

Возможности кредиторов влиять на деятельность арбитражного управляющего

Оспаривание сделок

Заявление об оспаривании сделки должника может быть подано в арбитражный суд **АУ** от имени должника

по своей
инициативе

по решению собрания кредиторов или комитета
кредиторов

В случае неподачи в установленный срок заявление может быть подано представителем собрания (комитета) кредиторов или иным лицом, уполномоченным решением собрания (комитета) кредиторов

Заявление об оспаривании сделки должника может быть подано в арбитражный суд **конкурсным кредитором или уполномоченным органом, если размер кредиторской задолженности перед ним, включенной в РТК, составляет более 10% общего размера кредиторской задолженности, включенной в РТК**

Оспаривание сделок

10-процентный порог служит лишь ограничением для чрезмерного и несогласованного оспаривания сделок по заявлениям миноритарных кредиторов, что может нарушить баланс интересов участвующих в деле о банкротстве лиц, привести к затягиванию процедуры банкротства и увеличению текущих расходов.

Однако возможность соединения требований нескольких кредиторов для достижения общих целей (признания незаконной сделки должника недействительной, пополнения конкурсной массы, максимального пропорционального погашения требований всех кредиторов) отвечает целям конкурсного производства и способствует эффективному восстановлению их нарушенных прав.

Определение ВС РФ от 10.05.2016 по делу № А27-2836/2013

Защита прав миноритариев при оспаривании сделок

Собрание (комитет) кредиторов принял **решение** об оспаривании конкретной сделки



Арбитражный управляющий **уклоняется** от выполнения решения



Конкурсный кредитор либо уполномоченный орган вправе в порядке ст. 60 Закона о банкротстве **обратиться в суд с жалобой** на бездействие (отказ) арбитражного управляющего



Признание этого бездействия (отказа) незаконным может являться **основанием для отстранения** арбитражного управляющего

П. 31 Постановления Пленума ВАС РФ от 23.12.2010 N 63

Защита прав миноритариев при оспаривании сделок

Отдельный кредитор или уполномоченный орган вправе также обращаться к арбитражному управляющему с предложением об оспаривании управляющим сделки



В случае отказа или бездействия арбитражного управляющего, конкурсный кредитор либо уполномоченный орган вправе в порядке ст. 60 Закона о банкротстве **обратиться в суд с жалобой** на бездействие (отказ) арбитражного управляющего

Кредитор, обращающийся к арбитражному управляющему с предложением об оспаривании сделки, должен обосновать **наличие совокупности обстоятельств, составляющих предусмотренное законом основание недействительности**, применительно к указанной им сделке.

При рассмотрении предложения об оспаривании сделки арбитражный управляющий обязан проанализировать, насколько **убедительны** аргументы кредитора и приведенные им доказательства, а также **оценить реальную возможность фактического восстановления нарушенных прав** должника и его кредиторов в случае удовлетворения судом соответствующего заявления.

При рассмотрении жалобы кредитора на отказ арбитражного управляющего оспорить сделку суду следует установить, проявил ли управляющий при таком отказе **заботливость и осмотрительность**, которые следовало ожидать при аналогичных обстоятельствах от обычного арбитражного управляющего; при этом суд не оценивает действительность соответствующей

Защита прав миноритариев при оспаривании сделок

Признание жалобы на бездействие (отказ) арбитражного управляющего оспорить сделку **обоснованной**



Суд вправе также указать в судебном акте на предоставление подавшему жалобу лицу права самому подать заявление о ее оспаривании

П. 31 Постановления Пленума ВАС РФ от 23.12.2010 N 63

Оспаривание сделок

Оспаривание сделок должника не право, а обязанность арбитражного управляющего. Формальное ее исполнение является основанием для отстранения его от должности.

«Само по себе то обстоятельство, что конкурсный управляющий все-таки подал заявление об оспаривании договора, не свидетельствует о должном исполнении им своих обязанностей. Под надлежащим предъявлением в арбитражный суд требования о признании недействительным договора понимается подача заявления с соблюдением правил о форме и содержании такого рода заявления, а также других положений АПК РФ и Закона о банкротстве. Между тем конкурсный управляющий составил заявление в виде изложения частного мнения кредитора по поводу договора, не приложил к заявлению никаких документов, подтверждающих адресованное суду требование, что стало причиной оставления этого заявления без движения. В дальнейшем конкурсный управляющий также бездействовал, а обстоятельства, послужившие основанием для оставления заявления без движения, устранялись не им, а кредитором. Приведенные факты свидетельствуют о ненадлежащем исполнении обязанностей конкурсного управляющего. При этом подача заявления состоялась в период рассмотрения судом апелляционной инстанции жалобы на бездействие конкурсного управляющего, когда существовала угроза вынесения судебного акта не в пользу этого управляющего».

Постановления Президиума ВАС РФ №15935/11 от 28.02.2012г.

Основания оспаривания сделок

Подозрительные сделки

Сделки с предпочтением

Сделка, совершенная должником при **неравноценном встречном исполнении обязательств** другой стороной сделки

Сделка, совершенная должником **в целях причинения вреда имущественным правам кредиторов**

Сделка, совершенная при неравноценном встречном исполнении

- ✓ Сделка должна быть совершена должником в течение **1 года до** принятия заявления о признании банкротом или после принятия указанного заявления
- ✓ **Неравноценным встречным исполнением обязательств будет признаваться**, в частности, любая передача имущества или иное исполнение обязательств, **если рыночная стоимость переданного** должником имущества или осуществленного им иного исполнения обязательств **существенно превышает стоимость полученного** встречного исполнения обязательств, определенную с учетом условий и обстоятельств такого встречного исполнения обязательств.
- ✓ В том числе в указанное основание включаем случай, **если цена этой сделки и (или) иные условия существенно в худшую для должника сторону отличаются от цены и (или) иных условий, при которых в сравнимых обстоятельствах совершаются аналогичные сделки** (учитываем условия аналогичных сделок, совершенных должником, и условия, на которых аналогичные сделки совершались иными участниками оборота).
- ✓ Может быть оспорена также сделка, условия которой **формально предусматривают равноценное** встречное исполнение, однако должнику на момент ее заключения было **известно, что у контрагента по сделке нет и не будет имущества, достаточного для осуществления им встречного исполнения.**

Сделка, совершенная должником в целях причинения вреда имущественным правам кредиторов

Условия признания сделки недействительной:

- ✓ Наличие **цели причинить вред**
- ✓ Такая сделка была совершена **в течение 3 лет до** принятия заявления о признании должника банкротом или после принятия указанного заявления
- ✓ **В результате** ее совершения был **причинен вред** имущественным правам кредиторов
- ✓ **Другая сторона сделки знала об указанной цели** должника к моменту совершения сделки

Предполагается, если

- она признана заинтересованным лицом (ст.19 Закона о банкротстве)
- она знала или должна была знать об ущемлении интересов кредиторов должника
- она знала или должна была знать о признаках неплатежеспособности или недостаточности имущества должника насколько она могла, действуя разумно и проявляя требующуюся от нее по условиям оборота осмотрительность, установить наличие этих обстоятельств.

Сделка, совершенная должником в целях причинения вреда имущественным правам кредиторов

Цель причинения вреда кредитору предполагается,

если

На момент совершения сделки должник отвечал или в результате совершения сделки стал отвечать признаку неплатежеспособности или недостаточности имущества



Одно из следующих
условий:

- ✓ Сделка была совершена безвозмездно или в отношении заинтересованного лица,
- ✓ Сделка была направлена на выплату доли в имуществе должника учредителю (участнику) должника в связи с выходом
- ✓ стоимость переданного имущества составляет 20%+ балансовой стоимости активов должника, определенной по данным бухгалтерской отчетности должника на последнюю отчетную дату перед совершением сделки
- ✓ должник изменил свое место нахождения без уведомления кредиторов непосредственно перед совершением сделки или после ее совершения, либо скрыл свое имущество, либо уничтожил или искажил правоустанавливающие документы, документы бухгалтерской отчетности или учетные документы,
- ✓ после совершения сделки по передаче имущества должник продолжал осуществлять пользование и (или) владение данным имуществом либо давать указания его собственнику об определении судьбы данного имущества

Сделки с предпочтением

Условия признания сделки недействительной по данному основанию:

сделка направлена на **обеспечение** исполнения **обязательства** должника или третьего лица перед отдельным кредитором, **возникшего до** совершения оспариваемой сделки

сделка привела или может привести к **изменению очередности** удовлетворения требований кредитора по обязательствам, возникшим до совершения оспариваемой сделки

сделка может привести к **удовлетворению требований, срок исполнения которых к моменту совершения сделки не наступил**, одних кредиторов при наличии не исполненных в установленный срок **обязательств перед другими**

сделка привела к тому, что отдельному кредитору **оказано большее предпочтение** в отношении удовлетворения требований, существовавших до совершения оспариваемой сделки, **чем было бы оказано в случае расчетов с кредиторами в порядке очередности**

сделка совершена **после** принятия арбитражным судом заявления о признании должника банкротом или в течение **1 месяца до** принятия арбитражным судом заявления о признании должника банкротом

Оспаривание сделок

Последствия признания сделки недействительной

Все, что было передано должником или иным лицом за счет должника или в счет исполнения обязательств перед должником, а также изъято у должника по сделке, признанной недействительной, подлежит возврату в конкурсную массу. В случае невозможности возврата имущества в конкурсную массу в натуре приобретатель должен возместить действительную стоимость этого имущества на момент его приобретения, а также убытки, вызванные последующим изменением стоимости имущества, в соответствии с положениями ГК РФ об обязательствах, возникающих вследствие неосновательного обогащения.

Привлечение к субсидиарной ответственности

Правом на подачу заявления о привлечении к субсидиарной ответственности, в ходе любой процедуры, применяемой в деле о банкротстве, от имени должника обладают:

- ✓ арбитражный управляющий по своей инициативе либо по решению собрания кредиторов или комитета кредиторов,
- ✓ конкурсные кредиторы,
- ✓ представитель работников должника, работники или бывшие работники должника, перед которыми у должника имеется задолженность,
- ✓ уполномоченные органы.



Обращаться с заявлением о привлечении к субсидиарной ответственности вправе любой кредитор вне зависимости от размера его требований в ходе любой процедуры, применяемой в деле о банкротстве.

Привлечение к субсидиарной ответственности

Наиболее распространенный вариант – подача заявления о привлечении к субсидиарной ответственности **арбитражным управляющим**

ОДНАК

Существует риск, что недружественный арбитражный управляющий будет отстаивать позицию по такому заявлению **формально** для отчета



Кредиторам нужно занимать активную позицию в вопросах доказывания оснований для привлечения контролирующих должника лиц к субсидиарной ответственности - **заявлять свои требования, соответчиков в обособленный спор, если это необходимо; истребовать отсутствующие у кредитора документы через суд либо запрашивать их у арбитражного управляющего.**

Основания привлечения к ответственности контролирующего лица

Субсидиарная ответственность

- Ответственность за невозможность полного погашения требований кредиторов (ст. 61.11 ФЗОБ)
- Ответственность за неподачу (несвоевременную подачу) заявления должника (ст. 61.12 ФЗОБ)
- Ответственность за нарушение законодательства РФ о несостоятельности (банкротстве) (ст. 61.13 ФЗОБ)

Ответственность за убытки

- Ответственность по корпоративным основаниям (Ст. 61.20 ФЗОБ)

Ответственность за невозможность полного погашения требований кредиторов

Контролирующее должника лицо привлекается к субсидиарной ответственности, если полное погашение требований кредиторов невозможно вследствие его действий или бездействия

Такие действия должны быть необходимой причиной банкротства, то есть без совершения этих действий объективное банкротство не наступило бы.

Контролирующее лицо – лицо имеющее (имевшее в течение трех лет) право давать обязательные указания или иным образом определять действия должника.

Ответственность за невозможность полного погашения требований кредиторов

5 опровержимых презумпций вины контролирующего лица за невозможность погашения требований кредиторов:

- ✓ Имущественным правам кредиторов причинен существенный вред в результате совершения этим лицом (в пользу этого лица или с одобрения этого лица) одной или нескольких сделок должника
- ✓ Документы бухгалтерского учета и (или) отчетности, обязанность по ведению (составлению) и хранению которых установлена законодательством РФ, к моменту вынесения определения о введении наблюдения или принятия решения о признании должника банкротом отсутствуют, не содержат необходимую информацию
- ✓ Требования кредиторов третьей очереди по основной сумме задолженности, возникшие вследствие правонарушения, за совершение которого вынесено и вступило в силу решение о привлечении должника или его должностных лиц, являвшихся его единоличными исполнительными органами, к уголовной, административной ответственности или ответственности за налоговые правонарушения, превышают 50 % общего размера требований кредиторов третьей очереди по основной сумме задолженности, включенных в реестр требований кредиторов
- ✓ Документы, хранение которых являлось обязательным согласно законодательству РФ отсутствуют либо искажены
- ✓ 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 ЕГРЮЛ и Единый федеральный реестр сведений о фактах деятельности юридических лиц

Размер ответственности

- ✓ **Размер субсидиарной ответственности** контролирующего должника равен совокупному размеру требований кредиторов реестра, «зарегистрованных» кредиторов и кредиторов по текущим платежам.
- ✓ Размер ответственности **может быть уменьшен судом**, если будет доказано, что размер вреда, причиненного действиями контролирующего лица, существенно меньше размера требований, подлежащих удовлетворению за счет этого контролирующего должника лица.
- ✓ Арбитражный суд вправе уменьшить размер или полностью освободить от субсидиарной ответственности, если **привлекаемое лицо, докажет, что оно 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** и (или) обнаружено скрывавшееся последним имущество должника и (или) контролирующего должника лица.

Ответственность за неподачу (несвоевременную подачу) заявления о банкротстве

К этому основанию также относится **неисполнение обязанности по созыву** заседания или принятия решения о подаче заявления в арбитражный суд.

Субъекты ответственности:

лица, которые в соответствии со ст. 9 Закона о банкротстве обязаны подать заявление или созвать собрание для принятия такого решения при наступлении определенных обстоятельств

1. руководитель должника,
2. ликвидационная комиссия,
3. лица, имеющие право инициировать созыв внеочередного общего собрания акционеров (участников) должника и иные лица.

Размер ответственности – обязательства, возникшие после истечения срока для подачи заявления о банкротстве и до возбуждения дела о банкротстве.

Ответственность за неподачу (несвоевременную подачу) заявления о банкротстве

Обстоятельства, при наступлении которых контролирующее лицо обязано подать заявление о банкротстве:

- ✓ удовлетворение требований одного кредитора или нескольких кредиторов приводит к невозможности исполнения должником денежных обязательств или обязанностей по уплате обязательных платежей и (или) иных платежей в полном объеме перед другими кредиторами;
- ✓ 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 - унитарного предприятия, 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;
- ✓ имеется не погашенная в течение более чем трех месяцев по причине недостаточности денежных средств задолженность по выплате выходных пособий, оплате труда и другим причитающимся работнику, бывшему работнику выплатам в размере и в порядке, которые устанавливаются в соответствии с трудовым законодательством

Ответственность за нарушение Закона о банкротстве

Руководитель должника, учредитель (участник) должника, собственник имущества должника, члены органов управления должника, члены ликвидационной комиссии (ликвидатор) и иные контролирующие должника лица, гражданин-должник обязаны возместить **убытки, причиненные в результате нарушения ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)».**

А ТАКЖЕ в случае если:

- **должник не оспорил необоснованные требования кредиторов, предъявленные до или после возбуждения дела о банкротстве, вне производства по делу о банкротстве;**
- **банкротство инициировано при наличии у должника возможности удовлетворить требования кредиторов в полном объеме (фиктивное банкротство).**

Взыскание убытков по ст. 61.20 Закона о банкротстве

Со дня введения первой процедуры банкротства и далее в ходе любой процедуры банкротства помимо иных лиц правом на предъявление от имени должника требования о возмещении убытков, причиненных должнику членами его органов и лицами, определяющими действия должника (далее - директор), по корпоративным основаниям наделяются

конкурсные
кредиторы

уполномоченный
орган

работники должника, в том числе
бывшие, их представитель

Соответствующее требование подлежит рассмотрению в рамках дела о банкротстве. Привлечение лица к субсидиарной ответственности не препятствует предъявлению к этому лицу требования в части, не покрытой размером субсидиарной ответственности.

Соотношение убытков и субсидиарной ответственности

При решении вопроса о том, какие нормы подлежат применению - **общие положения о возмещении убытков либо специальные правила о субсидиарной ответственности** суд в каждом конкретном случае оценивает, **насколько существенным было негативное воздействие контролирующего лица** на деятельность должника, проверяя, как сильно в результате такого воздействия изменилось финансовое положение должника, какие тенденции приобрели экономические показатели, характеризующие должника, после этого воздействия.

Если допущенные контролирующим лицом (несколькими контролирующими лицами) нарушения явились **необходимой причиной банкротства**, применению подлежат нормы о **субсидиарной ответственности**.

В том случае, когда причиненный контролирующими лицами вред исходя из разумных ожиданий **не должен был привести к объективному банкротству должника**, такие лица обязаны компенсировать возникшие по их вине **убытки**.

Независимо от того, каким образом при обращении в суд заявитель поименовал вид ответственности и на какие нормы права он сослался, суд самостоятельно квалифицирует предъявленное требование.

Собрание кредиторов

Собрание кредиторов может созываться **по требованию конкурсного кредитора**, размер требований которого составляет не менее 10 % от всех требований, включенных в РТК.



3 недели


Кредитор направляет арбитражному управляющему требование о созыве собрания с указанием повестки

Если арбитражный управляющий не созывает собрание, созвать кредиторов может само лицо, требующее его проведения


Обязательно соблюдать порядок проведения собрания кредиторов!

Деятельность, связанная с поиском имущества


Если арбитражный управляющий не принимает мер по поиску имущества должника, конкурсный кредитор может:



Обратиться с требованием к арбитражному управляющему о совершении действий по поиску и возврату имущества в конкурсную массу



Обжаловать действия арбитражного управляющего в арбитражный суд, рассматривающий дело о банкротстве



Обратиться с запросами в Росреестр

Право кредитора обжаловать действия арбитражного управляющего

Кредиторы имеют право в порядке ст. 60 Закона о банкротстве **обжаловать в суд действия арбитражного управляющего**, если они нарушают его права и законные интересы.

Цель – противодействие незаконным действиям или бездействию арбитражного управляющего.

Если суд удовлетворит жалобу о неисполнении или ненадлежащем исполнении возложенных на арбитражного управляющего обязанностей, которое повлекло или могло повлечь убытки должника или кредиторов, управляющего могут отстранить от исполнения обязанностей. Для этого кредиторам необходимо доказать факт грубого нарушения им законодательства о банкротстве.

За малозначительное правонарушение арбитражный управляющий понесет имущественную ответственность.

Право кредитора обжаловать действия арбитражного управляющего

Неисполнение или ненадлежащее исполнение арбитражным управляющим возложенных на него обязанностей является **основанием для отстранения такого управляющего по ходатайству собрания (комитета) кредиторов** либо лица, участвующего в деле о банкротстве.

Отстранение арбитражного управляющего по данному основанию связано с тем, что арбитражный управляющий утверждается для осуществления процедур банкротства и обязан при их проведении действовать **добросовестно и разумно в интересах должника, кредиторов и общества**, а неисполнение или ненадлежащее исполнение арбитражным управляющим своих обязанностей, выражающееся в нарушении им законодательства при осуществлении своих полномочий, приводит к возникновению **обоснованных сомнений в способности данного управляющего к надлежащему ведению процедур банкротства**.

Учитывая изложенное, в тех исключительных случаях, когда совершение арбитражным управляющим **неоднократных грубых умышленных нарушений** в данном или в других делах о банкротстве, подтвержденное вступившими в законную силу судебными актами, приводит к **существенным и обоснованным сомнениям** в наличии у арбитражного управляющего должной компетентности, добросовестности или независимости, суд вправе по своей инициативе или по ходатайству участвующих в деле лиц отстранить его.

Основанием для подобных отказа или отстранения **не могут служить** нарушения, допущенные управляющим по ~~неосторожности, неумышленные нарушения, нарушения, не причинившие значительного ущерба, а также нарушения.~~

П. 56 Постановления Пленума ВАС РФ от 22.06.2012 N 35



КОНТАКТНАЯ ИНФОРМАЦИЯ

АНТОН ПОМАЗАН

Старший юрист, Практика банкротства и реструктуризации
anton.pomazan@bgplaw.com