



Андрей
Городисский
и Партнеры

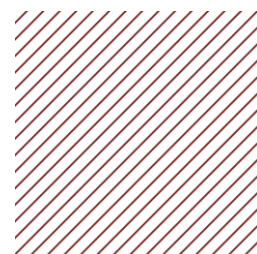


Аналитический обзор законодательства

Изменение режима моратория на банкротство.

Анализ ожидаемых поправок в Закон о
банкротстве

18 апреля '20



1 апреля 2020 года вступила в силу новая статья 9.1. Закон о банкротстве¹, которая наделила Правительство РФ правом вводить мораторий на банкротство юридических лиц и индивидуальных предпринимателей и определять срок действия моратория.

3 апреля 2020 года Правительство РФ ввело мораторий на банкротство юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, **чей бизнес пострадал от пандемии коронавируса COVID-19**². К таким относятся компании и индивидуальные предприниматели, работающие в девяти сферах экономики:

- авиaperезвозки, аэропортовая деятельность, автоперезвозки;
- культура, организация досуга и развлечений;
- физкультурно-оздоровительная деятельность и спорт;
- деятельность туристических агентств и прочих организаций, предоставляющих услуги в сфере туризма;
- гостиничный бизнес;
- деятельность организаций дополнительного образования, негосударственных образовательных учреждений;
- деятельность по организации конференций и выставок;
- деятельность по предоставлению бытовых услуг населению (ремонт, стирка, химчистка, услуги парикмахерских и салонов красоты)³.

Мораторий вступил в силу **6 апреля 2020 года**⁴ и действует **до 6 октября 2020 года**.

Правительство РФ вправе расширять круг лиц, на которые распространяется мораторий и изменять, в том числе продлевать срок действия моратория.

¹ Федеральный закон «О несостоятельности (банкротстве)» от 26.10.2002 № 127-ФЗ.

² Постановление Правительства РФ от 03.04.2020 № 428 «О введении моратория на возбуждение дел о банкротстве по заявлению кредиторов в отношении отдельных должников»

³ Постановление Правительства РФ от 03.04.2020 № 434 «Об утверждении перечня отраслей российской экономики, в наибольшей степени пострадавших в условиях ухудшения ситуации в результате распространения новой коронавирусной инфекции».

⁴ <http://agp.ru/analitika/vvedenie-moratoriya-na-bankrotstvo-organizatsiy-i-individualnykh-predprinimateley-v-2020-godu-obzor/>

Новеллы вызвали многочисленные вопросы у бизнеса и юристов.

17 апреля 2020 года Государственная дума РФ во втором чтении приняла законопроект⁵, которым должны быть внесены изменения в ст. 9.1 Закона о банкротстве.

§ I. Почему в режим моратория на банкротство уже вносятся изменения, если он только недавно введен?

Текущая редакция новой статьи 9.1 Закона о банкротстве, устанавливающая особенности моратория на банкротство, содержит ряд положений, которые существенно ограничили текущую хозяйственную деятельность компаний и индивидуальных предпринимателей, на которых распространяется мораторий, и в перспективе могут ухудшить финансовое положение как самих компаний и индивидуальных предпринимателей, пострадавших от карантина, так и их контрагентов.

В частности, в Законе о банкротстве теперь есть правило, по которому сделка, совершенная в период моратория, может быть признана ничтожной, если:

- стороной такой сделки является компания, на которую распространяется мораторий;
- такая сделка совершена в период с 06 апреля 2020 по 06 октября 2020 включительно (период действия моратория);
- сделка выходит за рамки обычной хозяйственной деятельности, т.е. является нетипичной для компании, подпадающей под мораторий;

⁵ Федеральный закон «О внесении изменений в Закон Российской Федерации «Об организации страхового дела в Российской Федерации» и в статьи 15 и 26 Федерального закона «Об обязательном страховании гражданской ответственности владельцев транспортных средств». Ссылка на законопроект: <https://sozd.duma.gov.ru/bill/685368-7>

- цена сделки превышает 1 % от балансовой стоимости активов компании по состоянию на конец 1-го квартала 2020 года (последний отчетный период на дату введения моратория);
- компания, попавшая под мораторий и совершившая такую сделку, обанкротилась – дело о банкротстве такой компании возбуждено в период до 07 января 2021 года включительно (в течение 3-х месяцев после прекращения моратория)⁶.

Данное нововведение фактически парализовало хозяйственную деятельность предпринимателей, попавших под действие моратория, отрезав им возможность привлечь финансирование для восстановления платежеспособности.

В Законе о банкротстве уже существуют нормы, которые позволяют кредиторам оспаривать сделки. В отличие от этих норм, которые требуют от оспаривающих сделку лиц соблюсти определенный стандарт доказывания (например, доказать осведомленность контрагента о предстоящем банкротстве должника), норма о ничтожности сделок является более жесткой, поскольку суду достаточно будет установить, что такие сделки совершены с нарушением закона, а именно, подпадают под указанные выше условия ничтожности. В этом случае, мы полагаем, что суд скорее всего не стал бы вникать в истинное финансовое положение компании, совершившей такую сделку, и не стал бы устанавливать причинно-следственную связь между сделкой и банкротством компании, ее совершившей.

Очевидно, что компания, попавшая под действие моратория, но не испытывающая финансовых затруднений или, наоборот, нуждающаяся в срочном финансировании для продолжения своей деятельности, не должна сталкиваться с неоправданными в отношении нее ограничениями или непреодолимым препятствием к получению необходимого финансирования.

Отмена ничтожности сделок, совершенных в период моратория

В случае принятия поправок (мы оцениваем такую вероятность как высокую), норма о ничтожности сделок, которые выходят за рамки обычной хозяйственной деятельности и превышают 1% от балансовой стоимости активов компании, попавшей под мораторий, **из действующей редакции Закона о банкротстве будет исключена.**

⁶ Даты указаны исходя из предположения, что действие моратория на банкротство не будет в дальнейшем продлеваться Правительством РФ.

Право отказаться от моратория на банкротство

Также ожидается, что компании, на которые распространяется действие моратория, смогут отказаться от его применения. Для этого будет необходимо опубликовать сообщение в Едином федеральном реестре сведений о банкротстве (ЕФРСБ). После этого к таким компаниям последствия и ограничения моратория применяться не будут. О преимуществах и недостатках отказа от моратория на банкротство см. пункт 3 ниже.

При этом в законопроекте отдельно указано, что в случае если Правительство РФ продлит действие моратория, то сообщения компаний о неприменении к ним моратория, опубликованные в ЕФРСБ до момента такого продления, утрачивают силу. Таким образом, предприниматели, в зависимости от финансового состояния их бизнеса, смогут либо повторно опубликовать сообщение в ЕФРСБ о неприменении к ним моратория, либо воспользоваться им для того, чтобы получить временный иммунитет от угрозы банкротства.

§ II. Означает ли это, что сделки с

компаниями, попавшими под мораторий, теперь нельзя признать ничтожными, если они совершены за рамками обычной хозяйственной деятельности и превышают 1% от стоимости активов?

Сделки, совершенные в период действия моратория

До тех пор, пока законопроект не будет принят в окончательной редакции и не вступит в силу, норма о ничтожности сделок, совершенных в период моратория, является действующей, и такой риск сохраняется.

Сделки, совершенные в период действия моратория до даты (в случае) вступления в силу поправок

Законопроект содержит указание на то, что сделки, совершенные в период между датой введения моратория и датой вступления в силу поправок, не будут признаваться ничтожными. Таким образом, если Законопроект будет принят в текущей редакции, то риск признания таких сделок ничтожными нивелируется.

Сделки, совершенные до 05 апреля 2020 года (включительно)

Статья 9.1 Закона о банкротстве в действующей редакции или в (предполагаемо) измененной редакции не распространяется на сделки, которые совершены до введения моратория. То есть сделки, совершенные **до 05 апреля 2020 года** включительно, по нашему мнению, не могут признаваться ничтожными на основании данной статьи, и в случае банкротства могут оспариваться на основании статей 61.2, 61.3 Закона о банкротстве и статей 10, 168 Гражданского кодекса РФ.

§ III. Какие последствия отказа от действия моратория в отношении моей компании?

Мораторий на банкротство накладывает ряд ограничений как на возможности кредиторов, так и на деятельность компаний, на которые мораторий распространяется. В отношении таких компаний действуют ограничения, применяемые к должникам в процедуре наблюдения.

Таким образом, отказ от действия моратория имеет ряд преимуществ и недостатков. Такое решение должно приниматься менеджментом, исходя из текущего и прогнозируемого финансового состояния компании.

Преимущества

- компания сможет выплачивать дивиденды, распределять прибыль между участниками;
- участники смогут свободно выходить из бизнеса и требовать выплату действительной стоимости доли в уставном капитале;
- ограничения на выкуп размещенных акций не действует;
- период оспаривания подозрительных сделок, сделок с предпочтением будет отсчитываться с даты возбуждения дела о банкротстве, а не с даты введения моратория;
- компания сможет производить зачет взаимных встречных требований;
- собственники имущества унитарного предприятия могут изымать это имущество без ограничений.

Недостатки

- кредиторы могут подавать заявления о признании должника банкротом в любое время при наличии ряда обязательных условий (задолженность более 300 тыс. руб., просрочка исполнения обязательств более 3-х месяцев, наличие судебного акта о взыскании задолженности⁷, опубликованное намерение обратиться с заявлением о банкротстве и т.д.);
- кредиторы смогут начислять неустойку за просрочку исполнения обязательств по договорам;
- исполнительные производства не будут приостанавливаться на период действия моратория;
- кредиторы смогут обращать взыскание на заложенное имущество без ограничений в судебном и внесудебном порядке;

⁷ Исключение составляют кредитные организации и налоговый орган, которые не обязаны предварительно взыскивать задолженность в судебном порядке.

- генеральный директор будет обязан обратиться в суд с заявлением о банкротстве его компании в течение месяца после появления признаков объективного банкротства. Неисполнение этой обязанности влечет риск субсидиарной ответственности. Для генеральных директоров компаний, в отношении которых мораторий будет действовать, эта обязанность временно приостановлена⁸;
- на компанию не будет распространяться упрощенный порядок заключения мирового соглашения в банкротстве.

§ IV • В связи с введением моратория изменились ли риски признания недействительными подозрительных сделок, сделок с предпочтением?

Мы считаем, что риски оспаривания подозрительных сделок, а также сделок с предпочтением в целом не изменились, и кредиторы должны будут соблюдать тот стандарт доказывания для оспаривания таких сделок, который уже сформировался в судебной практике.

Однако для оспаривания сделок, совершенных компаниями, в отношении которых действует мораторий, будет действовать **увеличенный период подозрительности**⁹.

Проиллюстрируем ожидаемое применение этой нормы на практике на примере сделки, совершенной при неравноценном встречном исполнении¹⁰.

По общему правилу, такая сделка может быть признана судом недействительной, если она совершена **в течение года** до даты возбуждения дела о банкротстве. Таким образом, в обычной

⁸ Риск субсидиарной ответственности за действия, совершенные в период моратория, мы рассматривали в отдельном меморандуме: <http://agp.ru/analitika/subsidiarnaya-otvetstvennost-i-moratoriy-na-bankrotstvo-analiz-riskov/>

⁹ Под периодом подозрительности понимается временной промежуток между датой заключения сделки и датой возбуждения дела о банкротстве. Если сделка была заключена в рамках этого периода, то она может быть признана судом недействительной по заявлению кредиторов или арбитражного управляющего.

¹⁰ Пункт 1, ст. 61.2 Закона о банкротстве.

ситуации, если дело о банкротстве возбуждается, к примеру, **1 июня 2020 года**, то в группу риска попадут сделки, совершенные **в период с 1 июня 2019 года по 1 июня 2020 года**.

Для оспаривания сделок компаний, на которых распространяется мораторий, этот срок будет отсчитываться не с даты возбуждения дела о банкротстве, а **с 6 апреля 2020 года** (дата введения моратория), и будет включать в себя весь период его действия. В группу риска попадут сделки, совершенные **в период с 6 апреля 2019 года по до 6 октября 2020 года** (включительно). Если срок действия моратория будет увеличен, то и период подозрительности с большой вероятностью также увеличиться.

Это правило будет действовать в отношении тех дел о банкротстве, которые будут возбуждены в течение трех месяцев после прекращения действия моратория, то есть (если срок действия моратория не изменится) **в период с 7 октября 2020 года по 7 января 2020 года** (включительно).

Мы продолжаем внимательно следить за развитием событий в сфере законодательства о банкротстве и будем информировать обо всех ключевых изменениях, которые могут отразиться на текущей и будущей деятельности предпринимателей.

— Контакты



Алексей Городисский

Партнер, адвокат,
руководитель практики
Финансирование бизнеса

Тел.: 7 (495) 933 7567
E-mail: alexey.gorodissky@agp.ru



Дмитрий Якушев

Адвокат
Специализация:
Разрешение споров/Арбитраж,
Несостоятельность и банкротство

Тел.: +7 (495) 933 7567
E-mail: dmitry.yakushev@agp.ru



Андрей
Городисский
и Партнеры

Россия, 19019, г. Москва,
ул. Знаменка, д. 13, стр. 3, эт. 3

Тел.: +7 (495) 933 7567
Факс: +7 (495) 697 9226
E-mail: office@agp.ru

www.agp.ru

Настоящий Информационный обзор законодательства не является консультацией и/или иной формой правовой помощи адвоката клиенту и составлен исключительно для целей информирования получателя о некоторых актуальных изменениях законодательства РФ и развитии правоприменительной практики. Использование содержащихся в настоящем Информационном Меморандуме сведений применительно к конкретным ситуациям может потребовать разъяснений с учетом соответствующих целей и обстоятельств. За дополнительной информацией просьба обращаться по телефону +7 (495) 933 75 67 или по электронной почте office@agp.ru