

ЗАЩИТА СОБСТВЕННИКА И РУКОВОДИТЕЛЯ БИЗНЕСА: РЕКОМЕНДАЦИИ АДВОКАТА

**Бирюков Алексей Сергеевич:
Заместитель Председателя Правления
МКА «МАГНЕТАР», адвокат, партнер.
Курирует приоритетные проекты,
разрешение споров, M&A и
реструктуризация бизнеса.**

Виды ответственности собственников и руководителей бизнеса

- Дисциплинарная,
- Материальная,
- Административная,
- Уголовную.

Вид ответственности	Срок давности привлечения к ответственности
Субсидиарная ответственность	3 года со дня, когда лицо, подающее заявление, узнало или должно было узнать о наличии оснований для привлечения к субсидиарной ответственности, но не позднее 3-х лет со дня признания должника банкротом и не позднее десяти лет со дня, когда имели место действия и (или) бездействие, являющиеся основанием для привлечения к ответственности (п. 5 ст. 61.14 Закона о банкротстве).
Материальная ответственность (взыскание убытков)	3 года с момента, когда лицо узнало о нарушении его прав (ст. 196, 200 АПК РФ).
Уголовная ответственность	2 года со дня совершения преступления небольшой тяжести (уклонение от уплаты налогов в крупном размере), 10 лет со дня совершения тяжкого преступления (за неуплату в особо крупном размере или мошенничество в особо крупном размере) (п.1 ст. 78 УК РФ).

Предупреждение нарушения корпоративных процедур и соглашений со стороны партнеров и исполнительных органов компаний

- Корпоративный договор — это соглашение между участниками общества (ООО или АО), определяющее их права и обязанности в процессе ведения бизнеса, а также порядок распределения прибыли или убытков.
- Корпоративный договор является дополнением к уставу общества и не может ему противоречить. Он не создает новые права для участников, которые не предусмотрены законом и уставом, но уточняет и конкретизирует их.

Какие вопросы можно регулировать корпоративным договором

- В корпоративном договоре можно прописать особый **порядок голосования** по отдельным вопросам. Это позволит избежать конфликтов между собственниками бизнеса. Например, в договоре можно предусмотреть процедуру предварительного согласования голосов для выработки единой позиции по отдельным вопросам или установить обязанность одного участника присоединиться к голосу другого участника по определенным вопросам на общем собрании участников.
- Важной частью корпоративного договора является определение **вопросов финансирования** общества. Например, в договоре можно закрепить обязанность участников вносить вклады в имущество компании на определенных условиях. Или же предусмотреть невозможность голосовать за распределение прибыли на выплату дивидендов в течение конкретного периода времени.
- Еще одним часто встречающимся вопросом корпоративного договора выступает **порядок отчуждения долей** (акций). Например, стороны могут предусмотреть запрет на продажу доли, а значит смену собственников, в течение определенного периода времени. Или, наоборот, требование продажи долей при наступлении закрепленных в договоре условий. Можно также определить минимальный или максимальный предел стоимости доли при продаже третьим лицам.
- Корпоративный договор может стать хорошим способом предотвращения и **разрешения конфликтов** между собственниками. Например, в нем можно предусмотреть признаки и порядок действий в тупиковых ситуациях, которые приводят к невозможности дальнейшего ведения деятельности. Такими действиями обычно являются медиация, выкуп долей или реорганизация общества.

Защита собственника бизнеса от действий недобросовестного руководителя

Потенциальные негативные последствия:

- вывод директором документации за пределы ООО;
- распространение конфиденциальной информации;
- кража товарно-материальных ценностей;
- вывод прибыли на счета, не имеющие отношения к организации.

Способы защиты

- Проработка устава (ограничение полномочий; запрет совершения определенных сделок, передача полномочий общему собранию участников);
- Трудовой договор и должностная инструкция директора (запрет на работу директора по совместительству, запрет на осуществление конкурирующей деятельности.);
- Соглашение о неразглашении конфиденциальных сведений;
- Контроль бизнес-процессов (ревизия, аудит);
- Хранение документов и печати;

Защита личных активов собственников бизнеса и гендиректоров

- Если в отношении лица, привлекаемого к ответственности, также возбуждено дело о банкротстве, вопрос о привлечении к ответственности такого лица не может быть рассмотрен (передан на рассмотрение) в деле о его банкротстве.
- Лица, участвующие в деле о банкротстве контролирующего должника лица, вправе участвовать в деле о банкротстве, в котором рассматривается вопрос о привлечении к субсидиарной ответственности, в качестве третьих лиц на стороне лица, привлекаемого к субсидиарной ответственности.

Механизмы привлечения к субсидиарной ответственности



Глава III.2 Закона о банкротстве

**п. 3.1 ст. 3 Закона об ООО,
ст. 21.1 Закона О государственной регистрации юридических лиц и ИП, ст. 53 Гражданского кодекса РФ**

**Глава III.2 Закона о банкротстве,
статья 53.1 Гражданского кодекса РФ**

Есть риски привлечения? Участвуем в обособленных спорах!

Тезис:

Участник корпоративного юридического лица (АО, ООО) имеет право участвовать в обособленных спорах по рассмотрению требований кредиторов, несмотря на то, что в силу статей 34, 35 Закона о банкротстве не является лицом, участвующим в деле о банкротстве.

Правовое обоснование:

Статья 46 Конституции РФ

Определение судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда РФ № 303-ЭС20-5380 от 05.10.2020 г. по делу № А16- 2306/2017

Постановлению Конституционного Суда РФ от 16.11.2020 г. №49-П/2021 «По делу о проверке конституционности статьи 42 Арбитражного процессуального кодекса РФ и статьи 34 Федерального закона «О несостоятельности (банкротстве)» в связи с жалобой гражданина Н. Е. Акимова»

Доказываем отсутствие вины

Объективные причины банкротства:

- резкое ослабление курса рубля;
 - торговые ограничения, остановившаяся логистика из-за различных государственных мер;
 - резкие изменения тарифов, налоговых ставок и акцизов;
 - существенное падение потребительского спроса;
 - банкротство основного контрагента
- ◇ совершение сделок, вменяемых как направленные на уменьшение конкурсной массы, в пределах обычной предпринимательской деятельности;
 - ◇ объективные причины утрату документов;
 - ◇ объективное отсутствие осведомленности о реальном положении дел в компании и др.

Даже номинальность
не всегда спасает от
ответственности!

Анализ контрагентов - способ избежать личной ответственности

ФНС России в письме от 10.03.2021 № БВ-4-7/3060@ закрепило определенный стандарт осмотрительности при заключении сделок с контрагентом. В частности, налогоплательщик должен проверить деловую репутацию компании, ее способность исполнить обязательство, уровень платежеспособности. Налоговая служба отметила, что реальная (нетехническая) компания будет «оставлять следы»: ее будут знать на рынке, будет какая-то реклама ее деятельности, опыт, подтвержденный реальными контрактами и клиентами, наличие субподрядчиков, будет офис или какая-то площадка для продвижения. В свою очередь, в отношении технической компании не удастся найти историю ведения бизнеса, какие-либо активы. Все эти факторы необходимо не просто учитывать при проверке контрагентов, но и сохранять документы-подтверждения проведения проверки контрагента.

Оценка наличия или отсутствия:

- документального подтверждения полномочий руководителя контрагента (его представителя);
- копий документа, удостоверяющего его личность;
- информации о фактическом месте нахождения контрагента, производственных/торговых площадей;
- информации о государственной регистрации контрагента в ЕГРЮЛ;
- свидетельств возможности реального выполнения контрагентом условий договора, а также наличие обоснованных сомнений в возможности реального выполнения контрагентом условий договора;
- используемого предпринимателем адреса массовой регистрации;
- дисквалифицированных лиц в составе исполнительного органа компании.

Бирюков Алексей Сергеевич



[Электронная почта: birukov@mka-magnetar.com](mailto:birukov@mka-magnetar.com)

Контактный номер телефона: 8 903 531-28-51

Московская коллегия адвокатов «МАГНЕТАР»

