

Необъявленная реформа деятельности арбитражных управляющих. Чего ждать уже в 2016 году

Последние дни прошлого года внесли существенные поправки в деятельность арбитражных управляющих. Ужесточили их ответственность – теперь за повторное нарушение их будут дисквалифицировать. До трех лет увеличили срок давности привлечения к ответственности. Повысили минимальный размер компенсационного фонда СРО и максимальный размер выплаты из него. В 2016 году управляющих может стать меньше, а банкротство дороже.

В декабре 2015 года Президент РФ подписал закон, который вносит поправки в законодательство о банкротстве, – Федеральный закон от 29.12.15 № 391-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты РФ» (далее – Закон № 391-ФЗ). Изменения, внесенные им, можно назвать реформированием банкротной отрасли и прежде всего деятельности арбитражных управляющих.

Закон № 391-ФЗ предусматривает много нововведений, в частности:

- ограничили вознаграждение временного управляющего в части процентов суммой в 60 тыс. рублей (п. 10 ст. 20.6 Федерального закона от 26.10.02 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)», далее – Закон № 127-ФЗ);

- запретили арбитражному управляющему без судебного акта привлекать лиц для обеспечения исполнения возложенных на него обязанностей в деле о банкротстве за счет имущества должника при превышении размера оплаты таких услуг, установленного в законе о банкротстве (п. 6 ст. 20.7 Закона № 127-ФЗ).

Среди всех изменений можно выделить пять основных, которые вызвали бурную реакцию среди арбитражных управляющих.

При отстранении арбитражного управляющего суд не утвердит его в деле о банкротстве в течение года

Суд не вправе утвердить кандидатуру арбитражного управляющего в деле о банкротстве, если менее года назад в отношении него вынесли судебный акт об отстранении от исполнения обязанностей и основанием для отстранения стало не-



Радик Лотфуллин,
к. ю. н., руководитель
практики несостоятельности
и банкротства Юридической
фирмы «Некторов,
Савельев и Партнеры»

исполнение или ненадлежащее исполнение обязанностей, повлекшие за собой убытки должника или его кредиторов (п. 2 ст. 20.2 Закона № 127-ФЗ). **Размер убытков и факт их погашения не имеют значения.** Фактически это означает запрет на профессию сроком на один год в случае отстранения арбитражного управляющего и причинения убытков его действиями (бездействием).

За повторное правонарушение в сфере банкротства арбитражных управляющих будут дисквалифицировать

До принятия закона № 391-ФЗ административную ответственность арбитражных управляющих за неисполнение обязанностей, определенных законом о банкротстве, устанавливала часть 3 статьи 14.13 КоАП РФ (штраф в размере от 25 тыс. до 50 тыс. рублей или дисквалификация на срок от шести месяцев до трех лет).

Закон № 391-ФЗ добавил в эту норму наказание в виде предупреждения и исключил дисквалификацию. А также дополнил статью 14.13 КоАП РФ частью 3.1, которая устанавливает ответственность арбитражных управляющих за повторное неисполнение обязанностей, определенных законом о банкротстве, только в виде дисквалификации на срок от шести месяцев до трех лет.

Теперь любое повторное нарушение может повлечь дисквалификацию. Это означает запрет на профессию в течение определенного срока. При этом не имеет значения, повлекло ли нарушение причинение убытков должнику или кредиторам.

Такой подход не учитывает тяжесть правонарушения и наступившие негативные последствия. Не исключено, что новые правила попытаются оспорить как противоречащие принципу соразмерности, который неоднократно разъяснял Конституционный суд РФ (см., например, постановление от 19.01.16 № 2-П). Этот принцип предполагает:

- ответственность лишь за виновное деяние;
- дифференциацию ответственности в зависимости от тяжести содеянного, размера и характера причиненного ущерба, степени вины правонарушителя и т.д.

Под дисквалификацию могут попасть арбитражные управляющие за незначительные нарушения, не затрагивающие права кредиторов и не причиняющие им убытки. В частности, за нарушение на один-два дня срока включения сообщения в Единый федеральный реестр сведений о банкротстве (далее – ЕФРСБ) или **не-включение в публикуемое сообщение обязательной информации, которую можно найти в иных источниках.** При таких нарушениях арбитражные управляющие смогут сослаться только на малозначительность деяния (ст. 2.9 КоАП РФ).

Срок давности привлечения управляющего к административной ответственности увеличили до трех лет

Закон № 391-ФЗ внес изменение в часть 1 статьи 4.5 КоАП РФ и увеличил срок давности привлечения к административной ответственности за нарушения законодательства о банкротстве с одного года до трех лет.

 С арбитражного управляющего могут взыскать всего несколько сотен рублей (постановление АС Поволжского округа от 06.07.15 № Ф06-25315/2015 по делу № А72-10371/2014).

 В части 3 статьи 14.13 КоАП РФ наряду с арбитражными управляющими в качестве субъектов правонарушения указаны: реестродержатель, организатор торгов, оператор электронной площадки и руководитель временной администрации кредитной или иной финансовой организации. Однако по этому составу к ответственности привлекают в основном арбитражных управляющих.

 Росреестр обратился с заявлением о привлечении управляющего к ответственности по статье 14.13 КоАП РФ. Причина: управляющий не указал в объявлении в газете «Коммерсантъ» свои ИНН, СНИЛС и т.п. Его оштрафовали. По новому закону его могли дисквалифицировать, если это было бы повторным нарушением (постановление Тринадцатого ААС от 02.10.12 по делу № А56-32038/2012).

Процесс

Учитывая, что на практике к административной ответственности за нарушения законодательства о банкротстве привлекали в основном арбитражных управляющих, такое изменение рассчитано в первую очередь на них.

До 50 млн рублей увеличили минимальный размер компенсационного фонда СРО арбитражных управляющих

Закон № 127-ФЗ устанавливает требование, чтобы каждая СРО управляющих формировала свой компенсационный фонд. Он нужен для возмещения убытков, причиненных лицам, участвующим в деле о банкротстве, и иным лицам вследствие неисполнения или ненадлежащего исполнения обязанностей управляющим.

Цель создания такого фонда – максимально погасить убытки, причиненные арбитражными управляющими, при недостаточности страховой выплаты по договору обязательного страхования ответственности управляющего.

С 2017 года минимальный размер компенсационного фонда СРО будет увеличен с 20 до 50 млн рублей (п. 2 ст. 25.1 Закона № 127-ФЗ).

Арбитражным управляющим придется понести дополнительные расходы, так как компенсационный фонд формируют за счет взносов членов СРО.

 Текущий минимальный размер компенсационного фонда СРО (20 млн руб.) действует с начала 2016 года.

До 50 процентов увеличили максимальный размер выплаты из компенсационного фонда СРО

СРО должна выплатить возмещение из компенсационного фонда при причинении убытков лицам, участвующим в деле о банкротстве, и иным лицам вследствие неисполнения или ненадлежащего исполнения обязанностей управляющим и недостаточности для этого страхового возмещения. С 2017 года максимальный размер выплаты составит 50 процентов фонда (п. 11 ст. 25.1 Закона № 127-ФЗ).

При этом отменили норму, которая устанавливала, что размер такой выплаты не может превышать 1 млн рублей. Это ограничение действовало, когда суд утверждал кандидатуру арбитражного управляющего при условии, что СРО предоставляла информацию об отсутствии у кандидата достаточной компетентности, добросовестности и независимости для проведения процедуры, применяемой в деле о банкротстве, или о несоответствии ее требованиям Закону № 127-ФЗ.

Nota bene!

 Проект закона, который «реформировал» деятельность арбитражных управляющих (№ 723854-6) внесли в Думу в феврале 2015 года. Вначале в нем не было положений, описанных в статье. В декабре проект прошел оба чтения, был одобрен Советом Федерации ФС РФ и подписан Президентом РФ. Это стало неожиданным для сообщества арбитражных управляющих. В качестве одной из первоочередных мер по противодействию они рассматривают создание профсоюза.

Чего ждать в 2016 году

Ужесточение требований к арбитражным управляющим может повлечь сокращение количества управляющих и СРО, повышение стоимости банкротства и отказ управляющих от дел, которые им не интересны.

Арбитражных управляющих станет меньше. По данным ЕФРСБ, в качестве арбитражных управляющих числятся порядка 9,4 тыс. человек. Их может стать меньше в связи со следующими факторами. Во-первых, на численность управляющих повлияет административная ответственность в виде дисквалификации. Суды

будут стараться прекращать производство по административным делам в связи с малозначительностью деяния, но в большинстве случаев уйти от применения наказания не получится.

Во-вторых, увеличатся расходы на взносы в компенсационный фонд СРО и одновременно увеличатся риски запрета на профессию. Это делает работу в качестве арбитражного управляющего менее привлекательной.

Количество СРО уменьшится, они станут крупнее. По данным ЕФРСБ, в Едином государственном реестре СРО арбитражных управляющих зарегистрированы 54 действующие СРО. Самая большая из них – Некоммерческое партнерство «Саморегулируемая организация арбитражных управляющих “Меркурий”». На 11 января 2016 года в нем 420 членов, размер компенсационного фонда – 48,3 млн рублей.

С 2017 года минимальный размер компенсационного фонда СРО составит 50 млн рублей, но в законе о банкротстве сохранен текущий минимальный размер взноса в этот фонд на уровне 50 тыс. рублей. Поэтому арбитражным управляющим в целях уменьшения расходов на взносы будет выгоднее состоять в СРО, где количество членов превышает 1 тыс. человек.

Арбитражные управляющие не будут браться за дела о банкротстве физлиц. Размер вознаграждения финансового управляющего в деле о банкротстве гражданина составляет 10 тыс. рублей за одну процедуру. Еще до введения в действие института банкротства граждан в юридическом сообществе говорили, что арбитражные управляющие будут не готовы работать за такое вознаграждение.

Судебной статистики еще нет, но уже сейчас можно сделать вывод, что эти опасения оправдываются. Арбитражные суды часто откладывают рассмотрение обоснованности заявления о признании гражданина банкротом, так как СРО не представляет кандидатуру арбитражного управляющего. Можно ожидать появления практики, когда производство по делу о банкротстве гражданина будут прекращать на основании пункта 9 статьи 45 Закона № 127-ФЗ в связи с тем, что кандидатура арбитражного управляющего не представлена в течение трех месяцев с даты, когда он должен быть утвержден.

С ужесточением ответственности арбитражных управляющих многие из них не станут рисковать своим статусом из-за 10 тыс. рублей и предпочтут заниматься только банкротством юридических лиц.

Банкротство станет дороже. Уменьшение количества арбитражных управляющих, увеличение их расходов на свою деятельность повлекут за собой повышение стоимости услуг в сфере банкротства.

Управляющие и ранее не всегда соглашались участвовать в процедурах банкротства за фиксированное вознаграждение, установленное в законе. Зачастую размер вознаграждения не покрывает издержек управляющего, в том числе на штат своих помощников. В таком случае заявители кандидатуры управляющего доплачивают ему. Например, устанавливают вознаграждение согласно пунктам 7, 8 статьи 20.6 Закона № 127-ФЗ. Это особенно актуально для дел, осложненных большим количеством кредиторов, судебных заседаний, удаленностью должника от места жительства управляющего и конфликтом между участниками процесса.

 В крупных СРО больше риск исчерпания компенсационного фонда. Но этот риск незначителен. Статистика показывает, что в 2013–2014 годах средний размер убытков, причиненных арбитражными управляющими, составил по одному случаю 1,47 млн рублей (по данным Национального объединения СРО арбитражных управляющих (НОСАУ)).