

client alert

КОРПОРАТИВНОЕ ПРАВО | РОССИЯ |

ЯНВАРЬ 2018

ИЗМЕНЕНИЯ В РЕГЛАМЕНТИРОВАНИИ ОТВЕТСТВЕННОСТИ В СЛУЧАЯХ БАНКРОТСТВА

В июле 2017 г. в Федеральный закон № 127-ФЗ от 26 октября 2002 г. «О несостоятельности (банкротстве)» (далее - «**Закон о банкротстве**») были внесены новые положения, в частности, о субсидиарной ответственности лиц, фактически контролирующих общества, в отношении которых начата процедура банкротства (далее - «**Должник**»), в том случае, когда средств Должника не хватает для удовлетворения требований кредиторов¹. 21 декабря 2017 г. Верховный суд Российской Федерации принял Постановление, разъясняющее исполнение положений нового Закона о банкротстве на практике.

КОНТРОЛИРУЮЩИЕ ЛИЦА

В соответствии с новой редакцией Закона о банкротстве лицо считается контролирующим Должника, если оно имеет или в течение периода до трех лет, предшествующего банкротству, имело реальную возможность давать Должнику обязательные для исполнения указания или иным образом определять его действия, например:

- (a) в силу владения акциями или долями;
- (b) в силу должности, занимаемой соответствующим лицом (Генеральный директор Должника, Финансовый директор, главный бухгалтер и т.д.), или иных полномочий, основанных на доверенности, нормативно-правовом акте или иных;
- (c) в силу отношений родства или свойства между контролирующим лицом и Должником (членами его органов управления); или
- (d) иным образом, в том числе посредством принуждения Должника или его органов действовать определенным образом или иным образом влияя на его решения.

В Законе о банкротстве указан лишь примерный перечень категорий лиц, которые нужно учитывать при принятии решения об установлении лиц, контролирующих Должника. В соответствии с разъяснениями Верховного суда контролирующим является лицо, которое имеет фактический контроль над Должником, вне зависимости от наличия формально-юридических признаков аффилированности с Должником. Суд должен принимать решение по вопросу о признании какого-либо лица контролирующим в каждом случае в зависимости от фактических обстоятельств, учитывая степень вовлеченности соответствующего лица в деятельность Должника или управления Должником.

¹ Федеральный закон № 266-ФЗ от 29 июля 2017 г. «О внесении изменений в Федеральный закон "О несостоятельности (банкротстве)" и кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях».

Если сделки, изменившие экономическую и (или) юридическую судьбу Должника, были совершены под влиянием определенного лица или такое лицо получило значительную выгоду от незаконных или недобросовестных действий руководства Должника, такое лицо должно быть признано контролирующим и может быть привлечено к субсидиарной ответственности по его долгам.

Верховный суд также разъяснил, что номинальные руководители Должника (лица, назначенные на руководящие должности, но принимающие решения по указанию иных лиц либо при наличии согласия третьего лица, не имеющего формальных полномочий, а также руководители, передавшие функции управления другому лицу, например, на основании доверенности), не освобождаются от ответственности и также должны считаться контролирующими Должника, наряду с лицами, осуществляющими фактическое руководство, поскольку подобное поведение не означает потерю возможности оказывать влияние на Должника и не освобождает от ответственности за выбор представителя и контроль за его действиями.

СУБСИДАРИАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ

Если полное погашение требований кредиторов невозможно вследствие действий и (или) бездействия контролирующего должника лица, такое лицо несет субсидиарную ответственность по обязательствам Должника. В соответствии с Постановлением (несмотря на то, что это прямо не следует из положений Закона о банкротстве), под такими действиями (бездействием) следует понимать только те, которые явились необходимой причиной банкротства (например, ключевые деловые решения, принятые в нарушение принципов добросовестности и разумности, дача указаний по поводу совершения явно убыточных операций, назначение на руководящие должности лиц, результат деятельности которых очевидно не будет соответствовать интересам Должника, и т.д.). Суд должен рассматривать действия (бездействие) контролирующего лица и их отношение к банкротству Должника в каждом случае с учетом фактических обстоятельств.

Контролирующее лицо также несет субсидиарную ответственность, если его действия (бездействие), хоть и совершены после наступления банкротства, ухудшили финансовое положение Должника.

Новой редакцией Закона о банкротстве установлен ряд случаев, в которых субсидиарная ответственность контролирующего лица предполагается, например:

- (a) если причинен существенный вред имущественным правам кредиторов в результате совершения этим лицом или в пользу этого лица сделок или сделок, заключенных Должником на основании его указаний;
- (b) если документы бухгалтерского учета Должника, ведение и хранение которых является обязательным, отсутствуют, являются неполными либо информация в них искажена, что препятствует осуществлению процедуры банкротства (например, формированию конкурсной массы);
- (c) если документы, которые Должник обязан хранить в соответствии с требованиями применимого законодательства, отсутствуют либо искажены; или
- (d) если на дату возбуждения дела о банкротстве не внесены подлежащие обязательному внесению в соответствии с нормами действующего законодательства сведения (либо внесены недостоверные сведения о юридическом лице) в единый государственный реестр юридических лиц либо в единый федеральный реестр сведений о фактах деятельности юридических лиц в части сведений, обязанность по внесению которых возложена на юридическое лицо.

Если имеется несколько контролирующих лиц, по общему правилу они должны нести солидарную ответственность по долговым обязательствам Должника.

ОСВОБОЖДЕНИЕ ОТ ОТВЕТСТВЕННОСТИ

Контролирующее лицо не несет субсидиарной ответственности по долгам Должника, в случае если:

- (a) его действия (бездействие), приведшие к негативным последствиям для Должника, не выходили за пределы обычного делового риска и не были направлены на причинение ущерба интересам кредиторов Должника, или
- (b) его действия (бездействие) не привели к банкротству или ухудшению финансового положения Должника после начала банкротства.

Суд может уменьшить размер ответственности контролирующего лица, если наряду с действиями (бездействием) таких лиц в процессе банкротства имелись внешние несвязанные факторы, которые также способствовали банкротству Должника или ухудшению его финансового положения (например, наводнение, причинившее ущерб имуществу Должника, и т.п.).

Суд может принять решение об уменьшении размера ответственности органов управления Должника или его акционеров либо освободить указанных лиц от ответственности, если они:

- (a) докажут, что не имели фактического контроля над деятельностью Должника (например, номинальное руководство), и
- (b) предоставили информацию, достаточную для идентификации лиц, фактически контролирующих Должника, или обнаружения скрытых активов Должника или таких лиц.

СУБСИДИАРНАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ И ВОЗМЕЩЕНИЕ УБЫТКОВ

Субсидиарная ответственность контролирующих лиц, введенная новыми положениями Закона о банкротстве, не исключает применение общих норм о возмещении убытков. В соответствии с разъяснениями Верховного суда, вне зависимости от того, какой вид ответственности требует заявитель при обращении в суд, суд должен самостоятельно квалифицировать предъявленное требование, исходя, в частности, из следующего:

- (a) если действия (бездействие) контролирующего лица послужили необходимой причиной банкротства, такое лицо должно быть привлечено к субсидиарной ответственности в соответствии с положениями новой редакции Закона о банкротстве;
- (b) если же вред, причиненный Должнику, исходя из разумных ожиданий не должен был привести к банкротству, то указанные лица несут ответственность за причиненные Должнику убытки на основании общих положений Гражданского кодекса.

КОНТАКТЫ

БОРИС АРХИПОВ
arkhipov@gide.com

ТИМ ТЭРУ (TIM THEROUX)
tim.theroux@gide.com

You can also find this legal update on our website in the News & Insights section: [gide.com](https://www.gide.com)

This newsletter is a free, periodical electronic publication edited by the law firm Gide Loyrette Nouel (the "Law Firm"), and published for Gide's clients and business associates. The newsletter is strictly limited to personal use by its addressees and is intended to provide non-exhaustive, general legal information. The newsletter is not intended to be and should not be construed as providing legal advice. The addressee is solely liable for any use of the information contained herein and the Law Firm shall not be held responsible for any damages, direct, indirect or otherwise, arising from the use of the information by the addressee. In accordance with the French Data Protection Act, you may request access to, rectification of, or deletion of your personal data processed by our Communications department (privacy@gide.com).