

комментарий специалиста



О НЕСОСТОЯТЕЛЬНОСТИ (БАНКРОТСТВЕ)

Постатейный комментарий
к Федеральному закону

С учетом новейших подзаконных актов

- Несостоятельность (банкротство)
- Должник
- Кредиторы
- Арбитражный управляющий
- Процедуры банкротства
досудебная санация должника,
наблюдение,
финансовое оздоровление,
внешнее управление,
конкурсное производство,
мировое соглашение
- Особенности банкротства
отдельных категорий
должников — юридических
лиц

ЮСТИЦ  ИНФОРМ

Коллектив авторов

**Комментарий к Федеральному
закону от 26 октября 2002 г.
№127-ФЗ «О несостоятельности
(банкротстве)» (постатейный)**

«Юстицинформ»

2011

Коллектив авторов

Комментарий к Федеральному закону от 26 октября 2002 г.
№127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (постатейный) /
Коллектив авторов — «Юстицинформ», 2011

ISBN 978-5-7205-1075-6

В издании приведен постатейный комментарий к Федеральному закону «О несостоятельности (банкротстве)» в актуальной редакции с учетом новейших подзаконных актов. Комментарий содержит подробный научно-практический анализ норм законодательства, регулирующего отношения, связанные с несостоятельностью (банкротством), примеры из судебной практики, анализ последних новелл Закона и современных подходов к трактовке традиционных норм. Авторы комментария широко используют не только нормы комментируемого Закона, но и иные законы и подзаконные нормативные правовые акты, относящиеся к содержанию и применению его норм. Такой подход придает комментарию практический характер и облегчает его использование. Издание представляет интерес для широкого круга профессионалов в сфере отношений, связанных с несостоятельностью (банкротством), практикующих юристов, руководителей организаций, предпринимателей, государственных служащих, преподавателей, студентов и аспирантов юридических и экономических вузов, а также граждан, интересующихся вопросами применения законодательства о несостоятельности (банкротстве).

ISBN 978-5-7205-1075-6

© Коллектив авторов, 2011

© Юстицинформ, 2011

Содержание

ПРЕДИСЛОВИЕ	9
ОСНОВНЫЕ ПОНЯТИЯ	10
СПИСОК СОКРАЩЕНИЙ	14
Глава I	15
Статья 1. Отношения, регулируемые настоящим Федеральным законом	15
Статья 2. Основные понятия, используемые в настоящем Федеральном законе	21
Статья 3. Признаки банкротства	34
Статья 4. Состав и размер денежных обязательств и обязательных платежей	36
Статья 4.1. Особенности определения размера денежных обязательств, возникающих из финансовых договоров	46
Статья 5. Текущие платежи	54
Статья 6. Рассмотрение дел о банкротстве	57
Статья 7. Право на обращение в арбитражный суд	60
Статья 8. Право на подачу заявления должника в арбитражный суд	64
Статья 9. Обязанность должника по подаче заявления должника в арбитражный суд	66
Статья 10. Ответственность должника и иных лиц в деле о банкротстве	69
Статья 11. Права кредиторов и уполномоченных органов	77
Статья 12. Собрание кредиторов	81
Статья 13. Уведомление о проведении собрания кредиторов	92
Статья 14. Порядок созыва собрания кредиторов	95
Конец ознакомительного фрагмента.	97

КОММЕНТАРИЙ К ФЕДЕРАЛЬНОМУ ЗАКОНУ от 26 октября 2002 г. № 127- ФЗ «О НЕСОСТОЯТЕЛЬНОСТИ (БАНКРОТСТВЕ)»

(в ред. федеральных законов от 22 августа 2004 г. № 122-ФЗ, от 29 декабря 2004 г. № 192-ФЗ, от 31 декабря 2004 г. № 220-ФЗ, от 24 октября 2005 г. № 133-ФЗ, от 18 июля 2006 г. № 116-ФЗ, от 18 декабря 2006 г. № 231-ФЗ, от 5 февраля 2007 г. № 13-ФЗ, от 26 апреля 2007 г. № 63-ФЗ, от 19 июля 2007 г. № 140-ФЗ, от 2 октября 2007 г. № 225-ФЗ, от 1 декабря 2007 г. № 318-ФЗ, от 23 июля 2008 г. № 160-ФЗ, от 3 декабря 2008 г. № 250-ФЗ, от 30 декабря 2008 г. № 296-ФЗ, от 30 декабря 2008 г. № 306-ФЗ, от 28 апреля 2009 г. № 73-ФЗ, от 19 июля 2009 г. № 195-ФЗ, от 17 декабря 2009 г. № 323-ФЗ, от 27 декабря 2009 г. № 374-ФЗ, от 24 апреля 2010 г. № 65-ФЗ, от 27 июля 2010 г. № 219-ФЗ, от 27 июля 2010 г. № 227-ФЗ, от 28 декабря 2010 г. № 429-ФЗ, от 7 февраля 2011 г. № 8-ФЗ; с изм., внесенными федеральными законами от 19 июля 2007 г. № 139-ФЗ, от 23 ноября 2007 г. № 270-ФЗ, от 1 декабря 2007 г. № 317-ФЗ, от 17 июля 2009 г. № 145-ФЗ)

(постатейный)

Авторы:

Абрамова Елена Николаевна – доцент кафедры гражданского права Санкт-Петербургского государственного университета экономики и финансов (СПбГУЭФ), кандидат юридических наук (гл. V, VIII)

Жукова Татьяна Михайловна – доцент кафедры гражданского права и процесса ПермГУ, судья Семнадцатого арбитражного апелляционного суда, кандидат юридических наук (гл. X, XI)

Кирилловых Андрей Александрович – практикующий юрист в сфере образования, старший преподаватель кафедры гражданско-правовых дисциплин Санкт-Петербургского института внешнеэкономических связей, экономики и права (СПбИВЭСЭП) (§ 4 гл. IX)

Константинов Дмитрий Александрович – главный юрисконсульт государственной корпорации «Агентство по страхованию вкладов» (гл. III)

Круглова Оксана Геннадьевна – арбитражный управляющий НП МСРО «Содействие» (гл. VII, § 3 гл. IX)

Марков Павел Алевтинович – судья, председатель судебного состава Арбитражного суда города Москвы, доцент кафедры Академии Генеральной прокуратуры РФ, кандидат юридических наук (гл. IV, § 5 гл. IX)

Рыбасова Елена Александровна – ст. преподаватель кафедры финансового и административного права ГОУВПО «РГЭУ «РИНХ» (предисловие, гл. I, II, III.1, VI, § 1, 2, 6 гл. IX, гл. XII, ответственный редактор)

ПРЕДИСЛОВИЕ

Крупномасштабные процессы разгосударствления и приватизации, переход к рыночным условиям хозяйствования и развитие права частной собственности в России повлекли появление большого количества предприятий, неспособных адаптироваться к новым условиям осуществления предпринимательской деятельности и тем самым не выполняющих или ненадлежащим образом выполняющих принятые на себя гражданско-правовые договорные обязательства. В целях защиты нарушенных имущественных прав кредиторов стала совершенно очевидной необходимость восстановления широко известного в дореволюционной России и зарубежных странах правового института несостоятельности (банкротства), являющегося наиболее эффективным средством, обеспечивающим экономическую безопасность хозяйствующих субъектов.

Первый этап регулирования конкурсных отношений в современной России начался с принятием Верховным Советом РФ 19 ноября 1992 г. Закона РФ «О несостоятельности (банкротстве) предприятий»¹. Заслуга этого, как показала практика его применения, несовершенного по своей природе нормативного акта состояла в том, что с его принятием был возрожден институт банкротства, существовавший до 1917 г. и задан импульс для последующего совершенствования правового регулирования конкурсных отношений. С 1 марта 1998 г. вступил в силу Федеральный закон от 8 января 1998 г. «О несостоятельности (банкротстве)»², который кардинально изменил все основные институты банкротства, наполнив их новым содержанием. Ожидалось, что применение нового Закона будет способствовать достижению целей конкурсного права и процесса на более высоком качественном уровне. Однако опыт применения Закона о банкротстве 1998 г. показал, что задача возрождения института несостоятельности на качественно новом уровне не была решена полностью. Для более эффективного решения задач конкурсного процесса нужен был новый законодательный акт.

Следующий этап развития правового регулирования конкурсных отношений ознаменовался ныне действующим Федеральным законом от 26 октября 2002 г. №127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)», однако практика его реализации свидетельствовала о наличии значительного числа не решенных на законодательном уровне вопросов. Обострение проблемы дальнейшего развития конкурсного законодательства во многом было обусловлено увеличением в условиях финансового кризиса числа несостоятельных должников, а также низкой эффективностью реализации в их отношении процедур несостоятельности. Внесение за последние два года в действующее законодательство существенных поправок фактически позволяет говорить о новой редакции данного Закона, направленной на воспрепятствование выводу активов должника, защиту прав кредиторов и их равноправие.

Представленный комментарий Федерального закона «О несостоятельности (банкротстве)» является результатом систематизации и анализа действующего законодательства с учетом его последних изменений, научных исследований, а также судебной практики федеральных арбитражных судов и ВАС РФ.

¹ Закон РФ от 19 ноября 1992 г. № 3929-1 «О несостоятельности (банкротстве) предприятий» // Российская газета. – 1992. – 30 декабря. (Утратил силу.)

² Федеральный закон от 8 января 1998 г. № 6-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» // СЗ РФ. – 1998. – №2. – Ст. 222. (Утратил силу.)

ОСНОВНЫЕ ПОНЯТИЯ

Административный управляющий – арбитражный управляющий, утвержденный арбитражным судом для проведения финансового оздоровления в соответствии с настоящим Федеральным законом.

Арбитражный управляющий – гражданин Российской Федерации, являющийся членом саморегулируемой организации арбитражных управляющих.

Внешнее управление – процедура, применяемая в деле о банкротстве к должнику в целях восстановления его платежеспособности.

Внешний управляющий – арбитражный управляющий, утвержденный арбитражным судом для проведения внешнего управления и осуществления иных установленных настоящим Федеральным законом полномочий.

Вред, причиненный имущественным правам кредиторов, – уменьшение стоимости или размера имущества должника и (или) увеличение размера имущественных требований к должнику, а также иные последствия совершенных должником сделок или юридически значимых действий, приводящие к полной или частичной утрате возможности кредиторов получить удовлетворение своих требований по обязательствам должника за счет его имущества.

Временный управляющий – арбитражный управляющий, утвержденный арбитражным судом для проведения наблюдения в соответствии с настоящим Федеральным законом.

Градообразующие организации – юридические лица, численность работников которых составляет не менее двадцати пяти процентов численности работающего населения соответствующего населенного пункта.

Денежное обязательство – обязанность должника уплатить кредитору определенную денежную сумму по гражданско-правовой сделке и (или) иному предусмотренному Гражданским кодексом Российской Федерации, бюджетным законодательством Российской Федерации основанию.

Должник – гражданин, в том числе индивидуальный предприниматель, или юридическое лицо, оказавшиеся неспособными удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей в течение срока, установленного настоящим Федеральным законом.

Конкурсное производство – процедура, применяемая в деле о банкротстве к должнику, признанному банкротом, в целях соразмерного удовлетворения требований кредиторов.

Конкурсные кредиторы – кредиторы по денежным обязательствам (за исключением уполномоченных органов, граждан, перед которыми должник несет ответственность за причинение вреда жизни или здоровью, морального вреда, имеет обязательства по выплате вознаграждения авторам результатов интеллектуальной деятельности, а также учредителей (участников) должника по обязательствам, вытекающим из такого участия).

Конкурсный управляющий – арбитражный управляющий, утвержденный арбитражным судом для проведения конкурсного производства и осуществления иных установленных настоящим Федеральным законом полномочий.

Контролирующее должника лицо – лицо, имеющее либо имевшее в течение менее чем два года до принятия арбитражным судом заявления о признании должника банкротом право давать обязательные для исполнения должником указания или возможность иным образом определять действия должника, в том числе путем принуждения руководителя или членов органов управления должника либо оказания определяющего влияния на руководителя или членов органов управления должника иным образом (в частности, контролирующим должника лицом могут быть признаны члены ликвидационной комиссии, лицо, которое в силу полномочия, основанного на доверенности, нормативном правовом акте, специального полномочия

могло совершать сделки от имени должника, лицо, которое имело право распоряжаться пятьюдесятью и более процентами голосующих акций акционерного общества или более чем половиной долей уставного капитала общества с ограниченной (дополнительной) ответственностью).

Кредиторы – лица, имеющие по отношению к должнику права требования по денежным обязательствам и иным обязательствам, об уплате обязательных платежей, о выплате выходных пособий и об оплате труда лиц, работающих по трудовому договору.

Мировое соглашение – процедура, применяемая в деле о банкротстве на любой стадии его рассмотрения в целях прекращения производства по делу о банкротстве путем достижения соглашения между должником и кредиторами.

Мораторий – приостановление исполнения должником денежных обязательств и уплаты обязательных платежей.

Наблюдение – процедура, применяемая в деле о банкротстве к должнику в целях обеспечения сохранности его имущества, проведения анализа финансового состояния должника, составления реестра требований кредиторов и проведения первого собрания кредиторов.

Национальное объединение саморегулируемых организаций арбитражных управляющих (национальное объединение саморегулируемых организаций) – некоммерческая организация, которая основана на членстве, создана саморегулируемыми организациями, объединяет в своем составе более чем пятьдесят процентов всех саморегулируемых организаций, сведения о которых включены в единый государственный реестр саморегулируемых организаций арбитражных управляющих, и целью деятельности которой является формирование согласованной позиции арбитражных управляющих по вопросам регулирования осуществляемой ими деятельности.

Недостаточность имущества – превышение размера денежных обязательств и обязанностей по уплате обязательных платежей должника над стоимостью имущества (активов) должника.

Неплатежеспособность – прекращение исполнения должником части денежных обязательств или обязанностей по уплате обязательных платежей, вызванное недостаточностью денежных средств. При этом недостаточность денежных средств предполагается, если не доказано иное.

Несостоятельность (банкротство) – признанная арбитражным судом неспособность должника в полном объеме удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей.

Обязательные платежи – налоги, сборы и иные обязательные взносы, уплачиваемые в бюджет соответствующего уровня бюджетной системы Российской Федерации и (или) государственные внебюджетные фонды в порядке и на условиях, которые определяются законодательством Российской Федерации, в том числе штрафы, пени и иные санкции за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязанности по уплате налогов, сборов и иных обязательных взносов в бюджет соответствующего уровня бюджетной системы Российской Федерации и (или) государственные внебюджетные фонды, а также административные штрафы и установленные уголовным законодательством штрафы.

Орган по контролю (надзору) – федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный Правительством Российской Федерации на осуществление функций по контролю (надзору) за деятельностью саморегулируемых организаций арбитражных управляющих.

Представитель комитета кредиторов – лицо, уполномоченное комитетом кредиторов участвовать в арбитражном процессе по делу о банкротстве должника от имени комитета кредиторов.

Представитель работников должника – лицо, уполномоченное работниками должника представлять их законные интересы при проведении процедур, применяемых в деле о банкротстве.

Представитель собрания кредиторов – лицо, уполномоченное собранием кредиторов участвовать в арбитражном процессе по делу о банкротстве должника от имени собрания кредиторов.

Представитель собственника имущества должника – унитарного предприятия – лицо, уполномоченное собственником имущества должника – унитарного предприятия на представление его законных интересов при проведении процедур, применяемых в деле о банкротстве.

Представитель учредителей (участников) должника – председатель совета директоров (наблюдательного совета) или иного аналогичного коллегиального органа управления должника, либо лицо, избранное советом директоров (наблюдательным советом) или иным аналогичным коллегиальным органом управления должника, либо лицо, избранное учредителями (участниками) должника для представления их законных интересов при проведении процедур, применяемых в деле о банкротстве.

Регулирующий орган – федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный Правительством Российской Федерации на осуществление функций по выработке государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере несостоятельности (банкротства) и финансового оздоровления.

Руководитель должника – единоличный исполнительный орган юридического лица или руководитель коллегиального исполнительного органа, а также иное лицо, осуществляющее в соответствии с федеральным законом деятельность от имени юридического лица без доверенности.

Саморегулируемая организация арбитражных управляющих (саморегулируемая организация) – некоммерческая организация, которая основана на членстве, создана гражданами Российской Федерации, сведения о которой включены в единый государственный реестр саморегулируемых организаций арбитражных управляющих и целями деятельности которой являются регулирование и обеспечение деятельности арбитражных управляющих.

Санация – меры, принимаемые собственником имущества должника – унитарного предприятия, учредителями (участниками) должника, кредиторами должника и иными лицами в целях предупреждения банкротства и восстановления платежеспособности должника, в том числе на любой стадии рассмотрения дела о банкротстве.

Сельскохозяйственные организации – юридические лица, основными видами деятельности которых являются производство или производство и переработка сельскохозяйственной продукции, выручка от реализации которой составляет не менее чем пятьдесят процентов общей суммы выручки.

Стратегические предприятия и организации – федеральные государственные унитарные предприятия и открытые акционерные общества, акции которых находятся в федеральной собственности и которые осуществляют производство продукции (работ, услуг), имеющей стратегическое значение для обеспечения обороноспособности и безопасности государства, защиты нравственности, здоровья, прав и законных интересов граждан Российской Федерации, а также иные организации в случаях, предусмотренных федеральным законом. организации оборонно-промышленного комплекса – производственные, научно-производственные, научно-исследовательские, проектно-конструкторские, испытательные и другие организации, осуществляющие работы по обеспечению выполнения государственного оборонного заказа.

Субъекты естественной монополии – организации, осуществляющие производство и (или) реализацию товаров (работ, услуг) в условиях естественной монополии.

Текущие платежи – денежные обязательства и обязательные платежи, возникшие после даты принятия заявления о признании должника банкротом.

Уполномоченные органы – федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный Правительством Российской Федерации на представление в деле о банкротстве и в процедурах, применяемых в деле о банкротстве, требований об уплате обязательных платежей и тре-

бований Российской Федерации по денежным обязательствам, а также органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, уполномоченные представлять в деле о банкротстве и в процедурах, применяемых в деле о банкротстве, требования по денежным обязательствам соответственно субъектов Российской Федерации, муниципальных образований.

Федеральные стандарты – федеральные стандарты профессиональной деятельности арбитражных управляющих и федеральные стандарты деятельности саморегулируемых организаций арбитражных управляющих, разработанные национальным объединением саморегулируемых организаций арбитражных управляющих и утвержденные регулирующим органом в соответствии с Федеральным законом «О несостоятельности (банкротстве)».

Финансовое оздоровление – процедура, применяемая в деле о банкротстве к должнику в целях восстановления его платежеспособности и погашения задолженности в соответствии с графиком погашения задолженности.

Финансовые организации – кредитные организации, страховые организации, профессиональные участники рынка ценных бумаг.

СПИСОК СОКРАЩЕНИЙ

Закон о несостоятельности (банкротстве); Закон – Федеральный закон от 26 октября 2002 г. № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (в ред. от 27 июля 2010 г. № 219-ФЗ)

Закон о несостоятельности (банкротстве) 1998 г.; Закон 1998 г. – Федеральный закон от 8 января 1998 г. № 6-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (в последней ред. от 21 марта 2002 г., с изм. от 1 октября 2002 г.) // СЗ РФ. – 1998. – № 2. – Ст. 222; 2002. – №41. – Ст. 3456 (утратил силу)

ГК РФ – Гражданский кодекс Российской Федерации, части первая, вторая, третья

УК РФ – Уголовный кодекс Российской Федерации

ГПК РФ – Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации

УПК РФ – Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации

АПК РФ – Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации

КоАП РФ – Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях

ТК РФ – Трудовой кодекс Российской Федерации

БК РФ – Бюджетный кодекс Российской Федерации

НК РФ – Налоговый кодекс Российской Федерации

ФСТ России – Федеральная служба по тарифам

ФНС России – Федеральная налоговая служба

ЦБ РФ – Центральный банк (Банк России) Российской Федерации

ВАС РФ – Высший Арбитражный Суд Российской Федерации

ФАС – Федеральный арбитражный суд

СЗ РФ – Собрание законодательства Российской Федерации

абз. – абзац

гл. – глава

п. – пункт, пункты

разд. – раздел

с. – страница

Глава I

ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ

Статья 1. Отношения, регулируемые настоящим Федеральным законом

1. В соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации настоящий Федеральный закон устанавливает основания для признания должника несостоятельным (банкротом), регулирует порядок и условия осуществления мер по предупреждению несостоятельности (банкротства), порядок и условия проведения процедур, применяемых в деле о банкротстве, и иные отношения, возникающие при неспособности должника удовлетворить в полном объеме требования кредиторов.

2. Действие настоящего Федерального закона распространяется на юридические лица, которые могут быть признаны несостоятельными (банкротами) в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации.

3. Отношения, связанные с несостоятельностью (банкротством) граждан, в том числе индивидуальных предпринимателей, регулируются настоящим Федеральным законом. Нормы, которые регулируют несостоятельность (банкротство) граждан, в том числе индивидуальных предпринимателей, и содержатся в иных федеральных законах, могут применяться только после внесения соответствующих изменений и дополнений в настоящий Федеральный закон.

4. Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем те, которые предусмотрены настоящим Федеральным законом, применяются правила международного договора Российской Федерации.

5. К регулируемым настоящим Федеральным законом отношениям с участием иностранных лиц в качестве кредиторов применяются положения настоящего Федерального закона, если иное не предусмотрено международным договором Российской Федерации.

6. Решения судов иностранных государств по делам о несостоятельности (банкротстве) признаются на территории Российской Федерации в соответствии с международными договорами Российской Федерации.

При отсутствии международных договоров Российской Федерации решения судов иностранных государств по делам о несостоятельности (банкротстве) признаются на территории Российской Федерации на началах взаимности, если иное не предусмотрено федеральным законом.

1. В соответствии с п. 1 комментируемой статьи определяется круг отношений, регулируемых Законом.

В частности, определяется, что предметом правового регулирования комментируемого Закона являются отношения, возникающие в связи с неплатежеспособностью граждан и юридических лиц как участников имущественного оборота, определяются критерии и внешние признаки несостоятельности (банкротства), которые для арбитражного суда, рассматривающего дело о банкротстве должника, являются основанием для применения к должнику соот-

ветствующих процедур, предусмотренных комментируемым Законом: наблюдение, финансовое оздоровление, внешнее управление, конкурсное производство.

Обращает на себя внимание ссылка законодателя на то, что правовое регулирование осуществляется в соответствии с ГК РФ. В связи с этим необходимо отметить, законодательство в сфере несостоятельности представляет собой сложную систему правовых норм, в основе которой лежат нормы ГК РФ. Вместе с тем согласно изменениям, внесенным в ГК РФ федеральными законами от 3 января 2006 г. № 6-ФЗ³, от 13 мая 2008 г. № 68-ФЗ⁴, от 17 июля 2009 г. № 145-ФЗ⁵, установлен приоритет правового регулирования отношений несостоятельности в соответствии с Законом о несостоятельности.

В целом нормы ГК РФ, непосредственно регулирующие отношения, возникающие в связи с несостоятельностью участников имущественного оборота, можно разделить на три группы:

Прежде всего это нормы, непосредственно регулирующие несостоятельность (банкротство) индивидуальных предпринимателей (ст. 25) и юридических лиц (ст. 65). Однако в указанных статьях только определяется возможность признания юридического лица или индивидуального предпринимателя банкротом, а основания признания судом юридического лица несостоятельным (банкротом), порядок ликвидации такого юридического лица, а также очередность удовлетворения требований кредиторов устанавливаются Законом о несостоятельности (банкротстве). Таким образом, данные нормы имеют отсылочный характер и свидетельствуют о приоритете правового регулирования отношений несостоятельности (банкротства) юридических лиц и индивидуальных предпринимателей в соответствии с комментируемым Законом.

Вторая группа норм, содержащихся в ГК РФ и непосредственно регулирующих отношения, возникающие в процессе несостоятельности (банкротства), – нормы, содержащие специальные указания по применению положений о несостоятельности (банкротстве), например ст. 56 и 105 (о субсидиарной ответственности лиц, которые имеют право давать обязательные для должника – юридического лица указания либо иным образом определять его действия, за доведение должника до банкротства) и др.

Третья группа норм – это нормы ГК РФ, непосредственно не затрагивающие отношения несостоятельности (банкротства), но имеющие определяющее значение для решения вопросов, возникающих в связи с несостоятельностью (банкротством) юридических лиц, например положения, регулирующие организационно-правовые формы юридических лиц, вопросы ответственности за нарушение обязательств и т.д.

Основным нормативным правовым актом, регулирующим отношения, возникающие при несостоятельности участников имущественного оборота, является комментируемый Закон. Кроме того, в систему законодательства, регулирующего несостоятельность (банкротство), входит Федеральный закон от 25 февраля 1999 г. № 40-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве) кредитных организаций», необходимость принятия которого обусловлена спецификой правового положения и роли кредитных организаций в экономической системе общества. Также в целях регламентации технических аспектов реализации норм комментируемого Закона за период с 2003 г. было принято значительное количество постановлений РФ.

Таким образом, в системе правового регулирования несостоятельности (банкротства) участников имущественного оборота центральным нормативным правовым актом является комментируемый Закон, при подготовке и принятии которого обнаружилось в целом стремление обеспечить по возможности исчерпывающее регулирование соответствующих отношений.

³ Российская газета. – 2006. – 11 января.

⁴ Там же. – 2008. – 16 мая.

⁵ Там же. – 2009. – 20 июля.

Вместе с тем в ряде случаев это оказалось невозможным в силу специфики некоторых групп правоотношений, требующих излишне детальной регламентации, выходящей за рамки предмета регулирования данного Закона. В связи с этим в подобных ситуациях допускается принятие иных федеральных законов и нормативных правовых актов. Однако следует обратить внимание на то, что все указанные случаи, а также уровень соответствующего нормативного акта прямо обозначены в тексте Закона о банкротстве⁶.

2. Пункты 2 и 3 комментируемой статьи устанавливают круг субъектов-должников, попадающих под действие комментируемого Закона. Прежде всего к субъектам, которые могут быть признаны несостоятельными – банкротами, относятся юридические лица. Однако имеющаяся в комментируемой норме ссылка устанавливает, что несостоятельными (банкротами) могут быть признаны только такие юридические лица, банкротство которых предусмотрено ГК РФ. В соответствии с п. 1 ст. 65 ГК РФ устанавливается, что несостоятельным (банкротом) может быть признано судом любое юридическое лицо, за исключением казенного предприятия, учреждения, политической партии и религиозной организации. Данные исключения связаны в первую очередь с особенностями правового статуса указанных участников хозяйственного оборота. Казенные предприятия согласно п. 5 ст. 115 ГК РФ и ст. 7 Федерального закона от 14 ноября 2002 г. № 161-ФЗ «О государственных и унитарных предприятиях»⁷ и собственник имущества казенного предприятия несут субсидиарную ответственность по обязательствам такого предприятия при недостаточности его имущества. Следовательно, при недостаточности имущества казенных предприятий кредиторы имеют право обратиться к собственнику их имущества, что исключает потребность в применении процедур несостоятельности в отношении таких категорий должников.

Что касается учреждений, то в соответствии с ч. 4 п. 2 ст. 120 ГК РФ частное или бюджетное учреждение отвечает по своим обязательствам находящимися в его распоряжении денежными средствами. При недостаточности указанных денежных средств субсидиарную ответственность по обязательствам такого учреждения несет собственник его имущества. Вместе с тем можно согласиться с мнением о том, что не вполне целесообразно исключение из числа потенциальных банкротов учреждений. Это касается в большей степени учреждений частных, когда реализация субсидиарной ответственности может быть затруднительна, особенно при наличии у учредителя учреждения собственных кредиторов; применение субсидиарной ответственности к учреждениям публичным может быть затруднено вследствие препятствий, имеющих в бюджетном законодательстве⁸. Значительные вопросы возникают также в возможности применения процедур банкротства в отношении автономных учреждений, поскольку в соответствии с п. 5 ст. 120 ГК РФ автономное учреждение отвечает по своим обязательствам всем закрепленным за ним имуществом, за исключением недвижимого имущества и особо ценного движимого имущества, закрепленных за автономным учреждением собственником этого имущества или приобретенных автономным учреждением за счет выделенных таким собственником средств. Собственник имущества автономного учреждения не несет ответственность по обязательствам автономного учреждения.

В отношении таких участников имущественного оборота, как политические партии и религиозные организации невозможность признания их несостоятельными (банкротами) связана с тем, что их деятельность направлена на реализацию конституционных прав граждан (ст. 13 и 28 Конституции РФ). В данном случае исключение данных субъектов имущественного

⁶ Научно-практический комментарий (постатейный) к Федеральному закону «О несостоятельности (банкротстве)» / Под ред. В.В. Витрянского. – М.: Статут, 2003. – С. 55.

⁷ СЗ РФ. – 2002. – № 48. – Ст. 4746.

⁸ Комментарий к Федеральному закону «О несостоятельности (банкротстве)» (автор главы – Скворцов О.Ю.) / под ред. В.Ф. Попондопуло. – М., 2003. – С. 145.

оборота из числа возможных должников обусловлено тем, что их банкротство может привести к нарушению указанных конституционных прав.

Помимо предусмотренных непосредственно в ГК РФ исключений по субъектному составу должников – юридических лиц определенные исключения предусмотрены еще рядом законодательных актов. Например, в соответствии с федеральными законами от 17 мая 2007 г. № 82-ФЗ⁹ и от 24 июля 2008 г. № 161-ФЗ¹⁰ устанавливается, что к процедуре ликвидации Внешэкономбанка, Федерального фонда содействия развитию жилищного строительства не применяются правила, предусмотренные законодательством о несостоятельности (банкротстве).

Федеральными законами от 19 июля 2007 г. № 139-ФЗ¹¹, от 23 ноября 2007 г. № 270-ФЗ¹², от 1 декабря 2007 г. № 317-ФЗ¹³ устанавливается, что положения комментируемого Закона не распространяется и на Российскую корпорацию нанотехнологий, госкорпорацию «Ростехнологии», госкорпорацию по атомной энергии «Росатом». В данном случае исключения обусловлены особым правовым статусом государственных корпораций, связанных с наделением их специальными публичными функциями. Создаваемые государством (единственным учредителем является Российская Федерация) на основании закона государственные корпорации называются еще «юридическими лицами публичного права», целью создания которых является реализация государственной политики в определенной сфере. Например, в соответствии со ст. 4 Федерального закона от 1 декабря 2007 г. № 317-ФЗ государственная корпорация по атомной энергии «Росатом» создана в целях проведения государственной политики, осуществления нормативно-правового регулирования, оказания государственных услуг и управления государственным имуществом в области использования атомной энергии, развития и безопасного функционирования организаций атомного энергопромышленного и ядерного оружейного комплексов Российской Федерации, обеспечения ядерной и радиационной безопасности, нераспространения ядерных материалов и технологий, развития атомной науки, техники и профессионального образования, осуществления международного сотрудничества в этой области. Деятельность указанной корпорации направлена также на создание условий и механизмов обеспечения безопасности при использовании атомной энергии, единства управления организациями атомного энергопромышленного и ядерного оружейного комплексов Российской Федерации, организациями, функционирующими в сферах обеспечения ядерной и радиационной безопасности, атомной науки и техники, подготовки кадров. Корпорация обеспечивает проведение государственной политики в области развития атомной отрасли, выполнение заданий государственной программы вооружения и государственного оборонного заказа. Отмеченное свидетельствует, что правовой статус и цели создания государственных корпораций определяют целесообразность их исключения из общего перечня должников в соответствии с конкурсным правом. Однако учитывая, что в перечисленных федеральных законах, в соответствии с которыми созданы государственные корпорации, установлено общее правило, что Российская Федерация не несет ответственности по их обязательствам, вопрос о несостоятельности данной категории хозяйствующих субъектов должен решаться в индивидуальном порядке.

⁹ Федеральный закон от 24 июля 2008 г. № 161-ФЗ (ред. от 7 мая 2009 г.) «О содействии развитию жилищного строительства» // СЗ РФ. – 2008. – № 160. – Ст. 3617.

¹⁰ Федеральный закон от 17 мая 2007 г. № 82-ФЗ «О банке развития» // СЗ РФ. – 2007. – № 22. – Ст. 2562.

¹¹ Федеральный закон от 19 июля 2007 г. № 139-ФЗ (ред. от 9 апреля 2009 г.) «О Российской корпорации нанотехнологий» // СЗ РФ. – 2007. – № 30. – Ст. 3753.

¹² Федеральный закон от 23 ноября 2007 г. № 270-ФЗ (ред. от 7 мая 2009 г.) «О Государственной корпорации «Ростехнологии» // СЗ РФ. – 2007. – № 48 (ч. 2). – Ст. 5814.

¹³ Федеральный закон от 1 декабря 2007 г. № 317-ФЗ «О Государственной корпорации по атомной энергии «Росатом» // СЗ РФ. – 2007. – № 49. – Ст. 6078.

3. В соответствии с п. 3 комментируемой статьи к категории субъектов имущественного оборота, которые могут быть признаны должниками в соответствии с Законом, относятся граждане, в том числе индивидуальные предприниматели. Прежде всего необходимо отметить, что в отношении индивидуальных предпринимателей положения комментируемого Закона применялись с момента вступления его в силу. При этом проведение в отношении данной категории должников процедур несостоятельности имеет определенную специфику и регламентируется нормами гл. X, а общие положения Закона применяются только в том случае, если какой-либо вопрос не урегулирован специальным параграфом. При этом установлено, что нормы, регулирующие банкротство граждан, в том числе индивидуальных предпринимателей, содержащиеся в иных федеральных законах, могут применяться только после внесения соответствующих изменений и дополнений в Закон. Таким образом, при этом имеются в виду только те нормы, которые Закону противоречат.

Иначе обстоит дело с потребительскими банкротствами, т.е. банкротством граждан, не являющихся индивидуальными предпринимателями. В соответствии с п. 2 ст. 231 Закона о банкротстве положения о банкротстве физических лиц не действуют вплоть до вступления в силу федерального закона о внесении соответствующих изменений и дополнений в федеральные законы. Однако до настоящего времени такой закон не принят. Это законодательное правило разъяснено в Постановлении Пленума ВАС РФ от 15 декабря 2004 г. № 29 «О некоторых вопросах практики применения Федерального закона “О несостоятельности (банкротстве)”»¹⁴ (далее – Постановление Пленума ВАС РФ № 29), согласно которому арбитражные суды не вправе возбуждать дела о банкротстве граждан, не являющихся индивидуальными предпринимателями.

4. В соответствии с п. 4 комментируемой статьи устанавливается общий конституционный принцип приоритета международного права: если международным договором, заключенными или ратифицированным Российской Федерацией, установлены иные правила, нежели предусмотренные Законом, применяются правила международного договора. В случае противоречий между российским законодательством о банкротстве и международным договором Российской Федерации приоритет будут иметь правила международного договора.

5. Пункт 5 комментируемой статьи содержит нормы, определяющие правовой режим кредиторов российских должников – иностранных юридических или физических лиц. Суть правового режима указанных субъектов конкурсных отношений заключается в том, что к ним подлежат применению национальный правовой режим, который не может быть менее благоприятным, чем режим для российских физических и юридических лиц. В определенных случаях данное правило может быть изменено на основании заключенных Российской Федерацией международных договоров.

6. Значительной практической проблемой правового регулирования отношений несостоятельности является вопрос о признании решений иностранных государств по делам о несостоятельности (банкротстве). В соответствии с п. 6 комментируемой статьи предусматриваются два варианта решения данной проблемы.

Прежде всего в том случае, если имеет место заключенный или ратифицированный международный договор, стороной которого является государство, судом которого принято решение по соответствующему делу, признание судебного решения осуществляется в соответствии с международным договором. В том случае, если международный договор отсутствует, признание решений иностранных судов по делам о несостоятельности (банкротстве) осуществляется на основании применения принципа взаимности, если иное не предусмотрено федеральным законом.

¹⁴ Вестник ВАС РФ. – 2005. – № 12.

Также в процессе признания решений иностранных судов по вопросам несостоятельности подлежат применению нормы разд. V АПК РФ и разд. V ГПК РФ, устанавливающих компетенцию суда по рассмотрению дел с участием иностранных лиц и особенности рассмотрения дел с их участием.

Проблема признания решений иностранных судов становится особо актуальной при трансграничной несостоятельности, под которой в самом широком смысле понимаются случаи, когда несостоятельный должник имеет активы в нескольких государствах или когда в числе кредиторов должника имеются кредиторы из другого государства, чем то, в котором осуществляется производство по делу о несостоятельности. Комментируемый Закон не содержит норм, определяющих особенности правового режима должника и его кредиторов в условиях трансграничной несостоятельности, ограничиваясь лишь прокомментированными выше нормами. Вместе с тем с развитием международной торговли и инвестиций, высокой динамики процессов глобализации и интеграции проблема включения в национальное законодательство положений, устанавливающих особенности проведения процедур трансграничной несостоятельности, становится особо актуальной. В целях решения данной проблемы Комиссией ООН по праву международной торговли (ЮНСИТРАЛ) был подготовлен Типовой закон о трансграничной несостоятельности, который был рекомендован государствам для его инкорпорации в национальные законодательства (резолюция 52/158 Генеральной Ассамблеи ООН от 15 декабря 1997 г.)¹⁵.

¹⁵ ЮНСИТРАЛ. Типовой закон о трансграничной несостоятельности и Руководство по принятию. Организация Объединенных Наций. – Нью-Йорк, 1999. – С. 21 /UNITED NATIONS PUBLICATION Sales No. R/99/V/3.

Статья 2. Основные понятия, используемые в настоящем Федеральном законе

Для целей настоящего Федерального закона используются следующие основные понятия:

несостоятельность (банкротство) (далее также – банкротство) – признанная арбитражным судом неспособность должника в полном объеме удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей;

должник – гражданин, в том числе индивидуальный предприниматель, или юридическое лицо, оказавшиеся неспособными удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей в течение срока, установленного настоящим Федеральным законом;

денежное обязательство – обязанность должника уплатить кредитору определенную денежную сумму по гражданско-правовой сделке и (или) иному предусмотренному Гражданским кодексом Российской Федерации, бюджетным законодательством Российской Федерации основанию;

обязательные платежи – налоги, сборы и иные обязательные взносы, уплачиваемые в бюджет соответствующего уровня бюджетной системы Российской Федерации и (или) государственные внебюджетные фонды в порядке и на условиях, которые определяются законодательством Российской Федерации, в том числе штрафы, пени и иные санкции за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязанности по уплате налогов, сборов и иных обязательных взносов в бюджет соответствующего уровня бюджетной системы Российской Федерации и (или) государственные внебюджетные фонды, а также административные штрафы и установленные уголовным законодательством штрафы;

руководитель должника – единоличный исполнительный орган юридического лица или руководитель коллегиального исполнительного органа, а также иное лицо, осуществляющее в соответствии с федеральным законом деятельность от имени юридического лица без доверенности;

кредиторы – лица, имеющие по отношению к должнику права требования по денежным обязательствам и иным обязательствам, об уплате обязательных платежей, о выплате выходных пособий и об оплате труда лиц, работающих по трудовому договору;

конкурсные кредиторы – кредиторы по денежным обязательствам (за исключением уполномоченных органов, граждан, перед которыми должник несет ответственность за причинение вреда жизни или здоровью, морального вреда, имеет обязательства по выплате вознаграждения авторам результатов интеллектуальной деятельности, а также учредителей (участников) должника по обязательствам, вытекающим из такого участия);

уполномоченные органы – федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный Правительством Российской Федерации на представление в деле о банкротстве и в процедурах, применяемых в деле о банкротстве, требований об уплате обязательных платежей и требований Российской Федерации по денежным обязательствам, а также органы

исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, уполномоченные представлять в деле о банкротстве и в процедурах, применяемых в деле о банкротстве, требования по денежным обязательствам соответственно субъектов Российской Федерации, муниципальных образований;

орган по контролю (надзору) – федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный Правительством Российской Федерации на осуществление функций по контролю (надзору) за деятельностью арбитражных управляющих и саморегулируемых организаций арбитражных управляющих;

регулирующий орган – федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный Правительством Российской Федерации на осуществление функций по выработке государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере несостоятельности (банкротства) и финансового оздоровления;

санация – меры, принимаемые собственником имущества должника – унитарного предприятия, учредителями (участниками) должника, кредиторами должника и иными лицами в целях предупреждения банкротства и восстановления платежеспособности должника, в том числе на любой стадии рассмотрения дела о банкротстве;

наблюдение – процедура, применяемая в деле о банкротстве к должнику в целях обеспечения сохранности его имущества, проведения анализа финансового состояния должника, составления реестра требований кредиторов и проведения первого собрания кредиторов;

финансовое оздоровление – процедура, применяемая в деле о банкротстве к должнику в целях восстановления его платежеспособности и погашения задолженности в соответствии с графиком погашения задолженности;

внешнее управление – процедура, применяемая в деле о банкротстве к должнику в целях восстановления его платежеспособности;

конкурсное производство – процедура, применяемая в деле о банкротстве к должнику, признанному банкротом, в целях соразмерного удовлетворения требований кредиторов;

мировое соглашение – процедура, применяемая в деле о банкротстве на любой стадии его рассмотрения в целях прекращения производства по делу о банкротстве путем достижения соглашения между должником и кредиторами;

представитель учредителей (участников) должника – председатель совета директоров (наблюдательного совета) или иного аналогичного коллегиального органа управления должника, либо лицо, избранное советом директоров (наблюдательным советом) или иным аналогичным коллегиальным органом управления должника, либо лицо, избранное учредителями (участниками) должника для представления их законных интересов при проведении процедур, применяемых в деле о банкротстве;

представитель собственника имущества должника – унитарного предприятия – лицо, уполномоченное собственником имущества должника – унитарного предприятия на представление его законных интересов при проведении процедур, применяемых в деле о банкротстве;

представитель комитета кредиторов – лицо, уполномоченное комитетом кредиторов участвовать в арбитражном процессе по делу о банкротстве должника от имени комитета кредиторов;

представитель собрания кредиторов – лицо, уполномоченное собранием кредиторов участвовать в арбитражном процессе по делу о банкротстве должника от имени собрания кредиторов;

арбитражный управляющий – гражданин Российской Федерации, являющийся членом саморегулируемой организации арбитражных управляющих;

временный управляющий – арбитражный управляющий, утвержденный арбитражным судом для проведения наблюдения в соответствии с настоящим Федеральным законом;

административный управляющий – арбитражный управляющий, утвержденный арбитражным судом для проведения финансового оздоровления в соответствии с настоящим Федеральным законом;

внешний управляющий – арбитражный управляющий, утвержденный арбитражным судом для проведения внешнего управления и осуществления иных установленных настоящим Федеральным законом полномочий;

конкурсный управляющий – арбитражный управляющий, утвержденный арбитражным судом для проведения конкурсного производства и осуществления иных установленных настоящим Федеральным законом полномочий;

мораторий – приостановление исполнения должником денежных обязательств и уплаты обязательных платежей;

представитель работников должника – лицо, уполномоченное работниками должника представлять их законные интересы при проведении процедур, применяемых в деле о банкротстве;

саморегулируемая организация арбитражных управляющих (далее также – саморегулируемая организация) – некоммерческая организация, которая основана на членстве, создана гражданами Российской Федерации, сведения о которой включены в единый государственный реестр саморегулируемых организаций арбитражных управляющих и целями деятельности которой являются регулирование и обеспечение деятельности арбитражных управляющих;

национальное объединение саморегулируемых организаций арбитражных управляющих (далее также – национальное объединение саморегулируемых организаций) – некоммерческая организация, которая основана на членстве, создана саморегулируемыми организациями, объединяет в своем составе более чем пятьдесят процентов всех саморегулируемых организаций, сведения о которых включены в единый государственный реестр саморегулируемых организаций арбитражных управляющих, и целью деятельности которой является формирование согласованной позиции арбитражных управляющих по вопросам регулирования осуществляемой ими деятельности;

контролирующее должника лицо – лицо, имеющее либо имевшее в течение менее чем два года до принятия арбитражным судом заявления о признании должника банкротом право давать обязательные для исполнения должником указания или возможность иным образом определять действия должника, в том числе путем принуждения руководителя или членов

органов управления должника либо оказания определяющего влияния на руководителя или членов органов управления должника иным образом (в частности, контролирующим должника лицом могут быть признаны члены ликвидационной комиссии, лицо, которое в силу полномочия, основанного на доверенности, нормативном правовом акте, специального полномочия могло совершать сделки от имени должника, лицо, которое имело право распоряжаться пятьюдесятью и более процентами голосующих акций акционерного общества или более чем половиной долей уставного капитала общества с ограниченной (дополнительной) ответственностью);

вред, причиненный имущественным правам кредиторов, – уменьшение стоимости или размера имущества должника и (или) увеличение размера имущественных требований к должнику, а также иные последствия совершенных должником сделок или юридически значимых действий, приводящие к полной или частичной утрате возможности кредиторов получить удовлетворение своих требований по обязательствам должника за счет его имущества;

недостаточность имущества – превышение размера денежных обязательств и обязанностей по уплате обязательных платежей должника над стоимостью имущества (активов) должника;

неплатежеспособность – прекращение исполнения должником части денежных обязательств или обязанностей по уплате обязательных платежей, вызванное недостаточностью денежных средств. При этом недостаточность денежных средств предполагается, если не доказано иное.

1. В соответствии с комментируемой статьей определяются основные понятия и категории, используемые в правовом регулировании отношений несостоятельности (банкротства). Учитывая специфический характер Закона, а также то, что целый ряд правовых понятий присущ исключительно регулируемой им сфере отношений, данный юридико-технический прием, присущий преимущественно англо-американскому прецедентному праву, является весьма обоснованным.

2. Значительный перечень понятий, раскрываемых в комментируемой статье, начинается с базового понятия – «несостоятельность». Его определение дается через перечисление его существенных черт. При этом под несостоятельностью понимается неспособность должника в полном объеме удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей. При этом, для того чтобы соответствовать критериям, закрепленным Законом, необходимо, чтобы данная несостоятельность была признана арбитражным судом.

Одна из особенностей правового регулирования понятия конкурсных отношений в соответствии с комментируемым Законом – использование таких понятий, как «несостоятельность» и «банкротство» как синонимов. Однако далеко не все ученые придерживаются данной позиции. Исторический анализ применения данных терминов позволяет сделать вывод, что большинство ученых рассматривают банкротство как частный случай уголовно наказуемой злонамеренной несостоятельности. Комментируемый Закон предлагает шесть процедур банкротства, однако только к открытию конкурсного производства должник признается банкротом, в предшествующих процедурах он выступает несостоятельным должником.

3. Основным субъектом конкурсных отношений является должник. При этом понятие должника в смысле комментируемого Закона несколько отличается от общепринятого понятия, используемого в гражданском законодательстве. В соответствии с п. 1 ст. 307 ГК РФ должником признается лицо, которое обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) в силу обязательства определенное действие, как-то: передать имущество, выполнить работу,

уплатить деньги и т.п., либо воздержаться от определенного действия, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности. Основанием возникновения такой обязанности являются договор, обязательства вследствие причинения вреда или иные основания. Раскрываемое в комментируемой статье понятие должника, с одной стороны, ограничивает его обязательства только денежными требованиями, с другой – включает обязанности по уплате обязательных платежей, основанные на публично-правовых отношениях. Обязательным условием для признания юридического или физического лица должником в соответствии с комментируемым Законом является неисполнение соответствующих обязанностей в течение определенного периода. Обращает на себя еще одна особенность понятия должника – в соответствии с комментируемой нормой установлено, что к должникам относятся либо физические лица, либо юридические лица. Таким образом, изначально предполагается, что положения комментируемого Закона не распространяются на случаи несостоятельности публично-правовых образований, неправосубъектных образований (финансово-промышленные группы, филиалы, представительства юридических лиц).

4. Денежное обязательство представляет собой обязательство, предметом которого является уплата кредитору должником денежной суммы. Основным признаком денежного обязательства является обязанность должника уплатить кредитору денежную сумму. Основаниями возникновения денежного обязательства являются гражданско-правовые сделки, имеющие возмездный характер, т.е. в соответствии с которыми обязанности одной стороны по передаче товаров, выполнению работ или оказанию услуг противостоит обязанность контрагента по встречному представлению, в том числе и путем уплаты определенной денежной суммы. Помимо денежных обязательств, возникших в силу заключенных возмездных договоров, денежные обязательства могут иметь внедоговорной характер, т.е. возникать вследствие причинения вреда (деликатные обязательства) (ст. 1064 ГК РФ) либо неосновательного обогащения (ст. 1102 ГК РФ).

Помимо денежных обязательств, возникших в соответствии с ГК РФ, в понятие денежного обязательства включаются также обязанности по уплате денежных средств должником по основаниям, предусмотренным бюджетным законодательством.

5. Обязательными платежами в соответствии с комментируемой статьей признаются установленные законодательством РФ платежи, имеющие публично-правовой характер, установленные законодательством и подлежащие уплате в бюджет соответствующего уровня бюджетной системы РФ. При этом к обязательным платежам относятся налоги, сборы, взносы, в том числе штрафы, пени и иные санкции за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязанности по уплате налогов, сборов и иных обязательных взносов в бюджет соответствующего уровня бюджетной системы Российской Федерации и (или) государственные внебюджетные фонды, а также административные штрафы и установленные уголовным законодательством штрафы.

6. Руководителем должника организации признаются:

единоличный исполнительный орган юридического лица – генеральный директор, директор, управляющий;

руководитель коллегиального исполнительного органа;

лицо, которое хотя и не является исполнительным органом юридического лица, но в силу закона или учредительных документов выступает от его имени, без доверенности.

Например, юридическое лицо может быть признано руководителем должника, если действует как управляющая организация, вопрос о привлечении которой в этом качестве решен учредителями (участниками) должника на общем собрании в соответствии с законодательством.

Важно отметить, что руководителем должника не признаются лица, действующие от имени юридического лица в силу полномочия, основанного на доверенности, т.е. письменного

уполномочия, выдаваемого одним лицом другому лицу для представительства перед третьими лицами (ст. 185 ГК РФ).

Определение лица, признаваемого руководителем должника имеет важное значение при решении вопроса о реализации обязанности по обращению в арбитражный суд с заявлением о признании должника несостоятельным (банкротом) либо привлечении к ответственности за доведение должника до банкротства.

7. В соответствии с гражданским законодательством кредитором признается лицо, в пользу которого должник обязан совершить определенное действие, как-то: передать имущество, выполнить работу, уплатить деньги, – наделенное правом требовать от должника исполнения его обязанности (ст. 307 ГК РФ). Понятие кредитора, дающееся в комментируемой статье, существенно отличается от понятия, используемого в гражданском праве, прежде всего тем, что в него включаются не только участники гражданско-правовых отношений, но и управомоченные субъекты по финансово-правовым обязательствам должника, а также кредиторы по трудовым правоотношениям, основанным на требованиях о выплате выходных пособий и об оплате труда лиц, работающих по трудовому договору.

8. Особое место среди кредиторов должника занимают конкурсные кредиторы, признаваемые участниками процесса банкротства и наделяемые соответствующими процессуальными правами в соответствии с комментируемым Законом и АПК РФ. Важным правом конкурсных кредиторов является право на подачу заявления о признании должника банкротом и соответственно инициирования отношений, регулируемых комментируемым Законом. При этом конкурсными кредиторами признаются кредиторы по денежным обязательствам, являющиеся стороной в денежном обязательстве должника и обладающие имущественными (денежными) претензиями к потенциальному банкроту.

Из числа конкурсных кредиторов исключаются:

уполномоченные органы;

граждане, перед которыми должник несет ответственность за причинение вреда жизни или здоровью, морального вреда;

граждане, перед которыми должник имеет обязательства по выплате вознаграждения авторам результатов интеллектуальной деятельности;

учредители (участники) должника – юридического лица по обязательствам, вытекающим из такого участия.

9. Еще одними участниками дела о банкротстве являются уполномоченные органы, которыми признаются федеральные органы исполнительной власти, органы исполнительной власти субъектов РФ, органы местного самоуправления, уполномоченные представлять интересы Российской Федерации (по требованиям, вытекающим как из гражданско-правовых денежных обязательств, так и из обязанности по уплате обязательных платежей), субъектов Российской Федерации и муниципальных образований (только по требованиям из гражданско-правовых денежных обязательств). В соответствии с постановлением Правительства РФ от 30 сентября 2004 г. № 506 «Об утверждении Положения о Федеральной налоговой службе»¹⁶ установлено, что ФНС России является уполномоченным федеральным органом исполнительной власти, обеспечивающим представление в делах о банкротстве требований об уплате обязательных платежей и требований Российской Федерации по денежным обязательствам. Порядок разграничения полномочий уполномоченного органа по представлению интересов Российской Федерации как кредитора в делах о банкротстве и в процедурах банкротства между центральным аппаратом ФНС России и территориальными отделениями ФНС России утвержден ее приказом от 3 декабря 2004 г. № САЭ-3-19/146@¹⁷.

¹⁶ СЗ РФ. – 2004. – № 40. – Ст. 3961.

¹⁷ Учет. Налоги. Право. – Официальные документы. – 2004. – № 42.

10. В соответствии с изменениями, внесенными в комментируемую статью Федеральным законом от 30 декабря 2008 г. № 296-ФЗ, изменена система государственного управления в сфере финансового оздоровления. Прежде всего осуществлено разделение функций и полномочий между органом по контролю (надзору) и регулирующим органом. При сохранении приоритета саморегулирования деятельности арбитражных управляющих устанавливается, что полномочия органа по контролю (надзору) распространяются на арбитражных управляющих и саморегулируемые организации арбитражных управляющих. Непосредственно полномочия органа по контролю (надзору) заключаются в осуществлении проверок саморегулируемых организаций, подготовке арбитражных управляющих, приеме теоретических экзаменов (см. комментарий к ст. 29 Закона). На настоящий день функции по контролю за деятельностью саморегулируемых организаций арбитражных управляющих закреплены за Федеральной регистрационной службой¹⁸.

11. Государственному регулирующему органу вменяются функции по выработке государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере финансового оздоровления. Более детально функции регулирующего органа определены в ст. 29 Закона. В соответствии с постановлением Правительства РФ от 5 июня 2008 г. № 437 «О Министерстве экономического развития Российской Федерации»¹⁹ Министерство экономического развития является регулирующим органом в случаях, предусмотренных комментируемым Законом.

12. Досудебная санация представляет собой предоставление должнику финансовой помощи. Ученые по-разному определяют сущность данного мероприятия. Так, ряд авторов не относит досудебную санацию к числу процедур, применяемых при банкротстве²⁰. Обосновывается и другая позиция, в соответствии с которой санация является восстановительной процедурой наряду с наблюдением и внешним управлением²¹. По сути своей досудебная санация – это договор между должником и субъектом, предоставляющим средства (санатором), причем договор непоименованный, так как он не назван в качестве такового ни ГК РФ, ни даже комментируемым Законом, который исходит из договорной конструкции данных отношений, однако прямо термин «договор» применительно к досудебной санации не употребляет.

13. Воздействие на должника на различных этапах процесса о несостоятельности осуществляется с помощью различных мер, прямо предусмотренных законом. Процедуры несостоятельности (банкротства) представляют собой предусмотренную законодательством совокупность мер в отношении должника, направленных на восстановление его платежеспособности или ликвидацию²².

Наблюдение является первой судебной процедурой, применяемой к должнику в целях сохранения его имущества, осуществления анализа финансового состояния, составления реестра требований кредиторов, проведения первого собрания кредиторов. Достижение этих целей позволяет определить дальнейшую судьбу должника и соответственно выбрать процедуру, применяемую к нему в рамках конкурсного процесса. Проведение процедуры наблюдения осуществляется в соответствии с нормами гл. IV Закона.

14. Одним из нововведений комментируемого Закона является процедура финансового оздоровления, неизвестная ранее действовавшему законодательству в сфере несостоятельности. Целью ведения финансового оздоровления является прежде всего восстановление плате-

¹⁸ Постановление Правительства РФ от 3 февраля 2005 г. № 52 «О регулирующем органе, осуществляющем контроль за деятельностью саморегулируемых организаций арбитражных управляющих» // Российская газета. – 2005. – 9 февраля.

¹⁹ СЗ РФ. – 2008. – № 24. – Ст. 2867.

²⁰ Свит Ю. Восстановительные процедуры – способ предотвращения банкротства // Российская юстиция. – 1998 – № 3.

²¹ Карелина С.А. Правовое регулирование несостоятельности (банкротства): Учебно-практическое пособие. – М.: Волтерс Клувер, 2006.

²² Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 6 августа 1999 г. № 43 «Вопросы применения Федерального закона «О несостоятельности (банкротстве)»» // Вестник ВАС РФ. – 1999. – № 10.

жеспособности должника. Вместе с тем в рамках проведения финансового оздоровления должник обязан погасить задолженность в соответствии с графиком ее погашения.

Особенностью финансового оздоровления является возможность сохранения органов управления должником, включая его руководителя. Именно поэтому данная процедура является наиболее привлекательна для его собственников и руководства. Правовой регламентации процедуры финансового оздоровления посвящена гл. V Закона, в соответствии с которой установлено, что в ходе наблюдения должник на основании решения своих учредителей (участников), органа, уполномоченного собственником имущества должника – унитарного предприятия, учредители (участники) должника, орган, уполномоченный собственником имущества должника – унитарного предприятия, третье лицо или третьи лица в установленном Законом порядке вправе обратиться к первому собранию кредиторов или арбитражному суду с ходатайством о введении финансового оздоровления. Финансовое оздоровление вводится на срок не более двух лет.

15. Наиболее распространенной на практике процедурой восстановления платежеспособности должника является внешнее управление. При этом в соответствии со ст. 109 Закона установлен открытый перечень мер по восстановлению платежеспособности должника в рамках проведения внешнего управления: репрофилирование производства; закрытие нерентабельных производств; взыскание дебиторской задолженности; продажа части имущества должника; уступка прав требования должника; исполнение обязательств должника собственником имущества должника – унитарного предприятия, учредителями (участниками) должника либо третьим лицом или третьими лицами; увеличение уставного капитала должника за счет взносов участников и третьих лиц; размещение дополнительных обыкновенных акций должника; продажа предприятия должника; замещение активов должника. Проведение внешнего управления осуществляется в соответствии с утверждаемым собранием кредиторов планом внешнего управления (ст. 106 Закона), реализация которого возлагается на внешнего управляющего, на которого возлагаются обязанности по управлению делами должника (п. 1 ст. 94 Закона). Внешнее управление является возможной, но не обязательной процедурой.

16. Конкурсное производство представляет собой завершающую процедуру конкурсных отношений, целью которой являются формирование и реализация конкурсной массы (имущества должника) с последующим как можно более полным удовлетворением требований кредиторов в соответствии с принципами очередности, соразмерности, пропорциональности. Очередность удовлетворения требований кредиторов установлена ст. 134 Закона. Конкурсное производство применяется к должнику, несостоятельность которого признана арбитражным судом и вводится с момента вынесения судом решения о признании должника банкротом сроком на шесть месяцев. Срок конкурсного производства может продлеваться по ходатайству лица, участвующего в деле, не более чем на шесть месяцев (п. 2 ст. 124 Закона). Порядок осуществления конкурсного производства урегулирован нормами гл. VII Закона.

17. Мировое соглашение – это соглашение, заключаемое между должником, конкурсными кредиторами и уполномоченными органами на любой стадии рассмотрения дела о банкротстве, которое после утверждения его арбитражным судом служит основанием для прекращения производства по делу о банкротстве должника. По своей юридической природе мировое соглашение является сделкой, с которой законодатель связывает определенные правовые последствия. Вместе с тем мировое соглашение является одним из способов прекращения производства по делу о банкротстве. В информационном письме Президиума ВАС РФ от 6 августа 1999 г. № 43 уточняется, что в определении об утверждении мирового соглашения в соответствии с п. 7 ст. 85 АПК РФ говорится о прекращении производства по делу²³. Иногда

²³ Научно-практический комментарий (постатейный) к Федеральному закону «О несостоятельности (банкротстве)» / под ред. В.В. Витрянского. – М.: Статут, 2003. – С. 69.

мировое соглашение расценивают как «соглашение должника с конкурсными кредиторами о прекращении дела о банкротстве на основе взаимных уступок»²⁴.

О мировом соглашении как процедуре банкротства можно говорить лишь в том смысле, что его заключение преследует ту же цель, что и иные реабилитационные процедуры банкротства (финансовое оздоровление и внешнее управление): восстановление платежеспособности должника и удовлетворение требований кредиторов на условиях, приемлемых для должника. Однако в случае с мировым соглашением фактические расчеты с кредиторами производятся уже за рамками дела о банкротстве²⁵.

18. Лицом, участвующим в арбитражном процессе по делу о банкротстве, является представитель работников должника, представитель собственника имущества должника – унитарного предприятия, представитель учредителей (участников) должника, представитель собрания кредиторов или представитель комитета кредиторов, представитель федерального органа исполнительной власти в области обеспечения безопасности, в случае если исполнение полномочий арбитражного управляющего связано с доступом к сведениям, составляющим государственную тайну; уполномоченные на представление в процедурах, применяемых в деле о банкротстве, интересов субъектов Российской Федерации, муниципальных образований – соответственно органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления по месту нахождения должника; иные лица в случаях, предусмотренных Арбитражным процессуальным кодексом Российской Федерации и комментируемым Законом (ст. 35). В статье 54 АПК РФ указано, что в арбитражном процессе наряду с лицами, участвующими в деле, могут участвовать их представители и содействующие осуществлению правосудия лица: эксперты, свидетели, переводчики, помощник судьи, секретарь судебного заседания (их статус определен ст. 55 – 58 АПК РФ). Процессуальные права указанных лиц определены АПК РФ и некоторыми положениями комментируемого Закона.

В качестве представителя учредителей (участников) должника могут выступать:

председатель совета директоров (наблюдательного совета) или иного аналогичного коллегиального органа управления должника;

лицо, избранное советом директоров (наблюдательным советом) или иным аналогичным коллегиальным органом управления должника;

лицо, избранное учредителями (участниками) должника для представления их законных интересов при проведении процедур, применяемых в деле о банкротстве.

19. Еще одним лицом, участвующим в арбитражном процессе по делу о банкротстве, является представитель собственника имущества должника – унитарного предприятия. При этом, так как банкротство казенных предприятий не предусмотрено законодательством, речь идет о представителе собственника имущества унитарного предприятия, основанного на праве хозяйственного ведения. Представитель унитарного предприятия назначается органом, уполномоченным собственником: Российской Федерацией, субъектом Российской Федерации, муниципальным образованием, – на основании соответствующих нормативных правовых актов.

20. Одним из субъектов конкурсных отношений является представитель собрания или комитета кредиторов, т.е. лицо, уполномоченное собранием или комитетом кредиторов участвовать в арбитражном процессе по делу о банкротстве должника соответственно от имени собрания или комитета.

21. Одним из основных участников конкурсных отношений является арбитражный управляющий. В соответствии со ст. 20 Закона арбитражным управляющим является граж-

²⁴ Масевич М.Г., Орловский Ю.П., Павлодский Е.А. Комментарий к Федеральному закону «О несостоятельности (банкротстве)». – М., 1998. – С. 112.

²⁵ Научно-практический комментарий (постатейный) к Федеральному закону «О несостоятельности (банкротстве)» / под ред. В.В. Витрянского. – М.: Статут, 2003. – С. 69.

данин Российской Федерации, являющийся членом одной из саморегулируемых организаций арбитражных управляющих. Арбитражный управляющий является субъектом профессиональной деятельности и осуществляет регулируемую комментируемым Законом профессиональную деятельность, занимаясь частной практикой.

В зависимости от того, проведение какой процедуры возлагается арбитражным судом на арбитражного управляющего, определяется круг полномочий последнего, что находит выражение и в его названии: для проведения наблюдения назначается временный управляющий; для финансового оздоровления – административный управляющий; для внешнего управления – внешний управляющий; для конкурсного производства – конкурсный управляющий.

22. Арбитражный управляющий, утвержденный судом для проведения наблюдения, называется временным управляющим. В соответствии со ст. 67 Закона он не имеет активных полномочий по осуществлению сделок должника и его хозяйственной деятельности, а его функции заключаются в осуществлении контроля за действиями руководителя, необходимости одобрения определенных сделок. Также временный управляющий обязан осуществлять финансовый анализ, выявлять кредиторов должника, вести реестр требований кредиторов, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом, уведомлять кредиторов о введении наблюдения, созывать и проводить первое собрание кредиторов.

23. Для целей проведения финансового оздоровления должника арбитражным судом утверждается административный управляющий. При этом полномочия руководителя должника не прекращаются, а только ограничиваются необходимостью согласования определенных сделок с административным управляющим. Основной целью деятельности административного управляющего является контроль за осуществлением должником расчетов с кредиторами в соответствии с графиком погашения задолженности.

24. Внешний управляющий – арбитражный управляющий, утвержденный арбитражным судом для проведения внешнего управления и осуществления иных функций и полномочий, установленных Законом. Особенностью правового статуса внешнего управляющего является передача ему полномочий по управлению должником, осуществление хозяйственной деятельности должника. Цель деятельности внешнего управляющего – проведение мероприятий в соответствии с разработанным им и утвержденным собранием кредиторов планом внешнего управления, направленным на восстановление платежеспособности юридического лица.

25. Конкурсный управляющий – арбитражный управляющий, утвержденный арбитражным судом для проведения конкурсного производства и осуществления иных функций и полномочий, установленных Законом. Как и внешний управляющий, конкурсный наделяется полномочиями по управлению юридическим лицом – должником и осуществлением им хозяйственной деятельности, так как органы управления должника отстраняются от исполнения их обязанностей, которые переходят к конкурсному управляющему.

26. Понятие моратория раскрывается в ст. 95 Закона, которая устанавливает, что в рамках внешнего управления одной из мер, направленных на восстановление платежеспособности должника, является мораторий, представляющий собой приостановление исполнения должником денежных обязательств и уплаты обязательных платежей. Мораторий вводится на весь период проведения внешнего управления; подпадают под его действия по общему правилу требования, срок исполнения которых наступил до вынесения судом определения о введении внешнего управления.

27. Лицом, участвующим в процессе о банкротстве, является представитель работников должника, которое наделяется соответствующими полномочиями в целях представления интересов работников при проведении процедур, применяемых в деле о банкротстве.

28. Саморегулируемая организация арбитражных управляющих – некоммерческая, основанная на членстве организация, созданная гражданами РФ и включенная в единый государственный реестр саморегулируемых организаций арбитражных управляющих. В соответ-

ствии со ст. 21 Закона основанием для включения сведений о некоммерческой организации в единый государственный реестр саморегулируемых организаций арбитражных управляющих является выполнение ею следующих обязательных требований: соответствие не менее чем ста ее членов условиям членства в саморегулируемой организации арбитражных управляющих, утвержденным саморегулируемой организацией; участие ее членов не менее чем в ста (в совокупности) процедурах, применяемых в делах о банкротстве (в том числе не завершенных на дату включения в единый государственный реестр саморегулируемых организаций арбитражных управляющих), за исключением процедур, применяемых в делах о банкротстве к отсутствующим должникам; наличие компенсационного фонда, сформированного в размере и в порядке, которые установлены ст. 25.1 Закона; наличие разработанных в соответствии с требованиями Закона и являющихся обязательными для выполнения членами саморегулируемой организации арбитражных управляющих стандартов и правил профессиональной деятельности арбитражных управляющих; создание органов управления и специализированных органов саморегулируемой организации арбитражных управляющих, функции и компетенция которых соответствуют требованиям, предусмотренным ст. 21.1 Закона. Цели деятельности таких организаций – регулирование и обеспечение деятельности арбитражных управляющих.

29. В соответствии с п. 1 и 2 ст. 29.1 Закона установлено, что саморегулируемые организации арбитражных управляющих вправе создавать объединения саморегулируемых организаций и быть их членами. Объединение саморегулируемых организаций арбитражных управляющих, в составе которого более чем 50% всех саморегулируемых организаций, сведения о которых включены в единый государственный реестр саморегулируемых организаций арбитражных управляющих, вправе приобрести статус национального объединения саморегулируемых организаций в порядке, установленном комментируемым Законом. Целью деятельности национального объединения саморегулируемых организаций арбитражных управляющих является формирование согласованной позиции арбитражных управляющих по вопросам регулирования осуществляемой ими деятельности.

30. В соответствии с Федеральным законом от 28 апреля 2009 г. № 73-ФЗ комментируемая статья была дополнена еще рядом понятий.

Прежде всего раскрывается понятие контролирующего должника лицо, под которым понимается лицо, имеющее либо имевшее в течение менее чем два года до принятия арбитражным судом заявления о признании должника банкротом право давать обязательные для исполнения должником указания или возможность иным образом определять действия должника, в том числе путем принуждения руководителя или членов органов управления должника либо оказания определяющего влияния на руководителя или членов органов управления должника иным образом. При этом контролирующим должника лицом могут быть признаны:

члены ликвидационной комиссии;

лицо, которое в силу полномочия, основанного на доверенности, нормативном правовом акте, специального полномочия могло совершать сделки от имени должника;

лицо, которое имело право распоряжаться 50% и более голосующих акций акционерного общества или более чем половиной долей уставного капитала общества с ограниченной (дополнительной) ответственностью.

В соответствии с п. 4 ст. 10 Закона установлено, что контролирующие должника лица солидарно несут субсидиарную ответственность по денежным обязательствам должника и (или) обязанностям по уплате обязательных платежей с момента приостановления расчетов с кредиторами по требованиям о возмещении вреда, причиненного имущественным правам кредиторов в результате исполнения указаний контролирующих должника лиц, или исполнения текущих обязательств при недостаточности его имущества, составляющего конкурсную массу.

31. Под вредом, причиненным имущественным правам кредиторов, понимаются:

уменьшение стоимости или размера имущества должника;
увеличение размера имущественных требований к должнику;

иные последствия совершенных должником сделок или юридически значимых действий, приводящие к полной или частичной утрате возможности кредиторов получить удовлетворение своих требований по обязательствам должника за счет его имущества.

32. Понятие недостаточности имущества имеет значение для определения обязанности должника по подаче заявления в арбитражный суд о признании его банкротом. В частности ч. 6 п. 1 ст. 9 Закона установлено, что руководитель должника или индивидуальный предприниматель обязан обратиться с заявлением должника в арбитражный суд, если должник отвечает признакам неплатежеспособности и (или) признакам недостаточности имущества. Также в соответствии с п. 3 указанной статьи, в случае если при проведении ликвидации юридического лица стало отвечать признакам неплатежеспособности и (или) признакам недостаточности имущества, ликвидационная комиссия должника обязана обратиться в арбитражный суд с заявлением должника в течение десяти дней с момента выявления каких-либо из указанных признаков.

При этом под недостаточностью имущества понимается превышение размера денежных обязательств и обязанностей по уплате обязательных платежей должника над стоимостью его имущества (активов).

Признак неплатежеспособности предполагает прекращение исполнения должником части денежных обязательств или обязанностей по уплате обязательных платежей, вызванное недостаточностью денежных средств. Для обращения в арбитражный суд достаточно наличие данного признака, который предполагается. Вместе с тем должник имеет право доказать его отсутствие, т.е. наличие достаточных денежных средств для осуществления расчетов.

33. Федеральные стандарты профессиональной деятельности арбитражных управляющих и федеральные стандарты деятельности саморегулируемых организаций арбитражных управляющих представляют собой стандарты, разработанные Национальным объединением СРО арбитражных управляющих и утвержденные регулирующим органом в соответствии с комментируемым Законом.

В соответствии с п. 11 ст. 26.1 комментируемого Закона Национальным объединением СРО арбитражных управляющих разрабатываются федеральные стандарты, в том числе в части: порядка ведения и содержания реестра требований кредиторов; подготовки, организации и проведения собраний кредиторов и комитетов кредиторов; анализа финансового состояния должника; подготовки отчетов арбитражного управляющего; проведения стажировки в качестве помощника арбитражного управляющего; проведения проверки саморегулируемой организацией деятельности своих членов – арбитражных управляющих. Разработанные Национальным объединением СРО арбитражных управляющих федеральные стандарты профессиональной деятельности арбитражных управляющих и федеральные стандарты деятельности СРО арбитражных управляющих направляются регулирующему органу в целях их утверждения. В свою очередь, регулирующий орган утверждает федеральные стандарты или в случае их несоответствия требованиям комментируемого Закона или других федеральных законов выдает мотивированный отказ в их утверждении не позднее 60 рабочих дней с даты представления федеральных стандартов Национальным объединением СРО арбитражных управляющих.

Утвержденные федеральные стандарты подлежат опубликованию регулирующим органом в порядке, установленном для опубликования нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти, размещению на официальном сайте регулирующего органа в сети «Интернет» и вступают в силу по истечении 10 дней с даты их опубликования. Кроме того, устанавливается, что утвержденные федеральные стандарты не подлежат государственной регистрации (п. 4 ст. 29 Закона).

До разработки Национальным объединением СРО арбитражных управляющих федеральных стандартов и их утверждения в порядке, установленном комментируемым Законом, применяются федеральные стандарты, разработанные и утвержденные регулирующим органом, а также изданные до дня вступления в силу изменений в комментируемый Закон, внесенных Федеральным законом от 30 декабря 2008 г. № 296-ФЗ, нормативные правовые акты Правительства Российской Федерации и нормативные правовые акты федеральных органов исполнительной власти.

Нормативные правовые акты Правительства Российской Федерации и нормативные правовые акты федеральных органов исполнительной власти по вопросам, регулируемым в соответствии с комментируемым Законом федеральными стандартами, изданные до дня вступления в силу Федерального закона от 30 декабря 2008 г. № 296-ФЗ, применяются до утверждения регулирующим органом соответствующих федеральных стандартов (п. 14 и 15 ст. 4 Федерального закона от 30 декабря 2008 г. № 296-ФЗ).

Статья 3. Признаки банкротства

1. Гражданин считается неспособным удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей, если соответствующие обязательства и (или) обязанность не исполнены им в течение трех месяцев с даты, когда они должны были быть исполнены, и если сумма его обязательств превышает стоимость принадлежащего ему имущества.

2. Юридическое лицо считается неспособным удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей, если соответствующие обязательства и (или) обязанность не исполнены им в течение трех месяцев с даты, когда они должны были быть исполнены.

3. Положения, предусмотренные пунктами 1 и 2 настоящей статьи, применяются, если иное не установлено настоящим Федеральным законом.

1. В соответствии с комментируемой статьей устанавливаются признаки несостоятельности, наличие которых является достаточным основанием для признания арбитражным судом должника банкротом. При этом признаки банкротства имеют существенное отличие для граждан и юридических лиц.

Так, для граждан установлен признак неоплатности, суть которого заключается в том, что гражданин может быть признан банкротом только в том случае, если будет доказано превышение суммы его обязательств по отношению к стоимости принадлежащего ему имущества. Сам размер задолженности гражданина значения не имеет, достаточно установления факта превышения данной суммы над стоимостью принадлежащего ему имущества.

Согласно Закону о несостоятельности (банкротстве) 1992 г. критерий неоплатности присутствовал и для юридических лиц, однако такой законодательный ход крайне негативно отразился на практике, когда отдельные должники в течение длительного времени поддерживали активы на несколько более высоком уровне, чем пассивы (в том числе и путем частичного удовлетворения требований), не опасаясь банкротства. Вместе с тем комментируемая норма содержит и иной признак банкротства гражданина – неисполнение денежных обязательств и(или) обязанности по уплате обязательных платежей в течение трех месяцев с даты, когда они должны были быть исполнены.

2. Пункт 2 комментируемой статьи устанавливает признаки банкротства в отношении юридических лиц. При этом в основу признания банкротами юридических лиц положен иной признак – признак неплатежеспособности, заключающийся в неспособности должника удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей. При этом юридическое значение неплатежеспособность будет иметь только в том случае, если соответствующие обязательства не были исполнены в течение трех месяцев с даты, когда они должны были быть исполнены.

3. Определены общие признаки банкротства, при этом допускается установление иных признаков в отношении особых категорий должников. Важно отметить, что в том случае, если имеют место специальные нормы установления наличия признаков банкротства, подлежат применению именно специальные нормы.

Специальные признаки банкротства установлены в отношении таких категорий должников, как стратегические организации, субъекты естественных монополий, индивидуальные предприниматели, фермерские хозяйства, ликвидируемые должники, отсутствующие должники, а также должники, заявляющие о своей несостоятельности в предвидении банкротства.

Специальным Законом о несостоятельности (банкротстве) кредитных организаций также устанавливаются специальные признаки банкротства кредитных организаций (п. 2 ст. 2 Закона о несостоятельности (банкротстве) кредитных организаций), который в соответствии с п. 1 ст. 181 комментируемого Закона подлежит применению в приоритетном порядке.

Например, в отношении стратегических организаций установлено, что стратегические предприятие и организация считаются неспособными удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей, если соответствующие обязательства и (или) обязанности не исполнены в течение шести месяцев с даты, когда они должны были быть исполнены (п. 3 ст. 190 Закона). Таким образом, в отношении данной категории должников определен более продолжительный период для установления в их отношении наличия признаков банкротства – шесть месяцев по сравнению с тремя общими, аналогичный срок – и в отношении субъектов естественных монополий (п. 3 ст. 197 Закона).

В отношении индивидуальных предпринимателей в ст. 214 Закона сказано, что основанием для признания индивидуального предпринимателя банкротом является его неспособность удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей. Таким образом, для признания индивидуального предпринимателя банкротом не требуется, чтобы общая кредиторская задолженность превысила стоимость их имущества. Аналогичные признаки установлены и в отношении фермерского хозяйства (ст. 217 Закона). Происходит замена признака неоплатности на признак неплатежеспособности в отношении особой категории граждан, занимающихся предпринимательской деятельностью.

Статья 4. Состав и размер денежных обязательств и обязательных платежей

1. Состав и размер денежных обязательств и обязательных платежей определяются на дату подачи в арбитражный суд заявления о признании должника банкротом, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом.

Состав и размер денежных обязательств и обязательных платежей, возникших до принятия арбитражным судом заявления о признании должника банкротом и заявленных после принятия арбитражным судом такого заявления и до принятия решения о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства, определяются на дату введения каждой процедуры, применяемой в деле о банкротстве и следующей после наступления срока исполнения соответствующего обязательства.

Состав и размер денежных обязательств и обязательных платежей, возникших до принятия арбитражным судом заявления о признании должника банкротом и заявленных после принятия арбитражным судом решения о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства, определяются на дату открытия конкурсного производства.

Состав и размер денежных обязательств и обязательных платежей, выраженных в иностранной валюте, определяются в рублях по курсу, установленному Центральным банком Российской Федерации, на дату введения каждой процедуры, применяемой в деле о банкротстве и следующей после наступления срока исполнения соответствующего обязательства.

В целях участия в деле о банкротстве учитываются требования кредиторов по денежным обязательствам и об уплате обязательных платежей, срок исполнения которых не наступил на дату введения наблюдения.

2. Для определения наличия признаков банкротства должника учитываются:

размер денежных обязательств, в том числе размер задолженности за переданные товары, выполненные работы и оказанные услуги, суммы займа с учетом процентов, подлежащих уплате должником, размер задолженности, возникшей вследствие неосновательного обогащения, и размер задолженности, возникшей вследствие причинения вреда имуществу кредиторов, за исключением обязательств перед гражданами, перед которыми должник несет ответственность за причинение вреда жизни или здоровью, обязательств по выплате выходных пособий и оплате труда лиц, работающих по трудовому договору, обязательств по выплате вознаграждения авторам результатов интеллектуальной деятельности, а также обязательств перед учредителями (участниками) должника, вытекающих из такого участия;

размер обязательных платежей без учета установленных законодательством Российской Федерации штрафов (пеней) и иных финансовых санкций.

Подлежащие применению за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства неустойки (штрафы, пени), проценты за просрочку платежа, убытки в виде упущенной выгоды, подлежащие возмещению за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства, а также

иные имущественные и (или) финансовые санкции, в том числе за неисполнение обязанности по уплате обязательных платежей, не учитываются при определении наличия признаков банкротства должника.

3. Размер денежных обязательств или обязательных платежей считается установленным, если он определен судом в порядке, предусмотренном настоящим Федеральным законом.

4. В случаях, если должник оспаривает требования кредиторов, размер денежных обязательств или обязательных платежей определяется арбитражным судом в порядке, предусмотренном настоящим Федеральным законом.

5. Требования кредиторов по обязательствам, не являющимся денежными, могут быть предъявлены в суд и рассматриваются судом, арбитражным судом в порядке, предусмотренном процессуальным законодательством.

1. В соответствии с комментируемой статьей определяется порядок установления размера требований кредиторов и уполномоченных органов для целей конкурсного процесса.

Особая значимость юридического закрепления порядка определения денежных требований в рамках процедур банкротства определяется тем, что в соответствии с со ст. 2 комментируемого Закона несостоятельность (банкротство) есть признанная арбитражным судом неспособность должника в полном объеме удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей. Таким образом, только денежные требования являются основанием для обращения кредиторов в арбитражный суд с заявлением о банкротстве должника. Требования кредиторов по неденежным обязательствам не дают повода инициировать процесс банкротства должника.

Признаком денежного обязательства является использование денег в качестве средства платежа. Таким образом, при определении наличия признаков несостоятельности (банкротства) и объема прав требований каждого из кредиторов юридическое значение придается лишь денежным долговым обязательствам, т.е. принимаются во внимание собственно задолженность за переданные товары, выполненные работы, оказанные услуги, суммы полученного и невозвращенного займа с причитающимися на него процентами, задолженность, возникающая вследствие неосновательного обогащения, а также вследствие причинения вреда имуществу кредитора. Денежное обязательство представляет собой разновидность гражданско-правового обязательства. Предметной особенностью денежного обязательства является уплата кредитору должником денежной суммы. Определение денежного обязательства дано в Постановлении Пленума ВС РФ и Пленума ВАС РФ от 8 октября 1998 г. № 13/14 «О практике применения положений Гражданского кодекса Российской Федерации о процентах за пользование чужими денежными средствами», где говорится, что «денежным может быть как обязательство в целом (в договоре займа), так и обязанность одной из сторон в обязательстве (оплата товаров, работ или услуг)»²⁶.

Согласно ст. 2 Закона под денежным обязательством понимается обязанность должника уплатить кредитору определенную денежную сумму по гражданско-правовой сделке и (или) иному предусмотренному Гражданским кодексом РФ, бюджетным законодательством РФ основанию. Таким образом, денежного обязательства в соответствии с комментируемым Законом составляют возникшие из оснований, предусмотренных ГК РФ и бюджетным законодательством, право одного лица (кредитора) требовать уплаты денежной суммы и соответствующая ему обязанность другого лица (должника) уплатить эту сумму.

²⁶ Постановление Пленума ВАС РФ от 8 апреля 2003 г. № 4 «О некоторых вопросах, связанных с введением в действие Федерального закона «О несостоятельности (банкротстве)» // Вестник ВАС РФ. – 2003. – № 6.

Вместе с тем Закон о банкротстве устанавливает различные правовые режимы для денежных обязательств, значимых для определения наличия признаков банкротства должника и денежных обязательств, не учитываемых для определения наличия признаков банкротства должника. При этом сам термин «денежное обязательство» используется в законодательстве о банкротстве только для обозначения первой группы денежных обязательств – денежных обязательств, значимых для определения наличия признаков банкротства должника. Особое закрепление в законодательстве порядка установления денежных обязательств и обязательных платежей необходимо, во-первых, для определения наличия признаков несостоятельности (банкротства), во-вторых, – количества голосов каждого из кредиторов и уполномоченного органа на собрании кредиторов, которое признается пропорциональным сумме их требований к должнику (п. 3 ст. 12 Закона); в-третьих, – объема выплат конкретному кредитору.

При этом положения комментируемой статьи применяются только к тем обязательствам и обязательным платежам, сроки исполнения которых наступили до принятия судом заявления о банкротстве должника. Такого толкования придерживается и ВАС РФ: в соответствии с п. 11 Постановления Пленума № 4 поясняется, что нормы п. 1 ст. 4 Закона не распространяются на случаи определения состава и размера текущих платежей.

Под обязательными платежами Закон понимает налоги, сборы и иные обязательные взносы в бюджет соответствующего уровня и государственные фонды в порядке и на условиях, которые определяются законодательством РФ.

2. Пунктом 1 комментируемой статьи устанавливается порядок определения состава денежных обязательств и обязательных платежей в зависимости от момента возникновения требования и даты наступления срока его исполнения, а также момента заявления кредитором о своих требованиях. При этом момент, когда денежное обязательство считается возникшим, определяется с учетом природы обязательства, оснований его возникновения, срок исполнения денежного обязательства – на основании положений ст. 314 ГК РФ. Но при этом состав и размер денежных обязательств и обязательных платежей определяются не на дату заявления кредитором соответствующих требований, а на дату введения каждой процедуры, применяемой в деле о банкротстве.

Закрепленный комментируемой статьей порядок предусматривает, что в том случае, если денежное обязательство или обязательство по уплате обязательных платежей возникло до принятия арбитражным судом заявления о признании должника банкротом и было заявлено кредитором после принятия арбитражным судом заявления о признании должника банкротом, но до принятия решения о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства, его состав и размер определяются на дату введения каждой процедуры и следующей после наступления срока исполнения соответствующего обязательства. Таким образом, юридическая конструкция определения состава и размера денежных обязательств и обязательных платежей, закрепленная в комментируемой норме, предполагает обязательное соблюдение следующих условий:

денежные обязательства и обязанности по уплате обязательных платежей должны возникнуть до принятия арбитражным судом заявления о признании должника банкротом;

момент определения их состава и размера для целей конкурсного процесса (установление числа голосов конкурсных кредиторов и уполномоченных органов, определение объема выплат конкретному кредитору) зависит от срока исполнения соответствующих обязанностей и обязательств.

Причем состав и размер денежных обязательств и обязательных платежей должника определяется по итогам введения каждой процедуры, применяемой в деле о банкротстве. В том случае, если срок исполнения денежных обязательств и уплаты обязательных платежей на дату введения в отношении должника следующей процедуры несостоятельности (за исключением конкурсного производства) не наступил, данные обязанности и обязательства должника

не включаются в реестр требований кредиторов и не являются основанием для предоставления прав соответствующим кредиторам. Вместе с тем в соответствии с ч. 5 п. 1 комментируемой статьи кредиторы по денежным обязательствам и обязательным платежам, возникшим до принятия арбитражным судом заявления о признании должника банкротом, но срок исполнения по которым не наступил на дату введения наблюдения, признаются участниками дела о банкротстве.

Значительные отличия имеет порядок определения состава и размера денежных обязательств и обязательных платежей в том случае, если должник признан банкротом и в отношении него открыто конкурсное производство. Необходимость закрепления особого порядка установления состава и размера денежных обязательств и обязательных платежей в рамках конкурсного производства связана с тем, что в соответствии п. 1 ст. 126 комментируемого Закона с даты принятия арбитражным судом решения о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства срок исполнения возникших до открытия конкурсного производства денежных обязательств и обязательных платежей должника считается наступившим. Соответственно независимо от сроков исполнения обязательств должника, закрепленных в отношении тех либо иных обязательств, они считаются наступившими и их состав и размер определяются на дату введения конкурсного производства.

3. В соответствии с ч. 4 п. 1 комментируемой статьи состав и размер обязательств и обязательных платежей, выраженных в иностранной валюте, выражаются в рублях по курсу Центрального банка РФ на дату введения процедуры, следующей после наступления срока исполнения соответствующего обязательства. Денежные обязательства должны быть выражены в рублях, однако в денежном обязательстве может быть предусмотрено, что оно подлежит оплате в рублях в сумме, эквивалентной определенной сумме в иностранной валюте или в условных денежных единицах (п. 1 ст. 317 ГК РФ). В таких случаях (п. 2 ст. 317 ГК РФ) подлежащая уплате в рублях сумма определяется по официальному курсу соответствующей валюты или условных денежных единиц на день платежа, если иной курс или иная дата его определения не установлены законом или соглашением сторон (п. 2 ст. 317 ГК РФ). Денежные обязательства могут быть выражены и оплачены в иностранной валюте на территории Российской Федерации с соблюдением требований законодательства о валютном регулировании и валютном контроле.

Для применения норм о переводе сумм денежных требований в российскую валюту важное значение имеют рекомендации, содержащиеся в информационном письме Президиума ВАС РФ от 4 ноября 2002 г. № 70 «О применении арбитражными судами статей 140 и 317 Гражданского кодекса Российской Федерации»²⁷, в котором, в частности, разъяснено, что для иностранных валют и условных денежных единиц, котируемых Банком России, под официальным курсом понимается курс этих валют (единиц) по отношению к рублю, устанавливаемый Банком России на основании ст. 52 Федерального закона «О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)».

В соответствии с ранее действовавшим Законом о несостоятельности 1998 г. вопрос о порядке определения состава и размера обязательств должника, выраженных в иностранной валюте, урегулирован не был, Президиум ВАС РФ в одном из разъяснений указал, что при подсчете голосов на собрании кредиторов, перед которыми имеется долг в иностранной валюте, размер требований кредитора, подавшего в арбитражный суд заявление о признании должника банкротом, определяется в рублях по официальному курсу соответствующей валюты на момент подачи в арбитражный суд заявления о признании должника банкротом. Размер требований остальных кредиторов, перед которыми имеется долг в иностранной валюте, при проведении процедур наблюдения и внешнего управления определяется в рублях по официаль-

²⁷ Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 14 июня 2001 г. № 64 «О некоторых вопросах применения в судебной практике Федерального закона «О несостоятельности (банкротстве)» // Вестник ВАС РФ. – 2001. – № 9. – С. 73.

ному курсу соответствующей валюты на момент предъявления ими требований должнику. При проведении процедуры конкурсного производства размер соответствующих требований определяется на момент принятия арбитражным судом решения о признании должника несостоятельным (банкротом)²⁸.

Комментируемая норма содержит правило, в соответствии с которым размер требований кредитора выраженных в иностранной валюте, будет зависеть от того, когда наступил срок исполнения соответствующего обязательства, а не когда кредитор заявил соответствующие требования. Однако в данной ситуации возникает проблема, как определять размер требований валютного кредитора, пожелавшего вступить в процесс до окончания процедуры, в течение которой наступил срок исполнения требования. На этот момент курс, по которому следует перевести требование в рубли, неизвестен и может не быть известен в течение длительного времени. По мнению М.В. Телюкиной, в данной ситуации представляется необходимым применить расширительное толкование, в рамках которого установить, что требования валютного кредитора переводятся в рубли по курсу Центрального банка РФ на дату заявления им своих требований в конкурсном процессе, если срок исполнения этих требований наступает в течение текущей процедуры²⁹. Однако при определении статуса валютного кредитора необходимо учитывать то толкование, которое дал ВАС РФ в Постановлении Пленума № 4³⁰.

В принципе существует несколько возможных концепций отношения законодательства к валютным кредиторам, в рамках которых определенным образом устанавливается момент пересчета требований, выраженных в иностранной валюте, в рубли по курсу Центрального банка РФ. Эти концепции следующие:

1) продолжниковская – требования переводятся в рубли по курсу на дату принятия судом заявления о банкротстве должника (такая концепция принята ныне);

2) прокредиторская – требования переводятся в рубли для конкретных целей (для целей участия в каждом собрании, для целей получения конкретных платежей и т.п.) – это выгодно кредитору, если курс валюты растет, но в настоящее время процедура невозможна, так как Законом установлено правило ведения реестра в рублях;

3) нейтральная – используется курс на дату вступления кредитора в процесс (эта позиция нашла свое отражение в практике применения ВАС РФ Закона 1998 г., поскольку сам Закон 1998 г. указанную проблему не решал). В соответствии с п. 20 информационного письма ВАС РФ от 14 июня 2001 г. № 64 «О некоторых вопросах применения в судебной практике Федерального закона «О несостоятельности (банкротстве)» размер требований валютных кредиторов определяется по курсу на момент подачи заявления для кредитора – инициатора процесса и по курсу на момент предъявления требований для остальных кредиторов³¹.

Закон о банкротстве содержит специальные правила, определяющие порядок перевода денежных требований в иностранной валюте в валюту Российской Федерации. В связи с этим порядок пересчета денежных требований, заявляемых должнику в порядке, регулируемом Законом, определяется специальными правилами абз. 4 п. 1 ст. 4.

4. В силу абз. 2 п. 2 ст. 4 комментируемого Закона для определения наличия признаков банкротства учитываются обязанности, связанные с уплатой: 1) задолженности за переданные товары, выполненные работы и оказанные услуги; 2) сумм займа с учетом подлежащих выплате процентов; 3) сумм неосновательного обогащения; 4) задолженности, возникшей вследствие причинения вреда имуществу кредитора. С позиций гражданского права данные обязанно-

²⁸ Там же.

²⁹ Телюкина М.В. Комментарий к Федеральному закону от 26 октября 2002 г. № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (постатейный). – М.: Юрайт-Издат, 2003.

³⁰ Постановление Пленума ВАС РФ от 8 апреля 2003 г. № 4 «О некоторых вопросах, связанных с введением в действие Федерального закона «О несостоятельности (банкротстве)» // Вестник ВАС РФ. – 2003. – № 6.

³¹ Телюкина М.В. Указ. соч.

сти, конечно, подпадают под понятие денежного обязательства; с позиций комментируемого Закона они признаются денежными обязательствами, значимыми для определения наличия признаков банкротства должника.

Иным образом оцениваются обязанности должника: 1) перед гражданами, перед которыми он несет ответственность за причинение вреда жизни или здоровью; 2) по выплате выходных пособий и оплате труда лиц, работающих по трудовому договору; 3) по выплате вознаграждения авторам результатов интеллектуальной деятельности; 4) перед учредителями (участниками) должника, вытекающие из такого участия (абз. 2 п. 2 ст. 4 Закона о банкротстве). Данные обязанности по смыслу гражданского права, бесспорно, относятся к денежным обязательствам (за исключением обязанности должника по выплате выходных пособий и оплате труда: эта обязанность вытекает из оснований, устанавливаемых трудовым правом, что не дает отнести ее к денежным обязательствам; в литературе по этому поводу ведутся оживленные дискуссии). Другая позиция имеет место в законодательстве о банкротстве: признавая их денежность, комментируемый Закон исключает эти обязанности из числа денежных обязательств, значимых для определения наличия признаков банкротства должника. Размер этих обязательств не учитывается при определении наличия признаков банкротства, и обладающие требованиями по этим обязательствам кредиторы не вправе инициировать процесс банкротства. Однако сами эти требования подлежат учету в реестре требований кредиторов и в период конкурсного производства составляют две первые очереди требований, подлежащих удовлетворению в приоритетном порядке (п. 4 ст. 134 комментируемого Закона).

В соответствии с абз. 4 п. 2 ст. 4 комментируемого Закона прямо запрещено при определении признаков банкротства учитывать обязательства, связанные с уплатой: 1) неустойки (штрафа, пени); 2) процентов за просрочку платежа; 3) убытков в виде упущенной выгоды; 4) иных имущественных и (или) финансовых санкций. С позиций гражданского права данные обязанности, несомненно, являются денежными обязательствами, тогда как Закон о банкротстве не относит эти обязанности к денежным обязательствам, значимым для определения наличия признаков банкротства должника. Наличие требования по этим денежным обязательствам не наделяет кредитора возможностью обратиться с заявлением о банкротстве должника. При этом данные требования кредиторов учитываются отдельно в реестре требований кредиторов и подлежат удовлетворению после погашения основной суммы задолженности и причитающихся процентов (п. 3 ст. 137 комментируемого Закона).

Комментируемая статья в литературе и на практике трактуется обычно как исключаящая некоторые обязательства из числа денежных³². Как правило, придерживающиеся такой ее трактовки юристы видят решение проблемы в том, чтобы доказать «денежность» того или иного обязательства, обосновывая свои выводы ссылками на теорию гражданского права.

До недавнего времени существовала проблема определения природы обязательств должника по возмещению реального ущерба, причиненного кредиторам. Например, С. Карелина и М. Эрлих, основываясь на разработках по гражданскому праву, приходили к выводу о том, что обязанность по возмещению убытков есть денежное обязательство, вследствие чего обладающий требованием по этому денежному обязательству кредитор является конкурсным³³. Далее они заключали, что в комментируемом Законе имеет место коллизия, поскольку эти конкурсные кредиторы фактически таковыми не являются. Такой подход являлся неверным, поскольку проблема состояла не в том, чтобы установить денежность указанного обязательства: обязанность по возмещению убытков, бесспорно, является денежным обязательством по смыслу гражданского права, и комментируемый Закон не исключал (да и не мог исключить) ее

³² Карелина С., Эрлих М. Разграничение денежных и неденежных обязательств в процессе несостоятельности (банкротства) // Корпоративный юрист. – 2008. – № 2. – С. 50 – 54 ; Пустовалова Е.Ю. Судьба требований кредиторов при банкротстве должника. – М.: Статут, 2003. – С. 16.

³³ Там же.

из числа денежных обязательств. Проблемой являлось отсутствие ясности и определенности в отношении круга денежных обязательств по смыслу комментируемого Закона, что приводило к противоречивости положений его положений и порождало различное толкование норм³⁴.

Федеральный закон от 30 декабря 2008 г. № 296-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон “О несостоятельности (банкротстве)”» изменил сложившуюся ситуацию, решив эту проблему. В действующей редакции комментируемый Закон относит денежное обязательство о взыскании реального ущерба к денежным обязательствам, имеющим значение для определения признаков банкротства. Это вытекает из текста абз. 4 п. 2 ст. 4 Закона о банкротстве: если ранее этот абзац предусматривал, что при определении признаков банкротства не подлежало учету любое денежное обязательство по возмещению убытков, то в действующей редакции комментируемого Закона речь идет только о денежном обязательстве по возмещению упущенной выгоды. Изменение позиции подтверждает и абз. 2 п. 3 ст. 12 комментируемого Закона, который устанавливает, что для целей определения числа голосов на собрании кредиторов не учитываются убытки в виде упущенной выгоды (в ранее действовавшей редакции упоминались убытки, подлежащие возмещению за неисполнение обязательства). Таким образом, законодатель расширил круг денежных обязательств по смыслу комментируемого Закона, включив в этот круг денежные обязательства по возмещению убытков.

5. Пункт 3 комментируемой статьи устанавливает основное правило, имеющее значение для проведения в отношении должника процедур банкротства – требование кредиторов по денежным обязательствам и обязательным платежам должно быть установлено. При этом обязательство считается установленным только в том случае, если оно определено судом в порядке, предусмотренном комментируемым Законом. Порядок определения судом требований кредиторов по денежным обязательствам и обязательным платежам закрепляется в ст. 71 и 100 комментируемого Закона.

Так, ст. 71 содержит порядок установления требований кредиторов в рамках проведения процедуры наблюдения для целей участия в первом собрании кредиторов. В частности, кредиторы вправе предъявить свои требования к должнику в течение тридцати календарных дней с даты опубликования сообщения о введении наблюдения. Указанные требования направляются в арбитражный суд, должнику и временному управляющему с приложением судебного акта или иных документов, подтверждающих обоснованность этих требований. Указанные требования включаются в реестр требований кредиторов на основании определения арбитражного суда о включении указанных требований в реестр требований кредиторов. Возражения относительно требований кредиторов могут быть предъявлены в арбитражный суд в течение пятнадцати календарных дней со дня истечения срока для предъявления требований кредиторов должником, временным управляющим, кредиторами, предъявившими требования к должнику, представителем учредителей (участников) должника или представителем собственника имущества должника – унитарного предприятия.

При наличии возражений относительно требований кредиторов арбитражный суд проверяет обоснованность требований и наличие оснований для включения указанных требований в реестр требований кредиторов. Требования кредиторов, по которым поступили возражения, рассматриваются в заседании арбитражного суда. По результатам рассмотрения выносится определение о включении или об отказе во включении указанных требований в реестр требований кредиторов. В определении арбитражного суда о включении требований в реестр требований кредиторов указываются размер и очередность удовлетворения таких требований.

Требования кредиторов, по которым не поступили возражения, рассматриваются арбитражным судом для проверки их обоснованности и наличия оснований для включения в реестр

³⁴ Рожкова М. О круге денежных обязательств, значимых для определения наличия признаков банкротства // Корпоративный юрист. – 2009. – № 4.

требований кредиторов. По результатам такого рассмотрения арбитражный суд выносит определение о включении или об отказе во включении требований в реестр требований кредиторов. Указанные требования могут быть рассмотрены без привлечения лиц, участвующих в деле.

Определение о включении или об отказе во включении требований кредиторов в реестр требований кредиторов вступает в силу немедленно и может быть обжаловано.

Порядок установления размера требований кредиторов в ходе внешнего управления определен ст. 100 комментируемого Закона. Причем кредиторы вправе предъявить свои требования к должнику в любой момент в ходе внешнего управления. Указанные требования направляются в арбитражный суд и внешнему управляющему с приложением судебного акта или иных подтверждающих обоснованность этих требований документов; включаются внешним управляющим или реестродержателем в реестр требований кредиторов на основании определения арбитражного суда о включении указанных требований в реестр требований кредиторов. Кредитор, предъявивший свои требования, обязан возместить внешнему управляющему расходы на уведомление кредиторов о предъявлении таких требований.

Возражения относительно требований кредиторов могут быть предъявлены в арбитражный суд внешним управляющим, представителем учредителей (участников) должника или представителем собственника имущества должника – унитарного предприятия, а также кредиторами, требования которых включены в реестр требований кредиторов. Такие возражения предъявляются в течение тридцати дней с даты направления внешним управляющим кредиторам уведомлений о получении требований кредитора.

При наличии возражений относительно требований кредиторов арбитражный суд проверяет обоснованность соответствующих требований кредиторов и доказательства уведомления других кредиторов о предъявлении таких требований. По результатам рассмотрения выносится определение арбитражного суда о включении или об отказе во включении указанных требований в реестр требований кредиторов. В определении арбитражного суда о включении указываются размер и очередность удовлетворения таких требований.

При отказе кредитора, предъявившего требование, от возмещения расходов на уведомление кредиторов, требования которых включены в реестр требований кредиторов, арбитражный суд возвращает указанное требование, о чем выносит соответствующее определение. В случае признания арбитражным судом причин незаявления требования в ходе наблюдения уважительными арбитражный суд в определении о включении требования кредитора в реестр требований кредиторов вправе возложить на должника обязанность по возмещению расходов кредитора на уведомление кредиторов о предъявлении таких требований.

Несколько иным является порядок установления состава и размера денежных требований и обязательных платежей для целей возбуждения дела о банкротстве. В данном случае по заявлению конкурсного кредитора и по заявлению уполномоченного органа по денежным обязательствам принимаются во внимание требования, подтвержденные вступившим в законную силу решением суда, арбитражного суда, третейского суда, рассматривавших требование конкурсного кредитора к должнику (п. 3 ст. 6, п. 3 ст. 40 Закона). Требования уполномоченных органов об уплате обязательных платежей принимаются во внимание для возбуждения производства по делу о банкротстве, если такие требования подтверждены решениями налогового органа, таможенного органа о взыскании задолженности за счет денежных средств или иного имущества должника либо вступившим в законную силу решением суда или арбитражного суда (ч. 2 п. 3 ст. 6, п. 6 ст. 41 Закона).

Таким образом, состав и размер денежных обязательств, учитываемых для целей возбуждения дела о банкротстве, должен быть подтвержден судебным решением, вынесенным вне рамок дела о банкротстве, а обязательных платежей – соответственно решениями налогового органа, таможенного органа о взыскании задолженности за счет денежных средств или иного

имущества должника либо вступившим в законную силу решением суда или арбитражного суда.

6. Согласно п. 5 комментируемой статьи кредиторы по неденежным обязательствам не признаются участниками процесса несостоятельности (банкротства), вместе с тем они не лишены права защиты своих интересов, для чего они могут предъявлять свои требования в суд в порядке, предусмотренном процессуальным законодательством.

Причиной, по которой неденежные кредиторы не участвуют в процессе несостоятельности (банкротства), является то, что требования кредиторов должны быть сопоставимыми и иметь некое количественное выражение, поскольку для каждого кредитора необходимо установить степень влияния на ход означенного процесса, а для каждого должника – минимальный порог, преодоление которого свидетельствовало бы о его банкротстве. В отношении кредиторов, чьи требования не имеют денежной оценки, данное требование является невыполнимым.

Содержащиеся в комментируемой норме положения устанавливают общий порядок, в соответствии с которым требования кредиторов по неденежным обязательствам заявляются вне рамок процесса о несостоятельности должника. Однако в соответствии с абз. 7 п. 1 ст. 126 комментируемого Закона с даты принятия арбитражным судом решения о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства все требования кредиторов по денежным обязательствам, об уплате обязательных платежей, иные имущественные требования, за исключением текущих платежей, указанных в п. 1 ст. 134 Закона, и требований о признании права собственности, о взыскании морального вреда, об истребовании имущества из чужого незаконного владения, о признании недействительными ничтожных сделок и о применении последствий их недействительности могут быть предъявлены только в ходе конкурсного производства.

Однако при этом возникает вопрос о возможности удовлетворения таких требований без их оценки в денежном эквиваленте. Трансформация неденежного требования в денежное может быть произведена на основе положений ГК РФ о расторжении договора, последствий этого и возмещения убытков (ст. 15, 393, 450, 453), на основе норм ГК РФ об обязательствах вследствие неосновательного обогащения (гл. 60), а также правил, предусмотренных ст. 397 и 405 ГК РФ. Согласно ст. 397 ГК РФ «в случае неисполнения должником обязательства изготовить и передать вещь в собственность, хозяйственное ведение или в оперативное управление, либо передать вещь в пользование кредитору, либо выполнить для него определенную работу или оказать ему услугу кредитор вправе в разумный срок поручить выполнение обязательства третьим лицам за разумную цену либо выполнить его своими силами и потребовать от должника возмещения понесенных необходимых расходов и других убытков».

Более того, по мнению ряда авторов, можно привести и частные, предусмотренные законом для отдельных видов договорных обязательств случаи, когда возможна рассматриваемая трансформация обязательства³⁵. Так, применительно к договору купли-продажи с условием о предварительной оплате товара ст. 487 ГК РФ закрепляет, что, в случае когда продавец, получивший сумму предварительной оплаты, не исполняет обязанность по передаче товара в установленный срок, покупатель вправе потребовать передачи оплаченного товара или возврата суммы предварительной оплаты за товар, не переданный продавцом. При этом денежное обязательство, трехмесячная просрочка исполнения которого приводит к образованию признаков банкротства, возникает у покупателя уже с момента сообщения требования о возврате суммы предоплаты у продавца. Таким образом, данные положения свидетельствуют о том, что при определенных условиях кредиторы в неденежных обязательствах также имеют возможность инициировать процесс о несостоятельности (банкротстве) должника³⁶.

³⁵ Белых В.С., Дубинчин А.А., Скуратовский М.Л. Правовые основы несостоятельности (банкротства). – М., 2001. – С. 31.

³⁶ Карелина С.А. Правовое регулирование несостоятельности (банкротства): Учебно-практическое пособие. – М.: Волтерс

Федеральным законом от 7 февраля 2011 г. № 8-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с принятием Федерального закона «О клиринге и клиринговой деятельности»³⁷ комментируемый Закон дополнен ст. 4.1, вступающей в силу по истечении 180 дней после дня официального опубликования указанного Закона, т.е. с 10 августа 2011 г., следующего содержания.

Клувер, 2006.

³⁷ Официально текст указанного Федерального закона был опубликован 11 февраля 2011 г. в Российской газете.

Статья 4.1. Особенности определения размера денежных обязательств, возникающих из финансовых договоров

1. Обязательства из договоров, заключенных на условиях генерального соглашения (единого договора), которое соответствует примерным условиям договоров, предусмотренным статьей 51.5 Федерального закона «О рынке ценных бумаг», и (или) правилам организованных торгов, и (или) правилам клиринга (далее – финансовые договоры), прекращаются в порядке, предусмотренном указанными генеральным соглашением (единым договором), и (или) правилами организованных торгов, и (или) правилами клиринга. При указанном прекращении обязательств возникает денежное обязательство, размер которого определяется в порядке, предусмотренном генеральным соглашением, и (или) правилами организованных торгов, и (или) правилами клиринга.

2. Правила пункта 1 настоящей статьи применяются в отношении финансовых договоров, которые заключены до даты назначения временной администрации, или до даты принятия арбитражным судом решения о введении одной из процедур банкротства, или до даты отзыва лицензии на осуществление банковских операций, в зависимости от того, какая дата наступила ранее.

3. Если финансовые договоры заключены на условиях генерального соглашения (единого договора), для применения правил пункта 1 настоящей статьи дополнительно к требованиям пункта 2 настоящей статьи необходимо соблюдение следующих требований:

1) одной из сторон договора (выгодоприобретателем по договору) является:

 российская кредитная организация или профессиональный участник рынка ценных бумаг;

 Банк России;

 иностранное юридическое лицо, имеющее право в соответствии с личным законом осуществлять банковскую деятельность или профессиональную деятельность на рынке ценных бумаг, с местом учреждения в государствах, указанных в подпунктах 1 и 2 пункта 2 статьи 51.1 Федерального закона «О рынке ценных бумаг»;

 центральный банк иностранного государства, указанного в подпунктах 1 и 2 пункта 2 статьи 51.1 Федерального закона «О рынке ценных бумаг»;

 международная финансовая организация;

 иное российское юридическое лицо;

 Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования;

 владелец инвестиционных паев паевого инвестиционного фонда (в случаях, если они являются выгодоприобретателями по финансовому договору, заключенному управляющей компанией в интересах паевого инвестиционного фонда);

 иностранное государство, субъект иностранного федеративного государства, административно-территориальное образование иностранного

государства, которые указаны в подпунктах 1 и 2 пункта 2 статьи 51.1 Федерального закона «О рынке ценных бумаг»;

иное иностранное юридическое лицо с местом учреждения в государствах, указанных в подпунктах 1 и 2 пункта 2 статьи 51.1 Федерального закона «О рынке ценных бумаг».

При этом второй стороной финансового договора должно являться лицо, предусмотренное абзацами вторым – шестым настоящего подпункта;

2) запись о заключении финансового договора внесена в реестр, ведение которого осуществляется саморегулируемой организацией профессиональных участников рынка ценных бумаг или фондовой биржей, в порядке, предусмотренном статьей 51.5 Федерального закона «О рынке ценных бумаг»;

3) генеральное соглашение (единый договор) содержит порядок прекращения обязательств с введением процедур банкротства одной из сторон генерального соглашения (единого договора) и определения размера нетто-обязательства – денежного обязательства, возникающего в связи с таким прекращением, предусматривающий, что:

обязательства прекращаются по всем договорам, заключенным в соответствии с генеральным соглашением (единым договором);

обязательства прекращаются на дату, определенную в соответствии с генеральным соглашением (единым договором), либо на дату, предшествующую дате принятия арбитражным судом решения о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства, а для кредитной организации дате отзыва у нее лицензии на осуществление банковских операций, в зависимости от того, какая из указанных дат наступила ранее;

нетто-обязательство определяется по всем прекращающимся обязательствам и не включает в себя возмещение убытков в форме упущенной выгоды и взыскание неустоек (штрафов, пеней).

4. Если финансовые договоры заключены на условиях правил организованных торгов и (или) правил клиринга, для применения правил пункта 1 настоящей статьи дополнительно к требованиям пункта 2 настоящей статьи указанные правила должны содержать соответствующий требованиям подпункта 2 пункта 3 статьи 51.5 Федерального закона «О рынке ценных бумаг» порядок прекращения обязательств в связи с банкротством и определения размера нетто-обязательства.

5. Положения настоящей статьи не применяются к возникшим из правил организованных торгов и (или) правил клиринга обязательствам по уплате вознаграждения клиринговой организации и организациям, указанным в пунктах 4 – 7 части 2 статьи 19 Федерального закона «О клиринге и клиринговой деятельности».

Целью внесения изменений в комментируемый Закон являлось приведение его в соответствие с Федеральным законом от 7 февраля 2011 г. № 7-ФЗ «О клиринге и клиринговой деятельности», а также иными федеральными законами, регулирующими порядок совершения финансовых операций и подвергшихся изменениям в связи с принятием указанного законодательного акта.

Выделенные в отдельную статью Закона нормы определяют порядок определения денежных обязательств, возникших на основании прекращения финансовых договоров, отвечающих признакам, закрепленным в п. 1 комментируемой статьи.

К числу таких финансовых договоров относятся договоры, которые заключены:

1) на условиях генерального соглашения (единого договора), при условии соответствия их условий примерным условиям договоров, предусмотренным ст. 51.5 Федерального закона «О рынке ценных бумаг». В соответствии с нормами указанной статьи устанавливается, что если стороны намерены заключить более одного договора репо и (или) договора, являющегося производным финансовым инструментом, и (или) договора иного вида, объектом которого являются ценные бумаги и (или) иностранная валюта, такие договоры могут заключаться на условиях, определенных генеральным соглашением (единым договором). При этом условия указанных договоров, а также генерального соглашения (единого договора) могут предусматривать, что отдельные их условия определяются примерными условиями договоров, утвержденными саморегулируемой организацией профессиональных участников рынка ценных бумаг. Более того, указанные примерные условия договоров, а также их изменения должны быть также согласованы с федеральным органом исполнительной власти по рынку ценных бумаг (ФСФР России), а после этого обязательно опубликованы в печати или размещены в сети «Интернет».

К числу положений, являющихся примерными условиями договоров и утверждаемых саморегулируемой организацией профессиональных участников рынка ценных бумаг, относятся:

основания и порядок прекращения обязательств по одному договору, нескольким и (или) по всем договорам, отдельные условия которых определены генеральным соглашением (единым договором), в том числе по требованию одной из сторон при неисполнении или ненадлежащем исполнении другой стороной обязательств по договору. При этом примерными условиями договоров должны быть установлены порядок определения суммы денежных средств (количества иного имущества), подлежащих уплате (передаче) стороной (сторонами) в связи с прекращением обязательств по указанному договору (договорам), и срок такой уплаты (передачи);

порядок прекращения обязательств в связи с введением процедур банкротства одной из сторон генерального соглашения (единого договора) и определения размера нетто-обязательства – денежного обязательства, возникающего в связи с таким прекращением, предусматривающий, что:

обязательства прекращаются по всем договорам, заключенным в соответствии с генеральным соглашением (единым договором);

обязательства прекращаются на дату, определенную в соответствии с генеральным соглашением (единым договором), либо на дату, предшествующую дате принятия арбитражным судом решения о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства, а для кредитной организации – дате отзыва у нее лицензии на осуществление банковских операций, в зависимости от того, какая из указанных дат наступила ранее;

нетто-обязательство определяется по всем прекращающимся обязательствам и не включает возмещение убытков в форме упущенной выгоды и взыскание неустоек (штрафов, пеней);

указание на то, что генеральное соглашение (единый договор) соответствует примерным условиям, если такое соглашение содержит соответствующие примерным условиям положения, перечисленные в подп. 1 и 2 настоящего пункта, а также указание на иные условия, наличие которых в генеральном соглашении (едином договоре) свидетельствует о соответствии указанного соглашения примерным условиям (п. 3 ст. 51.5 Федерального закона «О рынке ценных бумаг».

В соответствии с п. 6 ст. 51.5 Федерального закона «О рынке ценных бумаг» устанавливается, что все договоры репо, договоры, являющиеся производным финансовыми инструментами, заключенными не на организованных торгах, а также договоры, заключенные на условиях генерального соглашения (единого договора), подлежат учету саморегулируемой организации профессиональных участников рынка ценных бумаг, клиринговой организацией

либо фондовой биржей в реестре с одновременной передачей информации по ним в федеральный орган исполнительной власти по рынку ценных бумаг (ФСФР России);

2) на организованных торгах;

3) по правилам клиринга. При этом под клирингом понимается определение подлежащих исполнению обязательств, возникших из договоров, в том числе в результате осуществления неттинга обязательств, и подготовка документов (информации), являющихся основанием прекращения и (или) исполнения таких обязательств. В соответствии со ст. 3 Федерального закона о клиринге и клиринговой деятельности устанавливается, что по договору об оказании клиринговых услуг клиринговая организация обязуется в соответствии с правилами клиринга оказывать участнику клиринга клиринговые услуги, а участники клиринга обязуются оплачивать указанные услуги.

Правила клиринга – документ (документы), утвержденный (утвержденные) клиринговой организацией и содержащий (содержащие) условия договора об оказании клиринговых услуг и требования к участникам клиринга. Таким образом, в случае, если должник является лицом, которому клиринговая организация оказывает клиринговые услуги на основании заключенного с ним договора, либо сам должник является клиринговой организацией, порядок исполнения договоров клиринга, а также их существенные условия определяются правилами клиринга, утвержденными в соответствующем порядке.

При этом правила клиринга в соответствии с п. 2 ст. 4 Федерального закона о клиринге и клиринговой деятельности должны содержать следующие положения:

требования к участникам клиринга;

указание на то, что клиринг осуществляется без участия центрального контрагента и (или) с участием центрального контрагента, а также наименование лица, осуществляющего функции центрального контрагента, если это лицо не является клиринговой организацией, утвердившей правила клиринга;

порядок и условия допуска обязательств к клирингу;

порядок проведения клиринга, в том числе порядок и условия включения обязательств в клиринговый пул (исключения обязательств из клирингового пула);

права и обязанности клиринговой организации, участников клиринга и лица, осуществляющего функции центрального контрагента;

порядок исполнения обязательств по итогам клиринга;

способы обеспечения исполнения обязательств, допущенных к клирингу, в случае использования такого обеспечения;

в случае использования торговых и (или) клиринговых счетов – виды торговых и (или) клиринговых счетов и порядок совершения операций по ним;

перечень используемых клиринговой организацией форм внутреннего учета обязательств, допущенных к клирингу, форм внутреннего учета имущества, предназначенного для исполнения таких обязательств, и имущества, являющегося предметом обеспечения, в том числе индивидуального и коллективного клирингового обеспечения (клиринговых регистров, разделов клиринговых регистров и иных форм внутреннего учета), их назначение, а также порядок их ведения;

условия страхования ответственности лица, осуществляющего функции центрального контрагента, по обязательствам, допущенным к клирингу, если указанная ответственность застрахована;

порядок представления клиринговой организацией участникам клиринга отчетов по итогам клиринга;

адрес сайта в сети «Интернет», на котором осуществляется раскрытие информации клиринговой организацией;

описание мер, направленных на управление рисками при осуществлении клиринга, а также на распределение обязанностей по управлению рисками между клиринговой организацией и лицом, осуществляющим функции центрального контрагента;

размер и порядок оплаты услуг клиринговой организации;

иные положения.

Порядок досрочного прекращения перечисленных договоров, а также определения размера денежного обязательства регулируется соответственно либо генеральным соглашением (единым договором), либо правилами организованных торгов, либо правилами клиринга.

2. Пункты 2 – 4 комментируемой статьи содержат дополнительные условия ее применения в конкурсных отношениях.

В частности, устанавливается, что правила определения размера денежных обязательств, возникающих из финансовых договоров, в соответствии с нормами комментируемой статьи применяются только в том случае, если они заключены до даты:

1) назначения временной администрации;

2) до даты принятия арбитражным судом решения о введении одной из процедур банкротства;

3) до даты отзыва лицензии на осуществление банковских операций в зависимости от того, какая дата наступила ранее (п. 2 комментируемой статьи).

Необходимо отметить, что введение временной администрации в соответствии с действующим законодательством предусматривается в отношении финансовых организаций (ст. 183.5 Закона). Специальным законодательством также дополнительно регламентируются основания и порядок введения временной администрации в отношении кредитной организации (п. 1 ст. 3, ст. 26 Закона о несостоятельности кредитных организаций) и клиринговой организации (ст. 29 Закона о клиринге и клиринговой деятельности).

Основания отзыва у кредитной организации лицензии на осуществление банковских операций закреплены ст. 20 Закона о банках и банковской деятельности.

3. В соответствии с п. 3 комментируемой статьи устанавливаются дополнительные условия возможности применения ее норм в отношении такой категории финансовых договоров, как договоры, заключенные на условиях генерального соглашения (единого договора). В частности, устанавливается, что, помимо соблюдения требования по срокам их заключения, установленных в соответствии с п. 2 комментируемой статьи, они должны соответствовать определенным условиям по их субъектному составу, порядку регистрации, а также содержанию.

В частности, допускается применение порядка досрочного прекращения и порядка определения денежных обязательств, закрепленных в условиях договора, заключенного на условиях генерального соглашения (единого договора), в рамках отношений несостоятельности, при условии, если одной из сторон такого договора (выгодоприобретателем по договору) является:

русская кредитная организация или профессиональный участник рынка ценных бумаг;

Банк России;

иностранное юридическое лицо, имеющее право в соответствии с личным законом осуществлять банковскую деятельность или профессиональную деятельность на рынке ценных бумаг, с местом учреждения в государствах:

1) являющихся членами Организации экономического сотрудничества и развития (ОЭСР), членами или наблюдателями Группы разработки финансовых мер борьбы с отмыванием денег (ФАТФ) и (или) членами Комитета экспертов Совета Европы по оценке мер противодействия отмыванию денег и финансированию терроризма (Манивэл);

2) с соответствующими органами (соответствующими организациями) которых федеральным органом исполнительной власти по рынку ценных бумаг заключено соглашение,

предусматривающее порядок их взаимодействия (подп. 1 и 2 п. 2 ст. 51.1 Федерального закона «О рынке ценных бумаг»);

центральный банк иностранного государства:

1) являющегося членом Организации экономического сотрудничества и развития (ОЭСР), членом или наблюдателем Группы разработки финансовых мер борьбы с отмыванием денег (ФАТФ) и (или) членом Комитета экспертов Совета Европы по оценке мер противодействия отмыванию денег и финансированию терроризма (Манивэл);

2) с соответствующими органами (соответствующими организациями) которого федеральным органом исполнительной власти по рынку ценных бумаг заключено соглашение, предусматривающее порядок их взаимодействия (подп. 1 и 2 п. 2 ст. 51.1 Федерального закона «О рынке ценных бумаг»);

международная финансовая организация;

иное российское юридическое лицо;

Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования;

владелец инвестиционных паев паевого инвестиционного фонда (в случаях если они являются выгодоприобретателями по финансовому договору, заключенному управляющей компанией в интересах паевого инвестиционного фонда);

иностранное государство, субъект иностранного федеративного государства, административно-территориальное образование иностранного государства, которые:

1) являются членами Организации экономического сотрудничества и развития (ОЭСР), членами или наблюдателями Группы разработки финансовых мер борьбы с отмыванием денег (ФАТФ) и (или) членами Комитета экспертов Совета Европы по оценке мер противодействия отмыванию денег и финансированию терроризма (Манивэл);

2) с соответствующими органами (соответствующими организациями) которых федеральным органом исполнительной власти по рынку ценных бумаг заключено соглашение, предусматривающее порядок их взаимодействия (подп. 1 и 2 п. 2 ст. 51.1 Федерального закона «О рынке ценных бумаг»);

иное иностранное юридическое лицо с местом учреждения в государствах:

1) являющихся членами Организации экономического сотрудничества и развития (ОЭСР), членами или наблюдателями Группы разработки финансовых мер борьбы с отмыванием денег (ФАТФ) и (или) членами Комитета экспертов Совета Европы по оценке мер противодействия отмыванию денег и финансированию терроризма (Манивэл);

2) с соответствующими органами (соответствующими организациями) которых федеральным органом исполнительной власти по рынку ценных бумаг заключено соглашение, предусматривающее порядок их взаимодействия (подп. 1 и 2 п. 2 ст. 51.1 Федерального закона «О рынке ценных бумаг»).

При этом второй стороной финансового договора должно являться одно из следующих лиц:

российская кредитная организация или профессиональный участник рынка ценных бумаг;

Банк России;

иностранное юридическое лицо, имеющее право в соответствии с личным законом осуществлять банковскую деятельность или профессиональную деятельность на рынке ценных бумаг, с местом учреждения в государствах:

1) являющихся членами Организации экономического сотрудничества и развития (ОЭСР), членами или наблюдателями Группы разработки финансовых мер борьбы с отмыванием денег (ФАТФ) и (или) членами Комитета экспертов Совета Европы по оценке мер противодействия отмыванию денег и финансированию терроризма (Манивэл);

2) с соответствующими органами (соответствующими организациями) которых федеральным органом исполнительной власти по рынку ценных бумаг заключено соглашение, предусматривающее порядок их взаимодействия (подп. 1 и 2 п. 2 ст. 51.1 Федерального закона «О рынке ценных бумаг»);

центральный банк иностранного государства:

1) являющегося членом Организации экономического сотрудничества и развития (ОЭСР), членом или наблюдателем Группы разработки финансовых мер борьбы с отмыванием денег (ФАТФ) и (или) членом Комитета экспертов Совета Европы по оценке мер противодействия отмыванию денег и финансированию терроризма (Манивэл);

2) с соответствующими органами (соответствующими организациями) которого федеральным органом исполнительной власти по рынку ценных бумаг заключено соглашение, предусматривающее порядок их взаимодействия (подп. 1 и 2 п. 2 ст. 51.1 Федерального закона «О рынке ценных бумаг»);

международная финансовая организация;

иное российское юридическое лицо.

4. Применение порядка досрочного прекращения и порядка определения денежных обязательств, закрепленных в условиях договора, заключенного на условиях генерального соглашения (единого договора), в рамках отношений несостоятельности допускается только при условии, если запись о его заключении внесена в реестр, ведение которого осуществляется саморегулируемой организацией профессиональных участников рынка ценных бумаг или фондовой биржей. Порядок ведения реестра договоров, заключенных на условиях генерального соглашения, закрепляется в соответствии со ст. 51.5 Федерального закона о рынке ценных бумаг и предусматривает, что его стороны должны предоставить информацию о таких договорах саморегулируемой организации профессиональных участников рынка ценных бумаг. В свою очередь, саморегулируемая организация профессиональных участников рынка ценных бумаг, ведущая реестры заключенных договоров, обязана предоставить их в федеральный орган исполнительной власти по рынку ценных бумаг. Порядок ведения реестров, порядок и периодичность их представления в федеральный орган исполнительной власти по рынку ценных бумаг, а также порядок предоставления информации из указанных реестров определяются нормативными правовыми актами федерального органа исполнительной власти по рынку ценных бумаг (п. 6, 7 ст. 51.5 Федерального закона о рынке ценных бумаг).

5. Еще одним дополнительным условием допустимости применения порядка досрочного прекращения и порядка определения денежных обязательств, закрепленных в условиях договора, заключенного на условиях генерального соглашения (единого договора), в рамках отношений несостоятельности является требование к его содержанию. В соответствии с подп. 3 ст. 3 комментируемой статьи устанавливается, что указанный договор должен содержать порядок прекращения обязательств с введением процедур банкротства одной из сторон генерального соглашения (единого договора) и определения размера нетто-обязательства – денежного обязательства, возникающего в связи с таким прекращением.

При этом данный порядок должен предусматривать, что:

обязательства прекращаются по всем договорам, заключенным в соответствии с генеральным соглашением (единым договором);

обязательства прекращаются на дату, определенную в соответствии с генеральным соглашением (единым договором), либо на дату, предшествующую дате принятия арбитражным судом решения о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства, а для кредитной организации – дате отзыва у нее лицензии на осуществление банковских операций, в зависимости от того, какая из указанных дат наступила ранее;

нетто-обязательство определяется по всем прекращающимся обязательствам и не включает возмещение убытков в форме упущенной выгоды и взыскание неустоек (штрафов, пеней).

6. В соответствии с п. 4 комментируемой статьи устанавливаются дополнительные требования к содержанию таких финансовых договоров, как договоры, заключенные на условиях правил организованных торгов и (или) правил клиринга.

В частности, устанавливается, что обязательным условием применения порядка досрочного прекращения и порядка определения денежных обязательств, закрепленных в условиях соответствующих договоров, в рамках отношений несостоятельности, является, помимо срока их заключения в соответствии с нормами п. 2 комментируемой статьи, закрепление в их условиях следующего порядка прекращения обязательств в связи с банкротством и определения размера нетто-обязательств:

обязательства прекращаются по всем договорам, заключенным в соответствии с генеральным соглашением (единым договором);

обязательства прекращаются на дату, определенную в соответствии с генеральным соглашением (единым договором), либо на дату, предшествующую дате принятия арбитражным судом решения о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства, а для кредитной организации – дате отзыва у нее лицензии на осуществление банковских операций, в зависимости от того, какая из указанных дат наступила ранее;

нетто-обязательство определяется по всем прекращающимся обязательствам и не включает возмещение убытков в форме упущенной выгоды и взыскание неустоек (штрафов, пеней) (подп. 2 п. 3 ст. 51.5 Федерального закона о рынке ценных бумаг).

7. Вместе с тем порядок определения денежных обязательств, возникающих из финансовых договоров, установленный комментируемой статьей, не применяется к возникшим из правил организованных торгов и (или) правил клиринга обязательствам по уплате вознаграждения:

клиринговой организации;

организаторам торгов, на торгах которых заключаются договоры, клиринг обязательств из которых осуществляется клиринговой организацией;

организации, которая осуществляет денежные расчеты по итогам клиринга;

расчетному депозитарию, осуществляющему операции, связанные с исполнением обязательств по передаче ценных бумаг по итогам клиринга;

операторам товарных поставок.

В отношении данной категории денежных обязательств применяется общий порядок, закрепленный ст. 4 комментируемого Закона.

Статья 5. Текущие платежи

1. В целях настоящего Федерального закона под текущими платежами понимаются денежные обязательства и обязательные платежи, возникшие после даты принятия заявления о признании должника банкротом.

Возникшие после возбуждения производства по делу о банкротстве требования кредиторов об оплате поставленных товаров, оказанных услуг и выполненных работ являются текущими.

2. Требования кредиторов по текущим платежам не подлежат включению в реестр требований кредиторов. Кредиторы по текущим платежам при проведении соответствующих процедур, применяемых в деле о банкротстве, не признаются лицами, участвующими в деле о банкротстве.

3. Удовлетворение требований кредиторов по текущим платежам в ходе процедур, применяемых в деле о банкротстве, производится в порядке, установленном настоящим Федеральным законом.

4. Кредиторы по текущим платежам вправе обжаловать действия или бездействие арбитражного управляющего в арбитражный суд, рассматривающий дело о банкротстве, если такие действия или бездействие нарушают их права и законные интересы.

1. В соответствии с п. 1 комментируемой статьи для целей конкурсного права под текущими платежами понимаются денежные обязательства и обязательные платежи, возникшие после даты принятия заявления о признании должника банкротом.

Федеральным законом от 30 декабря 2008 г. № 296-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О несостоятельности (банкротстве)» изменено понятие текущих платежей и правового режима обязательств, возникших до возбуждения дела о банкротстве, срок исполнения которых должен был наступить после введения наблюдения.

Исходя из положений п. 1 комментируемой статьи, а также абз. 5 п. 1 ст. 4, п. 1 ст. 5 и п. 3 ст. 63 Закона текущими являются только денежные обязательства и обязательные платежи, возникшие после возбуждения дела о банкротстве. В связи с этим денежные обязательства и обязательные платежи, возникшие до возбуждения дела о банкротстве, независимо от срока их исполнения не являются текущими ни в какой процедуре³⁸.

Если денежное обязательство или обязательный платеж возникли до возбуждения дела о банкротстве, но срок их исполнения должен был наступить после введения наблюдения, то такие требования по своему правовому режиму аналогичны требованиям, срок исполнения по которым наступил на дату введения наблюдения, поэтому на них распространяются положения Закона о требованиях, подлежащих включению в реестр. Указанные требования подлежат предъявлению только в деле о банкротстве в порядке, определенном ст. 71 и 100 Закона, а в случае предъявления иска о взыскании соответствующей задолженности в общем порядке, предусмотренном процессуальным законодательством, суд оставляет исковое заявление без рассмотрения на основании ч. 4 ст. 148 АПК РФ.

2. В новой редакции Закона п. 1 комментируемой статьи дополнен абз. 2, из которого следует, что если договоры были заключены до даты возбуждения производства по делу о банкротстве, а поставка товаров, выполнение работ или оказание услуг произошли после этой даты,

³⁸ Постановление Пленума ВАС РФ от 23 июля 2009 г. № 60 «О некоторых вопросах, связанных с принятием Федерального закона от 30 декабря 2008 г. № 296-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О несостоятельности (банкротстве)» // Вестник ВАС РФ. – 2009. – № 9.

то требования кредиторов об их оплате независимо от смены процедуры, применяемой в деле о банкротстве, являются текущими.

3. Особое положение текущих платежей и кредиторов по текущим платежам в деле о банкротстве и в процедуре банкротства определено в п. 2 комментируемой статьи, согласно которому требования кредиторов по текущим платежам не подлежат включению в реестр требований кредиторов, а сами эти кредиторы при проведении соответствующих процедур банкротства не признаются лицами, участвующими в деле о банкротстве. Соответственно кредиторы по текущим платежам не имеют права на подачу заявления о признании должника банкротом (ст. 11 Закона), на участие в собрании кредиторов с правом голоса (ст. 12 Закона) и соответственно не могут участвовать в избрании комитета кредиторов или лично участвовать в принятии решений, отнесенных Законом к компетенции собрания кредиторов должника (комитета кредиторов), в том числе о введении процедур банкротства.

4. Общим для текущих платежей является также то, что они погашаются вне очереди, т.е. даже до удовлетворения требований кредиторов первой очереди. Кроме того, на данные требования не распространяется режим моратория, вводимого в рамках внешнего управления (ст. 95 Закона). Текущие требования должны удовлетворяться по мере наступления срока их исполнения. В противном случае кредитор имеет право обращаться в суд во внеконкурсном порядке с требованиями к должнику, включая требования об обращении взыскания на имущество должника, заявление о невозможности достижения целей восстановительной процедуры и ее прекращении и т.п.

Порядок исполнения должником своих обязанностей перед кредиторами по текущим платежам закреплен в ст. 134 Закона, которая является общей для конкурсных отношений. В частности, п. 1 ст. 134 устанавливает, что вне очереди за счет конкурсной массы погашаются требования кредиторов по текущим платежам преимущественно перед кредиторами, требования которых возникли до принятия заявления о признании должника банкротом. В случае если прекращение деятельности организации должника или ее структурных подразделений может повлечь техногенные и (или) экологические катастрофы либо гибель людей, вне очереди также погашаются расходы на проведение мероприятий по недопущению возникновения указанных последствий.

В соответствии с п. 2 ст. 134 устанавливается очередность удовлетворения требований кредиторов по текущим платежам в рамках конкурсного производства:

в первую очередь – по текущим платежам, связанным с судебными расходами по делу о банкротстве, выплатой вознаграждения арбитражному управляющему, с взысканием задолженности по выплате вознаграждения лицам, исполнявшим обязанности арбитражного управляющего в деле о банкротстве, требования по текущим платежам, связанным с оплатой деятельности лиц, привлечение которых арбитражным управляющим для исполнения возложенных на него обязанностей в деле о банкротстве в соответствии с Законом является обязательным, в том числе с взысканием задолженности по оплате деятельности указанных лиц;

во вторую очередь – об оплате труда лиц, работающих по трудовым договорам, а также требования об оплате деятельности лиц, привлеченных арбитражным управляющим для обеспечения исполнения возложенных на него обязанностей в деле о банкротстве, в том числе о взыскании задолженности по оплате деятельности данных лиц, за исключением лиц, указанных выше;

в третью очередь – по коммунальным платежам, эксплуатационным платежам, необходимым для осуществления деятельности должника;

в четвертую очередь – по иным текущим платежам.

Требования кредиторов по текущим платежам, относящиеся к одной очереди, удовлетворяются в порядке календарной очередности. Эти правила применяются и при расчетах с кредиторами по текущим платежам и во внешнем управлении (п. 2 ст. 121 Закона).

5. Новая редакция Закона предоставила кредиторам по текущим платежам право участвовать в арбитражном процессе по делу о банкротстве путем обжалования действий или бездействия арбитражного управляющего, нарушающих их права и законные интересы (п. 4 ст. 5 и абз. 4 п. 2, п. 3 ст. 35). Кроме того, в п. 2 ст. 35 Закона включено указание о том, что в арбитражном процессе по делу о банкротстве вправе участвовать кредиторы по текущим платежам при рассмотрении вопросов, связанных с нарушением их прав. Данные жалобы подлежат рассмотрению в порядке, установленном ст. 60 Закона.

Указанное право текущих кредиторов не отменяет общего правила, в соответствии с которым кредиторы по текущим платежам не являются лицами, участвующими в деле о банкротстве, и их требования подлежат предъявлению в суд в общем порядке, предусмотренном процессуальным законодательством, вне рамок дела о банкротстве (п. 2 и 3 ст. 5 Закона).

В связи с этим при рассмотрении в деле о банкротстве жалобы текущего кредитора, в том числе в конкурсном производстве, суд не вправе оценивать по существу обоснованность его требования, в том числе по размеру, а также выдавать исполнительный лист на взыскание суммы текущей задолженности с должника.

При возникновении в конкурсном производстве разногласий между кредитором по текущим платежам и арбитражным управляющим по вопросу об очередности удовлетворения требований данного кредитора, а при недостаточности средств для расчета с кредиторами одной очереди также и о пропорциональности этого удовлетворения суд при признании жалобы кредитора обоснованной определяет на основании п. 3 ст. 134 Закона очередность и размер удовлетворения требований с учетом правил п. 2 ст. 134 Закона. Указанный вопрос в силу п. 4 ст. 5 Закона может быть рассмотрен судом и в иных процедурах, применяемых в деле о банкротстве, применительно к положениям п. 2 и 3 ст. 134 Закона.

Статья 6. Рассмотрение дел о банкротстве

1. Дела о банкротстве рассматриваются арбитражным судом.

2. Если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом, производство по делу о банкротстве может быть возбуждено арбитражным судом при условии, что требования к должнику – юридическому лицу в совокупности составляют не менее ста тысяч рублей, к должнику – гражданину – не менее десяти тысяч рублей, а также имеются признаки банкротства, установленные статьей 3 настоящего Федерального закона.

3. Для возбуждения производства по делу о банкротстве по заявлению конкурсного кредитора, а также по заявлению уполномоченного органа по денежным обязательствам принимаются во внимание требования, подтвержденные вступившим в законную силу решением суда, арбитражного суда, третейского суда.

Требования уполномоченных органов об уплате обязательных платежей принимаются во внимание для возбуждения производства по делу о банкротстве, если такие требования подтверждены решениями налогового органа, таможенного органа о взыскании задолженности за счет денежных средств или иного имущества должника либо вступившим в законную силу решением суда или арбитражного суда.

1. В соответствии с п. 1 комментируемой статьи устанавливается исключительная подведомственность арбитражным судам дел о банкротстве. Вместе с этим необходимо отметить, что дела о банкротстве отнесены к исключительной компетенции арбитражных судов задолго до принятия нового АПК РФ и даже АПК РФ 1995 г. Подведомственность арбитражных судов по делам о банкротстве впервые определена в соответствии с Законом РФ от 19 ноября 1992 г. «О несостоятельности (банкротстве) предприятий». Затем на смену этому Закону пришел Федеральный закон «О несостоятельности (банкротстве)» 1998 г., который также предусмотрел исключительную подведомственность арбитражных судов по делам о несостоятельности (банкротстве). Не изменилось в этой части и правило о подведомственности дел о несостоятельности (банкротстве) в связи с принятием комментируемого Закона.

Кроме того, по Закону дела о банкротстве юридических лиц рассматривает арбитражный суд по месту нахождения компании-должника, но иногда получается так, что сразу несколько арбитражных судов возбуждают дела о банкротстве в отношении одного и того же должника. Такие случаи происходят из-за того, что должник может менять свое местонахождение.

Поэтому 13 октября 2005 г. Президиум ВАС РФ обнаружил письмо, в котором установил порядок действий судей арбитражных судов, в случае если они обнаружат, что рассматриваемое ими дело о банкротстве уже находится на рассмотрении другого арбитражного суда. По мнению экспертов, это должно затруднить неблагоприятным компаниям возможность ухода от ответственности. Документ обязывает арбитражные суды отказывать в принятии заявления от компаний в случае получения информации о том, что другой арбитражный суд уже признал должника банкротом. Если арбитражный суд уже принял заявление от компании-должника и открыл производство по делу, но суду стало известно о признании должника банкротом по его предыдущему месту нахождения, то производство по данному делу должно быть прекращено.

Таким образом, положения АПК РФ и комментируемого Закона составляют процессуальную основу подведомственности арбитражным судам дел о банкротстве и правил их рассмотрения. При этом нормы АПК РФ имеют общий характер, а нормы Закона – особенный, специальный характер.

2. Пункт 2 комментируемой статьи содержит признаки, достаточные для принятия судом заявления и возбуждения дела о банкротстве должника. Установлено, что прежде всего должны иметь место признаки банкротства должника, установленные ст. 3 Закона – это неспособность удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей, если соответствующие обязательства и (или) обязанность не исполнены им в течение трех месяцев с даты, когда они должны были быть исполнены. Дополнительно для физических лиц, не являющихся индивидуальными предпринимателями, – это еще и недостаточность принадлежащего ему имущества для погашения всех обязательств.

Дополнительно к признакам банкротства для возбуждения арбитражным судом дела о несостоятельности должника в соответствии с комментируемой нормой устанавливается минимальный размер требований к должнику. Для юридических лиц это не менее 100 тыс. руб., к должнику гражданину – не менее 10 тыс. руб.

Указанная система признаков несостоятельности имеет общий характер и в ряде случаев предусматривает исключения. Прежде всего они распространяются на случаи подачи самим должником заявления о признании себя банкротом в случае предвидения банкротства (ст. 8 Закона), поскольку в данном случае возможно вообще отсутствие просроченной задолженности по денежным обязательствам или обязательным платежам.

Исключения предусмотрены и для отдельных категорий должников, например кредитных организаций, стратегических предприятий и организаций; субъектов естественных монополий; ликвидируемых и отсутствующих должников.

Так, согласно п. 2 ст. 2 Федерального закона «О несостоятельности (банкротстве) кредитных организаций» кредитная организация считается неспособной удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей, если соответствующие обязанности не исполнены ею в течение 14 дней после наступления даты их исполнения и (или) стоимость имущества (активов) кредитной организации недостаточна для исполнения ее обязательств перед кредиторами и (или) обязанности по уплате обязательных платежей.

В отношении стратегических предприятий и организаций, установлено, что такие предприятия и организации считаются неспособными удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей, если соответствующие обязательства и (или) обязанности не исполнены в течение шести месяцев с даты, когда они должны были быть исполнены. Для возбуждения производства по делу о банкротстве стратегических предприятия или организации принимаются во внимание требования, составляющие в совокупности не менее чем 500 тыс. руб. (п. 3, 4 ст. 190 Закона).

Субъект естественных монополий считается неспособным удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей, если соответствующие обязательства и (или) обязанность не исполнены им в течение шести месяцев с даты, когда они должны были быть исполнены. Дело о банкротстве может быть возбуждено арбитражным судом, если требования кредиторов по денежным обязательствам и об уплате обязательных платежей к должнику – субъекту естественной монополии в совокупности составляют не менее чем 500 тыс. руб. (п. 2, 3 ст. 197 Закона).

Основанием для возбуждения в отношении ликвидируемого должника – юридического лица, дела о несостоятельности является недостаточность стоимости принадлежащего ему имущества для удовлетворения требований кредиторов должника (п. 1 ст. 224 Закона). При этом размер кредиторской задолженности юридического значения не имеет.

В случаях, если гражданин – должник или руководитель должника – юридического лица, фактически прекратившего свою деятельность, отсутствует или установить место их нахождения не представляется возможным, заявление о признании отсутствующего должника банк-

ротом может быть подано конкурсным кредитором, уполномоченным органом независимо от размера кредиторской задолженности (п. 1 ст. 227 Закона). Однако при этом устанавливается дополнительное условие – заявление о признании отсутствующего должника банкротом подается уполномоченным органом только при наличии средств, необходимых для финансирования процедур, применяемых в деле о банкротстве (п. 2 ст. 227 Закона).

3. Пункт 3 комментируемой статьи содержит юридические требования, предъявляемые к конкурсным кредиторам по гражданско-правовым обязательствам и уполномоченным органам, инициирующим дело о банкротстве должника в арбитражном суде. Требования конкурсного кредитора или уполномоченного органа, инициирующих возбуждение дела о несостоятельности должника, должны быть установленными.

В отношении требований конкурсных кредиторов или уполномоченных органов по денежным обязательствам определено, что доказательством установленности требований и соответственно основанием для обращения в арбитражный суд с заявлением о возбуждении в отношении должника дела о несостоятельности является вступившее в законную силу решение суда, арбитражного суда, третейского суда.

В том случае, если основанием для обращения в арбитражный суд с заявлением о признании должника банкротом служат неисполненные обязанности по уплате обязательных платежей, требования уполномоченных органов должны быть подтверждены решением налогового органа, таможенного органа о взыскании задолженности за счет денежных средств или иного имущества должника либо вступившим в законную силу решением суда или арбитражного суда.

Статья 7. Право на обращение в арбитражный суд

1. Правом на обращение в арбитражный суд с заявлением о признании должника банкротом обладают должник, конкурсный кредитор, уполномоченные органы.

2. Право на обращение в арбитражный суд возникает у конкурсного кредитора, уполномоченного органа по денежным обязательствам с даты вступления в законную силу решения суда, арбитражного суда или третейского суда о взыскании с должника денежных средств.

Право на обращение в арбитражный суд возникает у уполномоченного органа по обязательным платежам по истечении тридцати дней с даты принятия решения, указанного в абзаце втором пункта 3 статьи 6 настоящего Федерального закона.

3. Частичное исполнение требований конкурсного кредитора, уполномоченного органа не является основанием для отказа арбитражным судом в принятии заявления о признании должника банкротом, если сумма неисполненных требований составляет не менее чем размер, определяемый в соответствии с пунктом 2 статьи 6 настоящего Федерального закона.

1. Пунктом 1 комментируемой статьи устанавливается круг субъектов конкурсных отношений, наделенных правом на обращение в арбитражный суд с заявлением о признании должника банкротом. К числу таких субъектов относятся должник, конкурсный кредитор и уполномоченные органы. В качестве кредиторов по денежным обязательствам могут выступать также Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования, ликвидационная комиссия (ликвидатор). Основанием для возбуждения арбитражным судом дела о банкротстве является заявление о признании должника банкротом (ст. 37 Закона), оформленное в соответствии с требованиями АПК РФ и комментируемого Закона.

2. Право должника на обращение в арбитражный суд с заявлением о признании себя банкротом связана либо с реализацией права на обращение с соответствующим заявлением в предвидении банкротства (ст. 8 Закона), либо с обязанностью, установленной ст. 9 Закона.

В случае если должник обращается в арбитражный суд с заявлением о признании себя банкротом в предвидении банкротства, наличие признаков банкротства не является обязательным условием для возбуждения судом дела о банкротстве. Вместе с тем должник обязан представить доказательства, свидетельствующие о наличии обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что он не в состоянии будет исполнить денежные обязательства и (или) обязанность по уплате обязательных платежей в установленный срок (ст. 8 Закона).

Обращению должника в арбитражный суд должно предшествовать решение органа, уполномоченного в соответствии с учредительными документами на принятие решения о его ликвидации, либо решение органа, уполномоченного собственником имущества должника – унитарного предприятия, поэтому к заявлению должника необходимо приложить решение соответствующего органа и выписку из учредительного или иного документа, подтверждающую полномочия этого органа на принятие указанного решения. Исключение из общего правила составляют лишь случаи, когда обращение в арбитражный суд с заявлением о банкротстве должника – юридического лица является обязанностью руководителя юридического лица. Возникновение обязанности по подаче должником заявления в арбитражный суд связана с наступлением обстоятельств, предусмотренных п. 1 ст. 9 Закона. Так, руководитель должника или индивидуальный предприниматель обязан обратиться с заявлением должника в арбитражный суд, в случае если:

удовлетворение требований одного кредитора или нескольких кредиторов приводит к невозможности исполнения должником денежных обязательств или обязанностей по уплате обязательных платежей и (или) иных платежей в полном объеме перед другими кредиторами;

органом должника, уполномоченным в соответствии с его учредительными документами на принятие решения о ликвидации должника, принято решение об обращении в арбитражный суд с заявлением должника;

органом, уполномоченным собственником имущества должника – унитарного предприятия, принято решение об обращении в арбитражный суд с заявлением должника;

обращение взыскания на имущество должника существенно осложнит или сделает невозможной хозяйственную деятельность должника;

должник отвечает признакам неплатежеспособности и (или) признакам недостаточности имущества.

Вместе с тем данный перечень носит открытый характер и в соответствии с комментируемым Законом могут быть предусмотрены иные случаи возникновения обязанности должника по обращению в суд с соответствующим заявлением, которое подается в арбитражный суд в письменной форме. Указанное заявление подписывается руководителем должника – юридического лица или лицом, уполномоченным в соответствии с учредительными документами должника на подачу заявления о признании должника банкротом, либо должником-гражданином. Заявление должника может быть подписано представителем должника, в случае если такое полномочие прямо предусмотрено в доверенности представителя.

Наряду с документами, предусмотренными АПК РФ, к заявлению должника прилагаются документы, подтверждающие: наличие задолженности, а также неспособность должника удовлетворить требования кредиторов в полном объеме; основание возникновения задолженности; иные обстоятельства, на которых основывается заявление должника.

2. В абзаце 1 п. 2 комментируемой статьи установлено, что право на обращение в суд с заявлением о признании должника банкротом возникает у кредитора по денежному обязательству с даты вступления в законную силу решения суда, арбитражного суда или третейского суда о взыскании с должника денежных средств.

Законом от 30 декабря 2008 г. № 296-ФЗ исключена обязанность кредитора по денежному обязательству по предъявлению исполнительного документа к исполнению в службу судебных приставов и направлению его копии должнику, исполнение которой являлось условием для обращения с заявлением о признании должника банкротом. В связи с этим п. 3 ст. 40 Закона не содержит требования о приложении кредитором к указанному заявлению доказательств направления исполнительного документа в службу судебных приставов и его копии должнику либо доказательств неисполнения в принудительном порядке решения суда. Соответственно отсутствие таких доказательств не может служить основанием для оставления без движения и возвращения такого заявления.

В соответствии с п. 4 Постановления Пленума ВАС РФ от 23 июля 2009 г. № 60 «О некоторых вопросах, связанных с принятием Федерального закона от 30 декабря 2008 г. № 296-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон “О несостоятельности (банкротстве)”», применяя абз. 1 п. 3 ст. 6 и абз. 1 п. 2 ст. 7 Закона, судам следует иметь в виду, что для возбуждения производства по делу о банкротстве требования, подтвержденные решением третейского суда, принимаются во внимание только в том случае, если имеется вступившее в законную силу определение арбитражного суда или суда общей юрисдикции о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение этого решения, в связи с чем на основании п. 3 ст. 40 Закона такое определение должно быть приложено к заявлению кредитора. Данное правило не распространяется на порядок предъявления требований в деле о банкротстве в соответствии со ст. 71 и 100 Закона. В этом случае для требования, подтвержденного решением третейского суда, не требуется обязательного наличия определения о выдаче исполнительного листа на

принудительное исполнение этого решения. При предъявлении такого требования против него может быть выдвинуто только возражение о наличии оснований для отказа в выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда, предусмотренных ст. 239 АПК РФ или ст. 426 ТК РФ. Если наличие таких оснований будет доказано, то рассмотрение указанного требования осуществляется судом по общим правилам как требования, не подтвержденного решением третейского суда.

Если требование заявителя подтверждено вступившим в законную силу определением арбитражного суда или суда общей юрисдикции об утверждении мирового соглашения, то, рассматривая вопрос о принятии такого заявления, судам необходимо проверять, имеется ли с учетом сроков исполнения обязательств, определенных мировым соглашением, такое предусмотренное п. 2 ст. 33 Закона условие, как неисполнение обязательств в течение трех месяцев с даты, когда они должны были быть исполнены, и при отсутствии такого условия отказывать на основании абз. 2 ст. 43 Закона в принятии заявления.

3. В том случае, если дело о банкротстве должника инициируется уполномоченным органом на основании взыскания задолженности по обязательным платежам, осуществляемого в бесспорном порядке, право на обращение в суд с заявлением о признании должника банкротом возникает у уполномоченного органа по истечении тридцати дней с даты принятия налоговым (таможенным) органом решения о взыскании задолженности за счет денежных средств (либо решения о взыскании задолженности за счет иного имущества должника, если в силу установленного порядка решение о взыскании за счет денежных средств не принимается). По обязательным платежам, подлежащим взысканию в судебном порядке, право на обращение с заявлением о признании должника банкротом возникает у уполномоченного органа по истечении тридцати дней с даты вступления в силу соответствующего решения суда.

Применение на практике положений комментируемой нормы было разъяснено Постановлением Пленума ВАС РФ от 23 июля 2009 г. № 60, в соответствии с которым установлено, что, разрешая вопрос о принятии заявления уполномоченного органа о признании должника банкротом, судам необходимо учитывать следующее. На основании абз. 2 п. 1 ст. 29 Закона порядок подачи уполномоченным органом заявлений о признании должника банкротом в целях проведения государственной политики по вопросам финансового оздоровления и банкротства устанавливается Правительством Российской Федерации. Поскольку право на подачу заявления о признании должника банкротом должно реализовываться уполномоченным органом в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, судам при проверке соблюдения данного порядка, а также срока, по истечении которого допускается обращение с заявлением о признании должника банкротом, надлежит в соответствии с п. 17 ст. 4 Федерального закона от 30 декабря 2008 г. № 296-ФЗ руководствоваться нормами Положения о порядке предъявления требований по обязательствам перед Российской Федерацией в делах о банкротстве и в процедурах банкротства, утв. постановлением Правительства Российской Федерации от 29 мая 2004 г. № 257 Об обеспечении интересов Российской Федерации как кредитора в делах о банкротстве и процедурах банкротства»³⁹. Указанным постановлением Правительства утверждено Положение о порядке предъявления требований по обязательствам перед Российской Федерацией в делах о банкротстве и в процедурах банкротства, в соответствии с п. 2 которого определено, что в случае неисполнения должником требований Российской Федерации в размере, установленном комментируемым Законом (п. 2 ст. 6) не ранее чем через 30 дней, но не позднее чем через 90 дней с даты направления судебному приставу-исполнителю постановления налогового органа о взыскании налога (сбора) за счет имущества должника или соответствующего исполнительного листа либо по истечении 30 дней с даты получения уведомления (уведомлений) о наличии задолженности по обязательным платежам или уведомления (уве-

³⁹ Российская газета. – 2004. – 1 июня.

домлений) о задолженности по денежным обязательствам перед Российской Федерацией от федеральных органов исполнительной власти, выступающих кредиторами по денежным обязательствам (их территориальных органов), он принимает решение о направлении в арбитражный суд заявления о признании должника банкротом. Заявление о признании должника банкротом должно быть направлено в арбитражный суд в 5-дневный срок со дня принятия решения о его направлении.

Заявление о признании банкротом стратегического предприятия или организации подается уполномоченным органом в 5-дневный срок с даты принятия Правительственной комиссией по обеспечению реализации мер по предупреждению банкротства стратегических предприятий и организаций, а также организаций оборонно-промышленного комплекса соответствующего решения. Также указанным выше Положением предусматриваются основания для отложения подачи заявления о признании должника банкротом.

4. В соответствии с п. 3 комментируемой статьи установлено, что если с момента подачи заявления о признании должника банкротом до вынесения арбитражным судом определения о принятии заявления о признании должника банкротом (согласно п. 2 ст. 42 Закона данный срок должен составлять не более 5 дней с даты поступления указанного заявления в арбитражный суд), должником осуществлено частичное исполнение требований конкурсного кредитора, уполномоченного органа, но при этом сумма неисполненных требований составляет не менее чем размер, определяемый в соответствии с п. 2 ст. 6 Закона, указанное обстоятельство не является основанием для отказа арбитражным судом в принятии заявления о признании должника банкротом. Таким образом, в том случае, если удовлетворение указанных требований осуществлено полностью либо оставшийся долг составит сумму менее 100 тыс. руб. (для должника – юридического лица) или 10 тыс. руб. (для должника-гражданина), судья должен вынести определение об отказе во введении наблюдения и о прекращении производства по делу о банкротстве (п. 3 ст. 48, ст. 55 Закона). При этом абз. 8 п. 3 ст. 48 Закона дополнительно устанавливает, что основанием для вынесения определения об отказе во введении наблюдения и о прекращении производства по делу о банкротстве выносится арбитражным судом при отсутствии заявлений иных кредиторов о признании должника банкротом, в случае если на дату заседания арбитражного суда по проверке обоснованности заявления о признании должника банкротом требование лица, обратившегося с этим заявлением, удовлетворено. Решение арбитражного суда об отказе в признании должника банкротом принимается в случае отсутствия признаков банкротства, предусмотренных ст. 3 комментируемого Закона. Соответственно, если удовлетворение было осуществлено после вынесения арбитражным судом определения о введении наблюдения, частичное удовлетворение требований конкурсных кредиторов или уполномоченных органов не будет являться основанием для его оспаривания и прекращения наблюдения. В данном случае суд может прекратить дело только при отсутствии любой задолженности сроком более трех месяцев независимо от ее размера.

Статья 8. Право на подачу заявления должника в арбитражный суд

Должник вправе подать в арбитражный суд заявление должника в случае предвидения банкротства при наличии обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что он не в состоянии будет исполнить денежные обязательства и (или) обязанность по уплате обязательных платежей в установленный срок.

1. В соответствии с п. 1 ст. 7 Закона устанавливается, что одним из субъектов, имеющим право инициировать конкурсные отношения, является сам должник. При этом именно должнику предоставляется право, в отличие от иных субъектов, инициировать конкурсные отношения при отсутствии установленных ст. 3 Закона признаков банкротства. Комментируемая статья содержит нормы, раскрывающие данное право и определяющие основания для подачи заявления должником.

Единственным основанием, когда за должником закрепляется право обратиться в арбитражный суд с заявлением о признании своего банкротства, является состояние предвидения банкротства. При этом должник обязан доказать наличие обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что он не в состоянии будет исполнить денежные обязательства и (или) обязанность по уплате обязательных платежей в установленный срок. Необходимо отметить, что основания, закрепленные в комментируемой статье, предполагают именно право должника, которым он может воспользоваться, а может и не воспользоваться. Данный вывод подтверждается содержанием ст. 9, устанавливающей основания для возникновения обязанностей должника по подаче соответствующего заявления и не содержащей в данном перечне ситуации предвидения банкротства.

Решение об обращении в суд с заявлением о признании должника банкротом в преддверии банкротства должно быть принято органом, уполномоченным на принятие такого решения. В зависимости от организационно-правовой формы юридического лица – должника это может быть либо общее собрание учредителей, либо собственник имущества должника – унитарного предприятия. Так, в отношении производственных кооперативов, хозяйственных обществ и товариществ установлено, что решение вопросов, связанных с прекращением соответствующих юридических лиц, представляет собой исключительную компетенцию их представительных органов – общих собраний учредителей (участников) (ст. 71, 81, 86, 91, 92, 103, 104, 112 ГК РФ). Для государственных или муниципальных унитарных предприятий решение вопроса о ликвидации является исключительным полномочием собственника их имущества (ст. 295 ГК РФ).

Вместе с тем непосредственно заявление о признании должника банкротом подписывает и подает в арбитражный суд руководитель должника. При этом с момента, когда такое решение принято уполномоченным органом, у руководителя должника возникает обязанность по подаче соответствующего заявления (абз. 3, 4 п. 1 ст. 9 Закона). Таким образом, происходит трансформация реализации права на подачу заявления о признании должника банкротом одних органов управления должника в обязанность по его подаче другими органами.

Несмотря на то что своевременное обращение в арбитражный суд в предвидении банкротства является одним из способов защиты интересов как должника, так и кредиторов, способных предотвратить дальнейшее ухудшение финансового положения должника и создание реального шанса восстановления его платежеспособности, в ряде случаев реализация данного права может привести к негативному результату. Так, при наличии средств у должника и возникновении у кредиторов убытков, связанных с введением в отношении должника наблюде-

ния, возможно признание необоснованным заявления должника о банкротстве и установление факта его фиктивности, а соответственно и привлечение к ответственности виновных лиц. В частности, п. 3 ст. 10 Закона устанавливает, что, в случае если заявление должника подано должником в арбитражный суд при наличии у должника возможности удовлетворить требования кредиторов в полном объеме, должник несет перед кредиторами ответственность за убытки, причиненные возбуждением производства по делу о банкротстве.

Кроме того, необходимо отметить, что при введении наблюдения по заявлению должника суду в соответствии с Постановлением Пленума ВАС РФ от 23 июля 2009 г. № 60 необходимо в силу положений абз. 2 и 6 п. 3 ст. 48 Закона установить обстоятельства, предусмотренные ст. 8 или 9 Закона, при наличии которых у должника возникает право или обязанность обратиться с заявлением о признании его банкротом. Об установлении данных обстоятельств указывается судом в определении о введении наблюдения.

Статья 9. Обязанность должника по подаче заявления должника в арбитражный суд

1. Руководитель должника или индивидуальный предприниматель обязан обратиться с заявлением должника в арбитражный суд в случае, если:
удовлетворение требований одного кредитора или нескольких кредиторов приводит к невозможности исполнения должником денежных обязательств или обязанностей по уплате обязательных платежей и (или) иных платежей в полном объеме перед другими кредиторами;

органом должника, уполномоченным в соответствии с его учредительными документами на принятие решения о ликвидации должника, принято решение об обращении в арбитражный суд с заявлением должника;

органом, уполномоченным собственником имущества должника – унитарного предприятия, принято решение об обращении в арбитражный суд с заявлением должника;

обращение взыскания на имущество должника существенно осложнит или сделает невозможной хозяйственную деятельность должника;

должник отвечает признакам неплатежеспособности и (или) признакам недостаточности имущества;

настоящим Федеральным законом предусмотрены иные случаи.

2. Заявление должника должно быть направлено в арбитражный суд в случаях, предусмотренных пунктом 1 настоящей статьи, в кратчайший срок, но не позднее чем через месяц с даты возникновения соответствующих обстоятельств.

3. В случае, если при проведении ликвидации юридическое лицо стало отвечать признакам неплатежеспособности и (или) признакам недостаточности имущества, ликвидационная комиссия должника обязана обратиться в арбитражный суд с заявлением должника в течение десяти дней с момента выявления каких-либо из указанных признаков.

1. Пункт 1 комментируемой статьи устанавливает обстоятельства, с которыми связано возникновение обязанности руководителя должника или индивидуального предпринимателя обратиться с заявлением о признании должника банкротом. К указанным обстоятельствам относятся:

1) удовлетворение требований одного кредитора или нескольких кредиторов приводит к невозможности исполнения должником денежных обязательств или обязанностей по уплате обязательных платежей и (или) иных платежей в полном объеме перед другими кредиторами. При этом, как справедливо было отмечено М.В. Телюкиной, обращает на себя внимание тот факт, что речь, очевидно, идет об обязательствах, срок исполнения которых должником наступил, а не обо всех обязательствах (при этом об обязательном наличии признаков банкротства не говорится). Кроме того, из буквального толкования данной нормы следует, что оснований для обязательного заявления должника о банкротстве не возникнет, если к невозможности исполнения всех других обязательств приведет удовлетворение требований уполномоченного органа; нелогичность такого толкования очевидна⁴⁰;

2) органом должника, уполномоченным в соответствии с его учредительными документами на принятие решения о ликвидации должника, принято решение об обращении в арбитражный суд с заявлением должника;

⁴⁰ Телюкина М.В. Указ. соч.

ражный суд с заявлением о банкротстве должника. Поскольку признание должника банкротом влечет его ликвидацию (п. 1 ст. 65 ГК РФ), решение об обращении в суд с заявлением о банкротстве должника принимается органом, уполномоченным на принятие решения о ликвидации соответствующего юридического лица. Например, в отношении производственных кооперативов, хозяйственных обществ и товариществ решение вопросов, связанных с прекращением соответствующих юридических лиц, представляет собой исключительную компетенцию их представительных органов – общих собраний учредителей (участников) (ст. 71, 81, 86, 91, 92, 103, 104, 112 ГК РФ);

3) органом, уполномоченным собственником имущества должника – унитарного предприятия, принято решение об обращении в арбитражный суд с заявлением должника. Для государственных или муниципальных унитарных предприятий решение вопроса о ликвидации является исключительным полномочием собственника их имущества (ст. 295 ГК РФ);

4) обращение взыскания на имущество должника существенно осложнит или сделает невозможной хозяйственную деятельность должника. Обращение взыскания на имущество должника осуществляется в соответствии с гл. 8 Федерального закона от 2 октября 2007 г. № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» и включает изъятие имущества и (или) его принудительную реализацию либо передачу взыскателю. При этом для возникновения обязанности по обращению в суд с заявлением о признании должника банкротом, не имеет значения, по какой причине обращается взыскание на имущество должника. Целью закрепления данного основания является приостановление обращения взыскания на имущество и, возможно, восстановление платежеспособности должника. Однако при этом должнику необходимо доказать наличие обстоятельств, свидетельствующих об осложнении или невозможности осуществления хозяйственной деятельности в результате обращения взыскания на его имущество;

5) должник отвечает признакам неплатежеспособности и (или) признакам недостаточности имущества. При этом в соответствии со ст. 2 Закона признак неплатежеспособности предполагает прекращение исполнения должником части денежных обязательств или обязанностей по уплате обязательных платежей, вызванное недостаточностью денежных средств. Причем недостаточность денежных средств предполагается, если не доказано иное. Признак недостаточности имущества – превышение размера денежных обязательств и обязанностей по уплате обязательных платежей должника над стоимостью имущества (активов) должника;

6) иные случаи. К иным случаям можно отнести обязанность ликвидационной комиссии по подаче заявления о признании должника банкротом в том случае, если в процессе ликвидации установлена недостаточность имущества ликвидируемого юридического лица для удовлетворения всех требований кредиторов. В соответствии с п. 4 ст. 61 ГК РФ, если стоимость имущества юридического лица недостаточна для удовлетворения требований кредиторов, оно может быть ликвидировано только в порядке, предусмотренном ст. 65 ГК РФ.

Согласно ст. 224 Закона, в случае если стоимость имущества должника – юридического лица, в отношении которого принято решение о ликвидации, недостаточна для удовлетворения требований кредиторов, такое юридическое лицо ликвидируется в порядке, предусмотренном настоящим Федеральным законом. При обнаружении недостаточности имущества должника ликвидационной комиссией (ликвидатором) обязанность обратиться в арбитражный суд с заявлением о признании должника банкротом возлагается на нее.

При обнаружении недостаточности имущества должника после принятия решения о ликвидации юридического лица и до создания ликвидационной комиссии (назначения ликвидатора) заявление о признании должника банкротом должно быть подано в арбитражный суд собственником имущества должника – унитарного предприятия, учредителем (участником) должника или руководителем должника.

2. В пункте 2 комментируемой статьи определяется срок исполнения руководителем должника – юридического лица, должником – индивидуальным предпринимателем или лик-

видационной комиссией (ликвидатором) обязанности обращения в арбитражный суд с заявлением о банкротстве должника при наличии обстоятельств, приведенных в п. 1 комментируемой статьи. Указанный срок должен быть кратчайшим, но не превышать одного месяца со дня возникновения указанных обстоятельств. При этом п. 2 ст. 10 Закона устанавливает ответственность за нарушение указанными лицами такого срока. Так, нарушение обязанности по подаче заявления должника в арбитражный суд в случаях и в определенный комментируемой статьей срок влечет субсидиарную ответственность указанных лиц по обязательствам должника, возникшим после истечения срока.

3. Особым обстоятельством, с которым комментируемая статья устанавливает возникновение обязанности по подаче заявления о признании должника банкротом, является выявление признаков неплатежеспособности и (или) признакам недостаточности имущества в процессе ликвидации юридического лица. При обнаружении недостаточности стоимости имущества должника – юридического лица, в отношении которого принято решение о ликвидации, для удовлетворения требований кредиторов ликвидационная комиссия (ликвидатор) обязана обратиться в арбитражный суд с заявлением о признании должника банкротом (п. 2 ст. 224 Закона). При этом для данной ситуации устанавливается иной срок для обращения в арбитражный суд с соответствующим заявлением – в течение 10 дней с момента выявления признаков неплатежеспособности и (или) признаков недостаточности имущества должника. При этом в случае неисполнения данной обязанности ликвидационная комиссия или ликвидатор могут быть привлечены к ответственности в соответствии с п. 2 ст. 10 Закона.

Статья 10. Ответственность должника и иных лиц в деле о банкротстве

1. В случае нарушения руководителем должника или учредителем (участником) должника, собственником имущества должника – унитарного предприятия, членами органов управления должника, членами ликвидационной комиссии (ликвидатором), гражданином – должником положений настоящего Федерального закона указанные лица обязаны возместить убытки, причиненные в результате такого нарушения.

2. Нарушение обязанности по подаче заявления должника в арбитражный суд в случаях и в срок, которые установлены статьей 9 настоящего Федерального закона, влечет за собой субсидиарную ответственность лиц, на которых настоящим Федеральным законом возложена обязанность по принятию решения о подаче заявления должника в арбитражный суд и подаче такого заявления, по обязательствам должника, возникшим после истечения срока, предусмотренного пунктами 2 и 3 статьи 9 настоящего Федерального закона.

3. В случае, если заявление должника подано должником в арбитражный суд при наличии у должника возможности удовлетворить требования кредиторов в полном объеме или должник не принял меры по оспариванию необоснованных требований заявителя, должник несет перед кредиторами ответственность за убытки, причиненные возбуждением производства по делу о банкротстве или необоснованным признанием требований кредиторов.

4. Контролирующие должника лица солидарно несут субсидиарную ответственность по денежным обязательствам должника и (или) обязанностям по уплате обязательных платежей с момента приостановления расчетов с кредиторами по требованиям о возмещении вреда, причиненного имущественным правам кредиторов в результате исполнения указаний контролирующих должника лиц, или исполнения текущих обязательств при недостаточности его имущества, составляющего конкурсную массу. Арбитражный суд вправе уменьшить размер ответственности контролирующего должника лица, если будет установлено, что размер вреда, причиненного имущественным правам кредиторов по вине контролирующего должника лица, существенно меньше размера требований, подлежащих удовлетворению за счет контролирующего должника лица, привлеченного к субсидиарной ответственности по обязательствам должника.

Контролирующее должника лицо не отвечает за вред, причиненный имущественным правам кредиторов, если докажет, что действовало добросовестно и разумно в интересах должника.

5. Руководитель должника несет субсидиарную ответственность по обязательствам должника, если документы бухгалтерского учета и (или) отчетности, обязанность по сбору, составлению, ведению и хранению которых установлена законодательством Российской Федерации, к моменту вынесения определения о введении наблюдения или принятия решения о признании должника банкротом отсутствуют или не содержат информацию об имуществе и обязательствах должника и их движении, сбор, регистрация и обобщение

которой являются обязательными в соответствии с законодательством Российской Федерации, либо если указанная информация искажена.

6. Заявление о привлечении контролирующих должника лиц к ответственности по основаниям, предусмотренным настоящим Федеральным законом, рассматривается арбитражным судом в деле о банкротстве должника. Указанное заявление может быть подано в ходе конкурсного производства арбитражным управляющим по своей инициативе либо по решению собрания кредиторов или комитета кредиторов.

Производство по делу о банкротстве не может быть прекращено до вынесения арбитражным судом определения по требованию о привлечении контролирующих должника лиц к ответственности. В случае прекращения процессуальных действий по делу о банкротстве арбитражный суд по своей инициативе может приостановить производство по делу о банкротстве до вынесения определения по требованию о привлечении контролирующих должника лиц к ответственности. Арбитражному управляющему не выплачивается фиксированная сумма вознаграждения за счет средств должника за период, в течение которого дело о банкротстве приостановлено в соответствии с настоящей статьей.

7. Лица, в отношении которых поданы заявления о привлечении к ответственности в соответствии с настоящим Федеральным законом, имеют права и несут обязанности лиц, участвующих в деле о банкротстве (права и обязанности, связанные с рассмотрением указанного заявления, включая право обжаловать судебные акты, принятые в соответствии с настоящей статьей).

8. По результатам рассмотрения заявления о привлечении контролирующих должника лиц к ответственности выносится определение, которое вступает в силу немедленно.

В определении о привлечении контролирующих должника лиц к ответственности указывается размер их ответственности, который применительно к случаям, предусмотренным пунктами 4 и 5 настоящей статьи, устанавливается исходя из разницы между определяемым на момент закрытия реестра размером требований кредиторов, включенных в реестр требований кредиторов, и размером удовлетворенных требований кредиторов на момент приостановления расчетов с кредиторами или исполнения текущих обязательств должника в связи с недостаточностью имущества должника, составляющего конкурсную массу. На основании определения о привлечении контролирующих должника лиц к ответственности выдается исполнительный лист.

9. Денежные средства, взысканные с лиц, привлеченных к ответственности, включаются в конкурсную массу.

10. Лицо, привлеченное к ответственности на основании пункта 4 настоящей статьи, в соответствии со статьей 325 Гражданского кодекса Российской Федерации имеет право предъявить регрессное требование к лицам, виновным в причинении вреда имущественным правам кредиторов.

11. Привлечение к субсидиарной ответственности по обязательствам должника контролирующих должника лиц не препятствует предъявлению требований учредителями (участниками) должника о возмещении убытков органами юридического лица по основаниям, предусмотренным пунктом

3 статьи 53 Гражданского кодекса Российской Федерации и принятыми в соответствии с ним федеральными законами.

1. Рассматриваемая статья, изложенная в новой редакции в соответствии с Федеральным законом от 28 апреля 2009 г. № 73-ФЗ, устанавливает ответственность за нарушение комментируемого Закона различными субъектами.

К числу субъектов, несущих ответственность за нарушение законодательства о банкротстве, в соответствии с комментируемой статьей относятся: руководитель должника, учредители (участники) должника, собственники имущества должника – унитарного предприятия, члены органов управления должника, члены ликвидационной комиссии (ликвидаторы), граждане-должники. Вместе с тем данный перечень дополнен еще одним субъектом ответственности – контролирующим должника лицом, который в установленных комментируемой статьей случаях несет субсидиарную ответственность по обязательствам должника. Необходимо отметить, что ранее Закон о банкротстве выделял только заинтересованных лиц. Если должник совершал сделки с такими лицами или заинтересованное лицо от имени другой стороны выступало в качестве представителя или единоличного исполнительного органа другой стороны, то такие сделки могли быть признаны недействительными (ст. 19, п. 2 ст. 103 Закона о банкротстве, п. 13 Постановления Пленума ВАС РФ от 30 апреля 2009 г. № 32 «О некоторых вопросах, связанных с оспариванием сделок по основаниям, предусмотренным Федеральным законом «О несостоятельности (банкротстве)»).

Новый субъект ответственности – контролирующее должника лицо тесно связан с понятием причинения вреда имущественным правам кредиторов. При этом в соответствии со ст. 2 Закона контролирующее должника лицо – лицо, имеющее либо имевшее в течение менее чем два года до принятия арбитражным судом заявления о признании должника банкротом право давать обязательные для исполнения должником указания или возможность иным образом определять действия должника, в том числе путем принуждения руководителя или членов органов управления должника либо оказания определяющего влияния на руководителя или членов органов управления должника иным образом (в частности, контролирующим должника лицом могут быть признаны члены ликвидационной комиссии, лицо, которое в силу полномочия, основанного на доверенности, нормативном правовом акте, специального полномочия могло совершать сделки от имени должника, лицо, которое имело право распоряжаться 50% и более голосующих акций акционерного общества или более чем половиной долей уставного капитала общества с ограниченной (дополнительной) ответственностью).

2. Пункт 1 комментируемой статьи содержит общее положение о возмещении убытков, причиненных в результате нарушения норм комментируемого Закона. Субъектами, на которых возлагается обязанность возмещения убытков, являются руководитель должника, учредители (участники) должника, собственники имущества должника – унитарного предприятия, члены органов управления должника, члены ликвидационной комиссии (ликвидаторы), граждане-должники. Общие правила определения размера убытков, подлежащих возмещению в результате нарушений прав и законных интересов участников имущественного оборота, закреплены в ст. 15 ГК РФ, п. 2 которой гласит, что под убытками понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода). Если лицо, нарушившее право, получило вследствие этого доходы, лицо, право которого нарушено, вправе требовать возмещения наряду с другими убытками упущенной выгоды в размере не меньшем, чем такие доходы.

3. Пункт 2 комментируемой статьи устанавливает ответственность за невыполнение обязанности должника по подаче заявления в суд о признании должника банкротом, определенную ст. 9 комментируемого Закона. Мерой ответственности при этом является установле-

ние субсидиарной ответственности по обязательствам должника, возникшим после истечения определенных п. 2 и 3 ст. 9 Закона сроков для обращения в арбитражный суд с соответствующим заявлением. Понятие и общие принципы привлечения к субсидиарной ответственности по имущественным обязательствам содержит ст. 399 ГК РФ. При этом субсидиарная ответственность предполагает, что до предъявления требований к лицу, которое в соответствии с законом, иными правовыми актами или условиями обязательства несет 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.

Федеральным законом от 30 декабря 2008 г. № 296-ФЗ внесены существенные изменения в комментируемую норму, в соответствии с которыми к субсидиарной ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязанности по подаче заявления о признании должника банкротом могут быть привлечены не только лица, на которых возложена обязанность по подаче заявления о признании должника банкротом, но и лица, на которые в соответствии с Законом возложена обязанность по принятию соответствующего решения. К последним могут быть отнесены прежде всего ликвидационная комиссия или ликвидатор должника, а также учредители (участники) должника, собственники имущества должника – унитарного предприятия или члены органов управления должника, уполномоченные в соответствии с его учредительными документами на принятие решения о ликвидации должника. Для привлечения указанных субъектов к ответственности, предусмотренной комментируемой нормой, необходимо прежде всего доказать наличие у них информации об обстоятельствах, с которыми Закон связывает возникновение обязанности по подаче заявления о признании должника банкротом. К таким обстоятельствам в соответствии с п. 1 ст. 9 Закона относятся ситуации, когда удовлетворение требований одного кредитора или нескольких кредиторов может привести к невозможности исполнения должником денежных обязательств или обязанностей по уплате обязательных платежей и (или) иных платежей в полном объеме перед другими кредиторами; производимое в соответствии с Федеральным законом «Об исполнительном производстве» обращение взыскания на имущество должника может существенно осложнить или сделать невозможной хозяйственную деятельность должника; установлены признаки неплатежеспособности и (или) признаки недостаточности имущества должника.

4. Пункт 3 комментируемой статьи устанавливает ответственность за убытки, причиненные возбуждением производства по делу о банкротстве или необоснованным признанием требований заявителей. При этом под убытками понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода) (п. 1 ст. 15 ГК РФ). Основанием для взыскания убытков являются либо подача заявления должником при наличии у него возможности удовлетворить требования кредиторов в полном объеме, либо непринятие должником мер по оспариванию необоснованных требований заявителя.

Как указано в комментируемой норме, основанием для привлечения к ответственности является подача заявления должником при наличии у него возможности удовлетворить требования кредиторов в полном объеме. Субъектом, несущим ответственность, является должник. Вместе с тем привлечение должника к ответственности не исключает возможности привлечения к административной или уголовной ответственности должностных лиц должника, поскольку основания для привлечения к ответственности должника содержат признаки фиктивного банкротства, ответственность за которое предусматривается КоАП РФ и УК РФ. Фик-

тивное банкротство – заведомо ложное публичное объявление руководителем или учредителем (участником) юридического лица о несостоятельности данного юридического лица или индивидуальным предпринимателем о своей несостоятельности (п. 1 ст. 14.12 КоАП РФ). Административная ответственность устанавливается в виде административного штрафа на должностных лиц должника или их дисквалификации. Статья 197 УК РФ устанавливает уголовную ответственность за фиктивное банкротство, т.е. заведомо ложное публичное объявление руководителем или учредителем (участником) юридического лица о несостоятельности данного юридического лица, а равно индивидуальным предпринимателем о своей несостоятельности, если это деяние причинило крупный ущерб (в соответствии с примечаниями к ст. 169 УК РФ под крупным ущербом понимается денежная сумма, превышающая 250 тыс. руб.).

Таким образом, в случае подачи заявления должником при наличии у него возможности удовлетворить требования кредиторов в полном объеме, возмещение убытков, причиненных возбуждением производства по делу о банкротстве, осуществляется должником, а руководитель должника либо его учредители могут быть привлечены к административной или уголовной ответственности. Если должником, необоснованно подавшим заявление о признании себя банкротом, является гражданин – индивидуальный предприниматель, то помимо взыскания с него убытков в соответствии с комментируемой статьей, возможно возбуждение в отношении него дела об административном правонарушении либо дела о привлечении к уголовной ответственности. При этом согласно постановлению Правительства РФ от 27 декабря 2004 г. № 855 «Об утверждении Временных правил проверки арбитражным управляющим наличия признаков фиктивного и преднамеренного банкротства»⁴¹ определение признаков фиктивного банкротства производится в случае возбуждения производства по делу о банкротстве по заявлению должника.

Вторым основанием для привлечения должника к ответственности в соответствии с п. 3 комментируемой статьи является непринятие мер по оспариванию необоснованных требований заявителя. При этом основанием привлечения к ответственности являются неправомерные действия должника при рассмотрении требований конкурсного кредитора либо уполномоченного органа, инициирующего возбуждение в отношении должника дела о его несостоятельности. Предполагается, что подобные действия являются неисполнением либо ненадлежащим исполнением обязанности должника по представлению отзыва на заявление конкурсного кредитора или уполномоченного органа, установленной ст. 47 Закона.

5. Пункт 4 комментируемой статьи говорит об ответственности контролирующих должника лиц. В частности, устанавливается, что это лицо будет нести субсидиарную (т.е. дополнительную) с компанией ответственность по денежным обязательствам и обязательствам по уплате обязательных платежей, а также обязано будет возместить причиненные убытки в случае нарушения законодательства о банкротстве (п. 1, 4 ст. 10 Закона). Контролирующее лицо будет отвечать по обязательствам компании (нести субсидиарную ответственность), в случае если компания не сможет расплатиться со своими кредиторами самостоятельно и если конкурсный управляющий, конкурсные кредиторы и уполномоченный орган, требования которых не были удовлетворены, до завершения конкурсного производства подадут заявление о привлечении контролирующего лица к субсидиарной ответственности (ст. 399 ГК РФ, п. 12 ст. 142 Закона). При этом в том случае, если по отношению к должнику контролирующими должника лицами было признано несколько субъектов (например, учредителей), данные субъекты будут нести ответственность солидарно.

Также контролирующее должника лицо отвечает за вред имущественным правам кредиторов, причиненный в результате исполнения указаний контролирующих должника лиц или исполнения текущих обязательств при недостаточности его имущества, составляющего кон-

⁴¹ СЗ РФ. – 2004. – № 52 (ч. 2). – Ст. 5519.

курсную массу. Причем в соответствии со ст. 2 Закона вредом, причиненным имущественным правам кредиторов, признаются уменьшение стоимости или размера имущества должника и (или) увеличение размера имущественных требований к должнику, а также иные последствия совершенных должником сделок или юридически значимых действий, приводящие к полной или частичной утрате возможности кредиторов получить удовлетворение своих требований по обязательствам должника за счет его имущества.

Избежать ответственности контролирующее лицо сможет, только если докажет, что действовало добросовестно и разумно в интересах должника. Таким образом, причинение контролирующим лицом вреда должникам презюмируется, доказывать вину контролирующего лица взыскателям не требуется. А обязанность доказывания иного лежит именно на контролирующем лице, что не противоречит общим правилам п. 2 ст. 401 ГК РФ. При этом необходимо помнить, что согласно п. 3 ст. 10 ГК РФ разумность действий и добросовестность участников гражданских правоотношений предполагаются в тех случаях, когда защита гражданских прав зависит от того, осуществлялись ли эти права разумно и добросовестно.

Суд может уменьшить размер ответственности контролирующего должника лица, если придет к выводу, что размер вреда, причиненного имущественным правам кредиторов по вине контролирующего лица, существенно меньше размера требований, подлежащих удовлетворению за счет контролирующего лица, привлеченного к субсидиарной ответственности по обязательствам компании.

6. Пункт 5 комментируемой статьи устанавливает, что руководитель должника теперь несет не только уголовную и административную, но и субсидиарную с должником ответственность, если документы бухгалтерского учета и отчетности к моменту вынесения определения о введении наблюдения или принятия решения о признании должника банкротом отсутствуют или не содержат информацию об имуществе и обязательствах должника и их движении либо если указанная информация искажена.

7. Процессуальные особенности привлечения контролирующих лиц к ответственности перечислены в п. 6. При этом закрепляются следующие правила подачи и рассмотрения заявления о привлечении к ответственности контролирующих должника лиц:

подается арбитражным управляющим как по собственной инициативе, так и по инициативе собрания (комитета) кредиторов;

подается в ходе конкурсного производства;

рассмотрение осуществляется в рамках рассмотрения дела о банкротстве;

производство по делу о банкротстве не может быть прекращено до вынесения арбитражным судом определения по требованию о привлечении контролирующих должника лиц к ответственности.

Важным аспектом является возможность подачи заявления о привлечении к ответственности контролирующих должника лиц только в ходе конкурсного производства. Данная норма связана с закрепленным п. 4 комментируемой статьи основанием возникновения ответственности контролирующих должника лиц, связанным с недостаточностью его имущества, составляющего конкурсную массу. Поскольку конкурсная масса формируется на этапе проведения в отношении должника конкурсного производства, соответственно подача заявления о привлечении контролирующих должника лиц возможна только в рамках его проведения.

Несмотря на то что производство по делу о банкротстве не может быть прекращено до вынесения арбитражным судом определения по требованию о привлечении контролирующих должника лиц к ответственности, возможна такая ситуация, когда процессуальные действия по банкротству прекращены, а вопрос о привлечении к ответственности должностных лиц должника не рассмотрен. В данной ситуации предусматривается возможность приостановления производства по делу о банкротстве до вынесения определения по требованию о привлечении контролирующих должника лиц к ответственности. Порядок приостановления про-

изводства по делу регламентирован гл. 16 АПК РФ, а комментируемая норма устанавливает дополнительные основания для совершения данного процессуального действия.

Часть 2 п. 6 комментируемой статьи особо оговаривает, что в течение периода приостановления производства по делу для целей рассмотрения заявления о привлечении к ответственности контролирующих должника лиц арбитражному управляющему не выплачивается фиксированная сумма вознаграждения за счет средств должника.

8. Руководитель должника, учредители (участники) должника, собственники имущества должника – унитарного предприятия, члены органов управления должника, члены ликвидационной комиссии (ликвидаторы), граждане-должники, а также контролирующие должника лица признаются лицами, участвующими в деле о банкротстве. Такие лица имеют права и несут обязанности, определенные ст. 41 АПК РФ и ст. 34 Закона, однако права лиц, в отношении которых поданы заявления о привлечении их к ответственности в соответствии с Законом, наделяются правами и несут обязанности, связанные только с рассмотрением указанного заявления, включая право обжаловать судебные акты, принятые по итогам его рассмотрения.

9. Итогом рассмотрения заявления о привлечении контролирующих должника лиц к ответственности является определение, вступающее в силу немедленно после его вынесения и являющееся основанием для выдачи исполнительного листа. Пунктом 8 комментируемой статьи устанавливается, что определение арбитражного суда о привлечении контролирующих должника лиц к ответственности должно содержать ее размер. При этом размер ответственности контролирующих должника лиц и руководителя должника рассчитывается исходя из разницы между определяемым на момент закрытия реестра размером требований кредиторов, включенных в реестр требований кредиторов, и размером удовлетворенных требований кредиторов на момент приостановления расчетов с кредиторами или исполнения текущих обязательств должника в связи с недостаточностью имущества должника, составляющего конкурсную массу. Данное правило соответствует принципу субсидиарности привлечения к ответственности указанных лиц, установленных в п. 4 и 5 комментируемой статьи.

Вместе с тем п. 10 комментируемой статьи устанавливается, что привлечение к субсидиарной ответственности по обязательствам должника контролирующих должника лиц не препятствует предъявлению им регрессного требования к лицам, виновным в причинении вреда имущественным правам кредиторов. Порядок предъявления данных требований определяется ст. 325 ГК РФ, которая устанавливает юридические последствия исполнения солидарной обязанности одним из должников. В частности, исполнение солидарной обязанности полностью одним из должников освобождает остальных должников от исполнения кредитуру. Должник, исполнивший солидарную обязанность, имеет право регрессного требования к остальным должникам в равных долях за вычетом доли, падающей на него самого. Кроме того, неуплаченное одним из солидарных должников должнику, исполнившему солидарную обязанность, падает в равной доле на этого должника и на остальных должников. Предположительно лицами, виновными в причинении вреда имущественным кредиторам, могут быть признаны руководитель должника, органы управления, собственник имущества – унитарного предприятия, а также арбитражный управляющий в том случае, если на него были возложены обязанности по управлению должником (в процедурах внешнего управления и конкурсного производства). Вопросы об удовлетворении требований привлеченных к ответственности лиц, заявленных в соответствии с комментируемой нормой, рассматриваются за рамками рассмотрения дела о признании должника банкротом.

Помимо возможности привлечения к солидарной ответственности лиц, виновных в причинении вреда имущественным правам кредиторов, п. 11 комментируемой статьи устанавливает случаи возникновения обязанности органов юридического лица по возмещению убытков, причиненных должнику. Правом заявления требований об их возмещении наделяются учредители (участники) должника. Основанием реализации данного права являются нормы п. 3 ст.

53 ГК РФ, устанавливающие, что лицо, которое в силу закона или учредительных документов юридического лица выступает от его имени, должно действовать в интересах представляемого им юридического лица добросовестно и разумно. Вместе с тем оно обязано по требованию учредителей (участников) юридического лица, если иное не предусмотрено законом или договором, возместить убытки, причиненные им юридическому лицу. В силу п. 3 ст. 10 ГК РФ разумность и добросовестность участников гражданских правоотношений предполагаются, и, следовательно, их отсутствие должно быть доказано. Таким образом, учредители (участники) должника имеют право требовать от органов юридического лица возмещения причиненных должнику убытков только в том случае, если докажут недобросовестность их действий, а возмещение осуществляется в пользу юридического лица.

10. В соответствии с п. 9 комментируемой статьи все денежные средства, взысканные с лиц, привлеченных к ответственности, включаются в конкурсную массу должника. При этом правовой режим конкурсной массы должника предполагает осуществление расчетов с кредиторами за счет конкурсной массы с соответствием с очередностью, установленной ст. 134 Закона. Соответственно независимо от оснований взыскания с лиц, привлеченных к ответственности согласно комментируемой статье, денежных средств они включаются в конкурсную массу должника и направляются на погашение требований тех кредиторов и уполномоченных органов, которые подлежат удовлетворению с соответствием с очередностью.

11. Дополнительно в соответствии с п. 12 ст. 142 Закона определено, что, в случае если требования конкурсных кредиторов и уполномоченного органа не были удовлетворены за счет конкурсной массы, конкурсный управляющий, конкурсные кредиторы и уполномоченный орган, требования которых не были удовлетворены, имеют право до завершения конкурсного производства подать заявление о привлечении к субсидиарной ответственности лиц, указанных в комментируемой статье.

Статья 11. Права кредиторов и уполномоченных органов

1. Правом на подачу заявления о признании должника банкротом обладают конкурсные кредиторы и уполномоченные органы.

2. Органы исполнительной власти и организации, наделенные в соответствии с законодательством Российской Федерации правом взыскания задолженности по обязательным платежам, вправе участвовать в судебных заседаниях по рассмотрению обоснованности требований по этим платежам и оснований для включения этих требований в реестр требований кредиторов.

1. Комментируемая статья устанавливает общее право конкурсных кредиторов и уполномоченных органов на подачу заявления о признании должника банкротом.

Кредитором признается лицо, в пользу которого должник обязан совершить определенное действие, как то: передать имущество, выполнить работу, уплатить деньги и т.п.; в свою очередь кредитор наделен правом требовать от должника исполнения его обязанности (ст. 317 ГК РФ). При этом конкурсными кредиторами признаются кредиторы по денежным обязательствам (за исключением уполномоченных органов, граждан, перед которыми должник несет ответственность за причинение вреда жизни или здоровью, морального вреда, имеет обязательства по выплате вознаграждения авторам результатов интеллектуальной деятельности, а также учредителей (участников) должника по обязательствам, вытекающим из такого участия) (ст. 2 Закона). В качестве кредиторов по денежному обязательству могут выступать лица, являющиеся участниками имущественного оборота: физические и юридические лица, а также государство и муниципальное образование (ч. 2 п. 1 ст. 2 ГК РФ). Кроме того, кредиторами по денежным обязательствам признаются наряду с российскими также иностранные физические и юридические лица.

Заявление конкурсного кредитора должно соответствовать общим требованиям, предъявляемым законодателем к заявлению о признании банкротства должника. Указанные требования устанавливаются как АПК РФ, так и ст. 39, 40 комментируемого Закона. Кроме того, конкурсные кредиторы вправе объединить свои требования к должнику и обратиться в суд с одним заявлением кредитора (п. 5 ст. 39 Закона). Такое заявление подписывается конкурсными кредиторами, объединившими свои требования.

В соответствии со ст. 40 Закона кроме документов, предусмотренных Арбитражным процессуальным кодексом РФ, к заявлению кредитора прилагаются документы, подтверждающие: обязательства должника перед конкурсным кредитором, а также наличие и размер задолженности по указанным обязательствам; доказательства оснований возникновения задолженности (счета-фактуры, товарно-транспортные накладные и иные документы); иные обстоятельства, на которых основывается заявление кредитора. К заявлению кредитора должны быть приложены вступившие в законную силу решения суда, арбитражного суда, третейского суда, рассматривавших требование конкурсного кредитора к должнику.

2. Уполномоченным органом признается федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный Правительством Российской Федерации на представление в деле о банкротстве и в процедурах, применяемых в деле о банкротстве, требований об уплате обязательных платежей и требований Российской Федерации по денежным обязательствам, а также органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, уполномоченные представлять в деле о банкротстве и в процедурах, применяемых в деле о банкротстве, требования по денежным обязательствам соответственно субъектов Российской Федерации, муниципальных образований.

На настоящий момент согласно Положению о Федеральной налоговой службе, утв. постановлением Правительства РФ от 30 сентября 2004 г. № 506⁴², установлено, что служба является уполномоченным федеральным органом исполнительной власти обеспечивающим представление в делах о банкротстве и в процедурах банкротства требований об уплате обязательных платежей и требований Российской Федерации по денежным обязательствам, в том числе выплате капитализированных платежей.

Порядок разграничения полномочий, установленных порядком выбора уполномоченным органом в делах о банкротстве и в процедурах банкротства саморегулируемой организации арбитражных управляющих при подаче в арбитражный суд заявления о признании должника банкротом, между Центральным аппаратом ФНС России и ее территориальными органами утвержден приказом ФНС от 3 декабря 2004 г. № САЭ-3-19/146@.

Порядок предъявления требований по обязательствам перед Российской Федерацией в делах о банкротстве и процедурах банкротства, применяемых в деле о банкротстве, регламентируется Положением, утв. постановлением Правительства РФ от 29 мая 2004 г. № 257⁴³.

Указанный порядок предусматривает, что в случае неисполнения должником требований Российской Федерации в размере, достаточном для возбуждения производства по делу о банкротстве в соответствии с комментируемым Законом, уполномоченный орган не ранее чем через 30 дней, но не позднее чем через 90 дней с даты направления судебному приставу-исполнителю постановления налогового органа о взыскании налога (сбора) за счет имущества должника или соответствующего исполнительного листа либо в течение 30 дней с даты получения уведомлений федеральных органов исполнительной власти, выступающих кредиторами по денежным обязательствам (их территориальных органов), о наличии задолженности по обязательным платежам или о задолженности по денежным обязательствам перед Российской Федерацией, принимает решение о направлении в арбитражный суд заявления о признании должника банкротом. Такое заявление должно быть направлено в арбитражный суд в 5-дневный срок со дня принятия решения о его направлении.

Уполномоченный орган откладывает подачу заявления о признании должника банкротом на срок до 6 месяцев, в случае если до истечения установленного срока должником представлены:

а) по требованиям Российской Федерации по денежным обязательствам – заверенная арбитражным судом копия вступившего в силу решения суда, установившего предоставление должнику отсрочки или рассрочки их исполнения;

б) по требованиям об уплате обязательных платежей – документы, подтверждающие осуществление должником взыскания просроченной дебиторской задолженности, сумма которой превышает сумму кредиторской задолженности по требованиям об уплате обязательных платежей, а также график погашения задолженности по требованиям об уплате обязательных платежей и требованиям Российской Федерации по денежным обязательствам.

В случае нарушения должником графика погашения задолженности уполномоченный орган обязан подать заявление о признании должника банкротом в арбитражный суд в 5-дневный срок.

Уполномоченный орган вправе отложить подачу заявления о признании должника банкротом:

а) если им получены документы, подтверждающие подачу должником в вышестоящий налоговый орган или суд до истечения установленных сроков, жалобы (искового заявления) об обжаловании требований Российской Федерации к должнику по обязательным платежам при условии, что обжалование указанных требований может привести к прекращению оснований

⁴² Российская газета. – 2004. – 6 октября.

⁴³ Российская газета. – 2004. – 1 июня.

для подачи уполномоченным органом заявления о признании должника банкротом в арбитражный суд, – до вынесения соответствующего решения, но не более чем на 2 месяца;

б) если им получены документы, подтверждающие подачу до истечения установленных сроков, должником в вышестоящий налоговый (таможенный) орган или суд жалобы (искового заявления) об обжаловании действия (бездействия) должностных лиц налоговых органов, таможенных или иных органов власти, которые, по мнению должника, создали предпосылки для появления признаков несостоятельности (банкротства), либо подачу жалобы на действия (бездействие) должностных лиц налоговых органов, таможенных или иных органов власти, которые, по мнению должника, создали предпосылки для появления признаков несостоятельности (банкротства), – до вынесения соответствующего решения, но не более чем на 2 месяца;

в) по решению уполномоченного органа в порядке, устанавливаемом федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление функций по выработке государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере несостоятельности (банкротства) и финансового оздоровления.

Повторное отложение уполномоченным органом подачи в арбитражный суд заявления о признании должника банкротом не допускается, за исключением случаев, когда такое решение принято Президентом Российской Федерации или Правительством Российской Федерации.

В случае неисполнения должником требований об уплате обязательных платежей таможенные органы не ранее чем через 30 дней, но не позднее чем через 90 дней с даты направления судебному приставу-исполнителю постановления таможенного органа о взыскании налога (сбора) за счет имущества должника или соответствующего исполнительного листа обязаны направить в уполномоченный орган уведомление о наличии задолженности по обязательным платежам.

В случае неисполнения должником требований Российской Федерации по денежным обязательствам и обязательным платежам федеральные органы исполнительной власти и органы государственных внебюджетных фондов, а также их территориальные органы не ранее чем через 30 дней, но не позднее чем через 90 дней с даты направления (предъявления к исполнению) исполнительного листа о взыскании задолженности судебному приставу-исполнителю направляют в адрес уполномоченного органа уведомление о наличии задолженности по денежным обязательствам и обязательным платежам, а также заверенные в установленном порядке копии документов, представляемые при подаче заявления о признании должника банкротом.

По запросу уполномоченного органа таможенные органы, органы государственных внебюджетных фондов, федеральные органы исполнительной власти, которые имеют требования к должнику об уплате обязательных платежей или требования по денежным обязательствам, участвуют в судебных заседаниях по рассмотрению обоснованности требований по обязательным платежам или денежным обязательствам и оснований для включения указанных требований в реестр требований кредиторов.

Уполномоченный орган при получении уведомления судебного пристава-исполнителя о наложении ареста, постановления судебного пристава-исполнителя о наложении ареста и акта о наложении ареста на имущество должника, подлежащее взысканию в четвертую очередь, должен сообщить судебному приставу-исполнителю об осуществлении или неосуществлении им действий по возбуждению в арбитражном суде производства по делу о несостоятельности (банкротстве) должника не позднее чем в 30-дневный срок с даты получения указанного уведомления.

Выбор арбитражного управляющего или саморегулируемой организации арбитражных управляющих при направлении в арбитражный суд заявления о признании должника банкротом осуществляется уполномоченным органом в случаях и порядке, устанавливаемых регулирующим органом.

Одновременно с подачей в арбитражный суд заявления о признании должника банкротом уполномоченный орган запрашивает у должника информацию о федеральных органах исполнительной власти и государственных внебюджетных фондах, являющихся кредиторами должника, а также направляет уведомление о принятом решении в: Министерство финансов Российской Федерации, Федеральное агентство по государственным резервам, Федеральное агентство по управлению федеральным имуществом, Федеральную таможенную службу, орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации по месту государственной регистрации должника (в ходе процедур, применяемых в деле о банкротстве), орган местного самоуправления по месту государственной регистрации должника (в ходе процедур, применяемых в деле о банкротстве), Фонд социального страхования Российской Федерации и федеральную службу судебных приставов.

В случае если федеральные органы исполнительной власти и указанные органы имеют требования к должнику об уплате обязательных платежей или по денежным обязательствам перед Российской Федерацией, эти органы в недельный срок с даты получения указанного уведомления представляют в уполномоченный орган необходимые документы.

В целях определения федеральных органов исполнительной власти и государственных внебюджетных фондов, являющихся кредиторами должника, может быть использована информация, полученная уполномоченным органом в рамках проведения мероприятий налогового контроля. В случае получения информации о федеральных органах исполнительной власти и государственных внебюджетных фондах, являющихся кредиторами должника, в рамках проведения мероприятий налогового контроля запрашивать у должника соответствующую информацию не требуется.

Уполномоченный орган вправе запросить у федеральных органов исполнительной власти и органов государственных внебюджетных фондов, а также иных организаций информацию, необходимую для представления требований Российской Федерации по обязательным платежам и денежным обязательствам. Федеральные органы исполнительной власти и органы государственных внебюджетных фондов не позднее одной недели со дня получения запроса уполномоченного органа представляют в уполномоченный орган необходимые документы. После получения документов, уполномоченный орган предъявляет требования Российской Федерации к должнику в установленном порядке. Требования к форме заявления уполномоченного органа о признании должника банкротом устанавливаются также ст. 41 Закона.

3. Пункт 2 комментируемой статьи содержит право органов исполнительной власти и организаций, наделенных в соответствии с законодательством РФ правом взыскания задолженности по обязательным платежам, участвовать в судебных заседаниях по установлению требований по указанным платежам. Одно из последствий принятия арбитражным судом заявления о банкротстве должника к своему производству и введения в отношении должника процедур несостоятельности заключается в том, что с этого момента кредиторы должника не вправе обращаться к нему с исками, вытекающими из конкретных обязательств, вне рамок дела о признании его банкротом. Все кредиторы, в том числе уполномоченные органы, наделенные правом взыскания задолженности по обязательным платежам, имеют право заявить свои требования в рамках дела о банкротстве, с тем чтобы его требования были включены в реестр требований кредиторов и в случае признания должника банкротом были удовлетворены в порядке установленной очередности. Обоснованность требований и соответственно наличие оснований для включения их в реестр определяются в специальных судебных заседаниях, проводимых в соответствии с требованиями ст. 71, 100 Закона.

Статья 12. Собрание кредиторов

1. Участниками собрания кредиторов с правом голоса являются конкурсные кредиторы и уполномоченные органы, требования которых включены в реестр требований кредиторов на дату проведения собрания кредиторов. В собрании кредиторов вправе участвовать без права голоса представитель работников должника, представитель учредителей (участников) должника, представитель собственника имущества должника – унитарного предприятия, представитель саморегулируемой организации, членом которой является арбитражный управляющий, утвержденный в деле о банкротстве, представитель органа по контролю (надзору), которые вправе выступать по вопросам повестки собрания кредиторов.

В случаях, если в деле о банкротстве участвует единственный конкурсный кредитор или уполномоченный орган, решения, относящиеся к компетенции собрания кредиторов, принимает такой кредитор или уполномоченный орган.

Организация и проведение собрания кредиторов осуществляются арбитражным управляющим.

Конкурсные кредиторы, требования которых обеспечены залогом имущества должника, имеют право голоса на собраниях кредиторов:

- в ходе наблюдения;

- в ходе финансового оздоровления и внешнего управления в случае отказа от реализации предмета залога или вынесения арбитражным судом определения об отказе в удовлетворении ходатайства о реализации предмета залога в ходе соответствующей процедуры, применяемой в деле о банкротстве.

Конкурсные кредиторы в части требований, которые обеспечены залогом имущества должника и по которым они не имеют права голоса на собраниях кредиторов, вправе участвовать в собрании кредиторов без права голоса, в том числе выступать по вопросам повестки собрания кредиторов.

2. К исключительной компетенции собрания кредиторов относится принятие решений:

- о введении финансового оздоровления, внешнего управления и об изменении срока их проведения, об обращении с соответствующим ходатайством в арбитражный суд;

- об утверждении и изменении плана внешнего управления;

- об утверждении плана финансового оздоровления и графика погашения задолженности;

- об утверждении дополнительных требований к кандидатурам административного управляющего, внешнего управляющего, конкурсного управляющего;

- о выборе арбитражного управляющего или саморегулируемой организации, из членом которой арбитражным судом утверждается арбитражный управляющий;

- об установлении размера и порядка выплаты дополнительного вознаграждения арбитражному управляющему;

- об увеличении размера фиксированной суммы вознаграждения арбитражного управляющего;

о выборе реестродержателя из числа аккредитованных саморегулируемой организацией арбитражных управляющих реестродержателей;

о заключении мирового соглашения;

об обращении в арбитражный суд с ходатайством о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства;

об образовании комитета кредиторов, об определении его количественного состава, об избрании членов комитета кредиторов и о досрочном прекращении полномочий комитета кредиторов;

об отнесении к компетенции комитета кредиторов вопросов, решения по которым в соответствии с настоящим Федеральным законом принимаются собранием кредиторов или комитетом кредиторов, за исключением вопросов, которые в соответствии с настоящей статьей отнесены к исключительной компетенции собрания кредиторов;

об избрании представителя собрания кредиторов.

Вопросы, относящиеся в соответствии с настоящим Федеральным законом к исключительной компетенции собрания кредиторов, не могут быть переданы для решения иным лицам или органам.

3. Конкурсный кредитор, уполномоченный орган обладают на собрании кредиторов числом голосов, пропорциональным размеру их требований к общей сумме требований по денежным обязательствам и об уплате обязательных платежей, включенных в реестр требований кредиторов на дату проведения собрания кредиторов в соответствии с настоящим Федеральным законом.

Подлежащие применению за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства неустойки (штрафы, пени), проценты за просрочку платежа, убытки в виде упущенной выгоды, а также иные имущественные и (или) финансовые санкции, в том числе за неисполнение обязанности по уплате обязательных платежей, для целей определения числа голосов на собрании кредиторов не учитываются.

4. Собрание кредиторов правомочно в случае, если на нем присутствовали конкурсные кредиторы и уполномоченные органы, включенные в реестр требований кредиторов и обладающие более чем половиной голосов от общего числа голосов конкурсных кредиторов и уполномоченных органов, включенных в реестр требований кредиторов. Повторно созванное собрание кредиторов правомочно в случае, если на нем присутствовали конкурсные кредиторы и уполномоченные органы, включенные в реестр требований кредиторов и обладающие более чем тридцатью процентами голосов от общего числа голосов конкурсных кредиторов и уполномоченных органов, включенных в реестр требований кредиторов, при условии, что о времени и месте проведения собрания кредиторов конкурсные кредиторы и уполномоченные органы были надлежащим образом уведомлены в соответствии с настоящим Федеральным законом.

5. В случае, если собрание кредиторов не проведено арбитражным управляющим в сроки, установленные пунктом 3 статьи 14 настоящего Федерального закона, собрание кредиторов может быть проведено лицом или лицами, требующими его созыва.

6. По решению собрания кредиторов или временного управляющего реестродержатель, ведущий реестр требований кредиторов, при проведении собрания кредиторов может осуществлять следующие функции:

проверять полномочия и регистрировать лиц, участвующих в собрании кредиторов;

обеспечивать установленный порядок голосования;

подсчитывать голоса;

составлять протокол об итогах голосования.

7. Протокол собрания кредиторов составляется в двух экземплярах, один из которых направляется в арбитражный суд не позднее чем через пять дней с даты проведения собрания кредиторов, если иной срок не установлен настоящим Федеральным законом.

В случае проведения собрания кредиторов в порядке, предусмотренном пунктом 5 настоящей статьи, протокол собрания кредиторов составляется в трех экземплярах, первый из которых направляется в арбитражный суд, второй – арбитражному управляющему не позднее чем через пять дней с даты проведения собрания кредиторов. Третий экземпляр протокола собрания кредиторов хранится у лица, проводившего собрание.

К протоколу собрания кредиторов должны быть приложены копии:

реестра требований кредиторов на дату проведения собрания кредиторов;

бюллетеней для голосования;

документов, подтверждающих полномочия участников собрания;

материалов, представленных участникам собрания для ознакомления и (или) утверждения;

документов, являющихся доказательствами, свидетельствующими о надлежащем уведомлении конкурсных кредиторов и уполномоченных органов о дате и месте проведения собрания кредиторов;

иных документов по усмотрению арбитражного управляющего или на основании решения собрания кредиторов.

Оригиналы указанных документов подлежат хранению арбитражным управляющим или реестродержателем до завершения производства по делу о банкротстве, если иной срок не установлен настоящим Федеральным законом, и представляются по требованию арбитражного суда или в иных предусмотренных федеральным законом случаях.

Арбитражный управляющий обязан обеспечить доступ к копиям указанных документов лицам, участвующим в деле о банкротстве, а также представителю работников должника, представителю учредителей (участников) должника, представителю собственника имущества должника – унитарного предприятия.

1. Пункт 1 комментируемой статьи содержит общие положения, закрепляющие правовой статус специального органа, представляющего интересы кредиторов в процедурах несостоятельности – собрания кредиторов, его организацию и порядок деятельности. Одним из последствий введения любой процедуры в отношении должника является запрет на предъявление требований кредиторами по денежным обязательствам и об уплате обязательных платежей вне рамок конкурсного процесса (абз. 2 п. 1 ст. 81, абз. 7 п. 1 ст. 94, абз. 7 п. 1 ст. 126 Закона). Вместе с тем формой защиты их интересов является специальный орган, наделяемый широкими полномочиями в рамках конкурсного процесса – собрание кредиторов. Это орган кредиторов, который, не будучи субъектом гражданского права, обладает самостоятельной компетенцией в

рамках отношений несостоятельности (банкротства), вследствие чего может быть назван субъектом конкурсного права, поскольку в конкурсных отношениях имеет полномочия, не сводимые к полномочиям отдельных его участников и их совокупности. Вопрос о правовом статусе собрания не решен ни теорией, ни практикой. Ученые совершенно справедливо отмечают, что «собрание кредиторов, не будучи юридическим лицом, обладает определенными элементами правосубъектности»⁴⁴.

2. В соответствии с п. 1 комментируемой статьи определяется состав собрания кредиторов, к которому относятся следующие субъекты конкурсных отношений:

1) с правом голоса – конкурсные кредиторы и уполномоченные органы, требования которых включены в реестр требований кредиторов на дату проведения собрания кредиторов. Количество голосов, принадлежащих конкурсным кредиторам и уполномоченным органам, определяется п. 3 комментируемой статьи.

Если у должника нет кредиторов, требования которых были заявлены в установленные законом сроки и внесены в реестр требований кредиторов, правом голоса на собрании обладают кредиторы, требования которых заявлены после закрытия реестра требований (информационное письмо Президиума ВАС РФ от 30 декабря 2004 г. № 86⁴⁵);

2) без права голоса:

представитель работников должника;

представитель учредителей (участников) должника;

представитель собственника имущества должника – унитарного предприятия;

представитель саморегулируемой организации, членом которой является арбитражный управляющий;

утвержденный в деле о банкротстве, представитель органа по контролю (надзору);

конкурсные кредиторы в части требований, которые обеспечены залогом имущества должника и по которым они не имеют права голоса на собраниях кредиторов.

Участником собрания кредиторов без права голоса является также арбитражный (временный, внешний, административный, конкурсный) управляющий.

Согласно данному информационному письму при рассмотрении заявления конкурсного кредитора или уполномоченного органа о неправомерности собрания кредиторов и признании его решения недействительным, поданного после закрытия реестра требований кредиторов, арбитражный суд должен учитывать положения п. 4 ст. 12 Закона о банкротстве. Этим пунктом предусмотрена правомочность собрания, если на нем присутствовали конкурсные кредиторы и уполномоченные органы, которые включены в реестр требований кредиторов и обладают более чем половиной голосов от общего числа голосов конкурсных кредиторов и уполномоченных органов, включенных в реестр требований кредиторов. Таким образом, конкурсные кредиторы или уполномоченные органы, заявившие свои требования после закрытия реестра требований кредиторов, не вправе голосовать на собрании кредиторов.

Реализация полномочий собрания кредиторов в рамках конкурсного процесса осуществляется путем принятия решений большинством голосов конкурсных кредиторов и уполномоченных органов, вместе с тем лица, участвующие в собрании кредиторов без права голоса, имеют право выступать по вопросам повестки собрания кредиторов, а также оспаривать принятые решения, в том случае если они нарушают их права и законные интересы.

3. В большинстве случаев в процедурах банкротства должника участвует несколько кредиторов, однако когда кредитор один, представительство его интересов упрощается и в соответствии с абз. 2 п. 1 комментируемой статьи установлено, что, в случаях если в деле о банк-

⁴⁴ Телюкина М.В. Указ. соч.

⁴⁵ Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 30 декабря 2004 г. № 86 «О правовом положении конкурсных кредиторов и уполномоченных органов, заявивших свои требования после закрытия реестра кредиторов» // Вестник ВАС РФ. – 2005. – № 3.

ротстве участвует единственный конкурсный кредитор или уполномоченный орган, решения, относящиеся к компетенции собрания кредиторов, принимает такой кредитор или уполномоченный орган. Вместе с тем данное положение не исключает проведение собрания кредиторов в соответствии с правилами, установленными комментируемой статьей, в целях реализации прав лиц, участвующих в нем без права голоса.

4. Правовой статус конкурсных кредиторов определен ст. 18.1 Закона, в соответствии с которой конкурсный кредитор по обязательствам, обеспеченным залогом имущества должника, в ходе финансового оздоровления и внешнего управления вправе обратиться с иском о взыскании на заложенное имущество должника, если должник не докажет, что обращение с иском на указанное имущество должника сделает невозможным восстановление его платежеспособности. Конкурсный кредитор по обязательствам, обеспеченным залогом имущества должника, в ходе финансового оздоровления и внешнего управления вправе направить арбитражному управляющему и в арбитражный суд, рассматривающий дело о банкротстве, заявление об отказе от реализации предмета залога в ходе финансового оздоровления или внешнего управления. С даты получения арбитражным управляющим такого заявления конкурсный кредитор по требованиям, обеспеченным залогом имущества должника, имеет право голоса на собрании кредиторов до завершения соответствующей процедуры, применяемой в деле о банкротстве.

В соответствии с комментируемой статьей дополнительно устанавливается, что конкурсные кредиторы, требования которых обеспечены залогом имущества должника, наделяются правом голоса на собраниях кредиторов в процедуре наблюдения независимо от обстоятельств, с которым связывается возникновение у них права голоса в соответствии с п. 2 и 3 ст. 18.1 Закона.

5. По общему правилу созыв собрания кредиторов осуществляется арбитражным управляющим по собственной инициативе, по инициативе комитета кредиторов или конкурсных кредиторов и (или) уполномоченных органов, права требования которых составляют не менее 10% от общей суммы требований кредиторов по денежным обязательствам и об уплате обязательных платежей, включенных в реестр требований кредиторов, а также по инициативе одной трети от общего количества конкурсных кредиторов и уполномоченных органов (п. 1 ст. 14 Закона). Детальный перечень полномочий арбитражного управляющего по созыву и проведению собрания кредиторов регламентирован Общими правилами подготовки, организации и проведения арбитражным управляющим собрания кредиторов и заседаний комитета кредиторов, утв. постановлением Правительства РФ от 6 февраля 2004 г. № 56⁴⁶.

Полномочия арбитражного управляющего включают подготовку собрания кредиторов и организацию его проведения. При подготовке к проведению собрания кредиторов арбитражный управляющий:

- а) готовит материалы для представления на рассмотрение собрания кредиторов;
- б) составляет список участников собрания кредиторов;
- в) предоставляет лицам, требующим проведения собрания кредиторов, реестр требований кредиторов в случае и сроки, установленные законом;
- г) составляет повестку дня собрания кредиторов, созываемого по требованию комитета кредиторов, конкурсных кредиторов и (или) уполномоченных органов, в соответствии с представленной ими повесткой дня, а в случае созыва собрания кредиторов по собственной инициативе составляет повестку дня собрания кредиторов самостоятельно;

⁴⁶ Постановление Правительства РФ от 6 февраля 2004 г. № 56 «Об общих правилах подготовки, организации и проведения арбитражными управляющими собраний кредиторов и заседаний комитетов кредиторов» // Российская газета. – 2004. – 17 февраля.

д) заполняет журнал регистрации участников собрания кредиторов (по установленной форме) в соответствии с данными реестра требований кредиторов на дату проведения собрания.

Регистрация участников собрания кредиторов осуществляется арбитражным управляющим в месте проведения собрания кредиторов. Арбитражный управляющий должен обеспечить регистрацию всех участников собрания кредиторов, прибывших до окончания регистрации. При регистрации участников собрания кредиторов арбитражный управляющий:

а) проверяет полномочия участников собрания кредиторов;

б) вносит в журнал регистрации участников собрания кредиторов необходимые сведения о каждом конкурсном кредиторе и уполномоченном органе, количестве принадлежащих ему голосов и его представителе, об участниках собрания кредиторов без права голоса;

в) выдает конкурсным кредиторам и уполномоченным органам бюллетени для голосования;

г) принимает от участников собрания кредиторов заявки о включении в повестку дня собрания дополнительных вопросов.

По окончании регистрации при наличии необходимого количества голосов конкурсных кредиторов и уполномоченных органов арбитражный управляющий проводит собрание кредиторов.

При проведении собрания кредиторов арбитражный управляющий:

а) открывает собрание кредиторов и объявляет:

об основаниях созыва собрания кредиторов;

о результатах регистрации, в том числе о количестве зарегистрированных участников, размере установленных требований и количестве голосов участников собрания кредиторов;

о правомочности собрания кредиторов;

о повестке дня собрания кредиторов и заявках о включении в повестку дня собрания дополнительных вопросов;

о лицах, привлеченных арбитражным управляющим в установленном порядке для подготовки, организации и проведения собрания кредиторов;

б) обеспечивает рассмотрение участниками собрания кредиторов материалов, подлежащих согласованию и (или) утверждению собранием в соответствии с повесткой дня;

в) проводит в установленном порядке голосование;

г) объявляет о закрытии собрания кредиторов.

Перед проведением голосования по каждому вопросу повестки дня арбитражный управляющий разъясняет порядок голосования и заполнения бюллетеня.

По окончании голосования арбитражный управляющий:

а) осуществляет подсчет голосов и объявляет результаты голосования по каждому вопросу повестки дня;

б) в установленных законом случаях составляет список кредиторов, голосовавших против принятых собранием кредиторов решений или не принимавших участия в голосовании, прилагаемый к протоколу заседания собрания кредиторов.

После рассмотрения всех вопросов повестки дня собрания кредиторов арбитражный управляющий проводит голосование о включении в повестку дня дополнительных вопросов и голосование по этим вопросам. Арбитражный управляющий ведет протокол собрания кредиторов.

6. Пункт 2 комментируемой статьи предусматривает перечень вопросов, относящихся к исключительной компетенции собрания кредиторов, решения по которым не могут быть переданы иным лицам или органам (арбитражному управляющему, комитету кредиторов). Перечень вопросов, относящихся к исключительной компетенции собрания кредиторов, является закрытым.

Исключительной компетенцией собрания является решение следующих вопросов:

обращение в суд с ходатайством о введении финансового оздоровления и об изменении сроков проведения данной процедуры (п. 1. ст. 74 Закона);

обращение в суд с ходатайством о введении внешнего управления и об изменении сроков проведения данной процедуры (п. 2 ст. 74, п. 4 ст. 88 Закона);

утверждение плана внешнего управления либо вносимых в него изменений (п. 1 ст. 107, п. 3 ст. 118 Закона);

утверждение плана финансового оздоровления и графика погашения задолженности (п. 1 ст. 84, п. 1 ст. 85 Закона);

утверждение дополнительных требований к кандидатурам арбитражных управляющих – административного, внешнего, конкурсного (п. 1 ст. 73 Закона). В соответствии с п. 3 ст. 20.2 Закона установлен закрытый перечень дополнительных требований к кандидатуре арбитражного управляющего в целях утверждения его в деле о банкротстве. В частности, устанавливается, что конкурсный кредитор или уполномоченный орган, являющиеся заявителями по делу о банкротстве, либо собрание кредиторов вправе выдвигать к кандидатуре арбитражного управляющего в деле о банкротстве следующие дополнительные требования:

1) наличие высшего юридического или экономического образования либо образования по специальности, соответствующей сфере деятельности должника;

2) наличие определенного стажа работы на должностях руководителей организаций в соответствующей отрасли экономики;

3) проведение в качестве арбитражного управляющего определенного количества процедур, применяемых в деле о банкротстве:

выбор арбитражного управляющего или саморегулируемой организации, из членов которой арбитражным судом утверждается арбитражный управляющий (ст. 45 Закона);

установление размера и порядка выплаты дополнительного вознаграждения арбитражному управляющему. Собранием кредиторов может быть установлено дополнительное вознаграждение арбитражного управляющего (п. 7 и 8 ст. 20.6 Закона). Оно выплачивается арбитражному управляющему за счет средств кредиторов, принявших решение об установлении дополнительного вознаграждения, или причитающихся им платежей в счет погашения их требований;

увеличение размера фиксированной суммы вознаграждения арбитражного управляющего. В соответствии с п. 3 ст. 20.6 Закона определяется фиксированная сумма вознаграждения арбитражного управляющего, которая составляет для временного управляющего – 30 тыс. руб. в месяц; для административного управляющего – 15 тыс. руб. в месяц; для внешнего управляющего – 45 тыс. руб. в месяц; для конкурсного управляющего – 30 тыс. руб. в месяц. Дополнительно к указанной сумме вознаграждения арбитражному управляющему выплачивается сумма процентов, порядок и размеры выплаты которой определены п. 10 ст. 20.6 Закона. Вместе с тем в соответствии с п. 5 ст. 20.6 Закона устанавливается, что арбитражный суд, рассматривающий дело о банкротстве, на основании решения собрания кредиторов или мотивированного ходатайства лиц, участвующих в деле о банкротстве, вправе увеличить размер фиксированной суммы вознаграждения, выплачиваемого арбитражному управляющему, в зависимости от объема и сложности выполняемой им работы;

выбор реестродержателя из числа аккредитованных саморегулируемой организацией арбитражных управляющих реестродержателей. Решение о привлечении реестродержателя к ведению реестра требований кредиторов и выборе реестродержателя принимается собранием кредиторов (п. 2 ст. 16 Закона). Решение собрания кредиторов о выборе реестродержателя должно содержать согласованный с реестродержателем размер оплаты услуг реестродержателя. В случае если количество конкурсных кредиторов, требования которых включены в реестр требований кредиторов, превышает 500, привлечение реестродержателя обязательно;

решение о заключении мирового соглашения (гл. VIII Закона);

обращение в арбитражный суд с ходатайством о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства (п. 3 ст. 74, п. 4 ст. 88, п. 3 ст. 118 Закона);

решение об образовании комитета кредиторов, об определении его количественного состава, об избрании членов комитета кредиторов и о досрочном прекращении полномочий комитета кредиторов (ст. 17, 18 Закона);

отнесение к компетенции комитета кредиторов вопросов, решения по которым в соответствии с комментируемым Законом принимаются собранием кредиторов или комитетом кредиторов, за исключением вопросов, которые отнесены к исключительной компетенции собрания кредиторов. Например, в процедуре финансового оздоровления к компетенции комитета кредиторов может быть отнесено согласование сделок или несколько взаимосвязанных сделок, совершаемых должником, в совершении которых у него имеется заинтересованность или которые связаны с приобретением, отчуждением или возможностью отчуждения прямо либо косвенно имущества должника, балансовая стоимость которого составляет более 5% балансовой стоимости активов должника на последнюю отчетную дату, предшествующую дате заключения сделки; либо влекут за собой выдачу займов (кредитов), выдачу поручительств и гарантий, а также учреждение доверительного управления имуществом должника. Также к компетенции комитета кредиторов может быть отнесено согласование решения о реорганизации должника (слиянии, присоединении, разделении, выделении, преобразовании) (п. 3 ст. 82 Закона).

В процедуре внешнего управления п. 1 ст. 101 Закона также установлено, что совершение внешним управляющим от лица должника крупных сделок, а также сделок, в совершении которых имеется заинтересованность, может быть передано на согласование комитету кредиторов. Однако вопрос о передаче соответствующего вопроса в компетенцию комитета кредиторов должно быть прямо решено собранием кредиторов. Более того, решение данного вопроса должно быть обязательно оговорено, например, при утверждении плана внешнего управления (п. 3 ст. 106 Закона).

Помимо прямо определенных Законом вопросов, решение по которым может быть отнесено к компетенции комитета кредиторов, комитету кредиторов может быть передана компетенция принятия иных вопросов, за исключением тех, которые прямо отнесены к компетенции собрания кредиторов в соответствии с комментируемой статьей.

Следует отметить, что вопрос об обращении в арбитражный суд с ходатайством об отстранении арбитражного управляющего от исполнения возложенных на него обязанностей, а равно вопрос об обращении с ходатайством об утверждении кандидатуры арбитражного управляющего в порядке п. 6, 7 ст. 45 Закона о банкротстве не отнесены к исключительной компетенции собрания кредиторов, что позволяет толковать указанные нормы в пользу возможной передачи данных полномочий комитету кредиторов. Однако в данном случае имеет место некорректная формулировка ст. 12 Закона о банкротстве, поскольку к ведению комитета кредиторов относится лишь рекомендация собранию кредиторов об отстранении арбитражного управляющего (п. 3 ст. 17), а не ходатайство перед арбитражным судом.

В соответствии со ст. 2 Закона представитель собрания кредиторов – лицо, уполномоченное собранием кредиторов участвовать в арбитражном процессе по делу о банкротстве должника от имени собрания кредиторов. Статья 35 Закона указывает представителя собрания кредиторов в числе лиц, участвующих в арбитражном процессе по делу о банкротстве, наделяя их процессуальными правами в соответствии с комментируемым Законом и АПК РФ.

7. Порядок определения числа голосов, принадлежащих конкурсным кредиторам и уполномоченным органам на собраниях кредиторов, закрепляется п. 3 комментируемой статьи. При этом принимается во внимание общая сумма кредиторской задолженности по гражданско-правовым обязательствам (по требованиям конкурсных кредиторов). Юридическое значение для участия в собраниях кредиторов имеют только установленные требования конкурсных

кредиторов и уполномоченных органов. Порядок установления таких требований определен ст. 71 и 100 Закона, предусматривающими, что указанные требования включаются в реестр на основании определения арбитражного суда о включении указанных требований в реестр требований кредиторов. При этом количество голосов, принадлежащих конкурсным кредиторам и уполномоченным органам на собраниях кредиторов, не является постоянной величиной и зависит от включенных в реестр требований кредиторов на дату проведения собрания кредиторов. При этом сумма голосов, принадлежащих конкурсному кредитору или уполномоченному органу, будет пропорциональна их требованиям к общей сумме требований по денежным обязательствам и об уплате обязательных платежей, включенных в реестр требований кредиторов.

Для целей определения числа голосов на собрании кредиторов не учитываются требования по уплате неустоек (штрафов, пеней), процентов за просрочку платежа и возмещению убытков, иных финансовых санкций, в том числе за неисполнение обязанности по уплате обязательных платежей. В связи с этим большое значение имеет правовая квалификация требования кредитора, учитываемого в реестре требований кредиторов. Исследуя вопрос о правовой природе компенсации, выплачиваемой за нарушение авторских и смежных прав, ФАС Московского округа в постановлении от 31 августа 2004 г. № КГ-А40/6637-04 указал следующее. В соответствии со ст. 49 Закона РФ от 9 июля 1993 г. № 5351-1 «Об авторском праве и смежных правах» выплата компенсации не может рассматриваться как уплата штрафа или возмещение убытков. По сути, она является платой за неосновательное пользование имуществом потерпевшего. Такой вывод суда предполагает помещение указанных требований кредитора в третью очередь реестра требований кредиторов, что дает возможность конкурсному кредитору принять участие в собрании кредиторов.

8. Пунктом 4 комментируемой статьи устанавливаются два критерия правомочности собрания кредиторов, а именно присутствие на нем конкурсных кредиторов и уполномоченных органов, обладающих более чем:

1) половиной голосов от общего числа голосов конкурсных кредиторов и уполномоченных органов, включенных в реестр требований кредиторов – для первоначально созываемого собрания кредиторов;

2) 30% от общего числа голосов конкурсных кредиторов и уполномоченных органов, включенных в реестр требований кредиторов – для повторно созываемого собрания.

Кроме того, повторно созываемым собрание считается правомочным только при соблюдении порядка уведомления конкурсных кредиторов и уполномоченных органов, включенных в реестр требований кредиторов о времени и месте проведения повторного собрания кредиторов (ст. 13 Закона). Повторным собрание кредиторов считается только в том случае, если причиной его проведения являлось недостаточность голосов для наличия кворума первоначально созванного собрания, и вопросы, выносимые на повестку, являются аналогичными заявленным при созыве первоначального собрания кредиторов.

Вместе с тем сокращение кворума для признания повторного собрания кредиторов правомочным изменяет порядок принятия не решает вопроса о возможности принятия на таком собрании решений, отнесенных в соответствии с п. 2 ст. 15 Закона к полномочию конкурсных кредиторов и уполномоченных органов, обладающих большинством голосов от числа голосов конкурсных кредиторов и уполномоченных органов, требования которых включены в реестр требований кредиторов. В ранее действовавшей редакции Закона устанавливалось, что в случае проведения повторного собрания кредиторов изменяется порядок принятия решений, отнесенный к исключительной компетенции кредиторов, обладающих большинством голосов от числа голосов конкурсных кредиторов и уполномоченных органов, требования которых включены в реестр требований кредиторов. Так, принятие таких решений допускалось кредиторами, число голосов которых составляет более чем 30% общего числа голосов конкурсных

ных кредиторов и уполномоченных органов, требования которых включены в реестр требований кредиторов. В соответствии с Федеральным законом от 30 декабря 2008 г. № 296-ФЗ данное положение утратило силу и расширение полномочий повторного собрания кредиторов не допускается.

9. Несмотря на то что одним из принципов организации проведения собраний кредиторов является возложение данной обязанности на арбитражного управляющего, п. 5 комментируемой статьи устанавливается исключение из данного правила. Если арбитражный управляющий уклоняется от созыва собрания кредиторов в определенный п. 3 ст. 14 Закона о банкротстве срок – три недели со дня получения требования о проведении собрания кредиторов, оно может быть проведено лицами, требующими созыва. К таким лицам п. 1 ст. 14 Закона относит комитет кредиторов, конкурсных кредиторов и (или) уполномоченные органы, права требования которых составляют не менее чем 10% общей суммы требований кредиторов по денежным обязательствам и об уплате обязательных платежей, включенных в реестр требований кредиторов; одну треть от общего количества конкурсных кредиторов и уполномоченных органов. Отсутствие уважительных причин отказа в проведении собрания кредиторов арбитражным управляющим может стать основанием для его отстранения (п. 1 ст. 20.4 Закона), а также привлечения его к административной (ст. 14.13 КоАП РФ), а при наличии убытков у кредиторов – к гражданско-правовой ответственности (п. 4 ст. 20.4 Закона).

10. Пункт 6 комментируемой статьи предусматривает право реестродержателя осуществлять при проведении собрания определенные функции:

- проверку полномочий лиц, участвующих в собрании;

- регистрацию участников собрания;

- обеспечение установленного порядка голосования;

- подсчет голосов как для определения кворума, так и по результатам голосования по вопросам повестки дня;

- составление протокола по итогам голосования по определенным вопросам.

Решение о привлечении реестродержателя для выполнения данных функций принимается либо собранием кредиторов, либо в отношении первого собрания в целях его проведения – временным управляющим. Привлечение реестродержателя для осуществления технических функций организации собрания кредиторов осуществляется только в том случае, если ему переданы функции по ведению реестра кредиторов должника в соответствии с нормами ст. 16 Закона. В том случае если данные функции осуществляются сами арбитражным управляющим, то реестродержатель для проведения собраний кредиторов не привлекается.

Кроме того, по смыслу комментируемой нормы можно сделать вывод о том, что привлечение реестродержателя к организации проведения собрания кредиторов может быть осуществлено и в том случае, если оно проводится иным лицом согласно п. 5 комментируемой статьи. При этом лицом, проводившим собрание, будет считаться соответствующее лицо, а на реестродержателя будет переложено выполнение указанных выше технических функций.

11. В соответствии с п. 7 комментируемой статьи определяются требования к протоколу собраний кредиторов. Прежде всего устанавливается, что протокол составляется:

- в двух экземплярах, один из которых для арбитражного суда, второй подлежат хранению арбитражным управляющим или реестродержателем до завершения производства по делу о банкротстве – в том случае, если собрание проводится арбитражным управляющим;

- в трех экземплярах, один из которых для арбитражного суда, второй для арбитражного управляющего, третий подлежат хранению у лица, проводившего собрание, – в том случае, если собрание проводится лицом, его инициировавшим, в порядке п. 5 комментируемой статьи.

Срок направления копий протоколов собраний кредиторов арбитражному суду и арбитражному управляющему – не позднее чем через пять дней с даты проведения собрания кредиторов.

Содержание протокола собрания кредиторов независимо от того, кем осуществляется его проведение, регламентируется Общими правилами подготовки, организации и проведения арбитражным управляющим собраний кредиторов и заседаний комитетов кредиторов. В соответствии с п. 10 указанных Правил в протоколе должны быть указаны:

- а) полное наименование и место нахождения должника – для юридического лица; фамилия, имя, отчество, паспортные данные и адрес – для физического лица;
- б) арбитражный суд, в производстве которого находится дело о несостоятельности (банкротстве) должника, и номер дела о банкротстве;
- в) основания проведения собрания кредиторов;
- г) дата и место проведения собрания кредиторов;
- д) сведения об уведомлении участников собрания кредиторов о проведении собрания;
- е) общее количество голосов конкурсных кредиторов и уполномоченных органов по данным реестра требований кредиторов и по результатам регистрации;
- ж) список участников собрания кредиторов с правом голоса и без права голоса;
- з) повестка дня собрания;
- и) фамилия, имя и отчество участников собрания кредиторов, выступавших на собрании;
- к) предложения о включении в повестку дня собрания дополнительных вопросов;
- л) результаты подсчета голосов и решения, принятые собранием кредиторов по порядку ведения собрания и вопросам повестки дня.

По требованию кредитора в протокол собрания кредиторов вносится краткое содержание его выступления либо в случае представления кредитором пояснений в письменной форме или документов указывается факт представления таких пояснений и документов, которые прилагаются к протоколу собрания кредиторов.

12. К протоколу собрания кредиторов в силу п. 7 комментируемой статьи должны быть приложены копии: реестра требований кредиторов на дату проведения собрания кредиторов; бюллетеней для голосования; документов, подтверждающих полномочия участников собрания; материалов, представленных участникам собрания для ознакомления и (или) утверждения; документов, являющихся доказательствами, свидетельствующими о надлежащем уведомлении конкурсных кредиторов и уполномоченных органов о дате и месте проведения собрания кредиторов; иных документов по усмотрению арбитражного управляющего или на основании решения собрания кредиторов. Оригинал протокола собрания кредиторов, остающийся у должника, вместе с прилагаемыми к нему в соответствии с п. 7 комментируемой статьи документами подлежит хранению либо арбитражным управляющим, либо реестродержателем. Срок хранения – до завершения производства по делу о банкротстве. Указанные документы в период их хранения могут быть представлены для ознакомления:

- арбитражному суду;
- лицам, участвующим в деле о банкротстве (в соответствии с п. 1 ст. 34 Закона – должнику, арбитражному управляющему, конкурсным кредиторам, уполномоченным органам, федеральным органам исполнительной власти, а также органам исполнительной власти субъектов Российской Федерации и органам местного самоуправления по месту нахождения должника в том случае, если они признаются таковыми комментируемым Законом; лицу, предоставившему обеспечение для проведения финансового оздоровления);
- представителю работников должника;
- учредителю (участнику) должника;
- представителю собственника имущества должника – унитарного предприятия.

Статья 13. Уведомление о проведении собрания кредиторов

1. Для целей настоящего Федерального закона надлежащим уведомлением признается направление конкурсному кредитору, в уполномоченный орган, а также иному лицу, имеющему в соответствии с настоящим Федеральным законом право на участие в собрании кредиторов, сообщения о проведении собрания кредиторов по почте не позднее чем за четырнадцать дней до даты проведения собрания кредиторов или иным обеспечивающим получение такого сообщения способом не менее чем за пять дней до даты проведения собрания кредиторов.

2. В случае, если количество конкурсных кредиторов и уполномоченных органов превышает пятьсот, надлежащим уведомлением признается опубликование сообщения о проведении собрания кредиторов в средствах массовой информации в порядке, определенном статьей 28 настоящего Федерального закона.

При невозможности выявить сведения, необходимые для личного уведомления конкурсного кредитора по месту его постоянного или преимущественного проживания или месту нахождения или иного имеющего в соответствии с настоящим Федеральным законом право на участие в собрании кредиторов лица, либо при наличии иных обстоятельств, делающих невозможным такое уведомление указанных лиц, надлежащим уведомлением таких лиц признается опубликование сведений о проведении собрания кредиторов в порядке, определенном статьей 28 настоящего Федерального закона.

3. В сообщении о проведении собрания кредиторов должны содержаться следующие сведения:

- наименование, место нахождения должника и его адрес;
- дата, время и место проведения собрания кредиторов;
- повестка собрания кредиторов;
- порядок ознакомления с материалами, подлежащими рассмотрению собранием кредиторов;
- порядок регистрации участников собрания.

1. В соответствии с комментируемой статьей определяются общие правила уведомления лиц, признаваемых участниками собрания кредиторов как с правом голоса так и без права голоса.

Лицами, которым должно быть направлено уведомление о проведении собрания кредиторов, являются:

конкурсные кредиторы, требования которых включены в реестр требований кредиторов на дату проведения собрания кредиторов;

уполномоченные органы, требования которых включены в реестр требований кредиторов на дату проведения собрания кредиторов;

представитель работников должника;

представитель учредителей (участников) должника;

представитель собственника имущества должника – унитарного предприятия;

представитель саморегулируемой организации, членом которой является арбитражный управляющий;

утвержденный в деле о банкротстве представитель органа по контролю (надзору); конкурсные кредиторы в части требований, которые обеспечены залогом имущества должника и по которым они не имеют права голоса на собраниях кредиторов.

К данному перечню необходимо добавить также арбитражного управляющего в том случае, если собрание кредиторов проводится лицом или лицами, требовавшими его созыва согласно п. 5 ст. 12 Закона.

Вместе с тем необходимо отметить, что обязанность уведомления о проведении собрания кредиторов лиц, наделенных правом участия в них без права голоса, комментируемый Закон не определяет, как и не устанавливает ответственность и последствия невыполнения данной обязанности. В отношении лиц, наделенных правом голоса на собраниях кредиторов, нарушение порядка их уведомления может привести к отсутствию кворума для принятия решения либо к невозможности их принятия в том случае, если данное собрание созывается повторно (п. 4 ст. 12 Закона). Но при этом отсутствие надлежащего уведомления, повлекшего невозможность участия в собрании кредиторов, не лишает данных лиц права обжалования решений собраний кредиторов в том случае, если такие решения нарушают их права и законные интересы (п. 4 ст. 15 Закона).

Нарушение требования ст. 13 Закона о банкротстве может повлечь административную ответственность арбитражного управляющего. Вместе с тем исходя из оценки конкретных обстоятельств совершения правонарушения судом может быть сделан вывод о его малозначительности, что является основанием для освобождения арбитражного управляющего от привлечения к административной ответственности.

В Постановлении Пленума ВАС РФ от 2 июня 2004 г. № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях»⁴⁷ было разъяснено, что при квалификации правонарушения в качестве малозначительного судам необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

Оценивая действия конкурсного управляющего, не указавшего в уведомлении о проведении собрания кредиторов порядок ознакомления с материалами, подлежащими рассмотрению собранием кредиторов, ФАС Западно-Сибирского округа в постановлении от 4 мая 2006 г. № Ф04-2515/2006(22047-ФЗ-23) признал правонарушение, совершенное конкурсным управляющим, малозначительным.

В постановлении от 30 января 2007 г. № А14-4928/2006-263-23 ФАС Центрального округа расценено подобное нарушение вкупе с отсутствием в уведомлении сведений о порядке регистрации участников собрания и необеспечением возможности предварительного ознакомления кредиторов с планом внешнего управления и отчетом внешнего управляющего как административное правонарушение, которое влечет применение мер административной ответственности. Суд кассационной инстанции указал, что данное правонарушение представляет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям, выражающуюся в пренебрежительном отношении внешнего управляющего к исполнению своих публично-правовых обязанностей в сфере соблюдения правил, применяемых в период внешнего управления⁴⁸.

2. В соответствии с п. 1 и 2 устанавливаются следующие способы уведомления о проведении собрания кредиторов:

по почте, не позднее чем за 14 дней до даты проведения собрания;

⁴⁷ Вестник ВАС РФ. – 2004. – № 8.

⁴⁸ Дорохина Е.Г. Обзор судебной практики «Собрание кредиторов: созыв, порядок проведения, компетенция и недействительность решения // Арбитражное правосудие в России. – 2007. – № 10.

иным обеспечивающим получение такого сообщения способом не менее чем за пять дней до даты проведения собрания кредиторов;

путем опубликования сообщения о проведении собрания кредиторов в средствах массовой информации.

Уведомление о проведении собрания кредиторов путем опубликования соответствующих сведений в средствах массовой информации осуществляется в том случае, если:

количество конкурсных кредиторов и уполномоченных органов превышает 500;

невозможно выявить сведения, необходимые для личного уведомления конкурсного кредитора по месту его постоянного или преимущественного проживания или месту нахождения или иного имеющего в соответствии с комментируемым Законом право на участие в собрании кредиторов лица либо при наличии иных обстоятельств, делающих невозможным такое уведомление указанных лиц.

В первом случае арбитражный управляющий или иное лицо, проводящее собрание кредиторов, имеет право использовать иные способы уведомления лиц, имеющих право на участие в собрании кредиторов.

3. Способ уведомления кредиторов о проведении собрания путем опубликования информации в средствах массовой информации осуществляется в соответствии с порядком, определенным ст. 28 Закона, который предусматривает, что сведения, подлежащие опубликованию в соответствии с комментируемым Законом, включаются в Единый федеральный реестр сведений о банкротстве и опубликовываются в официальном издании, определенном регулирующим органом. На настоящий момент в качестве официального издания, осуществляющего опубликование сведений, предусмотренных комментируемым Законом, является газета «Коммерсантъ»⁴⁹. Порядок формирования и ведения Единого федерального реестра сведений о банкротстве, в том числе порядок формирования этого реестра в электронной форме, порядок и сроки включения арбитражными управляющими, саморегулируемыми организациями и органом по контролю (надзору) сведений в Единый федеральный реестр сведений о банкротстве, порядок их размещения в сети «Интернет», тираж официального издания, периодичность, порядок и срок их опубликования, цены на такие услуги устанавливаются регулирующим органом и не должны быть препятствием для быстрого и свободного доступа любого заинтересованного лица к содержащимся в этом реестре сведениям.

4. Пункт 3 комментируемой статьи содержит информацию, которая в обязательном порядке должна быть доведена до сведения лиц, имеющих право на участие в собрании кредиторов и содержаться в уведомлении. К такой информации относятся: наименование, место нахождения должника и его адрес; дата, время и место проведения собрания кредиторов; повестка собрания кредиторов; порядок ознакомления с материалами, подлежащими рассмотрению собранием кредиторов; порядок регистрации участников собрания.

⁴⁹ Распоряжение Правительства РФ от 21 июля 2008 г. № 1049-р «Об официальном издании, осуществляющем опубликование сведений, предусмотренных Федеральным законом «О несостоятельности (банкротстве)» // Российская газета. – 2008. – 25 июля.

Статья 14. Порядок созыва собрания кредиторов

1. Собрание кредиторов созывается по инициативе:

арбитражного управляющего;

комитета кредиторов;

конкурсных кредиторов и (или) уполномоченных органов, права требования которых составляют не менее чем десять процентов общей суммы требований кредиторов по денежным обязательствам и об уплате обязательных платежей, включенных в реестр требований кредиторов;

одной трети от общего количества конкурсных кредиторов и уполномоченных органов.

2. В требовании о проведении собрания кредиторов должны быть сформулированы вопросы, подлежащие внесению в повестку собрания кредиторов.

Арбитражный управляющий не вправе вносить изменения в формулировки вопросов повестки собрания кредиторов, созываемого по требованию комитета кредиторов, конкурсных кредиторов и (или) уполномоченных органов.

3. Собрание кредиторов по требованию комитета кредиторов, конкурсных кредиторов и (или) уполномоченных органов проводится арбитражным управляющим не позднее чем в течение трех недель с даты получения арбитражным управляющим требования комитета кредиторов, конкурсных кредиторов и (или) уполномоченных органов о проведении собрания кредиторов, если иной срок не установлен настоящим Федеральным законом.

4. Собрание кредиторов проводится по месту нахождения должника или органов управления должника, если иное не установлено собранием кредиторов.

При невозможности проведения собрания кредиторов по месту нахождения должника или органов управления должника место проведения собрания кредиторов определяется арбитражным управляющим.

Дата, время и место проведения собрания кредиторов не должны препятствовать участию в таком собрании кредиторами или их представителям, а также иным лицам, имеющим право в соответствии с настоящим Федеральным законом принимать участие в собрании кредиторов.

1. В соответствии с комментируемой статьей по общему правилу созыв собрания кредиторов осуществляется арбитражным управляющим:

по собственной инициативе;

по инициативе комитета кредиторов (п. 3 ст. 17 Закона);

по инициативе конкурсных кредиторов и (или) уполномоченных органов, права требования которых составляют не менее 10% от общей суммы требований кредиторов по денежным обязательствам и об уплате обязательных платежей, включенных в реестр требований кредиторов;

по инициативе одной трети от общего количества конкурсных кредиторов и уполномоченных органов.

Детальный перечень полномочий арбитражного управляющего по созыву и проведению собрания кредиторов регламентирован Общими правилами подготовки, организации и про-

ведения арбитражным управляющим собрания кредиторов и заседаний комитета кредиторов, утв. постановлением Правительства РФ от 6 февраля 2004 г. № 56.

В том случае, если созыв собрания инициируется комитетом кредиторов либо конкурсными кредиторами и (или) уполномоченными органами, в соответствии с п. 2 ст. 20.3 Закона арбитражный управляющий обязан предоставлять реестр требований кредиторов лицам, требующим проведения общего собрания кредиторов, в течение трех дней с даты поступления соответствующего требования.

Важно, что при инициировании созыва собрания конкурсными кредиторами исчисление 10% производится от общей суммы реестровых требований конкурсных кредиторов и уполномоченных органов, включая требования кредиторов, не обладающих правом голоса на собрании кредиторов, например требования о выплате выходных пособий и оплате труда лиц, работающих по трудовому договору (ст. 14 Закона о банкротстве). На это, в частности, обратил внимание ФАС Северо-Кавказского округа при вынесении постановления от 18 июля 2005 г. № Ф08-3049/05. Отказывая в удовлетворении кассационной жалобы конкурсного кредитора, полагавшего, что имеет право требовать созыва собрания кредиторов, суд указал, что исчисленный кредитором процент (14,61%) относится к числу голосов, которыми данный кредитор обладает на собрании кредиторов, и не имеет отношения к объему требований кредитора к общей сумме требований кредиторов должника, включенных в реестр⁵⁰.

2. Пунктом 2 комментируемой статьи устанавливается обязательное требование, в соответствии с которым лицо, требующее проведение собрания кредиторов, обязано сформулировать вопросы, подлежащие внесению в повестку собрания кредиторов. Требования конкурсных кредиторов, уполномоченных органов о созыве собрания кредиторов адресуются арбитражному (временному, административному, внешнему или конкурсному) управляющему, на которого возложено непосредственное осуществление мер по подготовке, организации и проведению собрания кредиторов. При этом устанавливается запрет на внесение арбитражным управляющим изменения в формулировки вопросов повестки собрания кредиторов, созываемого по требованию комитета кредиторов, конкурсных кредиторов и (или) уполномоченных органов.

⁵⁰ Дорохина Е.Г. Указ. соч.

Конец ознакомительного фрагмента.

Текст предоставлен ООО «ЛитРес».

Прочитайте эту книгу целиком, [купив полную легальную версию](#) на ЛитРес.

Безопасно оплатить книгу можно банковской картой Visa, MasterCard, Maestro, со счета мобильного телефона, с платежного терминала, в салоне МТС или Связной, через PayPal, WebMoney, Яндекс.Деньги, QIWI Кошелек, бонусными картами или другим удобным Вам способом.