

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



**ЮРИДИЧЕСКИЙ  
ИНСТИТУТ**

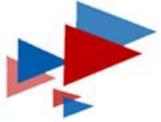
ТАМБОВСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ  
ТЕХНИЧЕСКИЙ УНИВЕРСИТЕТ

# РИСКИ ПРИВЛЕЧЕНИЯ К СУБСИДИАРНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ СУБЪЕКТОВ МСП

**Офицeroва Анна Владимировна**

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

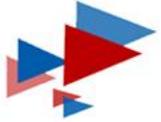




# Актуальность темы

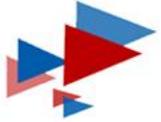
## Размер субсидиарной ответственности и количество привлеченных лиц





## 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)».**

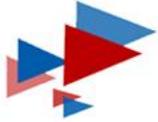


# Что такое СО (субсидиарная ответственность)?

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

**ДОЛГ 3000 РУБЛЕЙ**





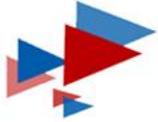
## Субсидиарная ответственность должна быть исключительной мерой!

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"](#)

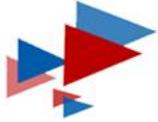


## Субъект субсидиарной ответственности - контролирующее должника лицо (КДЛ)

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:**

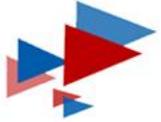
- 1) нахождения с должником в отношениях родства или свойства, должностного положения;
- 2) наличия полномочий совершать сделки от имени должника;
- 3) должностного положения;
- 4) иным образом, в том числе путем принуждения руководителя или членов органов управления должника (п.2 ст.61.10 ФЗ от 26.10.2002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

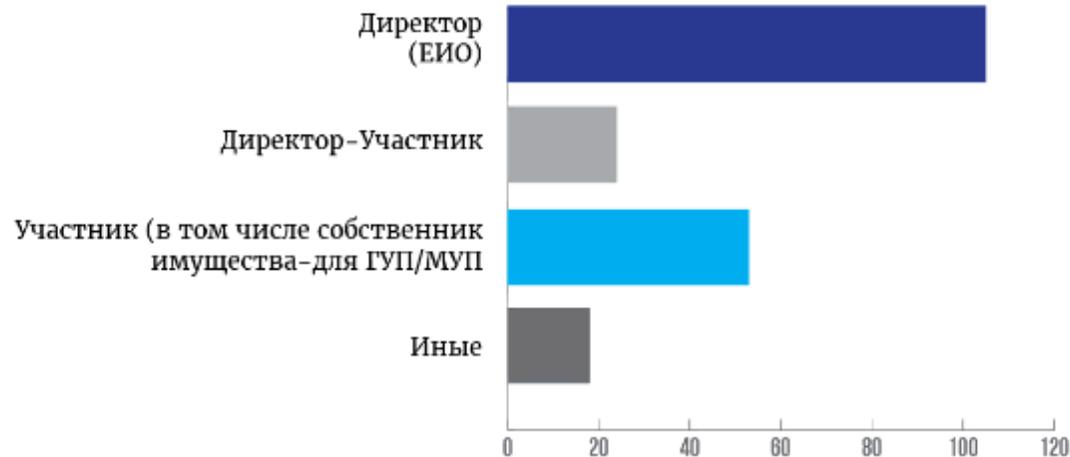
Арбитражный суд может признать лицо контролирующим должника лицом по иным основаниям.  
(п.5 ст.61.10 ФЗ от 26.10.2002 №127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)»).

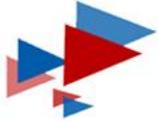


## Главными «претендентами» на привлечение к субсидиарной ответственности являются генеральный директор и собственники компании

### 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.





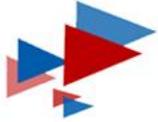
# Номинальный руководитель

**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).

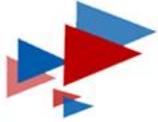
Арбитражный суд вправе **уменьшить размер** или **полностью освободить от субсидиарной ответственности (!!!!)** лицо, если это лицо докажет, что осуществляло функции органа управления номинально, и если благодаря предоставленным этим лицом сведениям установлено фактически контролировавшее должника лицо (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.

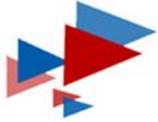


## Ответственность «номинала»

**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.



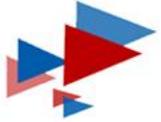
## От номинальных директоров к реальным

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

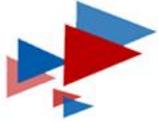


намеренно искажает данные отчетности (например, чтобы уйти от налогов либо скрыть свои махинации)



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.**



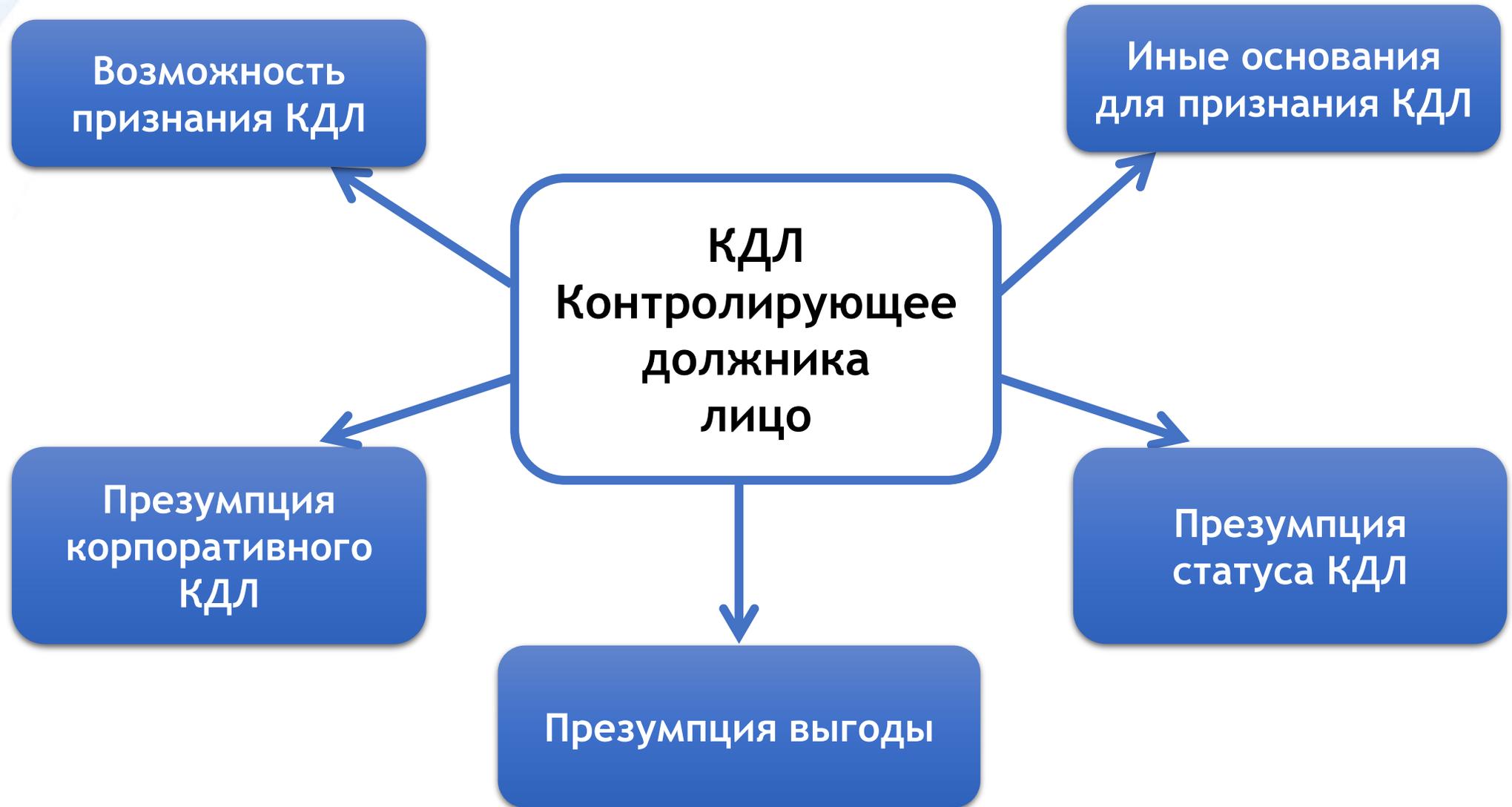
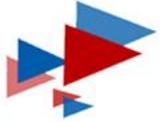
## Письмо ФНС России от 16.08.2017 N СА-4-18/16148@ «О применении налоговыми органами положений главы III.2 Федерального закона от 26.10.2002 N 127-ФЗ»

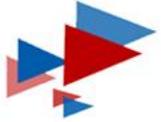
### п. 2.2. Признание статуса КДЛ по иным основаниям.

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.





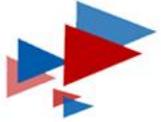
## Основания для привлечения к СО контролирующих лиц

**Ответственность за невозможность полного  
погашения требований кредиторов**

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

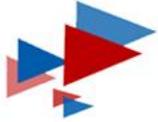
**Ответственность за неподачу (несвоевременную  
подачу) заявления должника**

(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)

