Системное рассмотрение проблем возникающих при банкротстве юридического лица

**Введение**

Значение института банкротства заключается в том, что из гражданского оборота исключаются неплатежеспособные субъекты (в случае их ликвидации), что служит оздоровлению рынка, а с другой стороны, этот институт дает возможность ответственно действующим предприятиям, организациям и добросовестным предпринимателям реорганизовать свои дела и вновь достичь финансовой стабильности.

Тема банкротства юридических лиц является очень актуальной в современных условиях, так как из-за неустойчивости экономики, финансовых кризисов, завышения налогов и других негативных обстоятельств организациям трудно не только развиваться, но даже «удержаться на плаву».

В настоящее время число разорившихся предприятий, организаций постоянно растет. Вместе с увеличением числа предприятий (организаций) – банкротов растет количество неплатежей в бюджет, задолженностей по обязательствам перед другими организациями. Участились случаи правонарушений в области финансовой деятельности предприятий.

Наиболее часто с заявлениями о признании должников банкротами обращаются налоговые органы. Данная ситуация складывается главным образом из-за того, что предприятия (организации), обязанные заявить о своей несостоятельности не делают этого, а кредиторы, в свою очередь, не могут получить информацию о платежеспособности данных предприятий (организаций). Согласно информации из арбитражных судов следует, что в настоящее время наметилась тенденция подачи заявлений о признании банкротами крупнейших предприятий.

Проблема банкротства является наисерьезнейшей, наиострейшей, требующей гибкого, продуманного эффективного правового регулирования.

**1. Правовое регулирование института банкротства**

**1.1 Понятие банкротства юридического лица**

На сегодняшний день в юридической литературе неоднократно поднимается вопрос: что такое несостоятельность и что такое банкротство, являются ли они синонимами или нет. На этот счет существуют различные точки зрения. Так, например, Г. Шершеневич считает, что банкротством следует считать несостоятельность, сопряженную с таким виновным поведением должника, которое причиняет или ставит цель причинить вред кредиторам [11].

Щенникова Л. также указывает на то, что проведение различий между понятиями несостоятельность и банкротство «…принципу вины представляется не лишенным глубокого смысла» [12]. Интересна и позиция С. Жилинского, который помимо указанных понятий оперирует еще и таким понятием, как неплатежеспособность, выстраивая все три в определенную цепочку: «Все начинается с неплатежеспособности. Если она оказывается вовсе непосильной для должника и последний теряет всякую возможность рассчитаться с кредиторами, то такой неплательщик тем самым приобретает новое качество – становится несостоятельным. Третье и завершающее качество на тернистом пути незадачливого предпринимателя – банкрот. Им его наделяет арбитражный суд» [3].

В соответствии со статьей 2 Федерального закона РФ «О несостоятельности (банкротстве)» под несостоятельностью (банкротством) понимается – признанная арбитражным судом или объявленная должником неспособность должника в полном объеме удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей (Приложение А). Рассматривая понятие банкротства, стоит обратить внимание на тот факт, что Федеральный закон РФ «О несостоятельности (банкротстве), в отличие от традиционного подхода, принятого в гражданском праве к определению понятия должника, более узко подходит к его пониманию, подразумевая под ним сторону, должную уплатить кредитору только лишь денежную сумму, тогда как статья 307 ГК РФ говорит, что должником является – сторона, обязанная совершить определенные действия по требованию кредитора, как-то – передать товар, выполнить *работу,* оказать услуги, уплатить денежную сумму и т.п. С другой стороны, закон, не ограничивается только гражданско-правовыми обязательствами, имея ввиду также публично-правовую обязанность по уплате налогов и других обязательных платежей.

В качестве основного признака банкротства закон избрал критерий «неплатежеспособности», состоящий в неспособности удовлетворить требования кредиторов по 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 (п. 2. ст. 3 ФЗ РФ «О несостоятельности (банкротстве)»). Состав и размер денежных обязательств и обязательных платежей определяются на момент подачи в арбитражный суд заявления о признании должника банкротом.

При определении размера денежных обязательств *принимается* во внимание задолженность за переданные товары, выполненные работы и оказанные услуги, суммы займа с учетом процентов, подлежащих уплате должником, а также размер задолженности, возникшей вследствие неосновательного обогащения, и размер задолженности, возникшей вследствие причинения вреда имуществу кредиторов, за исключением обязательств перед гражданами, перед которыми должник несет ответственность за причинение вреда жизни или здоровью, обязательств по выплате выходных пособий и оплате труда лиц, работающих по трудовому договору, обязательств по выплате вознаграждения по авторским договорам, а также обязательств перед учредителями (участниками) должника, вытекающих из такого участия; размер обязательных платежей без учета установленных законодательством РФ штрафов (пеней) и иных финансовых санкций. Подлежащие применению за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства неустойки (штрафы, пени), проценты за просрочку платежа, убытки, подлежащие возмещению за неисполнение обязательства, а также иные имущественные и (или) финансовые санкции, в том числе за неисполнение обязанности по уплате обязательных платежей, не учитываются при определении наличия признаков банкротства должника.

Размер денежных обязательств считается установленным, если он определен судом. Таким образом, при определении признаков несостоятельности (банкротства) закон исходит из критерия неоплатности [5].

Законодательством предусмотрен один способ признания должника несостоятельным, это может быть сделано только по решению арбитражного суда. Федеральный Закон РФ «О несостоятельности (банкротстве)» (ст. 32) предусматривает, что споры по делам о несостоятельности рассматриваются арбитражными судами.

**1.2 Арбитражный процессуальный кодекс РФ о банкротстве юридических лиц**

Дела о несостоятельности юридических лиц, рассматриваются арбитражным судом по правилам, предусмотренным Арбитражным процессуальным кодексом РФ от 24 июля 2002 года, с особенностями, установленными федеральными законами, регулирующими вопросы несостоятельности (банкротстве).

Помимо норм, закрепленных в главе третьей, отдельные процессуальные нормы содержатся и в других статьях, поэтому глава «Рассмотрение дел о (банкротстве) в арбитражном суде» применяется, если иное не предусмотрено другими главами.

В статье 33 Федерального закона РФ «О несостоятельности (банкротстве)» предусмотрена подведомственность дел арбитражному суду. Дела о банкротстве юридических лиц рассматриваются по месту нахождения должника, это сформулировано в указанной статье как исключительная подсудность, и не позволяет изменить ее по выбору заявителя или по соглашению сторон (статья 38 АПК РФ).

Для подачи заявления в арбитражный суд необходимо наличие двух признаков: во-первых – требование к должнику – юридическому лицу должно в совокупности составлять не менее ста тысяч рублей; во-вторых – указанная задолженность не была погашены в течение трех месяцев (пункт 2 ст. 33) ФЗ РФ «О несостоятельности (банкротстве)». Отсутствие какого-либо из указанных признаков является основанием отказа в принятии заявления о признании должника банкротом.

Особенностью данного процесса является то, что в нем отсутствуют истец, а есть заявитель, впрочем нет и ответчика. Заявление о признании несостоятельным (Приложение Б) может быть подано как конкурсным кредитором, так и самим должником. В зависимости от того, кто подает заявление, закон о банкротстве устанавливает различный порядок его оформления и содержания. Здесь стоит обратить внимание на тот факт, что подписание заявления производится только руководителем должника или его заместителем.

Должник обязан направить копии заявления кредиторам и иным лицам, участвующим в деле. Перечень документов, которые должны быть приложены, содержится в статьях 38 Федерального закона РФ «О несостоятельности (банкротстве)» и ст. 126 АПК РФ и является исчерпывающим. Порядок и содержания заявления, подаваемого конкурсным кредитором, регулируется статьями 39–40 закона о банкротстве. Заявление, подается в письменной форме, но отличительной особенностью является то, что данное заявление может быть подписано не только руководителем конкурсного кредитора – юридического лица, но и его представителем. В тех случаях, когда требования кредитора к должнику основаны на различных обязательствах должника, они могут быть объединены. Также в одном заявлении могут быть объединены требования нескольких кредиторов.

Заявление уполномоченного органа должны отвечать требованиям предъявляемым к заявлению кредитора. Под уполномоченными органами понимаются – федеральные органы исполнительной власти, уполномоченные Правительством РФ представлять в деле о банкротстве и в процедурах банкротства требования об уплате обязательных платежей и требования РФ по денежным обязательствам, а также органы исполнительной власти субъектов РФ, органы местного самоуправления, уполномоченные представлять в деле о банкротстве и в процедурах банкротства требования по денежным обязательствам соответственно субъектов РФ и муниципальных образований.

При соблюдении всех необходимых требований и отсутствия оснований для отказа в принятии или возвращения заявления, судья единолично, не позднее пяти дней с даты поступления указанного заявления, выносит определении о его принятии. В определении указывается саморегулируемая организация, из числа членов которой суд утверждает временного управляющего.

Арбитражный суд принимает меры по обеспечению требований кредиторов предусмотренные статьей 91 АПК РФ: наложение ареста на имущество или денежные средства, принадлежащие ответчику и находящиеся у него или других лиц; запрещение ответчику и другим лицам совершать определенные действия, касающиеся предмета спора; возложение на ответчика обязанности совершить определенные действия в целях предотвращения порчи, ухудшения состояния спорного имущества; передача спорного имущества на хранение истцу или другому лицу; приостановление взыскания по оспариваемому истцом исполнительному или иному документу, взыскание по которому производится в бесспорном (безакцептном) порядке; приостановление реализации имущества в случае предъявления иска об освобождении имущества от ареста.Так, арбитражный суд может запретить совершать без согласия арбитражного управляющего определенные сделки. Вышеперечисленные меры, принимаются на любой стадии арбитражного процесса, только по ходатайству лица, участвующего в деле о банкротстве, по собственной инициативе суда принятие данных мер не допускается. Решение о принятии мер по обеспечению требований кредиторов рассматривается арбитражным судом не позднее следующего дня после поступления заявления.

При отсутствии оснований предполагать, что имущество должника будет использовано в ущерб интересам кредиторов и при наличии ходатайства об отмене принятых мер, суд вправе отменить обеспечение требований.

Суд рассматривает заявления, жалобы и ходатайства лиц, участвующих в деле о банкротстве, устанавливает обоснованность требований кредиторов. Судья может принять меры для примирения сторон. Осуществление таких мер не может являться основанием для приостановления производства по делу о банкротстве.

Две категории лиц привлекаются к разбирательству дел. Первая – «лица, участвующие в деле о банкротстве». К ним относятся: должник; арбитражный управляющий; конкурсные кредиторы; уполномоченные органы; федеральные органы исполнительной власти, а также органы исполнительной власти субъектов РФ и органы местного самоуправления по месту нахождения должника в случаях предусмотренных законом; лица, предоставившее обеспечение для проведения финансового оздоровления. Вторая категория – «лица, участвующие в арбитражном процессе по делу о банкротстве»: представитель работников должника; представитель собственника имущества должника – унитарного предприятия; иные лица в случаях, предусмотренных АПК РФ.

Дело о банкротстве должно быть рассмотрено в заседании арбитражного суда в срок, не превышающий семи месяцев с даты поступления заявления о признании должника банкротом в суд.

В указанный срок должно быть принято одно из следующих решений: о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства; об отказе в признании должника банкротом; определение о введении финансового оздоровления (новая процедура); определение о введении внешнего управления; определение о прекращении производства по делу о банкротстве, а также определения: об оставлении заявления о признании должника банкротом без рассмотрения и об утверждении мирового соглашения. Сообщение о признании должника банкротом публикуется арбитражным судом, принявшим такое решение, в официальном издании, определенном Правительством РФ («Вестнике Высшего Арбитражного суда») и иных средствах массовой информации.

**2. Процедуры банкротства**

**2.1 Наблюдение**

Федеральный закон РФ «О несостоятельности (банкротстве)» (ст. 27) выделяет пять процедур банкротства для юридических лиц. При рассмотрении дела о банкротстве должника – юридического лица применяются следующие процедуры банкротства: наблюдение; финансовое оздоровление; внешнее управление; конкурсное производство; мировое соглашение. Основной целью процедуры наблюдения является принятие комплекса мер, направленных на сохранение имущества должника, проведение анализа финансово – экономического и хозяйственного состояния должника, установление размера задолженности перед кредиторами.

Наблюдение – процедура банкротства, применяемая к должнику в целях обеспечения сохранности имущества должника, проведения анализа финансового состояния должника, оставления реестра требований кредиторов и проведения первого собрания кредиторов. Осуществляет наблюдение временный управляющий. Наблюдение вводится с момента принятия арбитражным судом заявления о признании должника банкротом. В отличие от таких процедур банкротства, как внешнее управление, конкурсное производство и мировое соглашение, которые могут применяться либо не применяться в делах о банкротстве, наблюдение является обязательной процедурой при рассмотрении дел о банкротстве, которая вводится на основании определения арбитражного суда[6].

Арбитражный суд выносит определение о принятии заявления о признании должника банкротом к производству. В данном определении указывается о введении процедуры наблюдения и о назначении временного управляющего. Вынесение данного определения является начальным моментом, с которого вводится процедура наблюдения. Процедура наблюдения вводится на период до даты проведения первого заседания арбитражного суда. Наблюдение может вводиться на срок, не превышающий семи месяцев с момента принятия арбитражным судом заявления о признании должника банкротом.

С момента введения процедуры наблюдения требования кредиторов по денежным обязательствам и об уплате обязательных платежей, срок исполнения по которым наступил на дату введения наблюдения, могут быть предъявлены к должнику только с соблюдением установленного законом порядка предъявления требований к должнику.

По ходатайству кредитора приостанавливается производство по делам, связанным с взысканием с должника денежных средств. Кредитор в этом случае вправе предъявить свои требования к должнику в порядке, установленном законом. Основанием для приостановления исполнения исполнительных документов является определение арбитражного суда о введении наблюдения.

Администрация (органы управления) должника с момента введения процедуры наблюдения имеет право совершать исключительно с согласия временного управляющего следующие сделки:

– связанные с приобретением, отчуждением или возможностью отчуждения прямо либо косвенно имущества должника, балансовая стоимость которого составляет более пяти процентов балансовой стоимости активов должника на дату введения наблюдения;

– связанные с получением и выдачей займов (кредитов), выдачей поручительств и гарантий, уступкой прав требования, переводом долга, а также с учреждением доверительного управления имуществом должника.

Органы управления должника не вправе принимать решения:

* о реорганизации (слиянии, присоединении, разделении, выделении, преобразовании) и ликвидации должника;
* о создании юридических лиц;
* о создании филиалов и представительств;
* о выплате дивидендов или распределении прибыли должника между его учредителями (участниками);
* о размещении должником облигаций и иных эмиссионных ценных бумаг, за исключением акций;
* о выходе из состава учредителей (участников) должника, приобретении у акционеров ранее выпущенных акций;
* об участии в ассоциациях, союзах, холдинговых компаниях, финансово – промышленных группах и иных объединениях юридических лиц; о заключении договоров простого товарищества.

В этом случае государственная регистрация отчета об итогах выпуска дополнительных обыкновенных акций и изменений учредительных документов должника должна быть осуществлена до даты судебного заседания по рассмотрению дела о банкротстве.

Контроль за указанными сделками должника обеспечивается путем дачи согласия временного управляющего на совершение таких сделок. Если данные сделки совершены в период наблюдения без согласия временного управляющего, они могут быть признаны недействительными в судебном порядке в соответствии с нормами ГК РФ. При дачи согласия на совершение таких сделок временный управляющий должен решить вопрос о их целесообразности для должника, проанализировать последствия этих сделок для имущества должника, учесть, что последствием заключения указанных сделок может стать невозможность восстановления платежеспособности должника [4].

В случае, если руководитель должника не выполняет требований, установленных законом, не принимает должных мер, направленных на сохранение имущества должника, чинит препятствия временному управляющему при осуществлении им своих обязанностей, а также допускает иные нарушения действующего законодательства, арбитражный суд вправе отстранить его от занимаемой должности. В этом случае полномочия по управлению должником возлагаются на временного управляющего.

Временный управляющий действует с момента его назначения арбитражным судом до момента окончания процедуры наблюдения и назначении, соответственно, внешнего или конкурсного управляющего (в том случае, если не было заключено мировое соглашение).

На стадии наблюдения проводится финансовый анализ состояния должника в целях определения стоимости принадлежащего должнику имущества для покрытия судебных расходов, расходов на выплату вознаграждения арбитражным управляющим, а также в целях определения возможности или невозможности восстановления платежеспособн6ости должника.

Арбитражный суд на основании решения первого собрания кредиторов принимает одно из следующих решений:

– о введении финансового оздоровления;

– внешнего управления;

– об обращении в арбитражный суд с ходатайством о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства;

– о заключении мирового соглашения.

Таким образом, в целом процедура наблюдения оправдала свое существование. Данная процедура фактически дает руководству должника шанс на ликвидацию задолженности и восстановление платежеспособности, при этом большинство действий руководства должника, способных нанести вред интересам кредитора отслеживаются временным управляющим и в случае необходимости опротестовываются в суде.

**2.2 Финансовое оздоровление**

Под финансовым оздоровлением понимается процедура банкротства, применяемая к должнику в целях восстановления его платежеспособности и погашения задолженности в соответствии с графиком погашения задолженности. Финансовое оздоровление может быть введено по ходатайству должника, его учредителей, собственника имущества должника – унитарного предприятия, а также третьего лица. Снабженное планом финансового оздоровления и графиком погашения задолженности, ходатайство рассматривается либо на собрании кредиторов, либо в арбитражном суде. Основным фигурантом на этом этапе банкротства выступает временный управляющий либо руководивший наблюдением за предприятием, либо новый, назначенный арбитражным судом. Последнее обстоятельство весьма важно, поскольку интересы временного управляющего, руководившего наблюдением, могут, мягко говоря, быть отличными от интересов предприятия-должника, стремящегося сохранить свой бизнес.

Еще одна страховка на случай конфликта интересов – это предоставление лицами, претендующими на проведение финансового оздоровления, доказательств того, что они выполнят график погашения задолженности. Иными словами, арбитражный суд должен быть уверен, что уводя предприятие от банкротства, учредители, собственники или третьи лица имеют возможность оплатить долги данного предприятия. Финансовое оздоровление рассматривается, как шанс для предприятия избежать недружественного поглощения со стороны конкурентов.

**2.3 Внешнее управление**

Внешнее управление вводится при возможности восстановления платежеспособности предприятия. Внешнее управление – это процедура банкротства, применяемая к должнику в целях восстановления его платежеспособности.

Внешнее управление – реорганизационная процедура, суть которой состоит в назначении судом арбитражного управляющего имуществом должника на основании ходатайства собрания кредиторов должника, которое собирается временным управляющим в период наблюдения. Эта предупредительная мера применяется в том случае, если есть основания полагать, что платежеспособность предприятия может быть восстановлена. По мнению А. Агеева: «Основной целью внешнего управления является восстановление платежеспособности должника» [1].

Для достижения основной цели внешнего управления назначается внешний управляющий. Целесообразность, проведения внешнего управления, определяется собранием кредиторов. При этом, анализ практики свидетельствует, что факт возможности восстановления платежеспособности должника должен признать суд, одного согласия кредиторов не достаточно. Максимальный срок внешнего управления составляет восемнадцать месяцев.

В целом внешнее управление имуществом должника можно разделить на несколько этапов. Первый – предварительный, начинается с момента введения внешнего управления и продолжается до утверждения внешнего управления. На этом этапе перед внешним управляющим ставиться задача инвентаризации имущества должника, составление реестра требования кредиторов, принятие решения о мерах по восстановлению платежеспособности должника, составление плана внешнего управления. В плане может быть предусмотрено восстановление или продажа части имущества, перепрофилирование некоторых нерентабельных производств, продажа части предприятия как имущественного комплекса и осуществление некоторых других мер организационного и финансового характера. Второй – основной этап состоит в осуществление мер и мероприятий, указанных в плане внешнего управления. Третий – заключительный этап состоит в составлении отчета внешнего управляющего и расчетах с кредиторами. Надо отметить условность деления на этапы, так, к примеру, реестр требований кредиторов ведется в течение всего внешнего управления.

Как указано выше, распоряжение и управление имуществом должника в ходе внешнего управления осуществляет внешний управляющий. Для реализации властных полномочий внешнего управляющего закон устанавливает, что полномочия органов должника и собственника имущества должника в полном объеме передаются собранию кредиторов и внешнему управляющему. Одновременно с введением внешнего управления, снимаются ранее принятые меры по обеспечению требований кредиторов, и вводится мораторий на удовлетворение требований кредиторов.

Согласно ст. 95 Федерального закона РФ «О несостоятельности (банкротстве)» мораторий распространяется на денежные обязательства и обязательные платежи, сроки, исполнения которых наступили до введения внешнего управления. При этом на суммы требований по денежным обязательства и обязательным платежам начисляются проценты в порядке и размере, которые предусмотрены ст. 395 ГК РФ.

Для выполнения задачи внешнего управления арбитражный управляющий вправе самостоятельно распоряжаться имуществом должника. К правам внешнего управляющего также относятся: право заключать от имени должника мировое соглашение и заявлять отказ от исполнения договоров должника, предъявлять в арбитражный суд от своего имени требования о признании недействительными сделок и решений, а также о применении последствий недействительности ничтожных сделок, заключенных или исполненных должником с нарушением требований закона.

В целом, все обязанности внешнего управляющего можно разделить на связанные с реализацией внешнего управления и обязанности, перешедшие к нему от руководства и собственников должника. От собственников и учредителей должника к арбитражному управляющему переходят обязанности: вести бухгалтерский, финансовый, статистический учет и отчетность; заявлять в установленном порядке возражения по предъявленным к должнику требованиям кредиторов; принимать меры по взысканию задолженности перед должником. План внешнего управления составляется внешним управляющим и утверждается собранием кредиторов. Внешний управляющий обязан составить план внешнего управления и в процессе внешнего управления придерживаться мероприятий, указанных в плане. План внешнего управления составляется на предварительном этапе внешнего управления.

К отчету внешнего управляющего должен быть приложен реестр требований кредиторов. В отчете внешнего управляющего должно содержаться одно из следующих предложений: о прекращении внешнего управления в связи с восстановлением платежеспособности должника и переходе к расчетам с кредиторами; о продлении установленного срока внешнего управления; о прекращении внешнего управления и об обращении в арбитражный суд с ходатайством о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства, а также о прекращении производства по делу в связи с удовлетворением всех требований кредиторов в соответствии с реестром требований кредиторов.

В случае если собрание кредиторов на основании отчета внешнего управляющего вынесет решение о прекращении производства по делу в связи с восстановлением платежеспособности и определением суда и данное решение будет утверждено, то арбитражный управляющий вправе преступить к расчетам с кредиторами.

**2.4 Конкурсное производство**

Под конкурсным производством следует понимать процедуру банкротства, применяемую к должнику, признанному банкротом, в целях соразмерного удовлетворения требований кредиторов.

При установлении в ходе рассмотрения дела о признании должника банкротом признаков банкротства арбитражный суд принимает решение о банкротстве должника и об открытии конкурсного производства. Открытие конкурсного производства означает, что срок исполнения всех денежных обязательств должника будет считаться наступившим, прекратится начисление неустоек, финансовых санкций и процентов по всем видам задолженности должника; все требования к должнику, включая требования налоговых органов, могут быть предъявлены только в рамках конкурсного производства.

Сообщение о признании должника банкротом публикуется арбитражным судом в официальном издании, определенном Правительством РФ. Продолжительность периода, на который вводится конкурсное производство, зависит от конкретных обстоятельств и временных условий, необходимых для реализации мероприятий, в частности, анализа финансового состояния должника, принятия мер, направленных на поиск, выявление и возврат имущества должника, находящегося у третьих лиц, конкурсным управляющим. Закон о банкротстве устанавливает продолжительность указанной ликвидационной процедуры – один год. Продажа имущества должника, предъявление исков о признании недействительными сделок, совершенных должником, исполнение решений по указанным искам, поиск и возврат имущества должника могут являться основанием для продления срока конкурсного производства. При таких обстоятельствах по ходатайству лиц, участвующих в деле арбитражный суд выносит определение о продлении указанного срока. При принятии решения арбитражный суд утверждает конкурсного управляющего. Одна из основных фигур в конкурсном производстве – конкурсный управляющий, поскольку с момента принятия арбитражным судом решения о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства он выполняет функции по управлению и распоряжению имуществом должника и к нему переходят права и обязанности руководителя должника.

С открытием конкурсного производства наступает срок исполнения всех денежных обязательств и обязательных платежей. После открытия конкурсного производства прекращается начисление неустоек (штрафов, пени), процентов и иных финансовых (экономических) санкций по всем видам задолженности должника. Это относится к кредитам банка, неоплаченным платежным требованиям, невыполненным обязательствам, то есть ко всем случаям, когда кредиторы должника имели право при обычных условиях на получение указанных санкций. Кроме того, сведения о финансовом состоянии должника уже не относятся к категории сведений, носящих конфиденциальный характер либо являющихся коммерческой тайной. Так, комитет кредиторов вправе требовать от конкурсного управляющего любую информацию о ходе конкурсного производства, в том числе о финансовом состоянии должника.

Автоматически при открытии конкурсного производства снимаются ранее наложенные аресты на имущество должника и иные ограничения по распоряжению имуществом. Арбитражный суд и суд общей юрисдикции не вправе наложить новые аресты на имущество должника, а также ввести иные ограничения по распоряжению его имуществом[9].

С момента открытия конкурсного производства все требования к должнику могут быть предъявлены только в рамках конкурсного производства. Имеется в виду, что после опубликования конкурсным управляющим сведений о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства в официальном издании, определенном Правительством РФ, кредиторы должны обратиться к конкурсному управляющему в установленный срок, а не в суд.

**2.5 Мировое соглашение**

Мировое соглашение – это процедура банкротства, применяемая на любой стадии рассмотрения дела о банкротстве в целях прекращения производства по делу о банкротстве путем достижения соглашения между должником и кредиторами. Мировое соглашение означает добровольное соглашение о частичном отказе от требований одних лиц и одновременно признание оставшихся требований другими обязанными лицами.

Мировое соглашение заключается конкурсными кредиторами и уполномоченными органами. Допускается участие в мировом соглашении третьих лиц, которые принимают на себя права и обязанности, предусмотренные мировым соглашением. Голосование за заключение мирового соглашения производится большинством голосов от общего числа голосов конкурсных кредиторов и уполномоченных органов в соответствии с реестром требований кредиторов и решение считается принятым при условии, если за него проголосовали все кредиторы по обязательствам, обеспеченным залогом имущества должника.

В мировом соглашении необходимо конкретно указать, кто, когда, каким образом, в каком размере удовлетворит требования кредиторов. При этом условия удовлетворения требований кредиторов одной очереди должны быть равными, независимо от того, как они голосовали на собрании кредиторов. Мировое соглашение подлежит утверждению арбитражным судом. Для этого должник, если мировое соглашение заключено в ходе процедуры наблюдения, арбитражный управляющий, если оно заключено при проведении других процедур банкротства, представляют в арбитражный суд заявление об утверждении мирового соглашения в пятидневный срок с момента его заключения [6].

Федеральный закон РФ «О несостоятельности (банкротстве)» установил перечень документов, которые прилагаются к заявлению. Прежде всего, это само мировое соглашение, которому арбитражный суд должен дать оценку, проверив, соблюдены ли требования к его оформлению, не противоречит ли оно законам и иным нормативным правовым актам. Обязательным приложением к мировому соглашению является протокол собрания кредиторов и список всех конкурсных кредиторов и уполномоченных органов, не заявивших своих требований к должнику, с адресами и указанием сумм задолженности. Анализ этих документов подтверждает или опровергает извещение всех конкурсных кредиторов, должника, соблюдение правил голосования, исполнение решения собрания кредиторов о заключении соглашения, избрание в установленном порядке лица, уполномоченного подписать мировое соглашение. К мировому соглашению прилагаются также: документы, подтверждающие погашение задолженности по требованиям кредиторов первой и второй очереди, без чего не может быть заключено мировое соглашение, поскольку непременным условием заключения и утверждения мирового соглашения является погашение требований кредиторов указанных очередей. Погашение должно быть произведено до заключения мирового соглашения. Погашение требований подтверждается, в частности, поручениями учреждению банка на перечисление денежных средств с отметками об исполнении, почтовыми переводами, росписью в ведомости выдачи денежных средств.

Если мировое соглашение заключено и утверждено в ходе процедур банкротства, производство по делу о банкротстве прекращается. С утверждением мирового соглашения прекращаются полномочия арбитражного управляющего, но управляющий юридического лица исполняет обязанности руководителя до момента назначения (избрания) руководителя должника. Поскольку мировое соглашение вступает в силу немедленно после его утверждения, с этого момента начинается и его реализация. Безусловным основанием для отказа в утверждении мирового соглашения является нарушение п. 1 ст. 158 Федерального закона РФ «О несостоятельности (банкротстве)», то есть если не погашена задолженность по требованиям кредиторов первой и второй очереди.

Если арбитражный суд отказал в утверждении мирового соглашения, оно считается незаключенным и все договоренности не действуют, равно как и решение собрания кредиторов о его заключении. Вместе с тем законодательство предусматривает возможность вторично обратиться к решению этого вопроса. В этом случае собрание кредиторов должно вновь принять решение о заключении мирового соглашения, избрать представителя – того же или другого, который будет заключать мировое соглашение от имени конкурсных кредиторов [7]. При заключении нового мирового соглашения должны быть устранены те недостатки, которые явились основанием для отказа в его утверждении арбитражным судом.

В случае отказа арбитражного суда в утверждении мирового соглашения рассмотрение дела продолжается с того момента, на котором оно было остановлено к моменту подписания мирового соглашения, то есть продолжается соответствующая процедура банкротства.

Расторжение мирового соглашения, утвержденного арбитражным судом, по соглашению между отдельными кредиторами и должником не допускается. Мировое соглашение может быть расторгнуто арбитражным судом в отношении всех конкурсных кредиторов и уполномоченных органов по заявлению конкурсного кредитора или конкурсных кредиторов и (или) уполномоченных органов, обладавших на дату утверждения мирового соглашения не менее чем одной четвертой требований конкурсных кредиторов и уполномоченных органов к должнику.

Конкурсные кредиторы или уполномоченные органы вправе подать заявление о расторжении мирового соглашения в отношении всех конкурсных кредиторов и уполномоченных органов в случае неисполнения или существенного нарушения должником условий мирового соглашения.

**Заключение**

В данной работе рассмотрен институт банкротства (несостоятельности) юридических лиц, раскрыто понятие банкротства (несостоятельности) юридических лиц, определены признаки банкротства и значение института банкротства (несостоятельности) юридических лиц.

Несостоятельность юридических лиц затрагивает различные стороны деятельности, и не следует забывать, что ответы на вопросы, связанные с банкротством, разрешаются не только Федеральным законом РФ «О несостоятельности (банкротстве)», но и иными отраслями права. Видна тесная связь с законодательством о собственности, залоге, управлении, корпоративным, трудовым, финансовым правом, и иных отраслей частного права. В части наказаний, законодательство о несостоятельности корреспондирует с уголовным и административным правом.

Из вышесказанного можно сделать вывод, что проблема банкротства в связи с общемировым кризисом, сейчас встала очень остро. Для ее решения необходимо принять все важнейшие меры. В противном случае в нашей стране вскоре практически не останется отечественных фирм, возрастет количество импорта. Оставшиеся предприятия в такой ситуации не смогут развиваться без поддержки иностранного капитала. Одна из главнейших проблем разорения предприятий (организаций) в пониженном интересе государства к проблемам финансирования и развития отечественного производства и предпринимательства.

Вместе с тем, необходимо отметить, что при применении ФЗ РФ «О несостоятельности (банкротстве)» на практике позволят надежно защитить права кредиторов, собственников и других участников процесса о банкротстве и в конечном счете повысить инвестиционную привлекательность российской экономики.

**Список использованных источников**

1 Российская Федерация. Конституция (1993). Конституция Российской Федерации [Текст]: офиц. текст. – М.: Маркетинг, 2001. – 39 с. – ISBN 5–94462–025–0.

2 Гражданский кодекс Российской Федерации (Часть первая) от 30.11.1994 г. №51 – ФЗ с изм. 30.12.2008 г. // Справочно-правовая система «Консультант Плюс»: [Электронный ресурс] / Компания «Консультант Плюс». – Посл. Обновление 30.12.2008.

3 Гражданский кодекс Российской Федерации (Часть вторая) от 26.01.1996 г. №14-ФЗ с изм. 09.04.2009 г. // Справочно-правовая система «Консультант Плюс»: [Электронный ресурс] / Компания «Консультант Плюс». – Посл. Обновление 09.04.2009.

4 О несостоятельности (банкротстве). Федеральный закон от 26.10.2002 г. №127-ФЗ с изм. 22.08.2004 г. [Текст]: Собрание законодательства РФ, 2002 г. №43, ст. 4190.

5 Агеев, А.А. Банкротство: особенности процедуры внешнего управления [Текст]: журнал Юридический мир / А.А. Агеев – М.: Нома ИНФРА-М, 2000 – ISSN 1604–6490. 2000, №5.

6 Дубинин, А.В. Мировое соглашение в деле о банкротстве: проблемы теории и практики [Текст]: журнал Хозяйство и право / А.В. Дубинин – М.: Статут, 2000 – ISSN 1522–5362. 2000, №7.

7 Жилинский, С.П. Правовая основа предпринимательской деятельности [Текст]: курс лекций / С.П. Жилинский. – М.: Норма-Инфра, 1998. – 104 с. – ISBN 5–945–6590.

8 Лившиц, Н.А. Миру – мир, войны не нужно [Текст]: журнал Бизнес – адвокат / Н.А. Лившиц. – М.: Дело, 2000. – ISSN 1502–6672. 2000, №1.

9 Никитина, О.П. Банкротство под наблюдением [Текст]: журнал Бизнес – адвокат / О.П. Никитина. – М.: Дело, 1998. – ISSN 4442–5453. 1998, №14.

10 Оленин, А.В. Правовые основы и особенности наблюдения как процедуры банкротства [Текст]: журнал Законодательство / А.В. Оленин. – М.: Норма, 2000. – ISSN 234–0022–4. 2000, №2.

11 Полякова, М.А. Проблемы применения законодательства о банкротстве: отстранение арбитражного управляющего [Текст]: журнал Законодательство / М.А. Полякова. – М.: Норма, 2000. – ISSN 243–0077–8. 2000, №6.

12Телюкина М.В. Некоторые проблемы исполнения внешним управляющим своих обязанностей [Текст]: журнал Государство и право / М.В. Телюкина. – М.: Право и экономика, 2000. – ISSN 2333–4532–5. 2000, №4.

13 Телюкина М.В. Субсидиарная ответственность при несостоятельности (банкротстве) [Текст] / М.В. Телюкина – М.: Юридический мир, 1998. – 132 с. ISBN 5–8654–0042.

14 Хоронжук, О.П. Практические рекомендации по проведению конкурсного производства [Текст]: журнал Юрист / О.П. Хоронжук. – М.: Норма, 2001. – ISSN 7543–5530–1. 2001, №1.

15 Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права [Текст]: в 2 т./ Г.Ф. Шершеневич. – М.: Статут, 2005. – 923 с. – ISBN 5–6354–0259–7.

16 Шипицина, О.В. Порядок, последствия введения и прекращение процедуры наблюдения [Текст]: журнал Юрист / О.В. Шипицина. – М.: Норма, 2000. – ISSN 1605–6580. 2000, №10.

17 Щенникова Л.Д. Банкротство в гражданском праве: традиции и перспективы [Текст]: журнал Российская юстиция / Л.Д. Щенникова. – М.: Дело, 1998. – ISSN 1502–6481. 1998, №10.