

ЮРИДИЧЕСКАЯ КОНТОРА

Перов  Право

*Думать · Решать*

## Защита прав собственников бизнеса: риск ориентированный подход юриста

**Перов Олег Юрьевич,**  
Управляющий, член Экспертного совета  
при Уполномоченном по правам человека  
по Нижегородской области,  
канд.юрид.наук  
[www.perovpravo.ru](http://www.perovpravo.ru)

Перов  Право

603006, Россия, Нижний Новгород, ул Ванеева, д. 4/70  
Т. +7 (903) 606-12-01 E. info@perovpravo.ru



Что нужно знать собственнику,  
чтобы безопасно приобрести  
или выйти из бизнеса,  
чтобы не быть привлеченным к  
субсидиарной ответственности?



## СОСТАВ СУБСИДИАРНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ

Ответственность, предусмотренная в пункте 5 статьи 10 и ст. 61.11 Закона о банкротстве, является гражданско-правовой и при ее применении должны учитываться общие положения главы 25 Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушения обязательств в части, не противоречащей специальным нормам Закона о банкротстве.

### НЕОБХОДИМО УСТАНОВИТЬ:

- **Субъект**
- **Объективная сторона:** установление факта неисполнения обязательства по передаче документации либо факта отсутствия в ней соответствующей информации, совершение убыточной сделки, иное нарушение
- **Вина субъекта ответственности** исходя из того, приняло ли данное лицо все меры для надлежащего исполнения обязательств по ведению и передаче документации, не совершало ли убыточных сделок, при должной степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота.
- **Причинно-следственная связь** между отсутствием документации (отсутствием в ней информации или ее искажением), убыточной сделкой и невозможностью удовлетворения требований кредиторов

## ОСНОВАНИЯ СУБСИДИАРНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ

№	Основания привлечения к субсидиарной ответственности	Субъект ответственности	Статья Закона о банкротстве
<p><b>1 группа. Если полное погашение требований кредиторов невозможно вследствие <u>действий</u> и (или) бездействия контролирующего должника лица, такое лицо несет субсидиарную ответственность по обязательствам должника:</b></p>			



# ОСНОВАНИЯ СУБСИДИАРНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ

**1 Убыточные сделки, действия, которые стали причиной объективного банкротства или совершены после него, но существенно ухудшили состояние должника.**

(Причинен существенный вред имущественным правам кредиторов в результате совершения этим лицом или в пользу этого лица либо одобрения этим лицом одной или нескольких сделок должника (совершения таких сделок по указанию этого лица), включая сделки, указанные в статьях 61.2 и 61.3 настоящего Федерального закона)

**Контролирующее должника лицо**

(физическое или юридическое лицо, имеющее либо имевшее не более чем за три года, предшествующих возникновению признаков банкротства, а также после их возникновения 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 по совершению сделок и определению их условий)

Суд может признать лицо КДЛ по любым иным доказанным основаниям (пункт 5 статьи 61.10), которые прямо в законе не указаны.

Этими основаниями могут служить, например, любые неформальные личные отношения, в том числе установленные оперативно-разыскными мероприятиями, например, совместное проживание (в том числе состояние в т.н. гражданском браке), длительная совместная служебная деятельность (в том числе военная служба, гражданская служба), совместное обучение (одноклассники, однокурсники) и т.п.

**Подп. 1 п. 2 ст. 61.11 ЗОБ**

## ОСНОВАНИЯ СУБСИДИАРНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ

2	<p><b>Непередача, отсутствие или искажение первичных, бухгалтерских документов</b></p> <p>(отсутствуют или непереданы документы бухгалтерского учета и (или) отчетности, первичные документы, либо указанная информация искажена, в результате чего <u>существенно затруднено</u> проведение процедур, применяемых в деле о банкротстве, в том числе формирование и реализация конкурсной массы)</p>	<p><b>Лица, на которых возложены обязанности:</b></p> <p>организации ведения бухгалтерского учета и хранения документов бухгалтерского учета и (или) бухгалтерской (финансовой) отчетности должника</p> <p>ведения бухгалтерского учета и хранения документов бухгалтерского учета и (или) бухгалтерской (финансовой) отчетности должника</p> <p>т.е. директор, главный бухгалтер</p>	<p><b>Подп. 2 п. 2 ст. 61.11 Зоб</b></p>
---	--	---	--

## ОСНОВАНИЯ СУБСИДИАРНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ

### 2 группа. Неподача заявления о банкротстве

3	Руководитель должника может быть привлечен к субсидиарной ответственности по правилам <u>статьи 61.12</u> Закона о банкротстве, если он не исполнил обязанность по подаче в суд заявления должника о собственном банкротстве в месячный срок, установленный <u>пунктом 2 статьи 9</u> Закона о банкротстве	Руководитель должника	Ст. 61.12 ЗоБ
---	--	-----------------------	------------------



## ЧТО ЗНАЧИТ СУЩЕСТВЕННЫЙ ВРЕД И КАКИЕ СДЕЛКИ МОГУТ БЫТЬ УЧТЕНЫ?

**Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 21.12.2017 N 53 "О некоторых вопросах, связанных с привлечением контролирующих должника лиц к ответственности при банкротстве"**

16. Под действиями (бездействием) контролирующего лица, приведшими к невозможности погашения требований кредиторов (статья 61.11 Закона о банкротстве) следует понимать такие действия (бездействие), которые явились **необходимой причиной банкротства должника**, то есть те, без которых **объективное банкротство не наступило бы**.

23. Согласно подпункту 1 пункта 2 статьи 61.11 Закона о банкротстве презумпция доведения до банкротства в результате совершения сделки (ряда сделок) может быть применена к контролируемому лицу, если данной сделкой (сделками) причинен **существенный вред** кредиторам. К числу таких сделок относятся, в частности, сделки должника, **значимые для него (применительно к масштабам его деятельности) и одновременно являющиеся существенно убыточными**. При этом следует учитывать, что значительно влияют на деятельность должника, например, сделки, отвечающие критериям крупных сделок (статья 78 Закона об акционерных обществах, статья 46 Закона об обществах с ограниченной ответственностью и т.д.).



## **ЧТО ТАКОЕ ОБЪЕКТИВНОЕ БАНКРОТСТВО?**

**Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 21.12.2017 N 53 "О некоторых вопросах, связанных с привлечением контролирующих должника лиц к ответственности при банкротстве"**

4. превышение совокупного размера обязательств Должника над реальной стоимостью его активов (далее - объективное банкротство)



## **ВОЗМОЖНО ЛИ ПРОВЕДЕНИЕ ЭКСПЕРТИЗЫ ДЛЯ ОПРЕДЕЛЕНИЯ ОБЪЕКТИВНОГО БАНКРОТСТВА?**

**Определение Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации от 28.09.2020 N 310-ЭС20-7837 по делу N А23-6235/2015)**

Неплатежеспособность, с точки зрения законодательства о банкротстве, является юридической категорией, определение наличия которой относится к исключительной компетенции судов, равно как и категории добросовестности, разумности, злоупотребления, вины и проч.

По смыслу положений арбитражного процессуального законодательства **перед экспертом может быть поставлен только вопрос факта (в данном случае оценка финансового состояния должника)**, в то время как установление признаков неплатежеспособности относится к вопросам права, в силу чего основанный исключительно на заключении судебной экспертизы вывод судов о неплатежеспособности должника, начиная с 24.07.2013, является также ошибочным.»



## ЧТО ТАКОЕ СУЩЕСТВЕННОЕ ЗАТРУДНЕНИЕ В ПРОЦЕДУРЕ ОТ НЕПЕРЕДАЧИ ДОКУМЕНТОВ?

**Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 21.12.2017 N 53 "О некоторых вопросах, связанных с привлечением контролирующих должника лиц к ответственности при банкротстве"**

24. Под существенным затруднением проведения процедур банкротства понимается в том числе невозможность выявления всего круга лиц, контролирующих должника, его основных контрагентов, а также:

невозможность определения основных активов должника и их идентификации;

невозможность выявления совершенных в период подозрительности сделок и их условий, не позволившая проанализировать данные сделки и рассмотреть вопрос о необходимости их оспаривания в целях пополнения конкурсной массы;

невозможность установления содержания принятых органами должника решений, исключившая проведение анализа этих решений на предмет причинения ими вреда должнику и кредиторам и потенциальную возможность взыскания убытков с лиц, являющихся членами данных органов.

Сама по себе непередача предыдущим руководителем новому необходимых документов не освобождает последнего от ответственности и не свидетельствует об отсутствии вины. Добросовестный и разумный руководитель обязан совершить действия по истребованию документации у предыдущего руководителя (применительно к статье 308.3 ГК РФ) либо по восстановлению документации иным образом (в частности, путем направления запросов о получении дубликатов документов в компетентные органы, взаимодействия с контрагентами для восстановления первичной документации и т.д.).



## ЗА НЕПОДАЧУ ЗАЯВЛЕНИЯ О ПРИЗНАНИИ БАНКРОТОМ: ОСОБЕННОСТИ ПРИВЛЕЧЕНИЯ К ОТВЕТСТВЕННОСТИ

**Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 21.12.2017 N 53 "О некоторых вопросах, связанных с привлечением контролирующих должника лиц к ответственности при банкротстве"**

12. Согласно абзацу второму пункта 2 статьи 61.12 Закона о банкротстве презюмируется наличие причинно-следственной связи между неподачей руководителем должника, ликвидационной комиссией заявления о банкротстве и невозможностью удовлетворения требований кредиторов, обязательства перед которыми возникли в период просрочки подачи заявления о банкротстве.

14. Согласно общим положениям пункта 2 статьи 61.12 Закона о банкротстве размер субсидиарной ответственности руководителя равен совокупному размеру обязательств должника (в том числе по обязательным платежам), возникших в период со дня истечения месячного срока, предусмотренного пунктом 2 статьи 9 Закона о банкротстве, и до дня возбуждения дела о банкротстве.



## ЗА НЕПОДАЧУ ЗАЯВЛЕНИЯ О ПРИЗНАНИИ БАНКРОТОМ: ОСОБЕННОСТИ ПРИВЛЕЧЕНИЯ К ОТВЕТСТВЕННОСТИ

Если руководитель должника докажет, что само по себе возникновение признаков неплатежеспособности, обстоятельств, названных в абзацах пятом, седьмом пункта 1 статьи 9 Закона о банкротстве, не свидетельствовало об объективном банкротстве, и он, **несмотря на временные финансовые затруднения**, добросовестно рассчитывал на их преодоление в разумный срок, приложил необходимые усилия для достижения такого результата, выполняя **экономически обоснованный план**, такой руководитель может быть освобожден от субсидиарной ответственности на тот период, пока выполнение его плана являлось разумным с точки зрения обычного руководителя, находящегося в сходных обстоятельствах



## **ЧТО ДЕЛАТЬ ПРИ ВЫХОДЕ ИЗ СОСТАВА УЧАСТНИКОВ (АКЦИОНЕРОВ) ОРГАНИЗАЦИИ, КАКИЕ ДЕЙСТВИЯ СОВЕРШИТЬ?**

1. Направить запрос в адрес руководителя организации о предоставлении ежеквартальной бухгалтерской документации организации и получить гарантийное письмо, что за указанный период не было убыточных, безвозмездных, по нерыночным условиям или иных подозрительных сделок, иных действий (далее – убыточные сделки).
2. Заказать анализ финансово-хозяйственной деятельности организации за период в 3 года до даты отчуждения доли (акций)
3. По результатам анализа не должно быть выявлено за указанный период убыточных сделок, о которых не знал или не мог знать выходящий из состава организации участник (акционер) организации, и не должно быть объективного банкротства.
4. Если убыточные сделки выявлены, то необходим их возврат (реституция или иной способ устранения негативных последствий или их предупреждение) или оспаривание.
5. Получить отчет об оценке стоимости доли (акций) организации, на основании которого определить цену отчуждения доли (акций).
6. Оплата за доли (акции) в счет выхода из состава должна быть только деньгами или иным имуществом, которое принадлежит лицу, передающему их в оплату (т.е. не должно быть долгов за это имущество).



## ЧТО ДЕЛАТЬ ПРИ ПОКУПКЕ ДОЛИ, АКЦИЙ, КАКИЕ ДЕЙСТВИЯ СОВЕРШИТЬ?

1. Получить от продавца или заказать самостоятельно анализ финансово-хозяйственной деятельности организации за период в 3 года до даты отчуждения доли (акций)
2. По результатам анализа не должно быть выявлено за указанный период убыточных сделок и не должно быть объективного банкротства.
3. Получить отчет об оценке стоимости доли (акций) организации, на основании которого определить цену отчуждения доли (акций).
4. Оплатить доли (акции) в полном объеме личным имуществом, необремененном долгами



## ЧТО ДЕЛАТЬ ДИРЕКТОРУ ПРИ УВОЛЬНЕНИИ, КАКИЕ ДЕЙСТВИЯ СОВЕРШИТЬ?

1. Заказать анализ финансово-хозяйственной деятельности организации за период в 3 года до даты увольнения.
2. По результатам анализа не должно быть выявлено за указанный период убыточных сделок, о которых не знал или не мог знать директор, и не должно быть объективного банкротства.
3. Если убыточные сделки выявлены, то необходим их возврат (реституция или иной способ устранения негативных последствий или их предупреждение) или оспаривание.
4. Проинвентаризировать все имущество организации.
5. После инвентаризации передать все документы новому директору или иному уполномоченному лицу по описи. Состав передаваемых документов должен раскрывать и подтверждать все активы и пассивы из бухгалтерского баланса организации за последний отчетный период.



## **ЧТО ТАКОЕ ЭКОНОМИЧЕСКИ ОБОСНОВАННЫЙ ПЛАН ВЫХОДА ИЗ ФИНАНСОВОГО КРИЗИСА: ВЗГЛЯД СУДОВ. ЗАЧЕМ НУЖЕН, КОГДА НЕОБХОДИМО ДЕЛАТЬ?**

Финансовые трудности в определенный период могут быть вызваны преодолимыми **временными обстоятельствами**

**Экономически обоснованный план** применяется в делах о привлечении к субсидиарной ответственности как доказательство проведения ряда мероприятий, направленных на восстановление платежеспособности должника.

Но в самом Законе о банкротстве не содержится такого термина, как «экономически обоснованный план»



## **ЧТО ТАКОЕ ЭКОНОМИЧЕСКИ ОБОСНОВАННЫЙ ПЛАН ВЫХОДА ИЗ ФИНАНСОВОГО КРИЗИСА: ВЗГЛЯД СУДОВ.**

### **ЗАЧЕМ НУЖЕН, КОГДА НЕОБХОДИМО ДЕЛАТЬ?**

Согласно п. 9 Постановления Пленума ВС РФ № 53 обязанность руководителя по обращению в суд с заявлением о банкротстве возникает в момент, когда

- 1) добросовестный и**
- 2) разумный** руководитель, находящийся в
- 3) сходных обстоятельствах**, в рамках
- 4) стандартной управленческой практики**, учитывая
- 5) масштаб деятельности** должника, должен был
- 6) объективно определить** наличие одного из обстоятельств, указанных в [пункте 1 статьи 9](#) Закона о банкротстве



# ЧТО ТАКОЕ ЭКОНОМИЧЕСКИ ОБОСНОВАННЫЙ ПЛАН ВЫХОДА ИЗ ФИНАНСОВОГО КРИЗИСА: ВЗГЛЯД СУДОВ. ЗАЧЕМ НУЖЕН, КОГДА НЕОБХОДИМО ДЕЛАТЬ?

Вопросы для проверки при введении плана и прекращении его реализации:

1. являлся ли план **разумным в момент его принятия**;
2. когда негативные тенденции, продолжившиеся в ходе реализации плана, привели предприятие в состояние, свидетельствующее о том, что **план себя исчерпал**



# **ЧТО ТАКОЕ ЭКОНОМИЧЕСКИ ОБОСНОВАННЫЙ ПЛАН ВЫХОДА ИЗ ФИНАНСОВОГО КРИЗИСА: ВЗГЛЯД СУДОВ. ЗАЧЕМ НУЖЕН, КОГДА НЕОБХОДИМО ДЕЛАТЬ?**

## **Вопросы для проверки при введении плана и прекращении его реализации:**

Согласно пункту 1 статьи 9 Закона о банкротстве 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;
- имеется не погашенная в течение более чем трех месяцев по причине недостаточности денежных средств задолженность по выплате выходных пособий, оплате труда и другим причитающимся работнику, бывшему работнику выплатам в размере и в порядке, которые устанавливаются в соответствии с трудовым законодательством;
- настоящим Федеральным законом предусмотрены иные случаи.



**ЧТО ТАКОЕ ЭКОНОМИЧЕСКИ ОБОСНОВАННЫЙ ПЛАН ВЫХОДА ИЗ  
ФИНАНСОВОГО КРИЗИСА: ВЗГЛЯД СУДОВ.  
ЗАЧЕМ НУЖЕН, КОГДА НЕОБХОДИМО ДЕЛАТЬ?**

**Вопросы для проверки при введении плана и прекращении его  
реализации:**

В обоснование необходимости обращения руководителя должника с заявлением о собственном банкротстве конкурсным управляющим указано и судом установлено, что на 31.12.2014 размер обязательств должника превосходил размер активов на  $(25\ 015 - 16\ 599) = 8\ 416$  тыс. руб.

Вместе с тем данное обстоятельство не является одним из перечисленных в статье 9 Закона о банкротстве.

- Постановление 10ААС 10АП-4314/2021, 10АП-4783/2021 от 21.04.2021 ([https://ras.arbitr.ru/Document/Pdf/e676d408-e664-4589-9255-e81b58c26ad4/7e39bd76-b33a-46d0-8913-5c93e7edb45a/%D0%9041-46204-2018\\_20210419.pdf?isAddStamp=True](https://ras.arbitr.ru/Document/Pdf/e676d408-e664-4589-9255-e81b58c26ad4/7e39bd76-b33a-46d0-8913-5c93e7edb45a/%D0%9041-46204-2018_20210419.pdf?isAddStamp=True))



**ЧТО ТАКОЕ ЭКОНОМИЧЕСКИ ОБОСНОВАННЫЙ ПЛАН ВЫХОДА ИЗ  
ФИНАНСОВОГО КРИЗИСА: ВЗГЛЯД СУДОВ.  
ЗАЧЕМ НУЖЕН, КОГДА НЕОБХОДИМО ДЕЛАТЬ?  
ОБЗОР СУДЕБНОЙ ПРАКТИКИ ВЕРХОВНОГО СУДА РОССИЙСКОЙ  
ФЕДЕРАЦИИ № 3 (2021)**

Наличие антикризисной программы (плана) может подтверждаться **не только документом, поименованным соответствующим образом, но и совокупностью иных доказательств (например, перепиской с контрагентами, органами публичной власти, протоколами совещаний и т.п.)**.

При этом возложение субсидиарной ответственности допустимо, в частности, когда следование плану являлось **явно неразумным** с точки зрения обычного руководителя, находящегося в сходных обстоятельствах, либо когда план разрабатывался лишь **для создания внешней иллюзии принятия антикризисных мер** и получения отсрочки с тем, чтобы выиграть время для совершения противоправных действий, причиняющих вред кредиторам.



## ЧТО ТАКОЕ ЭКОНОМИЧЕСКИ ОБОСНОВАННЫЙ ПЛАН: ВИДЫ

1. Должник вел активную хозяйственную деятельность, частично гасил долги перед кредиторами, вел переговоры с контрагентами:
  - Определение ВС РФ № 301-ЭС17-15220 от 23.04.2018 г.:

*«Суд первой инстанции установил, что ООО «УК «Березовая роща» в спорный период осуществляло активную хозяйственную деятельность, выплачивало заработную плату и осуществляло расчеты с кредиторами, контрагентами, велась претензионная, судебная работа по взысканию дебиторской задолженности, кредиторская задолженность погашалась по мере поступления денежных средств от граждан, имеющих задолженность».*



## ЧТО ТАКОЕ ЭКОНОМИЧЕСКИ ОБОСНОВАННЫЙ ПЛАН: ВИДЫ

### 2. Должник активно искал инвесторов для поддержания предприятия:

- **Постановление Арбитражного суда Поволжского округа от 20.02.2019 № Ф06-41708/2018 по делу № А57-7033/2016:**

«Судом апелляционной инстанции принято во внимание, что в период с 2015 года учредителем должника велась **активная работа с инвесторами**, в том числе с АО "Экономбанк" (2015 г.), ОАО "Меткомбанк" (с марта по декабрь 2016 г.), ООО ТД "Далимо" г. Самара (август - декабрь 2016 г.), ЗАО "ЭФКО-Воронеж" (сентябрь - ноябрь 2017 года), Генеральские колбасы, Инвестиционная компания "Гермес", Волжские продукты и другие. Компания "Волжские продукты" дала согласие на инвестирование деятельности должника, подана заявка в Саратовский филиал АО "Россельхозанк", которая одобрена в апреле 2017 года и отправлена в головной офис банка в г. Москва. Компания "Волжские продукты" вложила денежные средства в сумме около 1,5 млн руб. на проектно-изыскательские работы по модернизации предприятия, подготовку к ремонтным работам цехов, мониторинг рынка и маркетинговые исследования. По итогам длительных переговоров состоялась встреча в АО "Россельхозбанк", подана заявка на выкуп предприятия, в результате чего сделка все-таки была одобрена».



## ЧТО ТАКОЕ ЭКОНОМИЧЕСКИ ОБОСНОВАННЫЙ ПЛАН: ВИДЫ

3. Должник проводил комплекс мер по увеличению производственных мощностей, заключал договоры с условием отсрочки уплаты должника:

- **Постановлением** Арбитражного суда Уральского округа от 03.07.2018 № Ф09-2835/17 по делу № А50-17430/2015:

*«Ответчики как руководители должника имели план вывода предприятия из кризисного состояния (увеличение объемов производства, увеличение выручки, заключение контрактов с отсрочкой платежа со стороны должника) и материалы дела свидетельствуют о том, что деятельность должника была направлена на выполнение указанного плана, достижение его целей (заключение договоров, загрузка производственных мощностей, увеличение объема выпущенной продукции, работа с дебиторской задолженностью и структурой пассивов)».*



# АЛГОРИТМ СОБЛЮДЕНИЯ ОРГАНИЗАЦИЕЙ ПРИНЦИПА «ДОЛЖНОЙ ОСМОТРИТЕЛЬНОСТИ»

**1. Выяснить деловую цель сделки: зачем нужен данный договор в данный период времени?**

## **1.1. Вид цели:**

- действительно нужно урегулировать новые отношения
- нужно урегулировать существующие отношения
- нужно оправдать сложившуюся ситуацию

**1.2. Экономическая цель сделки:** с учетом деятельности данного лица, зачем ему заключать данный договор, в чем смысл? Почему цена договора должна быть именно такой, какой она определена (обоснованность цены сделки)?

**1.3. Выбор контрагента.** Почему договор заключается именно с данным контрагентом (какие меры предосторожности приняты - меры должной осмотрительности и как проводился отбор данного контрагента из числа действующих на рынке)?

**1.4. Вред от сделки.** Не причиняет ли вред данная сделка для компании в соотношении с ее активами или иным лицам?



# АЛГОРИТМ СОБЛЮДЕНИЯ ОРГАНИЗАЦИЕЙ ПРИНЦИПА «ДОЛЖНОЙ ОСМОТРИТЕЛЬНОСТИ»

**2. Знай своего контрагента:** подготовить заключение по контрагенту (правоспособность, информации о контрагенте, содержащейся в открытых реестрах и источниках информации в сети Интернет о контрагенте, технико-экономическое обоснование)

**2.1. Документы о контрагенте.** Следует затребовать у контрагента документы о деятельности контрагента.

**2.2. Краткий алгоритм Проверки Контрагента** (как определить надежного Контрагента с помощью ЗАЧЕСТНЫЙБИЗНЕС.РФ) <https://zachestnyibiznes.ru/>:

**2.3. Техничко-экономическое обоснование выбора контрагента:** выбор Компанией контрагента обоснован положительной деловой репутацией контрагента, которая подтверждена сайтами; контрагент обладает необходимыми ресурсами и квалифицированным персоналом для исполнения предмета договора; контрагент обладает признаками платежеспособности, финансовой устойчивости, достаточности собственного оборотного капитала, что подтверждается проведенным Компанией экспресс-анализом данных бухгалтерской отчетности контрагента; *отчет о встрече с контрагентом*

**2.4. Одобрение сделки контрагентом.**



# АЛГОРИТМ СОБЛЮДЕНИЯ ОРГАНИЗАЦИЕЙ ПРИНЦИПА «ДОЛЖНОЙ ОСМОТРИТЕЛЬНОСТИ»

## 3. Составление договора

Что делаем	За что отвечаем
Проверка существенных условий договора, формы договора	Соблюдение существенных условий и формы договора согласно законодательству РФ
Проверка договора на иные существенные условия для данной компании	Соблюдение условий, которые важны именно для данной компании
Проверка договора на предмет логичности, согласованности и прозрачности	Договор однозначно должен отвечать на вопросы: Что? Где? Когда?
Проверка договора на исполнимость	У компании есть ресурсы (трудовые, материальные и т.п.) для исполнения? Исполнить в сроки реально? Исполнение зависит от действий третьих лиц?
Проверка договора на взаимные заверения и гарантии	Заверения добросовестности и отсутствие банкротства, иных негативных факторов.
Анализ прав и обязанностей сторон в интересах Группы компаний	Внесение необходимых изменений в договор и/или донесение выявленных рисков
Анализ ответственности сторон в интересах Группы компаний	Внесение необходимых изменений в договор и/или донесение выявленных рисков



# АЛГОРИТМ СОБЛЮДЕНИЯ ОРГАНИЗАЦИЕЙ ПРИНЦИПА «ДОЛЖНОЙ ОСМОТРИТЕЛЬНОСТИ»

## 4. Проверка договора на предмет добросовестности

**4.1. Добросовестность компании при исполнении договора зависит только от ее действий?** Ответ всегда должен быть положительным. Если компания распоряжается результатом от договора, то переход результата к ней должен быть очевидным, не должно остаться у предыдущего лица неисполненных обязательств по такому результату перед другими лицами.

**4.2 Договор соответствует виду компании** (юридическое или физическое лицо, коммерческая или некоммерческая организация, договор заключен по системе госзакупок и т.д.), **роду деятельности** (вид экономической деятельности стороны сделки, относится ли к обычной хозяйственной деятельности), **фактическим условиям конкретной сделки?** Если нет, то должно быть РАЗУМНОЕ объяснение заключение данного договора. Действительная воля сторон и фактическое поведение должно максимально соответствовать положениям договора

**4.3. Сделка отличается от аналогичных сделок,** совершенных ранее каждой из сторон?

**4.4. Есть аффилированность?** Тогда условия сделки НЕ могут отличаться от рыночных.



## АЛГОРИТМ СОБЛЮДЕНИЯ ОРГАНИЗАЦИЕЙ ПРИНЦИПА «ДОЛЖНОЙ ОСМОТРИТЕЛЬНОСТИ»

1. Все обстоятельства имеют значение при оценке заключенности, исполнении и признании недействительным договора.
2. Поведение сторон при заключении договора не должны очевидно отклоняться от добросовестного поведения. Поведение каждого лица определяется с учетом его вида (юридическое или физическое лицо, коммерческая или некоммерческая организация, договор заключен по системе госзакупок и т.д.), рода деятельности (вид экономической деятельности стороны сделки, относится ли к обычной хозяйственной деятельности), фактических условий конкретной сделки. В любом случае, поведение должно быть простым и понятным, такие действия не могут быть во вред стороне сделки. Иначе это будет использовано против нее.
3. Действительная воля сторон и фактическое поведение должно максимально соответствовать положениям договора
4. В целом, совершенная сделка не должна отличаться от аналогичных сделок, совершенных ранее каждой из сторон.
5. Аффилированность между сторонами сделки может быть, но тогда такая сделка не должна быть инструментом «ухода» от долгов или вывода имущества.



## ПРИЕМЫ ПРОТИВОДЕЙСТВИЯ НЕДОБРОСОВЕСТНОМУ ПОВЕДЕНИЮ КОНТРАГЕНТА ПРИ ЗАКЛЮЧЕНИИ И/ИЛИ ИСПОЛНЕНИИ ДОГОВОРА ПРОТИВОДЕЙСТВИЕ НЕДРУЖЕСТВЕННЫМ КОНТРАГЕНТАМ

П. 4 "Обзор судебной практики Верховного Суда Российской Федерации N 2 (2019)« (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 17.07.2019)

В соответствии с п. 1 ст. 9 ГК РФ граждане и юридические лица по своему усмотрению осуществляют принадлежащие им гражданские права, при этом пределы осуществления гражданских прав определены в ст. 10, а способы защиты - в ст. 12 ГК РФ.

По смыслу ст. 11, 12 ГК РФ в их совокупности прерогатива в определении способа защиты нарушенного права принадлежит исключительно лицу, обратившемуся в суд за такой защитой, т.е. истцу.



## **ПРИЕМЫ ПРОТИВОДЕЙСТВИЯ НЕДОБРОСОВЕСТНОМУ ПОВЕДЕНИЮ КОНТРАГЕНТА ПРИ ЗАКЛЮЧЕНИИ И/ИЛИ ИСПОЛНЕНИИ ДОГОВОРА ПРОТИВОДЕЙСТВИЕ НЕДРУЖЕСТВЕННЫМ КОНТРАГЕНТАМ**

**Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 N 25 "О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации"**

9. Статьей 12 ГК РФ предусмотрен перечень способов защиты гражданских прав. Иные способы защиты гражданских прав могут быть установлены законом.

Если при принятии искового заявления суд придет к выводу о том, что избранный истцом способ защиты права не может обеспечить его восстановление, данное обстоятельство не является основанием для отказа в принятии искового заявления, его возвращения либо оставления без движения. В соответствии со статьей 148 ГПК РФ или статьей 133 АПК РФ на стадии подготовки дела к судебному разбирательству суд выносит на обсуждение вопрос о юридической квалификации правоотношения для определения того, какие нормы права подлежат применению при разрешении спора.



# ПРИЕМЫ ПРОТИВОДЕЙСТВИЯ НЕДОБРОСОВЕСТНОМУ ПОВЕДЕНИЮ КОНТРАГЕНТА ПРИ ЗАКЛЮЧЕНИИ И/ИЛИ ИСПОЛНЕНИИ ДОГОВОРА ПРОТИВОДЕЙСТВИЕ НЕДРУЖЕСТВЕННЫМ КОНТРАГЕНТАМ

## Статья 12. Способы защиты гражданских прав

Защита гражданских прав осуществляется путем:

- признания права;
- восстановления положения, существовавшего до нарушения права, и пресечения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения;
- признания оспоримой сделки недействительной и применения последствий ее недействительности, применения последствий недействительности ничтожной сделки;
- признания недействительным решения собрания;
- (абзац введен Федеральным законом от 30.12.2012 N 302-ФЗ)
- признания недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления;
- самозащиты права;
- присуждения к исполнению обязанности в натуре;
- возмещения убытков;
- взыскания неустойки;
- компенсации морального вреда;
- прекращения или изменения правоотношения;
- неприменения судом акта государственного органа или органа местного самоуправления, противоречащего закону;
- иными способами, предусмотренными законом.



# ПРИЕМЫ ПРОТИВОДЕЙСТВИЯ НЕДОБРОСОВЕСТНОМУ ПОВЕДЕНИЮ КОНТРАГЕНТА ПРИ ЗАКЛЮЧЕНИИ И/ИЛИ ИСПОЛНЕНИИ ДОГОВОРА ПРОТИВОДЕЙСТВИЕ НЕДРУЖЕСТВЕННЫМ КОНТРАГЕНТАМ

## Кто такой кредитор?

П. 15 "Обзор судебной практики Верховного Суда Российской Федерации N 1 (2019)" (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 24.04.2019)

Предполагается, что кредиторы, прежде чем их требование включается в реестр, осуществили какое-либо предоставление в пользу имущественной массы должника (пополнили ее) либо должником была умалена имущественная масса таких кредиторов (в том числе за счет изъятия, повреждения какой-нибудь ценности), в связи с чем возникла обязанность произвести возмещение. Таким образом, по общему правилу, **кредиторами являются лица, которые в результате вступления в отношения с должником претерпели определенные негативные последствия по причине последующего применения к должнику процедур несостоятельности.** Этим объясняется, почему такие кредиторы вправе претендовать на распределение средств, вырученных от реализации конкурсной массы.



# ПРИЕМЫ ПРОТИВОДЕЙСТВИЯ НЕДОБРОСОВЕСТНОМУ ПОВЕДЕНИЮ КОНТРАГЕНТА ПРИ ЗАКЛЮЧЕНИИ И/ИЛИ ИСПОЛНЕНИИ ДОГОВОРА ПРОТИВОДЕЙСТВИЕ НЕДРУЖЕСТВЕННЫМ КОНТРАГЕНТАМ

## **В каком статусе находится кредитор, что он хочет?**

В конечном итоге кредитор – это то лицо, которое имеет право требования на что-то и ожидает его получения (ст. 307 ГК РФ)  
или

ненарушения своих прав (ст. 307 ГК РФ, п. 4 "Обзор судебной практики Верховного Суда Российской Федерации N 5 (2017)" (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 27.12.2017)

или

пресечение действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения.



# ПРИЕМЫ ПРОТИВОДЕЙСТВИЯ НЕДОБРОСОВЕСТНОМУ ПОВЕДЕНИЮ КОНТРАГЕНТА ПРИ ЗАКЛЮЧЕНИИ И/ИЛИ ИСПОЛНЕНИИ ДОГОВОРА ПРОТИВОДЕЙСТВИЕ НЕДРУЖЕСТВЕННЫМ КОНТРАГЕНТАМ

## АПК РФ:

### Статья 4. Право на обращение в арбитражный суд

1. Заинтересованное лицо вправе обратиться в арбитражный суд за защитой своих нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов, в том числе с требованием о присуждении ему компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок, в порядке, установленном настоящим Кодексом.

## ГПК РФ

### Статья 3. Право на обращение в суд

1. Заинтересованное лицо вправе в порядке, установленном законодательством о гражданском судопроизводстве, обратиться в суд за защитой нарушенных либо оспариваемых прав, свобод или законных интересов.



## СИСТЕМА ЗАЩИТЫ ПРАВ КРЕДИТОРОВ МОЖНО ПОДЕЛИТЬ УСЛОВНО НА 3 ВИДА

### Превентивные (предупреждение нарушения, законодательные гарантии):

- Запрет одностороннего отказа (ст. 310 ГК РФ);
- Неустойка (ст. 330 ГК РФ)
- Обеспечение обязательств (глава 23 ГК РФ).
- Обязанность воздержаться от определенных действий (ст. 307 ГК РФ и ст. 209 ГК РФ).
- Установление юридического факта (п. 2 ст. 1 ГК РФ).



## СИСТЕМА ЗАЩИТЫ ПРАВ КРЕДИТОРОВ МОЖНО ПОДЕЛИТЬ УСЛОВНО НА 3 ВИДА

**Восстанавливающие (устранение нарушения):**

**Статья 12. Способы защиты гражданских прав**

Защита гражданских прав осуществляется путем:

восстановления положения, существовавшего до нарушения права, и пресечения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения;

признания оспоримой сделки недействительной и применения последствий ее недействительности, применения последствий недействительности ничтожной сделки;

признания недействительным решения собрания;

признания недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления;

самозащиты права;

и т.д.



# СИСТЕМА ЗАЩИТЫ ПРАВ КРЕДИТОРОВ МОЖНО ПОДЕЛИТЬ УСЛОВНО НА 3 ВИДА

## Правоподтверждающие (признание твоих прав):

Признание права

Признание права отсутствующим



## СИСТЕМА ЗАЩИТЫ ПРАВ КРЕДИТОРОВ МОЖНО ПОДЕЛИТЬ УСЛОВНО НА 3 ВИДА

Зависит от достижения итоговой цели, прогноз вероятности.

Защита прав кредитора в конечном итоге должна быть нацелена на

- Если **денежное** требование: анализ и выявление активов у должника, оспаривание недобросовестного выведения активов.

Выяснить про активы: **есть; нет, но были; не было.**

- Если **неденежное** требование: анализ и возможность должником исполнить свои обязательства, закрытие работ по итогам выполнения обязательств. **Сигналы:** ранее выполненные работы и наличие активов, аванс неоплата.

- Если в **непричинении вреда:** определение своего имущества, его идентификация. Идентификация имущества, признание права.



**СПАСИБО ЗА ВНИМАНИЕ!**

**ПЕРОВ Олег Юрьевич,**

Управляющий

Юридической конторой «ПеровПраво»,

Член экспертного совета

при Уполномоченном по правам человека

в Нижегородской области,

канд.юрид.наук

