

Финансовое оздоровление по российскому законодательству о банкротстве

Семинар АЕБ, 13 октября 2009 года
Михаил Турецкий, Baker & McKenzie



КОНТЕКСТ

Статистика ВАС РФ по процедурам банкротства

	2006	2007	2008	1п 2009
Заявлений о банкротстве	91 431	44 255	34367	18279
Фин.оздоровление, из них успешно	39/ 8	33/ 3	48/ 6	25/ 2
Внешнее управление, из них успешно	947/ 31	752/ 41	579/ 40	395/ 6
Конкурсное производство, из них отказано	76447/ 737	19328/ 563	13916/ 520	7460/ 322
Мировое соглашение	106	126	126	50



Недобросовестные действия должника при банкротстве

- Массовое использование недобросовестных технологий (добровольная ликвидация с конкурсным производством, контролируемое банкротство, вывод активов, контролируемая задолженность, и т.п.)
- В отсутствие эффективного уголовного преследования должника сложно (но можно) привлечь к ответственности
- Значительная часть банкротств связана с нарушениями (на 18 тыс. дел приходится 71 тыс. жалоб и ходатайств)



Западный опыт и российская действительность

- Недобросовестность должника – массовое явление
- Недостаточная глубина контроля со стороны суда
- Ответственность арбитражного управляющего; кто является его «клиентом»?
- Западный опыт не всегда работает в России, поскольку рассчитан на добросовестное поведение
- Отсутствие действенного контроля за деятельностью должника со стороны кредиторов




ПРЕДЛАГАЕМЫЕ НОВОВВЕДЕНИЯ



Предлагаемые нововведения

- Совершенно новый режим финансового оздоровления
- Внесудебное соглашение об «урегулировании задолженности»
- Банкротство группы лиц в едином процессе
- Правила о трансграничном банкротстве



НОВЫЙ РЕЖИМ ФИНАНСОВОГО ОЗДОРОВЛЕНИЯ



Особенности новой процедуры ФО

1. Право/обязанность должника инициировать ФО
2. Простота введения ФО для должника
3. План ФО разрабатывается должником
4. Права кредиторов крайне ограничены
5. Возможности недобросовестных действий

1. Право/обязанность инициировать ФО

- Право должника в любой момент инициировать ФО (при наличии долга на 100 тыс.руб) и продолжить управление компанией
- Обязанность альтернативна: инициировать ФО или заявить о признании банкротом (ст.9).
Последствие - массовые процедуры ФО без каких-либо оснований
- Вывод: кредиторы могут столкнуться с массовым введением процедур ФО на длительные сроки

2. Простота введения ФО для должника

- Должник обязан инициировать ФО при неплатежеспособности, недостаточности имущества принятия решения собственником и т.п.
- Требование о банковской гарантии отменено
- Должник не несет никакой ответственности или рисков в связи с нарушением плана ФО
- Должник рекомендует арбитражного управляющего
- Суд может отказать в ведении ФО только в случае, если уже есть дело о банкротстве

3. План ФО разрабатывается должником

- Должник самостоятельно разрабатывает план
- План ФО предусматривает график погашения по различным классам кредиторов
- После утверждения судом плана ФО, у должника возникает обязанность погасить долги по новому графику
- Сроки и порядок исполнения требований третьей очереди могут быть изменены планом ФО
- План ФО должен быть одобрен всеми классами
- Достаточно 50 % присутствующих голосов или (по заключению арбитражного управляющего) - 25 % присутствующих голосов

4. Права кредиторов крайне ограничены

- В случае если кредитор не заявил свои требования в течение 1 месяца, его требования удовлетворяются после окончания плана ФО
- Дефолтные оговорки могут быть не приняты во внимание
- Порядок одобрения сделок в ходе ФО может быть изменен планом ФО
- Кредиторы связаны конфиденциальностью отчета о ФО
- Отсутствие контроля кредиторов за исполнением плана

5. Новые возможности для злоупотреблений

- Право должника подать заявление о банкротстве подконтрольного или контролирующего лица в рамках одного дела
- Деление кредиторов на классы может осуществляться должником.
Последствия – удобная «нарезка» кредиторов
- Правила подсчета голосов кредиторов различных классов позволяют получить любое решение
- Упрощенный порядок одобрения плана ФО
- План ФО может быть утвержден судом помимо воли кредиторов по заключению арбитражного управляющего



ВЫВОДЫ



Баланс прав должника и кредиторов

- Законодательство о банкротстве должно носить взвешенный характер; учитывать не только права кредиторов, но и должников
- Процедура финансового оздоровления под контролем должника существует в ряде правовых систем и может иметь позитивное влияние на экономику
- Введение такой процедуры должно сопровождаться эффективной системой «сдержек и противовесов», которая сможет предотвращать злоупотребления со стороны должников

Финансовое оздоровление по российскому законодательству о банкротстве

Семинар АЕБ, 13 октября 2009 года
Михаил Турецкий, Baker & McKenzie