ЮРИДИЧЕСКАЯ КОМПАНИЯ
«ГЕНЕЗИС»

info@genesis-law.ru

genesis-law.ru

ЮК ГЕНЕЗИС

genesis law office

ЮК ГЕНЕЗИС
genesis law office

«Бухгалтер, юрист, финдир..... : Субсидиарка за углом»

Как не ответить по чужим долгам



ЮК ГЕНЕЗИС
genesis law office



Контролирующее должника лицо

ст. 61.10. "О несостоятельности (банкротстве)"

Под контролирующим должника лицом понимается физическое или юридическое лицо, имеющее **право давать обязательные для исполнения должником указания или возможность иным образом определять действия должника**, в том числе по совершению сделок и определению их условий.

При буквальном толковании нормы Закона можно сделать вывод, что под критерии контролирующего должника лица может подпасть ***практически любое лицо***, которое входит в состав органов управления должника, либо получило полномочия на основании доверенности на совершение сделок от имени должника, либо если лицо имеет с должником степень родства либо свойства и т.д.

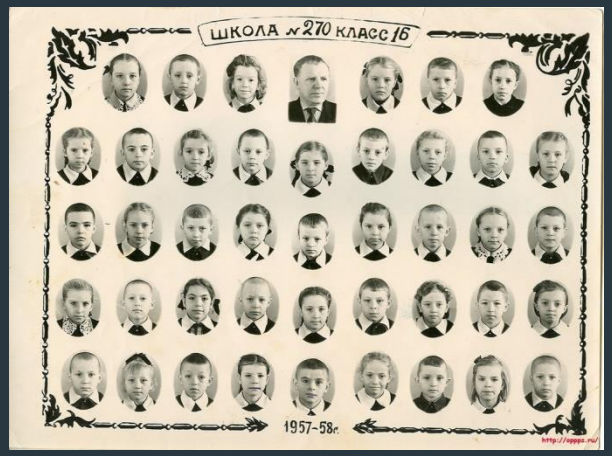
ЮК ГЕНЕЗИС
genesis law office



Возможность определять действия должника может достигаться **в силу должностного положения** – если лицо замещает должность главного бухгалтера, либо финансового директора должника, либо лиц, которые имеют право на распоряжение акциями в размере более 50% либо более чем половиной уставного капитала должника, т.е. на основании должностного положения.

(п.3 ч.2 ст. 61.10. "О несостоятельности (банкротстве)")

ЮК ГЕНЕЗИС
genesis law office



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"

Контролирующими должника лицами могут быть признаны совместно проживающие лица, в том числе состоявшие в фактических брачных отношениях, совместно обучавшиеся (однокурсники, одноклассники), в том числе находившиеся в длительной совместной служебной деятельности (военная или гражданская служба), т.е. в неформальных отношениях.

ЮК ГЕНЕЗИС
genesis law office



Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 21.12.2017 N 53 "О некоторых вопросах, связанных с привлечением контролирующих должника лиц к ответственности при банкротстве"

В Пленуме о данном вопросе содержится несколько иная позиция к определению статуса контролирующего должника лица:

- Суд, устанавливая статус контролирующего должника лица, привлекая его к субсидиарной ответственности, указывает на то, что в первую очередь важно **учитывать степень вовлеченности такого лица в процесс управления должником**, установить факт того, насколько значительным было влияние такого лица на должника, насколько существенные решения принимало такое лицо.
- лицо не может быть признано контролирующим только по факту того, что оно состоит либо состояло в степени родства либо свойства с членами органов управления должника либо если лицо замещало должность главного бухгалтера, финансового директора, в том числе если лицо имело полномочия на совершение сделок от имени должника, в том числе в рамках обычной хозяйственной деятельности.

Вывод: в судебной практике определен более высокий стандарт для доказывания статуса контролирующего должника лица

ЮК ГЕНЕЗИС
genesis law office

Юридические и фактические субсидиарные ответчики



ЮК ГЕНЕЗИС
genesis law office

Признаки субсидиарного ответчика у должностного лица

1. Признак фактического причинения вреда
2. Признак выгодоприобретателя
3. Признак оказания влияния на деятельность должника



ЮК ГЕНЕЗИС
genesis law office



1. Признак фактического причинения вреда посредством осуществления действий непосредственно, либо содействие причинению вреда, т.е. наличие вреда и причинно-следственной связи его с действиями лица

Начальник отдела логистики

ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ № 305-ЭС20-22207 (8) Определение г. Москва 12 сентября 2024 года

11.03.2019 возбуждено дело о банкротстве дочерней компании по заявлению конкурсного управляющего ЗАО «Безопасность границ» (далее – материнская компания). 02.12.2019 введено конкурсное производство.

Основанием для банкротства послужило реституционное требование на сумму 119 978 000 рублей, возникшее в результате признания ничтожной сделки по переводу материнской компанией на баланс дочерней компании денежных средств во избежание обращения на них взыскания в пользу «System Capital Management Ltd».

Конкурсный управляющий настаивал на том, что начальника отдела логистики материнской компании следует привлечь к субсидиарной ответственности по обязательствам должника за совершение сделок (договора займа и двух платёжных операций) в пользу подконтрольного ему ООО «Транстехнологии» на сумму 12 000 000 рублей.

ЮК ГЕНЕЗИС
genesis law office

Финансовый директор

Постановление Арбитражного суда Московского округа от 22.02.2022 N Ф05-7871/2021 по делу N А40-221466/2018

Приказом должника N 2 Чери М.Н. принята на работу в должности финансового директора предприятия с 09.04.2012 **с правом первой подписи** на финансово-хозяйственных документах.

Суды указали на возможность привлечения указанных лиц к субсидиарной ответственности, поскольку до настоящего времени документация общества конкурсному управляющему не передана, от имени должника заключен ряд сделок, которые в последующем были признаны недействительными, в случае не совершения которых должник был способен погасить требования кредиторов и осуществлять дальнейшую хозяйственную деятельность при положительном балансе активов. При этом судом установлено, что сумма требований кредиторов должника составляет 115 124 213 рублей.

Суды определил наличие статуса контролирующего должника лица как у Чери М.Н., так и у Чери Джавада.

ЮК ГЕНЕЗИС
genesis law office

Юрист

✓ *Постановление АС Северо-Западного округа от 13.10.2021 по делу № А56- 69038/2017*

Суд отметил, что само по себе оказание юридических услуг должнику и его руководству в виде участия в ряде дел в качестве судебного представителя не образует состав субсидиарной ответственности. **Лицо, оказывающее юридическую помощь, можно привлечь к субсидиарной ответственности только при наличии прямых доказательств его участия в разработке документов для целей причинения вреда кредиторам**. Например, документов, опосредующих совершение мнимых сделок, но в данном деле факт совершения юристом таких действий не доказан

✓ *Постановление АС Московского округа от 11.10.2021 по делу № А40-1657/2018*

Суд отказал в привлечении юриста к субсидиарной ответственности за участие в судебных заседаниях в качестве представителя должника и связанных с ним лиц, а также за якобы участие в **разработке договоров, которые причинили ущерб кредиторам** Суд счел, что в полномочия ответчика не входило совершение сделок от имени должника, ведение хозяйственной деятельности, подписание документов и принятие руководящих решений

✓ *Постановление АС Поволжского округа от 24.05.2022 по делу № А49-900/2021*

Составление документов для регистрации технических компаний, которые в дальнейшем используются для реализации схемы по уклонению от уплаты налогов

ЮК ГЕНЕЗИС
genesis law office



2. Признак выгодоприобретателя

Лицо, извлекающее преимущество из незаконного/недобросовестного поведения становится соучастником причинения вреда (ст. 1080 ГК РФ)

Юрист – бенефициар должника

Постановление АС Северо-Кавказского округа от 01.09.2021 по делу № А20- 2322/2016 (Дело ООО «Оникс»)

Юрист вел переговоры и предоставлял документы для получения банковских гарантий в пользу группы компаний, в которую входил и сам должник. При этом юрист не раскрыл, кто давал ему поручения действовать в интересах должника в кредитных учреждениях. Общество не вернуло задолженность, возникшую из банковских гарантий, и впало в банкротство. Суд установил, что, **по версии ряда СМИ, юрист являлся лицом, которому была подконтрольна спорная группа компаний, а также был осведомлен о структуре организации должника и его контрагентах, формировал изменения в учредительных документах и мог давать устные рекомендации руководителю в порядке оказания юридических услуг**. Исходя из этого, суд пришел к выводу, что юрист является фактическим руководителем (бенефициаром) должника

Суд посчитал подозрительным поведение юриста в период возникновения признаков банкротства должника. Он совершал активные расходные операции по своим счетам на существенные суммы, прекратил семейные отношения и избавился от всего недвижимого имущества. **Основанием для привлечения юриста** к ответственности стало то, что, как бенефициар должника, он знал о наличии существенной задолженности перед кредиторами, которая не могла быть погашена в ходе обычной хозяйственной деятельности, и должен был дать указание руководителю должника обратиться в суд с заявлением о признании должника банкротом, но не сделал этого. При этом ответчик вел переговоры и совершал иные действия для получения банковских гарантий, чем дополнительно увеличил кредиторскую задолженность должника

ЮК ГЕНЕЗИС
genesis law office

Действия по искусственному созданию ситуации банкротства должника

Постановление АС Северо-Западного округа от 15.04.2022 по делу № А66-4904/2013(Дело ООО «Тверской стекольный завод»)

Суды привлекли к субсидиарной ответственности штатного юриста должника.

Основанием послужили его действия по искусственному созданию ситуации банкротства должника.

По указаниям юриста **был составлен приходный кассовый ордер, на основании которого руководитель должника якобы внес в кассу предприятия денежные средства** на сумму чуть более 300 тыс. руб., став его кредитором. Должник эти деньги не вернул, хотя на самом деле они ему и не передавались. Руководитель сначала взыскал с предприятия эти денежные средства, получив на руки судебный приказ, а затем обратился в суд с требованием признать предприятие банкротом

При этом юрист стал руководителем одного из мажоритарных кредиторов должника, сумма требований которого позволяла принимать все значимые решения на собрании кредиторов

ЮК ГЕНЕЗИС
genesis law office



3. Признак оказания влияния на деятельность должника

Например через создание формального документооборота, намеренное искажение первичных документов, отражение недостоверных сведений в отчетности в данном случае также являются достаточными основаниями для привлечения специалистов категории бухгалтер к ответственности

Главный бухгалтер намеренно включал в налоговые и бухгалтерские регистры недостоверную информацию

Определение ВС РФ от 27.11.2019 N 305-ЭС19-21244 по делу N А40-161770/2014.

В данном деле главного бухгалтера признали контролирующим лицом и привлекли к субсидиарной ответственности (ее размер составил порядка 97 млн руб.). Было установлено, что, будучи ответственным за ведение бухгалтерского и налогового учета, **главный бухгалтер намеренно включал в налоговые и бухгалтерские регистры недостоверную информацию, на основании которой составлялась налоговая отчетность.** Действия главного бухгалтера и руководителя компании были согласованы и направлены на реализацию общего намерения - причинение ущерба бюджетной системе РФ. Оба лица совместно осуществляли перечисление денежных средств компании на расчетные счета спорных контрагентов. Такие действия были расценены судом как достаточные основания для привлечения главного бухгалтера к субсидиарной ответственности.

ЮК ГЕНЕЗИС
genesis law office

Ненадлежащее хранение документов, намеренное искажение информации, создание формального документооборота

В деле *N А63-577/2015, рассмотренном Судебной коллегией по экономическим спорам ВС РФ в Определении от 07.07.2022 N 308-ЭС16-6482(23,26),* к субсидиарной ответственности был привлечен **главный бухгалтер, не являющийся контролирующим лицом компании.**

При рассмотрении дела были установлены **следующие основания для привлечения главного бухгалтера к ответственности:**

- ненадлежащее хранение документов, что существенно затруднило проведение процедур, применяемых в деле о банкротстве (в частности, формирование и реализацию конкурсной массы);
- намеренное искажение информации, содержащейся в учетных документах и налоговой отчетности;
- необеспечение проведения ежегодного обязательного аудита бухгалтерской документации, в результате чего допущено искажение бухгалтерской отчетности;
- создание формального документооборота, в результате которого с расчетных счетов компании выводились денежные средства на счета фирм-"однодневок".

ЮК ГЕНЕЗИС
genesis law office

Выявленные в ходе налоговой проверки нарушения при ведении финансовой отчетности должника

✓ *В Определении ВС РФ от 13.01.2021 N 308-ЭС20-20971 по делу N А53-6904/2017, которым отказано бывшему главному бухгалтеру в передаче дела на пересмотр, тем самым подтверждена законность его привлечения к субсидиарной ответственности по обязательствам компании.*

По мнению судей, выявленные в ходе налоговой проверки нарушения при ведении финансовой отчетности должника (в частности, создание формального документооборота, искажение и уничтожение бухгалтерской и первичной документации, совершение недействительных сделок) свидетельствуют о нарушениях, допущенных непосредственно главным бухгалтером.

Судьи решили, что согласованные действия главного бухгалтера и руководителя компании, направленные на вывод активов, извлечение необоснованной налоговой выгоды для контрагентов и сокрытие документов бухгалтерского учета юридического лица за предбанкротный период, привели к банкротству компании. С учетом указанных обстоятельств суд признал главного бухгалтера надлежащим субъектом субсидиарной ответственности.

✓ В *Определении от 16.08.2022 N 305-ЭС21-19065(11) по делу N А41-26274/2019 судья Верховного Суда РФ также признал правомерными выводы нижестоящих судов о наличии оснований для привлечения главного бухгалтера к субсидиарной ответственности ввиду* ***искажения им данных бухгалтерской отчетности должника, что существенным образом затруднило формирование конкурсной массы.***

ЮК ГЕНЕЗИС
genesis law office

Триггеры , обозначающие арбитражному управляющему потенциального субсидиарного ответчика

1. Наличие **доверенности** с полномочиями по распоряжению имуществом должника и т.д.
2. Право **подписи на бухгалтерской, налоговой и иной отчётности** должника
3. **Должностная инструкция, трудовой договор, гражданско- правовой-договор**, предусматривающий обязанность по хранению бухгалтерской, налоговой, первичной документации
4. **Дача правовых, финансовых, налоговых и иных консультаций/заключений**, оказывающих влияние на имущественное положение должника



ЮК ГЕНЕЗИС
genesis law office

Наличие доверенности с полномочиями по распоряжению имуществом должника, представлению интересов общества во взаимоотношениях с третьими лицами, подписание договоров и т.д. /генеральная доверенность

- *Постановление АС ЗСО от 07.10.2022 г. по делу №А03-16158/2017 – в привлечении к субсидиарной ответственности отказано(Дело - Линник И.В. Главбух)*
- *Постановление АС Поволжского округа от 05.11.2019 г. по делу №А65-1141/2015 – представитель привлечён к ответственности в виде убытков (Дело - Боярских Ю.А., наделенная соответствующей доверенностью полномочиями по распоряжению имуществом должника)*
- *Постановление АС МО от 06.05.24 по делу № А41-67247/2021 - дело направлено на новое рассмотрение (Дело - Овчарова М.А., заместителя генерального директора)*


ДОВЕРЕННОСТЬ

Я, [redacted], самая очаровательная обаятельная и самая счастливая девушка, имею в собственности любящее сердце.

Год выпуска: [redacted]
Свойства: любящее, хрупкое, ранимое, при равнодушии разбивается.

Доверяю гражданин[redacted] заботливому, надежному, доброму и самому лучшему на свете: беречь, холить и лелеять принадлежащее мне по праву собственности любящее сердце, быть моим ангелом-хранителем, следить за его состоянием, подпитывать своей любовью и при пожаре выносить первым.

Доверенность выдана сроком на [redacted]

ЮК ГЕНЕЗИС
genesis law office



Рекомендации:

- Риск привлечения к ответственности повышается при наличии широкой трактовки полномочий представителя. Целесообразно сократить перечень услуг представителя по доверенности до разумных пределов по согласованию с клиентом
- **Не нужно указывать полномочия, которые не нужны сотруднику:**

✓ получать причитающееся доверителю имущество;

✓ заключать договоры от имени общества, дополнительные соглашения к договорам, а также подписывать любые документы во исполнение заключенных сделок, включая, но не ограничиваясь этим, акты выполненных работ и услуг, товарные накладные, счета-фактуры, счета на оплату, заявки на приобретение товаров и т. д.;

✓ осуществлять непосредственное руководство подразделениями общества и решать все вопросы, связанные с производственной и финансово-хозяйственной деятельностью;

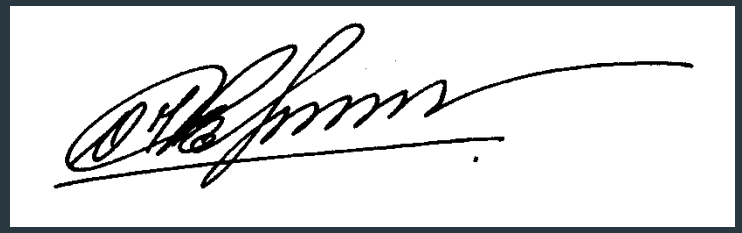
✓ представлять интересы общества на деловых переговорах;

✓ подписывать бухгалтерскую и налоговую отчетность общества;

✓ представлять интересы общества в банках и иных кредитных учреждениях со следующими правами: предъявлять к оплате платежные поручения; получать выписки по счетам; сдавать в банк наличные денежные средства; получать документы, связанные с безналичными расчетами.

Для юристов - лучше исключить из доверенности право на отказ от иска, уменьшение заявленных требований и на заключение мирового соглашения

ЮК ГЕНЕЗИС
genesis law office



Право подписи на бухгалтерской/налоговой отчетности, иных документах должника, осведомлённость о совершаемых финансовых операциях

Для привлечения главного бухгалтера к субсидиарной ответственности **необязательно наличие у него статуса контролирующего лица должника**.

Главный бухгалтер может быть привлечен к ответственности и без этого статуса, если будет доказано, что он, к примеру, намеренно искажал (уничтожал) бухгалтерскую (финансовую) документацию и извлекал существенную выгоду из заключения конкретных для должника сделок.

Арбитры АС УО В Постановлении от 13.12.2022 N Ф09-9220/19 по делу N А60-56099/2018, сославшись на абз. 14 п. 24 Постановления Пленума ВС РФ N 53, подчеркнули: положение главного бухгалтера отличается от положения лиц, занимающих иные руководящие должности, тем, что при возложении на главного бухгалтера ответственности за ведение бухгалтерского учета, даже если он не будет являться контролирующим лицом, он будет нести субсидиарную ответственность солидарно с руководителем должника в случае, когда он по указанию руководителя или совместно с ним **совершил действия, приведшие к уничтожению документации, ее сокрытию или к искажению содержащихся в ней сведений. (***Дело -Хоритоненко В.Н., являющегося главным бухгалтером должника и одним из членов ликвидационной комиссии)*

ЮК ГЕНЕЗИС
genesis law office

Должностная инструкция, трудовой договор, гражданско-правовой-договор, предусматривающий обязанность по хранению бухгалтерской, налоговой, первичной документации

Постановление АС УО от 13.12.2022 по делу №А60-56099/2018 – в привлечении к субсидиарной ответственности отказано (Дело -Хоритоненко В.Н)

Постановление АС МО от 06.03.2024 по делу №А40-10192/2021 – компания привлечена к субсидиарной ответственности (Дело -ПРАКСИС (бухгалтерия 1с))



ЮК ГЕНЕЗИС
genesis law office



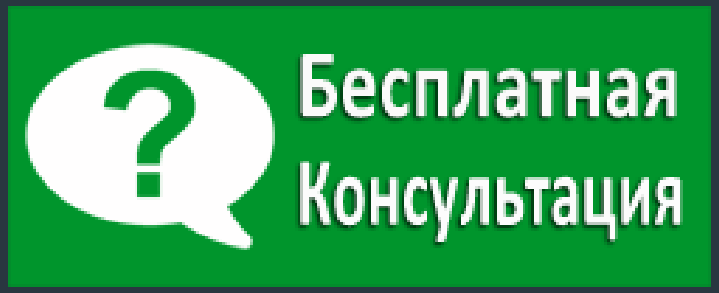
Рекомендации:

- Следует остерегаться обстоятельств, при которых необходимо выйти за пределы полномочий в любой форме: от осуществления фактических действий до выполнения личных поручений по консультированию. Любая профессиональная активность должна быть зафиксирована документально, чтобы подтвердить реальность ее осуществления
- Избегать оказания дополнительных услуг руководителю, если они связаны с ведением бизнеса
- Не соглашаться на просьбы руководства оказать им содействие: стать на время директором самого общества или связанной с ним компании, временно подержать у себя имущество и денежные средства и т. д.
- Оказывать к примеру юридические услуги по личным вопросам руководителя (например, составить договор, проконсультировать по спору с управляющей компанией, проверить документы) только по договору на оказание юридических услуг
- Будучи наёмным сотрудником, особенно бухгалтерской службы, постарайтесь, чтобы в вашу должностную инструкцию или трудовой договор «случайно» не попала обязанность по обеспечению сохранности документов

ЮК ГЕНЕЗИС
genesis law office

Дача правовых, финансовых, налоговых и иных консультаций/заключений, оказывающих влияние на имущественное положение должника, содержащие обязательные для исполнения должником указания/рекомендации, структурирование бизнеса, разработка бизнес-модели, сопровождение деятельности должника в любом ином виде

- *Определение АС Кемеровской области по делу № А27-7656-237/2016 от 23.08.2023 г. - в привлечении к ответственности отказано (Дело-Коллегия адвокатов Лойер ЛК)*
- *Постановление АС Волго-Вятского округа от 12.04.2019 г. №Ф01-990-2019 - в привлечении к субсидиарной ответственности отказано. (Дело Горенкова – юрист)*



Благодарю за внимание!



ЮК ГЕНЕЗИС
genesis law office

@GENESIS_LAW

ДЕНИСОВ АРТЕМ ВАДИМОВИЧ

Управляющий партнер



Кандидат юридических наук.
LL.M - Master of Laws
Автор научных работ по исследованию института государстве
службы, административного и предпринимательского права.

2018 - Postgraduate Certificate in Laws
(Commercial and corporate law) Queen Mary

2019 - присвоена степень
LL.M - Master of Laws - Queen Mary

Артем Денисов вошел в международный рейтинг
Best Lawyers in Russia 2020, 2021
В 2023 г вошел в рейтинг лучших юристов России