# Особенности порядка признания несостоятельности (банкротства) предприятий и организаций

С 3 декабря 2002 года на основании пункта 1 статьи 231 Федерального закона от 26 октября 2002 г. N 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)" вступил в силу Федеральный закон от 26 октября 2002 г. N 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)" (далее по тексту - Закон N 127-ФЗ). Закон N 127-ФЗ внес много существенных изменений в правовое регулирование порядка банкротства должника в Российской Федерации, который ранее регламентировался Федеральным законом от 8 января 1998 г. N 6-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)" (далее по тексту - Закон N 6-ФЗ).

Однако не все положения Закона N 127-ФЗ вступили в силу с 3 декабря 2002 года. Законом N 127-ФЗ предусмотрены следующие исключения:

1) согласно пункту 1 статьи 231 закона пункт 3 статьи 231 Закона N 127-ФЗ вступил в силу со 2 ноября 2002 года;

2) согласно пункту 1 статьи 231 закона параграф 6 главы IX Закона N 127-ФЗ вступит в силу с 1 января 2005 года;

3) согласно пункту 1 статьи 231 закона положение абзаца одиннадцатого пункта 4 статьи 29 Закона N 127-ФЗ вступает в силу с 3 февраля 2003 года;

4) согласно пункту 1 статьи 231 закона положения о банкротстве граждан, не являющихся индивидуальными предпринимателями, вступают в силу со дня вступления в силу федерального закона о внесении соответствующих изменений и дополнений в федеральные законы.

К принципиально новым моментам правового регулирования порядка банкротства в Российской Федерации относятся следующие:

1) расширен круг лиц, которые могут быть признаны несостоятельными (банкротами);

2) изменен размер денежного требования к должнику, при котором может быть возбуждено дело о признании должника банкротом;

3) расширен круг лиц, участвующих в процессе банкротства;

4) изменены процессуальные сроки при банкротстве;

5) изменился порядок ведения реестра требований кредиторов, в частности, теперь реестр требований кредиторов может вести реестродержатель - профессиональный участник рынка ценных бумаг;

6) ужесточены профессиональные требования к арбитражным управляющим, появились нормы об их ответственности;

7) появились саморегулируемые организации арбитражных управляющих как институт повышения квалификации и контроля за деятельностью арбитражных управляющих;

8) появилась новая процедура банкротства - финансовое оздоровление;

9) регламентированы новые меры по восстановлению платежеспособности должника в рамках внешнего управления: размещение дополнительных обыкновенных акций должника и замещение активов должника;

10) регламентированы особенности заключения мирового соглашения во всех процедурах банкротства;

11) регламентированы особенности банкротства стратегических предприятий и организаций и субъектов естественных монополий;

12) упразднена такая процедура банкротства как добровольное объявление о банкротстве должника;

13) изменена очередность удовлетворения требований кредиторов начиная с требований третьей очереди;

14) введена возможность перехода от конкурсного производства к внешнему управлению;

15) иные существенные изменения и новшества.

Рассмотрим все вышеперечисленное более детально.

Закон N 127-ФЗ расширил круг хозяйствующих субъектов, которые могут быть признаны несостоятельными (банкротами). Так, согласно пункту 2 статьи 1 Закона N 127-ФЗ действие закона распространяется на все юридические лица, за исключением казенных предприятий, учреждений, политических партий и религиозных организаций.

Изменен размер денежных требований к должнику, при котором может быть возбуждено дело о банкротстве. На основании пункта 2 статьи 6 Закона N 127-ФЗ дело о банкротстве может быть возбуждено арбитражным судом при условии, что требования к должнику:

юридическому лицу в совокупности составляют не менее 100 000 рублей;

гражданину в совокупности составляют не менее 10 000 рублей.

Напомним, что ранее в соответствии с пунктом 2 статьи 5 Закона N 6-ФЗ размер этих требований составлял 500 и 100 минимальных размеров оплаты труда, то есть в настоящий момент 50 000 рублей и 10 000 рублей соответственно. Как видим, размер требований существенно изменился по отношению к юридическим лицам (в настоящий момент увеличен в 2 раза), однако установление жестко фиксированной денежной суммы требований в рублях в условиях инфляции и изменяющейся покупательной способности денежных средств считаем необоснованным. На наш взгляд разумнее было бы повысить размер требований и оставить его зависимым от минимального размера оплаты труда.

**Лица, участвующие в процессе банкротства**

Наиболее важные изменения связаны с расширением круга лиц, участвующих в процессе банкротства.

Появились следующие процессуальные фигуры:

1) представитель учредителей (участников) должника - председатель совета директоров (наблюдательного совета) или иного аналогичного коллегиального органа управления должника, либо лицо, избранное советом директоров (наблюдательным советом) или иным аналогичным коллегиальным органом управления должника, либо лицо, избранное учредителями (участниками) должника для представления их законных интересов при проведении процедур банкротства;

2) представитель собственника имущества должника - унитарного предприятия - лицо, уполномоченное собственником имущества должника - унитарного предприятия на представление его законных интересов при проведении процедур банкротства;

3) представитель комитета кредиторов - лицо, уполномоченное комитетом кредиторов участвовать в арбитражном процессе по делу о банкротстве должника от имени комитета кредиторов;

4) представитель собрания кредиторов - лицо, уполномоченное собранием кредиторов участвовать в арбитражном процессе по делу о банкротстве должника от имени собрания кредиторов;

5) административный управляющий - арбитражный управляющий, утвержденный арбитражным судом для проведения финансового оздоровления.

Однако Закон N 127-ФЗ в отличие от Закона N 6-ФЗ отдельно не регламентирует участие прокурора в процессе банкротства. Напомним, что ранее прокурор обладал:

1) правом на обращение в арбитражный суд с заявлением о признании должника банкротом в связи с неисполнением денежных обязательств на основании пункта 1 статьи 6 Закона N 6-ФЗ;

2) правом обращения в арбитражный суд с заявлением прокурора о признании должника банкротом на основании пункта 1 статьи 40 Закона N 6-ФЗ в следующих случаях:

когда им обнаружены признаки преднамеренного банкротства;

когда у должника имеется задолженность по обязательным платежам;

в интересах кредитора по денежным обязательствам - Российской Федерации, субъекта Российской Федерации, муниципального образования;

в иных случаях, предусмотренных действовавшим законодательством.

Получается, что работники прокуратуры по Закону N 127-ФЗ не могут участвовать в процессе банкротства или могут участвовать в процессе банкротства не как прокуроры, а в качестве предусмотренных Законом N 127-ФЗ процессуальных фигур, например, в качестве представителя собрания кредиторов.

**Сроки в процессе банкротства**

Изменение процессуальных сроков при банкротстве наблюдается в четырех основных направлениях:

1) появление сроков, которые ранее не были установлены для конкретных процессуальных действий;

2) упразднение отдельных сроков, которые ранее были установлены для конкретных процессуальных действий;

3) увеличение сроков для осуществления конкретных процессуальных действий, по сравнению с ранее действовавшими сроками;

4) уменьшение сроков для осуществления конкретных процессуальных действий, по сравнению с ранее действовавшими сроками.

Рассмотрим все эти направления изменения сроков в процессе банкротства подробнее.

В Законе N 127-ФЗ появилось много новых процессуальных сроков, которые существенно ограничивают время выполнения отдельных процессуальных действий:

1) срок обращения в арбитражный суд с заявлением о признании должника банкротом - по истечение 30 дней с даты направления (предъявления к исполнению) исполнительного документа в службу судебных приставов и его копии должнику (пункт 2 статьи 7 Закона N 127-ФЗ);

2) срок направления в арбитражный суд протокола собрания кредиторов - 5 дней с даты проведения собрания кредиторов (пункт 7 статьи 12 Закона N 127-ФЗ);

3) срок представления арбитражным управляющим в арбитражный суд информации о реестродержателе - 5 дней с даты заключения договора с реестродержателем (пункт 3 статьи 16 Закона N 127-ФЗ);

4) срок страхования ответственности арбитражного управляющего - 10 дней с даты его утверждения арбитражным судом в качестве арбитражного управляющего (пункт 8 статьи 20 Закона N 127-ФЗ);

5) иные сроки, предусмотренные действующим законодательством.

Реальная ценность этих сроков для предприятий и организаций, участвующих в процессе банкротства, очень высока, так как теперь выполнение вышеперечисленных процессуальных действий не может быть отложено или затянуто, как это не редко случалось на практике.

Отметим, что в Законе N 127-ФЗ исчезли некоторые, ранее применяемые процессуальные сроки:

1) срок отложения рассмотрения дела о банкротстве в зале арбитражного суда - не более 2 месяцев (пункт 2 статьи 47 Закона N 6-ФЗ);

2) иные сроки, предусмотренные действующим законодательством.

На основании положений Закона N 127-ФЗ увеличены следующие сроки:

1) срок рассмотрения дала о банкротстве - с 3 месяцев (пункт 1 статьи 47 Закона N 6-ФЗ) до 7 месяцев (статья 51 Закона N 127-ФЗ) с даты поступления заявления о признании должника банкротом в арбитражный суд;

2) срок рассмотрения заявлений и жалоб арбитражных управляющих - с 2 недель (пункт 1 статьи 55 Закона N 6-ФЗ) до 1 месяца (пункт 1 статьи 60 Закона N 127-ФЗ) с даты получения этих заявлений и жалоб арбитражным судом;

3) срок представления возражений должником по не признаваемым требованиям кредиторов - с 1 недели с момента получения соответствующих требований (пункт 2 статьи 63 Закона N 6-ФЗ) до 15 дней со дня истечения срока для предъявления требований кредиторов (пункт 2 статьи 71 Закона N 127-ФЗ);

4) максимальный срок введения внешнего управления - с 12 месяцев (пункт 4 статьи 68 Закона N 6-ФЗ) до 18 месяцев (пункт 2 статьи 93 Закона N 127-ФЗ);

5) иные сроки, предусмотренные действующим законодательством.

Как видим, увеличены сроки для выполнения процессуальных действий, что является положительным моментом в правовом регулировании процесса банкротства, так как не позволяет быстро обанкротить предприятие, которое еще может восстановить свою платежеспособность.

В соответствии с Законом N 127-ФЗ уменьшены следующие сроки:

1) срок представления плана внешнего управления в арбитражный суд - с 6 месяцев (пункт 6 статья 83 Закона N 6-ФЗ) до 4 месяцев (пункт 5 статьи 107 Закона N 127-ФЗ) с даты введения внешнего управления;

2) иные сроки, предусмотренные действующим законодательством.

Таким образом, изменения старых и введение новых сроков в процессе банкротства направлены на общее увеличение сроков, что на практике может предостеречь от быстрого банкротства предприятия и организации, которые еще могут восстановить свою платежеспособность, а также усложнить преднамеренное и фиктивное банкротства.

**Реестр требований кредиторов**

По Закону N 127-ФЗ теперь реестр требований кредиторов может вести не только арбитражный управляющий, но и независимый реестродержатель. Согласно пункту 1 статьи 16 Закона N 127-ФЗ реестр требований кредиторов в качестве реестродержателя ведется профессиональными участниками рынка ценных бумаг, осуществляющими деятельность по ведению реестра владельцев ценных бумаг. Эта норма позволяет исключить возможные злоупотребления со стороны арбитражных управляющих и обеспечить качество и беспрерывность ведения реестра, ведь реестродержатели - это организации, специализирующиеся на ведении реестров ценных бумаг и прочих реестров, то есть профессионалы.

На основании пункта 2 статьи 16 Закона N 127-ФЗ решение о привлечении реестродержателя к ведению реестра требований кредиторов и выборе реестродержателя принимается собранием кредиторов.

Кроме того, теперь содержание и порядок ведения реестра требований кредиторов утверждается Правительством РФ. Однако, в соответствии с пунктом 7 статьи 16 Закона N 127-ФЗ в реестре требований кредиторов обязательно указываются сведения о:

каждом кредиторе;

размере его требований к должнику;

очередности удовлетворения каждого требования кредитора;

основания возникновения требований кредиторов.

При заявлении требований кредитор обязан указать сведения о себе, в том числе: фамилию, имя, отчество, паспортные данные (для физического лица), наименование, место нахождения (для юридического лица), а также банковские реквизиты при их наличии.

**Арбитражные управляющие**

Закон N 127-ФЗ ужесточил требования к арбитражным управляющим.

Согласно пунктам 1, 6 статьи 20 Закона N 127-ФЗ теперь к арбитражным управляющим дополнительно предъявляются следующие требования:

наличие высшего образования;

наличие стажа руководящей работы не менее чем 2 года в совокупности;

успешная сдача теоретического экзамена по программе подготовки арбитражных управляющих;

прохождение стажировки сроком не менее 6 месяцев в качестве помощника арбитражного управляющего;

членство в одной из саморегулируемых организаций арбитражных управляющих;

в отношении него не введена процедура банкротства;

возместил все убытки, причиненные должнику, кредиторам, третьим лицам при исполнении обязанностей арбитражного управляющего;

имеет заключенные в соответствии с требованиями Закона N 127-ФЗ договора страхования ответственности на случай причинения убытков лицам, участвующим в деле о банкротстве.

Договор страхования ответственности признается формой финансового обеспечения ответственности арбитражного управляющего и должен быть заключен на срок не менее чем 1 год с его обязательным последующим возобновлением на тот же срок. При этом минимальная страховая сумма по договору страхования не может быть менее чем 3 миллиона рублей в год.

Кроме того, согласно пункту 8 статьи 20 Закона N 127-ФЗ арбитражный управляющий в течение 10 дней с даты его утверждения арбитражным судом по делу о банкротстве должен дополнительно застраховать свою ответственность на случай причинения убытков лицам, участвующим в деле о банкротстве, в размере, зависящем от балансовой стоимости активов должника по состоянию на последнюю отчетную дату, предшествующую дате введения соответствующей процедуры банкротства.

Помимо этого для арбитражных управляющих появились новые меры ответственности и ограничения за нарушение норм Закона N 127-ФЗ. Так, на арбитражных управляющих могут быть возложены следующие меры ответственности и ограничения:

1) неисполнение или ненадлежащее исполнение арбитражным управляющим правил профессиональной деятельности арбитражного управляющего, утвержденных саморегулируемой организацией, членом которой он является - исключение арбитражного управляющего из данной саморегулируемой организации и отстранение арбитражным судом от исполнения своих обязанностей на основании заявления саморегулируемой организации (пункт 2 статьи 25 Закона N 127-ФЗ);

2) арбитражный управляющий, причинивший в результате неисполнения или ненадлежащего исполнения требований Закона N 127-ФЗ убытки должнику, кредиторам, иным лицам, не может быть утвержден арбитражным управляющим до полного возмещения таких убытков;

3) иные меры ответственности и ограничения, предусмотренные действующим законодательством.

**Саморегулируемые организации арбитражных управляющих**

Закон N 127-ФЗ ввел в процесс банкротства саморегулируемые организации арбитражных управляющих.

Самореругируемая организация арбитражных управляющих - это некоммерческая организация, членами которой являются арбитражные управляющие, удовлетворяющая на основании пункта 2 статьи 21 Закона N 127-ФЗ следующим требованиям:

1) наличие не менее 100 членов, соответствующих требованиям к арбитражным управляющим (статья 20 Закона N 127-ФЗ),

2) участие членов не менее чем в 100 процедурах банкротства, в том числе не завершенных на дату включения в единый государственный реестр саморегулируемых организаций арбитражных управляющих, за исключением процедур банкротства по отношению к отсутствующим должникам,

3) наличие компенсационного фонда или имущества у общества взаимного страхования, которые формируются исключительно в денежной форме за счет взносов членов в размере не менее чем 50 000 рублей на каждого члена.

Саморегулируемые организации арбитражных управляющих создаются для осуществления контроля за деятельностью арбитражных управляющих и повышения их квалификации. Основными функциями саморегулируемых организаций арбитражных управляющих в соответствии с пунктом 3 статьи 21 Закона N 127-ФЗ являются:

обеспечение соблюдения своими членами законодательства Российской Федерации, правил профессиональной деятельности арбитражного управляющего;

защита прав и законных интересов своих членов;

обеспечение информационной открытости деятельности своих членов, процедур банкротства;

содействие повышению уровня профессиональной подготовки своих членов;

иные функции, предусмотренные действующим законодательством.

**Финансовое оздоровление**

Особое внимание в Законе N 127-ФЗ уделено новой процедуре банкротства - финансовому оздоровлению. Процедура финансовое оздоровление регулируется главой V Закона N 127-ФЗ "Финансовое оздоровление". Согласно статье 2 Закона N 127-ФЗ финансовое оздоровление - процедура банкротства, применяемая к должнику в целях восстановления его платежеспособности и погашения задолженности в соответствии с графиком погашения задолженности.

Ходатайствовать о введении финансового оздоровления перед первым собранием кредиторов, а в случаях, установленных Законом N 127-ФЗ, непосредственно перед арбитражным судом могут:

1) должник на основании решения своих учредителей (участников), органа, уполномоченного собственником имущества должника - унитарного предприятия;

2) учредители (участники) должника;

3) орган, уполномоченный собственником имущества должника - унитарного предприятия;

4) третье лицо или третьи лица.

При обращении к собранию кредиторов с ходатайством о введении финансового оздоровления вышеуказанные лица обязаны представить ходатайство и прилагаемые к нему документы временному управляющему и в арбитражный суд не позднее чем за 15 дней до даты проведения собрания кредиторов. При этом временный управляющий обязан ознакомить кредиторов с этими документами.

Согласно пункту 1 статьи 79 Закона N 127-ФЗ исполнение должником обязательств в соответствии с графиком погашения задолженности может быть обеспечено:

залогом (ипотекой);

банковской гарантией;

государственной или муниципальной гарантией;

поручительством;

иными способами, не противоречащими действующему законодательству.

Отметим, что в качестве предмета обеспечения исполнения должником обязательств в соответствии с графиком погашения задолженности не могут выступать имущество и имущественные права, принадлежащие должнику на праве собственности или праве хозяйственного ведения.

Правовое регулирование обеспечения исполнения должником обязательств осуществляется на основании соглашения об обеспечении обязательств должника в соответствии с графиком погашения задолженности, заключенным между лицом или лицами, предоставившими обеспечение и временным управляющим (административным управляющим) в письменной форме в течение 15 дней с даты введения финансового оздоровления. Это соглашение предоставляется в арбитражный суд не позднее чем через 20 дней с даты его заключения. По такому соглашению лицо или лица, предоставившие обеспечение исполнения должником обязательств в соответствии с графиком погашения задолженности, несут ответственность за неисполнение должником указанных обязательств только в пределах стоимости имущества и имущественных прав, представленных в качестве обеспечения исполнения должником указанных обязательств.

В соответствии с пунктами 1, 6 статьи 80 Закона N 127-ФЗ финансовое оздоровление вводится определением арбитражного суда на основании решения собрания кредиторов на срок не более 2-х лет. В определении о введении финансового оздоровления должен указываться срок финансового оздоровления, а также содержаться утвержденный судом график погашения задолженности, а в случае предоставления обеспечения исполнения обязательств должника в соответствии с графиком погашения задолженности определение о введении финансового оздоровления должно содержать сведения о лицах, предоставивших обеспечение, размере и способах такого обеспечения. При этом судом должнику назначается административный управляющий - арбитражный управляющий, утвержденный арбитражным судом для проведения финансового оздоровления.

На основании статьи 81 Закона N 127-ФЗ суть финансового оздоровления заключается в следующем:

1) требования кредиторов по денежным обязательствам и об уплате обязательных платежей, срок исполнения которых наступил на дату введения финансового оздоровления, могут быть предъявлены к должнику только с соблюдением порядка предъявления требований к должнику, установленного Законом N 127-ФЗ;

2) отменяются ранее принятые меры по обеспечению требований кредиторов;

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

4) приостанавливается исполнение исполнительных документов по имущественным взысканиям, за исключением исполнения исполнительных документов, выданных на основании вступивших в законную силу до даты введения финансового оздоровления решений о взыскании задолженности по заработной плате, выплате вознаграждений по авторским договорам, об истребовании имущества из чужого незаконного владения, о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью, и возмещении морального вреда;

5) 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);

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

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

8) не начисляются неустойки (штрафы, пени), подлежащие уплате проценты и иные финансовые санкции за неисполнение или ненадлежащее исполнение денежных обязательств и обязательных платежей, возникших до даты введения финансового оздоровления;

9) наступление иных правовых последствий финансового оздоровления в соответствии с Законом N 127-ФЗ.

В ходе финансового оздоровления органы управления должника осуществляют свои полномочия с ограничениями, установленными Законом N 127-ФЗ. Так, например, согласно пункту 3 статьи 82 Закона N 127-ФЗ должник не вправе без согласия собрания кредиторов (комитета кредиторов) совершать сделки или несколько взаимосвязанных сделок, в совершении которых у него имеется заинтересованность или которые:

связаны с приобретением, отчуждением или возможностью отчуждения прямо либо косвенно имущества должника, балансовая стоимость которого составляет более 5 процентов балансовой стоимости активов должника на последнюю отчетную дату, предшествующую дате заключения сделки;

влекут за собой выдачу займов (кредитов), выдачу поручительств и гарантий, а также учреждение доверительного управления имуществом должника.

Кроме того, на основании пункта 4 статьи 82 Закона N 127-ФЗ должник не вправе без согласия административного управляющего совершать сделки или несколько взаимосвязанных сделок, которые:

влекут за собой увеличение кредиторской задолженности должника более чем на пять процентов суммы требований кредиторов, включенных в реестр требований кредиторов на дату введения финансового оздоровления;

связаны с приобретением, отчуждением или возможностью отчуждения прямо либо косвенно имущества должника, за исключением реализации имущества должника, являющегося готовой продукцией (работами, услугами), изготовляемой или реализуемой должником в процессе обычной хозяйственной деятельности;

влекут за собой уступку прав требований, перевод долга;

влекут за собой получение займов (кредитов).

Важную роль при финансовом оздоровлении играют план финансового оздоровления и график погашения задолженности. В соответствии с пунктом 1 статьи 84 Закона N 127-ФЗ 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 в соответствии с графиком погашения задолженности, в ходе финансового оздоровления.

Согласно пункту 2 статьи 84 Закона N 127-ФЗ график погашения задолженности подписывается лицом, уполномоченным на это учредителями (участниками) должника, собственником имущества должника - унитарного предприятия, а при наличии обеспечения исполнения должником обязательств и лицами, предоставившими такое обеспечение. При этом с даты утверждения графика погашения задолженности арбитражным судом возникает одностороннее обязательство должника погасить задолженность должника перед кредиторами в установленные графиком сроки.

Не позднее, чем за 1 месяц до истечения установленного срока финансового оздоровления должник обязан предоставить административному управляющему отчет о результатах проведения финансового оздоровления, к которому прилагаются следующие документы:

баланс должника на последнюю отчетную дату;

отчет о прибылях и об убытках должника;

документы, подтверждающие погашение требований кредиторов.

Административный управляющий рассматривает отчет должника о результатах финансового оздоровления и составляет заключение о выполнении плана финансового оздоровления, графика погашения задолженности и об удовлетворении требований кредиторов, которое не позднее чем через 10 дней с даты получения отчета должника о результатах финансового оздоровления направляется кредиторам, включенным в реестр требований кредиторов, и в арбитражный суд.

В свою очередь арбитражный суд на основании пункта 1 статьи 92 Закона N 127-ФЗ по итогам рассмотрения результатов проведения финансового оздоровления вправе вынести определение о введении внешнего управления в случае установления реальной возможности восстановления платежеспособности должника.

Меры по восстановлению платежеспособности должника, реализуемые в рамках внешнего управления Закон N 127-ФЗ ввел новые меры по восстановлению платежеспособности должника, реализуемые в рамках внешнего управления:

1) увеличение уставного капитала должника за счет взносов участников и третьих лиц;

2) размещение дополнительных обыкновенных акций должника;

3) замещение активов должника.

Рассмотрим подробнее эти меры по восстановлению платежеспособности должника.

Увеличение уставного капитала должника за счет взносов участников и третьих лиц может быть реализовано только, если учредители (участники) или третьи лица юридического лица, в отношении которого введена процедура внешнего управления, согласятся на увеличение уставного капитала этого юридического лица и внесут имущество или денежные средства в качестве вклада в уставный капитал должника.

Размещение дополнительных обыкновенных акций должника - это процедура увеличения уставного капитала должника - акционерного общества, регламентированная статьей 114 Закона N 127-ФЗ. Увеличение уставного капитала путем размещения дополнительных обыкновенных акций может быть включено в план внешнего управления исключительно по ходатайству органа управления должника. В случае получения такого ходатайства внешний управляющий обязан провести собрание кредиторов для рассмотрения этого ходатайства.

Согласно пункту 2 статьи 114 Закона N 127-ФЗ размещение дополнительных обыкновенных акций должника может проводиться только по закрытой подписке. Причем срок размещения дополнительных обыкновенных акций должника не может превышать 3 месяца.

Согласно пункту 1 статьи 115 Закона N 127-ФЗ замещение активов должника проводится путем создания на базе имущества должника одного открытого акционерного общества или нескольких открытых акционерных обществ. На основании пункта 2 статьи 115 Закона N 127-ФЗ возможность замещения активов должника может быть включена в план внешнего управления при условии, что за принятие такого решения проголосовали все кредиторы, обязательства которых обеспечены залогом имущества должника.

Планом внешнего управления может быть предусмотрено создание нескольких открытых акционерных обществ с оплатой их уставных капиталов имуществом должника, предназначенным для осуществления отдельных видов деятельности. Состав имущества должника, вносимого в оплату уставных капиталов создаваемых открытых акционерных обществ, определяется планом внешнего управления. Кроме того, планом внешнего управления может быть предусмотрена продажа акций созданного на базе имущества должника открытого акционерного общества или открытых акционерных обществ на организованном рынке ценных бумаг.

**Особенности заключения мирового соглашения в ходе банкротства**

Законом N 127-ФЗ введены особенности заключения мирового соглашения в ходе осуществления всех процедур банкротства:

1) заключение мирового соглашения в ходе наблюдения (статья 151 Закона N 127-ФЗ). Решение о заключении мирового соглашения со стороны должника принимается гражданином - должником, руководителем должника - юридического лица или исполняющим обязанности указанного руководителя лицом без согласования с временным управляющим или собранием кредиторов;

2) заключение мирового соглашения в ходе финансового оздоровления (статья 152 Закона N 127-ФЗ). Решение о заключении мирового соглашения со стороны должника принимается руководителем должника - юридического лица или лицом, исполняющим обязанности указанного руководителя без согласования с административным управляющим или собранием кредиторов;

3) заключение мирового соглашения в ходе внешнего управления (статья 153 Закона N 127-ФЗ). Решение о заключении мирового соглашения со стороны должника принимается внешним управляющим или собранием кредиторов;

4) заключение мирового соглашения в ходе конкурсного производства (статья 154 Закона N 127-ФЗ). Решение о заключении мирового соглашения со стороны должника принимается только конкурсным управляющим.

Законом N 127-ФЗ регламентированы особенности банкротства стратегических предприятий и организаций и субъектов естественных монополий, чего ранее не было.

Рассмотрим эти особенности подробнее.

**Банкротство стратегических предприятий и организаций**

Согласно пункту 1 статьи 190 Закона N 127-ФЗ стратегическими предприятиями и организациями являются:

федеральные государственные унитарные предприятия и открытые акционерные общества, акции которых находятся в федеральной собственности и которые осуществляют производство продукции (работ, услуг), имеющей стратегическое значение для обеспечения обороноспособности и безопасности государства, защиты нравственности, здоровья, прав и законных интересов граждан Российской Федерации;

организации оборонно-промышленного комплекса - производственные, научно-производственные, научно-исследовательские, проектно-конструкторские, испытательные и другие организации, осуществляющие работы по обеспечению выполнения государственного оборонного заказа.

Отметим, что перечень таких стратегических предприятий и организаций утверждается Правительством РФ и подлежит обязательному опубликованию.

Выделим основные особенности банкротства стратегических предприятий и организаций:

1) стратегические предприятия и организации считаются неспособными удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей, если соответствующие обязательства и (или) обязанности не исполнены в течение 6 месяцев с даты, когда они должны были быть исполнены (пункт 3 статьи 190 Закона N 127-ФЗ). Напомним, что в общем случае для юридических лиц этот срок равен 3 месяца (пункт 2 статьи 3 Закона N 127-ФЗ);

2) размер требований к стратегическим предприятиям или организациям, при которых может быть возбуждено дело о банкротстве в совокупности составляет не менее чем 500 000 рублей (пункт 4 статьи 190 Закона N 127-ФЗ). Напомним, что в общем случае для юридических лиц эта сумма равна 100 000 рублей (пункт 2 статьи 6 Закона N 127-ФЗ);

3) Правительство РФ вправе установить дополнительные требования к кандидатуре арбитражного управляющего (статья 193 Закона N 127-ФЗ);

4) расширен перечень мер по предупреждению банкротства стратегических предприятий и организаций (статья 191 Закона N 127-ФЗ);

5) регламентированы особенности финансового оздоровления стратегических предприятий и организаций (статья 194 Закона N 127-ФЗ);

6) регламентированы особенности внешнего управления стратегических предприятий и организаций (статья 195 Закона N 127-ФЗ);

7) регламентированы особенности конкурсного производства стратегических предприятий и организаций (статья 196 Закона N 127-ФЗ);

8) иные особенности в соответствии с действующим законодательством.

**Банкротство субъектов естественных монополий**

Согласно пункту 1 статьи 197 Закона N 127-ФЗ под субъектом естественной монополии понимается организация, осуществляющая производство и (или) реализацию товаров (работ, услуг) в условиях естественной монополии.

Выделим основные особенности банкротства субъектов естественных монополий:

1) субъект естественной монополии считается неспособным удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей, если соответствующие обязательства и (или) обязанность не исполнены им в течение 6 месяцев с даты, когда они должны были быть исполнены (пункт 2 статьи 197 Закона N 127-ФЗ). Напомним, что в общем случае для юридических лиц этот срок равен 3 месяца (пункт 2 статьи 3 Закона N 127-ФЗ);

2) размер требований к субъектам естественных монополий, при которых может быть возбуждено дело о банкротстве в совокупности составляет не менее чем 500 000 рублей (пункт 3 статьи 197 Закона N 127-ФЗ). Напомним, что в общем случае для юридических лиц эта сумма равна 100 000 рублей (пункт 2 статьи 6 Закона N 127-ФЗ);

3) регламентированы особенности внешнего управления субъектов естественных монополий (статья 200 Закона N 127-ФЗ);

4) регламентированы особенности продажи имущества должника - субъекта естественной монополии (статья 201 Закона N 127-ФЗ);

5) иные особенности в соответствии с действующим законодательством.

Еще одним важным новшеством Закона N 127-ФЗ является то, что упразднена процедура добровольного объявления о банкротстве должника. Этот шаг имеет важное практическое значение, так как усложняет преднамеренное и фиктивное банкротство предприятия и организации. Напомним, что ранее на основании пункта 1 статьи 181 Закона N 6-ФЗ при наличии признаков банкротства должника руководитель должника мог объявить о банкротстве должника и его ликвидации. Добровольное объявление о банкротстве должника и его ликвидации могло быть сделано на основании решения собственника имущества должника - унитарного предприятия или органа, уполномоченного в соответствии с учредительными документами должника на принятие решения о ликвидации. Однако, на основании пункта 3 статьи 181 Закона N 6-ФЗ руководитель должника мог добровольно объявить о банкротстве должника и его ликвидации только при условии получения письменного согласия всех кредиторов должника (если имелся хотя бы один кредитор, который был не согласен, то добровольное банкротство не допускалось).

Изменилась очередность удовлетворения требований кредиторов начиная с требований третьей очереди. Теперь согласно пункту 4 статьи 134 Закона N 127-ФЗ в третью очередь производятся расчеты с другими кредиторами (четвертой и пятой очереди нет), в то время как на основании пункта 2 статьи 106 Закона N 6-ФЗ в третью очередь удовлетворялись требования кредиторов по обязательствам, обеспеченным залогом имущества должника, в четвертую очередь удовлетворялись требования по обязательным платежам в бюджет и во внебюджетные фонды, в пятую очередь производились расчеты с другими кредиторами. Такое изменение - сведение кредиторов третьей, четвертой и пятой очереди в одну третью очередь на наш взгляд носит отрицательный характер, поскольку может привести на практике к путанице при удовлетворении требований кредиторов.

Согласно пункту 5 статьи 53 и пункту 1 статьи 146 Закона N 127-ФЗ предусматривается возможность перехода от конкурсного производства - процедуре ведущей к банкротству и ликвидации юридического лица, к внешнему управлению - процедуре, направленной на восстановление платежеспособности юридического лица. Это возможно, если в отношении должника не вводились финансовое оздоровление или внешнее управление, а в ходе конкурсного производства появились достаточные основания полагать, что платежеспособность должника может быть восстановлена. Безусловно, это правовое новшество носит ярко выраженный положительный характер, так как с одной стороны теперь преднамеренно обанкротить предприятие или организацию становится сложнее, а с другой стороны для предприятия появляется реальная возможность восстановить свою платежеспособность даже на стадии конкурсного производства.

Отметим также, что Закон N 127-ФЗ вносит еще множество изменений и новшеств в порядок регулирования процесса банкротства в России, но, к сожалению, объем публикации не позволяет рассмотреть их все. Кроме того, ценность более широкой информации для руководителей, бухгалтеров предприятий и организаций, аудиторов и налоговых инспекторов, то есть для читателей, которым реально адресован журнал, на наш взгляд, крайне сомнительна.

**Список литературы**

В.В. Худолеев. Особенности порядка признания несостоятельности (банкротства) предприятий и организаций.