

Роль и специфика арбитражного управления в зависимости от процедур, применяемых в деле о банкротстве

Развитие рыночных отношений в Российской Федерации привело к возрождению института несостоятельности (банкротства) юридических лиц. Институт банкротства позволяет, во-первых, выявлять юридические лица, имеющие финансовую задолженность, во-вторых, проводить их оздоровление, то есть восстановление платежеспособности, а в-третьих, устранять из хозяйственного оборота «безнадёжно неплатежеспособных» субъектов, платежеспособность которых невозможно восстановить. Таким образом, основной целью института банкротства является оказание помощи должнику восстановить платежеспособность и сохранить производство.

Однако, несмотря на законодательно закрепленные благие цели института банкротства, некоторые недобросовестные участники хозяйственного оборота, пользуясь несовершенством правового регулирования России о несостоятельности (банкротстве), использовали этот институт как правовое средство для передела собственности, захвата стабильно работающих организаций, устранения конкурентов и достижения иных незаконных целей. Особенно такая ситуация была характерна для начала девяностых годов и продолжалась до принятия Федерального закона от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (в ред. от 27.12.2009) (далее по тексту – Закон о банкротстве) [1]. При этом названный Закон о банкротстве стал третьим по счету законом, в достаточной степени урегулировавшим многие спорные вопросы этой сферы хозяйственной деятельности, так как предшествующие ему законодательные акты содержали массу пробелов и коллизий. Здесь следует отметить, что и после принятия указанного за-

кона отдельные его положения нуждались в дополнении и конкретизации, тем более на фоне экономических событий, произошедших в 2008 году и приведших к упадку хозяйственного оборота многих стран. Таким образом, в Закон о банкротстве в период с 2008 по 2009 г. шесть раз вносились изменения. Однако, несмотря на динамично развивающееся и совершенствующееся правовое регулирование указанной сферы, в настоящее время еще имеются отдельные случаи со стороны недобросовестных субъектов хозяйственного оборота, использующих процедуры банкротства для сокрытия противоправных действий, преследующих либо рейдерские, либо иные преступные цели. Учитывая то, что за деятельностью юридических лиц, в отношении которых арбитражный суд выносит решение об объявлении их банкротами, призван следить, а в некоторых случаях и управлять ими такой субъект, как арбитражный управляющий, представляется необходимым исследовать его статус и объем правомочий при каждой отдельной процедуре, применяемой в деле о банкротства. Такая необходимость продиктована высокой ролью фигуры арбитражного управляющего в судьбе юридического лица, объявленного банкротом.

Итак, арбитражный управляющий – это человек, специально подготовленный в сфере антикризисного управления предприятиями, утверждаемый при соблюдении особого порядка арбитражным судом. При осуществлении наблюдения им является временный управляющий, при финансовом оздоровлении – административный управляющий, при внешнем управлении – внешний управляющий, при ликвидации – конкурсный управляющий.

Здесь обращаем внимание, что в зависимости от процедуры, применяемой в деле о банкротстве, цель, задачи, объем прав и обязанностей арбитражного управляющего различны. При этом деятельность арбитражного управляющего осуществляется по двум основным направлениям:

во-первых, проведение контроля за действиями руководства должника (в том числе обеспечение сохранности его имущества);

во-вторых, изучение финансового состояния должника с целью определения возможности и целесообразности проведения реорганизационных (восстановительных) или ликвидационных процедур.

Как известно, Закон о банкротстве предусматривает несколько стадий банкротства. Так, важно иметь в виду, что в зависимости от целей, которые преследуют субъекты института банкротства (комитет кредиторов, конкурсные кредиторы и др.), процедуры, применяемые при рассмотрении каждого отдельного дела о несостоятельности (банкротстве) должника, можно разделить на наблюдение, реабилитационные процедуры, мировое соглашение (договорная процедура) и ликвидационную процедуру (конкурсное производство).

Так, наблюдение как процедура, применяемая в деле о банкротстве, представляет собой введение в аппарат управления действующего юридического лица временного управляющего.

Реабилитационные процедуры представляют собой процедуры, направленные на восстановление платежеспособности должника. Такими процедурами, в частности, являются: финансовое оздоровление, внешнее управление.

Под мировым соглашением понимается договоренность сторон о способах погашения задолженности должника перед кредиторами.

Что касается ликвидационной процедуры, то в Законе о банкротстве указана лишь одна такая процедура под названием конкурсное производство. Именно она ведет к ликвидации должника и то только лишь в том случае, если финансовое оздоровление должника представляется невозможным.

Как известно, первой процедурой, применяемой в отношении финансово неплатежеспособного, но еще действующего юридического лица, является наблюдение. Эта процедура

вводится арбитражным судом по заявлению должника или после признания требований заявителя (кредитора или уполномоченного органа) обоснованными. Ведение наблюдения означает, что исполнительные действия приостанавливаются, снимаются аресты и иные ограничения в части распоряжения имуществом должника. Требования кредиторов к должнику могут быть предъявлены только после проверки арбитражным судом их обоснованности. Руководитель должника и иные органы управления должника не отстраняются, они продолжают осуществлять свои полномочия, но уже с ограничениями, установленными Законом о банкротстве. Сделки, связанные с приобретением, отчуждением или возможностью отчуждения прямо либо косвенно имущества должника, балансовая стоимость которого составляет более 5% балансовой стоимости активов должника на дату введения наблюдения, а также сделки, связанные с получением и выдачей займов, выдачей поручительств и гарантий, уступкой прав требования, переводом долга, а также с учреждением доверительного управления имуществом должника, могут быть совершены только с согласия временного управляющего.

При этом основной задачей временного управляющего является: в срок не более чем семь месяцев изучить финансовое состояние должника.

Итак, при проведении процедуры наблюдения временный управляющий:

- выявляет кредиторов должника;
- выясняет размер требований кредиторов;
- проводит инвентаризацию имущественного комплекса должника;
- анализирует информацию и документы о деятельности должника;
- принимает меры по сохранности имущества.

По итогам своей работы временный управляющий готовит обоснованное заключение (анализ) финансового состояния

должника, на основе которого первое собрание кредиторов должника принимает решение о целесообразности введения следующей реабилитационной процедуры банкротства или о невозможности восстановления платежеспособности должника и открытии конкурсного производства.

Одной из основных процедур, применяемых в деле о банкротстве, с точки зрения оздоровления платежеспособности должника является процедура финансового оздоровления. Финансовое оздоровление применяется к должнику в целях восстановления его платежеспособности и погашения задолженности в соответствии с графиком погашения задолженности. Максимальный срок финансового оздоровления составляет два года. Данная процедура применяется по инициативе лица (лиц), имеющих достаточные средства и уверенность в реальной возможности реабилитации юридического лица.

Суть финансового оздоровления состоит в том, что либо учредитель должника, либо третье лицо (третьи лица) обращаются к собранию кредиторов с графиком погашения задолженности должника и сведениями о предлагаемом ими обеспечении исполнения должником обязательств в соответствии с этим графиком погашения задолженности. В случае если должник не исполнит график погашения задолженности, лицо, предоставившее обеспечение, обязано будет исполнить неисполненные обязательства должника, в том числе и из предоставленного им обеспечения. После этого лицо, предоставившее обеспечение, становится кредитором должника наравне с другими имеющимися кредиторами.

Последствиями введения финансового оздоровления являются приостановление исполнения исполнительных документов, отмены ранее принятых мер по обеспечению требований кредиторов.

Однако, как уже было сказано ранее, одновременно с вынесением определения о введении финансового оздоровления

арбитражный суд утверждает административного управляющего.

Особенности данной процедуры банкротства накладывают отпечаток на специфику прав и обязанностей административного управляющего.

В частности, он вправе обращаться в арбитражный суд с ходатайством об отстранении руководителя должника, о принятии дополнительных мер по обеспечению сохранности имущества должника и об отмене таких мер, вправе предъявлять требования о признании недействительными сделок и решений, заключенных или исполненных должником с нарушением требований законодательства. Административный управляющий также имеет право требовать от руководителя должника получения информации о текущей деятельности должника, а также вправе предоставлять сведения кредиторам о сделках должника, совершаемых им исключительно с согласия собрания кредиторов или административного управляющего. При этом одной из основных обязанностей административного управляющего является осуществление контроля за ходом выполнения плана финансового оздоровления и графика погашения задолженности.

В процессе проведения процедуры финансового оздоровления административный управляющий также обязан:

- вести реестр требований кредиторов, за исключением случаев, предусмотренных Законом о банкротстве;
- созывать собрания кредиторов;
- предоставлять на рассмотрение собранию кредиторов (комитету кредиторов) информацию о ходе выполнения плана финансового оздоровления и графика погашения задолженности;
- осуществлять контроль за своевременностью и полнотой перечисления денежных средств на погашение требований кредиторов и т.д.

Внешнее управление – это реабилитационная процедура, направленная на продолжение деятельности юридического лица, назначаемая арбитражным судом на основании решения собрания кредиторов и осуществляемая на основании передачи функции по управлению юридическим лицом внешнему управляющему. Внешнее управление вводится на срок не более чем восемнадцать месяцев, который может быть продлен не более чем на шесть месяцев. Основанием для введения внешнего управления является наличие реальной возможности восстановить платежеспособность должника для продолжения его деятельности путем исполнения плана внешнего управления.

Органами, осуществляющими внешнее управление, являются внешний управляющий и собрание кредиторов. Полномочия руководителя должника прекращаются, управление делами должника возлагается на внешнего управляющего.

Внешний управляющий в отличие от временного и административного полностью заменяет руководителя должника, поскольку к нему переходят полномочия всех органов управления юридического лица, в том числе полномочия по распоряжению имуществом, за исключением совершения крупных сделок, а также сделок, в совершении которых имеется заинтересованность. Внешний управляющий вправе заключать такие сделки только с согласия собрания (комитета) кредиторов, если иное не предусмотрено одобренным ими планом внешнего управления (п. 4 ст. 101 Закона о банкротстве).

Внешний управляющий, являясь арбитражным управляющим, обладает всеми правами и обязанностями, установленными Законом о банкротстве для данного участника процесса о несостоятельности. Однако, наряду с этим, законодатель наделяет внешнего управляющего специальными правами и обязанностями с учетом специфики внешнего управления (ст. 99 Закона о банкротстве).

Так, согласно Закону о банкротстве полномочия внешнего управляющего при осуществлении процедуры внешнего управления можно условно разделить на две группы:

а) полномочия, осуществляемые внешним управляющим в качестве руководителя должника;

б) полномочия, связанные с выполнением мероприятий в рамках процедуры внешнего управления.

Таким образом, к числу дополнительных прав внешнего управляющего можно отнести право на отказ от исполнения договоров должника и право на предъявление в арбитражный суд требования о признании недействительными сделок и решений, а также о применении последствий недействительности ничтожных сделок, заключенных или исполненных должником с нарушением требований Закона о банкротстве.

По результатам своей деятельности внешний управляющий представляет на рассмотрение собрания кредиторов отчет.

Такую процедуру, как мировое соглашение, в силу особой специфики представляется трудным отнести к процедуре наблюдения или процедурам, носящим реабилитационный характер, и тем более к процедуре, предусматривающей ликвидацию юридического лица, поэтому, на наш взгляд, будет весьма уместным выделить ее в особый квалификационный вид – договорную процедуру.

Итак, мировое соглашение представляет собой достижение договоренности между должником и кредиторами относительно отсрочки и (или) рассрочки исполнения обязательств. Мировое соглашение может быть заключено на любой стадии рассмотрения арбитражным судом дела о банкротстве. Мировое соглашение заключается в письменной форме между должником, его конкурсными кредиторами и уполномоченными органами и содержит условия о порядке и сроках исполнения обязательств должника.

Мировое соглашение утверждается арбитражным судом. При утверждении мирового соглашения арбитражный суд выносит определение об утверждении мирового соглашения, в котором указывает на прекращение производства по делу о банкротстве.

С даты утверждения мирового соглашения арбитражным судом прекращаются полномочия временного управляющего, административного управляющего, внешнего управляющего, конкурсного управляющего. Лицо, исполнявшее обязанности внешнего управляющего, конкурсного управляющего должника, исполняет обязанности руководителя должника до даты назначения (избрания) руководителя должника.

Конкурсное производство является конечной стадией в процессе несостоятельности (банкротства). В результате проведения конкурсного производства прекращается существование юридического лица.

Вопрос о природе конкурсного производства является предметом активного обсуждения как у дореволюционных, так и у современных юристов. Можно выделить следующие научные позиции о природе конкурсного производства. Так, дореволюционные цивилисты под конкурсным производством понимали особый вид исполнительного производства [2, с. 136–137; 3, с. 105–106]. Некоторые современные авторы утверждают, что конкурсное производство – это самостоятельная форма реализации решения суда [4, с. 33]. Другие полагают, что конкурсное производство – это форма гражданско-правовой ответственности [5, с. 46–55]. А третьи, с чьим мнением мы, собственно, всецело соглашаемся, под конкурсным производством понимают особый вид ликвидационной процедуры [6, с. 9–10]. При этом существует мнение, которое нам видится весьма обоснованным, о том, что «используемый в Законе о банкротстве термин “процедура несостоятельности (банкротства)” условен, поскольку употребление термина “процедуры банкротств” является некорректным, так как та-

ковыми являются только конкурсное производство, упрощенные процедуры банкротства и добровольное объявление о банкротстве должника» [7, с. 16].

Здесь поясним, что дискуссия в науке опосредуется противоречием, заложенным в Законе о банкротстве, в котором законодатель то ли хочет показать, что термины «несостоятельность» и «банкротство» синонимы, то ли, напротив, указывает, что эти понятия родственны, но различны.

Мы склонны разделять господствующую в науке концепцию, согласно которой под несостоятельностью понимается неспособность должника в полном объеме удовлетворить требования кредиторов по обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей, а под банкротством – признанную арбитражным судом неспособность должника в полном объеме удовлетворить требования кредиторов по обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей и невозможность применения реабилитационных процедур. Следовательно, реабилитационные процедуры, процедура мирового соглашения – это процедуры несостоятельности, а конкурсное производство – процедура банкротства.

Согласно преобладающей в научной среде точке зрения конкурсное производство представляет собой процедуру, применяемую в деле о банкротстве, при которой предусмотрен определенный порядок последовательных действий применения к должнику, признанному банкротом, предусмотренных законодательством мер, осуществляемых специально уполномоченным лицом (конкурсным управляющим) под контролем арбитражного суда и кредиторов и направленных на ликвидацию должника в связи с невозможностью восстановления его платежеспособности и соразмерного удовлетворения требований кредиторов.

Эта процедура имеет целью за счет реализации имущества должника распределить полученные средства в определенной

законом очередности. Одновременно конкурсное производство охраняет имущественные интересы участников процесса банкротства от неправомерных действий в отношении друг друга. Таким образом, конкурсное производство представляет собой процедуру, которая применяется к должнику, уже признанному банкротом, и направлена на соразмерное удовлетворение требований кредиторов.

Переход к конкурсному производству возможен не только после внешнего управления (ситуация, при которой должник поступательно переходит из одной процедуры в другую и все-таки признается банкротом), но и после наблюдения либо финансового оздоровления.

Срок конкурсного производства не может превышать шесть месяцев, арбитражный суд вправе продлить этот срок еще на шесть месяцев (п. 2 ст. 124 Закона о банкротстве).

Одной из основных фигур в конкурсном производстве является конкурсный управляющий, который утверждается арбитражным судом при принятии решения о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства.

Изменения, внесенные Федеральным законом от 30.12.2008 № 296-ФЗ в Закон о банкротстве [8], установили новый порядок утверждения арбитражного управляющего: «заявитель или собрание кредиторов вправе не только выбрать саморегулируемую организацию, которая предложит кандидатуру арбитражного управляющего, но и предложить кандидатуру конкретного арбитражного управляющего» [9].

Об утверждении конкурсного управляющего арбитражный суд выносит определение, в котором указывается и размер вознаграждения управляющего. Данное определение подлежит немедленному исполнению и может быть обжаловано. Впоследствии конкурсный управляющий может быть освобожден (к примеру, по его личному заявлению) либо отстранен от исполнения своих обязанностей (на основании ходатайства собрания (комитета) кредиторов в случае неисполнения или

ненадлежащего исполнения возложенных обязанностей; в связи с удовлетворением арбитражным судом жалобы лица, участвующего в деле о банкротстве, на неисполнение или ненадлежащее исполнение обязанностей и т.д.). Одновременно с освобождением или отстранением конкурсного управляющего суд утверждает нового управляющего в порядке, предусмотренном п. 1 ст. 127 Закона о банкротстве.

С момента утверждения конкурсного управляющего к нему переходят все полномочия по управлению делами должника, в том числе полномочия по распоряжению имуществом должника.

Анализируя правовой статус конкурсного управляющего, следует заметить, что права и обязанности, которыми он обладает в рамках конкурсного производства, включают в себя права и обязанности, определенные уставными положениями в отношении органов управления организации-должника, а также специальные права и обязанности, установленные законом о банкротстве.

Бесспорно, помимо общих для всех арбитражных управляющих функций (ст. 20.3 Закона о банкротстве), конкурсный управляющий осуществляет ряд полномочий, связанных со спецификой проведения процедуры конкурсного производства.

Полномочия конкурсного управляющего весьма обширны. В целях наиболее эффективного решения задач конкурсного производства законодатель наделяет конкурсного управляющего рядом полномочий, которые можно разделить на четыре группы:

- 1) полномочия конкурсного управляющего по распоряжению имуществом предприятия-должника;
- 2) полномочия конкурсного управляющего по формированию конкурсной массы;
- 3) полномочия конкурсного управляющего по распределению конкурсной массы;

4) иные полномочия конкурсного управляющего при проведении конкурсного производства.

Проблема определения статуса конкурсного управляющего была и остается предметом научной дискуссии. При этом, проанализировав соответствующие в современном конкурсном праве подходы к определению статуса конкурсного управляющего, приходим к выводу, что конкурсный управляющий – это специальный субъект, вводимый для осуществления определенных законом задач, которые определяют характер полномочий управляющего. Конкурсный управляющий, по нашему мнению, это не представитель должника или кредитора, не должностное лицо государственного органа и не орган юридического лица-должника. Конкурсный управляющий сочетает полномочия каждого из них, но имеет и особые полномочия, которыми не обладает ни один из субъектов гражданского права. Право конкурсного управляющего на получение вознаграждения за свою деятельность является основой материальной независимости конкурсного управляющего от должника, кредиторов и иных лиц, участвующих в деле. При этом важной новеллой Федерального закона от 24.12.2008 № 296-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон “О несостоятельности (банкротстве)”» является детальное регулирование вознаграждения управляющего в связи с его участием в конкурсном производстве. Теперь конкурсный управляющий получает процент от размера удовлетворенных требований кредиторов, при этом установлена прогрессивная шкала данного процента в зависимости от доли удовлетворенных требований кредиторов от общего размера требований кредиторов, включенных в реестр, но не менее 3% в случае удовлетворения менее 25% требований кредиторов, включенных в реестр (п. 13 ст. 20.6 Закона о банкротстве). Таким образом, вознаграждение конкурсного управляющего состоит из фиксированной суммы и суммы процентов.

Учитывая сказанное, еще раз подчеркнем, что институт банкротства, прежде всего, нацелен на восстановление платежеспособности должника и лишь в исключительных случаях (при полной неплатежеспособности и невозможности ее восстановления) на ликвидацию. При этом в деле о несостоятельности (банкротстве) еще раз следует отметить важную роль арбитражного управляющего – специалиста, от компетентности и профессионализма которого напрямую зависит дальнейшая «судьба» юридического лица. Однако, несмотря на множественные изменения, внесенные в последние годы в Закон о банкротстве, следует отметить необходимость его дальнейшего совершенствования. Так, например, с целью исключения возможности «рейдерских захватов» юридических лиц и иных манипуляций посредством проведения процедуры (несостоятельности) банкротства важно не только установить более тщательный надзор за деятельностью арбитражных управляющих со стороны государственных органов, но и разрешить вопрос о критериях разграничения «предвидения банкротства» и «фиктивного банкротства».

Дело в том, что не только при «предвидении банкротства» должник может обратиться в арбитражный суд даже в отсутствие признаков банкротства, но и при «фиктивном банкротстве» тоже. Однако в правоприменении представляется сложным отследить грань между мнимой и реальной неплатежеспособностью. Так, например, нередки случаи, при которых в предвидении банкротства должник успевает подать заявление в суд о своей несостоятельности (банкротстве), но потом находит необходимые средства для удовлетворения требований кредиторов. Здесь важно отметить, что в такой ситуации кредиторы могут обвинить должника в фиктивном банкротстве и на этом основании потребовать возмещения убытков. Ввиду сказанного, для исключения в правоприменении подобных ситуаций целесообразно разработать соответствующим ведомством (Минэкономразвитием РФ) подзаконный акт, названный,

к примеру «Инструкции для субъектов процедуры несостоятельности (банкротства)», в котором в качестве нормативно закреплённой рекомендации включить пункт о том, что «при «предвидении банкротства»» должнику, прежде чем подать заявление в суд об объявлении себя банкротом, рекомендуется комплексно собрать доказательства об отсутствии у него возможности удовлетворить даже в течение трех лет требования кредиторов». При этом такими документами могут являться данные бухгалтерской отчетности о наличии дебиторской задолженности, имеющиеся претензии по неисполненным договорным обязательствам и т.д.

Список литературы

1. СЗ РФ. 2002. № 43. Ст. 4190; 2009. № 52 (1 ч.). Ст. 6450.
2. *Шершеневич Г.Ф.* Конкурсный процесс. М.: Статут, 2001.
3. *Попондопуло В.Ф.* Конкурсное право. Правовое регулирование несостоятельности (банкротства). Учебное пособие. М., 2001.
4. *Сердитова Е.Н.* Конкурсное производство как форма реализации решений суда о признании несостоятельности // Правовой вестник арбитражного управляющего. 2004. № 2.
5. *Агеев А.Б.* Банкротство как форма юридической ответственности // Законодательство. 2001. № 2.
6. *Гутникова А.С.* Правовое регулирование открытия и проведения конкурсного производства. Автореф. дис. ... к.ю.н. М., 2004.
7. *Попондопуло В.Ф.* Конкурсное право: Правовое регулирование несостоятельности предпринимателей. М., Юрист. 2001. В соответствии с изменениями, внесенными Федеральным законом от 24.12.2008 № 296-ФЗ в ст. 27 Закона о банкротстве, термин «процедуры банкротства» заменен на «процедуры, применяемые в деле о банкротстве».

8. Федеральный закон от 24.12.2008 № 296-ФЗ (с изм. и доп.) «О внесении изменений в Федеральный закон “О несостоятельности (банкротстве)”» // СЗ РФ. 2009. № 1. Ст. 4.

9. См.: п. 23 Постановления Пленума ВАС РФ от 23.07.2009 № 60 «О некоторых вопросах, связанных с применением Федерального закона от 30.12.2008 № 296-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон “О несостоятельности (банкротстве)”» // Вестник ВАС РФ. 2009. № 9.

Научный руководитель – Е.М Михайленко, кандидат юридических наук, доцент