КАЛИНИНГРАДСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ

1. ЮРИДИЧЕСКИЙ ФАКУЛЬТЕТ

**Курсовая работа**

по дисциплине : Предпринимательское право

**Значение института несостоятельности (банкротства)**

Выполнил:

студент 5-го курса

заочного отделения

Назаров С. С.

Калининград 1998 г.

Содержание:

|  |  |
| --- | --- |
|  |  |
| Введение |  |
| 1. .Понятие несостоятельности (банкротства) предприятия, основания признания банкротом |  |
| 1.1 Понятие банкротства |  |
| 1.2 Признаки банкротства |  |
| 1.3 Фиктивное банкротство и преднамеренное банкротство |  |
| 1.4 Предупреждение банкротства |  |
| 1.5 Основания и порядок обращения с заявлением о признании банкротом |  |
| 2. Процедуры банкротства |  |
| 2.1 Наблюдение |  |
| 2.2 Внешнее управление |  |
| 2.3 Конкурсное производство |  |
| 2.4 Мировое соглашение |  |
| 2.5 Упрощенные процедуры банкротства |  |
| 2.5.1 Особенности банкротства ликвидируемого должника |  |
| 2.5.2 Банкротство отсутствующего должника |  |
| 3. Банкротство индивидуального предприятия |  |
| Заключение |  |
| Список литературы |  |

Введение.

Институт несостоятельности предприятия (банкротства) появился в нашем правовом регулировании в связи с переходом к рыночным отношениям. В условиях всеобъемлющего господства государственной и кооперативно-колхозной собственности проблема прекращений предприятий, кооперативов и колхозов ввиду их несостоятельности не ставилась и не решалась, потому что нерентабельные и убыточные предприятия и хозяйства встраивались в качестве таковых в экономику и существовали в качестве планово-убыточных за счет государственного финансирования, периодического списания долгов с колхозов, постоянно действующих и легализованных перераспределительных финансовых отношений в хозяйственных системах министерств и ведомств.

В рыночных условиях такая возможность исключается, в том числе и для государственных или муниципальных предприятий. Каждый хозяйствующий субъект должен обеспечить рентабельный воспроизводственный процесс в равных условиях хозяйствования, заранее определенных законами экономической сферы.

1. Понятие несостоятельности (банкротства) предприятия, основания признания банкротом.

1. 1.1 Понятие банкротства.

Согласно ст. 2 Закона "О несостоятельности (банкротстве)":

“ **несостоятельность (банкротство)** - признанная арбитражным судом и объявленая должником неспособность должника в полном объеме удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей.”

Причем согласно той же статьи того же Закона:

“ **должник** - гражданин, в том числе индивидуальный предприниматель, или юридическое лицо, неспособные удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей в течение срока, установленного настоящим Федеральным законом;”

“ **денежное обязательство** - обязанность должника уплатить кредитору определенную денежную сумму по гражданско-правовому- правовому договору и по иным основаниям , предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации;”

“ **обязательные платежи** - налоги, сборы и иные обязательные взносы в бюджет соответствующего уровня и во внебюджетные фонды в порядке и на условиях, которые определяются законодательством Российской Федерации;”

1. 1.2. Признаки банкротства.

Согласно ст. 3 Закона "О несостоятельности (банкротстве)" :

“1. 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.

2. Юридическое лицо считается неспособным удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей, если соответствующие обязательства и (или) обязанности не исполнены им в течение трех месяцев с момента наступления даты их исполнения.

Согласно ст. 4 Закона "О несостоятельности (банкротстве)" :

“ 1. Состав и размер денежных обязательств и обязательных платежей определяются на момент подачи в арбитражный суд заявления о признании должника банкротом, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом;

2. Для определения наличия признаков банкротства должника принимается во внимание размер денежных обязательств, в том числе размер задолженности за переданные товары, выполненные работы и оказанные услуги, суммы займа с учетом процентов, подлежащих уплате должником, за исключением обязательств перед гражданами, перед которыми должник несет ответственность за причинение вреда жизни и здоровью, обязательств по выплате авторского вознаграждения, а также обязательств перед учредителями (участниками) должника - юридические лица, вытекающего из такого участия. Подлежащие уплате за неисполнение ли ненадлежащее исполнение денежного обязательства неустойки (штрафы, пеня) не учитываются при определении размера денежных обязательств.

3. Для определения наличия признаков банкротства должника принимается во внимание размер обязательных платежей без учета установленных законодательством Российской Федерации штрафов (пени) и иных финансовых (экономических санкций).

4. Размер денежных обязательств по требованиям кредиторов считается установленным, если он подтвержден вступившим в законную силу решением суда или документами, свидетельствующими о признании должником этих требований, а также в иных случаях, предусмотренных настоящим Федеральным законом.”

1. 1.3. Фиктивное банкротство и преднамеренное банкротство.

Согласно ст. 10 Закона "О несостоятельности (банкротстве)":

“1. Если заявление должника подано должником в арбитражный суд при наличии у должника возможности удовлетворить требования кредиторов в полном объеме (**фиктивное банкротство**), должник, подавший указанное заявление несет перед кредиторами ответственность за ущерб, причиненный подачей такого заявления.

2. В случае банкротства должника по вине его учредителей (участников) или иных лиц, в том числе по вине руководителя должника, которые имеют право давать обязательные для должника указания либо имеют возможность иным образом определять его действия (**преднамеренное банкротство**), на учредителей (участников) должника - юридического лица или иных лиц в случае недостаточности имущества должника может быть возложена субсидарная ответственность по его обязательствам.

3. В случаях, предусмотренных федеральным законом, руководитель должника может быть привлечен к уголовной ответственности и (или) дисквалифицирован.”

1. 1.4. Предупреждение банкротства.

Согласно главе 2 Закона "О несостоятельности (банкротстве)" могут быть предприняты следующие меры по предупреждению банкротства:

“1. Учредители (участники) должника - юридические лица, собственник имущества должника - унитарного предприятия, федеральные органы исполнительной власти, органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления обязаны принимать своевременные меры по предупреждению банкротства организаций.

2. В целях предупреждения банкротства организаций учредители (участники) должника - юридические лица, собственник имущества должника - унитарного предприятия до момента подачи в арбитражный суд заявления о признании должника банкротом принимают меры, направленные на финансовое оздоровление должника. Меры, направленные на финансовое оздоровление должника, могут быть приняты кредиторами или иными лицами на основании соглашения с должником

3. Не допускается опубликование или разглашение иным образом сведений о банкротстве должника до момента публикации решения арбитражного суда о признании должника банкротом.

Лица, допустившие нарушения указанного требования, несут ответственность, установленную федеральным законом.” (Ст. 26).

Согласно ст. 27 Закона "О несостоятельности (банкротстве)" может быть осуществлена досудебная санация:

“1. Собственником имущества должника - унитарного предприятия, учредителями (участниками) должника - юридического лица, кредиторами должника - юридического лица и иными лицами в рамках мер по предупреждению банкротства должнику может быть предоставленафинансовая помощь в размере, достаточном для погашения денежных обязательств и обязательных платежей и восстановления платежеспособности должника **(досудебная санация).**

2. Предоставление финансовой помощи может сопровождаться принятием на себя должником или иными лицами обязательств в пользу лиц, предоставивших финансовую помощь.

3. Условия проведения досудебной санации за счет федерального бюджета и государственных внебюджетных фондов устанавливаются федеральным законом о федеральном бюджете на соответствующий год и федеральными законами о бюджетах государственных внебюджетных фондов на соответствующий год.

4. Условия проведения досудебной санации за счет бюджетов субъектов Российской Федерации, местных бюджетов и соответствующих внебюджетных фондов устанавливаются органами государственной власти субъектов Российской Федерации и органами местного самоуправления в соответствии с федеральными и иными законами.”

1. 1.5. Основания и порядок обращения с заявлением о признании банкротом.

Согласно ст. 28 Закона "О несостоятельности (банкротстве)":

“Дела о банкротстве юридических лиц и граждан, в том числе зарегистрированных в качестве индивидуальных предпринимателей, рассматриваются арбитражным судом по правилам, предусмотренным Арбитражным процессуальным кодексом Российской Федерации, с особенностями, установленными настоящим Федеральным законом”.

Согласно ст. 32 Закона "О несостоятельности (банкротстве)" , основаниями возбуждения производства по делу о банкротстве являются:

“1. Производство по делу о банкротстве возбуждается арбитражным судом на основании заявления о признании должника банкротом...”

Заявление о признании должника банкротом могут подать:

1. должник;
2. кредитор (кредиторы);
3. налоговый или иной уполномоченный орган;
4. прокурор.

Порядок подачи заявления **должником** определяется ст. 33 - 34 Закона "О несостоятельности (банкротстве)":

“1. Заявление должника подается в арбитражный суд в письменной форме. Указанное заявление подписывается соответственно руководителем должника - юридического лица или лицом, его заменяющим, либо должником-гражданином.

2. В заявлении должника должны быть указаны:

наименование арбитражного суда, в который подается указанное заявление;

сумма требований кредиторов по денежным обязательствам в размере, который не оспаривается должником;

сумма задолженности по возмещению вреда, причиненного жизни и здоровью, оплате труда и выплате выходных пособий работникам должника, сумма вознаграждения, причитающегося к выплате по авторским договорам;

размер задолженности по обязательным платежам;

обоснование невозможности удовлетворить требования кредиторов в полном объеме;

сведения о принятых к производству судами общей юрисдикции, арбитражными судами, третейскими судами исковых заявлений к должнику, а также об исполнительных и иных документах, предъявленных к бесспорному (безакцептному) списанию;

сведения об имеющемся у должника имуществе, в том числе о денежных средствах и дебиторской задолженности;

номера счетов должника в банках и иных кредитных организациях, почтовые адреса банков и иных кредитных организаций;

сведения о наличии у должника имущества, достаточного для покрытия судебных расходов по делу о банкротстве;

перечень прилагаемых документов.

В заявлении должника указываются и иные сведения, необходимые для правильного разрешения дела о банкротстве, а также могут содержаться имеющиеся у должника ходатайства.

3. В заявлении должника-гражданина указываются также сведения об обязательствах должника, не связанных с предпринимательской деятельностью.

4. Должник обязан направить копии заявления должника кредиторам и иным лицам, участвующим в деле о банкротстве.”(ст. 33)

Кроме этих документов прилагаются:

“документы, подтверждающие:

наличие задолженности, а также неспособность должника удовлетворить требования кредиторов в полном объеме:

иные обстоятельства, на которых основывается заявление должника.”

Также прилагаются:

“список кредиторов и должников заявителя с расшифровкой кредиторской и дебиторской задолженности и указанием почтовых адресов кредиторов и должников заявителя;

бухгалтерский баланс на последнюю отчетную дату или заменяющие его документы, документы о составе и стоимости имущества должника-гражданина;

решение собственника имущества должника - унитарного предприятия или учредителей (участников) должника - юридического лица об обращении должника в арбитражный суд с заявлением должника, за исключением случаев, когда в соответствии с настоящим Федеральным законом указанное обращение является обязательным: протокол собрания работников должника, на котором избран представитель работников должника для участия в арбитражном процессе по делу о банкротстве если указанное собрание проведено до подачи заявления должника.” (ст. 34).

Порядок подачи заявления **кредитором (кредиторами)** определяется ст. 35 - 38 Закона "О несостоятельности (банкротстве)":

“1. Заявление кредитора подается в арбитражный суд в письменной форме. Заявление кредитора - юридического лица подписывается его руководителем или представителем, а заявление кредитора - гражданина - этим гражданином или его представителем.

2. В заявлении кредитора должны быть указаны:

наименование арбитражного суда, в который подается заявление кредитора;

наименование (фамилия, имя, отчество) должника и его почтовый адрес;

наименование (фамилия, имя, отчество) кредитора и его почтовый адрес;

размер требований кредитора к должнику с указанием размера подлежащих уплате процентов и неустоек (штрафов, пени);

обязательства должника пред кредитором, из которого возникло требование, а также срок его исполнения;

доказательства обоснованности требований кредитора, в том числе вступившие в законную силу решения суда, доказательства, подтверждающие признание указанных требований должником, исполнительная надпись нотариуса;

доказательства, подтверждающие основания заявления кредитора;

перечень прилагаемых к заявлению кредитора документов.

В заявлении кредитора указываются и иные сведения, необходимые для правильного разрешения дела о банкротстве, а также могут содержаться имеющиеся у кредитора ходатайства.

3. Кредитор обязан направить копию заявления кредитора должнику.”

Объединение требований кредиторов регламентируется ст. 36 того же Закона:

“1. Заявление кредитора может быть основано на объединенной задолженности по различным обязательствам.

2. Кредиторы вправе объединить свои требования к должнику и обратиться в суд с одним заявлением кредитора. Такое заявление подписывается кредиторами, объединившими свои требования.”

Кроме того к заявлению прилагаются:

“документы, подтверждающие:

обязательства должника перед кредитором, а также наличие и размер задолженности по указанным обязательствам;

иные обстоятельства, на которых основывается заявление кредитора.”

А также:

“ К заявлению кредитора, подписанному представителем кредитора, прилагается также доверенность, подтверждающая полномочия подписавшего указанное заявление лица на подачу такого заявления.”

При их наличии прилагаются:

“решение арбитражного суда, суда общей юрисдикции или третейского суда, рассматривавших требования кредитора к должнику;

исполнительный документ (исполнительный лист, акцептированные должником платежные требования, исполнительная надпись нотариуса и иное) либо доказательства, подтверждающие признание должником требований кредитора.”

Если кредитором является Российская Федерация, субъект Российской Федерации, муниципальное образование, то согласно ст. 38 этого же Закона:

“1... заявление кредитора может быть подано в арбитражный суд уполномоченным на то органом государственной власти или органом местного самоуправления.

2. К заявлению кредитора прилагаются документы о наделении органа, обращающегося в арбитражный суд, соответствующими полномочиями в установленном законом порядке.

3. Заявление кредитора... подается в арбитражный суд с соблюдением требований, предусмотренных настоящим федеральным законом в отношении заявления кредитора, если иное не предусмотрено федеральным законом или не вытекает из существа правоотношений.”

Порядок подачи заявления **налоговым или иным уполномоченным органом** регламентируется ст. 39 Закона "О несостоятельности (банкротстве)":

“1. Заявление налогового или иного уполномоченного органа о признании должника банкротом должно отвечать требованиям, предусмотренным для заявления кредитора.

2. К заявлению... о признании должника - юридического лица банкротом должны быть приложены доказательства принятия мер к получению задолженности по обязательным платежам в установленном федеральном законом порядке.”

Порядок подачи заявления **прокурором** регламентируется ст. 40 Закона "О несостоятельности (банкротстве)":

“1. Прокурор вправе обратиться в арбитражный суд с заявлением прокурора о признании должника банкротом:

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 настоящим Федеральным законом и другими федеральными законами.

2. Заявление прокурора о признании должника банкротом подается в арбитражный суд с соблюдением требований, предусмотренных настоящим Федеральным законом в отношении заявления кредитора, если иное не предусмотрено федеральным законом или не вытекает из существа правоотношений.”

2. Процедуры банкротства.

1. 2.1. Наблюдение.

Глава 4 Закона "О несостоятельности (банкротстве)" регламентирует такую процедуру банкротства как наблюдение, которое вводится согласно ст. 56 “с момента принятия арбитражным судом заявления о признании должника банкротом”.

Ст. 57 определяет последствия вынесения арбитражным судом определения о принятии заявления о признании должника банкротом:

“имущественные требования к должнику могут быть предъявлены только с соблюдением порядка предъявления требований к должнику, установленного настоящим Федеральным законом;

по ходатайству кредитора приостанавливается производство по делам, связанным со взысканием с должника денежных средств и иного имущества должника. Кредитор вправе в этом случае предъявить свои требования к должнику в порядке, установленном настоящим Федеральным законом;

приостанавливается исполнение исполнительных документов по имущественным взысканиям, за исключением исполнения исполнительных документов, выданных на основании судебных решений о взыскании задолженности по заработной плате, выплате вознаграждений по авторским договорам, алиментов, а также о возмещении вреда, причиненного жизни и здоровью, и морального вреда, вступивших в законную силу до момента принятия арбитражным судом заявления о признании должника банкротом;

запрещается удовлетворение требований участника должника - юридического лица о выделе доли (пая) в имуществе должника в связи с выходом из состава его участников”.

Ст. 58 определяет последствия введения наблюдения для руководителя должника и иных органов управления должника:

“2. Органы управления могут совершать исключительно с согласия временного управляющего сделки:

связанные с передачей недвижимого имущества в аренду, залог, с внесением указанного имущества в качестве вклада в уставной (складочный) капитал хозяйственных обществ и товариществ или с распоряжением таким имуществом иным образом;

связанные с распоряжением иным имуществом должника, балансовая стоимость которого составляет более 10 процентов балансовой стоимости активов должника;

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

3. Органы управления должника не вправе принимать решения:

о реорганизации (слиянии, присоединении, разделении, выделении, преобразовании) и ликвидации должника;

о создании юридических лиц или об участии в иных юридических лицах;

о создании филиалов и представительств;

о выплате дивидендов;

о размещении должником облигаций и иных эмиссионных ценных бумаг;

о выходе из состава участников должника - юридического лица, приобретении у акционеров ранее выпущенных акций.

Решение об участии в ассоциациях, союзах, холдинговых компаниях, финансово - промышленных группах и иных объединениях юридических лиц может быть принято органами управления должника с согласия временного управляющего.

4. Арбитражный суд вправе отстранить руководителя должника от должности в случае, если руководителем должника не принимаются меры по обеспечению сохранности имущества должника, чинятся препятствия временному управляющему при исполнении его обязанностей или допускаются иные нарушения требований законодательства Российской Федерации. В этих случаях исполнение обязанностей руководителя должника возлагается на временного управляющего."

Согласно ст. 59:

“ 1. Временный управляющий назначается арбитражным судом из числа кандидатур, предложенных кредиторами, а при отсутствии указанных предложений из числа лиц, зарегистрированных в арбитражном суде в качестве арбитражных управляющих. При отсутствии указанных лиц кандидатура временного управляющего предлагается государственным органом по делам о банкротстве и финансовому оздоровлению по запросу арбитражного суда в недельный срок с момента получения указанного запроса.

2. Временный управляющий действует с момента его назначения арбитражным судом и до введения внешнего управления и назначения внешнего управляющего, или до принятия арбитражным судом решения о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства и назначении конкурсного управляющего, или до утверждения арбитражным судом мирового соглашения, или до принятия арбитражным судом решения об отказе в признании должника банкротом.

Согласно ст. 60 временный управляющий вправе:

“предъявлять в арбитражный суд от своего имени требования о признании недействительными сделок, а также о применении последствий недействительности ничтожных сделок, заключенных или исполненных должником с нарушением требований, установленных настоящим Федеральным законом;

обращаться в арбитражный суд с ходатайством о принятии дополнительных мер по обеспечению сохранности имущества должника, в том числе о запрете совершать без согласия временного управляющего сделки, не предусмотренные п. 2 ст. 58 (см. выше), о передаче ценных бумаг, валютных ценностей и иного имущества на хранение третьим лицам, а также об отмене таких мер;

обращаться в арбитражный суд с ходатайством об отстранении руководителя должника от должности;

получать любую информацию и документы, касающиеся деятельности должника;”.

Ст. 62 определяет обязанности временного управляющего:

“принимать меры по обеспечению сохранности имущества должника;

проводить анализ финансового состояния должника;

определять наличие признаков фиктивного банкротства и преднамеренного банкротства;

устанавливать кредиторов должника и определять размеры их требований, уведомлять кредиторов о возбуждении дела о банкротстве;

созывать первое собрание кредиторов.

По окончании наблюдения временный управляющий представляет в арбитражный суд отчет о своей деятельности, сведения о финансовом состоянии должника и предложения о возможности или невозможности восстановления платежеспособности должника.”

Согласно ст. 67 наблюдение оканчивается принятием решения арбитражным судом об открытии конкурсного производства, или вынесением определения о введении внешнего управления, или утверждением мирового соглашения в зависимости от решения собрания кредиторов и обстоятельств, вскрывшихся при наблюдении.

1. 2.2. Внешнее управление.

Порядок действия внешнего управления определяется главой 5 Закона "О несостоятельности (банкротстве)".

Ст. 68 определяет порядок введения внешнего управления:

“1. Внешнее управление вводится арбитражным судом на основании решения собрания кредиторов, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом.

2. Определение арбитражного суда о введении внешнего управления подлежит немедленному исполнению.

3. Определение арбитражного суда о введении внешнего управления может быть обжаловано.

4. Внешнее управление вводится на срок не более 12 месяцев, который может быть продлен не более чем на 6 месяцев, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом.”

Последствия введения внешнего управления определяются ст. 69:

“руководитель должника отстраняется от должности, управление делами должника возлагается на внешнего управляющего;

прекращаются полномочия органов управления должника и собственника имущества должника - унитарного предприятия, полномочия руководителя должника и иных органов управления должника переходят к внешнему управляющему, за исключением полномочий, переходящих в соответствии с настоящим Федеральным законом к другим лицам (органам) органы управления должника в течение трех дней с момента назначения внешнего управляющего обязаны обеспечить передачу бухгалтерской и иной документации юридического лица, печатей и штампов, материальных и иных ценностей внешнему управляющему;

снимаются ранее принятые меры по обеспечению требований кредиторов;

аресты имущества должника и иные ограничения должника по распоряжению принадлежащим ему имуществом могут быть наложены исключительно в рамках процесса о банкротстве;

вводится мораторий на удовлетворение требований кредиторов по денежным обязательствам и обязательным платежам должника, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом.

По окончании внешнего управления неустойки (штрафы, пеня), а также суммы причиненных убытков, которые должник обязан уплатить кредиторам по денежным обязательствам и обязательным платежам, могут быть предъявлены к уплате в размерах, существовавших на момент введения внешнего управления.”

Кандидатуру внешнего управляющего утверждает согласно ст. 71 собрание кредиторов, принявшее решение о введении внешнего управления, или утверждает арбитражный суд. Назначение и освобождение внешнего управляющего, согласно ст. 72 - 73, происходит по определению арбитражного суда и может быть обжаловано.

Согласно ст. 74:

“ 1. Внешний управляющий вправе:

самостоятельно распоряжаться имуществом должника с ограничениями, предусмотренными настоящим Федеральным законом;

заключать от имени должника мировое соглашение;

заявлять отказ от исполнения договоров должника;

2. Внешний управляющий обязан:

принять в ведение имущество должника и провести его инвентаризацию;

открыть специальный счет для проведения внешнего управления и расчетов с кредиторами;

разработать и представить на утверждение собранию кредиторов план внешнего управления;

вести бухгалтерский, финансовый, статистический учет и отчетность;

заявлять в установленном порядке возражения по предъявленным к должнику требованиям кредиторов;

принимать меры по взысканию задолженности перед должником;

рассматривать требования кредиторов;

вести реестр требований кредиторов;

представить собранию кредиторов отчет по итогам реализации плана внешнего управления;

осуществлять иные полномочия, предусмотренные настоящим Федеральным законом.”

Согласно ст. 85 могут быть приняты следующие меры по восстановлению платежеспособности должника:

“перепрофилирование производства;

закрытие нерентабельных производств;

ликвидация дебиторской задолженности;

продажа части имущества должника;

уступка прав требования должника;

исполнение обязательств должника собственником имущества должника - унитарного предприятия или третьим лицом (третьими лицами);

продажа предприятия (бизнеса) должника;

иные способы”.

По окончании срока внешнего управления или при наличии оснований для его досрочного прекращения, согласно ст. 90, внешний управляющий представляет собранию кредиторов отчет, который помимо ряда обязательных документов, определяемых п. 2 ст. 9 содержит предложение или о прекращении внешнего управления в связи с восстановлением платежеспособности должника, или о заключении мирового соглашения, или о продлении установленного срока внешнего управления, или о прекращении внешнего управления и об обращении в арбитражный суд с ходатайством о признании должника банкротом и об открыти конкурсного производства. Отчет рассматривается на собрании кредиторов, и в случае принятия его утверждается арбитражным судом, в противном случае арбитражный суд принимает решение о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства. Если утверждено предложение о прекращении внешнего управления в связи с восстановлением платежеспособности должника, то после утверждения прекращается производство по делу о банкротстве и начинаются расчеты с кредиторами.

1. 2.3. Конкурсное производство.

Порядок конкурсного производства регламентируется главой 6 Закона "О несостоятельности (банкротстве)".

Согласно ст. 97:

“Принятие арбитражным судом решения о признании должника банкротом влечет открытие конкурсного производства.”

Согласно ст. 98 с момента открытия конкурсного производства:

“срок исполнения всех денежных обязательств должника, а также отсроченных обязательных платежей должника считается наступившим;

прекращается начисление неустоек (штрафов, пени), процентов и иных финансовых (экономических) санкций по всем видам задолженности должника;

сведения о финансовом состоянии должника прекращают относиться к категории сведений, носящих конфиденциальный характер, либо являющихся коммерческой тайной;

совершение сделок, связанных с отчуждением имущества должника либо влекущих передачу его имущества в пользование третьим лицам, допускается исключительно в порядке, установленном настоящей главой;

снимаются ранее наложенные аресты имущества должника и иные ограничения по распоряжению имуществом должника. Введение (наложение) новых арестов имущества должника и иных ограничений по распоряжению имуществом должника не допускается;

все требования к должнику могут быть предъявлены только в рамках конкурсного производства;

исполнение обязательств должника допускается в случаях и порядке, которые установлены настоящей главой.”

Согласно ст. 99:

“При принятии решения о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства арбитражный суд назначает конкурсного управляющего в порядке, предусмотренном для назначения внешнего управляющего.”

Согласно ст. 100:

“Опубликование сведений о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства осуществляется конкурсным управляющим за счет должника в “Вестнике Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации” и официальном издании государственного органа по делам о банкротстве и финансовому оздоровлению”.

Согласно ст. 101 конкурсный управляющий с момента своего назначения осуществляет следующие функции:

“принимает в ведение имущество должника, проводит инвентаризацию и оценку имущества должника и принимает меры по обеспечению его сохранности;

анализирует финансовое состояние должника;

предъявляет к третьим лицам, имеющим задолженность перед должником, требования о ее взыскании в порядке, установленном законодательством Российской Федерации;

уведомляет работников должника о предстоящем увольнении в соответствии с законодательством Российской Федерации о труде;

заявляет в установленном порядке возражения по предъявленным к должнику требованиям кредиторов;

заявляет отказ от исполнения договоров должника;

принимает меры, направленные на поиск, выявление и возврат имущества должника, находящегося у третьих лиц;

передает на хранение документы должника, подлежащие обязательному хранению в соответствии с федеральными законами и иными правовыми актами Российской Федерации;

принимает иные меры установленные настоящим Федеральным законом.”

Очередность удовлетворения требований кредиторов определяется ст. 106:

“1. Вне очереди покрываются судебные расходы, расходы, связанные с выплатой вознаграждения арбитражным управляющим, текущие коммунальные и эксплуатационные платежи должника, а также удовлетворяются требования кредиторов по обязательствам должника, возникшим ходе наблюдения. Внешнего управления и конкурсного производства.

2. Требования кредиторов удовлетворяются в следующей очередности:

в первую очередь удовлетворяются требования граждан, перед которыми должник несет ответственность за причинение вреда жизни и здоровью, путем капитализации соответствующих повременных платежей;

во вторую очередь производятся расчеты по выплате выходных пособий и оплате труда с лицами, работающими по трудовому договору, в том числе по контракту, и по выплате вознаграждений по авторским договорам;

в третью очередь удовлетворяются требования кредиторов по обязательствам, обеспеченным залогом имущества должника;

в четвертую очередь удовлетворяются требования кредиторов по обязательствам, обеспеченным залогом имущества должника;

в пятую очередь производятся расчеты с другими кредиторами.”

Завершение конкурсного производства регламентируется ст. 119:

“1. После рассмотрения арбитражным судом отчета конкурсного управляющего о результатах проведения конкурсного производств арбитражный суд выносит определение о завершении конкурсного производства.

2. Конкурсный управляющий в течение десяти дней с момента вынесения определения арбитражного суда о завершении конкурсного производства должен представить указанное определение в орган, осуществляющий государственную регистрацию юридических лиц.

3. Определение арбитражного суда о завершении конкурсного производства является основанием для внесения в единый государственный реестр юридических лиц записи о ликвидации должника.

4. С момента внесения в единый государственный реестр юридических лиц записи о ликвидации должника полномочия конкурсного управляющего прекращаются, конкурсное производство считается завершенным, а должник - ликвидированным.”

1. 2.4. Мировое соглашение.

Глава 7 Закона "О несостоятельности (банкротстве)" регулирует порядок мирового соглашения. Согласно ст. 120:

“ 1. На любой стадии рассмотрения арбитражным судом дела о банкротстве должник и кредиторы вправе заключить мировое соглашение.

2. Решение о заключении мирового соглашения от имени конкурсных кредиторов принимается собранием кредиторов...

Решение о заключении мирового соглашения со стороны должника принимается гражданином-должником или руководителем должника, внешним управляющим или конкурсным управляющим.

3. Допускается участие в мировом соглашении третьих лиц, которые принимают на себя права и обязанности, предусмотренные мировым соглашением.

4. Мировое соглашение подлежит утверждению арбитражным судом, о чем указывается в определении арбитражного суда о прекращении производства по делу о банкротстве. Если мировое соглашение заключается в ходе конкурсного производства, арбитражный суд выносит определение об утверждении мирового соглашения.

5. Мировое соглашение вступает в силу для должника и конкурсных кредиторов, а также для третьих лиц, участвующих в мировом соглашении, со дня его утверждения арбитражным судом и является для должника, конкурсных кредиторов и третьих лиц, участвующих в мировом соглашении, обязательным.

6. Односторонний отказ от исполнения вступившего в силу мирового соглашения не допускается.”

Ст. 122 определяет содержание мирового соглашения:

“1. Мировое соглашение должно содержать положения о размерах, порядке и сроках исполнения обязательств должника и (или) о прекращении обязательств должника предоставлением отступного, новацией обязательства, прощением долга либо иными способами, предусмотренными гражданским законодательством Российской Федерации.

2. Мировое соглашение может содержать условия:

об отсрочке или о рассрочке исполнения обязательств должника;

об уступке прав требования должника;

об исполнении обязательств должника третьими лицами;

о скидке с долга;

об отмене требований на акции;

об удовлетворении требований кредиторов иными способами, на противоречащими федеральным законам и иным правовым актам Российской Федерации.

Согласно ст. 123, 125 мировое соглашение может быть утверждено после удовлетворения требований должников первой и второй очереди, если эти требования не удовлетворены, суд отказывает в утверждении мирового соглашения.

Ст. 124 определяет последствия утверждения мирового соглашения:

“1. Утверждение мирового соглашения арбитражным судом в ходе наблюдения или внешнего управления является основанием для прекращения производства по делу о банкротстве.

2. Утверждение мирового соглашения арбитражным судом в ходе внешнего управления является основанием для прекращения моратория на удовлетворение требований кредиторов.

3. В случае, когда мировое соглашение утверждено арбитражным судом в ходе конкурсного производства, решение арбитражного суда о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства не подлежит исполнению.

4. С момента утверждения мирового соглашения арбитражным судом прекращаются полномочия временного управляющего, внешнего управляющего, конкурсного управляющего...

5. С момента утверждения мирового соглашения соответственно гражданин-должник или руководитель должника, внешний управляющий или конкурсный управляющий приступают к погашению задолженности перед кредиторами.”

Согласно ст. 127:

“По заявлению должника, кредитора или прокурора мировое соглашение может быть признано арбитражным судом недействительным:

если мировое соглашение содержит условия, предусматривающие преимущества для отдельных кредиторов или ущемление прав и законных интересов отдельных кредиторов;

если исполнение мирового соглашения может привести должника к банкротству;

при наличии иных оснований недействительности сделок, предусмотренных гражданским законодательством Российской Федерации.”

1. 2.5. Упрощенные процедуры банкротства.

**2.5.1. Особенности банкротства ликвидируемого должника.**

Особенности банкротства ликвидируемого должника регулируются 1 главы 10 Закона "О несостоятельности (банкротстве)" .

ст. 174 определяет порядок банкротства ликвидируемого должника:

“1. Если стоимость имущества должника - юридического лица, в отношении которого принято решение о ликвидации, недостаточно для удовлетворения требований кредиторов, такое юридическое лицо ликвидируется в порядке, предусмотренном настоящим Федеральным законом.

2. При обнаружении обстоятельств, предусмотренных пунктом 1 настоящей статьи, ликвидационная комиссия (ликвидатор) обязана (обязан) обратиться в арбитражный суд с заявлением о признании должника банкротом.

3. При обнаружении обстоятельств, предусмотренных пунктом 1 настоящей статьи, после принятия решения о ликвидации юридического лица и до создания ликвидационной комиссии (назначения ликвидатора) заявление о признании должника банкротом должно быть подано в арбитражный суд собственником имущества должника - унитарного предприятия, учредителем (участником) должника или руководителем должника.”

Особенности рассмотрения дела о банкротстве ликвидируемого должника определяются ст. 175:

“1. Арбитражный суд принимает решение о признании ликвидируемого должника банкротом и об открытии конкурсного производства и назначает конкурсного управляющего.

Обязанности конкурсного управляющего могут быть возложены на председателя ликвидационной комиссии (ликвидатора) не зависимо от наличия лицензии арбитражного управляющего.

2. Кредиторы вправе предъявить свои требования к ликвидируемому должнику в месячный срок с момента публикации объявления о признании ликвидируемого должника банкротом.

3. В случае, когда о банкротстве возбуждено по заявлению собственника имущества должника - унитарного предприятия, учредителя (участника) должника или руководителя должника, поданному до создания ликвидационной комиссии (назначения ликвидатора), рассмотрение дела о банкротстве осуществляется без учета особенностей, предусмотренных настоящим параграфом.”

**2.5.2. Банкротство отсутствующего должника.**

Порядок банкротства отсутствующего должника определяется 2 главы 10 Закона "О несостоятельности (банкротстве)".

Ст. 177 определяет особенности подачи заявления о признании отсутствующего должника банкротом:

“В случаях, когда должник- гражданин либо руководитель должника - юридического лица, фактически прекратившего свою деятельность, отсутствуют и установить их местонахождение не представляется возможным, заявление о признании отсутствующего должника банкротом может быть подано кредитором, налоговым или иным уполномоченным органом, а также прокурором независимо от размера кредиторской задолженности.”

Особенности рассмотрения дела о банкротстве отсутствующего должника определяются ст. 178:

“1. Арбитражный суд в двухнедельный срок с момента принятия к производству заявления о признании отсутствующего должника банкротом принимает решение о признании отсутствующего должника банкротом и об открытии конкурсного производства.

2. Решение арбитражного суда о признании отсутствующего должника банкротом и об открытии конкурсного производства направляется в государственный орган по делам о банкротстве и финансовому оздоровлению, который в недельный срок со дня получения данного решения представляет арбитражному суду кандидатуру конкурсного управляющего. Арбитражный суд может назначить конкурсного управляющего из числа сотрудников государственного органа по делам о банкротстве и финансовому оздоровлению.

3. Конкурсный управляющий письменно уведомляет о банкротстве отсутствующего должника всех известных ему кредиторов отсутствующего должника, которые в месячный срок со дня получения уведомления могут предъявить свои требования конкурсному управляющему.

4. По ходатайству конкурсного управляющего при обнаружении им имущества отсутствующего должника арбитражный суд может вынести определение о прекращении упрощенной процедуры банкротства и переходе к общим процедурам банкротства, предусмотренным настоящим Федеральным законом.”

Согласно ст. 180:

“Положения предусмотренные настоящим параграфом, применяются также в случаях, когда имущество должника - юридического лица заведомо не позволяет покрыть судебные расходы по делу о банкротстве или когда в течение последних 12 месяцев не проводились операции по счетам должника, а также при наличии иных признаков, свидетельствующих об отсутствии предпринимательской или иной деятельности должника.”

3. Банкротство индивидуального предпринимателя.

Особенности банкротства индивидуального предпринимателя регламентируется 2 главы 9 Закона "О несостоятельности (банкротстве)".

Согласно ст. 164 основанием признания индивидуального предпринимателя банкротом является его неспособность удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей.

Ст. 165 регламентирует подачу заявления о признании индивидуального предпринимателя банкротом:

“1. Заявление о признании индивидуального предпринимателя банкротом может быть подано должником - индивидуальным предпринимателем, кредитором по обязательствам, связанным с предпринимательской деятельностью, налоговыми и иными уполномоченными органами по требованиям по обязательным платежам, а также прокурором.

2. При применении процедур банкротства индивидуального предпринимателя его кредиторы по обязательствам, не связанным с предпринимательской деятельностью, а также кредиторы по требованиям личного характера вправе также предъявить свои требования.”

Согласно ст. 166 последствиями признания индивидуального предпринимателя банкротом являются:

“1. С момента принятия арбитражным судом решения о признании индивидуального предпринимателя банкротом и об открытии конкурсного производства утрачивает силу его государственная регистрация в качестве индивидуального предпринимателя, а также аннулируются выданные ему лицензии на осуществление отдельных видов предпринимательской деятельности.

2. Индивидуальный предприниматель, признанный банкротом, не может быть зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя в течении одного года с момента признания его банкротом.

3. Арбитражный суд направляет копию решения о признании индивидуального предпринимателя банкротом и об открытии конкурсного производства в орган, зарегистрировавший гражданина в качестве индивидуального предпринимателя.”

Заключение.

Ни к одной форме прекращения предприятия не имеется столь значительного публичного интереса, как к прекращению его вследствие несостоятельности. Получение вместо ожидаемых платежей по долгам отрицательного финансового результата затрагивает самые существенные интересы участников экономического оборота. Задача максимально смягчить последствия такого эксцесса делает защиту частных интересов одновременно и интересом публичным.

Признание предприятия банкротом создает остроту и болезненность ситуации не только для кредиторов, но и для самого должника, в большинстве случаев заинтересованного в спасении своего дела, защите имущества, на базе которого функционировало предприятие.

Таким образом банкротство достаточно острая , но и одновременно интересная ситуация (в правовом смысле), отличающаяся на мой взгляд очень интересным правовым регулированием.

Список литературы:

1. Нормативны акты:

1. Федеральный закон РФ от 08.01.98 г. “О несостоятельности (банкротстве)”

2. Гражданский кодекс РФ.

3. Указ Президента РФ от 22.12.93 г. “О мерах по реализации законодательных актов о несостоятельности (банкротстве) предприятий”.

4. Постановление Правительства РФ от 20.05.94 г. “О некоторых мерах по реализации законодательства о несостоятельности (банкротстве) предприятий”.

1. Литература:

1. Комментарий к гражданскому кодексу РФ, части первой. - М.: Юринформцентр, 1995г. - 448с.

2. Мартемьянов В.С. Хозяйственное право. Том 1. Общие положения. Курс лекций - М.: Издательство БЕК, 1994. - 312с.