

*Мочалов Дмитрий Сергеевич*

студент

ФГБОУ ВО «Кубанский государственный аграрный

университет им. И.Т. Трубилина»

г. Краснодар, Краснодарский край

**ПРОБЛЕМА ОПРЕДЕЛЕНИЯ ОСНОВАНИЙ ДЛЯ ПРИВЛЕЧЕНИЯ  
К СУБСИДАРНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ ПО ЗАКОНУ  
О НЕСОСТОЯТЕЛЬНОСТИ ИЛИ ПРИВЛЕЧЕНИЯ  
К ОТВЕТСТВЕННОСТИ ПО ГРАЖДАНСКОМУ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВУ**

*Аннотация:* в статье даны разграничения по субъектному составу лиц, привлекаемых к ответственности. Показана причинно-следственная связь, как, зная цели противоправного поведения субъекта, разграничить ответственность или по основаниям ГК или по основаниям Закона о банкротстве. В статье проанализированы размеры ответственности в обоих случаях привлечения лиц к ответственности. Определен круг лиц, кто имеет право на подачу заявления о привлечении к ответственности в процедурах, а также в случае прекращения производства по делу о банкротстве. В статье проиллюстрировано разграничение в течение срока исковой давности по разным типам оспаривания.

*Ключевые слова:* ответственность, банкротство, субсидиарная ответственность, контролирующее лицо, должник, несостоятельность, кредитор, убытки.

Когда юридическим лицом причинены убытки кредиторам, стоит вопрос о взыскании этих убытков. И суды сталкиваются с проблемой выбора привлечения к ответственности по ст. 61.11 Закона о банкротстве [1], либо по 53.1 ГК РФ [2] и возмещение убытков по ст. 15 и 393 ГК.

По закону о несостоятельности в силу ст. 61.11 субсидиарную ответственность несет контролирующее должника лицо (далее – КДЛ). Обязательным критерием определения к КДЛ является наличие фактической возможности давать должнику обязательные для исполнения указания или иным образом определять

его действия в 3-х годичный срок с того момента, когда у должника возникли признаки объективного банкротства (пункт 3 статьи 53.1 ГК РФ, пункт 1 статьи 61.10 Закона о банкротстве). Чтобы статья КДЛ не достаточно соответствовать любому критерию в п.2 ст. 61.10 (быть аффилированным через родство, участвовать в капитале либо в управлении), важно также учитывать преимущества, вытекающие из их положения. По общему правилу каждая сторона должна доказать то, на что ссылается. Но в Законе о банкротстве есть презумпции – презумпции КДЛ, презумпции доведения до банкротства. И когда субъект попадает под опровержимые презумпции, возникают трудности доказывания. В пп. 5,6,7 ПП ВС №53 [3] определены презумпции отнесения к КДЛ:

– если в качестве руководителя должника (единолично исполнительного орган) выступает УК, то она попадает под опровержимую презумпцию привлечения к КДЛ вместе с её руководителем и отвечают солидарно ст. 1080 ГК, ст. 61.11–61.13, 61.20 Закона о банкротстве;

– КДЛ, если акционер (учредитель/участник) сам или совместно с аффилированным (зависимым) лицом владеют более 50% в юридическом лице подп. 2 п.4 ст. 61.10 Закона о банкротстве;

– КДЛ директор, ликвидатор, члены ликвидационной комиссии.

– КДЛ, если лицо получает выгоду от противоправных действий должника. Например, третье лицо, который получил существенный актив юридического лица в ущерб такому юридическому лицу.

Согласно ст. 53.1 ГК ответственность несет не только КДЛ, но и лица уполномочено выступать от его имени юридического лица, члены коллегиальных органов, если их действия повлекли убытки юридическому лицу. При этом в ГК, в отличие от Закона о банкротстве, не указан 3-х годичный срок контроля.

Субъект привлекается к ответственности по ст. 61.11 Закона о банкротстве основаниям в случае, если его действия привели непосредственно к объективному банкротству должника. Если действия субъекта направлены на причинение убытков юридическому лицу, следует говорить о п. 53.1 ГК. То есть требуется доказать суду, что фактические действия субъекта привели либо к банкротству,

либо к убыткам. Например, если сделка по отчуждению активов убыточна для юридического лица, но не привела к банкротству, привлекать необходимо по ст. 53.1 ГК.

За доведение до банкротства размер ответственности определяется как сумма непогашенных требований кредиторов, включенных в реестр, заявленных после закрытия реестра требования кредиторов и требований по текущим платежам. Сюда не включаются требования перед КДЛ и требования перед взаимозависимыми лицами. Это сделано для того, чтобы КДЛ не оттягивал на себя часть имущества, которое могло бы быть у других кредиторов.

За несвоевременную подачу размер ответственности определяется как возникшие обязательства после такой неподачи. Сюда также не включаются требования перед КДЛ и требования перед взаимозависимыми лицами. И сюда не включаются те требования контрагентов, которые знали о наличии признаков банкротства.

За убытки размер ответственности определяется в размере этих убытков, причинённых юридическому лицу. Убытки должны быть определены как все потери, связанные с банкротством, включая последующие убытки.

К лицам, которые могут подать заявление о привлечении к субсидиарной ответственности относятся арбитражный управляющий, конкурсные кредиторы, уполномоченный орган, работники, бывшие работники и представители работников, перед которыми имеется задолженность.

В случае привлечения к ответственности по ст. 53.1 ГК, право на подачу такого заявления имеют руководитель или учредитель (участник), арбитражный управляющий, конкурсные кредиторы, уполномоченный орган, работники, бывшие работники и представители работников ограничен в своих полномочиях в процедуре наблюдения, так как они прекращаются после этой процедуры. Возможность привлечения к ответственности после завершения процедуры конкурсного производства отсутствует, если привлекать к ответственности по ст. 53.1 ГК, что противоположно 61.11 Закона о банкротстве, там такая возможность

есть при условии соблюдения трехлетнего объективного срока исковой давности.

Стоит помнить, что руководитель ограничен в своих полномочиях процедурой наблюдения, а в других процедурах и вовсе отстраняется от руководящей должности.

За доведение до банкротства, за убытки, причиненные контролирующим лицом (лицами) с нарушением Закона о банкротства, либо иных законов (не субсидиарная ответственность) право на подачу заявления о привлечении к субсидиарной ответственности имеют арбитражный управляющий, уполномоченный орган, конкурсные кредиторы, работники должника, текущие кредиторы в ходе любой процедуры банкротства, начиная с внесения требований в реестр кредиторов.

За не своевременную подачу право на подачу заявления о привлечении к субсидиарной ответственности имеют арбитражный управляющий и те кредиторы, обязательства перед которыми возникли после такой неподачи. Например, налоговый орган имеет право штрафовать компанию за несвоевременную подачу на банкротство. Если не уплачено 300 000 налогов за последние 3 месяца, то налоговый орган отправляют протокол руководителю и штрафуют на 10 000 рублей. В том случае, если руководитель не обжалует постановление, не оспаривает, соглашается и платит 10 000 рублей, и потом через какое-то время возникает банкротство, и уполномоченный орган вступает в дело о банкротстве, либо кредитор находит решение о привлечении к административной ответственности возникают неприятность для добросовестного руководителя. Факт неподачи уже был установлен, и руководителя привлекают к субсидиарной ответственности. В этом случае необходимо придерживаться двух простых правил:

1. Оспаривать решение о привлечении к административной ответственности, т.е. идти в налоговую и заявлять свои возражения, а если нужно – в суд. Долг 300 000 с просрочкой 3 месяца не железобетонное основание подавать на само-банкротство. В определении ВС РФ [4] сказано, что не имеет решающего значения показатели бухгалтерской, налоговой или финансовой отчетности для

определения признаков неплатёжеспособности / недостаточности имущества. Это объясняется тем, что в бухгалтерской, налоговой или финансовой отчетности не всегда объективна отражена рыночная стоимость объектов. Кроме того в ПП ВАС РФ от 23.04.2013 №18245/12 [5] сказано, что недопустимо отождествлять неплатежеспособность с неоплатой конкретного долга кредиторам.

2. Но если не оспорили и такое случилось, и уполномоченный орган в лице налогового органа потом направила заявление, помните, что долги по налогам возникли до неподачи, а соответственно такое заявление о привлечении к субсидиарной ответственности налоговая подавать не может.

Нередко бывает прекращение производства по делу о банкротстве должника из-за отсутствия финансирования. В таком случае в соответствии со ст. 61.11 Закона о банкротстве право на подачу иска возникает у кредиторов по текущим платежам, конкурсных кредиторов, а также «зарегистрированных кредиторов». В случае привлечения к ответственности по ГК право на подачу иска о взыскании убытков возникает у конкурсных кредиторов, уполномоченного органа, чьи требования были включены в реестр требований кредиторов, а также иные лица в соответствии с корпоративным законодательством.

В Конституции Российской Федерации в ст. 46 закрепляется предоставление государством гарантированного права на судебную защиту прав и законных интересов граждан [6]. Течение срока исковой давности имеет очень важную особенность. Иск по субсидиарной ответственности и иск по убыткам считаются косвенными исками. Несмотря на то, что иск в суд подает участник, исполнение по судебному решению получит юридическое лицо как бенефициар. И сроки начинают течь с того момента, когда заявитель узнал или должен был знать о нарушении. В случае субсидиарной ответственности, срок начинается с момента осведомленности арбитражного управляющего или обычного кредитора, имеющего право подать заявление. В случае убытков, срок исковой давности начинается с момента осведомленности юридического лица или нового руководителя или арбитражного управляющего. Правильное разрешение этого аспекта дает гарантию действия права на судебную защиту [7]

С 2017 года стало возможно привлекать к субсидиарной ответственности вне рамок дела о банкротстве исключительно в трех случаях:

1. Когда должник исключен из ЕГРЮЛ за недостоверность сведений в ЕГРЮЛ (6 месяцев на устранение, потом исключают) либо за не сдачу бухгалтерской отчетности (если год не сдают отчетность, нет движений по счетам);

2. Когда процедура банкротства не возбуждена, либо прекращена из-за отсутствия финансирования. Это является хорошей задумкой для кредитора не тратить собственные денежные средства на банкротство, однако как без процедуры банкротства будет доказывать основания, откуда он получит информацию? Думается, что это сделано для налоговых органов, которым легко собрать нужную информацию о должнике, и потом привлекать к субсидиарной ответственности. Выгодно кредитору сделать так: инициировать банкротство, ввести наблюдение и собрать нужную информацию, потом прекращать и привлекать к субсидиарной ответственности.

3. После завершения банкротства, если кредитор узнал о наличии оснований для субсидиарной ответственности после завершения процедуры (случаи в практике неизвестны).

### ***Список литературы***

1. О несостоятельности (банкротстве): Федер. закон от 26.10.2002 г. №127-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. – 2002. – №43. – Ст. 4190.

2. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая): Федер. закон от 30.11.1994 г. №51-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. – 1994. – №32. – Ст. 3301.

3. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 21.12.2017 №53 // Бюллетень Верховного Суда РФ. – 2018. – №3. Март.

4. Определение Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда РФ от 12.02.2018 №305-ЭС17-11710(3) по делу №А40-177466/2013. Документ опубликован не был.

5. Определение Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда РФ от 25.01.2016 №310-ЭС15–12396 по делу №А09-1924/2013 // Бюллетень Верховного Суда РФ. – 2016. – №10.

6. Гринь Е.А. Проблемы заключения и реализации третейских соглашений / Е.А. Гринь, П.И. Калинина // Аграрное и земельное право. – 2019. – №9 (177). – С. 148–151. – EDN MLVORI.

7. Гринь Е.А. К вопросу об определении международной подсудности / Е.А. Гринь // Научное обеспечение агропромышленного комплекса: сборник тезисов по материалам Всероссийской (национальной) конференции (Краснодар, 19 декабря 2019 года) / отв. за вып. А.Г. Кощаев. – Краснодар: Кубанский государственный аграрный университет имени И.Т. Трубилина, 2019. – С. 351–352. – EDN KVFTNC.