

ТОТАЛЬНЫЙ МОРАТОРИЙ НА БАНКРОТСТВО: КАК ИСПОЛЬЗОВАТЬ ПРЕИМУЩЕСТВА, ОБХОДИТЬ ОГРАНИЧЕНИЯ И «ДОТЯНУТЬСЯ» ДО ОППОНЕНТОВ, НЕСМОТРЯ НА ИСПОЛНИТЕЛЬСКИЙ ИММУНИТЕТ?

KK & P
TRIAL LAWYERS

КУЛЬКОВ
КОЛОТИЛОВ
И ПАРТНЕРЫ

АРТЁМ АНТОНОВ

15 АПРЕЛЯ 2022 Г.



МОРАТОРИЙ, ЧТО ТЫ ТАКОЕ?



ПОСТАНОВЛЕНИЕ ПРАВИТЕЛЬСТВА РФ ОТ 28.03.2022 № 497 «О ВВЕДЕНИИ МОРАТОРИЯ НА ВОЗБУЖДЕНИЕ ДЕЛ О БАНКРОТСТВЕ ПО ЗАЯВЛЕНИЯМ, ПОДАВАЕМЫМ КРЕДИТОРАМИ»

Запрещено возбуждение дел о банкротстве по заявлениям кредиторов в отношении всех юридических лиц, граждан и ИП

- **Исключения:** застройщики, внесенные в единый реестр проблемных объектов к 01.04.2022; иностранные юридические и физические лица
- **Срок действия моратория:** 01.04.2022-01.10.2022

ЧТО ДАЕТ МОРАТОРИЙ?

- Запрет инициации кредиторами новых дел о банкротстве. В том числе по поданным, но не принятым к производству заявлениям на дату введения моратория (п. 2 ст. 9.1 ЗоБ)
- Приостановление исполнительных производств по имущественным взысканиям по требованиям, возникшим до введения моратория (пп. 4 п.3 ст. 9.1 ЗоБ)
- Банки принимают, но не исполняют в период моратория исполнительные листы (п. 6 ПП ВС № 44)
- Запрет на обращение взыскания на залоговое имущество (пп. 3 п.3 ст. 9.1 ЗоБ)
- Прекращение начисления фин. санкций (абз. 10 п. 1 ст. 63 ЗоБ)
- Отсутствие санкций за неподачу заявления о банкротстве (ст. 9 ЗоБ)

К ЧЕМУ ОБЯЗЫВАЕТ И ЧТО ОГРАНИЧИВАЕТ?

Мораторий обязывает предпринимать действия по реабилитации бизнеса, если имеются предпосылки несостоятельности.

- Запрет распределения прибыли (абз. 9 п. 1 ст. 63 ЗоБ)
- Ограничение на совершение сделок (зачет (абз. 7 п. 1 ст. 63 ЗоБ); сделки по «выводу активов» (п. 8 ПП ВС № 44))
- Запрет на выдел доли, выкуп акций/доли в связи с выходом участника/акционера из общества (абз. 5 п. 1 ст. 63 ЗоБ)

КАКОЙ ВЫБОР ЕСТЬ У ДОЛЖНИКА?



Продолжать
работать
платежеспособным
под мораторием

VS

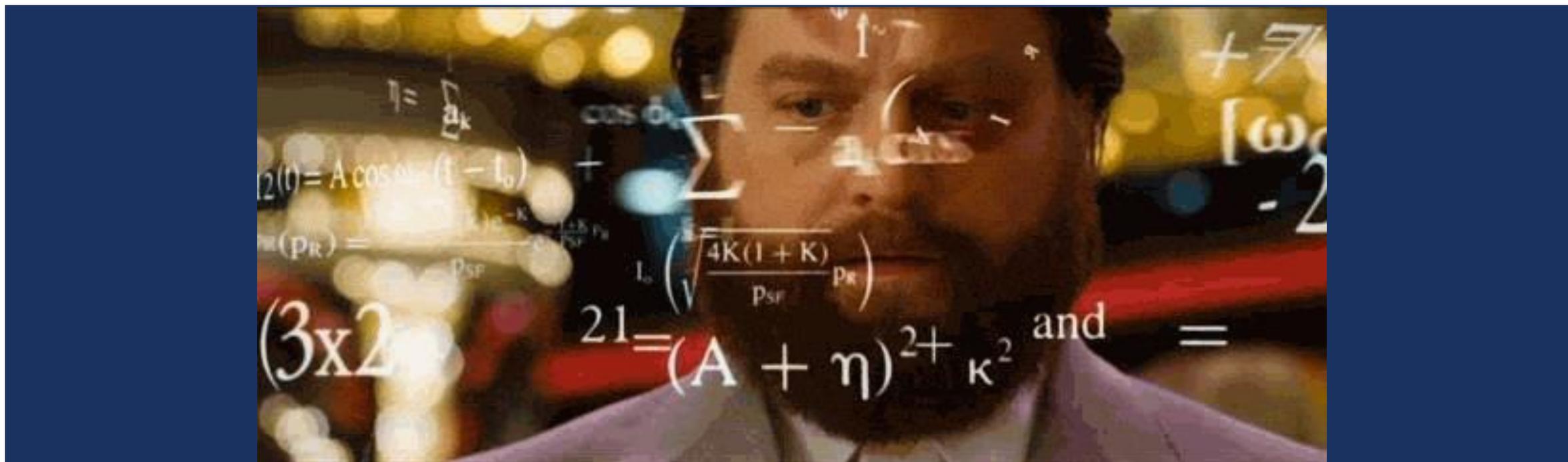
Отказаться
от моратория

Реабилитировать
бизнес под
мораторием

VS

Подать
заявление о
банкротстве

КАК БЕЗОПАСНО СПАСАТЬ БИЗНЕС?



КАК ЛУЧШЕ ДОФИНАНСИРОВАТЬ ДОЛЖНИКА? (1)

Требования аффилированных лиц с должником по представлению компенсационного финансирования в период моратория не подлежат субординации, если дело о банкротстве будет возбуждено в течение 3 месяцев после прекращения моратория (п. 12 ПП ВС РФ от 24.12.2020 № 44). Квалифицируется по ст. 134 Зоб на общих основаниях.

- Определение ВС РФ от 17.11.2021 N 307-ЭС21-7195(2,3) по делу N А56-94223/2020

Суд отказался субординировать требования банка Траст в деле о банкротстве ООО "ПК "Севкабель", так как действия, направленные на продление срока возврата кредита, были совершены в период моратория.

NB: в данном деле соглашение было заключено за неделю до введения моратория, но суд учел факт «неизбежности» его введения и общеизвестного знания об этом.

- Новости о моратории на сайте <https://fedresurs.ru/news> начали активно появляться с 04.03.2022

КАК ЛУЧШЕ ДОФИНАНСИРОВАТЬ ДОЛЖНИКА? (2)

Пополнение
уставного
капитала



Аффилированное
лицо (без моратория):
Предоставление
займа/выполнение
работ и т.п.



Формально
независимое лицо
(без моратория):
Предоставление
займа/выполнение
работ и т.п.



Лицо под мораторием, которому необходимо финансирование

КАКИЕ МЕРЫ ПРЕДПРИНЯТЬ, ЧТОБЫ ИЗБЕЖАТЬ ОТВЕТСТВЕННОСТИ В СЛУЧАЕ БАНКРОТСТВА?

- Разработать план реабилитации бизнеса, который впоследствии можно будет предоставить суду
- Проводить юридические и экономические аудиты как общего плана реабилитации, так и отдельных сделок
- Попытаться привлечь дополнительное финансирование (в любом случае фиксировать попытки)
- Работать с дебиторской задолженностью (направлять внесудебные требования, «просуживать», накладывать аресты)
- Реструктуризировать долги общества
- Заключить мировые соглашения с контрагентами для последующего его упрощенного утверждения в рамках дела о банкротстве (pre-packed bankruptcy)

МОРАТОРИЙ ЗАПРЕЩАЕТ ДИВИДЕНДЫ И ЗАЧЕТ

А ЕСЛИ ОЧЕНЬ ХОЧЕТСЯ?



КАКИЕ ОПЦИИ ПОЛУЧЕНИЯ «ПРИБЫЛИ» МОГУТ ВСТРЕЧАТЬСЯ (I)

Недобросовестные участники оборота могут выплачивать дивиденды под видом заработной платы либо премий

- П.2 ст.134 ЗоБ относит требования об оплате труда ко второй очереди текущих платежей, в том числе премии, то есть они имеют высокий приоритет, что особенно ценно при недостаточности имущества общества (Постановление АС Уральского округа от 15.10.2021 по делу N А07-10450/2018)
- При совмещении участниками/акционерами или их родственниками высокооплачиваемых должностей и реальном исполнении своей трудовой функции доказать притворность сделки крайне сложно

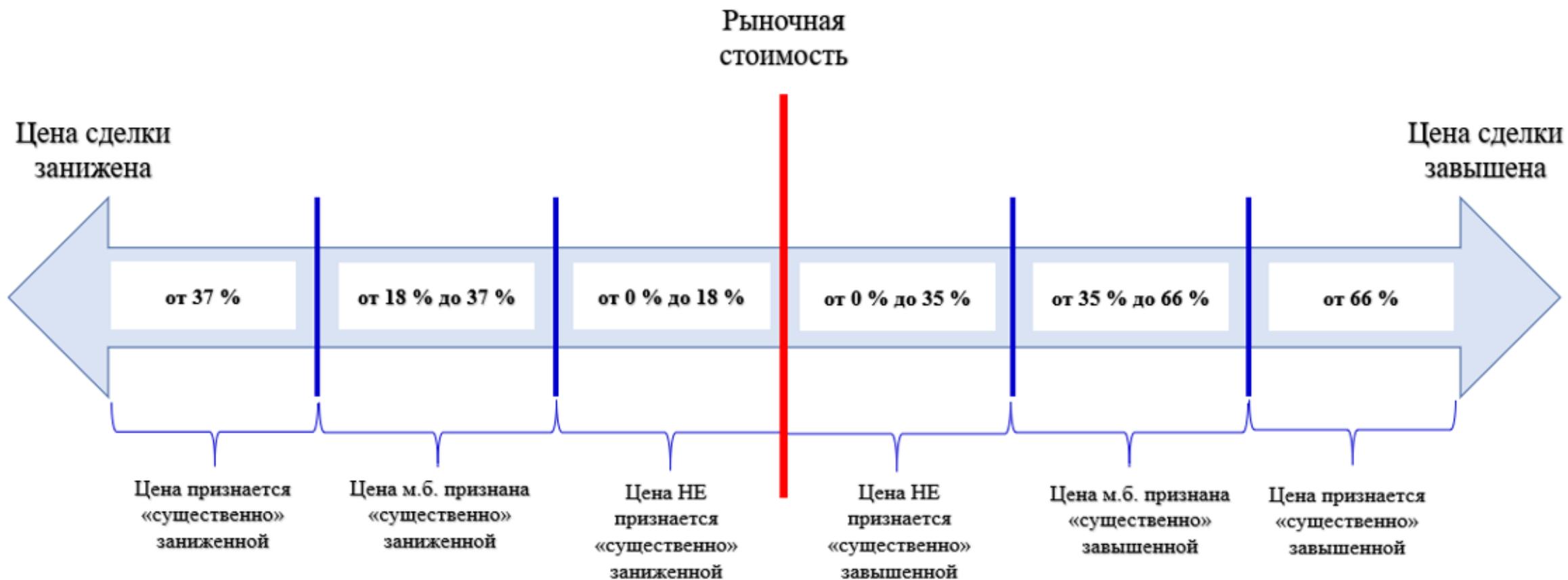
КАКИЕ ОПЦИИ ПОЛУЧЕНИЯ «ПРИБЫЛИ» МОГУТ ВСТРЕЧАТЬСЯ? (2)

Дивиденды могут выводиться также под видом сделок с аффилированными либо формально независимыми компаниями

п. 8 Постановление Пленума ВС РФ от 24.12.2020 № 44:

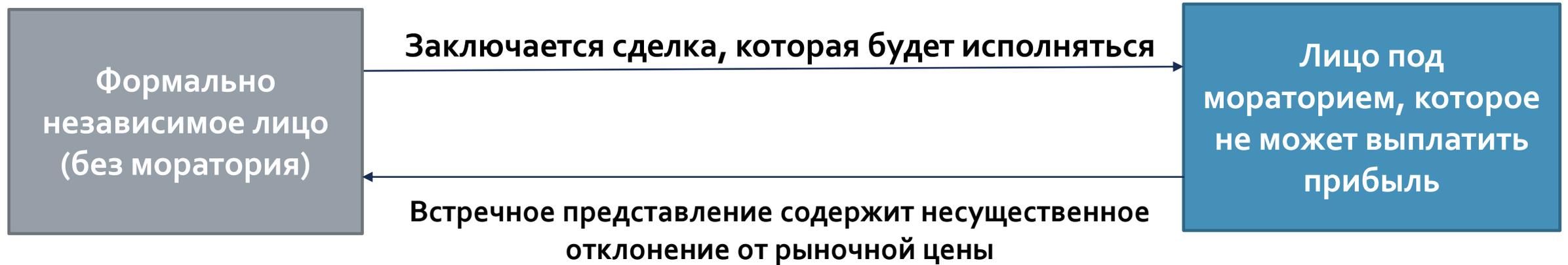
- Разрешает заключать и исполнять сделки
- Дает право внеконкурсного оспаривания сделок по выводу активов
- В качестве примера «маркера» вывода активов указывается нерыночность

КАКИЕ ОПЦИИ ПОЛУЧЕНИЯ «ПРИБЫЛИ» МОГУТ ВСТРЕЧАТЬСЯ? (3)



СМ. СТАТЬЮ «НЕРАВНОЦЕННЫЕ СДЕЛКИ В БАНКРОТСТВЕ: КЛЮЧЕВЫЕ ПРОБЛЕМЫ ОСПАРИВАНИЯ»
[HTTPS://KKPLAW.RU/FILES/NERAVNOTSENNYE_SDELKI.PDF](https://kkplaw.ru/files/neravnotsennyye_sdelki.pdf)

КАКИЕ ОПЦИИ ПОЛУЧЕНИЯ «ПРИБЫЛИ» МОГУТ ВСТРЕЧАТЬСЯ? (4)



КОГДА МОЖНО ПРОВОДИТЬ ЗАЧЕТ?

- Зачет не запрещен с контрагентами, отношения с которыми возникли в период моратория
- Зачет допустим и с «домораторными» кредиторами, если лица будет достаточно имущества для удовлетворения всех кредиторов (Абз. 7 п. 1 ст. 63 ЗоБ, п. 4 ст. 134 ЗоБ)

«...суды констатировали достаточность денежных средств с учетом прогнозируемых поступлений для погашения не только требований четвертой очереди, но и требований пятой очереди, период образования которых предшествовал период образования задолженности перед Администрацией.

Таким образом, установив, что погашение задолженности перед Администрацией путем проведения зачета не нарушит предусмотренную в статье 134 Закона о банкротстве очередность удовлетворения требований кредиторов, суды правомерно сочли возможным удовлетворение требований Администрации» (Постановление АС Волго-Вятского округа от 03.02.2021 по делу N А17-10114/2016)

ЧТО ЕЩЕ ВАЖНО ПОМНИТЬ ДЛЯ ЗАЩИТЫ ПОДМОРАТОРНЫХ СДЕЛОК?

Мораторий дарует презумпцию защиты всех сделок от ст. 61.3 ЗоБ – сделка, совершенная с предпочтением

«не доказано иное, предполагается, что все сделки должника, в отношении которого действовал мораторий, совершены в рамках обычной хозяйственной деятельности» (п. 14 ПП ВС РФ № 44).

Распространяется ли ограничение о непревышении 1% стоимости активов должника, определяемой на основании бухгалтерской отчетности должника за последний отчетный период?

ВОЗМОЖНО ЛИ ПРОБИТЬСЯ КРЕДИТОРУ ЧЕРЕЗ ЗАЩИТУ МОРАТОРИЕМ?



КОНСЕРВАТИВНЫЕ ИНСТРУМЕНТЫ

- Просуживать требования не запрещено, поэтому не стоит терять время, чтобы к моменту снятия моратория был готовый исполнительный документ
- Обращать взыскание на залог нельзя, но можно проводить судебное просуживание до стадии получения исполнительного документа
- На время «заморозки» исполнительных производств стоит озаботиться получением арестов
- Мониторить на ЕФРСБ отказ от моратория
- Мониторить процедуру добровольной ликвидации и/или инициации должником собственного банкротства

АГРЕССИВНЫЕ ИНСТРУМЕНТЫ

- **Осуществление зачета встречных требований** (при отсутствии нарушения п. 4 ст. 134 Зоб)
- **Осуществлять внеконкурсное оспаривание сделок, направленных на уменьшение активов должника** (п. 8 ПП ВС № 44)

Где брать информацию о сделках?

- Контроль деятельности через ревизоров/представление регулярной документации, если договор предусматривает такие возможности
 - Детективы
 - Публичные реестры (недвижимости, залогов и т.п.)
 - Отчетности и уведомления, публикуемые публичными компаниями (ЕФРСБ, e-disclosure, оф. сайты)
 - Отслеживание судебных дел контрагента (например, утверждается мировое соглашение)
- **Обращение взыскания на имущество в иностранных юрисдикциях**

КОНТАКТНАЯ ИНФОРМАЦИЯ



Артём Антонов

Старший юрист

4-й Голутвинский пер., 1/8, стр. 5

Москва, 119180

Tel.: + 7 (495) 258-39-41

Mob.: +7 (965) 385-86-57

E-mail: a.antonov@kkplaw.ru

Web: www.kkplaw.ru