

Субсидиарная ответственность и современные подходы к привлечению и защите контролирующих должника лиц 11 марта 2025 г.

Хапугина Людмила Сергеевна
Руководитель отдела
финансово-экономических
экспертиз «АльфаПро»
Аудитор, судебный эксперт
<https://alphaproexpert.ru/>
тел. +7-919-688-65-53
Lh@alphaproexpert.ru

Квалификация

Высшее образование (Казанский государственный финансово-экономический институт) – 2007 г., по специальности «бухгалтерский учёт, анализ и аудит»;

Опыт работы - с 2003 г., бухгалтером, главным бухгалтером, главным ревизором по экономической безопасности;

Педагогический стаж в федеральном вузе – с 2011 г.,
Переподготовка кадров и сертификация по **судебной экспертизе** – с 2019 г.

Единый аттестат аудитора – с 2023 г.

Действительный **Член СРО аудиторов «Содружество»**;

Действительный **Член Союза лиц, осуществляющих деятельность в сфере судебной экспертизы и судебных экспертных исследований «Палата судебных экспертов имени Ю. Г. Корухова» («СУДЭКС»)**.

Руководитель направления финансово-экономических экспертиз ООО «АльфаПро»

<https://alphaproexpert.ru/>

тел. +7-919-688-65-53 Lh@alphaproexpert.ru



ТОЧНОСТЬ
В ИЗМЕРЕНИЯХ
И РАСЧЕТАХ

Субсидиарная ответственность и современные подходы к привлечению и защите контролирующих должника лиц

ТОЧНОСТЬ В ИЗМЕРЕНИЯХ И РАСЧЕТАХ

Вопросы к рассмотрению с рамках темы:

1. Условия наступления и порядок применения subsidiарной ответственности в делах о банкротстве.
2. Основные этапы экономического обоснования оснований для привлечения контролирующих должника лиц к subsidiарной ответственности: содержание, уроки практики, типичные проблемы.
3. Ошибки бизнеса как основание для привлечения контролирующих должника лиц к subsidiарной ответственности.
4. Поведенческие стратегии контролирующих должника лиц.

Субсидиарная ответственность и современные подходы к привлечению и защите контролирующих должника лиц

ТОЧНОСТЬ В ИЗМЕРЕНИЯХ И РАСЧЕТАХ

Нормативная основа:

1. Конституция Российской Федерации;
2. Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации (АПК РФ);
3. Гражданский кодекс Российской Федерации (ГК РФ);
4. Уголовный кодекс Российской Федерации (УК РФ);
5. Федеральный закон от 26 октября 2002 г. N 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)»;
6. Постановление Пленума Верховного суда Российской Федерации от 21.12.2017 №53;
7. Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 17.12.2024 №40;
8. иные источники.

1. Условия наступления и порядок применения субсидиарной ответственности в делах о банкротстве.

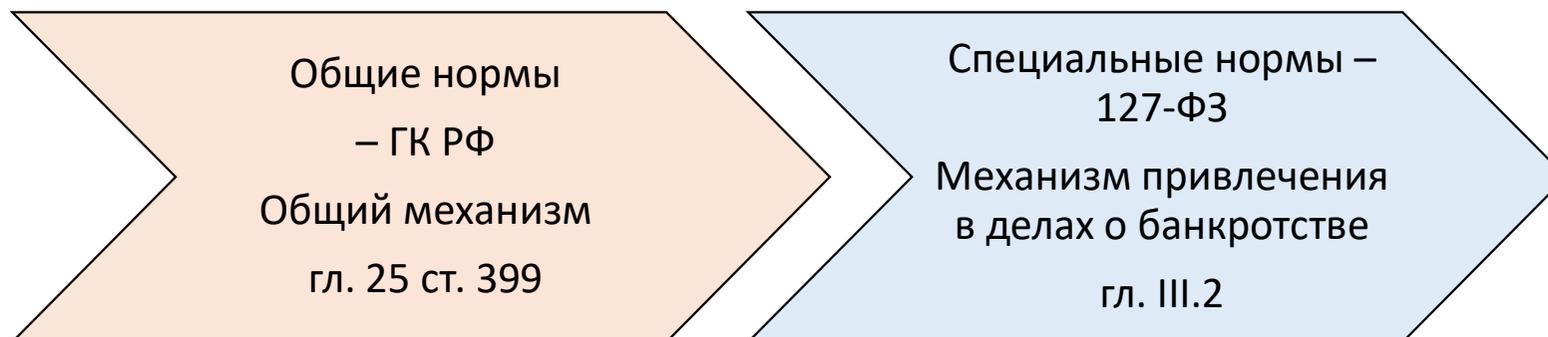
Постановление Пленума Верховного суда Российской Федерации от 21.12.2017 №53 определяет общие принципы привлечения контролирующих должника лиц к ответственности при банкротстве

| Принцип | Содержание |
|--|--|
| Исключительный механизм восстановления нарушенных прав кредиторов. | Необходимо учитывать сущность конструкции юридического лица, предполагающей имущественную обособленность должника (ст. 48 ГК РФ), его самостоятельную ответственность (статья 56 ГК РФ), наличие у участников корпораций, учредителей унитарных организаций, иных лиц, входящих в состав органов юридического лица, широкой свободы усмотрения при принятии (согласовании) деловых решений; |
| | Необходимо учитывать запрет на причинение ими вреда независимым участникам оборота посредством недобросовестного использования института юридического лица (статья 10 ГК РФ). |
| Применение общих норм права. | При привлечении КДЛ к субсидиарной ответственности в части, не противоречащей специальным положениям 127-ФЗ, подлежат применению общие положения гл. 25 и 59 ГК РФ об ответственности за нарушение обязательств и об обязательствах вследствие причинения вреда. |

Понятие, сущность и функции субсидиарной ответственности в делах о банкротстве должника

Основная функция – это создание дополнительного механизма защиты интересов кредиторов

- Субсидиарная ответственность (от лат. subsidiarius — резервный, вспомогательный) — право взыскания неполученного долга с другого обязанного лица, если первое лицо не может его внести



**ГК РФ. Гл. 25. Ответственность за нарушение обязательств. Ст. 399
Субсидиарная ответственность.**

1. До предъявления требований к лицу, которое в соответствии с законом, иными правовыми актами или условиями обязательства несёт ответственность **дополнительно** к ответственности другого лица, являющегося основным должником (**субсидиарную ответственность**), кредитор должен предъявить требование к основному должнику.

Если **основной должник отказался удовлетворить требование** кредитора или кредитор не получил от него в разумный срок ответ на предъявленное требование, это требование может быть предъявлено лицу, несущему субсидиарную ответственность.

2. **Кредитор не вправе** требовать удовлетворения своего требования к основному должнику от лица, несущего субсидиарную ответственность, если это **требование может быть удовлетворено** путём зачёта встречного требования к основному должнику либо бесспорного взыскания средств с основного должника.

3. Лицо, несущее субсидиарную ответственность, должно до удовлетворения требования, предъявленного ему кредитором, предупредить об этом основного должника, а если к такому лицу предъявлен иск, - привлечь основного должника к участию в деле. В противном случае основной должник имеет право выдвинуть против регрессного требования лица, отвечающего субсидиарно, возражения, которые он имел против кредитора.

**127-ФЗ, Глава III.2. Ответственность руководителя
должника и иных лиц в деле о банкротстве**

Статья 61.10. Контролирующее должника лицо

1. Если полное погашение требований кредиторов невозможно **вследствие действий и (или) бездействия** контролирующего должника лица, такое лицо несёт **субсидиарную ответственность** по обязательствам должника.

Общие нормы – ГК РФ

Общий механизм

Специальные нормы – 127-ФЗ

Механизм привлечения в делах о банкротстве



• Резюме - условия наступления в делах о банкротстве (объективные):

- кредитор должен предъявить требование к основному должнику;
- должник отказался (не имеет возможности) удовлетворить требование кредитора;
- или кредитор не получил в разумный срок ответ от должника;
- требование кредитора **не может быть** удовлетворено путём зачёта встречного требования к должнику либо беспорного взыскания средств с основного должника;
- КДЛ должно до удовлетворения требования, предъявленного ему кредитором, предупредить об этом должника.

Резюме - условия наступления в делах о банкротстве (субъективные):

Возможность определять действия должника может достигаться (п. 2 ст. 61.10 – 127-ФЗ):

1) в силу нахождения с должником (руководителем или членами органов управления должника) в отношениях родства или свойства, должностного положения;

2) в силу наличия полномочий совершать сделки от имени должника, основанных на доверенности, нормативном правовом акте либо ином специальном полномочии;

3) в силу должностного положения (в частности, замещения должности главного бухгалтера, финансового директора должника либо лиц, указанных в подпункте 2 пункта 4 настоящей статьи, а также иной должности, предоставляющей возможность определять действия должника);

4) иным образом, в том числе путём принуждения руководителя или членов органов управления должника либо оказания определяющего влияния на руководителя или членов органов управления должника иным образом.

Презумпция - лицо являлось контролирующим должника лицом, если это лицо (п. 4 ст. 61.10 – 127-ФЗ):

1) являлось руководителем должника или управляющей организации должника, членом исполнительного органа должника, ликвидатором должника, членом ликвидационной комиссии;

2) имело право самостоятельно либо совместно с заинтересованными лицами распоряжаться **50** и более процентами голосующих акций АО, или более чем **половиной** долей уставного капитала ООО, или более чем **половиной** голосов в общем собрании участников юридического лица либо имело право назначать (избирать) руководителя должника;

3) извлекало выгоду из незаконного или недобросовестного поведения лиц, указанных в пункте 1 статьи 53.1 Гражданского кодекса Российской Федерации.

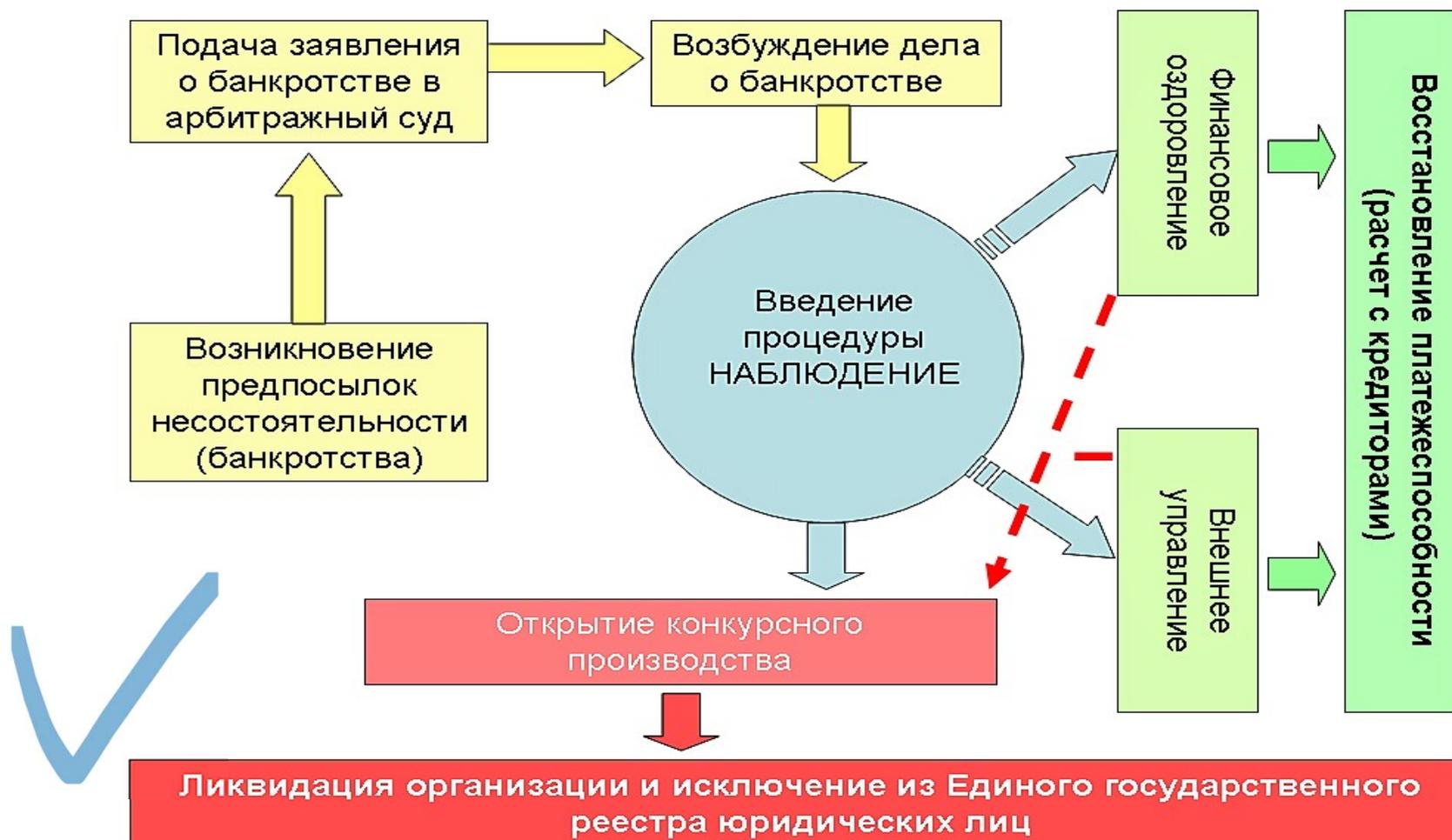
Резюме - условия наступления субсидиарной ответственности в делах о банкротстве (предметно к действиям руководителя):

Как разграничить нормальный предпринимательский риск и виновное нанесение ущерба в действиях руководителя

К **нормальному предпринимательскому риску** могут быть отнесены следующие действия руководителя:

- ✓ соответствующие современным знаниям в области корпоративного и хозяйственного права, в области менеджмента, финансах и налогообложения профессиональному опыту;
- ✓ когда поставленная цель не могла быть достигнута иначе;
- ✓ руководитель надлежащим образом выполнил определённую степень заботливости и осмотрительности (действовал в интересах должника добросовестно и разумно);
- ✓ руководитель принял меры для предотвращения нанесения ущерба.

Хронология и механизм банкротства – процессуальные условия



2. Основные этапы экономического обоснования оснований для привлечения контролирующих должника лиц к субсидиарной ответственности: содержание, уроки практики, типичные проблемы.

Основания ответственности КДЛ

1. Субсидиарная ответственность за неподачу (несвоевременную подачу) заявления должника (ст. 61.12 Закона о банкротстве)
2. Субсидиарная ответственность за невозможность погашения требований кредиторов (ст. 61.11 Закона о банкротстве)

2. Основные этапы экономического обоснования оснований для привлечения контролирующих должника лиц к субсидиарной ответственности (часть 1)

| Основания (со ссылкой на 127-ФЗ) | Экономическое обоснование (тезисы) | Механизм обоснования |
|--|--|---|
| За невозможность полного погашения требований кредиторов (ст. 61.11) | Доказательство существенного вреда имущественным правам кредиторов в результате совершения лицом или в пользу этого лица либо одобрения этим лицом одной или нескольких сделок должника. | Через анализ сделок |
| | Документы бухгалтерского учёта и (или) отчётности не содержат информации об объектах учёта или эта информация искажена. | анализ документов, аудит и пр. |
| | Требования кредиторов 3 очереди по основной сумме задолженности по налоговым правонарушениям превышают 50% общего размера требований кредиторов 3 очереди по основной сумме задолженности, включённых в РТК. | Анализ акта ВПН, решения |
| | Документы, хранение которых являлось обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, отсутствуют или искажены. | Оценка состояния делопроизводства и архивирования |

? Как обосновать с точки зрения экономики

Основные этапы экономического обоснования оснований для привлечения контролирующих должника лиц к субсидиарной ответственности (часть 2)

| Основания (со ссылкой на 127-ФЗ) | Экономическое обоснование (тезисы) – ст. 9 | Механизм обоснования |
|---|---|--|
| За неподачу (несвоевременную подачу) заявления о несостоятельности (ст. 61.12) - в случаях и в срок | Удовлетворение требований кредитора (-ов) приводит к невозможности исполнения должником денежных обязательств или обязанностей по уплате обязательных платежей и (или) иных платежей в полном объеме перед другими кредиторами. | Анализ ФС и ФР |
| | Обращение взыскания на имущество должника существенно осложнит или сделает невозможной хозяйственную деятельность должника. | Анализ ресурсов бизнеса, генерирующих ДС |
| | Должник отвечает признакам неплатёжеспособности и (или) признакам недостаточности имущества. | Анализ ФС и ФР |
| | Имеется не погашенная в течение более чем 3 месяцев по причине недостаточности денежных средств задолженность по выплате работникам в соответствии с трудовым законодательством. * Производство по делу о банкротстве может быть возбуждено АС при условии, что требования к должнику в совокупности составляют не менее 2 млн. руб. (ст. 6) | |

Основные этапы экономического обоснования оснований для привлечения за причинённые убытки (часть 3)

| Основания (со ссылкой на 127-ФЗ) | Экономическое обоснование (тезисы) | Механизм обоснования |
|--|--|--|
| За нарушение законодательства России о несостоятельности (банкротстве) – ст. 61.13 | Если заявление должника подано должником в АС при наличии у должника возможности удовлетворить требования кредиторов в полном объёме либо должник не принял меры по оспариванию необоснованных требований заявителя или предъявленных кредиторами требований в деле о банкротстве, должник, руководитель должника и иные контролирующие должника лица несут перед кредиторами ответственность за убытки, причиненные возбуждением производства по делу о банкротстве или необоснованным признанием (неоспариванием) требований кредиторов | Анализ ФС и ФР, оценка на предмет фиктивного банкротства |
| | Должник не оспорил необоснованные требования кредиторов, предъявленные до или после возбуждения дела о банкротстве, вне производства по делу о банкротстве. | Анализ действий руководства и системы менеджмента |

? Как обосновать с точки зрения экономики

Основные этапы экономического обоснования оснований для привлечения за причинённые убытки (часть 4)

| Основания (со ссылкой на 127-ФЗ) | Экономическое обоснование (тезисы) | Механизм обоснования |
|---|--|----------------------|
| Корпоративные основания ответственности – ст. 61.20 | Требование о возмещении должнику убытков подлежит рассмотрению арбитражным судом в рамках дела о банкротстве должника. | Анализ сделок. |

? Как обосновать с точки зрения экономики

Статистика Судебного департамента ВС РФ За 2023 г. и 1 полугодие 2024 г. - <http://www.cdep.ru/>

| Наименование показателя | | № стр. | из них по характеру требований: | | | |
|-------------------------------|---|--------|--|---|---|---|
| | | | о привлечении к субсидиарной ответственности | о пересмотре по новым или вновь открывшимся обстоятельствам | из графы 19: о пересмотре определения о завершении реализации имущества | иные обособленные споры и рассмотренные в иных процедурных вопросах |
| А | | | 18 | 19 | 20 | 21 |
| ВСЕГО: | | 1 | 3 129 | 924 | 35 | 217 188 |
| по результату рассмотрения | рассмотрено по существу (удовлетворено, отказано) | 4 | 2 790 | 818 | 35 | 208 594 |
| | из стр. 4 рассмотренных по существу удовлетворено | 5 | 1 698 | 403 | 24 | 188 447 |
| из стр. 1 в рамках проведения | наблюдения | 6 | 51 | 37 | 0 | 3 471 |
| | финансового оздоровления | 7 | 0 | 0 | 0 | 8 |
| | внешнего управления | 8 | 1 | 4 | 0 | 106 |
| | конкурсного производства | 9 | 2 894 | 521 | 1 | 18 341 |
| | реструктуризации долга | 10 | 0 | 31 | 1 | 11 748 |
| | реализации имущества | 11 | 17 | 309 | 27 | 175 724 |

| Наименование показателя | | № стр. | Рассмотрено заявлений, жалоб, ходатайств, разногласий (сумма граф 2-19, 21) | из них по характеру требований: | | | |
|---|---|--------|---|--|---|---|---|
| | | | | о привлечении к субсидиарной ответственности | о пересмотре по новым или вновь открывшимся обстоятельствам | из графы 19: о пересмотре определения о завершении реализации имущества | иные обособленные споры и рассмотренные в иных процедурных вопросах |
| А | | | 1 | 18 | 19 | 20 | 21 |
| ВСЕГО: | | 1 | 2 608 303 | 7 051 | 1 794 | 71 | 388 003 |
| из стр. 1 по заявлению | в т.ч. арбитражных управляющих | 2 | 201 316 | 5 119 | 174 | 1 | 35 777 |
| | в т.ч. финансовых управляющих | 3 | 1 282 754 | 24 | 97 | 35 | 211 051 |
| по результату рассмотрения | рассмотрено по существу (удовлетворено, отказано) | 4 | 2 549 666 | 6 399 | 1 592 | 68 | 370 776 |
| | из стр. 4 рассмотренных по существу удовлетворено | 5 | 2 435 683 | 3 846 | 678 | 43 | 331 641 |
| из стр. 1 в рамках проведения процедуры | наблюдения | 6 | 35 840 | 99 | 65 | 0 | 6 568 |
| | финансового оздоровления | 7 | 131 | 0 | 1 | 0 | 15 |
| | внешнего управления | 8 | 1 739 | 11 | 12 | 0 | 283 |
| | конкурсного производства | 9 | 227 009 | 6 582 | 1 020 | 5 | 36 581 |
| | реструктуризации долга | 10 | 206 675 | 1 | 40 | 0 | 20 113 |
| | реализации имущества | 11 | 2 011 987 | 31 | 602 | 44 | 311 083 |

Количество привлечённых лиц к субсидиарной ответственности растёт галопирующими темпами, потому что растут риски

| Наименование показателя | | № стр. | из них по | |
|-------------------------------------|---|--------|--|--|
| | | | о привлечении к субсидиарной ответственности | |
| А | | | 18 | |
| ВСЕГО: | | 1 | 3 129 | |
| по результату рассмотре | рассмотрено по существу (удовлетворено, отказано) | 4 | 2 790 | |
| | из стр. 4 рассмотренных по существу удовлетворено | 5 | 1 698 | |
| из стр. 1 в рамках проведения | наблюдения | 6 | 51 | |
| | финансового оздоровления | 7 | 0 | |
| | внешнего управления | 8 | 1 | |
| | конкурсного производства | 9 | 2 894 | |
| | реструктуризации долга | 10 | 0 | |
| | реализации имущества | 11 | 17 | |



Судебный департамент при ВС РФ – 1 полугодие 2024 г. <https://cdep.ru/index.php?id=79&item=8774>
<https://pravovest-audit.ru/nashi-statii-nalogi-i-buhuchet/nalogovaya-realnost-v-tsifrakh-i-faktakh/>

3. Ошибки бизнеса как основание для привлечения контролирующих должника лиц к субсидиарной ответственности – это ошибки системы менеджмента

Интерес представляет новая позиция ВС РФ

Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 17 декабря 2024 г. N 40 "О некоторых вопросах, связанных с введением в действие Федерального закона от 29 мая 2024 года N 107-ФЗ "О внесении изменений в Федеральный закон "О несостоятельности (банкротстве)" и статью 223 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации».

Опубликование:

сайт Верховного Суда Российской Федерации (<http://www.vsrp.ru>)

Российская газета, 26 декабря 2024 г. N 295

Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации, февраль 2025 г. N 2

Верховный суд сказал (п. 4):

Судам следует учитывать, что при наличии задолженности в размере, превышающем пороговое значение (2 млн. руб. для ЮЛ), неплатёжеспособность должника предполагается.

Однако при рассмотрении обоснованности заявления кредитора суд **вправе отказать** во введении процедуры банкротства, **если должник докажет**, что он, несмотря на временные финансовые затруднения (например, обусловленные кассовым разрывом), с учётом планируемых поступлений денежных средств сможет исполнить свои обязательства с наступившим сроком исполнения.

| Временные финансовые затруднения – как ошибки бизнеса: | Варианты преодоления: |
|---|--|
| <ul style="list-style-type: none"> ✓ Кассовый разрыв – это временная нехватка денег на регулярные запланированные траты. Например, на оплату аренды и коммунальных услуг, зарплату сотрудникам и страховые взносы, закупку материалов, обслуживание техники, рекламу, доставку, оплату работ подрядчиков, выплаты кредитов. Это ситуация, когда у предприятия есть прибыль, но нет возможности поддерживать нормальное функционирование своей бизнес-модели. | <p>пересмотр политики кредитования (обеспечение открытой кредитной линии);</p> <p>пересмотр структуры расходов;</p> <p>пересмотр «платёжного календаря».</p> |
| <ul style="list-style-type: none"> ✓ Сезонные кредитные риски (например, сельское хозяйство, морской порт, строительство и пр.) | <p>(дополнительно к перечисленным)</p> <p>пересмотр условий договоров с кредиторами;</p> <p>оптимизация затрат в низкий сезон.</p> |
| <ul style="list-style-type: none"> ✓ Длительный операционный цикл (например, кораблестроение) | <p>(дополнительно к перечисленным)</p> <p>планирование предоплат от заказчиков, создание резервов и целевых фондов;</p> <p>проектное финансирование (инвестиционные кредиты).</p> |
| <ul style="list-style-type: none"> ✓ «Длинные деньги» заказчиков (например, гос. закупки и ГОЗы). | <p>(дополнительно к перечисленным)</p> <p>поддержание остатка денежных средств на коротких депозитах (в том числе за счёт привлечения кредитных линий) или брокерских счетах.</p> |

Финансовые затруднения – как недобросовестное поведение:

Варианты выявления:

✓ Перераспределение ликвидных активов в пользу аффилированных лиц, в нарушение интересов добросовестных кредиторов

Анализ и оспаривание сделки.
Доказывание аффилированности и недобросовестности (по нерыночным основаниям).

✓ Осуществление финансовых операций внутри группы («закольцовывание денежного потока»)

Анализ движения денежных средств по выпискам банка. Доказывание транзитности денежного потока.

✓ Финансирование деятельности бенефициарами не в корпоративной форме, а в форме «компенсационного финансирования».

Анализ и оспаривание сделки.
Признание договоров займа мнимыми (цель которых заключалась в «планируемом банкротстве»).

✓ Применение вексельных схем вывода высоколиквидных активов.

Анализ и оспаривание сделки.
Доказывание аффилированности, фиктивности намерений участников цепочки.
Доказывание наличия единого центра принятия решений.



Кейс – Горно-геологическая компания

- **Клиент:** крупнейшая компания горно-добывающей промышленности – добыча драгоценных металлов.
- **Ситуация:** материнская компания в отрасли добычи драгоценных металлов привлекалась как контролирующее лицо должника в деле о несостоятельности (банкротстве) бывшего дочернего общества.

С чем пришёл заказчик



- Группа компаний работала в отрасли добычи золотой руды – в периметре материнской компании и ряда дочерних.
- В период удержания доли в УК дочернего общества была получена лицензия и начал разрабатываться карьер.
- На другое дочернее общество получены целевые кредитные средства **800** млн. руб.
- Кредитные средства перераспределены между всеми дочками в форме займов.
- В июле 2021 г. доли в УК дочерних обществ продаются (причина продажи не раскрывается).
- Бывшее дочернее общество так и не начинает реально добывать руду.
- Кредитные средства другого дочернего «уплывают» в разных направлениях.
- Все «дочки» уходят в банкротство.
- «Бывшую маму» привлекают к субсидиарной ответственности по основанию невозможности погасить требования кредиторов (центральный кредитор - банк).

Что было для анализа:



- Бухгалтерская (финансовая) отчётность «мамы» и «бывшей дочери»;
- База 1С «мамы»;
- Выписки банка «бывшей дочери»;
- Аналитические документы временного управляющего.
- Кредитный договор и договоры займа (между «дочками»).



- Инструментарий – Excel;
- Идентификация первого потока кредитных средств (через договоры займа кредитные средства «растекались» по всем дочерним обществам);
- Определение периметра внимания при анализе – поиск информации в судебных актах и публичных источниках;
- Последующие потоки должны быть ранжированы – поиск критерия ранжирования – ПБУ 23 😊 .



- Центральный элемент анализа - анализ банковских выписок.
- Проблемы сбора данных от банков.
- Проблема обработки информации.
- Проблема классификации информации – как анализировать большой массив «в крупную клетку».
- Проблема презентации результатов – извечный вопрос «и что теперь с этим делать?..»

Транзитные операции могут характеризоваться совокупностью (одновременным наличием) следующих признаков:

- зачисление денежных средств на счет клиента от большого количества других резидентов со счетов, открытых в банках Российской Федерации, с последующим их списанием;
- списание денежных средств со счета производится в срок, не превышающий двух дней со дня их зачисления;
- проводятся регулярно (как правило, ежедневно);
- проводятся в течение длительного периода времени (как правило, не менее трех месяцев);
- деятельность клиента, в рамках которой производятся зачисления денежных средств на счет и списания денежных средств со счета, не создает у его владельца обязательств по уплате налогов либо налоговая нагрузка является минимальной;
- с используемого для указанных операций счета уплата налогов или других обязательных платежей в бюджетную систему Российской Федерации не осуществляется или осуществляется в незначительных размерах, не сопоставимых с масштабом деятельности владельца счета.

Банк России

в письме от 31.12.2014 № 236-Т

«О повышении внимания кредитных организаций к отдельным операциям клиентов»

обратил внимание на ряд признаков, характерных для **транзитных операций**

http://pravo.gov.ru/proxy/ips/?docbody=&link_id=0&nd=200029984&empire=1

Файл **Главная** Вставка Рисование Разметка страницы Формулы Данные Рецензирование Вид Справка

Вставить Буфер обмена Шрифт Arial 10 Выравнивание Число (все форматы) Условное форматирование

O3229 : X ✓ fx =02646+02518+02235

| № п/п | Дата совершения операции | Дата совершения операции | Реквизиты плательщика/получателя денежных средств | ИНН/ КИО | КПП | номер счета | Сумма операции по счету (специальному) | по дебету | по кредиту | Назначение платежа |
|-------|--------------------------|--------------------------|---|----------|-----|-------------|--|-----------|------------|--------------------|
| | | отсорт. по хронологии | наименование /Ф.И.О. | | | | | | | |
| 3250 | | | | | | | | | | |
| 3251 | | | | | | | | | | |
| 3252 | | | | | | | | | | |
| 3253 | | | | | | | | | | |
| 3254 | | | | | | | | | | |
| 3255 | | | | | | | | | | |
| 3256 | | | | | | | | | | |
| 3257 | | | | | | | | | | |
| 3258 | | | | | | | | | | |
| 3259 | | | | | | | | | | |
| 3260 | | | | | | | | | | |
| 3261 | | | | | | | | | | |
| 3262 | | | | | | | | | | |
| 3263 | | | | | | | | | | |
| 3264 | | | | | | | | | | |
| 3265 | | | | | | | | | | |
| 3266 | | | | | | | | | | |
| 3267 | | | | | | | | | | |
| 3268 | | | | | | | | | | |
| 3269 | | | | | | | | | | |
| 3270 | | | | | | | | | | |
| 3271 | | | | | | | | | | |
| 3272 | | | | | | | | | | |
| 3273 | | | | | | | | | | |
| 3274 | | | | | | | | | | |
| 3275 | | | | | | | | | | |
| 3276 | | | | | | | | | | |
| 3277 | | | | | | | | | | |
| 3278 | | | | | | | | | | |

Удельный вес

5%; Текущие потоки; 65 641 593,35

95%; Финансовые потоки; 1151 984 183,17

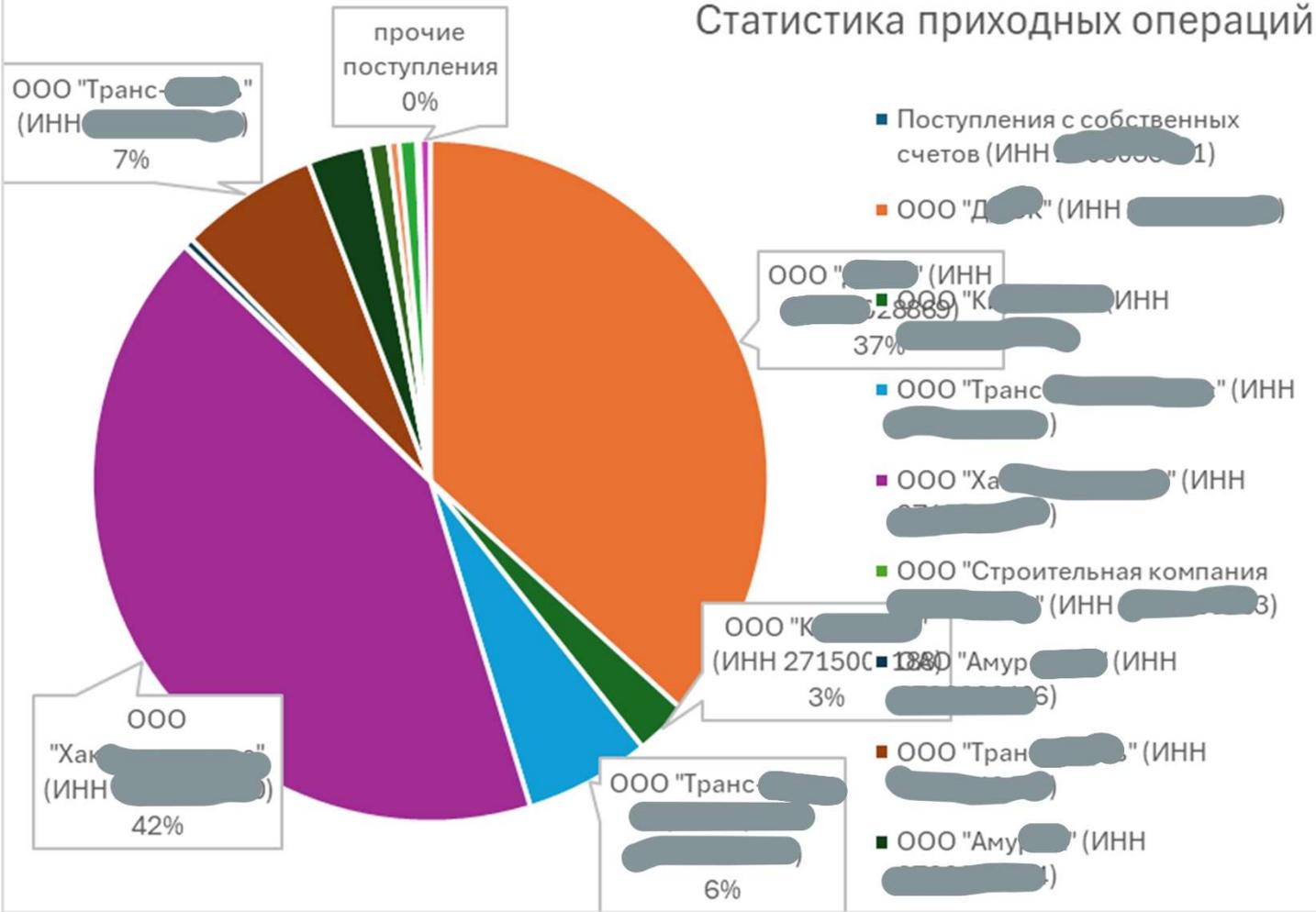
Текущие потоки Финансовые потоки

9760 2480 Объединённый Поступления Списания +

Компетенции специалистов:

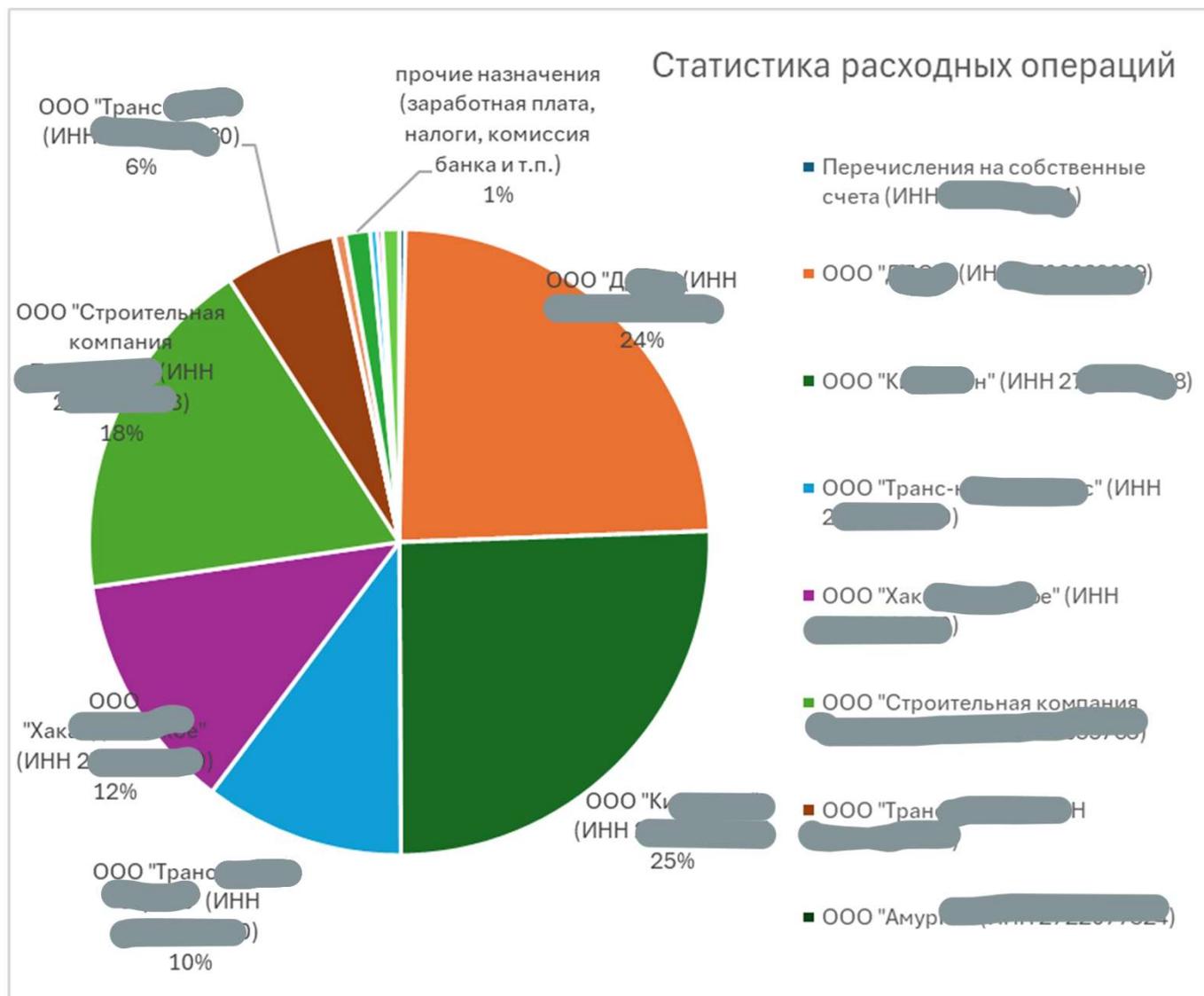
- судебный юрист;
- цивилист;
- судебный эксперт - аудитор;
- профессиональный математик.

Статистика приходных операций



Дополнительно исследовали «вторую дочку», на которую шёл дальнейший транзит.

Дополнительно
исследовали
«вторую дочку», на
которую шёл
дальнейший
транзит.



**Дополнительно
исследовали
«вторую дочку», на
которую шёл
дальнейший
транзит.**

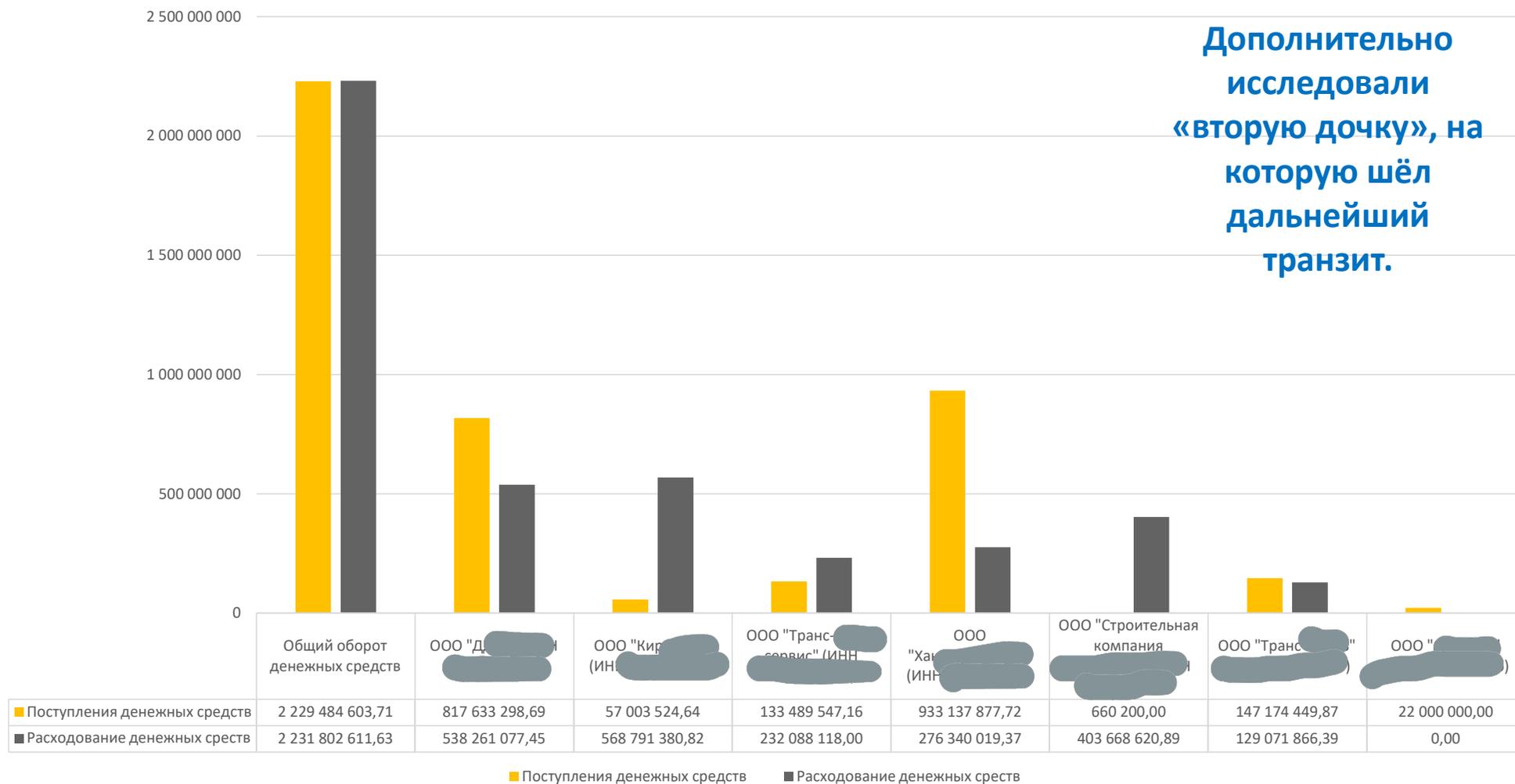


Рис. 4. Фрагменты-скрин из выписки из лицевого счёта ООО «[REDACTED]» в ПАО Банк «ФК Открытие» по счёту [REDACTED] (в подтверждение экономического характера транзитности движения денежных средств)

| Дата | № док. | ВО | БИК банка корр. | Название корр. | ИНН корр. | Лицевой счет | Дебет | Кредит | Назначение платежа | |
|----------------------------|--------|----|-----------------|---|--|--|----------------|------------------|--|--------------------------|
| 19.07.2021 | | | | | | | | | | |
| | 2261 | 01 | 004525988 | УФК по г.Москве (ФГКУ "Росгеолакспертиза", л/с 0473 1F92250) | [REDACTED] | [REDACTED] | 100000,00 | | Проект на геологическое изучение, вкл. поиски и оценку золота из коренных месторождений в пределах участка недр Етара в 2021-2027гг (объект Етара) Лицензия ХАБ 03223БПСумма 100000-00Без налога (НДС) | |
| | 996518 | 01 | 044525823 | [REDACTED] А ГПБ (АО) "ДАЛЬНЕВОСТОЧНЫЙ" | [REDACTED] | [REDACTED] | | 100000,00 | Оплата по договору №ФТ-П-64/10-16 от 01.10.2016г, за топливо Сумма 100000-00В т.ч. НДС (20%) 16666-67 | |
| ИТОГО на 19.07.2021 | | | | | | | ОБОРОТЫ | ДЕБЕТ | КРЕДИТ | ИСХОДЯЩИЙ ОСТАТОК |
| | | | | | | | | 100000,00 | 100000,00 | 4216,79 |

Источник: составлено специалистом на основе представленных объектов исследования.

Рис. 5. Фрагменты-скрин из выписки из лицевого счёта ООО «[REDACTED]» в ПАО Банк «ФК Открытие» по счёту [REDACTED] (в подтверждение экономического характера транзитности движения денежных средств)

| Дата | № док. | ВО | БИК банка корр. | Название корр. | ИНН корр. | Лицевой счет | Дебет | Кредит | Назначение платежа | |
|----------------------------|--------|----|-----------------|---|--|--|----------------|------------------|---|--------------------------|
| 20.07.2021 | | | | | | | | | | |
| | 2262 | 01 | 040813608 | Индивидуальный предприниматель [REDACTED] овна Вед [REDACTED] | [REDACTED] | [REDACTED] | 127200,00 | | Оплата по договору перевода долга б/н от 31.12.20 г. Сумма 127200-00Без налога (НДС) | |
| | 996519 | 01 | 040813704 | ООО [REDACTED] | [REDACTED] | [REDACTED] | | 127200,00 | Оплата по договору №ФТ-П-64/10-16 от 01.10.2016г, за топливо Сумма 127200-00В т.ч. НДС (20%) 21200-00 | |
| ИТОГО на 20.07.2021 | | | | | | | ОБОРОТЫ | ДЕБЕТ | КРЕДИТ | ИСХОДЯЩИЙ ОСТАТОК |
| | | | | | | | | 127200,00 | 127200,00 | 4216,79 |

Источник: составлено специалистом на основе предоставленных данных.

Решение: В рамках обоснования хозяйственных отношений в условиях нормального предпринимательского риска между материнским обществом и бывшим дочерним обществом специалистами проведено исследование финансового состояния общества-должника до и после отчуждения доли «матери» в уставном капитале «бывшей дочки». Специалистами было проведено всестороннее исследование финансового состояния должника в длительном периоде, хронологии возникновения требований кредиторов и влияния на эти требования управленческих решений бывшего и нынешнего держателей доли в уставном капитале, отраслевых особенностей и ценообразования золотосодержащей руды (в том числе и внутригрупповое). Кроме того, **отдельное внимание было уделено исследованию структуры денежных поток должника (потоков поступления и расходования) на предмет отношения к хозяйственным бизнес-процессам и на предмет выявления транзитных финансовых операций** при перераспределении кредитных средств другого дочернего общества. Специалистами в ходе исследования было доказано, что при наличии лицензии на добычу золотой руды, должник после отчуждения доли «бывшей матери» фактически хозяйственную деятельность не осуществлял, а являлся участником транзитного вывода кредитных денежных средств на третьи лица. Совокупность этих экономических факторов стала причиной доведения должника о банкротства.



Результат: На основании заключения специалиста сформировано и приобщено к материалам дела о банкротстве «бывшей дочери» (обособленного спора о привлечении к субсидиарной ответственности бывшего материнского общества) доказательство о нормальном хозяйственном взаимодействии «бывшей матери» и «дочки», об отсутствии негативного влияния на должника управленческих решений бывшего участника, а также о выявлении реальных причин доведения должника до банкротства. Доказательство признано относимым и допустимым.

Приобщённое доказательство позволило избежать безосновательного привлечения к субсидиарной ответственности добросовестного бывшего материнского общества.



Фрагменты выводов по тексту заключения...

- деятельность клиента, в рамках которой производятся зачисления денежных средств на счёт и списания денежных средств со счёта, не создаёт у его владельца обязательств по уплате налогов либо налоговая нагрузка является минимальной.

Указанный выше признак характеризует экономические отношения по заёмным обязательствам ООО «...» (выявленный в операциях по поступлению на 95% от общей суммы проанализированных поступлений денежных средств). Данный признак транзитности очевиден, так как в противовес финансовым поступлениям денежных средств отмечается лишь 5% поступлений денежных средств от текущей деятельности (которая призвана генерировать выручку ООО «...» и формировать объекты налогообложения согласно ст. 38 Налогового кодекса Российской Федерации).

Семякин М.Н. Инверсии категории «транзитная сделка» в теории и правоприменительной практике // Юрист. 2023. № 11. С. 9 - 14. Определение Верховного Суда РФ от 25.11.2014 г. № 305-КГ14-4238 по делу № А40-17746/2013; Определение Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда РФ от 14.02.2019 г. № 305-ЭС18-17629 по делу № А40-122605/2017; Постановление Арбитражного суда Московского округа от 13.07.2022 г. № Ф05-12588/2022 по делу № А40-104872/2021.

Семякин М.Н. Инверсии категории «транзитная сделка» в теории и правоприменительной практике // Юрист. 2023. № 11. С. 9 - 14.

Фрагменты выводов по тексту заключения...

Применимость на практике и достоверность данных признаков подтверждается, в том числе, Верховным судом Российской Федерации, в частности в п. 8.2 «Обзора по отдельным вопросам судебной практики, связанным с принятием судами мер противодействия незаконным финансовым операциям», утверждённого Президиумом Верховного Суда Российской Федерации от 08.07.2020.

С очевидностью список перечисленных Банком России в указанном письме признаков не является закрытым по своим экономическим характеристикам. Одним из признаков транзитной сделки в теории и практике выделяют также **аффилированность**. Наличие аффилированности между участниками такой сделки может подвергаться оценке во взаимосвязи со всеми иными экономическими признаками и обстоятельствами, которые в совокупности могут обуславливать недействительность (ничтожность) транзитной сделки. К подобной ситуации относится, например, прохождение денежных средств через банковские счета участников «транзитом», не опосредуя **(не отражая) реальные хозяйственные (экономические) отношения** между ними, создавая лишь фикцию этого в целях достижения противного действующему правопорядку частного интереса соответствующего бенефициара. Движение денежных средств в таких случаях носит **«закольцованный» характер** – денежные средства в конечном счёте возвращаются тому лицу, которое исходно (изначально) предоставило их в оборот между участниками транзитной сделки.

Фрагменты выводов по тексту заключения...

Соответственно, в конечном понимании, **транзитная сделка** – это особая (специфическая) конструкция, охватывающая две и более между аффилированными лицами сделок, связанных с передачей денежных средств (иного имущества), которые (сделки) носят мнимый или притворный характер, вследствие чего могут быть объявлены судом недействительными (ничтожными) как преследующие цель, противную действующему правопорядку, являются экономически необоснованными и нецелесообразными в контексте обычного (нормального) гражданского оборота.

Таким образом, принимая во внимание превалирование в операциях по движению денежных средств финансовых потоков (связанных с заключением договоров займов), движение денежных средств ООО «...» в период с 01.09.2021 по 30.09.2024 имеет **экономические признаки транзитных операций**. Для установления однозначного вывода об экономической сущности таких операций и их влиянии на финансовое состояние и финансовый результат ООО «...» в период с 01.09.2021 по 30.09.2024 целесообразно произвести полный экономический анализ соответствующих сделок.

Что делать можно (нужно)

Действия, направленные на выход компании из имущественного кризиса и демонстрирующие добросовестность руководителя (демонстрация нацеленности на продолжение хозяйственной деятельности, при отсутствии злоупотреблений)

Блок хозяйственных мероприятий:

- перепрофилирование деятельности компании;
- выход на новые рынки сбыта;
- привлечение новых контрагентов (при отсутствии введения их в заблуждение относительно финансового состояния компании);
- модернизация оборудования;
- ремонт оборудования должника для восстановления его деятельности;
- сокращение численности штата, объемов и расходов;
- выход на новые географические рынки сбыта;
- заключение договора поставки с альтернативными поставщиком при одностороннем отказе от поставки прежнего поставщика.

Что делать можно (нужно)

Действия, направленные на выход компании из имущественного кризиса и демонстрирующие добросовестность руководителя (демонстрация нацеленности на продолжение хозяйственной деятельности, при отсутствии злоупотреблений)

Блок финансовых мероприятий:

- корпоративное финансирование;
- привлечения для пополнения оборотных средств (банковских кредитов, инвестиций);
- заключение договоров залогов и поручительств;
- оплата задолженности в бюджет и внебюджетные фонды, задолженности по коммунальным платежам;
- оплата задолженности перед работниками;
- своевременного исполнения обязательств по кредитным договорам;
- рефинансирование под иные условия (иные ставки, валюту кредита, графика погашения);
- проектное финансирование.

Что делать можно (нужно)

Действия, направленные на выход компании из имущественного кризиса и демонстрирующие добросовестность руководителя (демонстрация нацеленности на продолжение хозяйственной деятельности, при отсутствии злоупотреблений)

Блок организационных мероприятий:

- реализация непрофильных активов аффилированных с должником компаний;
- активные действия по взысканию дебиторской задолженности;
- переговоры по заключению мирового соглашения (взаимозачета, уступки, привлечения инвестора) с кредиторами, в том числе с заявителем по делу о банкротстве;
- разработка "дорожных карт", стратегических планов и их утверждение высшим органом управления (либо наблюдательным).

Что делать можно (нужно)

Действия, направленные на выход компании из имущественного кризиса и демонстрирующие добросовестность руководителя (демонстрация нацеленности на продолжение хозяйственной деятельности, при отсутствии злоупотреблений)

Блок иное (оценка ситуации):

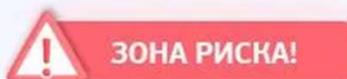
- наличие подтвержденной дебиторской задолженности (к примеру, должник надеялся в скором времени получить денежные средства по взысканным задолженностям из госконтрактов);
- технические причины невозможности оплаты задолженности – реабилитирующее основание;
- легитимные способы отчуждения при нулевой балансовой стоимости имущества, не считаются нарушением (возможны иные способы легитимного отчуждения имущества);
- улучшение финансовых показателей (лучше конечно чистых активов и основных средств), незначительная доля просроченной задолженности по отношению к активам должника;
- реальное финансовое состояние и перспективы дальнейшей деятельности Общества могут быть оценены руководителем по итогам финансового периода (года/квартала);
- само по себе наличие ненормативного правового акта, которым должник признан виновным в совершении административного, налогового или уголовного правонарушения, не освобождает заявителя от обязанности доказывания оснований для привлечения к субсидиарной ответственности;
- отсутствие положительного эффекта от реализации плана – не отменяет факта совершения положительных мероприятий;
- специфика деятельности должника также учитывается при оценивании действий руководителя.

Чего делать нельзя!

Действия (бездействие) директора и обстоятельства, которые свидетельствуют об отсутствии добросовестности руководителя

- Неверная оценка финансового кризиса, и как следствие необращение с заявлением о банкротстве, пагубно скажется при рассмотрении заявления о привлечении к субсидиарной ответственности;
- В случае совершения сделок с явной недобросовестностью не поможет даже проведение положительных мероприятий;
- Нарастивание дебиторской задолженности при ее невзыскании;
- Факт вовлечения номинального руководителя, оставление контроля за собой и грубая демонстрация статуса «номинала» (даже отсутствие передачи документов, печатей и др.);
- Планово-убыточная деятельность компании (убыточность с самого начала деятельности);
- Отсутствие улучшения показателей при проведении реабилитационных мер;
- Заключение неоднозначных договоров под видом восстановления платежеспособности с аффилированными контрагентами;
- Тотальная реализация недвижимого имущества;
- приобретение высоколиквидных векселей (финансовых инструментов) и единовременная их передача третьим лицам без встречного представления.

СУБСИДИАРНАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ПРИ БАНКРОТСТВЕ



Учредители

участники, акционеры,
действующие и
бывшие



Теневые собственники

лица которые фактически
принимали решения



Директора и глав. бухгалтера

действующие и бывшие



Ликвидатор

председатель
ликвидационной
комиссии

Правовые механизмы защиты интересов
аффилированных и контролирующих лиц в рамках
дела о банкротстве должника

Валерия Титкова <https://zakon.ru/>

Особое значение для процесса установления требований аффилированных и контролирующих лиц в рамках дела о банкротстве должника имеет в настоящее время Обзор судебной практики Верховного Суда РФ от 29 января 2020 г., в котором сформулированы правовые позиции **о возможности участия данных лиц в процедуре несостоятельности** в качестве обычных, независимых конкурсных кредиторов.

Вышеуказанный Обзор подтверждает уже сформировавшуюся правовую позицию о необходимости применения **повышенных стандартов доказывания** к требованиям аффилированных или контролирующих должника лиц, необходимости опровержения ими всех обоснованных сомнений относительно действительности долга должника перед ними.

4. Поведенческие стратегии контролирующих должника лиц:

- ✓ **Оппортунистическое поведение.** Преднамеренные действия, сконцентрированные на достижении личных интересов бенефициаров бизнеса в ущерб остальным участникам делового оборота должника;
- ✓ **Трансформацию бизнес-модели.** Например, передача отдельных убыточных функций подконтрольной компании, обременение её обязательствами и планомерная подготовка к реализации схемы ликвидации неплатёжеспособного должника через процедуру банкротства;
- ✓ **Экономически обоснованные действия в рамках предпринимательского риска.** Если контролирующее лицо разумно предполагало, что его действия принесут выгоду, но по причинам, не зависящим от его воли, контролируемая организация всё же перешла в стадию объективного банкротства;
- ✓ **Прозрачное раскрытие полной информации о деятельности должника.** Предоставление разумных доводов о конкретной бизнес-логике контролирующего лица с высокой степенью вероятности будет благосклонно воспринято судом.

ТОЧНОСТЬ В ИЗМЕРЕНИЯХ И РАСЧЕТАХ

Спасибо за внимание!

Хапугина Людмила Сергеевна

Аудитор, судебный эксперт

<https://alphaproexpert.ru/>

тел. +7-919-688-65-53 Lh@alphaproexpert.ru

