

**НАПРАВЛЕНИЯ
РАЗВИТИЯ
ПРАВОВОГО СТАТУСА
АРБИТРАЖНОГО
УПРАВЛЯЮЩЕГО**

Согласно пункту 1 статьи 20 Закона о банкротстве арбитражным управляющим признается гражданин Российской Федерации, являющийся членом одной из саморегулируемых организаций арбитражных управляющих. Арбитражный управляющий является субъектом профессиональной деятельности и осуществляет регулируемую настоящим Федеральным законом профессиональную деятельность, занимаясь частной практикой.

Указание в Законе о банкротстве на то, что арбитражный управляющий занимается частной практикой не раскрывает сущность правового положения арбитражного управляющего.

На практике отсутствие определенности в отношении правового статуса приводит к тому, что арбитражный управляющий - это самая незащищенная фигура в процессе о банкротстве, с нечеткими правами, большим кругом обязанностей и неоправданными рисками. Такая ситуация позволяет через манипуляторные механизмы различным лицам осуществлять недобросовестные действия в процедурах банкротства и не нести за это никакой ответственности, поскольку она возложена в полном объеме на арбитражного управляющего.

Существуют различные подходы к определению сущности арбитражного управляющего.

1) Теория представительства - арбитражный управляющий - это представитель:

- кредиторов;
- должника;
- собственника имущества;
- учредителей должника;
- своих собственных.

2) Теория доверительного управления.

Последователи данной позиции полагают, что между банкротом и арбитражным управляющим возникают отношения доверительного управления: «арбитражное управление» может рассматриваться как частный и особый случай доверительного управления, возникающего в силу закона.

3) Трудовая теория.

Арбитражный управляющий является работником, заключившим трудовой договор.

4) Публичная теория.

Как считают сторонники этой теории, арбитражный управляющий является органом принудительного исполнения, должностного лица (судебный управляющий).

5) Ряд авторов отрицают наличие публичных функций у арбитражного управляющего, рассматривают арбитражного управляющего как субъекта гражданско-правовых отношений.

При этом, такие авторы исходят, в числе прочего из того, что в период с 1998 года до конца 2008 год арбитражный управляющий имел статус индивидуального предпринимателя, деятельность которого попадала под действие норм гражданского законодательства о предпринимательской деятельности.

Анализируя указанные точки зрения необходимо отметить, что после принятия Федерального закона от 30.12.2008 № 296 наблюдается принципиальное изменение взгляда законодателя на правовой статус арбитражного управляющего, указанным законом у арбитражного управляющего отменен статус индивидуального предпринимателя и ему присвоен статус субъекта профессиональной деятельности, занимающегося частной практикой.

Вместе с тем, кажущаяся принципиальная смена подхода к определению правового статуса не решила, а напротив, в определенной степени обострила вопросы определения правового положения арбитражного управляющего.

Элементы правового статуса арбитражного управляющего в настоящее время закреплены в отдельных статьях Закона о банкротстве (ст. 20 «Арбитражные управляющие», ст. 20.1. «Организация и проведение теоретического экзамена, стажировки в качестве помощника арбитражного управляющего», ст. 20.2. «Требования к арбитражному управляющему в целях утверждения его в деле о банкротстве», ст. 20.3. «Права и обязанности арбитражного управляющего в деле о банкротстве», ст. 20.4. «Ответственность арбитражного управляющего», ст. 20.6. «Вознаграждение арбитражного управляющего в деле о банкротстве»).

Следовательно, правовой статус арбитражного управляющего оформлен законодательно и проблема заключается в определении его правовой природы с целью установления соответствия или несоответствия действующего правового регулирования ее сущности.

С этой целью необходимо проанализировать базовые элементы правового статуса, к которым относятся:

- 1) гражданство Российской Федерации и совершеннолетие;
- 2) наличие высшего профессионального образования;
- 3) наличие стажа работы на руководящих должностях не менее чем год и стажировки в качестве помощника арбитражного управляющего в деле о банкротстве не менее чем два года;
- 4) дача теоретического экзамена по программе подготовки арбитражных управляющих;
- 5) отсутствие наказания в виде дисквалификации за совершение административного правонарушения либо в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью за совершение преступления;
- 6) отсутствие судимости за совершение умышленного преступления;

- 7) фиксированный законом размер вознаграждения;
- 8) обязанность действовать добросовестно и разумно в интересах должника, кредиторов и общества;
- 9) назначение управленческим постановлением органа публичной власти (арбитражным судом);
- 10) выполнение функции контролирующего органа или руководителя организации;
- 11) специальные виды юридических санкций за невыполнение или ненадлежащее выполнение управленческих функций;
- 12) отсутствие права передавать отдельные полномочия иным лицам;
- 13) наличие права самостоятельно привлекать иных лиц для обеспечения своей деятельности за счет чужого имущества в пределах, установленных законом;
- 14) отсутствие личных договорных отношений с объектами управления;

15) наличие права приема на работу и отстранения от выполнения трудовых функций, а на стадии конкурсного производства – права увольнения всего трудового коллектива;

16) наличие права ущемления интересов объекта управления в интересах третьих лиц или в публичных интересах и другие.

Указанные элементы не могут принадлежать предпринимателю или работнику по найму, как и законному представителю, который действует всегда в интересах представляемого лица.

В основной части указанных элементов правового статуса проявляются принципы, заложенные в основу функционирования системы государственной службы.

Безусловно, действующее законодательство не позволяет отнести арбитражного управляющего к категории государственного служащего, но *de facto* анализ элементов его правового статуса свидетельствует о том, что на сегодняшний день арбитражный управляющий это прежде всего субъект публично-правовых отношений правовой статус которого имеет административно-правовой характер, проявляющийся в его публично-правовом статусе.

Согласно правовой позиции Конституционного Суда РФ, изложенной в постановлении от 19 декабря 2005 г. N 12-П публично-правовая цель института банкротства, а именно обеспечение гарантированного баланса прав и законных интересов лиц, участвующих в деле о банкротстве, достигается с помощью арбитражного управляющего, решения которого являются обязательными и влекут последствия для широкого круга лиц, в силу чего арбитражный управляющий наделен публично-правовым статусом.

Арбитражный управляющий не защищает интересы отдельных участников хозяйственной деятельности, не решает финансовые проблемы кредиторов и должников, не действует в своих интересах, он выражает интересы экономической стабильности государства и общества в целом.

При этом мы видим, что ключевой управленческой функцией арбитражного управляющего, как объекта передачи (делегирования) публичных функций, является достижение гарантированности баланса диаметрально противоположных интересов лиц, участвующих в деле о банкротстве.

В связи с этим, целесообразно привести мнение Рудольфа фон Йеринга о необходимости приведения правовых норм в соответствие с реалиями жизни: «...то, что осуществляется в виде права, есть право, даже если его нет в законах и если народ и наука еще не осознали его».

Арбитражный управляющий является ключевой фигурой в процедуре банкротства, в этой связи определение правового статуса арбитражного управляющего имеет важное практическое значение: его содержание и четкое закрепление на законодательном уровне влияет на результативность процедур банкротства, а также на характер всех возможных преобразований и усовершенствований в данном правовом механизме.

Как показывает правоприменительная практика, ключевой проблемой правового регулирования деятельности арбитражных управляющих является дисбаланс прав, гарантий, обязанностей и ответственности.

Представляется целесообразным принятие специального закона, регулирующего правовой статус арбитражного управляющего (либо внесение соответствующих изменений в Закон о банкротстве), положения которого были бы направлены на обеспечение соответствия его прав и гарантий с выполнением им публично-правовых функций (следует законодательно обеспечить гарантии независимости и неприкосновенности арбитражного управляющего как лица, осуществляющего публично правовые функции и утверждаемого в должности арбитражным судом именем Российской Федерации при исполнении им своих должностных обязанностей).