

Рекомендации по вопросам контроля за деятельностью арбитражных управляющих при проведении процедур банкротства организаций, расположенных на территории Красноярского края, и имеющих задолженность по заработной плате

Настоящие рекомендации (далее – Рекомендации) подготовлены Управлением Федеральной службы государственной регистрации, кадастра и картографии по Красноярскому краю (далее – Управление) с целью повышения эффективности реализации государственной политики в области сокращения задолженности организаций-банкротов по заработной плате органами исполнительной власти Красноярского края ответственными за такую реализацию (далее – Органы исполнительной власти).

Рекомендации даны применительно к ликвидационной процедуре банкротства – конкурсное производство, как наиболее часто применяемой на территории Красноярского края*.

I. Общие положения

Основные положения о природе задолженности по заработной плате в процедуре банкротства, ее видах и порядке погашения изложены в ранее подготовленных и направленных Управлением рекомендациях о реализации прав работников (бывших работников) в процедурах банкротства организаций Красноярского края.

Настоящие Рекомендации построены на следующих положениях.

1. Процедура банкротства – конкурсное производство проводится специальным должностным лицом – арбитражным управляющим, который утверждается арбитражным судом в качестве конкурсного управляющего.

2. Органы исполнительной власти не являются органами, уполномоченными на осуществления контроля (надзора) за деятельностью арбитражных управляющих, вместе с тем они могут оказывать содействие в выявлении правонарушений, совершаемых арбитражными управляющими.

3. Управление, согласно п. 10 ч. 2 ст. 28.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), Положению «Об Управлении Федеральной службы государственной регистрации, кадастра и картографии по Красноярскому краю», утвержденному Приказом Федеральной службы государственной регистрации, кадастра и картографии от 23.01.2017 № П/27, наделено полномочиями по выявлению правонарушений, совершаемых арбитражными управляющими, и привлечению их к ответственности.

4. В рамках настоящих Рекомендаций привлечение арбитражных управляющих к ответственности за любое нарушение законодательства о

* Согласно данным судебной статистики Арбитражного суда Красноярского края за 2017 год процедура конкурсного производства вводилась по 97% банкротных дел (без учета промежуточной процедуры – наблюдение и процедур банкротства в отношении физических лиц) http://krasnoyarsk.arbitr.ru/sites/krasnoyarsk.arbitr.ru/files/doc/1a_2017-%D0%93%D0%BE%D0%B4-2017-24AS0033.xls

несостоятельности (банкротстве) не рассматривается в качестве самоцели. Деятельность Органов исполнительной власти должна быть направлена на содействие в выявлении и предупреждении не любых нарушений со стороны арбитражных управляющих, а только тех, совершение которых препятствует погашению задолженности по заработной плате. То есть нарушений, связанных с ненадлежащим использованием механизмов погашения задолженности должника, установленных действующим законодательством.

II. Механизмы, обеспечивающие возможность погашения задолженности по заработной плате в процедуре банкротства

Федеральный закон от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (далее – Закон о банкротстве) в качестве основных механизмов погашения требований кредиторов, в том числе задолженности по заработной плате предусматривает:

- реализацию имущества должника;
- обжалование сделок должника;
- привлечение контролировавших должника лиц к субсидиарной ответственности или ответственности в виде убытков;
- взыскание дебиторской задолженности.

Реализация имущества должника

Реализации имущества должника является наиболее распространенным механизмом погашения требований кредиторов.

В свою очередь наиболее распространенной формой реализации имущества должника в процедуре конкурсного производства является его продажа с торгов, проводимых в электронной форме.

Законом о банкротстве предусмотрены первые и повторные торги, а также торги в форме публичного предложения.

Указанные торги проводятся конкурсным управляющим или привлеченной им специализированной организацией последовательно начиная с первых торгов и заканчивая торгами в форме публичного предложения.

Переход к следующей процедуре торгов происходит в том случае, если имущество должника не было реализовано в ходе предыдущих процедур торгов.

1. Особенности первых и повторных торгов:

- несколько участников торгов соревнуются за право приобрести имущество должника путем повышения предлагаемой за него цены;
- победителем торгов признается тот, кто предложит наиболее высокую цену за имущество должника.

2. Особенности торгов в форме публичного предложения:

- несколько участников торгов соревнуются за право приобрести имущество должника по цене, действующей на конкретном этапе торгов;

- стоимость имущества должника последовательно снижается по определенным этапам вплоть до нулевой;

- победителем признается тот, кто первым предложит максимальную цену за имущество должника, не ниже цены, действующей на определенном этапе.

3. Общие особенности всех процедур электронных торгов:

- данные торги проводятся публично, то есть в них (за исключением некоторых случаев) могут принимать участие любые участники экономических отношений (в том числе организации, с государственным участием);

- сведения о данных торгах размещаются открыто и в свободном доступе в газете «Коммерсантъ» (www.kommersant.ru) и на информационном портале Единый федеральный реестр сведений о банкротстве (bankrot.fedresurs.ru), также информация о торгах должна размещаться в местном печатном издании по местонахождению должника.

4. При проведении торгов конкурсный управляющий или привлекаемая им специализированная организация обязаны:

- разместить информацию о торгах в свободном доступе в вышеуказанных источниках;

- предоставить потенциальным участникам торгов полную и достоверную информацию о реализуемом имуществе, а также обеспечить возможность его осмотра;

- не создавать дискриминационных условий для отдельных участников торгов в пользу других;

- законно и обоснованно определить действительного победителя торгов.

5. Результаты торгов в случае нарушения вышеуказанных обязанностей могут быть обжалованы в судебном порядке.

Исходя из вышеуказанного Органам исполнительной власти рекомендуется:

- доводить до сведения хозяйствующих субъектов Красноярского края информацию о реализации имущества должников-банкротов, имеющих задолженность по заработной плате, дабы создать конкуренцию и тем самым обеспечить возможность его реализации по максимальной цене;

- в случае нарушения конкурсным управляющим или привлеченной им специализированной организацией обязанностей, указанных в п. 4 Рекомендаций, обжаловать результаты торгов в судебном порядке в Арбитражный суд Красноярского края, а также обращаться с соответствующими жалобами в Управление.

Обжалование сделок должника

Данный механизм подробно урегулирован в главе III.1 Закона о банкротстве.

Обжалование сделок должника может рассматриваться как дополнительный источник пополнения конкурсной массы должника, а в случае отсутствия у должника ликвидного имущества и как основной.

Законом о банкротстве предусмотрен ряд ограничений на совершение должником сделок как в период процедуры банкротства, так и в пределах трех лет до даты введения такой процедуры.

Незаконными могут быть признаны сделки прямо или косвенно направленные на вывод имущества должника-банкрота (купля-продажа имущества, его дарение, обременение залогом, погашение встречных однородных обязательств путем зачета, передача имущества в процедуре реорганизации на основании разделительного баланса и так далее).

Основания для оспаривания сделок перечислены в главе III.1 Закона о банкротстве.

Действуя добросовестно и разумно конкурсный управляющий, во-первых, обязан самостоятельно проанализировать сделки должника на предмет возможности их обжалования, во-вторых, в случае если такая информация не была получена им самостоятельно, он обязан проанализировать сведения о возможности обжалования сделок должника, полученные от третьих лиц.

Исходя из вышеуказанного Органам исполнительной власти рекомендуется:

- при получении информации о предбанкротном (или уже непосредственно в процедуре банкротства, например, в наблюдении) выводе имущества должника, доводить эти сведения максимально подробно, с приложением подтверждающих документов, до сведения конкурсного управляющего;

- в случае неприятия конкурсным управляющим мер к проверке таких сделок на предмет их обжалования, обращаться в Управление с соответствующими жалобами с приложением документов и обоснования, подтверждающих незаконность сделок.

Привлечение контролировавших должника лиц к субсидиарной ответственности или ответственности в виде убытков

Данный механизм подробно урегулирован в главе III.2 Закона о банкротстве.

Привлечение контролировавших должника лиц к субсидиарной ответственности или ответственности в виде убытков может рассматриваться как дополнительный источник пополнения конкурсной массы должника, а в случае отсутствия у должника ликвидного имущества и как основной.

Сущность данного механизма заключается в том, что контролировавшие должника лица признаются виновными в неспособности должника удовлетворить все требования кредиторов, если ими не исполнен ряд обязанностей. В этом случае контролировавшие должника лица отвечают по

обязательства должника всем своим имуществом в той части, в которой эти обязательства не удовлетворены за счет имеющегося у должника имущества.

В качестве контролировавших должника лиц, как правило, рассматриваются его учредители и бывший руководитель. Главой III.2 Закона о банкротстве к этой категории отнесены и иные лица.

Одной из форм неисполнения контролировавшими должника лицами возложенных на них обязанностей является непередача конкурсному управляющему всей полноты бухгалтерской документации должника, подтверждающей его экономическую деятельность, куда относится первичная документация по всем сделкам, по имеющейся и имевшейся дебиторской задолженности и так далее.

Обязанность использовать механизм субсидиарной ответственности возложена в первую очередь на конкурсного управляющего, как на должностное лицо ответственно за проведение процедуры банкротства и обладающее о ней наиболее полной информацией.

Исходя из вышеуказанного Органам исполнительной власти рекомендуется:

- при получении информации о наличии оснований, предусмотренных главой III.2 Закона о банкротстве, для привлечения контролировавших должника лиц к субсидиарной ответственности, доводить эти сведения максимально подробно, с приложением подтверждающих документов, до сведения конкурсного управляющего;

- в случае непринятия конкурсным управляющим мер к привлечению контролировавших должника лиц к субсидиарной ответственности, обращаться в Управление с соответствующими жалобами с приложением документов и обоснования, подтверждающих наличие оснований для привлечения контролировавших должника лиц к субсидиарной ответственности.

Взыскание дебиторской задолженности

В условиях дефицита реальных ликвидных активов организации-банкрота (таких как недвижимое имущество, транспортные средства и так далее) задолженность контрагентов организации-банкрота (дебиторская задолженность) выступает, как правило, основным активом, за счет которого предполагается погашение требований кредиторов.

Закон о банкротстве предусматривает обязанность конкурсного управляющего принимать меры ко взысканию дебиторской задолженности.

Данное взыскание происходит на основании общегражданских положений в претензионном или исковом порядке.

Сведения о дебиторской задолженности подлежат отражению в бухгалтерском балансе организации-банкрота и составляют, как правило, значительные суммы.

В сложившейся ситуации на конкурсном управляющем лежит обязанность установить реальность отраженной в бухгалтерском балансе дебиторской задолженности и принять меры к ее взысканию. В случае непередачи от контролировавших должника лиц документов, подтверждающих учтенную в балансе задолженность, либо допустивших истечение сроков их принудительного взыскания (сроков исковой давности), конкурсный управляющий должен принять меры по привлечению их к субсидиарной ответственности по долгам организации-банкрота. Данный подход был применен в частности Арбитражным судом Красноярского края в решении по делу № А33-21009/2016 от 17.11.2016 (оставлено в силе постановлением Третьего арбитражного апелляционного суда от 26.01.2017).

Исходя из вышеуказанного Органам исполнительной власти рекомендуется:

- требовать от конкурсного управляющего взыскания дебиторской задолженности, отраженной в бухгалтерском балансе организации-банкрота, либо в случае невозможности такого взыскания по вине контролировавших должника лиц, требовать привлечения их к субсидиарной ответственности;
- в случае непринятия конкурсным управляющим вышеуказанных мер, обращаться в Управление с соответствующими жалобами с приложением подтверждающих документов (в том числе бухгалтерского баланса).

III. Заключительные положения

В заключении Управление обращает внимание, что согласно складывающейся судебной практике отдельных регионов Российской Федерации, основанной на Обзоре судебной практики Верховного Суда Российской Федерации № 3, утвержденном Президиумом Верховного Суда РФ 12.07.2017, и п. 40.1 Постановления Пленума ВАС РФ от 23.07.2009 № 60 «О некоторых вопросах, связанных с принятием Федерального закона от 30.12.2008 № 296-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О несостоятельности (банкротстве)», конкурсным управляющим позволяют отступать от очередности погашения текущей задолженности по обязательным платежам в бюджет (таким как НДФЛ и взносы в пенсионный фонд) в пользу погашения задолженности по заработной плате.

Данный вопрос решается арбитражными судами на основании ходатайства конкурсного управляющего об изменении очередности погашения текущих обязательств организации-банкрота.

Вместе с тем, такой подход может быть только рекомендован для применения конкурсными управляющими. Ответственности за его неприменение на практике не установлено.

При этом каждое такое отступление должно осуществляться в исключительных случаях и только при невозможности иным образом удовлетворить текущую задолженность по заработной плате.