

# Защита директоров и иных лиц от взыскания с них долгов подконтрольных компаний

Как не отдать кредиторам последнюю  
рубашку из-за прогоревшего бизнеса



Юрпроект

коллегия адвокатов

[www.jurproject.ru](http://www.jurproject.ru)



# Значимые документы

1. ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» от 26.10.2002 г. № 127-ФЗ с ключевыми изменениями об ответственности КДЛ от 28 декабря 2016 г. N 488-ФЗ и от 29 июля 2017 г. N 266-ФЗ.
2. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 21 декабря 2017 г. N 53 «О некоторых вопросах, связанных с привлечением контролирующих должника лиц к ответственности при банкротстве»
3. Постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 30 июля 2013 г. N 62 «О некоторых вопросах возмещения убытков лицами, входящими в состав органов юридического лица»
4. Гражданский кодекс РФ ст. 53.1, ФЗ «Об ООО» - ст. 44, ФЗ «Об АО» - ст. 71.





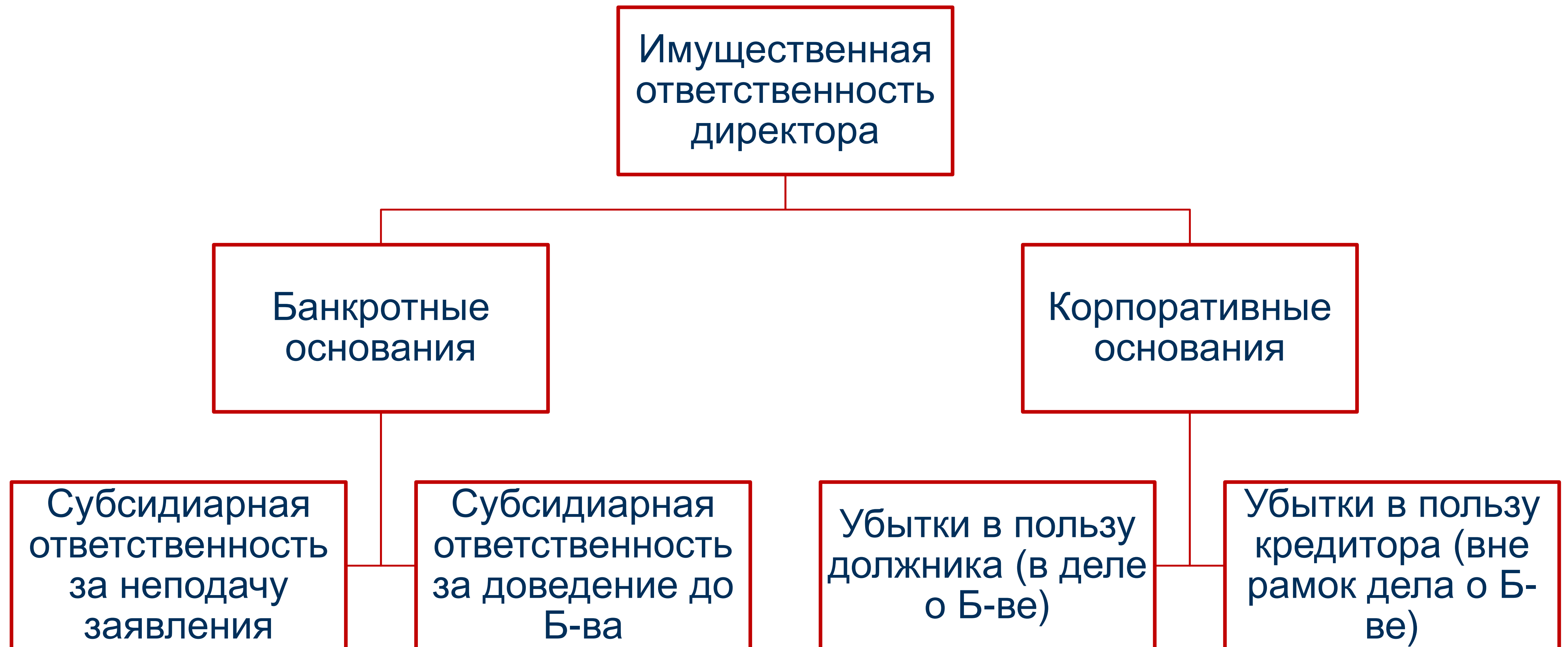
# Кто может оказаться под угрозой

1. Директор (реальный или номинальный)
2. Заместители директоров
3. Главные бухгалтеры
4. Представители по доверенности

\* Основной удар приходится на директора, остальные лица – только в случаях, прямо предусмотренных законом или в случае признания их контролирующими должника лицами («теневыми директорами»)



# Что могут взыскать с директора





# Когда могут взыскать

## В ходе процедуры банкротства

- взыскание убытков
- привлечение к субсидиарной ответственности

## Без банкротства или после его завершения

- убытки по правилам закона о банкротстве
- убытки по правилам ГК РФ
- налоговые долги в порядке ст. 45 НК РФ



# Какие долги могут взыскать с директора

- Задолженность перед бюджетом (налоги, страховые взносы, пени, штрафы)
- Задолженность перед контрагентами
- Суммы необоснованных платежей (перечисления на фирмы-«однодневки», выплаты самому директору / близким лицам доп. вознаграждений, оплата собственных расходов со счета компании и пр. не связанные с бизнесом расходы)
- Убытки компании в «классическом виде» (убытки от конкретных невыгодных сделок или от неэффективного управления фирмой)



## Директор рискует собственными деньгами не менее 3 лет (минимальный конечный срок)

- с момента прекращения полномочий при взыскании убытков без банкротства (может быть увеличен, если убытки выявлены не сразу после прекращения полномочий)
- с момента возбуждения дела о банкротстве
- с момента прекращения процедуры банкротства (может быть продлен, если об основаниях привлечения к ответственности кредиторы узнали позже)



# Период подозрительности (общий срок) – 10 лет с момента совершения нарушения







# Способ защиты – зависит от ситуации



Универсального лекарства  
от всех болезней

**НЕТ!**



# Налоговые требования – осложняющее обстоятельство



Наличие налоговых долгов в реестре требований кредиторов **ПОВЫШАЕТ** риск взыскания с директора как налоговых, так и иных долгов (ФНС России действует активно!)

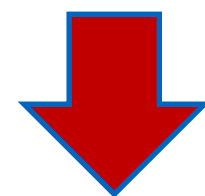
Сумма налоговых долгов банкрота составляет половину от всех его долгов – основание для привлечения директора к **субсидиарной ОТВЕТСТВЕННОСТИ**

(пример: дело «Санрайз Тур» А40-89736/13)

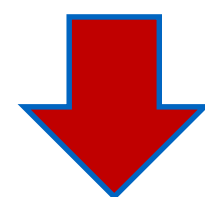


## Если привлекают к ответственности за работу с «однодневками» - последствия

Налоговая проверка: выявляет необоснованные вычеты по НДС или необоснованные расходы в виде платежей на «однодневки».



Фирме: налог на прибыль организаций, НДС, пени, штраф.



С директора: суммы перечислений однодневкам или суммы пеней и штрафов за неуплату налогов





# Характерные признаки однодневок

1. не отвечает на требование о предоставлении документов
2. Директор не явился в налоговую на допрос или дал «отказные» показания  
ИЛИ директор подтверждает руководство фирмой, но не знает деталей сделки с вашей компанией
3. Фиктивные подписи в документах от имени контрагента
4. Недостоверный адрес контрагента (не находится по юр. адресу, в качестве адреса отгрузки товара указан офис или жилое помещение, а склад отсутствует)
5. не может пояснить, откуда у него взялся товар, какие работники выполняли работы
6. Деньги, поступающие на счет контрагента, сразу перечисляются «по цепочке» и обналичиваются
7. не несет «обычные» расходы (аренда офиса, оплата канцтоваров, аренда спецтехники, выплата заработной платы и т.д.)
8. Не сдает отчетность или сдает с «минимальными» суммами налогов к уплате, и т.д.





# Если привлекают к ответственности за работу с «однодневками»...то сколько взыщут?





## Если привлекают к ответственности за работу с «однодневками» - способы защиты

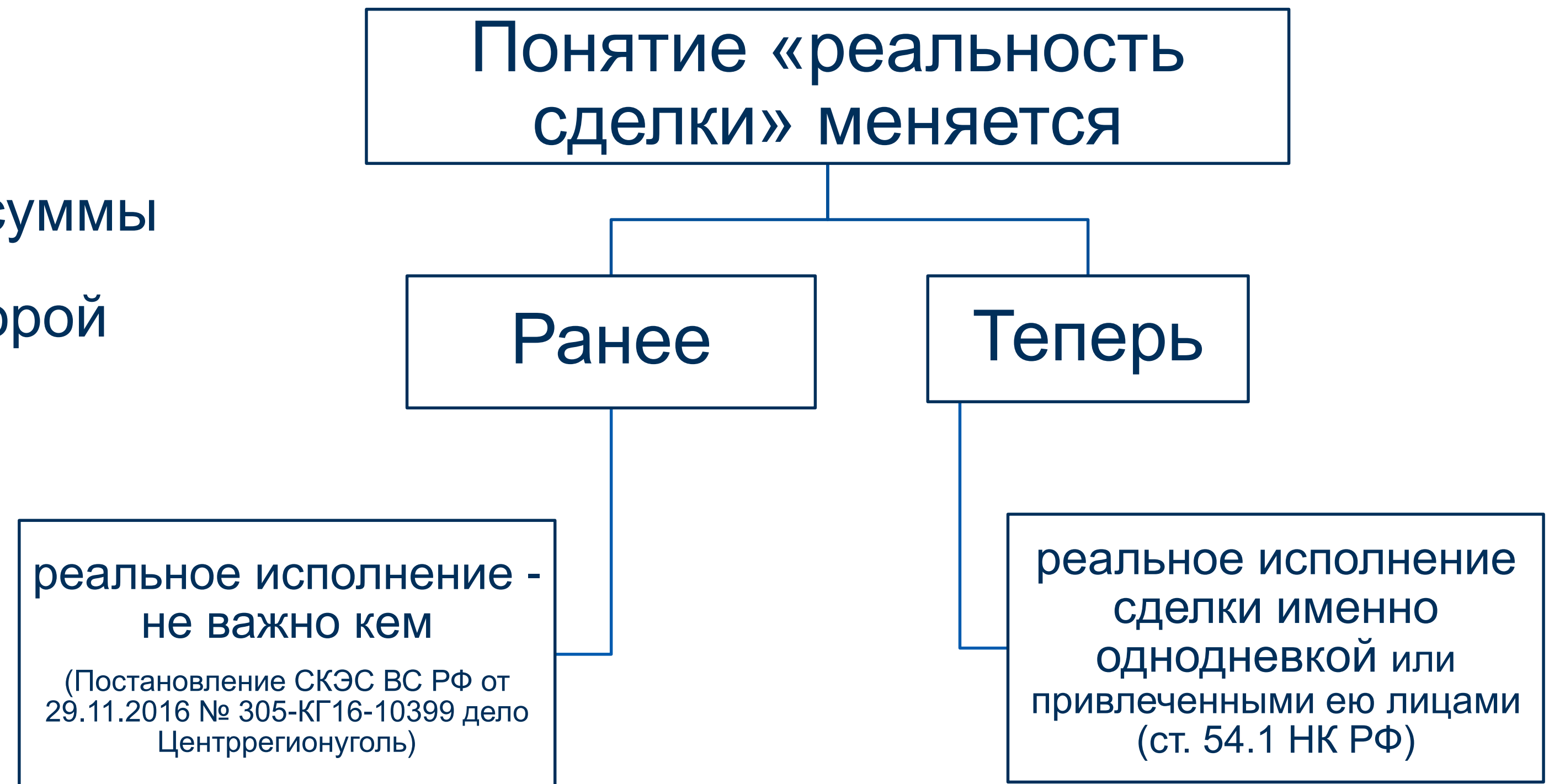
- ✓ Доказываем **реальность сделок**: куда далее ушел товар, для каких целей выполнены работы, кто был конечным заказчиком, с кем контактировали, какую вели переписку, были ли споры по качеству и т.д.
- ✓ Собираем документы и доказательства **благонадежности контрагента** до заключения договора, личное знакомство с руководителем контрагента или уполномоченным лицом (проверьте его полномочия!)
- ✓ Доказывание отсутствия вины в совершении нарушения (бухгалтерская / техническая ошибка; ошибка подчиненных, а не умысел директора – для крупных компаний)

*Примеры: дело АО «Разрез Томусинский» № А27-12161/2014, дело ОАО «Вышневолоцкий ордена «Знак Почета» мебельно-деревобрабатывающий комбинат» № А66-312/2014.*



# Задача № 1 - доказать реальность сделок!

Доказали реальность сделок –  
получится «отбиться» от всей суммы  
претензий или от части, по которой  
доказана реальность





## Задача № 2 - доказать добросовестный выбор контрагента

1. Проверка регистрации контрагента в ЕГРЮЛ и базах данных (сервисы ФНС России, СПАРК, Контур-Фокус и т.д.)
2. Получить пакет документов о компании (устав, листы записи в ЕГРЮЛ, свидетельства ИНН, паспорт директора и т.д.)
3. Проверка платежеспособности и наличия долгов перед бюджетом (получить баланс, налоговые декларации, среднесписочной численности работников, наличие судебных процессов с участием контрагента, исполнительных производств в отношении контрагента)
4. Проверка имущественного положения (получение документов о принадлежащих контрагенту офисах, складах, транспорта, спецтехники и др. имущества)
5. Проверка деловой репутации (анализ сведений о контрагенте в Интернете, справочно-адресных системах, рекламных СМИ, отзывов клиентов, получение рекомендаций от других компаний)





## ... доказываем добросовестный выбор контрагента

5. **Личное знакомство** с директором до подписания договора
6. Фиксация **хода переговоров** (протоколы рабочих встреч, сохранение скриншотов переписки, электронной почты)
7. Проверить наличие **ресурсов** для выполнения сделки (узнать производителя товаров, фактических исполнителей работ - субподрядчиков, ответственных работников и т.д. NB: получить сертификаты качества товаров, копии лицензий, допусков СРО субподрядчиков)
8. Подписание документов при **личном присутствии** уполномоченных лиц (сохранить доверенности уполномоченных лиц)
9. Правило **«плюс 1 документ»** (по любой хозяйственной операции дополнительно оформлять: путевой лист, транспортную накладную, протоколы рабочих встреч по готовности работ с сдаче-приемке и т.д.)



# Убытки в виде налоговых пеней и штрафа – на что можно рассчитывать?

## Взыскивают пени и штрафы за неуплату налогов

➔ вы доказали реальность сделок\* + выполнение действий по проявлению должной осмотрительности при выборе контрагента

➔ есть шанс «отбиться» от сумм пени (Постановление КС РФ от 17.12.1996 N 20-П: пеня - не санкция. НО! Определение ВС РФ № 305-ЭС16-8404 от 02 августа 2016 г. – налоговую пеню и штраф можно взыскать с директора как убыток)

**Штраф придется платить,**  
пока не удастся изменить практику на уровне ВС РФ или КС РФ...

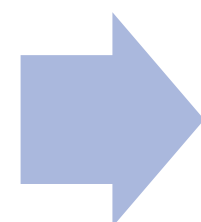
*(наша позиция: штраф и пеня – такие же обязательства, как недоимка и кредиторская задолженность, и не уменьшает имущественную массу банкрота)*



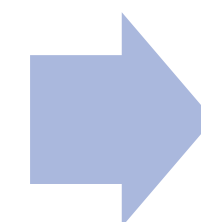
# Если у компании есть налоговые долги... не надо плодить сущности!



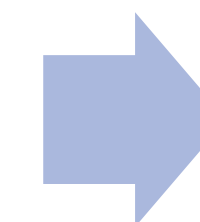
У компании X1 появились долги перед бюджетом



Бизнес переводится на компанию X2 (дубль)



X1 не ведет деятельности, деньги не поступают



Взыскание налоговых долгов с основной компании фактически невозможно



# Характерные признаки перевода бизнеса для ухода от ДОЛГОВ

1. Схожее или совпадающее название
2. Один и тот же директор, состав участников в компаниях
3. Совпадающий адрес компаний, телефон, сайт, эл. почта
4. Одни и те же виды деятельности
5. «Перезаключение» договоров основной компании на компанию-«дубль»  
(совпадение клиентской базы, поставщиков и других контрагентов)
6. «Дубль» - новая компания или компания, которая раньше деятельность не вела.  
Начало деятельности совпадает с началом «проблем» у основной компании





# Последствия «перевода бизнеса»

1. Взыскание налоговых долгов с компании-«дубля» по ст. 45 НК РФ
2. Взыскание налоговых долгов с директора в качестве убытков
3. Привлечение директора к субсидиарной ответственности (прекращение деятельности основной компании однозначно влечет ее неспособность удовлетворить требования кредиторов + совершение сомнительных сделок повлекло увеличение кредиторской задолженности)
4. Сам по себе перевод бизнеса – «отягчающее» вину директора обстоятельство
5. Возбуждение дела о банкротстве основной компании не мешает взыскивать долги со взаимозависимых лиц



# «Если доначислили, значит, было за что» (?!)

1. **Решение по итогам проверки и решения судов по налоговым спорам – достаточное доказательство вины директора**, даже если в решении вина директора и его вовлеченность в конкретные сделки (= противоправные действия) - не исследовались
2. **Решение по итогам проверки и решения судов по налоговым спорам – обладают преюдициальным значением**
3. **Постановление об отказе в возбуждении уголовного дела по реабилитирующим основаниям** (отсутствует событие преступления или вина директора в его совершении) – не опровергает доводов решения по итогам проверки.



# Если у компании появились долги... не надо внезапно избавляться от имущества!

## Последствия «вывода» активов компании или самого директора в периоды подозрительности

1. Вывод активов компании – повод для привлечения к субсидиарной ответственности и взыскания убытков (*Пост. АС СЗО округа от 21.10.2015 по делу № А56-61704/2012* )
2. Вывод активов компании на аффилированных лиц – повод взыскать налоговые долги с лиц, получивших активы, по ст. 45 НК РФ. (*дело «Королевской воды» и др.*)
3. Вывод активов – отягчающее обстоятельство вины директора при рассмотрении споров о взыскании убытков или привлечения к СО (*актуальная практика*)
4. Вывод активов, принадлежащих директору, с момента, когда у компании начались проблемы с долгами – оспаривание сделок по отчуждению имущества и обращение взыскания на такое имущество



# Характерные признаки «вывода активов»

1. Безвозмездное или «бесплатное» отчуждение имущества
2. Отчуждение имущества по заниженной цене
3. Отчуждение **ОСНОВНЫХ** активов общества, без которых ведение деятельности невозможно
4. Сделки совершены в период, когда возникли долги у компании, после возбуждения дела о банкротстве, принятия решения о взыскании долга и т.д.
5. После совершение сделок формально имущество не принадлежит должнику, но он продолжает им пользоваться - расходы на его аренду и содержание несет.

*(Дело сан. «Переделкино», Пост. Президиума ВАС РФ от 20.05.2008 N 15756/07).*





## Как доказать, что сделка не направлена во вред кредиторам

1. У сделки есть разумное экономическое обоснование (сделка выгодна, позволила получить доход, и т.д.)
2. Сделки такого рода совершались многократно, являются обычными для компании
3. Цена сделки соответствует рыночному уровню (отчеты об оценке, продажа на торгах, анализ объявлений о продаже и т.д.)
4. Стороны сделки не аффилированы / аффилированность не повлияла на условия сделки
5. На момент сделки не было просроченных долгов перед другими кредиторами



## Если к ответственности привлекли... какие инструменты в руках у кредиторов?

**В процедуре банкротства кредиторы вправе:**

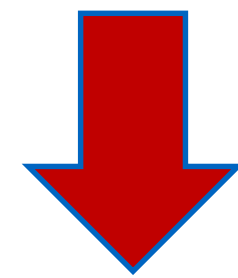
- 1) Продать права требования к директору с торгов
- 2) Взыскать долг через судебных приставов / инициировать личное банкротство директора → оспаривать сделки по отчуждению имущества
- 3) Получить исполлист на сумму требований кредитора к банкроту, по которому взыскателем будет кредитор. И предъявлять исполлист к приставам в течение всей жизни директора



## Если к ответственности привлекли... какие инструменты в руках у кредиторов? - 2

### Без процедуры банкротства кредиторы вправе:

- Взыскивать долг с директора (обращение взыскания на его имущество)

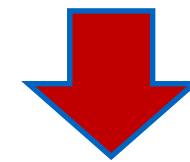


- Оспаривать сделки по отчуждению имущества директора, соглашения об алиментах, о разделе имущества и т.д. (внеконкурсное оспаривание)

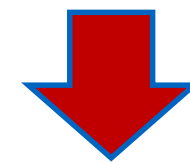


## Если к ответственности привлекли... старые «хитрости» могут не сработать!

Если кредиторы (ФНС!) решили взыскивать долги / банкротить директора



«Выкуп» прав требования с торгов по заниженной цене НЕ СРАБОТАЕТ!



**А)** до продажи прав требования с торгов или не дойдет (кредиторы примут иное решение)

**Б)** решение о продаже будет оспорено (по мотивам занижения продажной цены / неэффективности продажи, если можно взыскать долг за счет имеющегося или выбывшего имущества директора)





## Старые «глупости» тоже...

Отдать все имущество жене и детям – НЕ СРАБОТАЕТ!

Сделки по установлению размера алиментов и разделе имущества могут быть оспорены, если размер алиментов завышен, имущество супругами делится не поровну и т.д.



## Варианты на случай, когда суд присудил убытки ко взысканию

**Если нет и не было личного имущества директора в достаточном количестве**

**→** доказывать обоснованность оценки требований к директору и  
эффективность такого способа взыскания долга как продажа права с торгов\*

\* Это может делать только «дружественный» кредитор

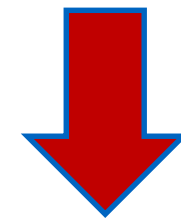
**Если личного имущества директора достаточно для оплаты суммы требований**

**→** пытаться заключать мировое соглашение и рассчитываться...

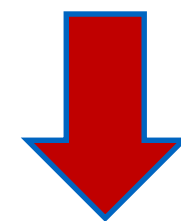


# Несвоевременное объявление о банкротстве

Компания испытывает финансовые трудности, но продолжает вести бизнес и накапливает новые долги



Директор отвечает за несвоевременное возбуждение дела о банкротстве компании



Размер ответственности = сумма требований, возникших после «объективного банкротства», но до возбуждения дела о банкротстве



# Если к ответственности привлекли за несвоевременное обращение – как защищаться?

1. Компания не была банкротом, финансовые трудности были временными и могли быть преодолены
2. Директор предпринимал все разумные меры по выводу компании из кризиса - осуществлял разумный экономический план (*Определение ВС РФ от 20.07.2017 N 309-ЭС17-1801 по делу ООО «Каркас» N А50-5458/2015 + Пост. Пленума ВС РФ № 53 от 21.12.17*)
3. Кредитор был обязан вступать в отношения с компанией и финансовое состояние компании НЕ повлияло бы на решение о заключении сделки (энергоснабжающие организации, лица, заключающие публичные договоры и т.д.), НО: не распространяется на налоговые долги!
4. Даже если бы дело о банкротстве было возбуждено до возникновения долга перед конкретным кредитором, такой кредитор не получил бы удовлетворения своих требований





# Взыскание убытков в «классическом виде»

1. Необоснованные выплаты заработной платы, премий, вознаграждений себе, своим близким, работникам и т.д.
2. Продажа имущества компании по заниженной цене, сдача имущества в аренду по низким ставкам
3. Совершение платежей вообще без оснований
4. Экономически неразумные и невыгодные сделки (расходы на улучшение чужого имущества без договоренностей с выгодополучателем, выдача беспроцентных займов лицам, не связанным с бизнесом компании и т.д.)
5. Уклонение от погашения долгов контрагентам, если деньги для погашения имелись (наращивается размер пеней), и т.д.



# Итого - избавляемся от иллюзий - 1

## Изменилось законодательное регулирование и судебная практика

### → больше инструментов у кредиторов против должников

- Принцип обособленности имущества юридического лица и «ограниченности» ответственности участников размывается: юрлицо больше не преграда для взыскания долгов с директора или участника
- Суды все чаще взыскивают убытки с директоров и привлекают их к субсидиарной ответственности. Размер взыскиваемых сумм растет
- Хитроумные «лазейки» последовательно закрываются, старые «схемы» ухода от ответственности больше не работают

**Банкротство – больше не способ ухода от ответственности, а списание всех долгов - доступно не всем / не во всех случаях**



## Итого - избавляемся от иллюзий - 2

### **ФНС РФ – больше не пассивный / неопытный участник дел о банкротстве**

- Налоговым органам доступны выписки по расчетным счетам, сведения об имуществе, отчетность компаний, декларации граждан, активно используют иные средства для установления связей между гражданами и компаниями (одноклассники директоров, бывшие работники, супруги и т.д.) для выявления теневых директоров и лиц, с которых фактически можно взыскать долги.
- Сотрудники налоговых органов умеют пользоваться новыми инструментами
- Лояльный подход со стороны судебной системы (*субъективное мнение спикера*)

**Процесс доказывания по делам о взыскании долгов с директора упрощается для кредиторов, если в дело вступает ФНС России**



# Итого... как жить дальше – 1

1. **Не допускать привлечения компании к ответственности по налоговым долгам** (должная осмотрительность – реальность – достоверные документы – правило «плюс 1 документ». Плюс работа с юристом на стадии ПРОВЕРКИ, а не после ее завершения, фиксация всех нарушений инспекторов).
2. Не соглашаться с мнением налогового органа, если есть п. 1. Учитываем п. 4 Постановления Пленума ВАС № 62 от 30.07.13: противоречивость судебной практики как аргумент в защиту директора. НО для этого **оспаривать налоговое решение надо до конца!**
3. Если есть долги перед государством и перед контрагентами – **гасите задолженность, прежде всего, перед бюджетом.** «Кредитование» за счет бюджета – прямой путь к взысканию долга с директора.





## Итого... как жить дальше – 2

1. Если финансовый кризис затянулся – не ждите возбуждения дела о банкротстве кредитором, бросив ведение деятельности. Пока компанию не признали банкротом – принимайте меры по оздоровлению.
2. В процессе против директора - занимайте активную позицию: предоставляйте документы, пояснения, доказательства. Пассивный директор «все стерпит». Уйдя с должности директора – сохраните копии важных документов, особенно аудиторских заключений, отчетов об оценке и т.д.
3. Вместо старых «схем» - обстоятельная подготовительная работа: понимать, что рискуем личным имуществом, ведя бизнес, в том числе в общей собственности с супругом.
4. Попытка сокрытия документов, имущества компании (путем заключения сделок, «поджигания, «затопления» документов и т.д.) – прямой путь привлечения директора к ответственности.



# СПАСИБО ВАМ ЗА ВНИМАНИЕ!



Будем рады вашим вопросам:  
по электронной почте [mda@jurproject.ru](mailto:mda@jurproject.ru)  
и телефонам 49-08-48 и 8(923)500-21-40

**С уважением, Дмитрий Малинин**  
**председатель Коллегии адвокатов «Юрпроект»**