

Что нужно знать о банкротстве прямо сейчас?

Управление в кризисной ситуации влечет необходимость оценки принимаемых решений через призму потенциального банкротства. В случае банкротства все шаги руководства будут рассматриваться по особым правилам, которые не всегда осознаются и учитываются бизнесом в обычной деятельности.

Тем, кто попал сейчас в сложную ситуацию, необходимо понимать несколько важных особенностей банкротства.

Стоит ли выдавать займы своей компании?

Наиболее распространенным способом финансирования бизнеса его учредителями долгое время выступали займы. В ситуации банкротства собственник мог рассчитывать на частичное удовлетворение своих требований за счет конкурсной массы наряду с другими кредиторами. Многие собственники за счет таких требований получали возможность контролировать банкротство. За последние несколько лет в практике сложился устойчивый подход, предполагающий понижение очередности подобных требований и невозможность их удовлетворения за счет конкурсной массы. Таким образом, в случае банкротства аффилированные компании лица не смогут включить требования о возврате займа в реестр требований кредиторов.

Рекомендации: для того, чтобы избежать данных последствий следует привлекать финансирование от третьих лиц на адекватных рыночных условиях. Также обязательно надо учитывать, что третье лицо могут попросить объяснить происхождение денежных средств, которые оно предоставило в качестве займа. Если будет установлено, что формально

независимое лицо предоставило денежные средства, ранее полученные от аффилированного бизнесу лица, то последствия будут аналогичными предоставлению финансирования от аффилированного лица.

Кроме того, не стоит использовать схему финансирования, предполагающую перенос платежного центра на другую компанию – финансирование, предоставленное подобным образом, также будет утеряно. Важно быть осторожным с выкупом требований у внешних кредиторов. Попадая в руки аффилированных бизнесу лиц, они могут быть исключены из реестра требований кредиторов.

Можно ли сохранить активы, оформленные на будущего банкрота?

В случае признания компании банкротом у кредиторов и конкурсного управляющего появляется возможность оспорить сделки банкрота, совершенные до наступления банкротства, по дополнительным основаниям. В зависимости от того, когда была совершена сделка по отношению к дате начала процедуры банкротства, определяются возможные основания оспаривания. Например, сделки, совершенные в течение месяца до даты принятия судом заявления о признании должника банкротом, оспариваются в подавляющем большинстве случаев, если влекут уменьшение имущественной массы должника. Факт совершения сделки, которая впоследствии была оспорена, сам по себе создает презумпцию субсидиарной ответственности.

Рекомендации: если вы хотите сохранить ценное имущество, оформленное на потенциального банкрота, то должны понимать, что ни один способ не даст 100% гарантии, а риски, связанные с отчуждением объекта, могут стать вашими личными рисками. В любом случае каждая ситуация индивидуальна, и иногда удается находить менее рискованные решения.

Привлекают ли к субсидиарной ответственности?

В случае банкротства компании её собственники и руководители могут быть привлечены к ответственности по долгам компании. В 2019 г. судами было удовлетворено 57% поданных заявлений о привлечении к субсидиарной ответственности. Подобная статистика говорит о том, что концепция ограничения ответственности юридического лица только его имуществом в России на данный момент не работает, а банкротство становится крайне рискованным для контролирующих бизнес лиц.

Контролирующим лицом могут быть признаны не только формальные руководители, но и фактические бенефициары, и даже контрагенты, получившие выгоду от недобросовестных действий руководства.

Правила о привлечении к субсидиарной ответственности содержат множество презумпций, которые в большинстве случаев заставляют контролирующее лицо доказывать отсутствие вины в наступлении банкротства. Даже если вы не будете выводить активы и совершать подозрительных сделок, это не снимает риск привлечения к субсидиарной ответственности, с которым придется жить пока судебные разбирательства, связанные с банкротством, не завершатся. Особой опасностью субсидиарной ответственности является её «несмываемость» в рамках личного банкротства.

Рекомендации: провести аудит всех значимых сделок и платежей за предыдущие 3 года, принять меры по взысканию дебиторской задолженности, оценивать каждое совершаемое действие с точки зрения риска оспаривания по банкротным основаниям.

Мораторий на банкротство 2020 г.

С 6 апреля 2020 г. Правительством РФ введен 6-месячный мораторий на банкротство компаний из ряда отраслей, наиболее

пострадавших в связи с распространением новой коронавирусной инфекции:

- 1) Авиаперевозки, аэропортовая деятельность, автоперевозки.
- 2) Культура, организация досуга и развлечений.
- 3) Физкультурно-оздоровительная деятельность и спорт.
- 4) Деятельность туристических агентств и прочих организаций, предоставляющих услуги в сфере туризма.
- 5) Гостиничный бизнес.
- 6) Общественное питание.
- 7) Деятельность организаций дополнительного образования, негосударственных образовательных учреждений.
- 8) Деятельность по организации конференций и выставок.
- 9) Деятельность по предоставлению бытовых услуг населению (ремонт, стирка, химчистка, услуги парикмахерских и салонов красоты).

Кроме того, под мораторий попадают компании, включенные в списки стратегических и системообразующих предприятий.

Что дает мораторий:

Суть моратория сводится к тому, что в отношении компании, попавшей под мораторий, внешний кредитор не может возбудить процедуру банкротства в период действия моратория. Сам должник инициировать банкротство может, но не обязан. В обычной ситуации у руководителя должника есть обязанность обращения в суд с заявлением о банкротстве при наличии признаков неплатежеспособности, неисполнение которой автоматически влечет субсидиарную ответственность.

Правовые последствия для должника:

- 1) Не начисляются неустойки и иные финансовые санкции.
- 2) Запрещается обращение взыскания на заложенное имущество.

- 3) Приостанавливаются принудительные взыскания, но не снимаются аресты и иные временные ограничения на распоряжение имуществом.
- 4) Запрещается выплата дивидендов, выплата действительной стоимости акций/долей учредителям.

ВАЖНО: сделки по передаче имущества и принятию обязательств или обязанностей, за исключением совершенных в процессе обычной хозяйственной деятельности, если цена сделки не превышает 1% балансовой стоимости активов, признаются ничтожными, если заявление о банкротстве в отношении должника будет принято к производству судом в течение 3 месяцев с момента окончания срока моратория.

Рекомендации: (1) проверить соответствие критериям моратория для использования преимуществ; (2) анализировать контрагентов, в т.ч. оценивать риск ничтожности сделки с таким контрагентом и его ухода от исполнения обязательств без санкций.



**Резниченко
Андрей Николаевич**

Партнёр, адвокат Адвокатской палаты
г. Москвы

r-lo.ru
+7 (916) 503-25-32
ran@r-lo.ru