



Андрей
Городисский
и Партнеры

Алексей Городисский

Определение круга ответственных лиц: номинальный и фактический руководитель

Март '18



25
лет



— КДЛ – лицо, обладающее реальным контролем над должником

«...право давать обязательные для исполнения должником указания или возможность иным образом определять действия должника, в том числе по совершению сделок и определению их условий.» (Пункт 1 ст. 61.10 Закона о банкротстве)



— «Номинальный» руководитель или фактический («теневой») руководитель

Закон о банкротстве (п. 9 ст. 61.11)

«...если это лицо докажет, что оно при исполнении функций органов управления или учредителя (участника) юридического лица фактически не оказывало определяющего влияния на деятельность юридического лица (осуществляло функции органа управления номинально),и..... установлено фактически контролировавшее должника лицо....., и (или) обнаружено скрывавшееся последним имущество должника и (или) контролирующего должника лица.»

Постановление Пленума ВС РФ (п. 6)

«Руководитель, формально входящий в состав органов юридического лица, но не осуществлявший фактическое управление (далее - номинальный руководитель), например, полностью передоверивший управление другому лицу на основании доверенности либо принимавший ключевые решения по указанию или при наличии явно выраженного согласия третьего лица, не имевшего соответствующих формальных полномочий (фактического руководителя).»



— «Номинал» vs «кукловод» – как доказать статус?

«Сделка со следствием»:

■ статус «номинала»:

- действия руководителя не имели определяющего влияния на деятельность юридического лица (Закон о банкротстве); руководитель не осуществлял фактическое управление юридическим лицом (Пленум ВС РФ);
- руководитель действовал по указанию или при наличии явно выраженного согласия третьего лица;

■ сведения, благодаря которым:

- уставлен «теневой» КДЛ;

ЛИБО

- обнаружено скрывавшееся «теневым» КДЛ имущество должника или имущество самого «теневого» КДЛ.



— «Номинал» vs «кукловод» – как доказать статус?

| Номинальный руководитель | Фактический («теневой») руководитель |
|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|
| назначение на должность руководителя после возникновения признаков неплатежеспособности и/или недостаточности имущества; | доказательства, подтверждающими принятие решений по вопросам управления юридическим лицом, включая видеозаписи, визы на документах и договорах юридического лица, генеральную доверенность на управление юридическим лицом, |
| отсутствие должного образования и опыта в управлении юридическим лицом; | согласование проектов сделок, электронную переписку, свидетельские показания об участии |
| неполучение документации юридического лица при назначении на должность; | КДЛ при проведении собраний акционеров, встреч с контрагентами; |
| не проживание по адресу регистрации и существование случайными заработками; | |



— «Номинал» vs «кукловод» – как доказать статус?

Номинальный руководитель

адрес регистрации юридического лица и номинального руководителя являются массовыми;

доказательства, подтверждающие получение распоряжений от КДЛ, включая видеозаписи.

Фактический («теневой») руководитель

контроль над финансово-хозяйственной деятельностью юридического лица;



— Освободить (?) нельзя (?) уменьшить

Солидарная ответственность номинального и фактического руководителя (1/2)

Закон о банкротстве (п. 9 ст. 61.11)

«Арбитражный суд вправе уменьшить размер или полностью освободить от субсидиарной ответственности лицо, привлекаемое к субсидиарной ответственности, если это лицо докажет, что...»

Постановление Пленума ВС РФ (п. 6)

«Руководитель, формально входящий в состав органов юридического лица, но не осуществлявший фактическое управление (далее - номинальный руководитель),....., не утрачивает статус контролирующего лица, поскольку подобное поведение не означает потерю возможности оказания влияния на должника и не освобождает номинального руководителя от осуществления обязанностей по выбору представителя и контролю за его действиями (бездействием), а также по обеспечению надлежащей работы системы управления юридическим лицом (пункт 3 статьи 53 ГК РФ).»



— Освободить (?) нельзя (?) уменьшить

Солидарная ответственность номинального и фактического руководителя (2/2)

«Неисполнение обязанности по подаче заявления должника в арбитражный суд....., влечет за собой субсидиарную ответственность лиц, на которых настоящим Федеральным законом возложена обязанность по созыву заседания для принятия решения о...» (Пункт 1 ст. 61.12 Закона о банкротстве).

«Если.....руководитель должника не обратился в арбитражный суд с заявлением должника....:

.... либо иные контролирующие должника лица обязаны потребовать проведения досрочного заседания органа управления должника, уполномоченного на принятие решения о ликвидации должника, для принятия решения об обращении в арбитражный суд с заявлением о признании должника банкротом...» (Пункт 3.1. ст. 9 Закона о банкротстве).



— Тема расчетов не раскрыта

Закон о банкротстве (п. 9 ст. 61.11)

«Арбитражный суд вправе уменьшить размер или полностью освободить от субсидиарной ответственности лицо, привлекаемое к субсидиарной ответственности, если это лицо докажет, что..., и если благодаря предоставленным этим лицом сведениям установлено фактически контролировавшее должника лицо, и (или) обнаружено скрывавшееся последним имущество должника и (или) контролирующего должника лица.»

Постановление Пленума ВС РФ (абз. 4 п. 6)

«Рассматривая вопрос об уменьшении размера субсидиарной ответственности номинального руководителя, суд учитывает, насколько его действия по раскрытию информации способствовали восстановлению нарушенных прав кредиторов и компенсации их имущественных потерь (пункт 1 статьи 1064 ГК РФ).»



Андрей
Городисский
и Партнеры



Алексей Городисский

Адвокат, партнер в адвокатском бюро
«Андрей Городисский и Партнеры».

Специализация в области
Корпоративное право/М&А,
Разрешение споров/Арбитраж,
Финансирование бизнеса,
Несостоятельность и банкротство.

Спасибо за внимание!



Андрей
Городисский
и Партнеры

Адрес:

Россия, 119019, г. Москва
ул. Знаменка, д.13, стр. 3, эт. 3

Тел.:

+7(495) 933 7567 (многоканальный)

E-mail:

office@agp.ru

www.agp.ru

