



НАЦИОНАЛЬНОЕ ОБЪЕДИНЕНИЕ
саморегулируемых организаций арбитражных управляющих

НАЦИОНАЛЬНЫЙ СОЮЗ ПРОФЕССИОНАЛОВ
АНТИКРИЗИСНОГО УПРАВЛЕНИЯ
(НСПАУ)

Поварская ул., д. 10, стр. 1, Москва, 121069

Тел. (985) 54 -77- 999

e-mail: info@nspau.ru; http://www.nspau.ru

ОКПО 06485369; ОГРН 1177700002325;

ИНН/КПП 7707378583/770401001

03.11.2021 N 149-П1

На N _____ от _____

Разъяснение

о порядке расчета выплат из компенсационного фонда саморегулируемой организации арбитражных управляющих

Национальный Союз профессионалов антикризисного управления обладает статусом национального объединения саморегулируемых организаций арбитражных управляющих (реестровая запись № 0049 от 15.07.2020), в связи с чем, на основании пункта 9 статьи 26.1 Федерального закона от 26.10.2002 N 127-ФЗ (ред. от 02.07.2021) "О несостоятельности (банкротстве)" вправе: представлять интересы саморегулируемых организаций в их отношениях с органами государственной власти Российской Федерации, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления; защищать права и законные интересы саморегулируемых организаций арбитражных управляющих; обжаловать в судебном порядке акты и действия органов государственной власти Российской Федерации, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления и их должностных лиц, нарушающие права и законные интересы любой саморегулируемой организации или группы саморегулируемых организаций; формировать предложения о совершенствовании правового и экономического регулирования деятельности арбитражных управляющих; осуществлять иные соответствующие целям своей деятельности полномочия.

По результатам анализа правоприменительной практики в отношении возмещения убытков лицам, участвующим в деле о банкротства, за счет средств компенсационного фонда саморегулируемых организаций арбитражных управляющих,

национальное объединение саморегулируемых организаций арбитражных управляющих пришло к выводу о необходимости подготовки настоящих разъяснений.

Согласно пункту 1 статьи 25.1 Федерального закона от 26.10.2002 N 127-ФЗ (ред. от 02.07.2021) "О несостоятельности (банкротстве)" для осуществления компенсационных выплат в связи с возмещением убытков, причиненных лицам, участвующим в деле о банкротстве, и иным лицам вследствие неисполнения или ненадлежащего исполнения арбитражным управляющим возложенных на него обязанностей в деле о банкротстве, арбитражные управляющие обязаны участвовать в формировании компенсационного фонда саморегулируемой организации арбитражных управляющих, соответствующего требованиям настоящего Федерального закона.

Требование о компенсационной выплате из компенсационного фонда саморегулируемой организации арбитражных управляющих может быть предъявлено к саморегулируемой организации лицом, в пользу которого принято решение о взыскании убытков, только при одновременном наличии следующих условий:

недостаточность средств, полученных по договору обязательного страхования ответственности арбитражного управляющего, для возмещения причиненных им убытков;

отказ арбитражного управляющего удовлетворить требование такого лица или неудовлетворение арбитражным управляющим этого требования в течение тридцати рабочих дней с даты предъявления этого требования (пункт 3 статьи 25.1 Федерального закона от 26.10.2002 N 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)").

Требование о компенсационной выплате из компенсационного фонда саморегулируемой организации арбитражных управляющих может быть предъявлено к саморегулируемой организации, членом которой являлся арбитражный управляющий на дату совершения действий или бездействия, повлекших за собой причинение убытков лицам, участвующим в деле о банкротстве, и иным лицам в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением возложенных на арбитражного управляющего обязанностей в деле о банкротстве или национальному объединению саморегулируемых организаций арбитражных управляющих в случае передачи ему имущества, составляющего компенсационный фонд указанной саморегулируемой организации (пункт 4 статьи 25.1 Федерального закона от 26.10.2002 N 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)").

Саморегулируемая организация арбитражных управляющих или национальное объединение саморегулируемых организаций арбитражных управляющих обязаны осуществить компенсационную выплату в течение шестидесяти календарных дней с даты получения соответствующего требования или выдать лицу, обратившемуся с требованием о компенсационной выплате, мотивированный отказ в ее выплате (пункт 6 статьи 25.1 Федерального закона от 26.10.2002 N 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)").

Пунктом 11 статьи 25.1 Федерального закона от 26.10.2002 N 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)" предусмотрено, что размер компенсационной выплаты из компенсационного фонда саморегулируемой организации арбитражных

управляющих, членом которой являлся арбитражный управляющий на дату совершения действий или бездействия, повлекших за собой причинение убытков лицам, участвующим в деле о банкротстве, и иным лицам в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением возложенных на арбитражного управляющего обязанностей в деле о банкротстве, не может превышать пятьдесят процентов компенсационного фонда саморегулируемой организации арбитражных управляющих по требованию о компенсационной выплате применительно к одному случаю причинения убытков.

Минимальный размер компенсационного фонда составляет пятьдесят миллионов рублей (пункт 2 статьи 25.1 Федерального закона от 26.10.2002 N 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)").

Указанные редакции пунктов 2 и 11 статьи 25.1 введены в действие Федеральным законом от 29.12.2015 №391-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» в редакции Федерального закона от 03.07.2016 N 360-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации». При этом пунктом 5.2 статьи 23 Федерального закона №391-ФЗ предусмотрено, что установленный пунктом 11 статьи 25.1 Федерального закона от 26 октября 2002 года N 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)" предельный размер компенсационных выплат из компенсационных фондов саморегулируемых организаций арбитражных управляющих применяется в отношении компенсационных выплат, осуществляемых в связи с причинением убытков вследствие действий и (или) бездействия, совершенных в делах о банкротстве, производство по которым возбуждено после 1 января 2019 года.

Таким образом, в делах о банкротстве, производство по которым возбуждено после 01.01.2019 года, предельный размер компенсационной выплаты составляет пятьдесят процентов минимального размера компенсационного фонда равного пятидесяти миллионам рублей, то есть двадцать пять миллионов рублей.

По делам о банкротстве, производство по которым возбуждено до 01.01.2019, установлен предельный размер выплат из компенсационного фонда, предусмотренный пунктом 11 статьи 25 Федерального закона от 26 октября 2002 года N 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)" в редакции пункта 12 статьи 4 Федерального закона от 29.12.2014 № 482-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О несостоятельности (банкротстве)» и кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях». Предусмотрено, что размер выплаты, осуществляемой в связи с причинением убытков вследствие действия и (или) бездействия, совершенных после дня вступления в силу Федерального закона № 482-ФЗ, то есть после 29.01.2015, не может превышать пяти миллионов рублей применительно к одному случаю причинения убытков.

По делам о банкротстве, производство по которым возбуждено до 29.01.2015, установлен предельный размер выплат из компенсационного фонда не более чем двадцать пять процентов размера компенсационного фонда саморегулируемой организации арбитражных управляющих, определяемого в соответствии с законодательством Российской Федерации на последнюю отчетную дату,

предшествующую дате принятия решения суда о взыскании с арбитражного управляющего убытков, по требованию о компенсационной выплате применительно к одному случаю причинения убытков (Федеральным законом от 30 декабря 2008 г. N 296-ФЗ Федеральный закон дополнен статьей 25.1., согласно Федеральному закону от 30 декабря 2008 г. N 296-ФЗ (в редакции Федерального закона от 19 июля 2009 г. N 195-ФЗ) положения статьи 25.1 Федерального закона применяются с 1 января 2010 г.).

Отдельного внимания заслуживает вопрос расчета предельного размера выплаты из компенсационного фонда саморегулируемой организации при неисполнении или ненадлежащем исполнении арбитражным управляющим различных обязанностей, установленных законодательством о несостоятельности (банкротстве) в рамках одного дела о банкротстве. В правоприменительной, в том числе судебной, этот вопрос не получил однозначного разрешения.

Толкование нормы пункта 11 статьи 25.1 Федерального закона от 26 октября 2002 года N 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)" в отношении установления предельного размера компенсационной выплаты из компенсационного фонда саморегулируемой организации арбитражных управляющих применительно к одному случаю причинения убытков должно основываться на взаимосвязанных положениях законодательства о несостоятельности (банкротстве) и законодательства о саморегулировании, исходя из общего смысла и задач указанных институтов.

Создание саморегулируемых организаций арбитражных управляющих практически одновременно с отказом от лицензирования деятельности арбитражных управляющих означает, что государство переложило на эти организации часть своих, публично-правовых, функций. Такой подход напрямую связан с проводимой в Российской Федерации административной реформой, среди приоритетных направлений которой, согласно Указу Президента Российской Федерации от 23 июля 2003 года N 824 "О мерах по проведению административной реформы в 2003 - 2004 годах", - ограничение вмешательства государства в экономическую деятельность субъектов предпринимательства, в том числе прекращение избыточного государственного регламентирования, а также развитие системы саморегулируемых организаций в области экономики.

Саморегулируемая организация арбитражных управляющих выполняет публично-правовые функции, осуществляя контроль за деятельностью арбитражных управляющих, встроена в систему государственного антикризисного управления (Постановление Конституционного Суда РФ от 19 декабря 2005 г. N 12-П "По делу о проверке конституционности абзаца восьмого пункта 1 статьи 20 Федерального закона "О несостоятельности (банкротстве)" в связи с жалобой гражданина А.Г. Меженцева").

Выявляя намерение законодателя при принятии нормы пункта 11 статьи 25 Федерального закона от 26 октября 2002 года N 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)" в отношении установления предельного размера компенсационной выплаты из компенсационного фонда саморегулируемой организации арбитражных управляющих применительно к одному случаю причинения убытков, следует исходить из того, что компенсационный фонд является одновременно как механизмом

дополнительной защиты прав кредиторов, так и системообразующим элементом саморегулирования. В этой связи, правила осуществления выплаты из компенсационного фонда саморегулируемой организации должны предусматривать возможность компенсации причиненных убытков, и при этом, не приводить к ликвидации саморегулируемой организации вследствие уменьшения размера компенсационного фонда до уровня ниже, предусмотренного законом. Толкование нормы пункта 11 статьи 25 Федерального закона от 26 октября 2002 года N 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)" таким образом, что предельный размер компенсационной выплаты установлен для каждого факта неисполнения или ненадлежащего исполнения арбитражным управляющим различных обязанностей, установленных законодательством о несостоятельности (банкротстве) в рамках одного дела о банкротстве, а не применительно к одному делу о банкротстве, противоречит общему смыслу и целям законодательства, поскольку такое толкование может привести к массовой ликвидации саморегулируемых организаций, и, как следствие, к уничтожению института саморегулирования.

При рассмотрении споров, связанных с компенсационным фондом саморегулируемых организаций, необходимо учитывать цель его формирования, заключающуюся в дополнительном обеспечении имущественной ответственности членов организации перед потребителями и иными лицами, а не в гарантированном полном возмещении недополученных денежных средств, в том числе, в результате неисполнения или ненадлежащего исполнения арбитражным управляющим различных обязанностей, установленных законодательством о несостоятельности (банкротстве). Стоит также учитывать и тот факт, что исчерпание средств компенсационного фонда в рамках одной - двух компенсационных выплат, ведет к отсутствию возможности даже частичного восстановления нарушенных прав иных кредиторов. Кроме того, необходимость в постоянном пополнении компенсационного фонда за счет дополнительных взносов других (добросовестных) членов саморегулируемой организации противоречит основополагающему правовому принципу справедливости.

Представляется верным, в целях определения предельного размера компенсационной выплаты применительно к одному случаю причинения убытков, исходить из того, что, если при ведении одной процедуры банкротства арбитражный управляющий неоднократно не исполнил или ненадлежащим образом исполнил свои обязанности, что привело к причинению убытков, имеет место один случай причинения убытков.

Аналогичный подход используется в отношении привлечения арбитражных управляющих к административной ответственности. Убытки являются мерой ответственности арбитражного управляющего, в связи с чем в данном случае полагаем возможным применение такой аналогии.

Судебная практика по привлечению арбитражных управляющих к административной ответственности сводится к тому, что неисполнение арбитражным управляющим различных обязанностей, установленных законодательством о несостоятельности (банкротстве) в рамках одной процедуры, само по себе не

свидетельствует о совершении разных административных правонарушений. Если правонарушения совершены в деле о банкротстве одного должника, то образуют единое событие административного правонарушения - неисполнение арбитражным управляющим обязанностей, установленных законодательством о несостоятельности (банкротстве).

В результате такого подхода суды отказывают в привлечении арбитражных управляющих к административной ответственности в виде дисквалификации за повторное правонарушение, поскольку разные правонарушения совершены в рамках одной процедуры банкротства.

В этой связи надлежит применить указанную аналогию, а именно, в случае, когда при ведении одной процедуры банкротства арбитражный управляющий не исполнил или ненадлежащим образом исполнил несколько различных обязанностей, возложенных на него законом, что привело к причинению убытков, то необходимо исходить из того, что имеет место один случай причинения убытков.

Иное толкование закона не соответствует принципам формирования и расходования компенсационного фонда саморегулируемой организации арбитражных управляющих, нарушает права третьих лиц – кредиторов и других членов саморегулируемой организации арбитражных управляющих - арбитражных управляющих.

Относительно возможности признания саморегулируемой организации арбитражных управляющих несостоятельной (банкротом) в результате предъявления требований о возмещении убытков за счет средств компенсационного фонда отмечаем следующее.

Согласно пункта 6 статьи 61 Гражданского кодекса Российской Федерации юридические лица, за исключением предусмотренных статьей 65 настоящего Кодекса юридических лиц, по решению суда могут быть признаны несостоятельными (банкротами) и ликвидированы в случаях и в порядке, которые предусмотрены законодательством о несостоятельности (банкротстве).

Саморегулируемые организации арбитражных управляющих в перечне юридических лиц, предусмотренных статьей 65 Гражданского кодекса Российской Федерации прямо не указаны. Вместе с тем, пунктом 3 указанной нормы права предусмотрено, что основания признания судом юридического лица несостоятельным (банкротом), порядок ликвидации такого юридического лица, а также очередность удовлетворения требований кредиторов устанавливается законом о несостоятельности (банкротстве).

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 Федерального закона от 26 октября 2002 года N 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)" юридическое лицо считается неспособным удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей, если соответствующие обязательства и (или) обязанности не исполнены им в течение трех месяцев с момента наступления даты их исполнения.

В силу пункта 2 статьи 33 Федерального закона от 26 октября 2002 года N 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)" заявление о признании должника банкротом принимается арбитражным судом, если требования к должнику - юридическому лицу в совокупности составляют не менее чем триста тысяч рублей, к должнику - гражданину - не менее чем пятьсот тысяч рублей и указанные требования не исполнены в течение трех месяцев с даты, когда они должны были быть исполнены, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом.

Приведенные основания признания судом юридического лица несостоятельным (банкротом) являются общими для всех видов юридических лиц.

Между тем, согласно пункту 10 статьи 23.1 Федерального закона от 26 октября 2002 года N 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)" в случае выявления нарушения саморегулируемой организацией арбитражных управляющих требований, установленных абзацем четвертым пункта 2 статьи 21 настоящего Федерального закона - наличие компенсационного фонда, сформированного в размере и в порядке, которые установлены статьей 25.1 настоящего Федерального закона, орган по контролю (надзору) направляет в саморегулируемую организацию предписание об устранении такого нарушения, обязательное для выполнения в течение десяти рабочих дней со дня его получения.

В случае невыполнения в установленный срок этого предписания орган по контролю (надзору) обязан обратиться в течение трех месяцев со дня окончания срока выполнения этого предписания в арбитражный суд с заявлением об исключении сведений о некоммерческой организации из единого государственного реестра саморегулируемых организаций арбитражных управляющих, и арбитражный суд принимает решение об исключении сведений о некоммерческой организации из единого государственного реестра саморегулируемых организаций арбитражных управляющих.

Таким образом, Федеральным законом от 26 октября 2002 года N 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)" предусмотрено иное специальное последствие несоответствия размера компенсационного фонда саморегулируемой организации арбитражных управляющих требованиям закона – это исключение сведений о некоммерческой организации из единого государственного реестра саморегулируемых организаций арбитражных управляющих, а не признание указанной организации несостоятельной (банкротом).

Такое правовое регулирование обусловлено особым правовым режимом компенсационного фонда саморегулируемой организации арбитражных управляющих, проявляющимся в порядке его формирования и расходования. Компенсационный фонд создается за счет членских взносов арбитражных управляющих – членов соответствующей саморегулируемой организации и в случае его уменьшения в результате осуществления компенсационных выплат до уровня ниже, чем предусмотренный законом, он может быть пополнен членами саморегулируемой организации в любой момент времени в целях сохранения у некоммерческой организации статуса саморегулируемой организации.

В противном случае, саморегулируемая организация подлежит исключению из единого государственного реестра саморегулируемых организаций арбитражных управляющих, а имущество, составляющее компенсационный фонд саморегулируемой организации арбитражных управляющих, подлежит передаче национальному объединению саморегулируемых организаций арбитражных управляющих, которое в последующем и осуществляет компенсационные выплаты (пункт 13 статьи 25.1 Федерального закона от 26 октября 2002 года N 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)").

Поэтому только после исключения сведений о некоммерческой организации из единого государственного реестра саморегулируемых организаций арбитражных управляющих по причине несоответствия размера ее компенсационного фонда требованиям закона, в отношении такой организации может быть инициирована процедура банкротства при условии недостаточности денежных средств для расчетов с кредиторами. Обращение же в арбитражный суд с заявлением о банкротстве саморегулируемой организации, при наличии у нее сформированного надлежащим образом компенсационного фонда и отсутствии признаков неплатежеспособности, исключительно с целью ее понуждения осуществить компенсационную выплату, должно квалифицироваться как злоупотребление правом на основании статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Обращаем также внимание на то, что согласно пункту 14 статьи 25.1 Федерального закона от 26 октября 2002 года N 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)" размещение средств компенсационного фонда саморегулируемой организации в целях их сохранения и прироста, их инвестирование осуществляются управляющей компанией на основании договора доверительного управления средствами компенсационного фонда саморегулируемой организации, которая обязана перечислять средства на осуществление компенсационных выплат не позднее чем в течение десяти рабочих дней с даты получения уведомления саморегулируемой организации или национального объединения саморегулируемых организаций. Контроль за соблюдением управляющими компаниями ограничений размещения и инвестирования средств компенсационного фонда саморегулируемой организации, правил их размещения и требований к их инвестированию осуществляется специализированным депозитарием на основании договора об оказании услуг специализированного депозитария (пункт 16 статьи 25.1 Федерального закона от 26 октября 2002 года N 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)").

Таким образом, денежные средства, составляющие компенсационный фонд, не находятся в фактическом распоряжении саморегулируемой организации, в отношении средств компенсационного фонда саморегулируемая организация может совершить только три предусмотренных законом действия – заключить договоры с управляющими компаниями и со специализированным депозитарием, направить уведомление о перечислении компенсационной выплаты в управляющую компанию и передать компенсационный фонд в национальное объединение саморегулируемых организаций арбитражных управляющих в случаях, предусмотренных законом.

В случае не направления указанного уведомления саморегулируемой организацией в управляющую компанию, надлежащим способом защиты права лица, в пользу которого взысканы убытки в связи с неисполнением арбитражным управляющим обязанностей, предусмотренных законодательством о несостоятельности (банкротстве), является обращение в суд с исковым заявлением о взыскании компенсационной выплаты, получение исполнительного листа и его предъявление в службу судебных приставов для принудительного исполнения. Начисление неустойки на сумму компенсационной выплаты действующим законодательством не предусмотрено.

Генеральный директор

A handwritten signature in blue ink, consisting of several loops and a long horizontal stroke extending to the right.

А.В. Каверзина