

## Как вернуть «выведенные» активы?

### Оспаривание сделок при банкротстве: Россия, Великобритания, Кипр

Каждая страна, имеющая законодательство о юридических лицах, имеет и законодательство и об их банкротстве, то есть о процедурах, применяемых в случае неплатежеспособности компании. Важным элементом такого законодательства являются положения, позволяющие признать недействительными сделки, совершенные незадолго до банкротства и ущемляющие права кредиторов компании.

Речь идет о следующем. Нередко менеджмент компании, предвидя будущее банкротство, стремится «спасти» наиболее ценные активы путем передачи их акционерам или связанным с ними лицам либо отдать долги «дружественным» кредиторам (в ущерб всем остальным, разумеется). Законодательство же о банкротстве сконструировано таким образом, чтобы обеспечить прежде всего права кредиторов, причем чтобы все кредиторы находились в равных условиях. Поэтому законодательство обычно дает возможность признать подобные сделки недействительными, то есть вернуть в конкурсную массу соответствующее имущество или денежные средства.

Здесь мы рассмотрим соответствующие положения законов Великобритании и Кипра в сравнении с аналогичными российскими нормами.

#### Россия

Вначале напомним вкратце соответствующие положения российского закона.

Действующее законодательство России о несостоятельности<sup>1</sup> содержит специальную главу (Глава III.1), введенную в него в 2009 году и посвященную оспариванию сделок.

Недействительными могут быть признаны два типа сделок: «подозрительные» сделки и сделки «с предпочтением».

«Подозрительной» сделка считается «при неравноценном встречном исполнении обязательств другой стороной сделки». Пример – реализация активов по заниженной цене любому лицу. Такая сделка может быть признана судом недействительной, если она совершена «в течение одного года до принятия заявления о признании банкротом или после принятия указанного заявления»<sup>2</sup>.

«Подозрительна» также сделка, совершенная «в целях причинения вреда имущественным правам кредиторов», о чем знала другая сторона сделки. Упомянутое знание в определенных случаях презюмируется (в частности, при сделке с заинтересованным лицом). Цель причинения вреда также в определенных случаях презюмируется (в частности, если на момент совершения сделки должник уже «отвечал признаку неплатежеспособности или недостаточности имущества», а сделка совершена с заинтересованным лицом).<sup>3</sup> В законе этого не сказано, но согласно Высшему Арбитражному Суду цель «причинения вреда» должна быть не только поставлена, но и достигнута, то есть в результате совершения сделки у должника уменьшаются активы и (или)

<sup>1</sup> Федеральный закон от 26.10.2002 N 127-ФЗ (ред. от 12.07.2011, с изм. от 18.07.2011) "О несостоятельности (банкротстве)" (ЗНБ).

<sup>2</sup> П. 1 ст. 61.2 ЗНБ.

<sup>3</sup> П. 2 ст. 61.2 ЗНБ.

увеличиваются обязательства и т.п.<sup>4</sup> Пример – реализация активов по заниженной стоимости акционеру, владеющему 20% акций организации. Такая сделка может быть признана судом недействительной, если она совершена «в течение трех лет до принятия заявления о признании должника банкротом или после принятия указанного заявления».

Сделки «с предпочтением» – это сделки, влекущие оказание предпочтения одному из кредиторов. Пример – досрочное погашение долга любому кредитору при наличии просроченных задолженностей перед другими кредиторами. Такие сделки могут быть признаны недействительными, если они совершены «в течение одного месяца до принятия арбитражным судом заявления о признании должника банкротом» или уже после принятия.<sup>5</sup>

Обратите внимание на невероятно короткий период – один месяц до начала процедуры банкротства. Он увеличивается до шести месяцев при наличии определенных обстоятельств (в частности, если кредитор знал о неплатежеспособности должника; такое знание презюмируется в случае кредитора – заинтересованного лица).<sup>6</sup> Пример – своевременное погашение долга акционеру несостоятельного должника, даже если какие-либо просроченные задолженности на момент погашения отсутствуют.<sup>7</sup>

Существуют определенные ограничения на оспаривание сделок, например, совершенных в ходе «обычной хозяйственной деятельности» должника, но мы их здесь рассматривать не будем.

Заявление об оспаривании сделки подается арбитражным управляющим, причем срок давности (один год)<sup>8</sup> отсчитывается от момента, когда арбитражный управляющий (а не сама организация!) «узнал или должен был узнать о наличии оснований для оспаривания сделки».<sup>9</sup>

Следует также отметить, что те или иные сделки должника, не являющиеся «подозрительными» сделками или сделками «с предпочтением», могут быть признаны недействительными на иных основаниях. Примеры – мнимые сделки, крупные сделки, сделки с заинтересованностью и др.

Таким образом, российское законодательство о несостоятельности предусматривает оспоримость определенных сделок несостоятельного должника, совершаемых незадолго до принятия заявления о банкротстве (в срок от одного месяца до трех лет, в зависимости от вида сделки) либо уже после его принятия. Это (1) два вида «подозрительных» сделок (совершаемых на невыгодных для должника условиях) и (2) сделки «с предпочтением» (не обязательно невыгодных должнику, но предоставляющих предпочтение одному из кредиторов). Сделки могут быть оспорены в течение года после того, как об их оспоримости узнал (должен был узнать) арбитражный управляющий.

## Великобритания

Действующее законодательство Великобритании о несостоятельности<sup>10</sup> содержит три важнейших основания для признания прошлых сделок несостоятельной компании недействительными. Не-

<sup>4</sup> П. 5 Постановления Пленума ВАС РФ от 23.12.2010 N 63 "О некоторых вопросах, связанных с применением главы III.1 Федерального закона "О несостоятельности (банкротстве)" (Постановление).

<sup>5</sup> П.п. 1-2 ст. 61.3 ЗНБ.

<sup>6</sup> П. 3 ст. 61.3 ЗНБ.

<sup>7</sup> См. п.п. 10-12 Постановления.

<sup>8</sup> П. 2 ст. 181 ГК РФ.

<sup>9</sup> Ст. 61.9 ЗНБ.

<sup>10</sup> Insolvency Act 1986 (ЗН).

действительными признаются «обманные» сделки, сделки «по заниженной стоимости» и сделки «с предпочтением».

Традиционно для английского права (первая редакция соответствующего закона был принята еще в шестнадцатом веке!),<sup>11</sup> суд может пересмотреть «обманные» сделки (transactions defrauding creditors). Данное положение применяется как к компаниям, так и к физическим лицам.

«Обманными» признаются (согласно современному определению) сделки «по заниженной стоимости» (at an undervalue), если они, по мнению суда, совершены с целью вывода активов из пределов досягаемости кредитора или иного ущемления интересов кредитора. Согласно судебным решениям, эта формулировка не обязательно означает, что должник субъективно осознавал неправомочность своих действий; вполне достаточно того, что суть сделки объективно состоит в выводе активов.<sup>12</sup> Закон, говоря формально, не устанавливает «недействительности» такой сделки, но указывает, что суд может принять любые меры по своему усмотрению, чтобы «восстановить ситуацию, которая была бы, если бы сделка не была совершена», и защитить интересы кредиторов.<sup>13</sup> По сути, это и означает отмену судом результатов сделки; однако суд может принять и иные предусмотренные законом меры (приказать лицу внести определенную сумму в конкурсную массу и т.п.). При этом закон защищает интересы добросовестных приобретателей, являя запрещающую ущемление их интересов.<sup>14</sup> Под добросовестными приобретателями здесь понимаются третьи лица, которые приобрели спорное имущество не у самого должника, причем приобрели «добросовестно, за встречное предоставление и не зная о несостоятельности» (in good faith, for value and without notice).

Отметим, что «обманные» сделки подлежат пересмотру не только в случае несостоятельности должника. Соответственно, закон не предусматривает никакой привязки момента совершения сделки к моменту начала процедуры несостоятельности, т.е. оспоримы «обманные» сделки, совершенные в любое время. Отдельный вопрос - срок исковой давности (эти сроки мы обсудим ниже). Иск может подавать как пострадавший кредитор, так и, в случае несостоятельности, конкурсный управляющий, ликвидатор или администратор (британский аналог арбитражного управляющего).<sup>15</sup>

В случае несостоятельности компаний отдельные положения регулируют сделки «по заниженной стоимости» и «с предпочтением». В обоих случаях иск подается администратором или ликвидатором.

Сделки «по заниженной стоимости» - это сделки без встречного предоставления или с встречным предоставлением существенно меньше стоимости переданных активов. В случае совершения таких сделок в течение определенного периода до момента инициирования процедуры несостоятельности (сам этот момент определяется по особым правилам)<sup>16</sup> суд должен (согласно формулировке закона, именно «должен», а не «может»!) принять меры, чтобы «восстановить ситуацию, которая была бы, если бы компания не совершила сделку».<sup>17</sup> В отличие от предыдущего случая, что при этом нет необходимости доказывать, что компания преследовала цель ущемления интересов кредитора, достаточно самого факта занижения стоимости. Однако сделка не пересматри-

<sup>11</sup> Fraudulent Conveyances Act 1571.

<sup>12</sup> Arbutnot Leasing International Ltd v Havelet Leasing Ltd (No 2)[1990] BCC 636.

<sup>13</sup> Ст. 423 ЗН.

<sup>14</sup> Ст. 425 ЗН.

<sup>15</sup> Ст. 424 ЗН.

<sup>16</sup> Ст. 240 ЗН.

<sup>17</sup> Ст. 238 ЗН.

вается, если она совершена компанией добросовестно для целей ведения бизнеса, причем в момент ее совершения были резоны предполагать, что сделка выгодна для компании.

Упомянутый период в данном случае составляет два года до начала процедуры несостоятельности.<sup>18</sup>

Предоставление «предпочтения» (preference) – это действия, улучшающие положение одного из кредиторов в случае ликвидации компании (например, досрочное погашение долга или предоставление залога). В случае совершения таких сделок в течение определенного периода до момента инициирования процедуры несостоятельности суд должен принять меры, чтобы «восстановить ситуацию, которая была бы, если бы компания не предоставила предпочтение».<sup>19</sup> При этом желание компании «улучшить положение» данного кредитора подлежит доказыванию, но в случае кредитора, «связанного» с компанией (например, акционер), такое желание презюмируется.

Упомянутый период составляет, вообще говоря, шесть месяцев до начала процедуры несостоятельности, но в случае «связанного» кредитора – два года.<sup>20</sup>

Особые правила применяются при признании недействительным залога товара в обороте (floating charge), но мы их здесь не обсуждаем. Разумеется, сделки могут признаваться недействительными и на разных других основаниях, не связанных с несостоятельностью (сделки с заинтересованностью и т.п.).

Вернемся теперь к вопросу исковой давности. Срок исковой давности в Великобритании определяется отдельным законом.<sup>21</sup> Закон устанавливает различные сроки для различных исков, но не устанавливает срока, применяемого по умолчанию. Это значит, что иск, не попадающий ни в одну категорию, в принципе можно подавать без ограничения сроков.

В частности, для исков, основанных на договоре в простой письменной форме (simple contract), срок исковой давности составляет шесть лет (если иной срок не предусмотрен другими статьями закона); для исков из «специальных обязательств» (specialty) – двенадцать лет (если иной срок не предусмотрен другими статьями закона); а при взыскании «сумм, подлежащих уплате по писаному закону» (sums recoverable by statute) – шесть лет (тоже с исключениями).<sup>22</sup> Под «специальными обязательствами» англичане понимают обязательства, проистекающие из сделок в специальной письменной форме (deed) (ранее известных как «сделка за печатью», но в настоящее время в силу изменений законодательства печати обычно не требующих), а также из актов Парламента (т.е. писаных законов).

К сказанному следует добавить, что в случае исков по «праву справедливости» (equity) иск, согласно неписаному (прецедентному) правилу, должен быть подан в «разумный» срок, определяемый судом индивидуально в каждом конкретном случае. Отметим, что к этой категории относятся многие иски о пересмотре последствий сделок (но за исключением исков, основанных на писаном законе).

В каждом конкретном случае для установления срока исковой давности суду приходится определять, под какую именно статью закона попадает данный иск (или не попадает ни под какую). Само по себе это зачастую не очевидно.

---

<sup>18</sup> Ст. 240 ЗН.

<sup>19</sup> Ст. 239 ЗН.

<sup>20</sup> Ст. 240 ЗН.

<sup>21</sup> Limitation Act 1980.

Как уже упоминалось, закон об «обманных сделках» действует в Англии в той или иной форме уже более 400 лет, с 1571 года. Может показаться невероятным, что вопрос о сроке исковой давности при оспаривании таких сделок оставался нерешенным вплоть до 2006 года. Однако лишь в этом году было принято (в двух инстанциях) прецедентное решение, внесшее наконец некоторую определенность в данный вопрос: согласно решению, срок давности к таким искам применим. При этом иск признается происходящим из писаного закона; соответственно, срок составляет шесть лет при взыскании денежных средств и двенадцать лет для прочих исков. Если иск подается конкурсным управляющим, срок давности начинает течь с начала процедуры несостоятельности. Конкретно в рассмотренном деле спорная сделка (передача физическим лицом в траст земельного участка, совершенная, по-видимому, для целей минимизации налогов; обманутым кредитором в данном случае был налоговый орган) была совершена за тринадцать лет до начала процедуры банкротства, что не помешало суду пересмотреть последствия сделки.<sup>23</sup>

Аналогичная аргументация применима и в случае исков в связи со сделками «по заниженной стоимости» и «с предпочтением», то есть срок исковой давности для них исчисляется подобным же образом (правда, на этот счет имеется только решение суда первой инстанции).<sup>24</sup>

Таким образом, британское законодательство о несостоятельности предусматривает недействительность трех основных видов сделок. Это (1) сделки, «направленные на обман кредиторов» (по заниженной стоимости и с целью вывода активов), недействительность которых не зависит от срока совершения сделки; (2) сделки «по заниженной стоимости», совершаемые в течение двух лет до начала процедуры несостоятельности и (3) сделки «с предпочтением» (улучшающее положение одного из кредиторов), совершаемые в течение полугода до начала процедуры несостоятельности (два года в случае «связанного» кредитора).

## Кипр

На Кипре положения о несостоятельности компаний содержатся непосредственно в корпоративном законе.<sup>25</sup> Этот закон основан на старой версии британского корпоративного законодательства (от 1948 года) и содержит лишь одно основание для пересмотра сделок несостоятельных компаний:

Сделки с «обманным предпочтением» (fraudulent preference) определяются ссылкой на тот же термин, фигурирующий в законе о банкротстве физических лиц. Там они определяются как любые сделки, совершенные с целью предоставить одному из кредиторов преимущество по отношению к другим.<sup>26</sup> (Таким образом, несмотря на термин, элемент «обмана» кредитора в данном случае не является необходимым.) Сделки с «обманным предпочтением», совершенные компанией в период шести месяцев до начала процедуры несостоятельности, признаются недействительными.<sup>27</sup> (Отдельная статья регулирует недействительность залога товаров в обороте, но мы ее здесь рассматривать не будем.)

Как видим, сроки законом установлены довольно жесткие. Однако недобросовестному должнику не стоит обольщаться, полагая, что достаточно протянуть шесть месяцев после вывода активов, после чего банкротство уже не страшно. «Обманные сделки» (fraudulent transfer) определяются

---

<sup>22</sup> Limitation Act 1980, arts. 5, 8, 10.

<sup>23</sup> Hill v Spread Trustee Co Ltd, [2006] EWCA Civ 542.

<sup>24</sup> Re Priory Garage (Walthamstow) [2001] BPIR 144.

<sup>25</sup> Companies Law, Cap. 113 (ЗК).

<sup>26</sup> Bankruptcy Law, Cap. 5, art. 47.

<sup>27</sup> Ст. 301 ЗК.

как сделки, совершенные с намерением затруднить или отсрочить выплаты кредиторам или кредитору. Такие сделки признаются недействительными независимо от того, за какой срок до начала процедур несостоятельности они совершены (и вообще от того, имеет ли место несостоятельность).

Отметим, что в обоих случаях необходимо доказывать намерение компании (предоставить предпочтение или затруднить выплаты, соответственно). Понятно, что в случае компании речь идет не столько о субъективных желаниях ее руководителей, сколько об объективных целях, которым служит сделка.

Хотя сделки по заниженной стоимости кипрским законом отдельно не рассматриваются, очевидно, заниженная цена продажи активов может послужить аргументом в пользу того, что сделка совершена с целью затруднить выплаты кредитору, то есть попадает в категорию «обманных сделок».

Как и в других странах, сделки могут признаваться недействительными и на других основаниях, не имеющих отношения к несостоятельности (сделки с заинтересованностью и т.д.).

Весьма любопытная ситуация сложилась на Кипре со сроками исковой давности. Как и в Великобритании, этот вопрос регулируется на Кипре отдельным законом.<sup>29</sup> Согласно этому закону, разные иски имеют разные сроки давности (от двух до пятнадцати лет, а в одном случае - 36 лет), а по умолчанию срок давности составляет шесть лет.

Однако в 1964 году действие этого закона было приостановлено (в связи с межэтническим конфликтом на Кипре).<sup>30</sup> Хотя в 2002 году был принят закон об отмене этого приостановления с 2005 года,<sup>31</sup> в действительности отмены не произошло: дата отмены неоднократно откладывалась, в последний раз до конца 2011 года.<sup>32</sup> В результате в настоящее время (2011 г.) сроков исковой давности на Кипре вообще не существует (за исключением редких случаев, предусмотренных особыми законами, в частности, об автостраховании).

Таким образом, на Кипре признаются недействительными (1) сделки «с обманным предпочтением» (в пользу одного из кредиторов и в ущерб другим), совершенные несостоятельной компанией в период шести месяцев до начала процедуры несостоятельности, а также (2) «обманные сделки» (направленные на ущемление интересов любого кредитора), совершенные в любое время. В обоих случаях требуется доказывать намерение компании обмануть кредитора. Сделки по заниженной стоимости отдельно не регулируются, но при нарушении интересов кредитора факт занижения стоимости может быть признан подтверждением неблагоприятных намерений компании. Сроки исковой давности в настоящее время на Кипре не действуют.

## Выводы

Как видим, законодательства рассмотренных нами стран в части недействительности сделок при несостоятельности организаций хотя текстуально и не идентичны, но идеологически довольно близки между собой.

<sup>28</sup> Fraudulent Transfers Avoidance Law, Cap. 62, art. 3.

<sup>29</sup> Limitation of Actions Law, Cap. 15.

<sup>30</sup> Law of Suspension of Limitation of Actions 57 of 1964.

<sup>31</sup> Law 110(I)/2002.

<sup>32</sup> Law 41(I)/2011.

Во всех трех странах подлежат пересмотру сделки, направленные на ущемление имущественных прав любого кредитора («подозрительные», «обманные») и сделки, направленные на предоставление предпочтения одному из кредиторов за счет других (сделка «с предпочтением»). В России и Великобритании предусмотрена также недействительность сделок по заниженной стоимости (в России относимых к «подозрительным»). На Кипре явно закон не устанавливает недействительности сделок по заниженной стоимости, но, по-видимому, при необходимости такие сделки могут быть оспорены как «обманные».

Обычно оспоримы сделки, совершенные в определенный период перед началом банкротства (от одного месяца до трех лет в разных случаях), но на Кипре и в Великобритании «обманные» сделки недействительны независимо от момента их совершения.

Отдельный вопрос - сроки исковой давности. При подаче иска конкурсным управляющим (ликвидатором, администратором и т.д.) они начинают течь не ранее начала процедуры несостоятельности и составляют три года в России и шесть или двенадцать лет в Великобритании. На Кипре общий срок исковой давности составляет шесть лет, но в настоящее время сроки исковой давности не применяются, так как действие соответствующего закона приостановлено.

Материал подготовлен компанией Roche & Duffay  
тел. (495) 790-2660; 926-2990