**Как привлечь к субсидиарной ответственности контролирующих лиц должника?**

Что делать кредитору, если у банкрота не хватает денег погасить долги? Взыскать деньги с акционеров или руководителей компании. Рассказываем, что такое субсидиарная ответственность и кого можно к ней привлечь.

**Что такое субсидиарная ответственность**

Субсидиарная ответственность — ситуация, когда вместе с должником по обязательству отвечает другой человек или компания ([п. 1 ст. 399 ГК РФ](https://normativ.kontur.ru/document?moduleId=1&documentId=410377&rangeId=5593854&p=1210&utm_source=yandex&utm_medium=organic&utm_referer=yandex.ru&utm_startpage=focus.kontur.ru%2Fsite%2Fnews%2F22772-moratorij_na_bankrotstvo_2022&utm_orderpage=focus.kontur.ru%2Fsite%2Fnews%2F22610-kak_privlech_k_subsidiarnoj_otvetstvennosti_kontroliruyushhix_)). Это значит, если должник откажется исполнять обязательства, кредитор может потребовать этого от другого лица. Случаи субсидиарной ответственности установлены законом. Но контрагенты тоже могут прописать их в договоре.

Субсидиарная и солидарная ответственность — разные понятия. Солидарная ответственность отличается тем, что кредитор может требовать исполнить обязательства всех должников сразу или выбрать одного из них. К субсидиарному должнику кредитор обращается после того, как основной должник отказал ему или не ответил на требование. Еще субсидиарная ответственность может наступить, потому что у должника нет имущества. Так, если у МУПа не хватает денег для удовлетворения требований кредиторов, субсидиарную ответственность по его долгам понесет собственник.

**Допустим,** МУП «Ромашка» заключает договор поставки с компанией «Василек». Продавец поставляет оборудование, но покупатель не платит за него. Оказывается, «Ромашка» уже полгода не получает заказы, поэтому и доходов нет. Все здания и станки, которые использует МУП, принадлежат муниципальному образованию «город Нижний Тагил». Так как «Ромашке» нечем платить, «Василек» может предъявить требования к Нижнему Тагилу как к собственнику имущества МУПа.

**Законы о субсидиарной ответственности**

Положения о субсидиарной ответственности есть в разных нормативных актах. Вот некоторые из них:

[**ГК РФ**](https://normativ.kontur.ru/document?moduleId=1&documentId=410377&p=1210&utm_source=yandex&utm_medium=organic&utm_referer=yandex.ru&utm_startpage=focus.kontur.ru%2Fsite%2Fnews%2F22772-moratorij_na_bankrotstvo_2022&utm_orderpage=focus.kontur.ru%2Fsite%2Fnews%2F22610-kak_privlech_k_subsidiarnoj_otvetstvennosti_kontroliruyushhix_)**.** Участники полного товарищества отвечают своим имуществом по обязательствам товарищества; члены крестьянского (фермерского) хозяйства — по обязательствам КФХ и так далее. Например, полное товарищество «Иванов, Петров, Сидоров» снимает офис и не платит за аренду помещения несколько месяцев. Собственник просит оплатить долги, но его игнорируют. Тогда арендодатель может требовать суд привлечь Иванова, Петрова и Сидорова к субсидиарной ответственности. В таком случае им придется гасить долг за счет личных средств.

**Градостроительный кодекс.**СРО несет субсидиарную ответственность за участника, который плохо построил здание или подготовил проектную документацию ([ст. 60.1](https://normativ.kontur.ru/document?moduleId=1&documentId=410560&rangeId=5593876&p=1210&utm_source=yandex&utm_medium=organic&utm_referer=yandex.ru&utm_startpage=focus.kontur.ru%2Fsite%2Fnews%2F22772-moratorij_na_bankrotstvo_2022&utm_orderpage=focus.kontur.ru%2Fsite%2Fnews%2F22610-kak_privlech_k_subsidiarnoj_otvetstvennosti_kontroliruyushhix_)).

**Бюджетный кодекс.**Государственный (муниципальный) гарант отвечает по обязательству принципала ([ч. 5 ст. 115](https://normativ.kontur.ru/document?moduleId=1&documentId=410717&rangeId=5593878&p=1210&utm_source=yandex&utm_medium=organic&utm_referer=yandex.ru&utm_startpage=focus.kontur.ru%2Fsite%2Fnews%2F22772-moratorij_na_bankrotstvo_2022&utm_orderpage=focus.kontur.ru%2Fsite%2Fnews%2F22610-kak_privlech_k_subsidiarnoj_otvetstvennosti_kontroliruyushhix_)). Субъект МСП может попросить публично-правовое образование (РФ, субъект РФ, муниципальное образование) быть гарантом по договору. Если предприятие откажется выполнить обязательство по сделке, гарант будет делать это за него. Гарантия должна обеспечить права кредитора.

**Федеральный закон от 11.07.2001 № 95-ФЗ «**[**О политических партиях**](https://normativ.kontur.ru/document?moduleId=1&documentId=206165&p=1210&utm_source=yandex&utm_medium=organic&utm_referer=yandex.ru&utm_startpage=focus.kontur.ru%2Fsite%2Fnews%2F22772-moratorij_na_bankrotstvo_2022&utm_orderpage=focus.kontur.ru%2Fsite%2Fnews%2F22610-kak_privlech_k_subsidiarnoj_otvetstvennosti_kontroliruyushhix_)**».**Политическая партия несет субсидиарную ответственность по долгам региональных отделений, если у них не хватает имущества для погашения требований кредиторов.

**Федеральный закон от 08.02.98. № 14-ФЗ «**[**Об обществах с ограниченной ответственностью**](https://normativ.kontur.ru/document?moduleId=1&documentId=396401&cwi=24329&p=1210&utm_source=yandex&utm_medium=organic&utm_referer=yandex.ru&utm_startpage=focus.kontur.ru%2Fsite%2Fnews%2F22772-moratorij_na_bankrotstvo_2022&utm_orderpage=focus.kontur.ru%2Fsite%2Fnews%2F22610-kak_privlech_k_subsidiarnoj_otvetstvennosti_kontroliruyushhix_)**».**Если участники общества оплатили стоимость долей не деньгами, а другим имуществом, они отвечают субсидиарно по обязательствам ООО вместе с независимым оценщиком. Размер ответственности — сумма, на которую оценщик завысил реальную стоимость имущества.

**Кто привлекается к субсидиарной ответственности**

Если должник в процедуре банкротства не может расплатиться со всеми кредиторами, к субсидиарной ответственности привлекают контролирующих его лиц.

Контролирующее лицо должника (КДЛ) — гражданин или организация, которые дают должнику обязательные указания или другими способами влияют на него ([п. 1 ст. 61.10 127-ФЗ](https://normativ.kontur.ru/document?moduleId=1&documentId=413214&rangeId=5593907&p=1210&utm_source=yandex&utm_medium=organic&utm_referer=yandex.ru&utm_startpage=focus.kontur.ru%2Fsite%2Fnews%2F22772-moratorij_na_bankrotstvo_2022&utm_orderpage=focus.kontur.ru%2Fsite%2Fnews%2F22610-kak_privlech_k_subsidiarnoj_otvetstvennosti_kontroliruyushhix_)). КДЛ может быть кто угодно. Главное — доказать, что лицо управляло должником, когда он принимал решения или заключал сделки.

Контролирующее лицо должника (КДЛ) — гражданин или организация, которые дают должнику обязательные указания или другими способами влияют на него ([п. 1 ст. 61.10 127-ФЗ](https://normativ.kontur.ru/document?moduleId=1&documentId=413214&rangeId=5593907&p=1210&utm_source=yandex&utm_medium=organic&utm_referer=yandex.ru&utm_startpage=focus.kontur.ru%2Fsite%2Fnews%2F22772-moratorij_na_bankrotstvo_2022&utm_orderpage=focus.kontur.ru%2Fsite%2Fnews%2F22610-kak_privlech_k_subsidiarnoj_otvetstvennosti_kontroliruyushhix_)). КДЛ может быть кто угодно. Главное — доказать, что лицо управляло должником, когда он принимал решения или заключал сделки.

**Например:** Компания «Финлайт-Урал» взяла в долг 8,5 млн рублей в организации «Финлайт». Стороны не определили процентную ставку по сделке, поэтому за нее принималась ставка ЦБ — 8,25% годовых. Вскоре «Финлайт» обанкротилась. Суд пришел к выводу, что компании заключили договор на нерыночных условиях, потому что тогда средняя ставка по кредиту составляла 8,7-10%. Сделка оказалось выгодной для «Финлайт-Урал». Компания каждый месяц экономила на процентах, хотя деньги так и не вернула. Суд установил, что директор «Финлайт» действовал в ущерб компании, а конечный выгодоприобретатель по сделке — Иванова, учредитель «Финлайт-Урал». Арбитражный суд привлек ее к субсидиарной ответственности ([Постановление Арбитражного суда Московского округа от 10.06.2019 № Ф05-19328/15 по делу № А40-187351/2013](https://kad.arbitr.ru/Document/Pdf/7515522c-5225-4ad2-bbe1-72ce2092f14e/f8c74236-f6c3-487f-92d1-d2758059a257/A40-187351-2013_20190610_Reshenija_i_postanovlenija.pdf?isAddStamp=True)).

Еще в законе есть список лиц, которых могут признать КДЛ, если есть доказательства. В числе таких лиц:

родственники, свойственники директора или члена совета директоров, правления, дирекции,

главный бухгалтер, финансовый директор,

представитель по доверенности, доверительный управляющий.

Суд привлечет КДЛ к субсидиарной ответственности, если это лицо влияло на деятельность должника в течение трех лет до появления признаков банкротства, а также до момента, пока его не признали банкротом.

**Кто привлекает к субсидиарной ответственности**

Решение о привлечении КДЛ к субсидиарной ответственности принимает арбитражный суд. Он выносит акт на основании заявления. Кто может обратиться в суд, зависит от основания, по которому КДЛ привлекается к ответственности.

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| Основание | Когда подается заявление | Заявители |
| Должник не может погасить требования кредиторов. | В процедуре банкротства.  | Арбитражный управляющий, конкурсные кредиторы, действующие и бывшие сотрудники, их представитель, госорганы. |
| Должник не подал заявление о банкротстве или сделал это не вовремя. | В процедуре банкротства. | Конкурсные кредиторы, действующие и бывшие сотрудники, их представитель, госорганы, арбитражный управляющий. |
| Должник не может погасить требования кредиторов. | Конкурсное производство завершилось или банкротство прекращено, так как у должника нет денег на судебные расходы. | Кредиторы по текущим обязательствам; конкурсные кредиторы; лицо, которое подало заявление о банкротстве, но суд прекратил дело; кредиторы, требования которых суд признал обоснованными, но удовлетворит после погашения требований кредиторов из реестра. |
| Должник не подал заявление о банкротстве или сделал это не вовремя. | Конкурсное производство завершилось или банкротство прекращено, так как у должника нет денег на судебные расходы. | Конкурсные кредиторы, действующие и бывшие сотрудники, госорганы. |

Чтобы подать в суд, дается три года. Срок считается с того дня, когда заявитель узнал или должен был узнать об основаниях для обращения. При этом причины привлечения к ответственности возникли не больше чем за 10 лет до обращения в суд. А должник признан банкротом не более чем за три года. Если конкурсное производство завершилось, у потенциальных заявителей есть еще три года, чтобы обратиться в суд.

**Причины привлечения к субсидиарной ответственности**

Есть два основания для привлечения контролирующих лиц к субсидиарной ответственности:

из-за действий КДЛ должник не может полностью погасить требования кредиторов,

КДЛ не подал заявление должника о банкротстве или сделал это не вовремя.

**Невозможность полного погашения требований кредиторов**

Если должник стал банкротом из-за недобросовестной деятельности контролирующего лица, последнего можно привлечь к ответственности. Важно, что между решениями КДЛ и возникновением признаков банкротства должна быть прямая связь. Это значит, что без участия контролирующего лица должник не попал бы в ситуацию, когда у него не хватает денег для расчетов с кредиторами. КДЛ мог заключать невыгодные сделки от имени должника, подписывать договоры с однодневками, назначать номинальных директоров на руководящие должности.

Субсидиарная ответственность наступает для контролирующего лица и в том случае, когда КДЛ напрямую не повлиял на появление признаков банкротства у должника, но ухудшил его финансовое положение. Так, ООО «Ямалдобыча» в 2017 году продало ООО «СПГ» несколько зданий на 17,6 млн рублей. Имущество по сделкам передали, а деньги продавцу — нет. В 2018 «Ямалдобыча» обанкротилась. Конкурсный управляющий просил суд привлечь «СПГ» к субсидиарной ответственности. Он ссылался на то, что в момент продажи недвижимости «Ямалдобыча» уже была в непростом финансовой положени: долги составляли 124 млн рублей, активы — всего 112 млн. При этом директор «Ямалдобычи» не возражал против сделок. Суд согласился с конкурсным управляющим и признал «СПГ» контролирующим лицом, привлек его к субсидиарной ответственности. Основание — из-за недобросовестных действий директора сложное финансовое положение банкрота значительно ухудшилось  ([Постановление Арбитражного суда Западно-Сибирского округа от 24.11.2021 № Ф04-6261/21 по делу № А81-1425/2018](https://kad.arbitr.ru/Document/Pdf/d5044a85-cb7e-4394-9e8c-dc8629a79e82/61be9a46-37be-42db-b658-3a973a160766/A81-1425-2018_20211124_Postanovlenie_kassacionnoj_instancii.pdf?isAddStamp=True)).

Считается, что должник обанкротился из-за недобросовестных действий КДЛ, если есть хотя бы одно из обстоятельств:

Действия КДЛ причинили серьезный вред имущественным правам кредиторов. Это возможно, если банкрот заключил убыточную для него сделку на нерыночных условиях. Или на рыночных, но из-за нее компания больше не может работать по одному из основных направлений.

Директор или бухгалтер не передали арбитражному управляющему документы бухучета или отчетность. Важно, чтобы из-за таких действий у управляющего появились сложности в проведении процедуры банкротства. Например, он не смог определить КДЛ и контрагентов, найти имущество должника, оспорить его подозрительные сделки.

Половина требований кредиторов появилась из-за преступления или правонарушения директора.
Так, по делу № А47-6554/2016 ООО «Фабрика окон» признали банкротом. У должника было два кредитора: ООО «МИК» с требованием в 500 тысяч рублей и налоговая — 17 млн рублей. ФНС уже привлекала банкрота к ответственности за правонарушение. Должник заключал фиктивные сделки, чтобы получить необоснованную налоговую выгоду. Он принимал к вычету НДС по сделкам, которые проводились только на бумаге. Долг по налоговому правонарушению составил почти 100% от общего объема требований кредиторов. Суд привлек к субсидиарной ответственности единственного участника и директора «Фабрики окон» ([Постановление Арбитражного суда Уральского округа от 13.03. 2018 № Ф09-391/18 по делу № А47-6554/2016](https://kad.arbitr.ru/Document/Pdf/5b200158-a84b-43f2-9f00-d973f623b73c/b6738684-b08c-4220-b914-9796e018adfe/A47-6554-2016_20180313_Reshenija_i_postanovlenija.pdf?isAddStamp=True)).

Обязательные для хранения документы компании искажены или их нет. К таким материалам относятся устав, договор об учреждении общества, протокол общего собрания о создании компании, свидетельства ОГРН и ИНН, реестр аффилированных лиц, заключения аудиторов, судебные решения и другое. Отсутствие документов усложняет процедуру банкротства арбитражному управляющему.

Директор не внес сведения в ЕГРЮЛ, Федресурс или подал недостоверные данные. Это касается информации о местонахождении, уставном капитале, размере активов, финотчетности, залоге имущества, заключении договоров лизинга. Если такие сведения скрыты, это вводит контрагентов и кредиторов в заблуждение.

Чтобы избежать ответственности, контролирующее лицо должно доказать: его деятельность не повлияла на появление признаков банкротства у должника. Компания все равно бы обанкротилась. КДЛ может ссылаться на то, что причина банкротства во внешних факторах: кризисе, стихийных бедствиях, авариях, изменениях условий ведения бизнеса и так далее.

Номинальный директор, который не участвовал в принятии ключевых решений, может просить суд снизить размер субсидиарной ответственности. Ему нужно доказать, что он не имел определяющего влияния на деятельность фирмы и представить данные о реальном руководителе. Допустим, по документам Иван Иванов — директор ООО «Ромашка». При этом Петр Петров получил доверенность и может действовать от имени компании. Петров заключает сделки, проводит общие собрания, а Иванов в деятельности «Ромашки» не участвует. Если в процессе банкротства «Ромашки» встанет вопрос о привлечении руководителя к субсидиарной ответственности, Иванов не сможет ее избежать. Но если он докажет, что не участвовал в деятельности общества, а бизнес вел Петров, суд снизит размер ответственности.

Размер ответственности КДЛ равен объему непогашенных долгов кредиторов. Если в реестр включены требования на миллион рублей, 400 тысяч из них погашены за счет имущества компании, то субсидиарная ответственность КДЛ составит 600 тысяч рублей.

**Неподача (несвоевременная подача) заявления должника о банкротстве**

Если у компании появились признаки несостоятельности, директор обязан сам подать в арбитражный суд заявление о банкротстве. На это дается месяц. Если руководитель пропустил сроки или не обратился в суд, его могут привлечь к субсидиарной ответственности. При ликвидации компании заявление подают ликвидатор или ликвидационная комиссия, на это у них 10 дней.

Директор может избежать ответственности, если докажет, что пытался улучшить финансовое положение компании. Так, по делу № А42-9226/2017 МУП «ЖЭК» признали банкротом. Суд первой инстанции привлек к субсидиарной ответственности несколько его директоров, которые управляли МУПом в разные годы. Суд посчитал, что признаки банкротства возникли у организации еще в 2014, но никто из руководителей не подал заявление о банкротстве. Апелляция и кассация поддержали такое решение. Верховный суд усомнился в подходе нижестоящих судов. Он указал, что руководители неоднократно сообщали администрации поселения (собственнику МУПа) о долгах организации, принимали меры по улучшению ее финансового состояния. Администрация провела собрание на тему долгов МУП «ЖЭК». Этого было достаточно, чтобы руководители добросовестно рассчитывали на помощь собственника в разрешении ситуации: составление антикризисного плана, санацию. Администрация не предприняла меры. Верховный суд отменил акты нижестоящих инстанций и отправил дело на новое рассмотрение ([Определение Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации от 21.10.2021 № 307-ЭС21-5954(2,3) по делу № А42-9226/2017](https://kad.arbitr.ru/Document/Pdf/dddaacfd-9def-40fe-a2b9-4e3162e33b16/13536958-e2cd-4c3d-9c2d-43affc83e352/A42-9226-2017_20211021_Opredelenie.pdf?isAddStamp=True)).

Директор несет субсидиарную ответственность в размере суммы долгов, которые появились после истечения месяца на подачу заявления и до возбуждения дела о банкротстве.

**Нарушение законодательства о банкротстве**

За нарушение 127-ФЗ суд может обязать контролирующие лицо выплатить убытки, если они появились у кого-то из участников процедуры банкротства. Убытки — это реальный ущерб плюс неполученный доход. Убытки могут выражаться в утрате или повреждении имущества, расходах на восстановление нарушенных прав. Субсидиарная ответственность ограничивается требованиями кредиторов, убытки взыскиваются дополнительно.

Еще несколько случаев, когда с контролирующего лица можно взыскать убытки:

Должник мог расплатиться со всеми кредиторами, но все равно подал заявление о признании себя несостоятельным. КДЛ ответит за убытки, которые возникли из-за возбуждения дела о банкротстве. Например, кредиторы могли понести судебные расходы на установление размера требований и участие в процедуре банкротства (госпошлина, расходы на юриста, почтовые расходы),

требования кредиторов о взыскании долгов были необоснованными, но должник их не оспорил,

требование заявителя о признании должника банкротом было необоснованным, но он против них не возражал.

Если привлечь контролирующее должника лицо к субсидиарной ответственности, шансы на взыскание возрастут. Однако на практике процесс по возврату долгов может тянуться несколько лет. Чтобы снизить риски невозвратных долгов, важно детально проанализировать финансовое положение контрагента. Оценить вероятность банкротства компании, выяснить, кто будет отвечать по долгам организации.

Ситуация: Как привлечь к субсидиарной ответственности контролирующих лиц должника (сервис для проверки российских и зарубежных контрагентов «Контур.Фокус», 2022)