

АЛГОРИТМ ПРИНЯТИЯ РЕШЕНИЯ О ПРОЦЕДУРЕ, ПРИМЕНЯЕМОЙ В ДЕЛЕ О БАНКРОТСТВЕ

ALGORITHM OF TAKING DECISION ON PROCEDURE TO BE FOLLOWED IN A BANKRUPTCY CASE

В. Н. Алферов,

доцент Финансового университета при Правительстве Российской Федерации

Выбор процедуры, применяемой в деле о банкротстве (несостоятельности), в том числе анализ финансового состояния должника, является одним из важнейших этапов арбитражного процесса. Для выбора процедуры банкротства предлагается сравнить полную сумму долга по требованиям кредиторов с доходами, полученными до процедуры банкротства и накопленными в ходе этой процедуры. Приведен пример расчета суммы долга, подлежащего погашению в результате проведения процедуры банкротства, с учетом последних изменений в российском законодательстве о банкротстве.

Choosing the procedure to be followed in a bankruptcy (insolvency) case and analysis of the debtor's financial condition is one of most important arbitration process stages. It is proposed that the choice of the bankruptcy procedure be made on the basis of comparison between the total amount of debts according to the creditors' claims and the income both earned before the bankruptcy proceedings and accumulated in the course of it. Example of calculation of debt amount to be matured resulting from the bankruptcy case procedure is brought about with due account of recent changes in the bankruptcy legislation.

Le choix du processus à suivre pendant une cause de banqueroute (faillure) et l'examen des conditions financières du débiteur est une des étapes les plus importantes du processus arbitral. On propose que le choix du processus de banqueroute soit fait en base de comparaison du somme total des dettes conformément aux plaintes des créiteurs et revenus obtenué par le débiteur avant le processus de banqueroute et au cours du processus. Un exemple du calcul du somme des dettes à amortir résultant du processus de banqueroute est donné avec la considération des changements dans la législation russe cocernant la banqueroute.

Die Wahl der für die Bankrott, bzw. die Pleite, geeigneter Prozedur zusammen mit dem Analyse der Finanzlage des Schuldners ist eine der wichtigsten Stufen des Schiedsrichtsprozess. Es ist vorgeschlagen dass die Wahl der Bankrottprozedur durch Vergleich der Summe aller Schulden nach der Geldgeberklagen zur Schuldnerereinkommen vor und während des Bankrottprozedur gemacht sei. Es gibt ein alle letzte Wechsel Russisches Bankrottrechts berücksichtigter Berechnungsbeispiel der nach dem Schiedsrichtsurteil zum Begleich unterliegenden Schuldengröße.

Ключевые слова: банкротство, процедура, арбитраж, кредитор, долг, должник, финансовое оздоровление, внешнее управление, мировое соглашение.

Key words: bankruptcy, procedure, arbitration, creditor, debt, debtor, financial improvement, external management, conciliation agreement.

Mots clefs: banqueroute, processus, arbitration, créiteur, dett, débiteur, assainissement financier, gestion externe, accord de conciliation.

Schlüsselwörter: Bankrott, Prozess, Schiedsricht, Geldgeber, Schuld, Schuldner, finanzielle Sanierung, äußere Verwaltung, Ausgleichsübereinkommen.

Выбор процедуры, применяемой в деле о банкротстве, в том числе анализ финансового состояния должника, является одним из важнейших этапов арбитражного управления.

Для того чтобы определить, может ли должник расчитаться по долгам в период проведения процедур, применяемых в деле о банкротстве, необходимо знать величину долга, подлежащую погашению.

Расчет суммы долга, подлежащего погашению при проведении процедур, применяемых в деле о банкротстве, зависит от финансового состояния должника, то есть от того, к какой категории организаций он относится – к проблемным или к кризисным.

На практике арбитражный управляющий при анализе финансового состояния и при прогнозировании сумм долга, подлежащего погашению, должен ориентироваться как на реестровую кредиторскую

задолженность, так и на текущую задолженность, связанную с общими сроками проведения процедур, применяемых в деле о банкротстве и определенных Законом о банкротстве.

Сумма долга, подлежащая погашению в ходе процедур, применяемых в деле о банкротстве, определяется с учетом очередности удовлетворения требований кредиторов, установленной статьями 134–138 Закона о банкротстве.

Важное значение для целей определения круга денежных обязательств и обязательных платежей, подлежащих удовлетворению в ходе проведения процедуры, применяемой в деле о банкротстве, имеет категория текущих платежей (ст. 5 Закона о банкротстве).

Закон 2008 года², в отличие от первичного Закона о банкротстве 2002 года, более четко определил,

¹ Федеральный закон от 26 октября 2002 года № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (в ред. на 18 июля 2011 года, далее – Закон о банкротстве).

² Прим. автора. С 31 декабря 2008 года вступил в силу Федеральный закон от 30 декабря 2008 года № 296-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О несостоятельности (банкротстве)» (далее – Закон 2008 г.) которым внесены изменения в Федеральный закон от 26 октября 2002 года № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)».

что подпадает под понятие текущих платежей. Это денежные обязательства и обязательные платежи, возникшие после даты принятия заявления о признании должника банкротом, а также требования кредиторов об оплате поставленных товаров, оказанных услуг и выполненных работ, возникшие после возбуждения производства по делу о банкротстве.

Требования кредиторов по текущим платежам не подлежат включению в реестр требований кредиторов. Кредиторы по текущим платежам при проведении соответствующих процедур, применяемых в деле о банкротстве, не признаются лицами, участвующими в деле о банкротстве. При этом на текущие платежи начисляются неустойки (штрафы, пени) и иные финансовые санкции за неисполнение или ненадлежащее исполнение денежных обязательств и обязательных платежей.

В настоящее время, удовлетворение требований кредиторов по текущим платежам в ходе процедур, применяемых в деле о банкротстве, производится в порядке, установленном п. 2 ст. 134 Закона о банкротстве. В первичном Законе о банкротстве 2002 года требования кредиторов по текущим платежам удовлетворялись в общем порядке с соблюдением очередности, установленной ст. 855 ГК РФ и другими федеральными законами.

Законом 2008 года впервые установлен иной порядок удовлетворения требования кредиторов по текущим платежам:

- в первую очередь удовлетворяются требования по текущим платежам, связанные с судебными расходами по делу о банкротстве, выплатой вознаграждения арбитражному управляющему, требования по текущим платежам, связанным с оплатой деятельности лиц, привлечение которых предусмотрено законодательством РФ, и осуществляется арбитражным управляющим для обеспечения исполнения возложенных на него обязанностей в деле о банкротстве;
- во вторую очередь удовлетворяются требования об оплате труда лиц, работающих по трудовым договорам, а также об оплате деятельности лиц, привлеченных арбитражным управляющим для обеспечения исполнения возложенных на него обязанностей в деле о банкротстве наряду с указанными в абзаце втором настоящего пункта обязанностями;
- в третью очередь удовлетворяются требования по коммунальным платежам, эксплуатационным платежам, необходимым для осуществления деятельности должника;
- в четвертую очередь удовлетворяются требования по иным текущим платежам.

Требования кредиторов по текущим платежам, относящиеся к одной очереди, удовлетворяются в порядке календарной очередности.

Законом 2008 года внесены также существенные изменения в порядок расчетов с кредиторами, включенными в реестр требований кредиторов, которые также должны быть учтены при расчете суммы долга.

Так, как и в первичном Законе о банкротстве 2002 года, требования кредиторов удовлетворяются в следующей очередности:

- в первую очередь производятся расчеты по требованиям граждан, перед которыми должник несет ответственность за причинение вреда жизни или здоровью, путем капитализации соответствующих повременных платежей, компенсации морального вреда;
- во вторую очередь производятся расчеты по выплате выходных пособий и оплате труда лиц, работающих или работавших по трудовому договору, и по выплате вознаграждений авторам результатов интеллектуальной деятельности;
- в третью очередь производятся расчеты с другими кредиторами.

При этом требования кредиторов по обязательствам, обеспеченным залогом имущества должника, удовлетворяются за счет стоимости предмета залога.

Однако для второй и третьей очередей установлены следующие особенности:

1. При определении размера требований кредиторов по второй очереди принимаются во внимание: непогашенная задолженность, образовавшаяся на дату принятия арбитражным судом заявления о признании должника банкротом; проценты за нарушение установленного срока выплаты заработной платы, оплаты отпуска, выплат при увольнении и других причитающихся работнику выплат в размере и в порядке, которые устанавливаются в соответствии с трудовым законодательством.

В случае если должником в период после вынесения определения о принятии арбитражным судом заявления о признании должника банкротом и до признания должника банкротом и открытия конкурсного производства обязательства по оплате труда лиц выполнены не в полном объеме, то суммы, не выплаченные до принятия арбитражным судом решения о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства, подлежат удовлетворению в составе текущих требований.

2. При определении размера требований кредиторов третьей очереди учитываются требования конкурсных кредиторов и уполномоченных органов.

В случае если должником в период после вынесения арбитражным судом определения о принятии заявления о признании должника банкротом и до открытия конкурсного производства обязательные

платежи уплачены не в полном объеме, то требования, не погашенные до принятия арбитражным судом решения о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства, погашаются вне очереди.

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

Кроме того, Законом 2008 года установлено, что на сумму требований конкурсного кредитора и уполномоченного органа, включенных в третью очередь, начисляются проценты в размере ставки рефинансирования, установленной Центральным банком РФ на дату открытия конкурсного производства.

Указанные проценты начисляются на сумму требований кредиторов с даты открытия конкурсного производства до даты погашения указанных требований должником. Уплата начисленных процентов осуществляется одновременно с погашением требований кредиторов по денежным обязательствам и требований к должнику об уплате обязательных платежей в порядке очередности, установленной ст. 134 Закона о банкротстве.

Арбитражный управляющий должен рассчитывать сроки восстановления платежеспособности с учетом сроков, установленные арбитражным судом для проведения конкретной процедуры и максимальных сроков, установленных Законом о банкротстве для каждой процедуры, если разрабатывается план ее проведения.

Внешнее управление вводится на срок не более полутора лет и может быть продлено еще на 6 месяцев (ст. 93 Закона о банкротстве). Финансовое оздоровление вводится на срок до 2-х лет (ст. 80 Закона о банкротстве), а совокупный срок финансового оздоровления и внешнего управления, проводимых последовательно друг за другом, также не может превышать 2-х лет (п. 2 ст. 92 Закона о банкротстве).

Ориентировочная сумма долга может быть, рассчитана по следующей формуле¹:

$$D_k = D_n + D_n \cdot t \cdot \frac{i}{k},$$

где D_k – сумма денежных средств, подлежащих погашению к окончанию процедуры с учетом начисленных процентов; D_n – сумма основного долга; i –

ставка рефинансирования, установленная Банком России на момент введения процедуры; t – число дней в периоде времени проведения процедуры; k – временная база (количество дней в году).

Однако в данной формуле не учтены три особенности процедуры финансового оздоровления, установленные Законом 2008 года и существенно влияющие на величину суммы долга.

Первая особенность. В соответствии с графиком погашения задолженности, подлежит удовлетворению вся задолженность по денежным обязательствам и по уплате обязательных платежей, в которую включена и задолженность по требованиям о взыскании задолженности по заработной плате, выплате вознаграждений авторам результатов интеллектуальной деятельности, о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью, о возмещении морального вреда (первая и вторая очередь удовлетворения требований кредиторов).

Вторая особенность. В соответствии с пунктом 3 ст. 81 Закона о банкротстве, неустойки (штрафы, пени) (далее – санкции), а также суммы причиненных убытков в форме упущенной выгоды должник обязан уплатить кредиторам в размерах, существовавших на дату введения финансового оздоровления. Санкции подлежат погашению в ходе финансового оздоровления в соответствии с графиком погашения задолженности после удовлетворения всех остальных требований кредиторов.

С учетом вышеуказанных особенностей, ориентировочная сумма долга для процедуры финансового оздоровления может быть рассчитана по следующей формуле:

$$D_k = D_n + D_n \cdot t \cdot \frac{i}{k} + D_c,$$

где D_n – сумма основного долга всей задолженности по денежным обязательствам и по уплате обязательных платежей; D_c – сумма причитающихся санкций в размерах, существовавших на дату введения финансового оздоровления.

Третья особенность. В процедуре финансового оздоровления сумма долга, подлежащая погашению, будет меньше рассчитанной, так как графиком погашения задолженности должны предусматриваться выплаты по основному долгу в каждом календарном периоде планирования. Кроме того, задолженность кредиторам первой и второй очереди должна быть погашена в течение первых 6 месяцев с даты введения процедуры финансового оздоровления. При этом сумма основного долга уменьшается, а, следовательно, уменьшается и сумма процентов, которые на нее начисляются.

¹ Кован С.Е. Предупреждение банкротства организаций. М.: ИНФРА-М, 2011. – С. 195–197.

Эти особенности можно учесть при анализе финансового состояния, выборе процедуры банкротства и планировании финансового оздоровления.

Для процедуры внешнего управления расчет размера долга также имеет свои особенности. Так, в данной процедуре вводится мораторий на удовлетворение требований кредиторов, который распространяется на требования только конкурсных кредиторов и уполномоченных органов. Мораторий на удовлетворение требований кредиторов не распространяется на требования о взыскании задолженности по заработной плате, выплате вознаграждений авторам результатов интеллектуальной деятельности, о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью, о возмещении морального вреда (п. 5 ст. 95 Закона о банкротстве).

Ориентировочная сумма долга для процедуры внешнего управления может быть рассчитана по следующей формуле:

$$D_k = D_n + D_n \cdot t \cdot \frac{i}{k} + D_n,$$

где D_n – сумма основного долга конкурсных кредиторов и уполномоченных органов; D_n – сумма долга по требованиям кредиторов 1-й и 2-й очередей.

При расчете прогнозного размера долга, подлежащего погашению при расчетах с кредиторами в процедуре внешнего управления и в конце процедуры конкурсного производства, необходимо увеличить сумму долга, указанную в формулах 1 и 3, по требованиям кредиторов 2-й очереди на сумму денежной компенсации. В том случае, если конкретный размер выплачиваемой работнику денежной компенсации не определен коллективным или трудовым договором, то можно рассчитать эту сумму по минимальной ставке, установленной в Трудовом кодексе РФ – 1/300 ставки рефинансирования Банка России за каждый день задержки, начиная с дня, следующего после установленного срока выплаты, по день фактического расчета включительно¹:

$$DT_k = DT_n \cdot \frac{i}{300} t + DT_n,$$

где DT_n – сумма долга, на которую должна быть начислена компенсация; DT_k – долг, подлежащий погашению с учетом денежной компенсации; i – ставка рефинансирования ЦБ РФ; t – количество дней задержки выплат.

С учетом особенностей процедур финансового оздоровления и внешнего управления, итоговая прогнозируемая сумма подлежащего погашению долга для любого срока проведения процедур может быть рассчитана по следующим формулам:

- для процедуры финансового оздоровления:

$$D_{ки} = D_n + D_n \cdot t \cdot \frac{i}{k} + D_c,$$

- для процедур внешнего управления и конкурсного производства:

$$D_{ки} = D_n + D_n \cdot t \cdot \frac{i}{k} + D_n + DT_k,$$

В ходе анализа финансового состояния, данная сумма долга подлежит сравнению с суммой прибыли от текущей хозяйственной деятельности и от мероприятий по финансовому оздоровлению или восстановлению платежеспособности, которую организация может получить в ходе применения процедур, применяемых в деле о банкротстве.

Если объем прибыли, которую удастся накопить к концу проведения процедуры, применяемой в деле о банкротстве, больше суммы долга, делается вывод о возможности восстановления платежеспособности организации в установленные сроки, и может быть выбрана наиболее подходящая реабилитационная процедура, применяемая в деле о банкротстве (финансовое оздоровление, внешнее управление и мировое соглашение). Необходимо отметить, что в ходе процедуры конкурсного производства из реабилитационных процедур возможно только заключение мирового соглашения. Введение процедуры финансового оздоровления запрещено, а для перехода в процедуру внешнего управления необходимо выполнение трех условий (ст. 146 Закона о банкротстве):

1. В отношении должника ранее не вводились финансовое оздоровление и (или) внешнее управление;
2. В ходе конкурсного производства у конкурсного управляющего появились достаточные основания, в том числе подтвержденные данными финансового анализа, полагать, что платежеспособность должника может быть восстановлена;
3. У должника имеется имущество, необходимое для осуществления самостоятельной хозяйственной деятельности.

¹ Ст. 236 Федерального закона от 21.12.2001 года № 197-ФЗ «Трудовой кодекс Российской Федерации» (ред. на 19.11.2011 года).