканию оставшихся непогашенными требований.

XII. РАСКРЫТИЕ ИНФОРМАЦИИ О ПРИВЛЕЧЕНИИ КОНТРОЛИРУЮЩИХ ДОЛЖНИКА ЛИЦ К ОТВЕТСТВЕННОСТИ

Всю рассмотренную выше процедуру законодатель предусмотрел общедоступной - сведения о подаче заявления о привлечении к ответственности, о судебных актах, вынесенных по результатам рассмотрения по существу такого заявления, и судебном акте о его пересмотре подлежат включению в Единый федеральный реестр сведений о банкротстве.

В сообщениях, подлежащих включению в **Единый федеральный реестр сведений о банкротстве**, должны быть указаны:

1. наименование (фамилия, имя, отчество) лица, в отношении которого подано заявление;
2. гражданство этого лица (страна регистрации);
3. идентифицирующие такое лицо данные (индивидуальный номер налогоплательщика, основной государственный регистрационный номер – для юридических лиц, страховой номер индивидуального лицевого счета застрахованного лица в системе обязательного пенсионного страхования – для физических лиц), а для иностранных лиц – их аналоги в соответствии со страной гражданства (регистрации);
4. размер ответственности в соответствии с заявлением (кроме случаев невозможности определения размера ответственности на дату подачи заявления) или судебным актом.

При подаче заявления о привлечении контролирующих должника лиц к ответственности вне рамок дела о банкротстве, предусмотренные выше, сведения включаются в **Единый федеральный реестр сведений о банкротстве** лицом (одним из лиц), обратившимся с заявлением о привлечении контролирующих должника лиц к ответственности, в течение трех рабочих дней с даты принятия арбитражным судом указанного заявления к производству.