



**Игра на выживание:  
субсидиарная ответственность в деле о банкротстве**

Москва  
28 марта 2023 г.

Антон Кальван, адвокат



1. **Понятие субсидиарной ответственности**
2. **Статистические данные**
3. **Особенности субсидиарной ответственности, о которых важно знать**
  - Невозможность освобождения в личном банкротстве
  - Длительность спора, обеспечительные меры
  - Готовиться нужно заранее
4. **Кто может быть привлечен?**
  - Руководители и собственники бизнеса
  - Наемные сотрудники
  - Лица, не связанные с бизнесом (дети, родственники)
4. **За что наступает субсидиарная ответственность?**
5. **Как себя обезопасить?**
  - Рекомендации по минимизации рисков и поведению в процессе привлечения.

# Понятие субсидиарной ответственности (1/2)

**Банкротство** – невозможность исполнения денежных обязательств перед кредиторами (контрагенты, налоговая служба, работник и др.)

## **Условия для обращения в суд:**

- задолженность свыше 300 тыс. руб.
- вступившее в законную силу решение суда
- публикация о намерении обратиться с заявлением

**ВВ!** Требование о наличии судебного акта не распространяется на задолженность по кредитным договорам и перед налоговой службой

**Длительность процедуры банкротства:** от 1,5 до 10 лет

**Субсидиарная ответственность** – ответственность контролирующего должника лица за невозможность погашения требований кредиторов.

Регулирование изменилось в связи с принятием Федерального закона от 29.07.2017 № 266-ФЗ.

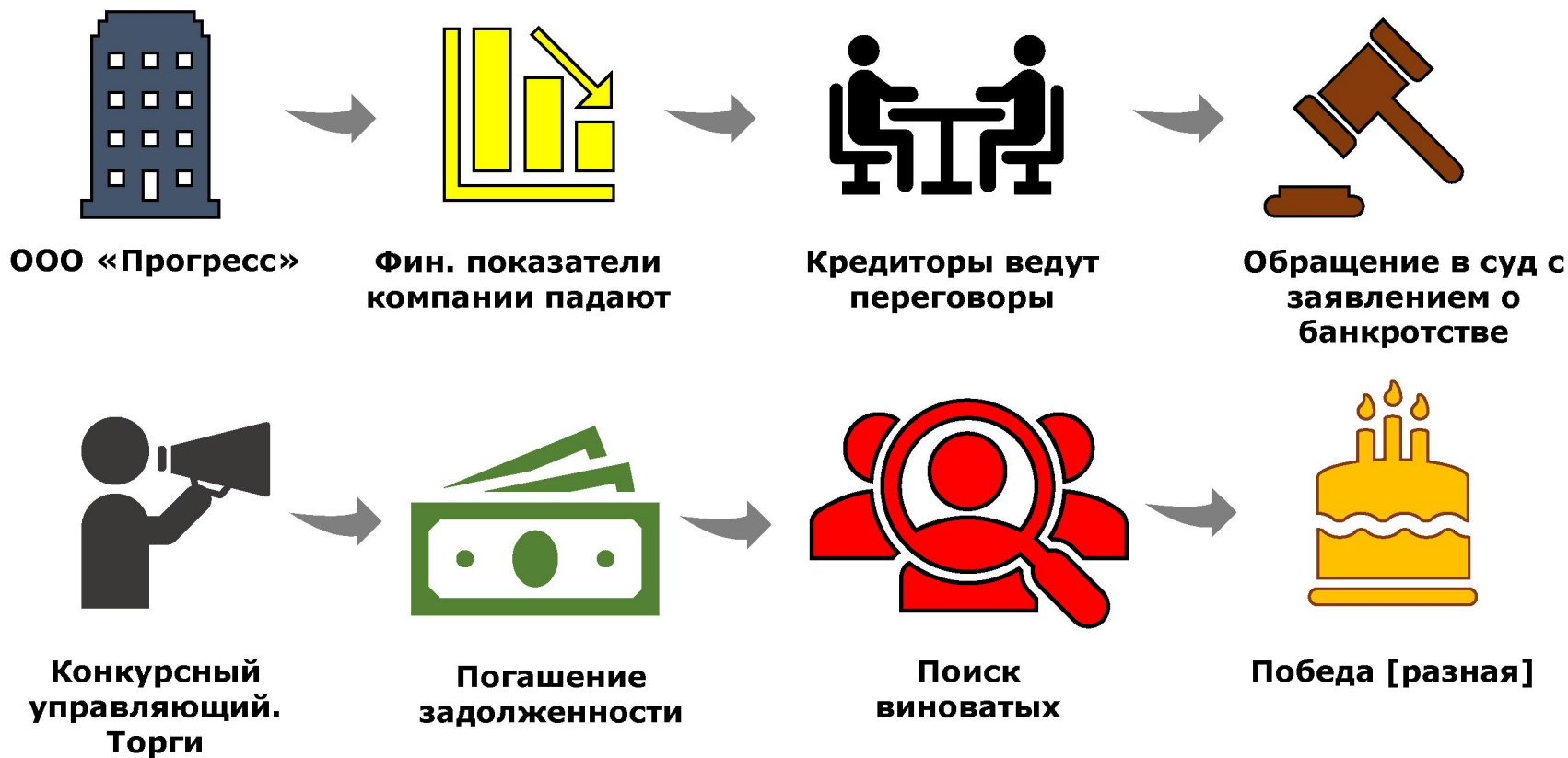
## **Смотреть:**

*Постановление ПлВС РФ от 21.12.2017 № 53, письмо ФНС России от 16.08.2017 № СА-4-18/16148@,*





## Понятие субсидиарной ответственности (2/2)

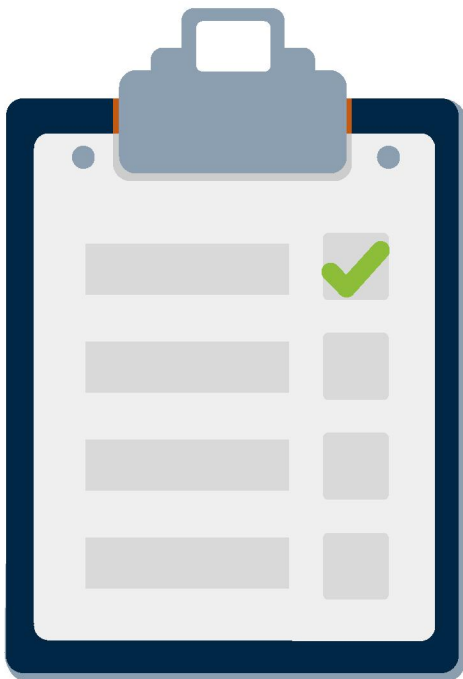


Позиция КС РФ в **Постановлении от 18.07.2003 № 14-П**: «сам по себе момент возникновения признаков неплатежеспособности хозяйствующего субъекта (наличие просроченной кредиторской задолженности) может не совпадать с моментом его фактической несостоятельности (банкротства).

Даже **формальное превышение размера** кредиторской **зadolженности** над размером активов, отраженное в бухгалтерском балансе должника, не является свидетельством невозможности общества исполнить свои обязательства».



# Некоторые особенности института субсидиарной ответственности



1

Должник не может быть освобожден от задолженности по субсидиарной ответственности в рамках личного банкротства

2

Обеспечительные меры

*см. Определение ВС РФ от 16.01.2020 № 305-ЭС19-16954, постановление АС МО от 11.10.2022 по делу № А40-159279/2013 и др.*

3

Длительность рассмотрения спора (1-5 лет)

4

Преюдициальные судебные акты

*см. Определение ВС РФ от 07.07.2022 № 308-ЭС16-6482(22,27)*

5

Количество привлекаемых лиц зачастую ограничивается только фантазией конкурсного управляющего

**NB!** Контролирующему лицу, в отношении которого в рамках дела о банкротстве рассматривается вопрос о его привлечении к субсидиарной ответственности, должно быть обеспечено право на судебную защиту посредством рассмотрения компетентным судом его возражений относительно обоснованности требования кредитора (*Определение ВС РФ от **06.03.2023** № 303-ЭС22-22958*)

Рассмотрение спора о привлечении к субсидиарной ответственности в любом случае сопровождается изучением причин банкротства (*Определения Верховного Суда РФ от 25.09.2020 № 310-ЭС20-6760, от 30.09.2019 № 305-ЭС19-10079*).

## Данные судебной статистики (1/2)

### Заявления о субсидиарной ответственности и акты о привлечении

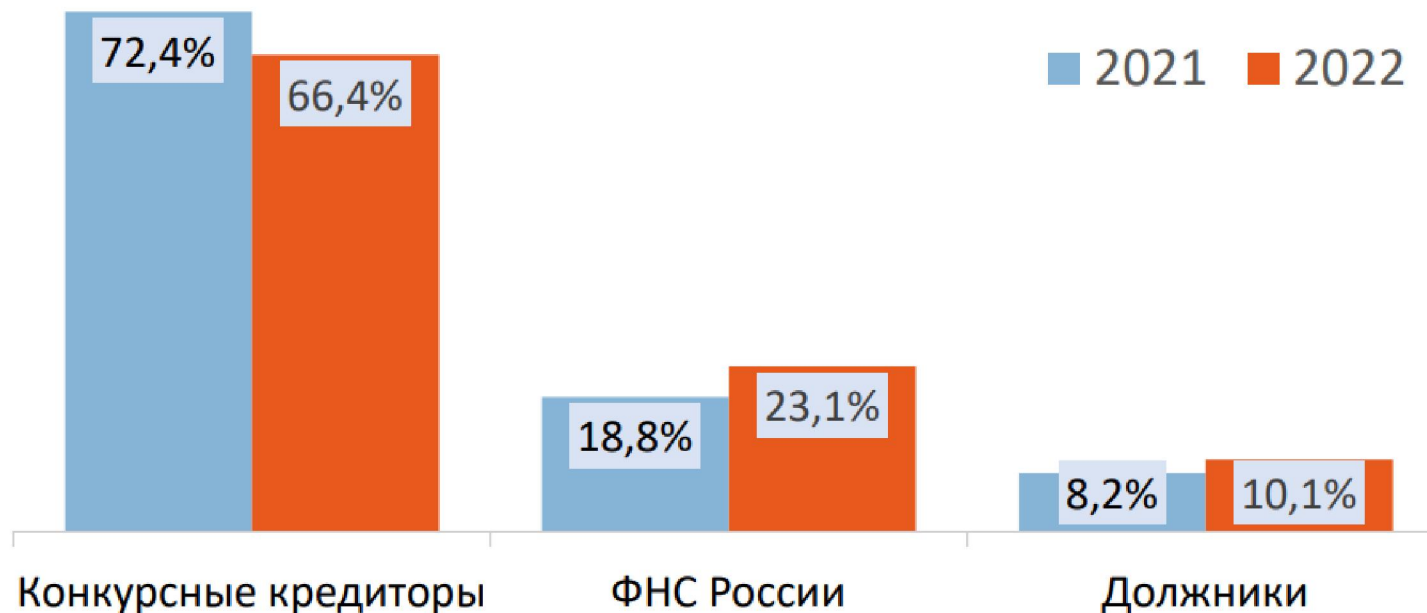
	окт-дек 2015	2016	2017	2018	2019	2020	2021	2022
Подано заявлений	444	2699	3652	5107	6103	6635	6835	7259
Акты о привлечении	18	439	821	1960	2500	2594	3147	3385
Соотношение	4%	16%	22%	38%	41%	39%	46%	47%
Размер ответственности, млрд. руб.	3,1	70,6	103,2	330,3	440,5	395,3	513,4	425,5
Количество привлеченных лиц	19	521	969	2592	3401	3191	4792	5132

Количество поданных заявлений с 2016 по 2022 гг. – увеличение **в 3 раза**

Соотношение заявлений и актов о привлечении с 2016 по 2022 гг. – увеличение **в три раза**

Количество привлеченных лиц с 2016 по 2022 гг. – увеличение **в десять раз**

### Инициаторы дел о банкротстве компаний



- Доля дел о банкротстве, в которых кредиторы не получили ничего – **57,2%**.
- Налоговая использует все возможные инструменты для пополнения конкурсной массы, в том числе привлечение к СО.
- В 2023-2024 гг. ожидается рост количества банкротств и заявлений о привлечении к субсидиарной ответственности.



# Кто может быть привлечен к ответственности? (1/2)

## Бенефициары

### Прокалывание корпоративной вуали

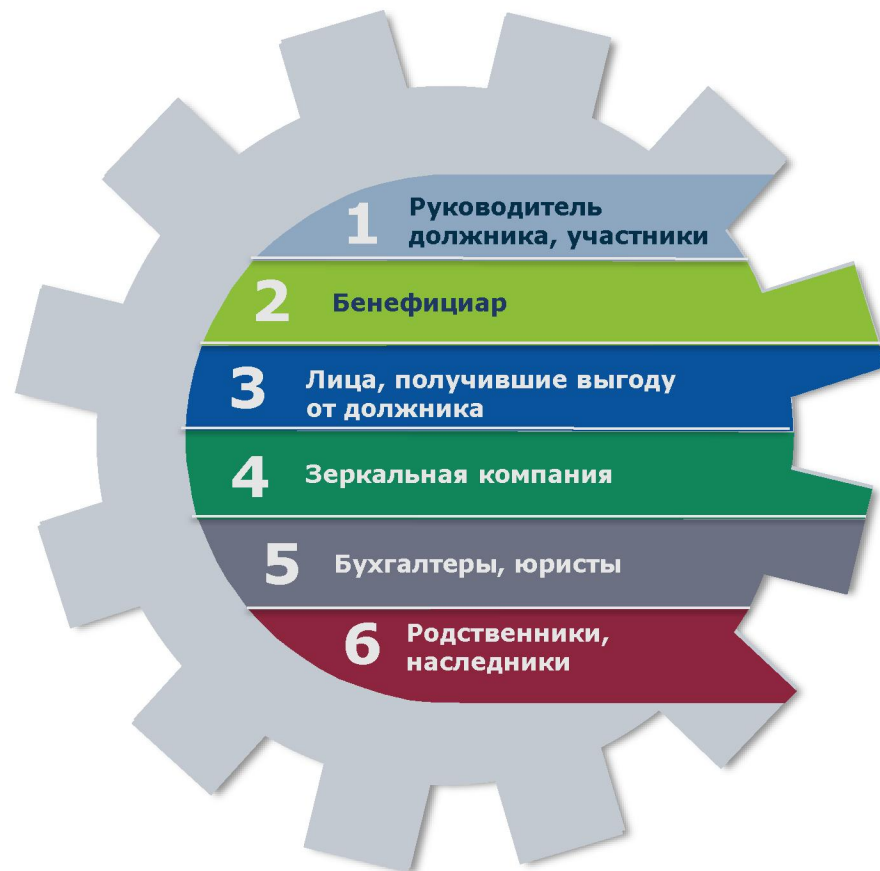
Постановление АС МО от 01.10.2015 по делу № А40-119763/2010

### Определение Верховного Суда РФ от 21.10.2021 № 307-ЭС21-5954(2,3)

*«Конечные бенефициары, в том числе которые скрывают свой статус, несут субсидиарную ответственность наравне с действующими исполнительными органами должника»*

### Судебная практика по данному вопросу:

Определение ВС РФ от 03.09.2020 № 304-ЭС19-25557(3), постановления АС Дальневосточного округа от 17.01.2019 по делу № А04-2898/2015, АС Московского округа от 04.07.2019 по делу № А40-61523/2010, АС Восточно-Сибирского округа от 07.07.2020 по делу № А19-925/2016, АС Московского округа от 26.12.2016 по делу № А40-56167/2016.



**NB!** При доказывании используются: СМИ, свидетельские показания, материалы налоговой проверки, проверки ЦБ, внутренние документы организации, данные электронной почты, 1С.

# Кто может быть привлечен к ответственности? (2/2)



## Лица, получившие выгоду от деятельности должника

*См., например, постановления АС Московского округа от 13.12.2022 по делу № А40-289327/2018, от 28.11.2022 по делу № А41-65911/2019*



## Зеркальная компания

*См., например, Определение ВС РФ от 25.09.2020 № 310-ЭС20-6760, постановления АС Московского округа от 15.12.2022 по делу № А40-200781/2019, АС Западно-Сибирского округа от 03.10.2022 по делу № А46-18958/2019*



## Работники должника (бухгалтер, юрист)

*Положительная практика: постановления Арбитражного суда Московского округа от 23.09.2021 по делу № А40-128249/2017, от 10.07.2020 по делу № А41-1727/2015 + см. дело Татьяны Воиновой (А76-22330/2018)*



## Дети, родственники КДЛ

*См., например, Определение ВС РФ от 16.12.2019 № 303-ЭС19-15056, определение АС города Москвы от 13.10.2022 по делу № А40-141298/2014.*

К ответственности **может быть привлечен кредитор должника**, включенный в РТК. Мажоритарные кредиторы непосредственно или через комитет кредиторов, имеют возможность определять действия должника, то есть контролируют его (его имущественную массу), несмотря на отсутствие корпоративных оснований.  
*См. Определение ВС РФ от 14.11.2022 № 307-ЭС17-10793 (26-28).*

# Виды субсидиарной ответственности

Вид	Невозможность полного погашения требований кредиторов	Неподача заявления о банкротстве
Регулирование	статья 61.11 Закона о банкротстве	статья 61.12 Закона о банкротстве
Основания привлечения	виновные действия, из-за которых наступило банкротство должника	неподача заявления о банкротстве в установленные законом сроки
Потенциальные ответчики	любые лица, контролирующие должника	лица, на которые возложена обязанность по обращению в суд с заявлением о банкротстве
Размер ответственности	остаток задолженности после процедуры банкротства	обязательства, приобретенные после наступления обязанности по обращению с заявлением о банкротстве

**NB!** Размер субсидиарной ответственности контролирующего должника лица, за невозможность полного удовлетворения требований кредиторов равен совокупному размеру требований кредиторов, включенных в реестр требований кредиторов, оставшихся не погашенными по причине недостаточности имущества должника, и следовательно, **поглощает размер** субсидиарной ответственности за неподачу (несвоевременную подачу) заявления должника.



# Невозможность погашения требований кредиторов



Ответственность наступает **не в любом случае банкротства**, а только в том, когда банкротство наступило в результате виновных действий (бездействия) контролирующих должника лиц.

Под такими действиями (бездействием) следует понимать действия (бездействие), которые явились необходимой причиной банкротства должника, т.е. те, без которых объективное банкротство не наступило бы (п. 16 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 21.12.2017 № 53).

Необходимо отметить, что ответственность контролирующих юридического лица перед внешними кредиторами наступает не за сам факт неисполнения (невозможности исполнения) управляемым ими обществом обязательства, а за их **виновные действия (решения), не вызванные рыночными и иными объективными факторами** и повлекшие нарушение обязательств управляемого ими юридического лица (Определение ВС РФ от 02.02.2021 № 305-ЭС20-20172).

# Невозможность погашения требований кредиторов

## Противоправные действия

01

Принятие ключевых деловых решений, в том числе согласование, заключение или одобрение сделок на заведомо невыгодных условиях или с заведомо неспособным исполнить обязательство лицом (однодневка)

02

Дача указаний по поводу совершения явно убыточных операций

03

Назначение на руководящие должности лиц, результат деятельности которых будет очевидно не соответствовать интересам возглавляемой организации

04

Непередача документов и имущества должника конкурсному управляющему

05

Более половины задолженности перед кредиторами подтверждено решением о привлечении должника или его должностных лиц к налоговой ответственности

06

Действия, существенно ухудшившие положение должника

# Невозможность погашения требований кредиторов

## Судебная практика

## основание

"Большинство сделок по отчуждению имущества должника совершены практически одновременно за несколько месяцев до поступления в арбитражный суд заявления о признании должника банкротом."  
(постановление АС ДО от 05.07.2021 по делу № А59-2034/2016)

Убыточные сделки

"Перевалов В.М., являясь единственным участником Общества, с целью получения должником необоснованной налоговой выгоды давал указания заключать договоры по оказанию услуг с подконтрольными ему контрагентами, большинство из которых являлись работниками организаций, учредителем которых был Перевалов В.М."  
(постановление 9ААС от 04.10.2022 по делу № А40-128249/2017)

Дача указаний на совершение убыточных операций

"После подачи кредитором - ООО "ВДД" заявления о признании должника банкротом, единственный участник должника Азизов А.Г. назначил на должность руководителя Семенкович А.А., который признался в статусе "номинала": он не имел ни квалификации, ни опыта управленческой деятельности"  
(постановление 9ААС от 05.10.2022 по делу № А40-128249/2017)

Назначение неэффективных управленцев

"Удовлетворяя заявление, суд первой инстанции исходил из того, что являясь единственным участником и руководителем нескольких обществ, Коляда И.Г. создала бизнес-модель с разделением на центр убытков и центр прибыли, в соответствии с которой общество "Техно-НСК" заключало договоры поставки с независимыми контрагентами"  
(постановление АС ЗСО от 03.10.2022 по делу № А46-18958/2019)

Перевод бизнеса

**Пример, как делать не надо:** решение АС МО от 19.03.2021 по делу А41-31147/2017



# Невозможность погашения требований кредиторов



Сложившаяся судебная практика по вопросу о передаче бывшим руководителем утраченной документации должника предполагает, что при наличии таких возражений суд проверяет, каким образом обеспечивалась сохранность документов; явилась ли их гибель следствием ненадлежащего хранения либо совершения бывшим руководителем иных действий без должной заботы и осмотрительности (см. Постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 6 ноября 2012 № 9127/12; п. 24 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 21 декабря 2017 № 53).

**Изъяли правоохранители?** Уважительная причина в некоторых случаях (см., например, см. Определение ВС РФ от 22.07.2019 № 306-ЭС19-2986).  
Но есть и обратная практика: постановление АС ДО от 05.07.2021 по делу № А59-2034/2016.

**Рекомендация:** Документы и имущество необходимо передавать по акту приема-передачи, чтобы впоследствии избежать споров касательно отсутствия каких-либо документов/имущества. В акте необходимо зафиксировать состояние имущества. Имущество, находящееся в компании, должно соответствовать показателям бухгалтерской отчетности.

# Размер субсидиарной ответственности

- В размер входит непогашенная задолженность + расходы в рамках дела о банкротстве (выплата вознаграждения АУ, работникам, привлеченным специалистам и др.)
- Законом предусмотрены основания для уменьшения размера ответственности. Суды редко используют данные положения и снижают размер ответственности.
- Фактически институт снижения ответственности имеет общие черты с соглашением о сотрудничестве в рамках уголовного дела.

## Основания уменьшения размера:

Банкротство в т.ч. в результате внешних факторов (наводнение)

Банкротство наступило в результате действий КДЛ, однако помимо названных действий увеличению размера долговых обязательств способствовали и внешние факторы (имели место неправомерный вывод активов должника под влиянием КДЛ и одновременно порча произведенной должником продукции в результате наводнения).

Номинальный руководитель

Лицо доказало, что оно при исполнении функций органов управления или учредителя ЮЛ фактически не оказывало определяющего влияния на деятельность ЮЛ (осуществляло функции органа управления номинально) или помогло найти действительного руководителя (учредителя) ЮЛ.

**Практика по уменьшению размера:** постановления АС ЗСО от 25.04.2019 по делу № А70-14218/2014, АС ПО от 07.06.2022 по делу № А72-6211/2017, АС МО от 07.02.2022 по делу № А40-248565/2016.

# Рекомендации (1/2)

Материалы СМИ, переписка с контрагентами, информация о намерении рассчитаться с кредиторами, исполнение социальных обязательств, свидетели и пр.

Участие в обособленных спорах по оспариванию сделок, включению в РТК. Возражения по сделкам, обжалование суд актов при необходимости.

Только собственник сможет искренне и с неподдельными эмоциями рассказать, как все было на самом деле

Социальная значимость предприятия

*См. постановления АС ЗСО от 09.06.2020 по делу № А27-20968/2017, АС ПО от 30.09.2019 по делу № А55-19295/2018, АС 7ААС от 16.06.2021 по делу № А03-4799/2019*

01 Нет ненужных доказательств

02 Подготовка еще до банкротства

03 Личное участие ответчика

04 Социальная значимость

**НЕ МОЛЧАТЬ.** В ходе рассмотрения одного из дел коллегия судей констатировала отсутствие со стороны ответчика каких-либо пояснений относительно вменяемого ему противоправного поведения. нежелание стороны опровергать позицию процессуального оппонента должно быть **истолковано против нее**, в связи с чем признаны правомерными выводы судов о формировании воли на распоряжение денежными средствами именно компанией.

*См. Определение Верховного Суда РФ от 6 августа 2018 г. N 308-ЭС17-6757(2,3)*



## Рекомендации (2/2)

Аккуратно вести себя в социальных сетях. Частно информация из социальных сетей является одним из доказательств необходимости удовлетворения заявления.

Заявлять ходатайство о проведении судебной экспертизы, предоставлять внесудебные заключения. Повторная, дополнительная экспертиза.

Суд опирается на судебную практику. Если суду предоставить меморандум судебной практики по округу, это упростит защиту.

В любой ситуации вести себя порядочно, без конфликтов с оппонентами, переходов на личности, с уважением к суду.

05 Социальные сети

06 Экспертиза

07 Судебная практика

08 Порядочность

**Жизньнаимиллиард.** Согласно распечатке постов (текстовые и видео посты) страницы социальной сети Instagram Подгорецкой, следует, что являясь банкротом, выезжала за пределы РФ - на Мальдивские острова для отдыха и прохождения тренингов «Жизньнаимиллиард» и «Матрица2021». Указанный тренинг проводился известным ТОП бизнес-тренером в России Максимом Темченко. По сведениям кредитора, тренинги указанного лица стоят десятки тысяч долларов.

*См. постановление 15ААС от 29.09.2022 по делу № А32-57030/2021*



## **Кальван Антон Васильевич**

Адвокат, специализация: банкротство, арбитражные споры

### **Успешная практика:**

- защита мажоритарного участника должника в споре о привлечении к субсидиарной ответственности на сумму более 150 млрд руб. (кейс был включен в рейтинг Коммерсантъ за 2021 год «Споры года»)
- представление интересов иностранного банка в крупнейшей процедуре банкротства в Сибири. Отмена в кассационном порядке судебных актов об отказе во взыскании убытков с контролирующих должника лиц
- защита мажоритарного участника общества в обособленном споре о привлечении к субсидиарной ответственности. Потенциальная сумма требования более 40 млрд руб.
- борьба с недобросовестными кредиторами, по результатам которой кредиторам с требованиями более 4 млрд руб. было отказано во включении в реестр требований кредиторов

### **Контакты:**

+79831233343,

[Кальван.рф](http://Кальван.рф), [kalvananton@gmail.com](mailto:kalvananton@gmail.com)