**Содержание**

Введение

Глава Ι. Понятие, критерии и признаки несостоятельности (банкротства)

Глава ΙΙ. Субъектный состав отношений, связанных с регулированием несостоятельности (банкротства)

2.1 Правовой статус должника

2.2 Правовой статус кредитора

2.3 Собрание кредиторов

2.4 Правовой статус арбитражного управляющего

2.5 Арбитражный суд в делах о несостоятельности

Глава ΙΙΙ. Процедуры несостоятельности (банкротства)

3.1 Восстановительные процедуры

3.2 Наблюдение

3.3 Финансовое оздоровление

3.4 Внешнее управление

3.5 Конкурсное производство

3.6 Мировое соглашение

Заключение

Список используемой литературы

**Введение**

Основным предметом гражданского права, определяющим его природу, назначение и правовые особенности, являются имущественные отношения рынка, которые в законодательстве и литературе именуются также экономическими, предпринимательскими и хозяйственными.

Имущественные отношения в современном государстве складываются между гражданами, юридическими лицами, государственными органами и образованиями. Их в общей форме можно определить как общественные отношения, возникающие в связи с использованием различных имущественных благ (природных ресурсов, вещей, работ, услуг, денежных средств и др.). Уже из этого определения видно, что имущественные отношения разнообразны и возникают в различных сферах жизни государства. Основную и наиболее важную их группу составляют отношения участников рынка, связанные с реализацией производимых ими товаров и оказываемых услуг. Гражданское право исторически сложилось как отрасль права, предметом которой являются именно имущественные отношения рынка, т.е. отношения, связанные с обменом и имеющие товарно-денежный характер.

Осуществляемый в России переход к рыночной экономике, принципы которой закреплены в Конституции РФ, означает признание частной собственности, расширение прав предпринимателей, свободу договора, здоровую конкуренцию и использование финансово-денежных мер воздействия на экономику взамен ранее практиковавшихся административно-плановых методов регулирования. Иначе говоря, товарно-денежные отношения получают развитие и правовую защиту. В этих условиях сфера гражданского права расширяется, и оно становится важнейшим правовым регулятором происходящих в стране экономических и социальных процессов.

В современных условиях рынка предприниматели — граждане и предприятия всех форм собственности — получили широкую хозяйственную самостоятельность и имеют возможность проявлять предпринимательскую инициативу и эффективно вести производственно-хозяйственную деятельность с целью получения прибыли и удовлетворения потребностей общества. В тоже время деятельность предпринимателя и юридических лиц по причине вероятностного характера рыночной экономики предпринимательство неизбежно связано с риском. Для риска характерна ситуация, отличающаяся большей или меньшей степенью неопределенности результатов, рискующий может получить прибыль или понести убытки.

В силу своей нерентабельности организация может стать неспособной удовлетворять в полном объеме требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнять обязанности по уплате обязательных платежей. Данная неспособность признанная арбитражным судом является выражением несостоятельности (банкротства) хозяйствующего субъекта.

Темой курсовой работы выбрана «Несостоятельность (банкротство)».

Целями курсовой работы является изучение критериев несостоятельности (банкротства); исследование субъектного состава отношений, возникающих в связи с несостоятельностью (банкротством); изучение процедур банкротства.

Для достижения целей курсовой работы по теме «Несостоятельность (банкротство)» будут детально изучены нормы Федерального закона от 26 октября 2002г. № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)»

**Глава Ι. Понятие, критерии и признаки несостоятельности (банкротства)**

Рассматривая понятие несостоятельности (банкротства) по действующему законодательству России, следует признать, что, с одной стороны, оно охарактеризовано в российском праве достаточно полно и традиционно, а с другой – обладает определенной спецификой.

Исторические корни института банкротства в России достаточно глубоки. Положения, касающиеся несостоятельности, имеются в «Русской Правде», причем уже в тот период они достаточно сложны и подробны, хотя само понятие «банкротство» появилось в российском праве значительно позднее. Российское дореволюционное законодательство понимает под банкротством неосторожное или умышленное причинение несостоятельным должником ущерба кредиторам посредством уменьшения или сокрытия имущества. Банкротство, таким образом, является уголовной стороной того гражданского отношения, которое называется несостоятельностью

В современном российском законодательстве понятие несостоятельности (банкротства) содержится в Законе 2002 г., согласно которому несостоятельность (банкротство) есть признанная арбитражным судом, неспособность должника в полном объеме удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей (ст. 2).

При этом гражданин 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 и если сумма его обязательств превышает стоимость принадлежащего ему имущества, а юридическое лицо — если соответствующие обязательства и (или) обязанности не исполнены им в течение трех месяцев с момента наступления даты их исполнения (ст. 3).

В связи с рассматриваемой проблематикой принципиальным является вопрос о том, что лежит в основании несостоятельности должника, иными словами, каковы критерии несостоятельности (банкротства).

Ранее действовавший Закон РФ от 19 ноября 1992 г. «О несостоятельности (банкротстве) предприятий» в качестве критерия несостоятельности использовал принцип неоплатности, в связи, с чем под несостоятельностью (банкротством) понималась неспособность должника удовлетворить требования кредитора по оплате товаров (работ, услуг), включая неспособность обеспечить обязательные платежи в бюджет внебюджетные фонды, в связи с превышением обязательств должника над его имуществом или в связи с неудовлетворительной структурой баланса должника.

В соответствии с положениями российского Закона о банкротстве 2002 г. должник — юридическое лицо может быть признан банкротом в случае его неплатежеспособности; критерий неоплатности применим лишь в отношении граждан.

Необходимо отметить, что Закон в качестве одного из признаков банкротства устанавливает минимальный размер задолженности субъекта, в отношении которого инициируется дело о несостоятельности. Так, дело о банкротстве может быть возбуждено арбитражным судом, ели требования к должнику — юридическому лицу в совокупности составляют не менее ста тысяч рублей, а к должнику-гражданину — не менее десяти тысяч рублей.

Законодательное закрепление минимального размера требований кредиторов означает, что права кредиторов могут быть защищены лишь при наличии определенного минимума требований, при отсутствии которого данный механизм защиты прав кредиторов неприменим.

Вместе с тем из этого не следует, что в ходе осуществления процедур банкротства не могут быть защищены и учтены права тех кредиторов, размер требований которых является меньшим, чем установленный законом минимум, необходимый для признания субъекта банкротом.

Во-первых, данный минимум требований кредиторов, может быть, достигнут не только за счет учета прав отдельного кредитора, но и за счет совокупного требования кредиторов, размер требования каждого из которых существенно меньше установленной законом нормы.

Во-вторых, установленное Законом о банкротстве ограничение минимального размера требований касается только требования кредитора-заявителя, необходимого для инициации процедуры банкротства, тогда как после начала ее осуществления механизм банкротства может быть использован и для защиты прав иных кредиторов, требования которых менее установленного законодательством минимального размера.

В настоящее время возникла проблема определения наиболее разумного, отвечающего как интересам должника, так и кредиторов размера минимальной суммы требований к должнику.

Думается, закрепление в действующем законодательстве минимального размера задолженности в качестве необходимого условия инициирования дела о банкротстве является вполне обоснованным. Однако при этом следовало бы использовать так называемый дифферёнцированный подход, в соответствии с которым для субъектов предпринимательской деятельности в зависимости от их правового статуса и вида деятельности применялся бы тот или иной размер задолженности.

В соответствии со ст. 25 и 65 ГК РФ банкротство должника можно быть осуществлено принудительно или добровольно. В ст. 65 ГК РФ содержится положение, согласно которому юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, а также юридическое лицо, действующее в форме потребительского кооператива, благотворительно или иного фонда, может совместно с кредиторами принять решение об объявлении о своем банкротстве и о добровольной ликвидации. Однако в соответствии с положениями Закона о банкротстве принятие такого решения возможно только при наличии признаков банкротства и отсутствии возражений кредиторов. Основанием для объявления руководителем должника о банкротстве должника и его добровольной ликвидации является решение органа юридического лица, уполномоченного в соответствии с учредительными документами на принятие решения о ликвидации должника, а в отношении должника — унитарного предприятия — решение уполномоченного собственником его имущества органа.

Следует заметить, что при определении наличия признаков несостоятельности (банкротства) и объема прав требований каждого из кредиторов юридическое значение придается лишь денежным долговым обязательствам, т.е. принимается во внимание собственно задолженность за переданные товары, выполненные работы, оказанные услуги, суммы полученного и невозвращенного займа с причитающимися на него процентами, задолженность, возникшая вследствие неосновательного обогащения, а также вследствие причинения вреда имуществу кредиторов (ст. 4 Закона о банкротстве).

Денежное обязательство представляет собой разновидность гражданско-правового обязательства. Предметной особенностью денежного обязательства является уплата кредитору должником денежной суммы. Основания возникновения денежных обязательств могут быть отнесены либо к договорным, либо к внедоговорным.

Наиболее распространенным из них является договор, в силу которого обязанностям одной из сторон по передаче товаров, выполнению работ и оказанию услуг противостоит обязанность другой стороны по уплате определенной денежной суммы. Структурно именно таким образом выглядят практически все договоры, применяемые в гражданском обороте: купли-продажи, перевозки, подряда и т.д.

При этом неденежные обязательства, по смыслу законодателя, во внимание не принимаются. На практике возникает вопрос: как быть с достаточно широким кругом обязательств, связанных с поставкой товаров передачей вещей, выполнением работ, оказанием услуг? И, как следствие, существует проблема трансформации неденежного обязательства денежное.

Трансформация может быть произведена, основываясь на положениях ГК РФ о расторжении договора, последствиях этого и возмещении убытков (ст. 15, 393, 450, 453), на нормах об обязательствах вследствие неосновательного обогащения (гл. 60), а также руководствуясь правилами, предусмотренными ст. 397 и 405 ГК РФ. Согласно ст. 397 «в случае неисполнения должником обязательства изготовить и передать вещь в собственность, в хозяйственное ведение или в оперативное управление, либо передать вещь в пользование кредитору, либо выполнить для него определенную работу или оказать ему услугу кредитор вправе в разумный срок поручить выполнение обязательства третьим лицам за разумную цену либо выполнить его своими силами... и потребовать от должника возмещения понесенных необходимых расходов и других убытков».

Таким образом, данные положения свидетельствуют о том, что при определенных условиях кредиторы в неденежных обязательствах также имеют возможность инициировать процесс о несостоятельности (банкротстве) должника.

При определении признаков банкротства не должна учитываться задолженность, возникшая по основаниям, предусмотренным Трудовым кодексом РФ, включая долги по заработной плате работникам должника.

Однако денежное обязательство может возникнуть и по иным (внедоговорным) основаниям, а именно: вследствие неосновательного обогащения (ст. 1102 ГК РФ), вследствие причинения вреда (деликтные обязательства). Вред, причиненный имуществу юридического лица, подлежит возмещению в полном объеме лицом, причинившим вред (ст. 1064 ГК РФ).

В размер денежных обязательств не включаются обязательств перед гражданами, в отношении которых должник несет ответственность за причинение вреда жизни или здоровью, обязательства по выплате авторского вознаграждения, а также обязательства перед учредителями (участниками) должника — юридического лица, вытекающие из такого участия. Эти обязательства носят «внутренний характер» и не могут конкурировать с так называемыми внешними обязательствами т.е. обязательствами должника как участника имущественного оборота перед иными его участниками[[1]](#footnote-1).

Следует учесть, что в соответствии с положениями Закона о банкротстве 2002 г. ряд платежей могут возникнуть после принятия заявления признании должника банкротом, а также в случае, если срок их исполнения наступил после введения соответствующей процедуры банкротства (текущие платежи).

Требования кредиторов по таким платежам не подлежат включению в реестр требований кредиторов (ст. 5 Закона о банкротстве).

Следует обратить внимание на то, что Закон о банкротстве не ограничивается лишь гражданско-правовым обязательством должника, поскольку при определении наличия признаков несостоятельности во внимание принимается и публично-правовая обязанность соответствующее лица, т.е. обязанность по уплате налоговых и иных обязательных платежей в бюджет и внебюджетные фонды (налоги, сборы, страховые иные взносы и платежи).

Размер обязательных платежей, принимаемых во внимание при определении наличия признаков банкротства должника, исчисляется без учета установленных законодательством штрафов (пени) и иных финансовых (экономических) санкций.

Состав и размер денежных обязательств и обязательных платежей, как правило, определяются на момент подачи в арбитражный суд заявления о признании должника банкротом. Данное обстоятельство имеет принципиальное значение, например, для определения количества голосов кредиторов на собраниях кредиторов, которое признается пропорциональным сумме их требований к должнику (ст. 12 Закона о банкротстве).

По общему правилу, размер денежных обязательств по требованиям кредиторов считается установленным, если он подтвержден вступившим в силу решением суда или документами, свидетельствующими о признании должником этих требований (к примеру, ответ на претензию, акт сверки расчетов и т.д.).

К числу установленных относятся также требования кредиторов, по которым должником не представлены возражения в определенный срок (ст. 63).

Таким образом, действующее законодательство расценивает как бесспорный факт установление размера денежного обязательства до обращения в арбитражный суд с заявлением о возбуждении производства по делу о банкротстве. Однако если должник по каким-либо причинам оспаривает требования кредиторов, данное обстоятельство не является препятствием для обращения в арбитражный суд. В этом случае обоснованность требований, равно как размер денежных обязательств и обязательных платежей, определяет сам арбитражный суд в порядке подготовки дела к судебному разбирательству.

Итак, анализ действующего российского законодательства о банкротстве позволяет выделить следующие признаки несостоятельности субъекта предпринимательской деятельности:

1. наличие денежного долгового характера обязательств должника;
2. неспособность гражданина или юридического лица удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей в течение трех месяцев с момента даты их исполнения;
3. наличие задолженности в отношении гражданина на сумму не менее 10 тыс. руб., а юридического лица — не менее 100 тыс. руб.;
4. официальное признание несостоятельности арбитражным судом.

Законодательством устанавливается дополнительный признак несостоятельности (банкротства) гражданина, а именно: превышение суммы кто обязательств над стоимостью принадлежащего ему имущества.

**Глава ΙΙ. Субъектный состав отношений, связанных с регулированием несостоятельности (банкротства)**

Состав лиц, участвующих в деле о банкротстве, достаточно широк. К числу таких лиц относятся:

1. должник — гражданин или юридическое лицо, не способные удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (ил исполнить обязанность по уплате обязательных платежей;
2. конкурсный кредитор;
3. арбитражный управляющий (в зависимости от процедур несостоятельности (банкротства) — временный, административный, внешний или конкурсный);
4. уполномоченные органы по требованиям, вытекающим из обязательных платежей;
5. иные лица, в частности, органы местного самоуправления, федеральные органы исполнительной власти и органы исполнительной власти соответствующего субъекта РФ при рассмотрении дела о несостоятельности (банкротстве) градообразующей организации;
6. лицо, предоставившее обеспечение для проведения финансово оздоровления, и т.д.

В настоящее время Законом о банкротстве предоставлена возможность участия в процессе о банкротстве представителям учредителей (участников) должника, которые наделяются всеми правами, предусмотренными арбитражным процессуальным законодательством для лиц участвующих в процессе, а также правом на обжалование решений арбитражного суда, отдельных решений и действий арбитражного управляющего и кредиторов, правом на получение информации о ходе процедур и т.д. Расширяя права государства в деле о банкротстве, Закон, предусматривает возможность участия в нем представителя собственника имущества должника — унитарного предприятия и наделяет его правом обжаловать действия арбитражного управляющего, решения собрания и комитета кредиторов, судебные акты о введении внешнего управления и конкурсного производства.

Правовой статус лиц, участвующих в конкурсном процессе, зависит от многих факторов:

1. от характера правомочий, которыми законодатель наделяет данное лицо;
2. от процедуры несостоятельности (банкротства), в рамках которой действует данное лицо, и от целей, которые являются приоритетными на данном этапе банкротства;
3. от особенностей несостоятельности (банкротства) отдельных категорий должников и т.д.

**2.1 Правовой статус должника**

Традиционно в гражданском праве термином «должник» обозначается сторона во всяком гражданско-правовом обязательстве, которая должна совершить определенные действия по требованию кредитора, как-то: передать товар, выполнить работу, оказать услуги, уплатить денежную сумму (ст. 307 ГК РФ). Понятие «должник», употребляемое в законе о банкротстве, существенно отличается от традиционно принятого: под должником понимается обязанная сторона лишь в денежном обязательстве, которая должна уплатить кредитору денежную сумму в течение срока, установленного Законом.

Закон о банкротстве распространяется не на всех субъектов имущественного оборота. Несостоятельными (банкротами) могут быть признаны:

• все юридические лица (за исключением казенных предприятий, учреждений, политических партий и религиозных организации);

• граждане:

а) зарегистрированные в качестве индивидуального предпринимателя;

б) не зарегистрированные в качестве индивидуального предпринимателя (поскольку приведенная норма противоречит ГК РФ, она будет введена в действие только с момента вступления в силу федерального закона о внесении соответствующих изменении в ГК РФ;

в) главы крестьянских (фермерских) хозяйств (с 1 января 1995 г. глава крестьянского (фермерского) хозяйства, осуществляющий деятельность без образования юридического лица, признается предпринимателем вследствие самого факта государственной регистрации своего хозяйства.

Правом на обращение в арбитражный суд, как и по ранее действовавшему закону, с заявлением о признании должника банкротом наделяется должник, конкурсные кредиторы, а также уполномоченные органы (Пенсионный фонд РФ, Федеральный фонд обязательного медицинского страхования, Фонд социального страхования РФ и т.д.). В качестве кредиторов по денежным обязательствам могут выступать также Российская Федерация, субъекты Российской Федерации муниципальные образования, ликвидационная комиссия (ликвидатор).

Законом о банкротстве подробно сформулированы требования к форме, содержанию, реквизитам заявления должника.

В частности, в заявлении должны быть указаны:

1. наименование арбитражного суда, в который подается заявление; сумма требований кредиторов по денежным обязательствам в размере, который не оспаривается должником;
2. сумма задолженности по возмещению вреда, причиненного жизни или здоровью граждан, оплате труда работников должника и выплате им выходных пособий, сумма вознаграждения, причитающегося для выплаты вознаграждений по авторским договорам;
3. размер задолженности по обязательным платежам;
4. сведения об имеющемся у должника имуществе и т.д. (ст. 37).

Кроме этого, в заявлении должны быть указаны наименование и адрес саморегулируемой организации, из числа членов которой арбитражный суд утверждает временного управляющего, однако перечень требований к кандидатуре временного управляющего при этом не указывается.

Закон обязывает должника направить копии заявления конкурсным кредиторам, уполномоченным органам, собственнику имущества должника — унитарного предприятия, Совету директоров (наблюдательному Совету) или иному коллегиальному органу управления, а также иным лицам в случаях, предусмотренных законом. Так, если до подачи заявления должника избраны (назначены) представитель собственника имущества должника — унитарного предприятия, представитель работников должника, то копии заявления направляются и этим лицам.

При определенных обстоятельствах должник вправе обратиться в арбитражный суд с заявлением в предвидении банкротства — ситуации, когда срок исполнения обязательств еще не наступил, но имеются обстоятельства, свидетельствующие о том, что через некоторое время должник окажется неспособным рассчитываться по денежным обязательствам с кредиторами, а также вносить обязательные платежи в бюджет и внебюджетные фонды (ст. 8 Закона).

При определенных обстоятельствах руководитель должника — юридического лица или должник — индивидуальный предприниматель обязаны обратиться с заявлением в арбитражный суд (ст. 9 Закона о банкротстве):

• когда удовлетворение требований одного кредитора или нескольких кредиторов приводит к невозможности исполнения денежных обязательств должника в полном объеме перед другими кредиторами;

• когда органом должника, уполномоченным в соответствии с учредительными документами должника на принятие решения о ликвидации должника, принято решение об обращении в арбитражный суд с заявлением должника (такое решение может быть принято только при наличии признаков неплатежеспособности или в предвидении банкротства. В противном случае оно может быть оспорено участниками (учредителями) юридического лица, возражавшими против принятия этого решения);

• когда органом, уполномоченным собственником имущества должника — унитарного предприятия, принято решение об обращении в арбитражный суд с заявлением должника;

• в иных случаях — к примеру, когда обращение взыскания на имущество должника существенно осложнит или сделает невозможной его хозяйственную деятельность, или если при проведении ликвидации юридического лица установлена невозможность удовлетворения требований кредиторов в полном объеме (ранее, по Закону 1998 г. такая обязанность возлагалась не только на руководителя должника, но и на ликвидационную комиссию (ликвидатора).

Во всех указанных случаях заявление должника должно быть направлено в арбитражный суд не позднее одного месяца с момента возникновения соответствующих обстоятельств.

Обязанность руководителя должника — юридического лица либо ликвидационной комиссии (ликвидатора) по обращению в арбитражный суд с заявлением о банкротстве должника обеспечивается привлечением указанных лиц к субсидиарной ответственности по обязательствам должника перед его кредиторами, возникшим по истечении месячного срока со дня появления обстоятельств, которые признаются основаниями для обязательного обращения в арбитражный суд с заявлением о банкротстве должника (п. 1 ст. 10 Закона).

В случае банкротства должника по вине учредителей (участников) должника, собственника имущества должника — унитарного предприятия или иных лиц, которые имеют право давать обязательные для должника указания или имеют возможность иным образом определять его действия, при недостаточности имущества должника на них также может быть возложена субсидиарная ответственность по его обязательствам.

**2.2 Правовой статус кредитора**

Участниками процесса банкротства хозяйствующих субъектов могут быть только кредиторы по денежным обязательствам, являющиеся стороной в денежном обязательстве должника и обладающие имущественными (денежными) претензиями к потенциальному банкроту.

В качестве кредиторов по денежным обязательствам могут выступать российские и иностранные физические и юридические лица, а также Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования (п. 1 ст. 2 ГК РФ).

Правом же на подачу заявления кредитора о признании должника банкротом обладают только лица, признаваемые в соответствии с Законом о банкротстве конкурсными кредиторами. Конкурсными кредиторами признаются кредиторы по денежным обязательствам, за исключением уполномоченных органов, граждан, перед которыми должник несет ответственность за причинение вреда жизни или здоровью, морального вреда, имеет обязательства по выплате вознаграждения по авторским договорам, а также учредителей (участников) должника — юридического лица обязательствам, вытекающим из такого участия (ст. 2 Закона).

В отличие от иных кредиторов, конкурсные кредиторы наделены большим объёмом правомочий. Это выражается, во-первых, в том, что только конкурсные кредиторы являются лицами, участвующими в деле о банкротстве; во-вторых, только конкурсные кредиторы имеют право обращаться в арбитражный суд с заявлением о признании должника банкротом (ст. 7 Закона о банкротстве); в-третьих, участниками собрания кредиторов с правом голоса являются только конкурсные кредиторы (ст. 12).

Анализ положений Закона о банкротстве позволяет классифицировать кредиторов по их статусу. Так, в зависимости от суммы требований, признанной обоснованной, можно выделить крупных и мелких кредиторов.

Еще одним критерием классификации может служить то обстоятельство, является или нет кредитор инициатором процесса банкротства. На этом основании различают: кредиторов-заявителей и кредиторов, не инициирующих дело о несостоятельности.

Кроме того, в зависимости от порядка удовлетворения требований различают очередных и неочередных кредиторов. Требования очередных кредиторов удовлетворяются в порядке установленной Законом очередности (ст. 134). В свою очередь, неочередные кредиторы — это те, чьи требования удовлетворяются по возможности должника. Причем они делятся на внеочередные и послеочередные.

К первой группе (внеочередных) требований относятся: судебные издержки; выплаты арбитражным управляющим и реестродержателям; текущие расходы, связанные с функционированием должника; требования по обязательствам должника, возникшим после возбуждения производства по делу о банкротстве и до признания должника банкротом; задолженность по заработной плате, возникшая после принятия арбитражным судом заявления о признании должника банкротом, и по оплате труда работником должника, начисленная за период конкурсного производства, и т.д.

Ко второй группе (послеочередных) требований относятся требования, удовлетворяемые после погашения всех очередных требований. Послеочередными кредиторами являются учредители (участники) юридического лица, а также кредиторы третьей очереди, заявившие свои требования после закрытия реестра требований кредиторов.

Заявление кредитора соответствует общим требованиям, предъявляемым законодателем к заявлению должника. Право на обращение в арбитражный суд возникает у конкурсного кредитора, уполномоченного органа по истечении тридцати дней с даты направления (предъявления к исполнению) исполнительного документа в службу судебных приставов и его копии должнику. Следует обратить внимание на то, что конкурсный кредитор в своем заявлении вправе указать профессиональные требования к кандидатуре временного управляющего.

Заявление кредитора может быть основано на объединенной задолженности по различным основаниям. Кредиторы вправе объединить свои требования к должнику и обратиться в арбитражный суд с одним заявлением (п. 5 ст. 39 Закона).

Правом на обращение в арбитражный суд с заявлением о признании должника банкротом помимо должника и конкурсного кредитора обладают также уполномоченные органы. Заявление уполномоченного органа должно отвечать требованиям, предусмотренным для заявления кредитора. Вместе с тем к заявлению уполномоченного органа по обязательным платежам должны быть приложены решение налогового или таможенного органа о взыскании задолженности за счет имущества должника, а также сведения о задолженности по данным уполномоченного органа (ст. 41 Закона о банкротстве).

**2.3 Собрание кредиторов**

Собрание кредиторов — это специальный орган, представляющий интересы кредиторов во взаимоотношениях с должником.

Участниками собрания кредиторов с правом голоса являются конкурсные кредиторы, а также уполномоченные органы.

Число голосов, которыми обладает каждый из конкурсных кредиторов и уполномоченных органов, определяется пропорционально их требованиям по денежным обязательствам и об уплате обязательных платежей, включенных в реестр требований кредиторов на дату проведения собрания кредиторов. При этом неустойки (штрафы, пени), подлежащие применению за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства, проценты за просрочку платежа, убытки, подлежащие возмещению, а также иные имущественные и (или) финансовые санкции для целей определения числа голосов на собрании кредиторов не учитываются (п. 3 ст. 12 Закона о банкротстве).

Участниками собрания кредиторов без права голоса являются представитель работников должника, представитель учредителей (участников) должника, представитель собственника имущества должника — унитарного предприятия, которые вправе выступать по вопросам повестки собрания кредиторов.

Организация и проведение собрания кредиторов осуществляются арбитражным управляющим.

К исключительной компетенции собрания кредиторов отнесены важнейшие вопросы, возникающие в процессе банкротства. В частности, собрание кредиторов принимает решение о целесообразности введения внешнего управления имуществом должника, о заключении мирового соглашения, о порядке оценки имущества должника, об избрании членов комитета кредиторов; о выборе саморегулируемой организации для представления в арбитражный суд кандидатур арбитражного управляющего, о выборе реестродержателя и т.д. (ст. 12 Закона).

**2.4. Правовой статус арбитражного управляющего**

При осуществлении всех процедур банкротства одним из главных действующих лиц является временный, внешний, административный и конкурсный управляющий, которые объединяются одним понятием арбитражного управляющего.

Данное лицо должно беспристрастно влиять на процесс банкротства в интересах, как должника, так и кредитора. Такое положение обеспечивается путем закрепления на законодательном уровне ряда требований, предъявляемых к кандидатуре арбитражного управляющего Законом о банкротстве.

Арбитражным управляющим признается гражданин РФ, утверждаемый арбитражным судом для осуществления установленных законом полномочий в целях реализации различных процедур банкротства и являющийся членом одной из саморегулируемых организаций (ст. 2 Закона).

По общему правилу, арбитражный управляющий должен быть зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя, иметь высшее образование, не иметь судимости за преступления в сфере экономики, а также за преступления средней тяжести, тяжкие и особо тяжкие преступления (п. 1 ст. 20 Закона). Кроме этого, арбитражный управляющий должен иметь стаж руководящей работы не менее чем два года в совокупности, пройти стажировку сроком не менее шести месяцев в качестве помощника арбитражного управляющего, а также сдать экзамен по программе подготовки арбитражных управляющих.

Арбитражный управляющий в ходе всего процесса о банкротстве должен занимать нейтральную позицию в отношениях должника и кредиторов, иными словами, он не должен иметь заинтересованности в разрешении дела в пользу той или иной стороны. Следовательно, арбитражными управляющими не могут быть назначены лица, которые являются заинтересованными по отношению к должнику и кредиторам; в отношении которых введена процедура банкротства; которые не возместили убытки, причиненные должнику, кредиторам, третьим лицам при исполнении обязанностей арбитражного управляющего; которые дисквалифицированы или лишены права занимать руководящие должности и (или) осуществлять предпринимательскую деятельность по управлению юридическими лицами, а также которые не имеют договоров страхования ответственности на случай причинения убытков лицам, участвующим в деле о банкротстве (п. 6 ст. 20 Закона).

Следует заметить, что кредитор или уполномоченный орган (собрание кредиторов) вправе дополнительно предусмотреть следующие требования к кандидатуре арбитражного управляющего:

• наличие у кандидата высшего юридического, экономического образования или образования по специальности, соответствующей сфере деятельности должника;

• наличие у кандидата определенного стажа работы на должностях руководителей организаций в соответствующей отрасли экономики;

• установление количества процедур банкротства, проведенных кандидатом в качестве арбитражного управляющего (ст. 23 Закона).

Закон о банкротстве не предусматривает лицензирование деятельности арбитражных управляющих. Вместе с тем он содержит положения, повышающие профессиональные требования, предъявляемые к арбитражным управляющим, в том числе требования по наличию высшего образования и двухлетнего стажа руководящей деятельности, сдаче теоретического экзамена, прохождению стажировки в саморегулируемой организации (п. 1 ст. 20).

Кроме того, Закон устанавливает, что обязательной формой финансового обеспечения деятельности арбитражного управляющего признается договор страхования ответственности, который должен быть заключен на срок не менее чем год с его обязательным последующим возобновлением на тот же срок. При этом минимальная сумма финансового обеспечения не может быть менее чем три миллиона рублей в год. Предусматривается также дополнительное страхование ответственности арбитражного управляющего в случае причинения убытков лицам, участвующим в деле о банкротстве, в размере, зависящем от балансовой стоимости активов должника (п. 8 ст. 20).

Для осуществления своих функций арбитражный управляющий наделен определенными правами и обязанностями. Он имеет право: обращаться в арбитражный суд в случаях, предусмотренных Законом о банкротстве; привлекать на договорной основе иных лиц с оплатой их деятельности из средств должника; созывать собрание кредиторов и комитет кредиторов; получать вознаграждение и т.д.

Так, Законом о банкротстве закреплено право арбитражного управляющего на вознаграждение за выполнение им своих полномочий.

Вознаграждение арбитражного управляющего за каждый месяц осуществления им своих полномочий устанавливается в размере, определяемом кредитором (собранием кредиторов) и утверждаемом арбитражным судом, и должно составлять не менее чем десять тысяч рублей.

Кроме того, Закон закрепляет возможность получения арбитражным управляющим дополнительного вознаграждения за счет средств кредиторов.

К числу обязанностей арбитражного управляющего Закон о банкротстве относит, в частности, принятие мер по защите должника; анализ его финансовой, хозяйственной, инвестиционной деятельности, его положения на товарном рынке; рассмотрение заявленных требований кредиторов и т.д.

Одной из важных обязанностей арбитражного управляющего с точки зрения защиты прав и интересов должника и кредиторов является ведение реестра требований кредиторов (п. 4 ст. 24 Закона). В реестре должны содержаться сведения о каждом кредиторе, размере его требований по денежным обязательствам и обязательным платежам, а также об очередности удовлетворения каждого требования.

В случае неисполнения или ненадлежащего исполнения арбитражным управляющим своих обязанностей Закон устанавливает для него различные правовые последствия в зависимости от наличия или отсутствия убытков, причиненных его действиями или бездействием для должника или кредиторов.

**2.5 Арбитражный суд в делах о несостоятельности**

Дела о несостоятельности (банкротстве) юридических лиц и граждан, в том числе зарегистрированных в качестве индивидуальных предпринимателей, рассматриваются арбитражным судом (ст. 6, 32 Закона о банкротстве).

Законодатель наделяет арбитражный суд полномочиями организационного и контрольного характера.

Полномочия организационного характера представляют собой совокупность действий арбитражного суда, осуществляемых в рамках подготовки и проведения судебного разбирательства.

В частности, арбитражный суд принимает заявление о признании должника банкротом при соблюдении требований, предусмотренных АПК РФ и Законом о банкротстве, отказывает в принятии заявления, если нарушено хотя бы одно из условий, предусмотренных п. 2 ст. 33 Закона о банкротстве.

В рамках подготовительных мероприятий арбитражный суд рассматривает заявления, жалобы и ходатайства лиц, участвующих в деле о банкротстве, устанавливает обоснованность требований кредиторов. Судебное заседание по проверке обоснованности требований заявителя к должнику проводится не менее чем через 15 дней и не более чем через 30 дней с даты вынесения определения о принятии заявления о признании должника банкротом.

Помимо этого арбитражный суд может назначить экспертизу в целях выявления признаков фиктивного или преднамеренного банкротства (п. 3 ст. 50 Закона).

Одним из полномочий судьи на данном этапе является также принятие мер для примирения сторон, что не может служить основанием для приостановления производства по делу о банкротстве.

При подготовке дела к судебному разбирательству арбитражный суд вправе по ходатайству лица, участвующего в деле о банкротстве, принять меры по обеспечению требований кредиторов, как-то: наложение ареста на имущество, запрещение должнику и другим лицам совершать определенные действия и т.д.

Одной из мер по обеспечению требований кредиторов является право арбитражного суда обязать должника передать ценные бумаги, валютные ценности, иное имущество должника на хранение третьим лицам.

В ходе всего судебного разбирательства арбитражный суд должен не допустить недобросовестные действия сторон в ущерб интересам друг друга. В связи с этим Закон о банкротстве наделяет арбитражный суд существенными полномочиями по осуществлению контроля за законностью действий участников процесса о несостоятельности. Так, арбитражный суд проверяет обоснованность возражений должника по требованиям кредиторов (ст. 47), освобождает внешнего управляющего от исполнения обязанностей (ст. 97), признает недействительными определенные сделки должника (ст. 103), отстраняет арбитражного управляющего от исполнения обязанностей (ст. 98, 145) и т.д.

Арбитражный суд рассматривает заявления арбитражных управляющих и жалобы кредиторов, а также разрешает разногласия между ними. В частности, арбитражный управляющий вправе обращаться в арбитражный суд с ходатайством о принятии дополнительных мер по обеспечению сохранности имущества должника, об отстранении руководителя должника от должности (ст. 66).

**2.6 Федеральная служба России по финансовому оздоровлению и банкротству в процессе несостоятельности (банкротства)**

Проведение государственной политики по предупреждению банкротства и обеспечению реализации мер, предусмотренных Законом о банкротстве, возложено на регулирующий орган. В настоящее время таким органом является Федеральная служба России по финансовому оздоровлению и банкротству (ФСФО России).

Среди функций государственного органа по финансовому оздоровлению и банкротству можно выделить две основные группы направлений его деятельности. С одной стороны, функции по обеспечению реализации процедур банкротства, а с другой, функции, направленные на финансовое оздоровление неплатежеспособных организаций.

Первостепенной задачей ФСФО является создание организационных, экономических и иных условий, необходимых для реализации процедур банкротства, издание обязательных разъяснений по вопросам реализации этих процедур.

Не менее важной является функция контроля за соблюдением саморегулируемыми организациями арбитражных управляющих законодательства РФ. ФСФО России является тем органом, который участвует в организации системы подготовки арбитражных управляющих, утверждает единую программу их подготовки.

В соответствии с новым Законом о банкротстве уполномоченные органы представляют интересы Российской Федерации как кредитора в процессе о несостоятельности. В соответствии с законодательством данная служба уполномочена представлять в арбитражном суде интересы РФ по денежным обязательствам и обязательным платежам в бюджет и государственные внебюджетные фонды при решении вопроса о несостоятельности (банкротстве) организаций.

Другая группа функций государственного органа по делам о банкротстве и финансовому оздоровлению — функции, направленные на оздоровление неплатежеспособных организаций. К числу этих функций можно отнести, в частности, функции по проведению учета и анализа платежеспособности крупных, а также экономически или социально значимых организаций по представлению предложений в Правительство РФ по их финансовому оздоровлению и др.

**Глава ΙΙΙ. Процедуры несостоятельности (банкротства)**

Важную роль среди общих положений о банкротстве занимают его процедуры.

Процедуры несостоятельности (банкротства) представляют собой предусмотренную законодательством совокупность мер в отношении должника, направленных на восстановление его платежеспособности или ликвидацию.

Следует заметить, что действующий Закон о банкротстве 2002 г. вводит новую реорганизационную процедуру — финансовое оздоровление, которое позволяет при определенных условиях сохранить учредителям (участникам) должника контроль за предприятием даже в условиях возбужденного дела о банкротстве.

**3.1 Восстановительные процедуры**

Помимо вышеназванных процедур Законом о банкротстве установлена возможность осуществления мер по предупреждению банкротства — восстановительные процедуры.

Мероприятия по предупреждению несостоятельности участника имущественного оборота не представляют собой самостоятельной процедуры банкротства, но их своевременное применение может оказать существенное влияние на изменение финансового положения должника.

В действующем Законе о банкротстве восстановительные процедуры Подразделяются на два вида — досудебную санацию и судебную санацию (финансовое оздоровление и внешнее управление). Следует признать, что вряд ли можно считать достижением законодателя объединение различных по содержанию и целям процедур в одну группу. Ведь восстановительные процедуры — это не процедуры банкротства, а процедуры, направленные на его предотвращение. Важным является то, что меры по предупреждению банкротства следует применять до момента подачи в арбитражный суд заявления о признании должника банкротом. Инициатива по оздоровлению должника может исходить от кредиторов либо иного лица по соглашению с должником. Однако финансовая и иная помощь может иметь место лишь с согласия должника.

Характер мероприятий досудебной и судебной санации существенно различается.

Досудебная санация представляет собой оказание финансовой помощи в размере, достаточном для восстановления платежеспособности должника, т.е. необходимом для погашения задолженности по денежным обязательствам и обязательным платежам. Соглашением о предоставлении финансовой помощи может быть предусмотрено принятие на себя должником или иными лицами определенных обязательств в пользу лиц, предоставивших финансовую помощь.

Следует признать, что в целом Закон о банкротстве 2002 г., как и ранее действовавший Закон 1998 г., лишь очертил рамки правового регулирования отношений, связанных с предотвращением банкротства. В частности; в Законе не регламентируется ни порядок проведения санации и привлечения инвесторов, ни порядок оформления соглашения о санации. К тому же Закон никак не ограничивает срока проведения санации и не устанавливает никаких гарантий от возбуждения дела о банкротстве в период ее проведения.

Суть судебной санации (финансового оздоровления и внешнего управления) заключается в проведении восстановительных мероприятий под контролем кредиторов и суда в рамках уже возбужденного дела о банкротстве (ст. 2 Закона).

**3.2 Наблюдение**

Процедура наблюдения осуществляется в целях обеспечения сохранности имущества должника, проведения анализа его финансового состояния, составления реестра требований кредиторов и проведения первого собрания кредиторов (ст. 2 Закона).

По российскому Закону о банкротстве процедура наблюдения как бы выносится за рамки процедуры банкротства как таковой, является, по сути, дополнительной. Ее цель состоит в установлении, действительно ли должник не в состоянии удовлетворить требования кредиторов или исполнить обязанность по уплате обязательных платежей в полном объеме на момент принятия арбитражным судом заявления о банкротстве. Введение такой процедуры позволяет, с одной стороны, определить финансовое состояние должника, а с другой, сохранить его имущество.

Процедура наблюдения вводится по результатам рассмотрения обоснованности требований заявителя к должнику, за исключением случаев возбуждения дела на основании заявления должника, когда наблюдение вводится с даты принятия арбитражным судом заявления должника к производству. Представляется, что законодательное закрепление необходимости проверки требований кредитора либо уполномоченного органа в специальном судебном заседании позволит в определенной степени исключить возможность необоснованного ограничения прав должника, которое допускалось ранее действовавшим Законом о банкротстве.

Введение процедуры наблюдения влечет за собой возникновение определенных правовых последствий. К их числу можно отнести:

1) имущественные требования к должнику могут быть предъявлены только с соблюдением порядка, предусмотренного Законом о банкротстве: с момента принятия арбитражным судом заявления о признании должника банкротом кредиторы не вправе обращаться к должнику в целях удовлетворения их требований в индивидуальном порядке;

2) по ходатайству кредитора приостанавливается производство по делам, связанным с взысканием с должника денежных средств и иного имущества должника;

3) приостанавливается исполнение исполнительных документов по имущественным взысканиям с должника;

4) запрещаются удовлетворение требований участника должника — юридического лица о выделе доли (пая) в имуществе должника в связи с выходом, из состава его участников, выкуп должником размещенных акций или выплата действительной стоимости доли (пая);

5) запрещается выплата дивидендов и иных платежей по эмиссионным ценным бумагам;

6) не допускается прекращение денежных обязательств должника путем зачета встречного однородного требования, если при этом нарушается очередность удовлетворения требований кредиторов.

Поскольку должник ограничивается в распоряжении своими средствами, после введения наблюдения определение об этом направляется в банки и иные кредитные организации, с которыми должник имеет договор банковского счета, в суд общей юрисдикции, главному судебному приставу по месту нахождения должника, в налоговые и иные уполномоченные органы.

Выполнение основной задачи процедуры наблюдения — обеспечении сохранности имущества должника до вынесения арбитражным судом решения по существу дела возлагается на временного управляющего.

Деятельность временного управляющего осуществляется по двум основным направлениям — во-первых, это контроль за действиями руководства должника; во-вторых, изучение финансового состояния должника с целью определения возможности и целесообразности проведения реорганизационных (восстановительных) или ликвидационных процедур.

Временный управляющий действует параллельно с руководством должника, которое не отстраняется от выполнения своих обязанностей, поскольку осуществление рассматриваемой процедуры не является основанием для отстранения руководителя должника и иных органов его управления, которые продолжают осуществлять свои полномочия.

Вместе с тем временному управляющему предоставлено право в случае необходимости обращаться в арбитражный суд с ходатайством об отстранении руководителя должника от должности (п. 1 ст. 66).

В целях защиты интересов кредиторов и сохранности имущества должника Закон наделяет временного управляющего широким кругом прав. Так, он вправе предъявлять иски о признании сделок должника недействительными и о применении последствий недействительности ничтожной сделки, обращаться в суд с ходатайством о принятии дополнительных мер по обеспечению сохранности имущества должника (не предусмотренных п. 2 ст. 64 Закона), в том числе о запрете должнику совершать без его согласия любые сделки, о передаче ценных бумаг, валютных ценностей и иного имущества на хранение третьим лицам и т. д.;

Временный управляющий имеет также право получать любую, в том числе конфиденциальную, информацию о деятельности должника. Данное право обеспечивается в Законе о банкротстве правомочием временного управляющего на обращение с ходатайством в арбитражный суд об отстранении руководителя должника от выполняемых функций.

Одной из основных обязанностей временного управляющего является проведение анализа финансового состояния должника. В процессе наблюдения временный управляющий на основе детального анализа финансового состояния должен представить собранию кредиторов и арбитражному суду наиболее полные сведения о должнике: наличие или отсутствие признаков банкротства, возможность расплатиться с кредиторами до заседания арбитражного суда, положение должника на товарных рынках и т.д. Кроме того, именно в процессе проведения анализа финансового состояния должника временный управляющий имеет возможность установить наличие признаков фиктивного или преднамеренного банкротства.

При проведении наблюдения, как правило, осуществляется анализ структуры баланса предприятия-должника, оценка его платежеспособности, а также анализ бухгалтерской отчетности должника.

Важной обязанностью временного управляющего, осуществляемой им на стадии подготовки первого собрания кредиторов, является установление размера требований кредиторов.

Установление размера требований кредиторов необходимо главные образом для определения числа голосов каждого из конкурсных кредиторов, а также уполномоченных органов в целях их участия в первом собрании кредиторов. Размер требований устанавливается на основании заявлении кредиторов, предъявляемых ими в течение месяца после получения уведомления о принятии арбитражным судом заявления о признании должника несостоятельным.

Закон о банкротстве не содержит указаний относительно формы и содержания предъявляемых кредитором требований. Однако судебно-арбитражная практика исходит из того, что требование кредитора оформляется в свободной, но обязательно письменной форме с указанием долга по денежным обязательствам и обязательным платежам

Впоследствии процесс установления требований кредиторов не отнесенных первоначально к числу установленных, может быть осуществлен двояким образом: во-первых, путем рассмотрения требований самим должником; во-вторых, путем рассмотрения требования арбитражным судом в случае наличия возражений должника.

Обязанность по созыву, подготовке и проведению первого собрания кредиторов также возложена законодателем на временного управляющего.

Временный управляющий, исходя из известной даты проведения заседания арбитражного суда, которая определяется при принятии заявления о несостоятельности (банкротстве), должен провести первое собрание кредиторов как минимум за десять дней до даты окончания наблюдения (п. 1 ст. 72 Закона).

Управляющий на первом собрании сообщает кредиторам данные анализа финансового состояния должника с изложением перспектив возможности или невозможности восстановления его платежеспособности. Однако выводы временного управляющего носят рекомендательный характер и не являются для кредиторов обязательными.

Вместе с тем кредиторами на первом собрании могут быть приняты следующие решения:

1) о введении финансового оздоровления и об обращении в арбитражный суд с соответствующим ходатайством;

2) о введении внешнего управления и об обращении в арбитражный суд с соответствующим ходатайством;

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

4) о заключении мирового соглашения;

5) об избрании комитета кредиторов и определении его количественного состава и т.д. (ст. 73 Закона).

С момента введения финансового оздоровления, внешнего управления, признания арбитражным судом должника банкротом и открытия конкурсного производства или утверждения мирового соглашения наблюдение прекращается.

**3.3 Финансовое оздоровление**

Процедура финансового оздоровления является совершенно новой для российского законодательства о несостоятельности (банкротстве). Она осуществляется с целью проведения восстановительных мероприятий под контролем кредиторов и суда уже после принятия арбитражным судом заявления о признании должника несостоятельным (банкротом).

Финансовое оздоровление вводится арбитражным судом на основании решения собрания кредиторов, если имеется ходатайство учредителей (участников) должника, собственника имущества должника — унитарного предприятия, уполномоченного государственного органа, а также третьего лица или третьих лиц при условии предоставления обеспечения исполнения обязательств должника. Размер такого обеспечения должен превышать размер обязательств должника не менее чем на 20%.

Однако следует заметить, что арбитражный суд может ввести финансовое оздоровление и в противовес решению первого собрания кредиторов, если в качестве обеспечения исполнения обязательств должника будет предоставлена банковская гарантия. При этом сумма, на которую будет выдана банковская гарантия, также должна превышать размер обязательств должника не менее чем на 20%.

Закон устанавливает достаточно жесткие требования в отношении сроков и порядка погашения задолженности перед кредиторами: во-первых, графиком погашения задолженности должно предусматриваться начало погашения задолженности не позднее чем через месяц после введения финансового оздоровления, во-вторых, требования всех кредиторов, включенных в реестр требований кредиторов, должны быть удовлетворены не позднее чем за месяц до даты окончания срока этой процедуры, в-третьих, требования кредиторов первой и второй очередей должны быть удовлетворены не позднее чем через шесть месяцев с даты введения финансового оздоровления, в-четвертых, погашение требований кредиторов должно осуществляться ежемесячно, пропорционально, равными долями в течение года с даты начала удовлетворения требований кредиторов.

Исполнение должником обязательств в соответствии с графиком погашения задолженности может быть обеспечено залогом (ипотекой), банковской гарантией, государственной или муниципальной гарантией, поручительством, а также иными способами. Вместе с тем в качестве предмета обеспечения не могут выступать имущество и имущественные права, принадлежащие должнику на праве собственности или праве хозяйственного ведения. Кроме того, исполнение должником обязательств не может быть обеспечено удержанием, задатком или неустойкой (п. 1 ст. 79 Закона).

С моментом введения финансового оздоровления Закон связывает наступление определенных правовых последствий:

• отменяются ранее принятые меры по обеспечению требований кредиторов;

• аресты на имущество должника и иные ограничения должника в части распоряжения принадлежащим ему имуществом могут быть наложены исключительно в рамках процесса о банкротстве;

• запрещается удовлетворение требований учредителя (участника) должника о выделе доли (пая) в имуществе должника в связи с выходом из состава его учредителей (участников), выкуп должником размещенных акций или выплата действительной стоимости доли (пая);

• запрещается выплата дивидендов и иных платежей по эмиссионным ценным бумагам и т.д. (ст. 81).

В ходе финансового оздоровления органы управления должника, продолжая осуществлять свои обязанности, ограничиваются в распоряжении своими средствами. Так, должник не вправе без согласия собрания (комитета) кредиторов совершать сделки, в отношении которых у него имеется заинтересованность или которые связаны с приобретением, отчуждением имущества должника, балансовая стоимость которого составляет более 5% балансовой стоимости активов должника, сделки, которые влекут за собой выдачу займов (кредитов), поручительств и гарантий, а также учреждение доверительного управления имуществом должника (п. 3 ст. 82 Закона).

Вместе с тем Закон устанавливает, что должник не вправе совершать определенные сделки без согласия административного управляющего. К их числу следует отнести сделки, которые влекут за собой увеличение кредиторской задолженности должника более чем на 5% суммы требований кредиторов, уступку прав требований, перевод долга, получение займов (кредитов) и т.д. (п. 4 ст. 82).

Одновременно с вынесением определения о введении финансового оздоровления арбитражный суд утверждает административного управляющего. Закон устанавливает общие требования к порядку выдвижения и утверждения его кандидатуры (ст. 45).

Особенности данной процедуры банкротства накладывают отпечаток на специфику прав и обязанностей административного управляющего. В частности, он вправе обращаться в арбитражный суд с ходатайством об отстранении руководителя должника, о принятии дополнительных мер по сохранности имущества должника, вправе предъявлять требования о признании недействительными сделок и решений, заключенных или исполненных должником с нарушением требований законодательства, и т.д. Административный управляющий имеет также право требовать от руководителя должника получения информации о текущей деятельности должника, предоставлять сведения кредиторам о сделках должника, совершаемых им исключительно с согласия собрания кредиторов или административного управляющего.

Одной из основных обязанностей административного управляющего является осуществление контроля за ходом выполнения плана финансового оздоровления и графика погашения задолженности.

План финансового оздоровления, подготовленный учредителями (участниками) должника, собственником имущества должника — унитарного предприятия, утверждается собранием кредиторов и должен предусматривать способы получения должником средств, необходимых для удовлетворения требований кредиторов (п. 1 ст. 84 Закона) в соответствии с графиком погашения задолженности. С даты его утверждения возникает одностороннее обязательство должника погасить свою задолженность перед кредиторами в установленные сроки.

Следует обратить внимание на тот факт, что в случае неисполнения должником графика погашения задолженности в течение более пяти дней административный управляющий обязан обратиться к лицам, предоставившим обеспечение, с требованием об исполнении должником обязательств. Впоследствии требования этих лиц погашаются должником после прекращения производства по делу о банкротстве или в ходе конкурсного производства в составе требований кредиторов третьей очереди (п. 4 ст. 89 Закона).

Административный управляющий в процессе финансового оздоровления обязан также:

• вести реестр требований кредиторов, за исключением случаев, предусмотренных Законом о банкротстве;

• созывать собрания кредиторов;

• предоставлять на рассмотрение собранию (комитету) кредиторов информацию о ходе выполнения плана финансового оздоровления;

• осуществлять контроль за своевременностью и полнотой перечисления денежных средств на погашение требований кредиторов и т.д.

Не позднее чем за месяц до истечения срока финансового оздоровления должник обязан предоставить административному управляющему отчет о результатах проведения финансового оздоровления. На основании такого отчета административный управляющий составляет заключение и направляет его кредиторам и в арбитражный суд.

По итогам рассмотрения результатов финансового оздоровления, а также жалоб кредиторов арбитражный суд принимает один из судебных актов:

• определение о прекращении производства по делу о банкротстве, если непогашенная задолженность отсутствует и жалобы кредиторов признаны необоснованными;

• определение о введении внешнего управления в случае наличия возможности восстановить платежеспособность должника;

• решение о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства в случае отсутствия оснований для введения внешнего управления и при наличии признаков банкротства.

**3.4 Внешнее управление**

Внешнее управление (судебная санация) представляет собой процедуру банкротства, применяемую к должнику в целях восстановления его платежеспособности, с передачей полномочий по управлению должником внешнему управляющему.

Внешнее управление вводится на срок не более восемнадцати месяцев и может быть продлено на срок не более шести месяцев, причем по ходатайству собрания кредиторов или внешнего управляющего установленный срок внешнего управления может быть сокращен.

С моментом введения внешнего управления связан ряд правовых последствий:

• руководитель должника отстраняется от занимаемой должности: внешний управляющий заменяет руководителя должника, при этом он получает достаточно широкие полномочия по распоряжению имуществом организации, оказавшейся в ситуации неплатежеспособности;

• прекращаются полномочия органов управления должника и собственника имущества должника — унитарного предприятия; более того, на них возлагается обязанность по передаче внешнему управляющему бухгалтерской и иной документации юридического лица, печатей, штампов, материальных и иных ценностей;

• снимаются ранее принятые меры по обеспечению требований кредиторов, причем аресты и иные ограничения по распоряжению имуществом должника снимаются в силу прямого указания Закона;

• аресты на имущество должника и иные ограничения по распоряжению должником принадлежащим ему имуществом могут быть наложены исключительно в рамках процесса о банкротстве.

Одним из наиболее привлекательных для должника последствий внешнего управления является введение моратория на удовлетворение требований кредиторов.

Закон о банкротстве 2002 г. четко определяет, что мораторий на удовлетворение требований кредиторов распространяется на денежные обязательства и обязательные платежи, сроки, исполнения которых наступили до введения внешнего управления.

Кроме того, закрепляются еще несколько важных положений в отношении введения моратория:

• мораторий распространяется и на начисление неустойки (штрафов, пени), на иные финансовые (экономические) санкции за неисполнение или ненадлежащее исполнение денежных обязательств и обязательных платежей, а также проценты, подлежащие уплате; вместо этого производится начисление процентов в порядке и размерах, которые Предусмотрены ст. 395 ГК РФ;

• мораторий не распространяется на денежные обязательства, которые возникли после принятия арбитражным судом заявления о признании должника банкротом и срок исполнения по которым наступил после введения внешнего управления;

• мораторий на удовлетворение требований кредиторов распространится на требования кредиторов о возмещении убытков, связанных с отказом внешнего управляющего от исполнения договоров должника.

Мораторий на удовлетворение требований кредиторов не распространяется также на требования о взыскании задолженности по заработной плате, выплате вознаграждений по авторским договорам, алиментов, также о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью (п. 5 СТ. 95 Закона).

Внешний управляющий в отличие от временного полностью заменяет руководителя должника, поскольку к нему переходят полномочия Всех органов управления юридического лица, в том числе — и по распоряжению имуществом, за исключением совершения крупных сделок, а также сделок, в совершении которых имеется заинтересованность. Внешний управляющий вправе заключать такие сделки только с согласия собрания (комитета) кредиторов, если иное не предусмотрено одобренным ими планом внешнего управления (ст. 101 Закона).

Помимо этого в случаях, если размер денежных обязательств должника, возникших после введения внешнего управления, превышает на 20% размер требований конкурсных кредиторов, сделки, влекущие за собой новые денежные обязательства должника (за исключением сделок, предусмотренных планом внешнего управления), могут совершаться также внешним управляющим только с согласия собрания (комитета) кредиторов.

Полномочия внешнего управляющего на данном этапе можно разделить на две группы: а) осуществляемые внешним управляющим в качестве руководителя должника; б) связанные с выполнением мероприятии в рамках процедуры внешнего управления.

Так, к первой группе следует отнести полномочия внешнего управляющего по самостоятельному распоряжению имуществом должника (с ограничениями, установленными ст. 101, 104 Закона), по проведению инвентаризации, по ведению бухгалтерской, финансовой, статистической отчетности.

Ко второй группе относятся, в частности, полномочия внешнего управляющего, связанные с формированием и ведением реестра требований кредиторов. Кредиторы вправе предъявить свои требования к должнику в любой момент в ходе внешнего управления. Данные требования направляются в арбитражный суд и внешнему управляющему, а включение их в реестр требований кредиторов осуществляется на основании определения арбитражного суда.

Помимо этого внешний управляющий вправе отказаться от исполнения договоров должника в трехмесячный срок с момента введения внешнего управления. Такой отказ, заявленный внешним управляющим, по своей правовой природе является односторонним отказом от исполнения договора (ст. 450 ГК РФ).

Закон о банкротстве (п. 2 ст. 102) закрепляет основания, при которых внешний управляющий может заявить отказ от исполнения договоров и иных сделок должника:

а) договор не исполнен сторонами полностью или частично;

б) исполнение договора повлечет убытки для должника по сравнению с аналогичными договорами, заключаемыми при сравнимых обстоятельствах;

в) договор препятствует восстановлению платежеспособности должника.

Одной из основных обязанностей внешнего управляющего во внешнем управлении является разработка плана внешнего управления и осуществление мероприятий по его реализации. В течение одного месяца с момента своего назначения внешний управляющий должен разработать план внешнего управления, который затем представляется на утверждение собранию кредиторов (п. 1 ст. 106 Закона).

В зависимости от оснований прекращения внешнего управления (восстановление платежеспособности, установление невозможности ее восстановления или окончание установленного срока внешнего управления) внешний управляющий предлагает собранию кредиторов принять одно из следующих решений:

• о прекращении внешнего управления в связи с восстановлением платежеспособности должника;

• о заключении мирового соглашения;

• 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.

Внешнее управление включает в себя комплекс различных мероприятий по восстановлению платежеспособности должника как финансово-экономического, так и организационного характера. В рамках внешнего управления могут осуществляться: перепрофилирование производства (комплекс мероприятий, направленных на изменение специализации (профиля) должника), закрытие нерентабельных производств, взыскание дебиторской задолженности, продажа части имущества должника, уступка прав требования, исполнение обязательств должника собственником имущества должника — унитарного предприятия учредителями (участниками) должника или третьими лицами, продажа предприятия должника и т.д. (ст. 109 Закона).

В число мер, направленных на восстановление платежеспособности должника, законодатель включает продажу предприятия должника (ст. 110).

Особенностью продажи предприятия должника является то, что в состав имущественного комплекса не включаются денежные обязательства и обязательные платежи, за исключением обязательств должника, которые возникли после принятия заявления о признании должника банкротом.

По общему правилу, продажа предприятия осуществляется путем проведения открытых торгов в форме аукциона, однако возможны и исключения, например, продажа градообразующей организации производится путем проведения конкурса (ст. 175).

Результаты проведения торгов отражаются в протоколе, который имеет силу договора. При проведении конкурса, кроме протокола, заключается также договор купли-продажи предприятия, в котором в обязательном порядке должны содержаться сведения о составе и стоимости имущества, включенного в состав предприятия.

Лицо, являющееся победителем торгов, и внешний управляющий не позднее чем через десять дней с даты подведения итогов торгов обязаны подписать договор купли-продажи предприятия.

Планом внешнего управления в число мер, направленных на восстановление платежеспособности должника, может быть включена уступка прав требования должника. Данная мера может быть осуществлена внешним управляющим путем продажи требований на открытых торгах с согласия комитета кредиторов или собрания кредиторов (ст. 112).

Законом о банкротстве регламентируется также порядок предоставления финансовой помощи должнику. Реализация данного положения обеспечивается путем закрепления в Законе (ст. 113) возможности одновременного удовлетворения требований всех конкурсных кредиторов собственником имущества должника — унитарного предприятия, учредителями (участниками) должника либо третьим лицом или третьими лицами.

Одним из наиболее эффективных способов восстановления платежеспособности должника является признание арбитражным судом сделок должника недействительными по заявлению внешнего управляющего.

Закон о банкротстве (ст. 103 Закона) четко закрепляет, в каких случаях сделки, совершенные должником, могут быть признаны недействительными:

1) если сделка совершена с заинтересованным лицом и в результате ее исполнения кредиторам были или могут быть причинены убытки;

2) если сделка заключена или совершена с отдельным кредитором и лицом после принятия арбитражным судом заявления о признании должника банкротом и (или) в течение шести месяцев, которые предшествовали подаче такого заявления, и влечет предпочтительное удовлетворение требований одних кредиторов перед другими;

3) если сделка совершена должником — юридическим лицом после возбуждения дела о банкротстве или в течение шести месяцев, которые предшествовали подаче такого заявления, и связана с выплатой (выделом) доли (пая) в имуществе должника участнику должника в связи с его выходом из состава участников.

Закон о банкротстве предусматривает также в качестве мер по восстановлению платежеспособности должника замещение его активов, проводимого путем создания на базе имущества должника одного или нескольких открытых акционерных обществ (ст. 115 Закона).

Замещение активов должника может быть включено в план внешнего управления в качестве меры по восстановлению платежеспособности только на основании решения органа управления должника, уполномоченного в соответствии с учредительными документами принимать решение о заключении соответствующих сделок, а также при условии, что за принятие такого решения проголосовали все кредиторы, обязательства которых обеспечены залогом имущества должника.

В целях восстановления платежеспособности должника может быть предусмотрено увеличение уставного капитала должника — акционерного общества путем размещения дополнительных обыкновенных акций на основании ходатайства органа управления должника (ст. 114 Закона). Дополнительная эмиссия акций должника может проводиться только по закрытой подписке, при этом срок размещения не может превышать трех месяцев. Кроме того, проспектом эмиссии оплата дополнительных обыкновенных акций должна предусматриваться только денежными средствами.

**3.5 Конкурсное производство**

Конкурсное производство является конечной стадией в процессе несостоятельности (банкротства). В результате проведения конкурсного производства прекращается существование юридического лица или предпринимательская деятельность гражданина.

Основанием открытия конкурсного производства является признание должника банкротом по решению арбитражного суда. Срок конкурсного производства не может превышать одного года, однако арбитражный суд вправе продлить его еще на шесть месяцев (п. ст. 124 Закона).

Закон о банкротстве четко закрепляет правовые последствия открытия конкурсного производства (ст. 126 Закона), которые в значительной степени изменяют правовое положение должника.

Во-первых, с открытием конкурсного производства наступает срок исполнения всех денежных обязательств и обязательных платежей.

Во-вторых, после открытия конкурсного производства прекращается начисление неустоек (штрафов, пени), процентов и иных финансовых (экономических) санкций по всем видам задолженности должника.

В-третьих, сведения о финансовом состоянии должника прекращают относиться к категории сведений, носящих конфиденциальный характер либо являющихся коммерческой тайной.

В-четвертых, вводятся ограничения на совершение сделок, связанных с отчуждением имущества должника либо влекущих передачу его Имущества в пользование третьим лицам.

В-пятых, при открытии конкурсного производства снимаются ранее наложенные аресты на имущество должника и иные ограничения по распоряжению его имуществом.

В-шестых, открытие конкурсного производства влечет определенные правовые последствия для руководителя должника: с момента принятия арбитражным судом решения о признании должника банкротом и открытии конкурсного производства руководитель должника, а также иные органы управления должника не вправе осуществлять какие-либо функции, за исключением полномочий принимать решения о заключении крупных сделок, о заключении соглашений об условиях предоставления денежных средств третьим лицом или третьими лицами для исполнения обязательств должника.

В-седьмых, введение процедуры конкурсного производства влечет назначение арбитражным судом конкурсного управляющего, а также обязательную публикацию сведений о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства в официальном издании, определенном Правительством РФ.

Одной из основных фигур в конкурсном производстве является конкурсный управляющий, который утверждается арбитражным судом при принятии решения о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства.

С момента назначения конкурсного управляющего к нему переходят все полномочия по управлению делами должника, в том числе полномочия по распоряжению его имуществом.

Помимо общих для всех арбитражных управляющих функций конкурсный управляющий осуществляет ряд полномочий, связанных со спецификой проведения процедуры конкурсного производства.

Полномочия конкурсного управляющего весьма обширны. В целях наиболее эффективного решения задач конкурсного производства законодатель наделяет его рядом правомочий, которые можно разделить на четыре группы:

1) правомочия по распоряжению имуществом предприятия-должника;

2) правомочия по формированию конкурсной массы;

3) правомочия по распределению конкурсной массы;

4) иные правомочия при проведении конкурсного производства.

Говоря о первой группе прав, следует заметить, что с момента назначения арбитражным судом конкурсный управляющий принимает все полномочия по осуществлению функций управления предприятием-должником. Конкурсный управляющий становится единственным полномочным представителем всего имущества должника, которое наводится на балансе предприятия или у третьих лиц к моменту открытия конкурсного производства. Более того, ранее действовавшие органы правления должника в течение трех дней с момента назначения конкурсного управляющего должны обеспечить передачу бухгалтерской и иной документации должника, печатей, штампов, материальных и иных ценностей.

Вместе с тем следует отметить, что полномочия конкурсного управляющего всегда шире, чем полномочия органов управления должника, поскольку конкурсный управляющий не ограничен положениями, которые установлены уставом должника для его руководителей.

Законодатель предоставляет также конкурсному управляющему право принять все необходимые меры, вплоть до обращения в арбитражный суд от имени должника, для защиты его интересов в тех правоотношениях, в которых он является кредитором (конкурсный управляющий вправе предъявлять иски о признании недействительными сделок, совершенных должником, об истребовании имущества должника у третьих лиц, о расторжении договоров, заключенных должником, и т.д.).

Одним из основных этапов конкурсного производства является формирование конкурсной массы.

В связи с этим в группу наиболее важных правомочий конкурсного управляющего включаются права, связанные с формированием конкурсной массы.

Конкурсную массу составляет все имущество должника, имеющееся у него на момент открытия и выявленное в ходе конкурсного производства.

Таким образом, конкурсная масса состоит из двух относительно обособленных частей, в первую из которых включается имущество, имеющееся в наличии во владении, пользовании и распоряжении должника на момент открытия конкурсного производства; вторую часть составляет имущество, выявленное в ходе конкурсного производства.

Следует заметить, что не все имущество должника включается в конкурсную массу: в нее включается только то имущество, на которое может быть обращено взыскание.

Прежде всего, изымается имущество, находящееся в пользованиидолжника, но не принадлежащее ему:

а) арендованное имущество или находящееся у должника на ответственном хранении;

б) личное имущество работников предприятия, кроме имущественных вкладов участников юридических лиц.

Из оставшегося имущества исключается изъятое из оборота имущество, имущественные права, связанные с личностью должника, в той числе права, основанные на разрешении (лицензии) на осуществления определенных видов деятельности, а также иное имущество, предусмотренное Законом о банкротстве (п. 2 ст. 131).

К последнему Закон относит жилищный фонд социального использования, детские дошкольные учреждения, объекты коммунальной инфраструктуры, жизненно необходимые для данного региона (ст. 132).

Действующий Закон относит социально значимые объекты к имуществу, изъятому из оборота. В случае неисполнения собственником та кого имущества обязанности по его передаче по истечении шести месяцев с даты получения уведомления от конкурсного управляющего последний осуществляет продажу указанных объектов путем проведения торгов в форме конкурса (ст. 132). Средства, полученные от продажи социально значимых объектов, включаются в конкурсную массу. Вместе с тем после проведения конкурса орган местного самоуправления заключает с покупателем этих объектов соглашение об исполнении условий конкурса.

Конкурсный управляющий обладает также полномочиями, направленными на поиск, выявление и возврат имущества должника, находящегося у третьих лиц, а также иными полномочиями, направленными на увеличение конкурсной массы, в частности: на предъявление исков о признании недействительными сделок, совершенных должником (ст. 166—181 ГК РФ), об истребовании имущества должника у третьих лиц, о расторжении договоров, заключенных должником (гл. 29 ГК РФ), и др.

Формируя конкурсную массу, конкурсный управляющий осуществляет инвентаризацию и оценку имущества должника. При проведении инвентаризации устанавливается фактическое наличие имущества, которое сопоставляется с данными бухгалтерского учета, а также проверяется полнота отражения в учете обязательств организации.

Инвентаризация имущества должника является основанием для проведения оценки имущества должника, под которой следует понимать определение стоимости принадлежащего ему имущества. Для этого конкурсный управляющий вправе привлекать независимых оценщиков ииных специалистов с оплатой их услуг за счет имущества должника, если иное не установлено собранием кредиторов.

Ликвидационная стоимость объекта — это денежная сумма, которую продавец может получить при ликвидации предприятия и раздельной продаже его активов (на практике обычно определяется на основе рыночной стоимости активов за вычетом расходов, связанных с подготовкой к реализации и реализацией данных активов в рамках конкурсного производства).

Заключительным этапом формирования конкурсной массы является разделение имеющегося у должника имущества на лоты, их реализация и аккумулирование полученных денежных средств на единственном счете должника.

Возможна продажа предприятия как единого имущественного комплекса, когда отчуждаются все виды имущества, предназначенные для осуществления предпринимательской деятельности. При этом покупатель приобретает предприятие в чистом виде, без долгов.

Параллельно процессу формирования конкурсной массы осуществляется процесс выявления требований кредиторов, подлежащих удовлетворению из денежных средств, полученных от продажи имущества должника.

Конкурсный управляющий ведет реестр требований кредиторов переданный ему соответственно временным, административным или внешним управляющим.

Кредиторы, желающие принять участие в конкурсе и получить удовлетворение своих требований, должны предъявить претензии к должнику в двухмесячный срок со дня публикации объявления о несостоятельности. По истечении указанного срока реестр требований кредиторов закрывается.

После закрытия реестра конкурсный управляющий начинает производить расчеты с кредиторами в порядке очередности, установленной действующим законодательством (ст. 64 ГК РФ, ст. 134 Закона о банкротстве). В отличие от очередности удовлетворения требований кредиторов, предусмотренной ГК РФ, Законом о банкротстве закрепляются так называемые внеочередные расходы. Перечень требований, удовлетворяемых вне очереди, детализирован в п. 1 ст. 134 Закона: это судебные расходы, расходы, связанные с выплатой вознаграждения арбитражным управляющим, реестродержателю, текущие коммунальные и эксплуатационные платежи, а также требования кредиторов по обязательствам должника, возникшим в период после принятия арбитражным судом заявления о признании должника банкротом и до признания должника банкротом, а также требования кредиторов по денежным обязательствам, возникшим в ходе конкурсного производства, и т.д.

Задолженность по заработной плате, возникшая после принятия арбитражным судом заявления о признании должника банкротом, и по оплате труда работников должника, начисленная за период конкурсного производства, также удовлетворяется вне очереди. Новеллой действующего Закона о банкротстве является отнесение к группе внеочередных расходов на проведение мероприятий по недопущению возникновения техногенных и (или) экологических катастроф в случае прекращения деятельности организации должника или ее структурных подразделений.

После указанных внеочередных расходов погашаются требования кредиторов в порядке очереди, установленной Законом о банкротстве.

Первую очередь составляют требования граждан, перед которыми должник несет ответственность за причинение вреда жизни или здоровью, ст. 135 Закона о банкротстве), а также компенсация морального вреда.

Во вторую очередь осуществляются расчеты по выплате выходных пособий и оплате труда лиц, работающих или работавших по трудовому договору (контракту), и по выплате вознаграждений по авторским договорам. При этом должны быть учтены:

1) непогашенная задолженность должника по оплате труда на момент принятия арбитражным судом заявления о признании должника банкротом;

2) задолженность по заработной плате, образовавшаяся после принятия арбитражным судом заявления о признании должника банкротом и до фактического увольнения работника;

3) выходные пособия и компенсация за неиспользованные отпуска в соответствии с трудовым законодательством.

К третьей очереди отнесены требования других кредиторов (конкурсных кредиторов и уполномоченных органов). В составе требований кредиторов третьей очереди учитываются также требования кредиторов по обязательствам, обеспеченным залогом имущества должника. Такие требования удовлетворяются за счет средств, полученных от продажи предмета залога, преимущественно перед иными кредиторами, за исключением обязательств перед кредиторами первой и второй очереди, права требования по которым возникли до заключения соответствующего договора залога.

Требования кредиторов третьей очереди по возмещению убытков в форме упущенной выгоды, взысканию неустоек (штрафов, пеней) и иных финансовых санкций, в том числе за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязанности по уплате обязательных платежей, учитываются отдельно в реестре требований кредиторов и подлежат удовлетворению после погашения основной суммы задолженности и причитающихся процентов.

Закон о банкротстве 2002 г. устанавливает только три очереди удовлетворения требований кредиторов, из чего следует, что все остальные требования, не подпадающие под определенные законом очереди, должны удовлетворяться в порядке их поступления. К таким требованиям, в частности, относятся;

• требования учредителей и участников должника;

• требования по начисленным, но не выплаченным дивидендам.

Рассмотрев порядок удовлетворения требований кредиторов, следует отметить ряд важных положений.

Во-первых, требования каждой очереди удовлетворяются после полного удовлетворения требований предыдущей очереди, за исключением; требований кредиторов, обеспеченных залогом имущества должника.

Во-вторых, при недостаточности денежных средств должника они распределяются между кредиторами соответствующей очереди пропорционально суммам требований, подлежащих удовлетворению.

В-третьих, требования конкурсных кредиторов и (или) уполномоченных органов, заявленные после закрытия реестра требований, подлежат удовлетворению за счет оставшегося после удовлетворения требований кредиторов, включенных в реестр требований кредиторов, имущества должника.

В-четвертых, требования кредиторов первой и второй очередей, заявленные до окончания расчетов со всеми кредиторами, подлежат удовлетворению до удовлетворения требований кредиторов последующих очередей. При этом удовлетворение требований кредиторов соответствующих очередей приостанавливается.

В-пятых, требования кредиторов, не удовлетворенные по причине недостаточности имущества должника, считаются погашенными. К числу погашенных относятся также требования кредиторов, которые были отклонены конкурсным управляющим и не оспорены кредиторами или которые были признаны арбитражным судом необоснованными.

В-шестых, кредиторы, чьи требования не были удовлетворены в полном объеме в процессе конкурсного производства, имеют право требования к третьим лицам, получившим незаконно имущество должника. Данное требование может быть предъявлено в срок, установленный Законом о банкротстве.

Конкурсное производство завершается после окончания расчетов с кредиторами и составления отчета конкурсным управляющим. При отсутствии замечаний по отчету конкурсного управляющего арбитражный суд выносит определение о завершении конкурсного производства.

Конкурсное производство считается завершенным с момента внесения указанной записи в Единый государственный реестр юридических лиц.

**3.6 Мировое соглашение**

Мировое соглашение состоит в заключении должником и кредиторами на любой стадии рассмотрения арбитражным судом дела о банкротстве добровольного соглашения об улаживании имущественного спора на определенных ими условиях.

Заключение мирового соглашения, предусматривающего отсрочку или рассрочку исполнения обязательств, уступку прав требования должника, исполнение обязательств должника третьими лицами, скидку с долгов и т.п., является, безусловно, наиболее желательным для должника способом окончания дела о банкротстве.

Сторонами мирового соглашения являются должник, а также конкурсные кредиторы и уполномоченные органы. Со стороны должника мировое соглашение подписывается лицом, принявшим решение о заключении мирового соглашения. От имени конкурсных кредиторов и уполномоченных органов мировое соглашение подписывается представителем собрания кредиторов или уполномоченным на совершение данного действия лицом.

Закон о банкротстве 2002 г. допускает участие в мировом соглашении третьих лиц. Речь идет о лицах, принимающих на себя часть обязательств должника либо обеспечивающих исполнение этих обязательств.

Содержание мирового соглашения определяется характером тех договоренностей, которые были достигнуты между должником и кредиторами, а в некоторых случаях — и третьими лицами.

Мировое соглашение содержит положения двух видов. Во-первых, положения, которые в обязательном порядке должны найти отражение в мировом соглашении (существенные условия), и положения, которые могут быть включены в соглашение по усмотрению сторон (дополнительные условия). К числу существенных условий относятся следующие: размер, порядок, сроки исполнения обязательств должника и (или) прекращение обязательств должника предоставлением отступного, новацией обязательства, прощением долга и т.д. (п. 1 ст. 156 Закона). В дополнительных условиях должна содержаться информация о способах выплаты долга, его реструктуризации или замены на какие-либо другие права.

Для вступления в силу мировое соглашение должно быть утверждено арбитражным судом (ст. 158 Закона). Основным обязательным условием, при соблюдении которого арбитражный суд утверждает мировое соглашение, является погашение задолженности по требованиям кредиторов первой и второй очередей.

Закон устанавливает различные основания отказа в утверждении мирового соглашения (ст. 160 Закона). Их можно разделить на три типа: несоблюдение установленного порядка заключения мирового соглашения, несоответствие мирового соглашения требованиям других законов и иных нормативных актов, нарушение Прав третьих лиц.

Законом предусматривается отмена определения об утверждении мирового соглашения. По общему правилу, требования кредиторов, с которыми произведены расчеты на условиях мирового соглашения, не противоречащих Закону о банкротстве, считаются погашенными. Кредиторы, требования которых были удовлетворены на условиях, предусматривающих их преимущества или ущемление прав и законных интересов других кредиторов, обязаны возвратить все полученное в порядке исполнения мирового соглашения (ст. 163 Закона).

Условия мирового соглашения об удовлетворении требований одних кредиторов предпочтительно перед другими кредиторами являются незаконными.

Мировое соглашение, утвержденное арбитражным судом, вступает в силу для должника и конкурсных кредиторов, а также для третьих лиц, участвующих в его заключении, с момента вынесения судом соответствующего определения.

**Заключение**

Несостоятельность (банкротство) – признанная арбитражным судом неспособность должника в полном объеме удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей.

При определении наличия признаков несостоятельности (банкротства) и объема прав требований каждого из кредиторов юридическое значение придается лишь денежным долговым обязательствам. Денежное обязательство представляет собой разновидность гражданско-правового обязательства. Предметной особенностью является уплата кредитору должником денежной суммы.

Состав и размер денежных обязательных платежей определяются на момент подачи в арбитражный суд заявления о признании должника банкротом.

Несостоятельными могут быть признаны: все юридические лица (за исключением казенных предприятий, учреждений, политических партий и религиозных организаций); граждане – зарегистрированные в качестве индивидуального предпринимателя, незарегистрированные в качестве индивидуального предпринимателя, главы крестьянских (фермерских) хозяйств.

Правом на подачу заявления кредитора о признании должника банкротом обладают конкурсные кредиторы и уполномоченные органы.

Согласно положениям Закона о несостоятельности в отношении должника могут быть введены следующие процедуры банкротства: наблюдение, финансовое оздоровление, внешнее управление, конкурсное производства, мировое соглашение.

Процедура наблюдения вводиться по результатам рассмотрения обоснованности требований заявителя к должнику, за исключением случаев возбуждения дела на основании заявления должника, когда наблюдение вводится с даты принятия арбитражным судом заявления должника к производству.

Новой для действующего законодательства является процедура финансового оздоровления, которая вводится арбитражным судом на основании решения собрания кредиторов, если имеются ходатайство учредителей должника, собственника имущества должника – унитарного предприятия, уполномоченного государственного органа, а так же третьего лица или третьих лиц при условии предоставления обеспечения исполнения обязательств должника.

В рамках внешнего управления может быть осуществлен комплекс восстановительных мероприятий экономического, организационного, информационного и иного характера.

Открытие конкурсного производства означает, что срок исполнения всех денежных обязательств должника считается наступившим; прекращается начисление неустоек, финансовых санкций и процентов по всем видам задолженности должника; все требования к должнику, включая требования уполномоченных органов, предъявляются только в рамках конкурсного производства.

Новеллой действующего Закона о банкротстве является положение, согласно которому требования кредиторов теперь удовлетворяются в рамках трех очередей, причем требования кредиторов по обязательствам, обеспеченным залогом имущества должника, удовлетворяются преимущественно перед иными кредиторами, за исключением обязательств перед кредиторами первой и второй очереди.

**Список используемой литературы**

1. Конституция РФ от 12.12.1993г.
2. Гражданский кодекс РФ – часть первая
3. Арбитражный процессуальный кодекс РФ
4. Федеральный закон от 26 октября 2002 г. № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)»
5. Федеральный закон от 25 февраля 1999 г. № 40-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве) кредитных организаций»
6. Федеральный закон от 24 июня 1999г. № 122-ФЗ «Об особенностях несостоятельности (банкротства) субъектов естественных монополий и топливно-энергетического комплекса»

Постатейный комментарий ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)». / Под ред. В.В. Витрянского. М., 1998.

Постатейны комментарий к Федеральному закону от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» / под ред. М. В. Телюкина. – Изд-во «Статут», 2003

Правовое регулирование несостоятельности (банкротства): Учебно-практическое пособие / под ред. С. А. Карелина. – Волтерс Клувер, 2006

Осуществление и защита гражданских прав при несостоятельности (банкротстве): Учебно-практическое пособие / под ред. В. А. Химичева. – Волтерс Клувер, 2006

Предпринимательское право Российской Федерации / Отв. Ред. Е. П. Губин, П. Г. Лахно. – М.: Юристъ, 2006

1. Федеральный закон «О несостоятельности (банкротстве)». Постатейный комментарий / Под ред. В.В. Витрянского. М., 1998. С. 44. [↑](#footnote-ref-1)