

Всероссийский научно-практический форум
ПРАВОВЫЕ ТЕХНОЛОГИИ АКСЕЛERAЦИИ БИЗНЕСА
23-27 НОЯБРЯ 2020 г.



**ЮРИДИЧЕСКИЙ
ИНСТИТУТ**

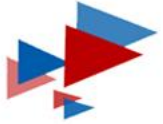
ТАМБОВСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ
ТЕХНИЧЕСКИЙ УНИВЕРСИТЕТ

РИСКИ ПРИВЛЕЧЕНИЯ К СУБСИДИАРНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ СУБЪЕКТОВ МСП

Офицера Анна Владимировна

к.ю.н., доцент кафедры «Конституционное и административное право» ТГТУ

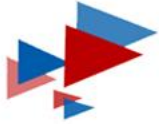




Актуальность темы

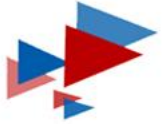
Размер субсидиарной ответственности и количество привлеченных лиц





Субсидиарная ответственность

- **Институт субсидиарной ответственности** (от лат. *subsidiarius* - резервный, вспомогательный) позволяет кредитору не получившему удовлетворение требований от основного должника, предъявить эти требования к другому лицу (субсидиарному должнику).
- **Случаи, когда ответственность по обязательству возлагается на субсидиарного должника, могут быть предусмотрены законом, иными правовыми актами или условиями обязательства (п.1 ст.399 ГК РФ).**
- **Одним из таких законов является Федеральный закон от 26.10.2002 №127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)».**

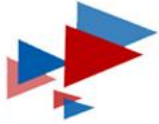


Что такое СО (субсидиарная ответственность)?

**ЕСЛИ ОСНОВНОЙ ДОЛЖНИК
НЕ ВЫПОЛНЯЕТ
ОБЯЗАТЕЛЬСТВО, НЕСЕТ
ОТВЕТСТВЕННОСТЬ
СУБСИДИАРНЫЙ ДОЛЖНИК**

ДОЛГ 3000 РУБЛЕЙ





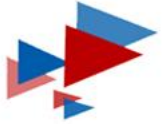
Субсидиарная ответственность должна быть исключительной мерой!

Привлечение контролирующих должника лиц к субсидиарной ответственности является исключительным механизмом восстановления нарушенных прав кредиторов.

При его применении судам необходимо учитывать:

- сущность конструкции юридического лица, предполагающей имущественную обособленность этого субъекта ([п. 1 ст. 48](#) ГК РФ);
- самостоятельную ответственность ([ст. 56](#) ГК РФ);
- наличие у участников корпораций, учредителей унитарных организаций, иных лиц, входящих в состав органов юридического лица;
- широкой свободы усмотрения при принятии (согласовании) деловых решений ([ст. 10](#) ГК РФ).

[Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 21.12.2017 N 53 "О некоторых вопросах, связанных с привлечением контролирующих должника лиц к ответственности при банкротстве"](#)

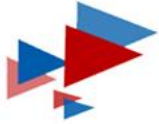


Субъект субсидиарной ответственности - контролирующее должника лицо (КДЛ)

В целом, в теории и на практике **контролирующее должника лицо (КДЛ)** - это физ. лицо или юр. лицо, которое прямо или косвенно влияет на фирму и определяет ее решения.

Исходя из правового анализа п.1 ст. 61.10 ФЗ от 26.10.2002 №127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)», можно выделить **два признака, для признания лица контролирующим:**

- способность влиять на компанию;
- период, в течение которого КДЛ влияло на фирму.



Возможность определять действия должника может достигаться в силу:

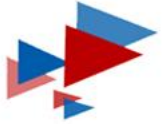
- 1) нахождения с должником в отношениях родства или свойства, должностного положения;
- 2) наличия полномочий совершать сделки от имени должника;
- 3) должностного положения;
- 4) иным образом, в том числе путем принуждения руководителя или членов органов управления должника (п.2 ст.61.10 ФЗ от 26.10.2002 №127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)»).

Пока не доказано иное, предполагается, что лицо являлось контролирующим должника лицом, 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, или более чем половиной долей уставного капитала общества, или более чем половиной голосов в общем собрании участников юридического лица либо имело право назначать (избирать) руководителя должника;
- 3) извлекало выгоду из незаконного или недобросовестного поведения органов управления должника (п.4 ст.61.10 ФЗ от 26.10.2002 №127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)».)

Важно учитывать:

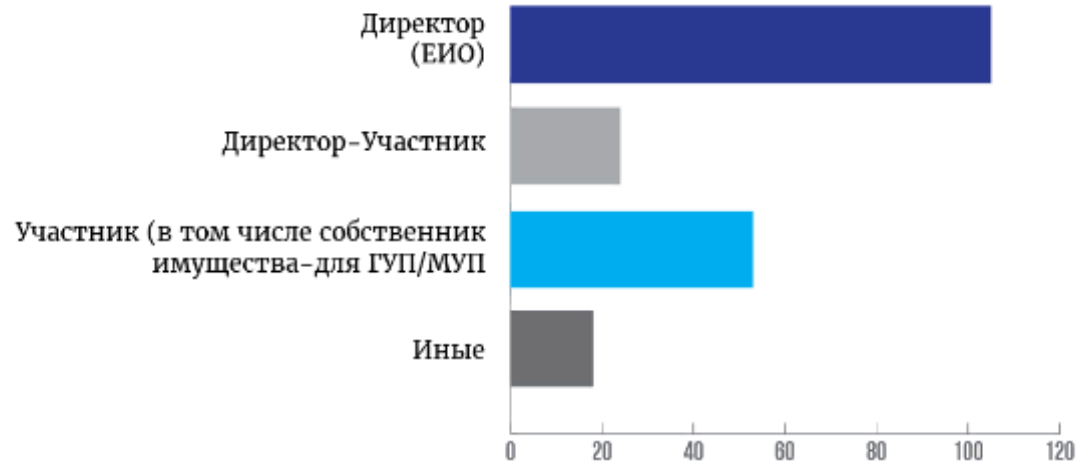
Арбитражный суд может признать лицо контролирующим должника лицом по иным основаниям.
(п.5 ст.61.10 ФЗ от 26.10.2002 №127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)»).

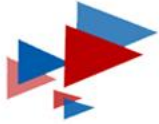


Главными «претендентами» на привлечение к субсидиарной ответственности являются генеральный директор и собственники компании

Субсидиарная ответственность угрожает

в первую очередь, директорам и участникам организаций. Статистически, в каждом деле минимум два ответчика, и большая часть из них – «первые лица» компании.





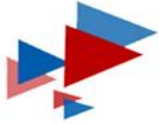
Номинальный руководитель

Номинальный руководитель - руководитель, формально входящий в состав органов юридического лица, но не осуществляющий фактическое управление.

Он не утрачивает статус контролирующего, так как сохраняет:

- возможность влияния на должника;
- обязанности по выбору представителя и контролю за его действиями (бездействием);
- обязанности по обеспечению надлежащей работы системы управления юридическим лицом (п. 3 ст. 53 ГК РФ).

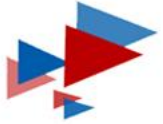
Арбитражный суд вправе **уменьшить размер** или **полностью освободить от субсидиарной ответственности (!!!!)** лицо, если это лицо докажет, что осуществляло функции органа управления номинально, и если благодаря предоставленным этим лицом сведениям установлено фактически контролировавшее должника лицо (П. 9 Ст. 61.11. ФЗ от 26.10.2002 №127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве).



Ответственность «номинала»

Верховный Суд РФ подчеркивает (п. 6 Постановления Пленума ВС РФ N 53), что как «номинальный», так и «фактический директор» несут ответственность (при наличии условий для привлечения к ней) солидарно:

- первый - потому, что у него самостоятельная обязанность действовать добросовестно по отношению к своему обществу и кредиторам и потому, что он тоже участвовал в обмане (наверняка получая определенное вознаграждение);
- второй - поскольку именно его воля и его действия являются причиной совершения правонарушения.

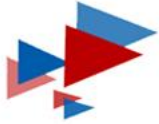


Ответственность «номинала»

**ПОСТАНОВЛЕНИЕ АРБИТРАЖНОГО СУДА ПОВОЛЖСКОГО ОКРУГА
от 28 ноября 2019 г. N Ф06-53425/2019 (дело №А65-28134/2017)**

Ст. 15, 393 ГК РФ и п. 6 постановления Пленума ВС РФ N 53 не предусматривают возможность освобождения номинального руководителя от субсидиарной ответственности в полном объеме.

Если номинальный руководитель раскрыл информацию, позволившую установить фактического руководителя (конечного бенефициара) и (или) имущество должника, за счет которого могут быть удовлетворены требования кредиторов, **то размер субсидиарной ответственности номинального руководителя может быть уменьшен (но не полностью освобожден от ответственности)**, исходя из того, насколько его действия по раскрытию информации способствовали восстановлению нарушенных прав кредиторов и компенсации их имущественных потерь.



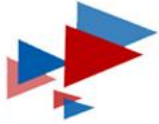
От номинальных директоров к реальным

Письмо ФНС России от 16 августа 2017 г. N СА-4-18/16148@ «О применении налоговыми органами положений главы III.2 Федерального закона от 26.10.2002 N 127ФЗ».

Основной целью привлечения к субсидиарной ответственности названы «поступления в бюджет», а привлечение к ответственности только номинального руководителя «свидетельствует о ненадлежащем использовании территориальными органами института субсидиарной ответственности».

Инспекциям рекомендовано во всех случаях выявлять и привлекать номинального руководителя должника к ответственности в качестве соответчика с фактически контролирующим должника лицом.

Привлечь к ответственности «номинального» директора или учредителя не должно быть целью налоговых органов, ведь с них нечего получить, подчеркивается в письме ФНС.



Бухгалтер несет субсидиарную ответственность, если:



не имеет ключевых документов финансового учета, особенно это касается первичной документации должника - счет-фактуры, накладные и т.д.



отражает движение товарно-материальных ценностей не полностью

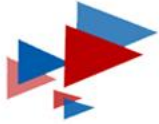


намеренно искажает данные отчетности (например, чтобы уйти от налогов либо скрыть свои махинации)



участвовал в делах, направленных на достижение преднамеренного либо фиктивного банкротства должника, в сделках с сомнительной доходностью

Бухгалтер сможет избежать привлечения к ответственности доказав, что не оказывал влияния на действия органов управления должника либо действовал по принуждению.



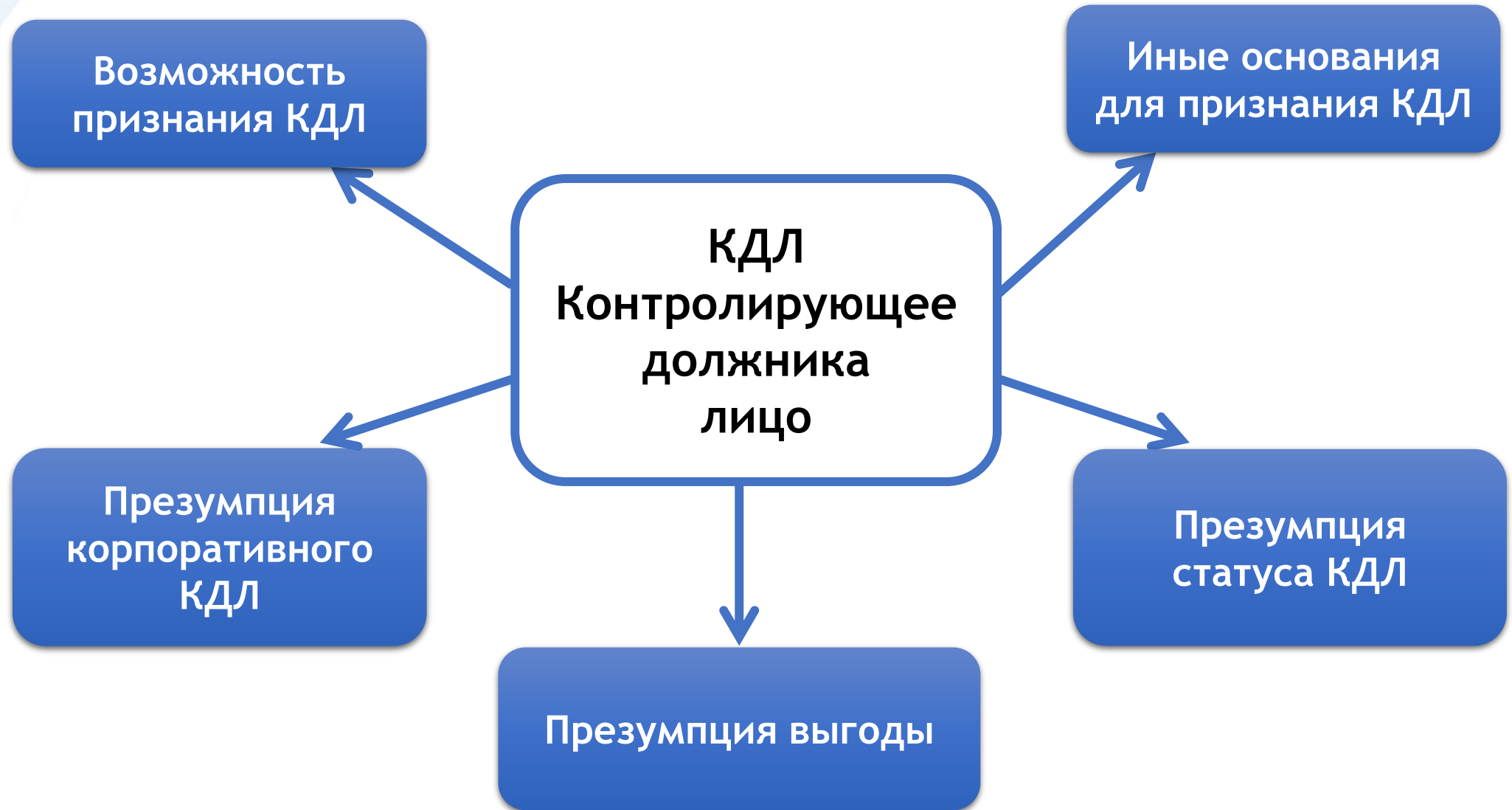
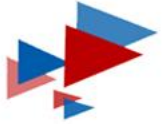
Письмо ФНС России от 16.08.2017 N СА-4-18/16148@ «О применении налоговыми органами положений главы III.2 Федерального закона от 26.10.2002 N 127-ФЗ»

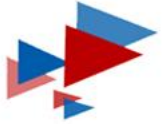
п. 2.2. Признание статуса КДЛ по иным основаниям.

Суд может признать лицо КДЛ по любым иным доказанным основаниям (п. 5 ст. 61.10), которые прямо в законе не указаны.

Например:

- **совместное проживание** (в том числе, состояние в т.н. гражданском браке),
- **длительная совместная служебная деятельность** (в том числе военная служба, гражданская служба),
- **совместное обучение** (одноклассники, однокурсники) и т.п.





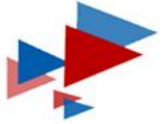
Основания для привлечения к СО контролирующих лиц

Ответственность за невозможность полного погашения требований кредиторов

(ст.61.11 Закона «О несостоятельности (банкротстве)»)

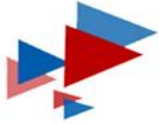
Ответственность за неподачу (несвоевременную подачу) заявления должника

(ст.61.12 Закона «О несостоятельности (банкротстве)»)



Опровержимые презумпции доказывания основания привлечения к СО за невозможность полного погашения требований кредиторов (по ст. 61.11 № 127-ФЗ)





Ответственность Контролирующего лица за неподачу заявления должника о собственном банкротстве

Бремя доказывания Контролирующего лица:

- отсутствует причинно-следственная связь между невозможностью удовлетворения требований кредитора и нарушением обязанности Контролирующего лица по своевременной подаче (обеспечению подачи) заявления должника о банкротстве;
- возникновение признаков неплатёжеспособности не свидетельствовало об объективном банкротстве;
- Контролирующее лицо добросовестно рассчитывало на преодоление финансовых затруднений, приложило максимальные усилия для достижения такого результата

Бремя доказывания заявителя:

- обоснованность приводимой им в заявлении даты, в которую должник должен был подать заявление о банкротстве (даты наступления признаков объективного банкротства должника)

