

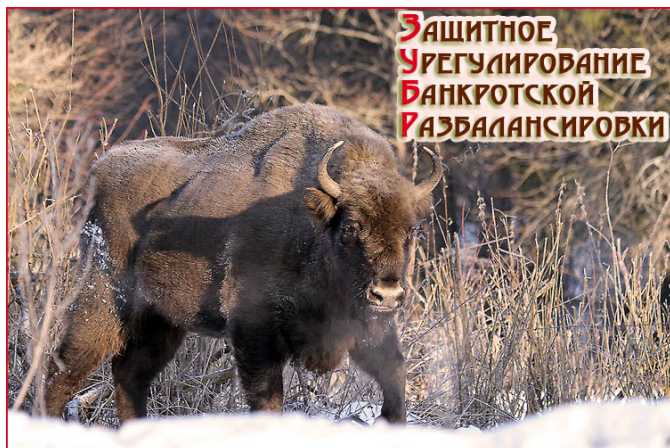
ЗУБР: Защитное Урегулирование Банкротской Разбалансировки

Заметка номер 002. Управляющий партнер юридической фирмы «Эсток-Консалтинг» Андрей Бежан рассказывает корреспонденту портала Новодар о тонкостях законодательства и нюансах практики при защите интересов кредиторов в случае ликвидации должника

ОПАСНОСТИ ЛУЧШЕ ИДТИ НАВСТРЕЧУ, ЧЕМ ОЖИДАТЬ НА МЕСТЕ

Этот известный афоризм величайшего полководца Александра Суворова, оказывается, подходит и для случая, когда юридическое лицо, ваш должник, объявило о добровольной ликвидации.

О ТОНКОСТЯХ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА И НЮАНСАХ ПРАКТИКИ ПРИ ЗАЩИТЕ ИНТЕРЕСОВ КРЕДИТОРОВ В СЛУЧАЕ ЛИКВИДАЦИИ ДОЛЖНИКА



***- Итак, допустим, я кредитор, который мечтает об одном: сполна взыскать всю задолженность. Однако время летит, а денег всё нет. И вот уже доходит до ликвидации должника как юридического лица, а долг всё ещё не получен. Скажите, что мне делать?

***- Уклонение контрагента от погашения кредиторской задолженности – одна из серьезнейших угроз для любого субъекта экономической деятельности. Разнообразие юридических механизмов такого уклонения в настоящее время достаточно велико. Начиная от простого затягивания судебных разбирательства по взысканию задолженности и заканчивая использованием различных маргинальных схем, связанных с выводом активов и ликвидацией предприятия. Наиболее популярным среди них является добровольная ликвидация должника – юридического лица.

***- Не знала! А почему именно добровольная ликвидация?

*****- В первую очередь потому, что скудость правовых норм, регулирующих данную процедуру (по сравнению, например, с правовым регулированием процедуры банкротства), дают обманчивое представление о ее простоте и прозрачности. И потому еще, что несовершенство законодательства о юридических лицах в части правового регулирования процесса ликвидации не позволяет кредиторам эффективно защищать свои права. На практике из-за существующих правовых тонкостей в данной процедуре, а также пробелов в ее правовом регулировании недобросовестный должник (в худшем для кредитора случае) может полностью уклониться от погашения кредиторской задолженности и освободить ценные активы от долговых обязательств.**

*****- То есть если тот, кто мне должен, объявил о добровольной ликвидации, мне надо сразу насторожиться?**

*****- Точнее я сказал бы так. Надо отчетливо понимать, какие существуют правовые риски, возникающие при инициировании должником процедуры добровольной ликвидации. И, соответственно, какие имеются способы противодействия различным злоупотреблениям в процессе ее осуществления.**

*****Мини-справка от юридической фирмы «Эсток-Консалтинг». В соответствии с ГК РФ и Федеральным законом от 08.08.2001 г. № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридического лица» для внесения в Единый государственный реестр юридических лиц (ЕГРЮЛ) записи о государственной регистрации ликвидации юридического лица необходимо произвести следующие ликвидационные процедуры. Создать ликвидационную комиссию. Разместить в органах печати сообщение о ликвидации юридического лица. Составить промежуточный ликвидационный баланс. Рассчитаться с кредиторами. Представить в регистрирующий (налоговый) орган заявление по форме № Р16001, документ, подтверждающий оплату государственной пошлины и ликвидационный баланс.**

*****С момента назначения ликвидационной комиссии (ликвидатора) к последней переходят все полномочия по управлению делами юридического лица и обязанность по соблюдению порядка ликвидации.**

*****- Из справки понятно, что мне как кредитору придется иметь дело уже не с**

директором, а с ликвидационной комиссией. Расскажите о возможных нарушениях.

***- Да, вы правильно поняли. Именно намеренные либо случайные отступления ликвидационной комиссии от установленных правил добровольной ликвидации юридического лица могут привести к нарушению прав кредиторов должника на соразмерное удовлетворение их требований в ходе проведения этой процедуры. Все нарушения, допущенные комиссией на том или ином этапе ликвидации, можно условно разделить на несколько типов.

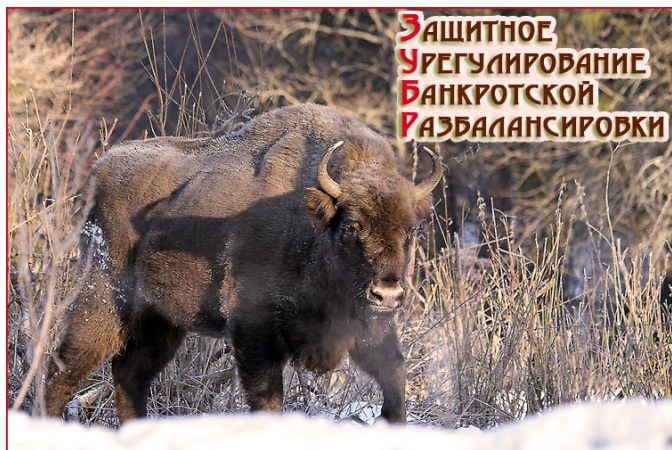
***I. На стадии выявления, рассмотрения либо признания требований кредиторов – невыполнение обязанности по выявлению кредиторов и их уведомлению о том, что в отношении должника вводится процедура ликвидации, уклонение от рассмотрения требований кредиторов либо необоснованный отказ в признании данных требований и т.п.

***II. На стадии формирования и реализации имущества должника – вывод либо сокрытие имущества должника, нарушение правил проведения торгов и пр.

***III. На стадии осуществления расчета с кредиторами – уклонение от расчетов с кредиторами и представление в регистрирующий орган недостоверной информации о требованиях, полное либо частичное необоснованное неудовлетворение требований кредиторов, нарушение их очередности или пропорциональности удовлетворения и др.

**Наиболее опасны для кредиторов нарушения, относящиеся к I и III типу. Потому что недооценка связанного с ними риска, а также ошибки, совершаемые кредиторами в процессе противодействия данным нарушениям, делают дальнейшую борьбу за возврат имущества бесперспективной.

Невыполнение обязанности по выявлению кредиторов должника



***- Тогда давайте по порядку. Насколько я знаю, когда кто-то объявляет о ликвидации, надо обязательно опубликовать сообщение в специализированном

журнале. Но ведь его мало кто читает, так что о ликвидации того юрлица, что тебе задолжало, можно и не узнать.

***- На самом деле выявление кредиторов должника и расчет с ними в ходе процедуры ликвидации является основной задачей ликвидационной комиссии. Как раз для этих целей после своего назначения она обязана опубликовать сведения о ликвидации юридического лица в журнале «Вестник государственной регистрации». Это установлено п. 1 ст. 64 ГК РФ и Приказом ФНС РФ от 16.06.2006 г.

□ САЭ-3-09/355@ «Об обеспечении публикации и издания сведений о государственной регистрации юридических лиц в соответствии с законодательством Российской Федерации о государственной регистрации».

*** Невыполнение ликвидационной комиссией данного требования является основанием для отказа регистрирующего органа во внесении записи в ЕГРЮЛ о ликвидации должника, поскольку информация о размещении сообщения о ликвидации должна содержаться в заявлении по форме □ Р16001, представляемом ликвидационной комиссией в регистрирующий орган для завершения соответствующей процедуры.

***- Кстати, а какая именно информация должна быть указана в сообщении о ликвидации?

***- В том числе, порядок и срок заявления требований кредиторами для их включения в промежуточный ликвидационный баланс и последующего по ним расчета. Для темы нашего разговора это очень важно. Оговоренный срок не может быть менее 2 месяцев с момента публикации сообщения о ликвидации. Выявление кредиторов и их письменное уведомление о ликвидации юридического лица также входит в обязанности ликвидационной комиссии (ликвидатора). Однако на деле ликвидатор должника может случайно или преднамеренно не выполнить эту обязанность, из-за чего кредитор может пропустить срок для предъявления требований к ликвидационной комиссии.

***- Что делать, если комиссия не уведомит кредиторов о ликвидации должника и завершит данную процедуру?

***- Это будет нарушением права кредиторов на удовлетворение их требований в ходе ликвидации. Кредиторы вправе обратиться в суд за защитой своего права. На практике кредиторы используют два способа защиты своих прав в случае внесения в ЕГРЮЛ записи о ликвидации должника без осуществления расчета по долгам, обращаясь в суд с иском.

***- Какие именно?

***- Обращение с иском к регистрирующему органу о восстановлении записи о государственной регистрации юридического лица. И иск к ликвидационной комиссии (ликвидатору) юридического лица с требованием о возмещении убытков. Каждый из них нуждается в отдельном рассмотрении.

***- Думаю, тут нужно рассказать все подробности.

***- Пожалуйста. Восстановление записи о государственной регистрации юридического лица позволит «воскресить» должника, однако само по себе не гарантирует погашения требований кредитора. В то же время если при ликвидации должника имущество, оставшееся после расчетов с кредиторами, было направлено учредителям (участникам) должника, то кредитор вправе оспорить данную сделку и обеспечить за счет этого имущества погашение своих требований к должнику.

Однако если при завершении ликвидации должника все средства были направлены на удовлетворение требований иных кредиторов, добиться погашения своих требований заинтересованному кредитору будет сложно. Правовые механизмы, гарантирующие эту возможность, следует изучать более глубоко. Давайте коснемся ее частично, иначе ваши читатели вряд ли дочитают текст до конца – настолько он будет длинным.

***- Хорошо. Тогда вернемся к двум способа защиты своих прав в случае внесения в ЕГРЮЛ записи о ликвидации должника без осуществления расчета по долгам.

***- Для восстановления записи о государственной регистрации должника – юридического лица должно быть устранено основание внесения соответствующей записи о ликвидации. Согласно п. 1 ст. 22 ФЗ от 08.08.2001 г. № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» государственная регистрация при ликвидации юридического лица осуществляется на основании решения регистрирующего органа по месту нахождения юридического лица. Поэтому надлежащим способом защиты для восстановления записи о государственной регистрации должника будет оспаривание решения регистрирующего органа о ликвидации должника, которое является ненормативным правовым актом, в порядке особого производства.

***Кроме оспаривания решения регистрирующего органа о ликвидации должника в судебной практике кредиторы заявляют также требования о признании недействительной регистрационной записи в ЕГРЮЛ о регистрации в связи с ликвидацией. Указанные требования чаще всего расцениваются судом равнозначно, но в то же время встречаются и случаи, когда суды высказываются за необходимость применения того либо иного способа защиты.

***Так что оптимальным является предъявление иска, содержащего сразу два требования: а) о признании недействительным решения налогового органа о государственной регистрации в связи с ликвидацией и б) о признании недействительной регистрационной записи в ЕГРЮЛ о регистрации в связи с ликвидацией.- С этим понятно. А что насчет другого способа восстановления нарушенного права кредитора – предъявления иска о возмещении убытков к лицам, входившим в состав ликвидационной комиссии либо к ликвидатору должника?

***- Для удовлетворения подобного иска кредитор должен представить доказательства, подтверждающие наличие причинно-следственной связи между действиями (бездействием) ликвидационной комиссии и возникшими у него убытками в виде непогашенной задолженности. В то же время даже в случае удовлетворения подобного иска, предъявленного ликвидатору – физическому лицу, кредитор не всегда может рассчитывать на получение взысканных средств по причине недостаточности имущества ответчика.

***- И всё-таки, если сравнить два названных допустимых способов защиты:

восстановление регистрационной записи о государственной ликвидации должника и взыскание убытков с ликвидационной комиссии (ликвидатора), то какой из них, на ваш взгляд, эффективней?

***- Эффективность обращения в суд с иском о восстановлении регистрационной записи должника по мотиву невыполнения ликвидационной комиссией (ликвидатором) обязанности по письменному уведомлению кредиторов является низкой. Судебная практика идет по тому пути, что невыполнение ликвидационной комиссией обязанности по письменному уведомлению кредитора не может служить самостоятельным основанием для удовлетворения требований о признании недействительной государственной регистрации, предъявленных к налоговому органу.

***- А чем суды чаще всего мотивируют отказ?

***- Отказывая в удовлетворении подобных требований, суды указывают, что нормы Закона о регистрации не обязывают регистрирующий орган проверять представленные на регистрацию документы, в том числе достоверность данных промежуточного и ликвидационного балансов и отсутствие у ликвидируемого юридического лица кредиторской задолженности, за исключением соответствия их по форме и содержанию установленным нормативам. Хотя при этом существует также и противоположная практика, когда суды делают вывод о том, что необходимым условием проведения государственной регистрации является не только наличие полного перечня документов, но и достоверность заявленной информации, в том числе подлежащей внесению в ЕГРЮЛ. Однако при количественном и качественном соотношении противоположных по выводам судебных актов приходится сделать вывод о преобладании первого подхода. Таким образом, если ликвидационная комиссия опубликовала сообщение о ликвидации юридического лица в «Вестнике государственной регистрации», то кредитор с высокой степенью вероятности не сможет оспорить запись о ликвидации должника в связи с невыполнением ликвидационной комиссией обязанности по его уведомлению о ликвидации.

***- И каков же выход?

***- Предельно простой. Для обеспечения собственной экономической безопасности в ходе взаимоотношений с контрагентами необходим регулярный мониторинг информации в ЕГРЮЛ, а также проверка наличия публикаций в отношении контрагентов в журнале «Вестник государственной регистрации». Сведения из ЕГРЮЛ предоставляются регистрирующим органом в установленной форме по запросу любого обратившегося лица (п. 20 Постановления Правительства РФ от 19.06.2002 г. № 438 «О Едином государственном реестре юридических лиц»). Кстати, и покупать журнал «Вестник государственной регистрации» вовсе не обязательно. Информацию о начале процедуры ликвидации юридического лица легко можно найти на официальном сайте этого журнала (<http://www.vestnik-gosreg.ru/>) либо на сайте ФНС РФ (<http://www.nalog.ru/index.php?topic=gosreg>), что значительно упрощает процедуру мониторинга. Если у вас есть должники – юридические лица – проще мониторить, чем потом «бежать вслед за ушедшим поездом».

Отказ либо уклонение от рассмотрения требований кредиторов



*** - А если я осведомлена о том, что мой должник ликвидируется, насколько велики мои шансы на возврат долга?

*** - По крайней мере выше, чем если вы в неведении. Для удовлетворения своих требований кредитор обязан в оговоренный срок в рамках процедуры ликвидации обратиться с соответствующим требованием к ликвидационной комиссии. Правда, уже на стадии предъявления требований к ликвидационной комиссии возникают серьезные риски для кредитора, многими недооцениваемые.

*** - Что называется, сюрприз! Какие риски?

*** - Прежде всего следует учитывать, что в соответствии с п. 4 ст. 64 ГК РФ требования кредитора в обязательном порядке должны быть первоначально предъявлены непосредственно к ликвидационной комиссии (ликвидатору). Дело в том, что данная норма толкуется судами как необходимость соблюдения досудебного порядка. Если же кредитор подаст исковое заявление о взыскании задолженности с должника вне рамок процедуры добровольной ликвидации, то исковое заявление может быть оставлено судом без рассмотрения. С другой стороны, нередко кредиторы, предъявив требования к ликвидационной комиссии (ликвидатору), ждут ответной реакции и вспоминают о своем заявлении лишь после получения информации о внесении в ЕГРЮЛ записи о ликвидации должника.

*** - А что надо делать?

*** - Важно обратить внимание на то, что если кредитор, требования которого не признаны ликвидационной комиссией или от рассмотрения которых она уклонилась, не обратится в суд с иском к ликвидационной комиссии, то его требования не будут учитываться при составлении промежуточного ликвидационного баланса и итогового ликвидационного баланса. А после внесения записи в ЕГРЮЛ о ликвидации должника требования будут считаться погашенными! Это очевидно из п. 6 ст. 64 ГК РФ. В подобной ситуации обращение кредитора в суд с требованием о восстановлении регистрационной записи о ликвидации должника может быть оставлено без удовлетворения.

*** Поэтому после получения необоснованного отказа ликвидационной комиссии от удовлетворения требований кредитора или даже при отсутствии ответа от ликвидационной комиссии кредитору необходимо до утверждения ликвидационного баланса должника обратиться в суд с иском к ликвидационной

комиссии. В этом случае по решению суда требования кредитора могут быть удовлетворены за счет оставшегося имущества ликвидируемого юридического лица.

***- Получается, что достаточно немного «прозевать», не обратив внимания на молчание ликвидаторов в ответ на свои требования, и...

***- И шансы кредитора на удовлетворение его требований в ходе процедуры ликвидации будут значительно снижены. Фактически вас включают «за реестр», если ликвидационная комиссия всего лишь проигнорирует ваши требования, а вы не обратите на этот факт внимания! Тонкостей, о которых кредиторы и не подозревают, много.

***- Какие еще?

***- Например, связанные с тем, что правовые нормы, регулирующие процедуру ликвидации юридического лица, в отличие от норм, регулирующих процедуру банкротства юридического лица, не предусматривают такой категории как текущие или внеочередные требования кредиторов. Это, в том числе, приводит к следующему. Если требования кредитора к должнику возникли после установленного в сообщении о ликвидации срока для предъявлений требований кредиторов, то данные требования автоматически попадают в категорию «зарегистрованных» и погашаются из имущества ликвидируемого юридического лица, оставшегося после удовлетворения требований кредиторов, заявленных в срок.

***- То есть, если я правильно поняла, с момента введения в отношении должника процедуры ликвидации любые новые обязательства должника могут быть удовлетворены лишь за счет оставшегося после его ликвидации имущества?

*** - Да, верно. И даже при соблюдении кредитором установленного порядка предъявления таких требований к ликвидационной комиссии! Причем, если же ликвидационная комиссия все же осуществляет расчет по «текущим» обязательствам должника, то ее действия влекут за собой нарушение установленной в ст. 64 ГК РФ очередности удовлетворения требований кредиторов.

*** Правда, каких-либо негативных правовых последствий для ликвидационной комиссии при нарушении очередности удовлетворения требований кредиторов закон не предусматривает.

Уклонение ликвидационной комиссии от расчета с кредиторами и завершение ликвидации должника

