

**ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЕЙ, РУКОВОДИТЕЛЕЙ И
СОБСТВЕННИКОВ БИЗНЕСА, БУХГАЛТЕРОВ: СУБСИДАРИЯ
ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ПО ДОЛГАМ ПРЕДПРИЯТИЙ, ВЗЫСКАНИЕ УБЫТКОВ,
УГОЛОВНАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ, БАНКРОТСТВО
2021. ПЕЧАЛЬНЫЕ ТРЕНДЫ.
УПОЛНОМОЧЕННЫЙ ОРГАН В ДЕЛАХ О БАНКРОТСТВЕ.**



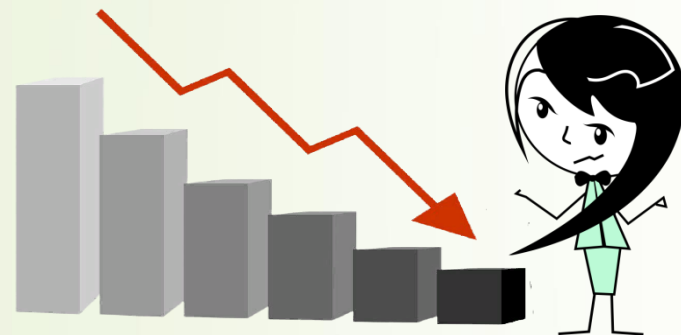
СУБСИДИАРНАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ И УБЫТКИ В БИЗНЕСЕ

!!! для всех, кто занимается, занимался и планирует заниматься ЛЮБЫМ бизнесом, а также тех, на кого этот бизнес оформляется (номинальные директора и номинальные владельцы).

ПОНЯТИЯ, ТЕНДЕНЦИИ

Субсидиарная ответственность — это дополнительная имущественная ответственность контролирующих лиц (директора, владельца, иного КДЛ), которая применяется как в обычных хозяйственных отношениях (например, договор поручительства), так и за доведение до банкротства организации, в случае если эта организация не сможет погасить долги перед своими кредиторами (п. 2 ст. 399 ГК РФ).

Убытки — это расходы в виде реального ущерба (например, если затопило товар на сумму этого товара) или упущенной выгоды (в виде разницы между заниженной арендной ставкой и рыночной ставкой аренды), при этом, если эти действия контролирующих лиц (директора, владельца) не привели к банкротству организации (ст. 15 ГК РФ).



ОТЛИЧАИ:

1. по срокам предъявления.

- заявление об убытках - по общему правилу исковой давности, т.е. три года с момента, когда лицо узнало о нарушении своего права, например, с момента назначения нового независимого директора или осведомленности участника, имеющего возможность принять решение о смене директора.

- привлечение к субсидиарной ответственности - составляет три года, но исчисляется со дня, когда лицо, имеющее право на подачу такого заявления (арбитражный управляющий, конкурсные кредиторы), узнало или должно было узнать о наличии соответствующих оснований для привлечения к субсидиарной ответственности, но не позднее трех лет со дня признания должника банкротом.

2. по размеру требований.

Размер субсидиарной ответственности равен общей сумме задолженности перед всеми кредиторами, которые имеются у организации.

Размер убытков равен размеру ущерба в виде утраты имущества или неполученных доходов.

3. По лицу, имеющему право на подачу иска.

- Правом на подачу иска об убытках обладают не только конкурсный управляющий и кредиторы, но и участники (акционеры) общества.
- Правом на подачу заявления о субсидиарной ответственности обладают конкурсный управляющий, кредиторы, но не обладают участники (акционеры).

4. По субъекту, привлекаемому к ответственности.

Иск об убытках, как правило, предъявляется директору или конкурсному управляющему (но есть исключения).

Заявление о субсидиарной ответственности может предъявляться не только директору, но и участникам (акционера), реальным бенефициарам, главному бухгалтеру, контрагенту по невыгодной сделке и другим лицам.

Т.о., **субсидиарная ответственность** — это дополнительная имущественная ответственность в объеме непогашенных требований кредиторов, а **убытки** — это расходы в объеме реального ущерба или упущенной.

Тенденция: Соотношение субсидиарки и убытков в банкротстве должника – грань тонкая. Возможна переквалификация судом в ходе разбирательства по делу (гл III.2 Закона о банкротстве).

УСЛОВИЯ И ПОРЯДОК ВЗЫСКАНИЯ: ИП И ЮР. ЛИЦА, МСП И КРУПНЫЙ БИЗНЕС, ДОЛЖНИКИ И КРЕДИТОРЫ

К ответственности по долгам бизнеса может быть привлечен любой:

Руководитель

Владелец (участник, акционер и т.п.)

Бухгалтер

Финансовый директор

Юрист

А ТАКЖЕ

ЛЮБОЕ контролирующее должника лицо, которое признано таковым судом.



Судебная позиция по убыткам с ИП:
ИП не может быть ответственности
через взыскание убытков по его долгам,
однако может быть привлечен
по долгам иных лиц.

То есть рисков больше у юр лица.

УБЫТКИ ПРИ НАРУШЕНИИ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ В ХОЗЯЙСТВЕННОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

Реальный ущерб, Упущенная выгода
(ст. 15 ГК РФ)

В некоторых случаях последствия неосновательного обогащения и неосновательной передачи прав, передачи товаров, работ, услуг с недостатками и нарушения (причинения ущерба деловой репутации (гл. 59, 60 ГК РФ, ст. 152 ГК РФ)

А что в банкротстве должника?



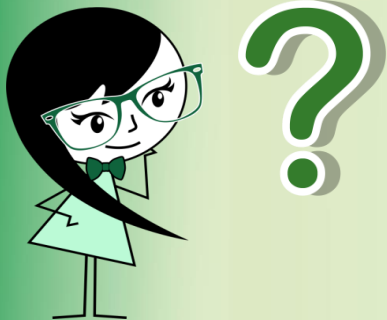
КАК ВЗЫСКАТЬ УБЫТКИ С ДОЛЖНИКА И ВЕРНУТЬ ДОЛГИ. ВНЕСУДЕБНЫЙ И СУДЕБНЫЙ ПОРЯДОК ПРИВЛЕЧЕНИЯ К ОТВЕТСТВЕННОСТИ, В Т.Ч. ПРИ ЛИКВИДАЦИИ И БАНКРОТСТВЕ

- Проявление должной осмотрительности
- Постоянный мониторинг деятельности контрагентов
- Не тянуть с подачей претензий и исков (двойная ответственность руководителя кредитора)
- В случае ликвидации юр лица все долги предъявляются членам ликвидационной комиссии (ликвидатору) и затем подлежат оплате участниками общества (то же касается и задолженности по налогам)
- Банкротство (но просчитываем все риски и затраты)
- Внебанкротный порядок



КОГДА ОДИН БИЗНЕС БУДЕТ ОТВЕЧАТЬ ЗА ДРУГОЙ

- Перевод активов на другую организацию - аффилированное лицо
- Участие в одной бизнес-модели в ущерб должнику и кредиторам
- Отсутствие четкого понимания ответственности за выбранную схему ведения бизнеса
- Сделки между аффилированными лицами в ущерб должнику и кредиторам
- Отсутствие грамотного подхода к структурированию активов
- Построение бизнеса по принципам:
 - «Все так работают»,
 - «у партнера отличный бухгалтер – при тех же оборотах платит копейки налогов»
 - или «А почему бы и нет – Хочу здесь и сейчас»
- «Хочу иметь и снимать дивиденды (выручку) всегда, когда хочу и сколько хочу – это МОЕ»
- и тд и тп



КАК УБЕРЕЧЬ СЕБЯ И АКТИВЫ

Понимание рисков и ответственности за всю деятельность Вашего бизнеса
Грамотный главный бухгалтер (фин директор и главный экономист) – оценка, повышение квалификации

Грамотное структурирование бизнеса – обращение к специалистам

«Перенастройка головы» – как раньше уже не будет, иначе смотри выше

Уход от правил «купил-продал как в 90-х». Постоянная аналитика «на опережение»

Система в самообучении и повышение квалификации

Обращение к специалистам



Презумпция равенства согласованных в договоре между сторонами взаимных обязательств.

■ В судебной практике можно наблюдать тенденцию к лояльному отношению к сальдированию.

ВС указывает на презумпцию равенства согласованных в договоре между сторонами взаимных обязательств. И указывает на то, что сальдирование невозможно оспорить по ст. 61.3 ЗоБ.

Выводы судов основаны, в частности, на том, что в этих делах отсутствовал такой квалифицирующий признак, как предпочтение. Происходит признание прекращения встречных обязательств установлением сальдо.

ТЕНДЕНЦИЯ 1 :

■ По мнению Верховного Суда РФ , наличие у кредитора информации об основаниях для привлечения к субсидиарной ответственности не является причиной лишения его материального права на возмещение вреда, причиненного контролирующим должника лицом вне процедуры банкротства.

Определение ВС РФ № 307-ЭС21-29 по делу № А56-69618/2019 о привлечении к субсидиарной ответственности контролирующих лиц компании за неуплату долга без проведения процедуры банкротства должника в порядке ст. 61.11 Закона о банкротстве

Условие:

прекращение производства по делу о банкротстве из-за отсутствия у должника средств, достаточных для возмещения судебных расходов

знание кредитора об основаниях для привлечения к субсидиарной ответственности на момент прекращения банкротного дела (то есть факт неподачи им такого заявления в ходе банкротства) не прекращает его права на подачу отдельного иска о “субсидиарке”

ТЕНДЕНЦИЯ 2

"вечный характер" – субсидиарная ответственность не подлежит списанию и подлежит наследованию вплоть до выплаты всей причитающейся суммы, а также переходит по наследству;

ТЕНДЕНЦИЯ 3

Расширение перечня контролирующих лиц

- Дети контролирующих должника лиц

Дело «Альянс», определение Верховного Суда РФ от 23.12.2019
№ 305-ЭС19-13326, постановление 9ААС от 19.01.2021 по делу № А40-131425/16

- Контролирующие лица контрагента должника

Дело «Ключ», определение Верховного Суда РФ от 24.08.2020 № 305-ЭС20-5422 (1, 2)

- Контролирующее должника лицо в силу совместной деятельности

Дело «УГМК-Рудгормаш», определение Верховного Суда РФ от 25.09.2020 № 310-ЭС20-6760

- Конечный бенефициар может не иметь формальных признаков аффилированности с должником

Дело «Товары будущего», определение Верховного Суда РФ от 31.08.2020 № 305-ЭС19-24480

- Член совета директоров привлекается к субсидиарной ответственности, если он мог влиять на принятие решения должником

Дело «Теплоучет», определение Верховного Суда РФ от 22.06.2020 № 307-ЭС19-18723

ТЕНДЕНЦИЯ 4

Отход от формализма

- Определение Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда от 21.05.2021 № 302-ЭС20-23984 по делу № А19-4454/2017

ДОГОВОРЫ В ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ, О ЧЕМ НЕ ПИШУТ В УЧЕБНИКАХ



Предпринимательский договор – сделка, соглашение, заключаемое на возмездной основе в целях осуществления предпринимательской деятельности, стороны или одна из сторон которого выступают в качестве субъекта предпринимательства (хозяйственные товарищества и общества, кооперативы, КФЛ, ИП, самозанятые, а также гос. и муниципальные учреждения и предприятия и некоммерческие организации, и физлица).

Необдуманно выбранный и/или подписанный договор на «лишь бы был» сегодня это:

- претензии контрагентов, гражданско-правовая ответственность, судебные споры (реальный ущерб, упущенная выгода, пени, штрафы,);
- негативные налоговые последствия;
- риск взысканий лично с директоров, собственников, бухгалтеров, юристов и тд

РАЗНЫЕ ДОГОВОРЫ ДЛЯ РАЗНЫХ ОТНОШЕНИЙ - ВАЖНО! УЧИМСЯ ЧИТАТЬ И ПОНИМАТЬ ДОГОВОРЫ ПЕРЕД ПОДПИСАНИЕМ.

ВАЖНО!!!

- Нельзя брать первые попавшиеся договоры в интернете, договор должен быть разработан «под тебя»;
- Твой бизнес и условия конкретной сделки уникальны («ТИПОВЫЕ ДОГОВОРЫ - VS»);
- Разные договоры для разных отношений – нельзя применять ко всем сделкам один договор, меняя название;
- По госконтрактам тоже можно подавать разногласия;
- Не понимаешь сам – привлеките специалиста, чтобы не потерять деньги.



ЧТО ДОЛЖЕН ЗНАТЬ ВАШ ГЛАВБУХ ПРИ ОФОРМЛЕНИИ И УЧЕТЕ ЛЮБОЙ ОПЕРАЦИИ, СДЕЛКИ. СОВМЕСТНАЯ РАБОТА БУХГАЛТЕРА И ЮРИСТА.

Хороший главный бухгалтер – не тот, у кого порядок на столе и отчеты сданы вовремя, а тот кто читает условия сделки, понимает налоговые последствия каждого договора, что к чему и спорит с директором/собственником;

Хороший бухгалтер всегда работает в «сцепке» с юристом



ФОРМЫ ДОГОВОРНЫХ ОТНОШЕНИЙ. ЗАКЛЮЧЕНИЕ, ИЗМЕНЕНИЕ, ПРЕКРАЩЕНИЕ ДОГОВОРОВ - ДЕЛАЕМ ГРАМОТНО, УЧИТЫВАЕМ ИМЕННО ВАШИ ИНТЕРЕСЫ.

- Все только письменно.
- Протоколы разногласий – важно!
- Переписка в преддверии и в ходе сделки - в помощь, а иногда спасательный круг.
- Заключение, изменение, прекращение – не ленимся, делаем грамотно



КАЖДАЯ ХОЗЯЙСТВЕННАЯ "БУМАЖКА" - ОПРЕДЕЛЕННЫЕ ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВЫЕ, АДМИНИСТРАТИВНЫЕ И НАЛОГОВЫЕ ПОСЛЕДСТВИЯ ДЛЯ БИЗНЕСА.

- одно дело неправильный договор, технические ошибки, другое – неверно поставленная в договоре запятая!
- Обговорил существенные условия «на словах», не прописал в договоре, - последствия стоят бизнеса



**СПИКЕР:
АННА ТАРГОНИЙ**



- бизнес-юрист, налоговый консультант,
- руководитель и владелец Группы компаний "Право-Плюс",
- помощник Уполномоченного по правами предпринимателей в Кемеровской области в сфере налогообложения.

Сфера профессиональных интересов:
налоги и сборы, корпоративные отношения,
банкротство, аналитика бизнес процессов,
структурирование бизнеса.

Стаж практической деятельности - более 25 лет.



+79059024386



pravoplus_42