

Теперь и для Советов МКД

Председатель ТСЖ

№ 6(160)/2021

Андрей ФРОЛОВ:

**Управление домами
тоже наука**

Риск банкротства юрлица для руководителей управляющих организаций

Привлечение руководителей управляющих организаций, в том числе и председателей правлений ТСЖ/ЖСК, к субсидиарной ответственности становится не мифом, а реальностью. При этом в соответствии с законом бремя доказывания невозможности погашения долгов ТСЖ/ЖСК лежит на председателе правления. В отсутствие таких доказательств, презюмируется наличие его вины.

Ольга ПЕРМИНОВА, юрист, судебный эксперт, правовое агентство «Солнечный дом»



ЧТО ТАКОЕ СУБСИДАРИАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ

В соответствии с Федеральным законом от 26.10.2002 № 127-ФЗ (ред. от 02.07.2021) «О несостоятельности (банкротстве)» **«субсидиарная ответственность»** (лат. subsidiarius — резервный, вспомогательный) понимается как право взыскания непогашенного долга с другого, резервного лица, если основным должником не может его погасить.

Случаи применения субсидиарной ответственности предусмотрены Гражданским кодексом более чем в 15 статьях: 56, 68, 75, 363, 586, 1029 и других. Возникнуть такая ответственность может и в силу закона, и по договору.

Важной точкой отсчета в развитии института субсидиарной ответственности стал 2017 г. Связано это с вступлением в силу Федерального закона № 266-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О несостоятельности (банкротстве)» и Кодекс РФ об административных правонарушениях. По словам экспертов, этот закон «разбудил спящую норму» о субсидиарной ответственности: с того времени суды по требованию кредитора, которым может быть банк, налоговая служба, контрагент, начали привлекать к

субсидиарной ответственности лицо, контролирующее деятельность организации. Как правило, таким лицом является директор организации. Ответственность наступает за заранее фиктивные или невыгодные сделки, которые впоследствии могут привести к возникновению долга перед кредиторами или банкротству юрлица.

Для привлечения к субсидиарной ответственности достаточно соответствия двум критериям: наличие фактической или юридической возможности оказывать воздействие на принимаемые должником решения; наличие причинно-следственной связи между действиями или бездействием привлекаемого к ответственности лица и несостоятельностью должника.

В настоящий момент практика идет по пути расширения круга ответственных лиц. В частности, ответственность совместно с руководителем могут разделить и родственники недобросовестного руководителя.

Дело дошло и до ТСЖ/ЖСК.

СУДЕБНАЯ ПРАКТИКА ПО БАНКРОТСТВУ ТСЖ/ЖСК

Анализируя картотеку Арбитражных дел по заявлениям от/к ТСЖ, ЖСК, мы видим, что количество дел о банкротстве не уменьшается, а увеличивается.

Только по заявлениям ПАО «МОЭК» имеем следующую картину: 2010 г. — одно дело, в 2012 г. — 4 дела, в 2013 г. — 3, 2014 г. — 4, 2015 — 1, в 2016 — 8, 2017 — 6, 2018 — 5, 2019 — 18, 2020 — 8 дел, за первую половину 2021 г. уже 4 дела.

И далеко не все дела завершаются так успешно, как дело № А40-99619/2021— оглашением судебного решения не в пользу кредитора: «В требованиях кредитора о введении наблюдения отказать и производство по делу о банкротстве прекратить».

Или, как в Деле № А40-161786/16, когда производство по делу прекращается в связи отсутствием нали-

чия у должника какого либо имущества и денежных средств, а заявитель по делу и иные лица не дали согласия на финансирование процедуры.

Гораздо чаще выносятся иные решения.

Дело № А40-192114/16-124-324Б завершено, ТСЖ ликвидировано,

Дело № А40-10262/16-124-22Б завершено, ТСЖ ликвидировано,

Дело № А40-10271/16-38-20Б: решением Бутырского районного суда г. Москвы от 05.03.2013 уже принято решение о ликвидации должника. Конкурсное производство по делу завершено. Требования кредиторов, не удовлетворенные по причине недостаточности имущества должника, считаются погашенными.

Гораздо чаще, как в деле № А40-74091/20-90-91Б, № А40-6638/19-183-13, № А40-226062/19-187-259, № А40-225786/20-128-385, А40-259323/20-78-438 «Б», № А40-259323/20-78-438 «Б», № А40-6329/19-36-11 «Б» в отношении должника ТСЖ вводится процедура наблюдения и утверждение временного управляющего, а в последующем, как в деле № А40-

74091/20-90-91Б, № А40-6638/19-183-13, № А40-6329/19-36-11 «Б», решением суда ТСЖ признается несостоятельным (банкротом) и в отношении Товарищества открывается конкурсное производство, с утверждением конкурсного управляющего и прекращением полномочий руководителя и иных органов управления должника — ТОВАРИЩЕСТВА.

СУБСИДИАРНАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ПРЕДСЕДАТЕЛЯ ПРАВЛЕНИЯ ТСЖ

Дело № А40-274251/18-71-342 Б. С бывшего председателя правления взысканы в пользу ТСЖ 1 млн 705 тыс. руб. убытков в конкурсную массу.

В этом деле до рассмотрения заявления о привлечении к субсидиарной ответственности суд удовлетворил заявление конкурсного управляющего о принятии обеспечительных мер и наложил арест на имеющиеся денежные средства на счетах и на движимое и недвижимое имущество председателя правления в пределах взыскиваемой суммы 8 276 192,10 руб.

Дело № А40-185829/2016. В данном случае к субсидиарной ответственности по обязательствам ТСЖ бывший председатель правления привлечен на сумму 22 377 821, 34 руб.

Рассматривая спор по делу суд апелляционной инстанции отменяя судебный акт первой инстанции исходил из того, что председатель правления Товарищества и члены правления при осуществлении своих прав и исполнении установленных обязанностей должны действовать в интересах Товарищества, осуществлять свои права и исполнять установленные обязанности добросовестно и разумно. Из положений ЖК РФ и Устава ТСЖ следует, что лицо, осуществляющее руководство текущей деятельностью — председатель правления должен действовать добросовестно и разумно; имеет право давать обязательные для исполнения иным должностным лицам Товарищества, указания; может действовать без доверенности, подписывать платежные документы и совершать сделки. Изложенное свидетельствует

о том, что председатель правления ТСЖ обладает возможностью давать обязательные для исполнения должником указания и тем самым контролировать хозяйственную деятельность предприятия со всеми вытекающими из этого правовыми и финансовыми последствиями.

Апелляционная коллегия пришла к выводу: «Из бухгалтерской отчетности ТСЖ следует, что по состоянию на 2013 г. выручка товарищества составила 9 млн руб., на 2014 г. — 13, 6 млн руб., на 2015 г. — 18, 2 млн руб. Цена задолженности по указанным сделкам превысила один процент стоимости активов должника, и не является обычной хозяйственной деятельностью»

Также суд апелляционной инстанции признал, что в данном случае между действиями председателя правления и последствиями в виде невозможности полного погашения требований кредиторов ТСЖ усматривается причинно-следственная связь. Зная о возможных финансовых затруднениях товарищества, **председатель правления намеренно заключил сделки, уведомлял о неверных тарифах, наращивал задолженность, тем самым причинил существенный вред кредиторам Должника.** Именно указанные действия председателя правления привели к банкротству ТСЖ.

Суд указал, что привлекаемое к ответственности лицо вправе опровергнуть презумпции законов, доказав, что невозможность погашения требований кредиторов возникла по другой конкретной причине.

ОСОБОЕ ОБСТОЯТЕЛЬСТВО, АКТУАЛЬНОЕ ДЛЯ ВСЕХ КЛИЕНТОВ ГБУ МФЦ

Особенно следует отметить то обстоятельство в результате которого возникла вина председателя правления в деле **№ А40-185829/2016:** в ГБУ МФЦ не было актуальных данных о тарифах при смене Поставщика АО «Мосэнерго» на ПАО «МОЭК». Применялись заниженные тарифы при начислении в ЕПД за поставленный ресурс, что по мнению суда привело к неисполнению условий договора № *** «Об информационном обеспечении населения за жилищно-коммунальные и связанные с ними услуги

на основании ЕПД» что повлияло на платежеспособность должника.

Приведенные примеры — это маленькая толика дел, которые рассматриваются в арбитражном суде по несостоятельности (банкротстве) и привлечению к субсидиарной ответственности председателя правления ТСЖ. Однако эти дела дают четкое представление о значении правовой и профессиональной компетентности председателя правления и роли юристов, их консультаций и в конечном итоге — спасения в кризисных ситуациях.