

Иван Рыков

**СУБСИДИАРНАЯ
ОТВЕТСТВЕННОСТЬ:**
ТЕНДЕНЦИИ СОВРЕМЕННОГО
МЕНЕДЖМЕНТА

издание второе

Москва, 2019



УДК 67.404.213.312

ББК 347.447.5

Р 94

Рецензент — Мифтахутдинов Р.Т.,
к.ю.н., доцент кафедры предпринимательского и корпоративного права
Московского государственного юридического университета (МГЮА)
им. О.Е. Кутафина, судья Высшего Арбитражного Суда
Российской Федерации в отставке.

Р 94 Рыков Иван Юрьевич
Субсидиарная ответственность: тенденции современного менеджмента. — М.: Статут, 2018. — 192 с.

ISBN 978-5-8354-1473-4 (в пер.)

Субсидиарная ответственность развивается в геометрической прогрессии. За 2017 г. по субсидиарной ответственности взыскано 103 млрд руб. Это на 47% больше, чем за 2016 г. Мой прогноз: за один только 2018 г. суды привлекут к ответственности большее число лиц, чем было за всю историю субсидиарной ответственности в России. Поэтому каждый директор и собственник бизнеса должны понимать, как работает этот инструмент и как нужно поступать, чтобы защитить себя, свои права и интересы компании.

После выхода первого издания книги был принят ряд поправок в закон о банкротстве, кардинальным образом повлиявших на усиление роли субсидиарной ответственности. Поэтому вы держите в руках второе издание с учетом последних изменений в закон и свежей арбитражной практики.

УДК 67.404.213.312

ББК 347.447.5

ISBN 978-5-8354-1473-4

*Электронную версию книги вы можете приобрести
в магазине электронных изданий statut-digital.ru*

© Рыков И.Ю., 2018

© Издательство «Статут», редподготовка, оформление, 2018

СОДЕРЖАНИЕ

Введение	10
Раздел I. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ	13
1. Тенденции современного менеджмента, или что должны знать директор и учредитель	13
2. Доктрина «снятия корпоративной вуали»	19
2.1. Что понимают под «корпоративной вуалью»	19
2.2. Суть доктрины «снятия корпоративной вуали»	20
2.3. Доктрина «снятия корпоративной вуали» в российском законодательстве	21
2.4. Доктрина «снятия корпоративной вуали» в российской судебной практике	23
2.5. Примеры судебных дел с применением доктрины «снятия корпоративной вуали»	24
2.6. Примеры судебных дел с отказом в применении доктрины «снятия корпоративной вуали»	26
2.7. Перспективы применения доктрины «снятия корпоративной вуали» в России	27
3. История развития законодательства и практики привлечения к субсидиарной ответственности	28
3.1. Применение механизма субсидиарной ответственности учредителей в 1992–1998 гг.	29
3.2. Субсидиарная ответственность в период действия второго Закона о банкротстве (1998–2002 гг.)	31
3.3. Субсидиарная ответственность в период начала действия Федерального закона от 26 октября 2002 г. № 127-ФЗ	32
3.4. Первый этап реформирования механизма субсидиарной ответственности в делах о банкротстве (2009 г.)	33
3.5. Второй этап реформирования механизма субсидиарной ответственности (2013 г.)	36

3.6. Третий этап реформирования субсидиарной ответственности (2016–2017 гг.).....	38
4. Опыт иностранных государств в вопросах привлечения к субсидиарной ответственности	45
4.1. Почему для нас важен опыт иностранных государств в вопросах субсидиарной ответственности владельцев компаний?	45
4.2. Ответственность учредителей в странах англосаксонского права – США и Великобритании	46
4.3. Ответственность учредителей в европейских странах континентального права – Германии и Нидерландах	48
4.4. Опыт Китая в вопросах привлечения к субсидиарной ответственности учредителей	50

Раздел II. ОСНОВАНИЯ СУБСИДИАРНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ

54

5. Обзор оснований для привлечения к субсидиарной ответственности	54
5.1. Субсидиарная ответственность за совершение сделок, причинивших имущественный вред кредиторам (подп. 1 п. 2 ст. 61.11 Закона о банкротстве)	54
5.2. Субсидиарная ответственность за утрату бухгалтерских документов (подп. 2 п. 2 ст. 61.11 Закона о банкротстве).....	57
5.3. Субсидиарная ответственность за налоговые, административные, уголовные нарушения (подп. 3 п. 2 ст. 61.11 Закона о банкротстве).....	58
5.4. Субсидиарная ответственность за утрату учредительных и иных документов о компании (пп. 4 п. 2 ст. 61.11 Закона о банкротстве)	59
5.5. Субсидиарная ответственность за невнесение сведений в ЕГРЮЛ и ЕФРСФДЮЛ (подп. 5 п. 2 ст. 61.11 Закона о банкротстве).....	60
5.6. Субсидиарная ответственность за неподачу (несвоевременную подачу) заявления должника (ст. 61.12 Закона о банкротстве)	62
5.7. Субсидиарная ответственность лиц, контролирующих кредитную организацию (ст. 189.23 Закона о банкротстве).....	64

6. Кто такие контролирующие лица?	69
6.1. Кто всегда будет контролирующим лицом (презумпция контроля).....	70
6.2. Считается ли контролирующим лицом человек, который создал фирму и получает дивиденды	71
6.3. Разграничение ответственности	71
6.4. Реальные владельцы компании (бенефициары) как контролирующие лица	74
7. Можно ли привлечь к субсидиарной ответственности номинального директора	76
7.1. В каких случаях номинальный директор может избежать субсидиарной ответственности	77
7.2. В каких случаях номинального директора привлекут к субсидиарной ответственности	79
7.3. Способы проверки контрагента для определения номинального директора	82
8. Как рассчитывается размер субсидиарной ответственности	84
8.1. Размер субсидиарной ответственности за непогашенные требования кредиторов	85
8.2. Размер субсидиарной ответственности за неподачу заявления должника	86
8.3. Размер субсидиарной ответственности, если привлекается номинальный руководитель.....	87
8.4. Размер субсидиарной ответственности в зависимости от реального вреда, который причинило контролирующее лицо	89

Раздел III. ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ ПРИВЛЕЧЕНИЯ К СУБСИДИАРНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ

91

9. Предмет доказывания в делах о привлечении к субсидиарной ответственности	91
9.1. Что такое предмет доказывания?.....	91
9.2. Предмет доказывания в делах о привлечении к субсидиарной ответственности за неподачу заявления должника	93
9.3. Что является предметом доказывания в делах о привлечении к субсидиарной ответственности за совершение сделок, причинивших вред кредиторам?	95

9.4. Что является предметом доказывания в делах о привлечении к субсидиарной ответственности за отсутствие документов бухгалтерского учета	98
9.5. Предмет доказывания в делах о привлечении к субсидиарной ответственности за налоговые правонарушения	99
9.6. Предмет доказывания в делах о привлечении к субсидиарной ответственности за утрату корпоративных документов.....	100
9.7. Предмет доказывания в делах о привлечении к субсидиарной ответственности за невнесение сведений в ЕГРЮЛ и ЕФРСФДЮЛ.....	100
10. Распределение бремени доказывания в делах о привлечении к субсидиарной ответственности	101
10.1. Что означает бремя доказывания?	101
10.2. Проблема доказывания в делах о привлечении к субсидиарной ответственности при банкротстве	103
10.3. Бремя доказывания ответственности за неподачу заявления должника	103
10.4. Бремя доказывания ответственности за сделки, причинившие вред кредиторам.....	104
10.5. Бремя доказывания ответственности за утрату документов бухучета и корпоративных документов.....	105
10.6. Бремя доказывания ответственности за нарушения налогового законодательства.....	106
10.7. Бремя доказывания ответственности за невнесение сведений в ЕГРЮЛ и ЕФРСФДЮЛ.....	107
11. Как распределяется субсидиарная ответственность, если отвечают несколько контролирующих лиц	107
11.1. Случаи привлечения к ответственности сразу нескольких лиц	108
11.2. Особенности распределения ответственности между контролируемыми лицами	108
12. Особенности рассмотрения дел о привлечении к субсидиарной ответственности	110
12.1. Особенности рассмотрения дел о привлечении к ответственности за неподачу заявления должника	110

12.2. Можно ли плохое здоровье директора считать уважительной причиной для освобождения от субсидиарной ответственности за утрату документов?	111
12.3. Можно ли привлечь директора к субсидиарной ответственности, если документы не отдает специализированная организация, которая вела бухгалтер	115
12.4. Субсидиарная ответственность и предпринимательский риск	117
12.5. Кого привлекут к субсидиарной ответственности, если вместо директора фирмой руководит управляющая компания.....	121

Раздел IV. ПРИВЛЕЧЕНИЕ К СУБСИДИАРНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ ДЛЯ ПОГАШЕНИЯ ТРЕБОВАНИЙ КРЕДИТОРОВ

122

13. Почему применение субсидиарной ответственности эффективно при взыскании долга.....	122
13.1. Как убедиться, что субсидиарная ответственность точно сработает	123
13.2. Как проходит процедура взыскания долга через субсидиарную ответственность	125
14. Карта рисков взыскания долга с помощью привлечения к субсидиарной ответственности	128
14.1. Что такое карта рисков для кредитора.....	128
14.2. Как карта рисков поможет взыскать долг с помощью субсидиарной ответственности.....	129
14.3. Как составляется карта рисков привлечения к субсидиарной ответственности	130
14.4. Когда нужно обращаться к специалистам, чтобы они составили карту рисков привлечения к субсидиарной ответственности	131
14.5. Как долго специалист составляет карту рисков	131
14.6. Экспресс-тест: Смогу ли я взыскать долг через субсидиарную ответственность?	132
15. Что нужно сделать перед тем, как подать заявление о привлечении к субсидиарной ответственности. Досудебная подготовка.....	136

15.1. Банкротное расследование.....	136
15.2. Выявление контролирующих и взаимозависимых лиц	137
15.3. Выявление имущества у выгодоприобретателя.....	138
16. Как правильно составить заявление о привлечении к subsidiарной ответственности	138
16.1. Какие последствия могут возникнуть, если неправильно составить заявление о привлечении к subsidiарной ответственности	140
16.2. Процедура привлечения к subsidiарной ответственности	141
16.3. Выбор основания для привлечения к subsidiарной ответственности и сбор доказательств	141
16.4. Сроки исковой давности по subsidiарной ответственности	143
16.5. Рассмотрение заявления о привлечении к subsidiарной ответственности в арбитражном суде.....	144
16.6. Что делать после того, как суд привлек контролирующее лицо к subsidiарной ответственности. Распоряжение правом требования	145
16.7. Продажа права требования на торгах	146
16.8. Уступка кредитуру права требования о привлечении к subsidiарной ответственности	147

Раздел V. КАК ЗАЩИТИТЬСЯ ОТ СУБСИДИАРНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ

149

17. Нужно ли вообще защищаться от subsidiарной ответственности	149
17.1. Почему стратегия молчания невыгодна для директора (учредителя) в делах о привлечении к subsidiарной ответственности	150
17.2. Общие правила защиты от subsidiарной ответственности	152
17.3. Права контролирующего лица в делах о привлечении к subsidiарной ответственности	154
17.4. Как защититься от subsidiарной ответственности за совершение сделок, причинивших вред кредиторам	155
17.5. Как защититься от subsidiарной ответственности за утрату или искажение документов бухгалтерского учета	157

17.6. Как защититься от субсидиарной ответственности за неподачу заявления должника	161
17.7. Как защититься от субсидиарной ответственности за налоговые нарушения.....	166
17.8. Как защититься от субсидиарной ответственности за утрату или искажение корпоративных документов.....	167
17.9. Как защититься от субсидиарной ответственности за невнесение сведений в ЕГРЮЛ и ЕФРСФДЮЛ.....	168
17.10. Кому доверить свою защиту от субсидиарной ответственности	169
17.11. Карта рисков привлечения к субсидиарной ответственности	170
17.13. Экспресс-тест: привлекут ли меня к субсидиарной ответственности	174
18. Как налоговая служба использует субсидиарную ответственность.....	178
18.1. Взыскание налогов с основных, зависимых и дочерних компаний (ст. 45 НК РФ)	179
18.2. Взыскание налогов с директоров, учредителей и с других КЛ в рамках субсидиарной ответственности.....	182
Заключение	189