

ПРАВОВАЯ КУЛЬТУРА. ВЛАСТЬ. ПОЛИТИКА

Л. Г. Щербакова*

Правовое положение арбитражного управляющего в законодательстве о несостоятельности

Арбитражный управляющий является ключевой фигурой в рамках процедуры признания должника несостоятельным. Интерес к изучению проблем правового положения арбитражного управляющего проявляют многие ученые¹. В частности, М. В. Жаботинский обосновывает позицию, в соответствии с которой арбитражный управляющий — субъект, оказывающий услуги должнику². О. В. Пустошкин считает, что арбитражный управляющий обладает двойственным правовым статусом: с одной стороны, выполняет функции руководителя должника, с другой — специального субъекта института несостоятельности³.

Действительно, роль арбитражного управляющего трудно переоценить — в рамках своей деятельности он применяет широчайший набор средств, направленных на разрешение конфликта интересов сторон (от созыва собрания кредиторов и организации торгов для реализации имущества должника до признания сделок должника недействительными и расчетов с кредиторами). Таким образом, арбитражный управляющий — это особый субъект, от деятельности которого зависит в итоге судьба должника.

Саморегулируемая организация арбитражных управляющих устанавливает следующие обязательные условия членства в этой организации:

- наличие высшего профессионального образования;
- стаж работы на руководящих должностях не менее года и стажировка в качестве помощника арбитражного управляющего в деле о банкротстве не менее шести месяцев или стажировка в качестве помощника арбитражного управляющего в деле о банкротстве не менее двух лет, если более продолжительные сроки не предусмотрены стандартами и правилами профессиональной деятельности арбитражных управляющих, утвержденными саморегулируемой организацией

* Старший преподаватель кафедры гражданско-процессуальных дисциплин Поволжского (г. Саратов) юридического института (филиала) Российской правовой академии Министерства юстиции Российской Федерации, кандидат юридических наук.

¹ См., напр.: *Мухачев И. Ю.* Правовое регулирование деятельности арбитражного управляющего при несостоятельности (банкротстве) : автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2004; *Юхнин А. В.* Правовые проблемы организации деятельности арбитражных управляющих : автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2005.

² См.: *Жаботинский М. В.* Арбитражный управляющий как субъект гражданских правоотношений при банкротстве : дис. ... канд. юрид. наук. Краснодар, 2004. С. 8.

³ См.: *Пустошкин О. В.* Правовые средства достижения цели института несостоятельности (банкротства) юридического лица : дис. ... канд. юрид. наук. Самара, 2005. С. 10.

(далее — стандарты и правила профессиональной деятельности)¹. Работой на руководящих должностях признается работа в качестве руководителя юридического лица или его заместителя, замещение высших и главных должностей государственной гражданской службы Российской Федерации, работа в качестве руководителя органа местного самоуправления или его заместителя, а также деятельность в качестве арбитражного управляющего при условии исполнения обязанностей руководителя должника, за исключением случаев участия в процедурах, применяемых в деле о банкротстве к отсутствующему должнику;

— сдача теоретического экзамена по программе подготовки арбитражных управляющих²;

— отсутствие наказания в виде дисквалификации за совершение административного правонарушения либо в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью за совершение преступления;

— отсутствие судимости за совершение умышленного преступления;

— наличие у члена саморегулируемой организации договора обязательного страхования ответственности, отвечающего требованиям, установленным ст. 24.1 Федерального закона о банкротстве от 26 октября 2002 г. (далее — Закон о банкротстве 2002 г.)³, внесение членом саморегулируемой организации установленных ею взносов, в том числе взносов в компенсационный фонд саморегулируемой организации.

Саморегулируемая организация арбитражных управляющих в качестве условий членства в ней наряду с требованиями, предусмотренными пп. 2 и 3 ст. 24.1 Закона о банкротстве 2002 г., вправе устанавливать иные требования к компетентности, добросовестности и независимости арбитражного управляющего. В период членства в данной организации арбитражных управляющих арбитражный управляющий обязан соответствовать установленным данной организацией согласно пп. 2—4 ст. 20 Закона о банкротстве 2002 г. условиям членства в ней. Порядок подтверждения соответствия арбитражного управляющего условиям членства в саморегулируемой организации устанавливается саморегулируемой организацией.

Член саморегулируемой организации, не соответствующий условиям членства в саморегулируемой организации, исключается из ее членов в течение одного месяца с даты выявления такого несоответствия.

С даты выявления несоответствия арбитражного управляющего требованиям, установленным пп. 2—4 ст. 20 указанного Закона, арбитражный управляющий не может быть представлен саморегулируемой организацией в арбитражный суд для утверждения в деле о банкротстве.

Саморегулируемая организация арбитражных управляющих на основании установленных условий членства в ней определяет перечень документов, которые должны представляться лицами при приеме в члены саморегулируемой организации, а также требования к оформлению этих документов. В течение тридцати дней

¹ См.: Правила проведения стажировки в качестве помощника арбитражного управляющего : утв. постановлением Правительства РФ от 9 июля 2003 г. № 414 // Собр. законодательства Рос. Федерации. 2003. № 28, ст. 2939.

² См.: Правила проведения и сдачи теоретического экзамена по единой программе подготовки арбитражных управляющих : утв. постановлением Правительства РФ от 28 мая 2003 г. № 308 // Собр. законодательства Рос. Федерации. 2003. № 22, ст. 2169.

³ См.: Собр. законодательства Рос. Федерации. 2002. № 43, ст. 4190.

с даты представления лицом заявления о приеме в члены саморегулируемой организации с приложением всех документов, предусмотренных указанным перечнем, постоянно действующий коллегиальный орган управления саморегулируемой организации рассматривает представленные таким лицом документы и в случае соответствия такого лица требованиям, установленным условиями членства в саморегулируемой организации, принимает решение о приеме такого лица в ее члены.

В случае, если на арбитражного управляющего возлагаются полномочия руководителя должника, на него распространяются все требования, установленные федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации для руководителя должника, и по отношению к нему применяются все меры ответственности, установленные федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации для руководителя должника.

В случае, если исполнение полномочий руководителя должника связано с доступом к сведениям, составляющим государственную тайну, арбитражный управляющий должен иметь допуск к государственной тайне по форме, соответствующей форме допуска, необходимой для исполнения полномочий руководителя должника и соответствующей высшей степени секретности сведений, обращающихся на предприятии должника.

Арбитражным судом в качестве временных управляющих, административных управляющих, внешних управляющих или конкурсных управляющих не могут быть утверждены в деле о банкротстве арбитражные управляющие:

- являющиеся заинтересованными лицами по отношению к должнику, кредиторам;

- полностью не возместившие убытки, причиненные должнику, кредиторам или иным лицам в результате неисполнения или ненадлежащего исполнения возложенных на арбитражного управляющего обязанностей в ранее проведенных процедурах, применяемых в деле о банкротстве, факт причинения которых установлен вступившим в законную силу решением суда;

- в отношении которых введены процедуры, применяемые в деле о банкротстве;

- дисквалифицированные или лишенные в порядке, установленном Законом о банкротстве 2002 г., права занимать руководящие должности и (или) осуществлять профессиональную деятельность, регулируемую в соответствии с федеральными законами;

- не имеющие заключенных в соответствии с требованиями указанного Федерального закона договоров страхования ответственности на случай причинения убытков лицам, участвующим в деле о банкротстве;

- не имеющие допуска к государственной тайне установленной формы, если наличие такого допуска является обязательным условием утверждения арбитражным судом арбитражного управляющего.

Конкурсный кредитор или уполномоченный орган, являющиеся заявителями по делу о банкротстве, либо собрание кредиторов вправе выдвигать к кандидатуре арбитражного управляющего в деле о банкротстве следующие дополнительные требования:

- наличие высшего юридического или экономического образования либо образования по специальности, соответствующей сфере деятельности должника;

- наличие определенного стажа работы на должностях руководителей организаций в соответствующей отрасли экономики;

– проведение в качестве арбитражного управляющего определенного количества процедур, применяемых в деле о банкротстве.

Остановимся более подробно на анализе общих требований, предъявляемых к кандидатуре арбитражного управляющего.

В настоящее время арбитражный управляющий рассматривается как занимающийся частной практикой субъект профессиональной деятельности, не являющийся предпринимателем (до 1 января 2011 г. арбитражные управляющие признавались индивидуальными предпринимателями).

При этом арбитражный управляющий вправе заниматься иными видами профессиональной деятельности, а также предпринимательской деятельностью при условии, что такая деятельность не влияет на надлежащее исполнение возложенных на него обязанностей в деле о несостоятельности (банкротстве) и не приводит к конфликту интересов (п. 1 ст. 20 Закона о банкротстве 2002 г.).

Закон о банкротстве 2002 г. не содержит требования обязательной регистрации арбитражного управляющего в одном из арбитражных судов. Кроме того, в настоящее время не требуется получение лицензии для ведения деятельности арбитражного управляющего. Следует заметить, что ранее лицензирование осуществлялось в соответствии с Положением о лицензировании деятельности физических лиц в качестве арбитражных управляющих, утвержденным постановлением Правительства РФ от 25 декабря 1998 г. № 1544¹. С момента вступления в силу Федерального закона от 8 августа 2001 г. № 128-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности»² (ныне утратившего силу) деятельность в качестве арбитражного управляющего не включена в перечень видов деятельности, подлежащих лицензированию.

Одним из обязательных требований, предъявляемых к кандидатуре арбитражного управляющего, является наличие специальных знаний, подтвержденных сдачей теоретического экзамена по единой программе подготовки арбитражных управляющих. Правила подготовки и проведения такого экзамена утверждены постановлением Правительства РФ от 28 мая 2003 г. № 308. В нем определено, что Министерство юстиции РФ утверждает программу подготовки арбитражных управляющих на условиях равного представительства Министерства юстиции и образовательного учреждения, проводившего подготовку арбитражных управляющих, формирует комиссию по приему экзамена, определяет дату, место и порядок проведения экзамена, порядок выдачи свидетельства о сдаче экзамена и т. д. Успешно сдавшим теоретический экзамен считается лицо, правильно ответившее минимум на 80 % вопросов экзаменационного билета.

Что касается требования относительно прохождения стажировки, то правила ее прохождения в качестве помощника арбитражного управляющего определяют требования к помощнику арбитражного управляющего, основания отказа в прохождении стажировки, порядок привлечения помощника к деятельности управляющего (присутствие помощника на заседаниях арбитражного суда, выявление кредиторов должника, ведение реестра требований кредиторов, организация и проведение собраний кредиторов, принятие мер по взысканию задолженности перед должником, подготовка отчетов арбитражного управляющего и т. д.), порядок выдачи и учета свидетельств о прохождении стажировки и др.

При исследовании проблематики правового статуса арбитражного управляющего ключевым является вопрос интересов, в которых он реализует свою

¹ См.: Собр. законодательства Рос. Федерации. 1999. № 1, ст. 194.

² См.: Собр. законодательства Рос. Федерации. 2001. № 33, ст. 3430.

деятельность. Данная категория нашла свое отражение и в Законе о банкротстве 2002 г., например, в том, что арбитражный управляющий обязан действовать добросовестно и разумно в интересах должника, кредиторов и общества (п. 4 ст. 20.3). Формулировка этой нормы имеет явное отношение к категории интереса.

Исходя из того что арбитражный управляющий в своей деятельности учитывает интересы как должника, так и кредиторов, а также общественного кредита — общества, возникает требование к его особому статусу — обеспечению независимости, в целях исключения появления интереса в его действиях в пользу какой-либо одной из сторон. Данный момент является принципиальным. Обеспечение независимости арбитражного управляющего играет важную роль при проведении процедуры несостоятельности, поскольку влияет на эффективность работы арбитражного управляющего и возможность достижения им целей института, а, как было отмечено, от самого арбитражного управляющего в большой степени зависят направление, ход и результаты процедуры банкротства.

Рассмотрим факторы, призванные, по мысли законодателя, обеспечить независимость арбитражного управляющего от других субъектов несостоятельности.

Прежде всего, необходимо отметить нормы ч. 2 ст. 20.2 Закона о банкротстве 2002 г., запрещающие арбитражному суду утверждать в деле о банкротстве арбитражного управляющего, который является заинтересованным лицом по отношению к должнику, кредиторам.

Согласно ст. 19 Закона о банкротстве 2002 г. заинтересованными лицами по отношению к арбитражному управляющему признаются: лицо, которое входит в одну группу лиц с должником (кредитором); лицо, которое является аффилированным лицом должника (кредитора); а также его супруг, родственники по прямой восходящей и нисходящей линии, сестры, братья и их родственники по нисходящей линии, родители, дети, сестры и братья супруга.

Необходимо отметить недостатки законодательного регулирования, которые приводят к тому, что запрет арбитражному управляющему быть заинтересованным лицом по отношению к должнику, кредиторам на практике не всегда работает¹.

Так, по одному из дел, арбитражный суд, руководствуясь буквальным толкованием ст. 19 Закона о банкротстве 2002 г., не признал заинтересованным арбитражного управляющего, который, являясь представителем одного из конкурсных кредиторов по доверенности, голосовал на первом собрании кредиторов за утверждение своей кандидатуры в качестве конкурсного управляющего².

Таким образом, анализ положений законодательства и судебно-арбитражной практики позволяет заключить, что нормы Закона о банкротстве 2002 г., содержащие понятие заинтересованности, подлежат доработке с целью учета особенностей отношений несостоятельности (банкротства).

¹ См.: Карелина С. А., Эрлих М. Е. Роль арбитражного управляющего в механизме разрешения конфликта интересов // Право и экономика. 2012. № 3. С. 20.

² См.: Правомерно утвержден конкурсный управляющий должника при признании его несостоятельным (банкротом), поскольку кандидат соответствует требованиям Федерального закона «О несостоятельности (банкротстве)», основания для отклонения кандидатуры не установлены, управляющий не может считаться заинтересованным лицом по отношению к должнику и кредитору в связи с представлением интересов конкретного кредитора на основании доверенности : постановление ФАС Дальневосточного округа от 14 января 2011 г. № Ф03–9449/2010 по делу № А51–1254/2010. Документ опубликован не был. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

Пресечению злоупотребления арбитражным управляющим своими правами способствуют также механизмы ответственности арбитражных управляющих, такие как институт дисквалификации, впервые примененный в Законе о банкротстве 2002 г. Указанный Закон устанавливает страхование материальной ответственности за причиненный ущерб арбитражным управляющим и саморегулируемыми организациями, которые должны давать поручительство за деятельность этих арбитражных управляющих.

Законодатели считают, что финансовая ответственность арбитражных управляющих за счет страхования позволит устранить конфликт интересов, возникающий, когда Федеральная служба по финансовому оздоровлению, участвуя в деле о банкротстве предприятия, одновременно осуществляет надзор за деятельностью одного из основных участников процедуры банкротства.

Договор страхования ответственности признается формой финансового обеспечения ответственности арбитражного управляющего. Минимальная страховая сумма по договору страхования должна составлять не менее трех миллионов рублей в год. Арбитражный управляющий в течение десяти дней с даты его утверждения арбитражным судом по делу о банкротстве должен дополнительно застраховать свою ответственность на случай причинения убытков лицам, участвующим в деле о банкротстве, в размере, зависящем от балансовой стоимости активов должника. Арбитражный управляющий теперь работает не в одиночку, по закону он обязан входить в одну из саморегулируемых организаций. Помимо страховых полисов, каждый арбитражный управляющий должен внести в компенсационный фонд своей организации не менее 50 тыс. рублей. Компенсационный фонд также будет использоваться на возмещение убытков в случае неправильной деятельности арбитражных управляющих. Общий компенсационный фонд может быть использован в случае неправильной работы одного управляющего.

Саморегулируемая организация должна контролировать действия каждого своего арбитражного управляющего и в случае, если он действует неправильно, применять к нему соответствующие меры, вплоть до исключения из саморегулируемой организации. А исключение из саморегулируемой организации обязывает его уйти с предприятия¹.

Изложенное позволяет сделать вывод о том, что только реализация лицами, участвующими в деле о банкротстве, своих прав, предусмотренных Законом о банкротстве 2002 г., и регулярное проведение контрольных мероприятий позволят пресечь злоупотребление арбитражным управляющим своими правами, а в случае нарушения последним Закона о банкротстве 2002 г. и причинения убытков лицам, участвующим в деле о банкротстве, — компенсировать данные убытки за его счет.

¹ См.: Нарожная О. Арбитражный управляющий: профессия и бизнес. URL: <http://www.top-manager.ru> (дата обращения: 18.02.2013).