

ВЫЯВЛЕНИЕ ПРИЗНАКОВ ПРЕДНАМЕРЕННОГО И ФИКТИВНОГО БАНКРОТСТВА. ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ДОЛЖНИКА

Руководитель юридического подразделения

О.В.Вербина

***Ключевые слова:** выявление признаков преднамеренного и фиктивного банкротств; ответственность должника; ответственность арбитражного управляющего в связи с неисполнением обязанностей по подготовке заключения*

Проверка наличия признаков преднамеренного и фиктивного банкротства, с одной стороны, является правом лиц, участвующих в деле о банкротстве, с другой - обязанностью арбитражного управляющего.

Ниже изложен порядок выявления признаков преднамеренного и фиктивного банкротства (пошаговая процедура представлена в схемах, являющихся приложением к настоящей консультации), а также определены и проанализированы условия привлечения к ответственности должника и арбитражного управляющего в рамках процедуры банкротства.

ПРОЦЕДУРА ВЫЯВЛЕНИЯ ПРИЗНАКОВ ПРЕДНАМЕРЕННОГО БАНКРОТСТВА

Арбитражный управляющий в рамках своих полномочий проводит финансовый анализ и проверку должника в целях выявления признаков преднамеренного банкротства.

Выявление признаков преднамеренного банкротства осуществляется в два этапа.

НА ПЕРВОМ ЭТАПЕ производится **анализ значений и динамики коэффициентов, характеризующих платежеспособность должника.**

В случае выявления существенного ухудшения значений двух и более коэффициентов проводится ВТОРОЙ ЭТАП, который заключается в **анализе сделок должника и действий органов управления должника** за исследуемый период, которые могли быть причиной такого ухудшения. При этом существенным ухудшением понимается такое снижение их значений за какой – либо кварталный период, при котором темп их снижения превышает средний темп снижения значений данных показателей в исследуемый период.

В ходе анализа сделок должника устанавливается **соответствие сделок и действий (бездействия) органов управления должника законодательству РФ**, а также выявляются сделки, заключенные или исполненные на условиях, не соответствующих рыночным, послужившие причиной возникновения или увеличения неплатежеспособности и причинившие реальный ущерб.

Период, за который проводится проверка - не менее 2 –х (двух) лет, предшествующих возбуждению производства по делу о банкротстве и период проведения процедур банкротства.

Результатом проверки является письменное **Заключение о наличии (отсутствии) признаков преднамеренного банкротства.**

ПРОЦЕДУРА ВЫЯВЛЕНИЯ ПРИЗНАКОВ ФИКТИВНОГО БАНКРОТСТВА

Определение признаков фиктивного банкротства производится в случае возбуждения производства по делу о банкротстве **по заявлению должника.**

Для установления наличия (отсутствия) признаков фиктивного банкротства также проводится анализ значений и динамики коэффициентов, характеризующих платежеспособность должника.

В случае если анализ указывает на наличие у должника возможности удовлетворить в полном объеме требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) об уплате обязательных платежей без существенного осложнения или прекращения хозяйственной деятельности, делается вывод о **наличии признаков фиктивного банкротства должника.**

В противном случае делается вывод об отсутствии таких признаков.

Результатом проверки является письменное **Заключение о наличии (отсутствии) признаков фиктивного банкротства.**

НАПРАВЛЕНИЕ РЕЗУЛЬТАТОВ ПРОВЕДЕНИЯ АНАЛИЗА

Постановление Правительства РФ от 27.12.2004 N 855 "Об утверждении Временных правил проверки арбитражным управляющим наличия признаков фиктивного и преднамеренного банкротства" предписывает Арбитражному управляющему направлять заключение о наличии (отсутствии) признаков фиктивного или преднамеренного банкротства:

- собранию кредиторов
- арбитражному суду, а также не позднее 10 рабочих дней после подписания
- в органы, должностные лица которых уполномочены в соответствии с КоАП РФ составлять протоколы об административных правонарушениях, предусмотренных ст.14.12 кодекса, для принятия решения о возбуждении производства по делу об административном правонарушении.

При наличии признаков фиктивного или преднамеренного банкротства **при установлении факта причинения крупного ущерба** вышеуказанное заключение направляется только в органы предварительного расследования.

Помимо заключения в уполномоченные органы представляется:

- результаты финансового анализа
- копии документов, на основании которых сделан вывод о наличии признаков преднамеренного банкротства.

В случае отсутствия признаков преднамеренного или фиктивного банкротства вышеуказанное сообщение в уполномоченные органы не направляется.

При отсутствии документов, необходимых для проведения проверки составляется заключение о невозможности проведения проверки наличия признаков преднамеренного банкротства.

Сведения о фактах наличия или отсутствия признаков преднамеренного или фиктивного банкротства подлежат обязательному опубликованию Арбитражным управляющим на сайте www.fedresurs.ru.

Опубликованию подлежат сообщения:

- о наличии или об отсутствии признаков преднамеренного или фиктивного банкротства
- об отмене сообщения о наличии или об отсутствии признаков преднамеренного или фиктивного банкротства
- об изменении сообщения о наличии или об отсутствии признаков преднамеренного или фиктивного банкротства.

ПРОВЕДЕНИЕ ЭКСПЕРТИЗЫ В ЦЕЛЯХ ВЫЯВЛЕНИЯ ПРИЗНАКОВ ПРЕДНАМЕРЕННОГО ИЛИ ФИКТИВНОГО БАНКРОТСТВА

В соответствии с п.2 ст. 34 Федерального закона от 26.10.2002 N 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)" (Закон о банкротстве) по ходатайству лиц, участвующих в деле о банкротстве в ходе любой процедуры, применяемой в деле о банкротстве, судом может быть назначена **экспертиза** в целях выявления признаков преднамеренного или фиктивного банкротства. В указанном ходатайстве заинтересованное лицо может выбрать экспертную организацию и эксперта, которые будут проводить экспертизу. Расходы на экспертизу возмещает ходатайствующее о таком назначении лицо.

Кредиторы при обращении в арбитражный суд с ходатайством о назначении экспертизы для выявления признаков фиктивного банкротства не обязаны осуществлять предварительное оспаривание анализа финансового состояния должника, т.к. Закон о банкротстве не связывает возможность назначения экспертизы с обязательным предварительным оспариванием анализа финансового состояния должника, отчета, заключения, а также собрания кредиторов, решением которого утверждены эти документы (Постановления Четвертого арбитражного апелляционного суда от 24.09.2013 по делу N А78-4764/2010, Пятого арбитражного апелляционного суда от 17.04.2014 по делу N А51-5732/2013).

ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ДОЛЖНИКА

За процедуру преднамеренного банкротства, при имеющихся доказательствах, гражданин, признанный виновным, несет **административную и уголовную** ответственности в соответствии с нормами Российского законодательства.

Частью 2 статьи 14.12 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность за преднамеренное

банкротство.

В Уголовном кодексе Российской Федерации предусмотрены три правовых запрета на совершение противоправных действий при осуществлении процедуры банкротства: статья 195 УК РФ – неправомерные действия при банкротстве; статья 196 УК РФ – преднамеренное банкротство, статья 197 УК РФ – фиктивное банкротство.

АНАЛИТИЧЕСКАЯ СТАТИСТИКА 2000-2015гг. ¹.

по делам о привлечении ответственных лиц за преднамеренное банкротство

По данным сайта brace-lf.com по делам о привлечении лиц, ответственных за преднамеренное банкротство за период 2000-2014 года суды рассматривали 21 249 уголовных дела.

Вышеуказанный источник отмечает, что ввиду специфики преступления, сложности доказывания многие ученые и правоприменители причисляют статью о преднамеренном банкротстве к так называемым «мертвым». Так, за 2013 -2014 судами было рассмотрено 2971 дело, из которых лишь **14** закончились обвинительными приговорами. Проанализировав более поздний период (с 01.01.2015 по 16.10.2015г.) авторы пришли к выводу о том, что при рассмотрении 31 дела лишь по **8** из них суд принял обвинительные приговоры (что составляет 24% обвинительных приговоров по данной категории дел) (Приговор Ухтинского городского суда респ. Коми от 21 апреля 2015 г. по делу № 1-249/2015, Приговор Судьи Ессентукского городского суда Ставропольского края от 25 июня 2015 г. по делу № 1-225/2015, Приговор Кстовского городского суда Нижегородской области от 13 мая 2015 г. по делу № 1-2/2015г.).²

ОФИЦИАЛЬНАЯ СТАТИСТИКА ПРЕСТУПЛЕНИЙ 2014-2017гг.

(Неправомерные действия при банкротстве, преднамеренное банкротство, фиктивное банкротство)

по России по ст. 195-197 УК РФ³

январь-март 2017г.

Преступление	Выявлено преступлений (в отчетном периоде)	В том числе	
		Сотрудниками ОВД	Совершенных в крупном или особо крупном размерах либо

¹ Источник: <http://brace-lf.com/ru/likvidatsiya-i-bankrotstvo/vyyavlenie-prednamerennogo-bankrotstva-2015-g>
<http://brace-lf.com/ru/likvidatsiya-i-bankrotstvo/prednamerennoe-bankrotstvo>

² В 2013 году было подано 31921 исковых заявлений. Из этого количества 13144 юридических лиц признаны банкротами и объявлено открытие конкурсного производства. Количество юридических лиц, ведущих деятельность на 2015 год - 4045120. Существуют множество неразрешенных проблем правоприменения, например, повод для возбуждения уголовного дела, размер ущерба, которые не позволяют применять норму.

³ Информация предоставлена сайтом МВД: Раздел: Состояние преступности: <https://мвд.рф/folder/101762/3/>

					причинивших крупный ущерб	
	Всего	+, - в %	Всего	+, - в %	Всего	+, - в %
Неправомерные действия при банкротстве, преднамеренное банкротство, фиктивное банкротство	98	- 4,9	87	- 2,2	97	- 5,8

январь-декабрь 2016г.

Преступление	Выявлено преступлений (в отчетном периоде)	В том числе				Совершенных в крупном или особо крупном размерах либо причинивших крупный ущерб	
		Сотрудниками ОВД					
	Всего	+, - в %	Всего	+, - в %	Всего	+, - в %	
Неправомерные действия при банкротстве, преднамеренное банкротство, фиктивное банкротство	274	- 1,8	242	- 3,6	272	- 1,4	

январь-декабрь 2015г.

Преступление	Выявлено преступлений (в отчетном периоде)	В том числе без Крымского федерального округа		В том числе			
				Сотрудниками ОВД		Совершенных в крупном или особо крупном размерах либо причинивших крупный ущерб	
	Всего	+, - в %	Всего	+, - в %	Всего	+, - в %	
Неправомерные действия при банкротстве, преднамеренное банкротство, фиктивное банкротство	279	279	- 10,6	251	- 11,0	276	- 11,3

январь – декабрь 2014г.

Преступление	Выявлено преступлений (в отчетном периоде)	В том числе без Крымского федерального округа		В том числе			
				Сотрудниками ОВД		Совершенных в крупном или особо крупном размерах либо причинивших крупный ущерб	
	Всего	+, - в %	Всего	+, - в %	Всего	+, - в %	
Неправомерные действия при банкротстве, преднамеренное	313	312	- 26,8	282	- 28,4	311	- 27,0

банкротство, фиктивное								
банкротство								

По вынесении судом обвинительного приговора по уголовному делу за потерпевшими (кредиторами) признается право на удовлетворение гражданского иска о взыскании материального ущерба и его размере **в порядке гражданского судопроизводства.**

ОТСТРАНЕНИЕ АРБИТРАЖНОГО УПРАВЛЯЮЩЕГО в связи с неисполнением обязанностей по подготовке заключения

Согласно п. 4 ст. 20.3 Закона о банкротстве Арбитражный управляющий должен действовать разумно и добросовестно в интересах должника, его кредиторов и в публичных интересах.

Неисполнение либо ненадлежащее исполнение Арбитражным управляющим обязанностей по проведению анализа финансового состояния должника, а также по подготовке заключения о наличии (отсутствии) признаков фиктивного или преднамеренного банкротства является **основанием для отстранения арбитражного управляющего арбитражным судом.**

Отстранение арбитражного управляющего от исполнения возложенных на него обязанностей производится на основании решения собрания кредиторов, лица, участвующего в деле о банкротстве, и, в некоторых случаях, на основании ходатайства СРО (п. 3 ст. 65, ст. 98, ст. 145, п. 12 ст. 213.9 Закона о банкротстве).

С ходатайством об отстранении конкурсного управляющего может обратиться и комитет кредиторов (п. 3 информационного письма Президиума ВАС РФ от 22 мая 2012 г. N 150 "Обзор практики рассмотрения арбитражными судами споров, связанных с отстранением конкурсных управляющих").

В случае отстранения Арбитражного управляющего арбитражный суд утверждает кандидатуру нового Арбитражного управляющего. Определение арбитражного суда об отстранении от исполнения обязанностей подлежит немедленному исполнению.

При несогласии кредитора с заключением Арбитражного управляющего о наличии либо отсутствии признаков преднамеренного или фиктивного банкротства должника кредитор вправе обратиться в арбитражный суд в порядке пункта 1 статьи 60 Закона о банкротстве с жалобой о нарушении конкурсным управляющим прав и законных интересов кредитора.

Фактически проверка законности заключения управляющего подлежит проведению при рассмотрении соответствующих заявлений и жалоб, в том числе при проверке законности решения собрания кредиторов по его утверждению (Определение Верховного Суда РФ от 21.01.2015 N 305-ЭС14-6863 по делу N А41-20298/2013; Постановление ФАС Северо-Кавказского округа от 25.02.2014 по делу N А63-14082/2012).

При подготовке консультации были проанализированы и использованы материалы:

Федерального закона от 26.10.2002 N 127-ФЗ (ред. от 03.07.2016) "О несостоятельности (банкротстве)"

(с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2017);

"Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях" от 30.12.2001 N 195-ФЗ (ст.14.12)

Постановления Пленума ВАС РФ от 22.06.2012 N 35 "О некоторых процессуальных вопросах, связанных с рассмотрением дел о банкротстве";

Постановления Правительства РФ от 27.12.2004 N 855 "Об утверждении Временных правил проверки арбитражным управляющим наличия признаков фиктивного и преднамеренного банкротства";

Постановления Правительства РФ от 25.06.2003 N 367 "Об утверждении Правил проведения арбитражным управляющим финансового анализа";

Информационного письма Президиума ВАС РФ от 22 мая 2012 г. N 150 "Обзор практики рассмотрения арбитражными судами споров, связанных с отстранением конкурсных управляющих";

<Письма> Минэкономразвития РФ от 27.08.2010 N Д06-2891 "О применении Постановления Правительства Российской Федерации от 27 декабря 2004 г. N 855 "Об утверждении Временных правил проверки арбитражным управляющим наличия признаков фиктивного и преднамеренного банкротства";

Банкротство хозяйствующих субъектов: учебник для бакалавров / Я.О. Алимова, Н.Н. Викторова, С.С. Галкин и др.; отв. ред. И.В. Ершова, Е.Е. Енькова. Москва: Проспект, 2016. 336 с.

с сайта: <http://brace-1f.com/ru/likvidatsiya-i-bankrotstvo/vyyavlenie-prednamerennogo-bankrotstva-2015-g>

с сайта: <http://brace-1f.com/ru/likvidatsiya-i-bankrotstvo/prednamerennoe-bankrotstvo>

г.Москва 04.05.2017г.

Все права защищены. При перепечатке ссылка на источник обязательна