



**АРБИТРАЖНЫЙ СУД
НИЖЕГОРОДСКОЙ ОБЛАСТИ**

О П Р Е Д Е Л Е Н И Е
Дело №А43-14807/2017

резолютивная часть объявлена 28.09.2021,
полный текст определения изготовлен 01.10.2021

г. Нижний Новгород

01 октября 2021 года

Арбитражный суд Нижегородской области в составе судьи Красильниковой Е.Л. (шифр дела 26-53/43), при ведении протокола помощником судьи Авдеевой М.Н., рассмотрев в открытом судебном заседании дело по заявлению конкурсного общества с ограниченной ответственностью "Авенсис" (ИНН 5260143627, ОГРН 1045207495211) Кочеткова Александра Павловича о привлечении к субсидиарной ответственности Лутовой Ларисы Кареновны, Лутова Виктора Викторовича,

при участии:

конкурсный управляющий Кочетков А.П. - не явился,

Лутов В.В. - не явился,

от Лутовой Л.К. - Ползунов А.Н. по доверенности от 24.07.2019 сроком действия три года,
3 Хачатуров К.В., финансовый управляющий Хачатурова К.В. - Кочетков А.П. - не явились,

у с т а н о в и л:

в рамках дела о несостоятельности (банкротстве) общества с ограниченной ответственностью "Авенсис" (далее - ООО "Авенсис", должник") конкурсный управляющий Кочетков Александр Павлович обратился в Арбитражный суд Нижегородской области с заявлением к бывшему руководителю Лутовой Ларисе Кареновне и участнику общества Лутову Виктору Викторовичу о привлечении их к субсидиарной ответственности солидарно; просил приостановить рассмотрение заявления до окончания расчетов с кредиторами.

В обоснование заявления ссылается на п.1 статьи 61.11 Федерального закона "О несостоятельности (банкротстве)" от 26.10.2002 № 127-ФЗ (далее - Закон о банкротстве) (погашение требований кредиторов невозможно вследствие действий и (или) бездействия контролирующего должника лица) и статью 61.12 Закона о банкротстве (неисполнение обязанности по подаче заявления должника в арбитражный суд).

В частности, контролирующими должника лицами и с одобрения участника были совершены сделки по перечислению ООО "АвтоКар", ООО "ГеронКар", Лутову В.В., Лутовой Л.К. денежные средства в общей сумме 17 863 779,16 рублей, которые впоследствии арбитражным судом признаны недействительными. Также конкурсный управляющий указывает на наличие объективного банкротства по состоянию на 31.08.2016 в связи с чем директор общества обязан был не позднее 30.09.2016 обратиться в арбитражный суд с заявлением о признании должника банкротом.

В судебном заседании, назначенном на 22.09.2021, объявлялся перерыв до 28.09.2021.

После перерыва судебное заседание продолжилось в том же составе.

Конкурсный управляющий Кочетков А.П. в судебное заседание не явился, представил письменную позицию, согласно которой доводы, изложенные в заявлении поддержал в полном объеме.

Субсидиарный должник Лутов В.В., 3 лицо, не заявляющее самостоятельных требований, Хачатуров Н.В., извещенные о месте и времени рассмотрения дела в установленном законом порядке, в судебное заседание не явились, явку представителей не обеспечили, в связи с чем арбитражный суд рассматривает заявление в их отсутствие.

Представитель субсидиарного должника Лутовой Л.К. - Ползунов А.Н., действующий на основании доверенности, с заявлением не согласен по доводам, изложенным в отзыве.

Оценив доводы конкурсного управляющего Кочеткова А.П., возражения Лутовой Л.К. в совокупности с представленными в материалы дела доказательства, арбитражный суд находит заявление подлежащим удовлетворению частично в силу следующего.

ООО "Авенсис" зарегистрировано в межрайонной инспекции Федеральной налоговой службы № 15 по Нижегородской области в качестве юридического лица с 22.12.2004.

Основным видом деятельности предприятия является торговля автотранспортными средствами.

Единственным учредителем общества (100%) с 27.04.2015 является Лутов Виктор Викторович. Директором общества с 20.03.2015 является Лутова Лариса Кареновна (супруга Лутова В.В.).

Судебными приказами Арбитражного суда Нижегородской области от 27.04.2017 по делам № А43-11179\2017 и № А43-11180\2017 с ООО "Авенсис" в пользу ООО "Премьер консалтинг" взыскано 750 000 рублей основного долга и 10 500 рублей расходов по уплате государственной пошлины.

Определением суда от 26.05.2017 по заявлению ООО "Премьер Консалтинг" возбуждено дело о несостоятельности (банкротстве) ООО "Авенсис".

Определением от 17.08.2017 установлено процессуальное правопреемство и замена заявителя по делу о несостоятельности (банкротстве) с ООО "Премьер Консалтинг" на ББР Банк (АО).

Определением от 30.11.2017 в отношении ООО "Авенсис" введена процедура наблюдения, требования ББР Банка (АО) в размере 6 439 746,54 руб. включены в третью очередь реестра требований кредиторов ООО "Авенсис".

Решением от 13.09.2018 (резолютивная часть от 07.09.2018) процедура наблюдения прекращена, ООО "Авенсис" признано несостоятельным (банкротом), в отношении него открыта процедура конкурсного производства, конкурсным управляющим утвержден Кочетков А.П.

В рамках дела о несостоятельности (банкротстве) ООО "Авенсис" конкурсный управляющий Кочетков А.П. обратился в арбитражный суд с заявлениями к аффилированным лицам: ООО "АвтоКар", ООО "Герон-Кар", Лутову Виктору Викторовичу о признании сделок недействительными, применении последствий недействительности сделок, а также с заявлением к бывшему директору Лутовой Ларисе Кареновне о взыскании убытков в сумме 1 750 957 рублей.

Определением суда от 14.08.2020 удовлетворено заявление конкурсного управляющего ООО "Авенсис" о признании недействительной сделки по перечислению ООО "АвтоКар" безналичных платежей в сумме 1 817 560 рублей и применении последствий недействительности сделки.

Определением суда от 04.06.2020 удовлетворено заявление конкурсного управляющего ООО "Авенсис" о признании недействительной сделки по перечислению ООО "Герон-Кар" безналичных в сумме 13 537 262 рубля 16 копеек и применении последствий недействительности сделки.

Определением суда от 06.02.2020 удовлетворено заявление конкурсного управляющего ООО "Авенсис" о признании недействительной сделки по перечислению Лутову В.В. безналичных в сумме 749 000 рублей и применении последствий недействительности сделки.

Определением суда от 19.11.2020 удовлетворено заявление конкурсного управляющего ООО "Авенсис" о взыскании с Лутовой Л.К. убытков в размере 1 759 957 рублей.

Общий размер взысканных в конкурсную массу денежных средств в результате неправомерных действий, вызванных совершением в период подозрительности, установленных статьями 61.2 и 61.3 Закона о банкротстве, спорных сделок и действий, приведших к причинению убытков, составил 17 863 779 рублей 16 копеек.

В период совершения спорных сделок, директором общества была Лутова Л.К., учредителем общества - Лутов В.В.

Расценивая действия Лутовой Л.К. и Лутова В.В. неправомерными, в результате которых существенно ухудшилось финансовое положение должника, конкурсный управляющий Кочетков А.П. обратился в арбитражный суд с заявлением о привлечении их к субсидиарной ответственности, при этом просил производство по обособленному спору приостановить до окончания расчетов с кредиторами.

В соответствии со статьей 223 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, статьей 32 Закона о банкротстве дела о банкротстве юридических лиц и граждан, в том числе индивидуальных предпринимателей, рассматриваются арбитражным судом по правилам, предусмотренным Арбитражным процессуальным кодексом Российской Федерации, с особенностями, установленными настоящим Федеральным законом.

В соответствии с п.1 статьи 61.10 Закона о банкротстве под контролирующим должника лицом понимается физическое или юридическое лицо, имеющее либо имевшее не более чем за три года, предшествующих возникновению признаков банкротства, а также после их возникновения до принятия арбитражным судом заявления о признании должника банкротом право давать обязательные для исполнения должником указания или возможность иным образом определять действия должника, в том числе по совершению сделок и определению их условий.

На основании подпунктов 1 и 2 п.4 статьи 61.10 Закона о банкротстве пока не доказано иное, предполагается, что лицо являлось контролирующим должника лицом, если это лицо:

являлось руководителем должника или управляющей организации должника, членом исполнительного органа должника, ликвидатором должника, членом ликвидационной комиссии;

имело право самостоятельно либо совместно с заинтересованными лицами распоряжаться пятьюдесятью и более процентами голосующих акций акционерного общества, или более чем половиной долей уставного капитала общества с ограниченной (дополнительной) ответственностью, или более чем половиной голосов в общем собрании участников юридического лица либо имело право назначать (избирать) руководителя должника.

Следовательно, в силу прямого указания закона Лутова Л.К. и Лутов В.В. являются контролирующими ООО "Авенсис" лицами и в отношении них может быть рассмотрено заявление о привлечении их к субсидиарной ответственности (статья 61.10 Закона о банкротстве).

Закон о банкротстве предусматривает два юридических состава для привлечения к субсидиарной ответственности по обязательствам должника-банкрота: невозможность полного погашения требований кредиторов и неподачу (несвоевременную подачу) заявления должника. В связи с этим причинение субсидиарным ответчиком вреда кредиторам должника-банкрота происходит при наступлении объективных признаков

составов этих правонарушений, обозначенных в статьях 61.11 и 61.12 Закона о банкротстве.

Согласно п.1 статьи 61.11 Закона о банкротстве если полное погашение требований кредиторов невозможно вследствие действий и (или) бездействия контролирующего должника лица, такое лицо несет субсидиарную ответственность по обязательствам должника.

В силу п.2 статьи 61.11 Закона о банкротстве пока не доказано иное, предполагается, что полное погашение требований кредиторов невозможно вследствие действий и (или) бездействия контролирующего должника лица при причинении существенного вреда имущественным правам кредиторов в результате совершения этим лицом или в пользу этого лица либо одобрения этим лицом одной или нескольких сделок должника (совершения таких сделок по указанию этого лица), включая сделки, указанные в статьях 61.2 и 61.3 Закона о банкротстве.

В абзаце 6 пункта 23 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 21.12.2017 №53 "О некоторых вопросах, связанных с привлечением контролирующих должника лиц к ответственности при банкротстве" (далее - Постановление №53) разъяснено, что по смыслу подпункта 1 пункта 2 статьи 61.11 Закона о банкротстве для доказывания факта совершения сделки, причинившей существенный вред кредиторам, заявитель вправе ссылаться на основания недействительности, в том числе предусмотренные статьей 61.2 (подозрительные сделки) и статьей 61.3 (сделки с предпочтением) Закона о банкротстве. Однако и в этом случае на заявителе лежит обязанность доказывания как значимости данной сделки, так и ее существенной убыточности. Сами по себе факты совершения подозрительной сделки либо оказания предпочтения одному из кредиторов указанную совокупность обстоятельств не подтверждают.

В пункте 17 Постановления № 53 даны разъяснения относительно того, что в силу прямого указания подпункта 2 пункта 12 статьи 61.11 Закона о банкротстве контролирующее лицо также подлежит привлечению к субсидиарной ответственности и в том случае, когда после наступления объективного банкротства оно совершило действия (бездействие), существенно ухудшившие финансовое положение должника. Указанное означает, что, по общему правилу, контролирующее лицо, создавшее условия для дальнейшего значительного роста диспропорции между стоимостью активов должника и размером его обязательств, подлежит привлечению к субсидиарной ответственности в полном объеме, поскольку презюмируется, что из-за его действий (бездействия) окончательно утрачена возможность осуществления в отношении должника реабилитационных мероприятий, направленных на восстановление платежеспособности, и, как следствие, утрачена возможность реального погашения всех долговых обязательств в будущем.

Определением суда от 14.08.2020 признана недействительной сделка по перечислению ООО "Авенсис" на расчетный счет ООО "АвтоКар" безналичных платежей в сумме 1 817 560 рублей. Спорные платежи имели место с 27.06.2016 по 26.05.2017.

Определением суда от 04.06.2020 признана недействительной сделка по перечислению ООО "Авенсис" на расчетный счет ООО "Герон-Кар" безналичных платежей в сумме 13 537 262,16 рублей. Спорные платежи имели место с 27.05.2016 по 12.12.2016.

Определением суда от 06.02.2020 признана недействительной сделка по перечислению ООО "Авенсис" на расчетный счет Лутова В.В. безналичных платежей в сумме 749 000 рублей. Спорные платежи имели место в период с 18.11.2016 по 20.11.2017.

Определением суда от 19.11.2020 по заявлению конкурсного управляющего ООО "Авенсис" Кочеткова А.П. с Лутовой Л.К. в конкурсную массу взысканы убытки в сумме 1 759 957 рублей. Вышеуказанные убытки причинены неправомерными действиями бывшего руководителя, выразившиеся в не передаче транспортных средств конкурсному управляющему и их полной разукомплектации (Lada Vesta 2 ед., Lada Granta Sport 2 ед., Lada Kalina, Lada Granta, Lada GAB 430 XRay).

Все судебные акты вступили в законную силу.

Анализируя представленный в материалы дела Анализ финансового состояния ООО "Авенсис", проведенный временным управляющим Кочетковым А.П., арбитражный суд пришел к выводу о том, что указанные сделки могли повлиять на ухудшение финансового-экономического состояния должника в том мере, как если бы были направлены на достижение критического результата в совокупной деятельности должника на пути к объективному банкротству, поскольку в совокупности имеющихся обязательств своевременное получение ресурсов в виде денежных средств в сумме более 17,8 млн. рублей привело бы к существенному улучшению финансового состояния должника и расчетами с кредиторами вне рамок дела о банкротстве.

Согласно представленного Анализа по состоянию на 31.12.2015 должник обладал собственными средствами в сумме 101 783,00 тыс.рублей, по состоянию на 31.12.2016 - 70 069,00 тыс.рублей. За этот же период обязательства должника составляли 569 761,00 тыс. рублей и 594 394,00 тыс.рублей. Размер чистой прибыли по состоянию на 31.12.2016 составил 448 000 рублей.

Анализируя бухгалтерские показатели, конкурсный управляющий пришел к выводам, что по состоянию на середину 2016 года коэффициент абсолютной ликвидности находился ниже значения 0,2, что свидетельствует о неликвидности баланса; предприятие являлось неплатежеспособным. По состоянию на 31.12.2016 коэффициент абсолютной ликвидности упал с 0,2 до 0,06.

Коэффициент текущей ликвидности на конец 2016 года составлял меньше 1, что также свидетельствует о том, что общество не в состоянии стабильно оплачивать свои текущие счета; коэффициент текущей ликвидности по состоянию на 31.12.2016 составляло 0,33 (меньше 1).

Размер активов, которые можно было направить на погашение всех имеющихся обязательств, составлял менее 1 (0,93), что свидетельствует о неликвидности баланса по состоянию на 31.12.2016.

Указанное свидетельствует о том, что действия контролирующих должника лиц арбитражным судом признаны неправомерными, приведшие к существенному ухудшению финансового положения должника и невозможности удовлетворения требований кредиторов, которые впоследствии были включены в реестр требований кредиторов.

В частности, на даты перечисления денежных средств у должника имелась просроченная задолженность перед ООО "Премьер Консалтинг" по договору от 07.04.2016 №2 на оказание юридических услуг в сумме 400 000 рублей, по договору от 05.05.2016 №5 на оказание юридических услуг в сумме 350 000 рублей. Указанные задолженности были установлены судебным приказом Арбитражного суда Нижегородской области от 27.04.2017 по делу №А43-11179/2017 и судебным приказом Арбитражного суда Нижегородской области от 27.04.2017 по делу №А43-11180/2017, соответственно.

Также имелась просроченная задолженность перед ББР Банком (АО) по договору о кредитной линии (для юридических лиц и индивидуальных предпринимателей) от 22.01.2016 №КЛ-16/89 в сумме составляла 1 500 150 рублей.

Указанное свидетельствует о том, что Лутовы Л.К. и В.В., обладая полной и достоверной информацией о финансовом состоянии должника намеренно совершили вывод денежных средств должника в пользу третьих лиц в целях недопущения расчетов с кредиторами, перед которыми имелась просроченная задолженность и в последствие включенными в реестр требований кредиторов ООО "Авенсис".

В силу подпункта 2 п.12 статьи 61.11 Закона о банкротстве контролирующее должника лицо несет субсидиарную ответственность по правилам настоящей статьи также в случае, если должник стал отвечать признакам неплатежеспособности не вследствие действий и (или) бездействия контролирующего должника лица, однако после этого оно совершило действия и (или) бездействие, существенно ухудшившие финансовое положение должника.

Указанное означает, что, по общему правилу, контролирующее лицо, создавшее условия для дальнейшего значительного роста диспропорции между стоимостью активов должника и размером его обязательств, подлежит привлечению к субсидиарной ответственности в полном объеме, поскольку презюмируется, что из-за его действий (бездействия) окончательно утрачена возможность осуществления в отношении должника реабилитационных мероприятий, направленных на восстановление платежеспособности, и, как следствие, утрачена возможность реального погашения всех долговых обязательств в будущем (п. 17 Постановления Пленума №53).

Анализируя с позиции статьи 65 и 71 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, арбитражный суд пришел к выводу о наличии оснований для привлечения Лутовой Л.К. и Лутова В.В. к субсидиарной ответственности по статье 61.11 Закона о банкротстве.

В соответствии с п. 11 статьи 61.11 Закона о банкротстве размер субсидиарной ответственности контролирующего должника лица равен совокупному размеру требований кредиторов, включенных в реестр требований кредиторов, а также заявленных после закрытия реестра требований кредиторов и требований кредиторов по текущим платежам, оставшихся не погашенными по причине недостаточности имущества должника.

По состоянию на дату подачи конкурсным управляющим заявления о привлечении контролирующих должника лиц к субсидиарно ответственности размер требований кредиторов, включенных в реестр требований кредиторов должника, составлял 537 939 428,23 рублей, заявленных после закрытия реестра требований кредиторов - 185,80 рублей, размер требований кредиторов по текущим платежам - 10 212 699,74 руб. (отчет конкурсного управляющего от 19.02.2021).

По состоянию на дату рассмотрения настоящего заявления размер требований кредиторов, включенных в реестр требований кредиторов составляет 463 128 689,58 рублей, заявленных после закрытия реестра требований кредиторов - 185,80 рублей, размер требований кредиторов по текущим платежам - 10 198 825,25 рублей.

Расчеты с кредиторами полностью не окончены, обратного суду не представлено, в связи с чем производство по делу о привлечении контролирующих должника лиц по основанию статьи 61.11 Закона о банкротстве подлежит приостановлению до окончания расчетов с кредиторами.

Конкурсный управляющий просит привлечь контролирующих должника лиц к субсидиарной ответственности по статье 61.12 Закона о банкротстве.

В соответствии с п.1 ст.61.12 Закона о банкротстве неисполнение обязанности по подаче заявления должника в арбитражный суд (созыву заседания для принятия решения об обращении в арбитражный суд с заявлением должника или принятию такого решения) в случаях и в срок, которые установлены статьей 9 настоящего Федерального закона, влечет за собой субсидиарную ответственность лиц, на которых Законом о банкротстве возложена обязанность по созыву заседания для принятия решения о подаче заявления должника в арбитражный суд, и (или) принятию такого решения, и (или) подаче данного заявления в арбитражный суд.

Размер субсидиарной ответственности руководителя по указанному основанию равен совокупному размеру обязательств должника, возникших в период со дня истечения месячного срока, предусмотренного пунктом 2 статьи 9 этого же Закона, до дня возбуждения дела о банкротстве (пункт 2 статьи 61.12 Закона о банкротстве, пункт 14 постановления Пленума № 53).

Согласно пункту 1 статьи 9 Закона о банкротстве руководитель должника обязан обратиться с заявлением должника в арбитражный суд в случае, если удовлетворение требований одного кредитора или нескольких кредиторов приводит к невозможности исполнения должником денежных обязательств или обязанностей по уплате обязательных платежей и (или) иных платежей в полном объеме перед другими кредиторами.

В силу пункта 2 статьи 9 Закона о банкротстве заявление должника должно быть направлено в арбитражный суд в случаях, предусмотренных пунктом 1 настоящей статьи, в кратчайший срок, но не позднее чем через месяц с даты возникновения соответствующих обстоятельств.

С учетом приведенных норм и разъяснений, в предмет доказывания по спорам о привлечении руководителей к ответственности, предусмотренной пунктом 1 статьи 61.12 Закона о банкротстве, входит установление следующих обстоятельств: 1) возникновение одного из условий, перечисленных в пункте 1 статьи 9 Закона; 2) момент возникновения данного условия; 3) факт неподачи руководителем в суд заявления о банкротстве должника в течение месяца со дня возникновения соответствующего условия; 4) наличие обязательств должника, возникших после истечения месячного срока, предусмотренного пунктом 3 статьи 9 Закона о банкротстве.

Недоказанность хотя бы одного из названных обстоятельств влечет отказ в удовлетворении заявления; бремя доказывания относится на лицо, заявившее соответствующее требование к лицу, которое может быть привлечено к субсидиарной ответственности.

Как следует из материалов дела факт установления арбитражными судами просроченной кредиторской задолженности у ООО "Авенсис" имел место 27.04.2017 перед ООО "Премьер Консалтинг". Дата просроченной задолженности перед правопреемником заявителя по делу - ББР Банком (АО) по Договору о кредитной линии (для юридических лиц и индивидуальных предпринимателей) от 22.01.2016 №КЛ-16/89 в сумме 1 500 150 рублей имел место по состоянию на 20.06.2017.

Вместе с тем, признаками банкротства общество стало отвечать по состоянию на 31.12.2016. Следовательно, о данном обстоятельстве участнику и руководителю общества могло быть известно на дату сдачи налоговой отчетности в уполномоченный орган - не позднее 01.04.2017. Таким образом, моментом возникновения данного условия является дата не позднее 01.05.2017.

ООО "Премьер Консалтинг" обратился в арбитражный суд с заявлением о признании ООО "Авенсис" несостоятельным (банкротом) 24.05.2017.

Таким образом, с учетом майских праздничных дней срок нарушения руководителем составляет одиннадцать дней.

Как было указано выше, на заявителе лежит бремя доказывания наличие обязательств должника, возникших после истечения месячного срока, предусмотренного пунктом 2 статьи 9 Закона о банкротстве. Наличие таких обязательств и их размер конкурсным управляющим за истекшие одиннадцать дней не представлено, что свидетельствует о недоказанности одного из вышеназванных обстоятельств привлечения контролирующих должника лиц к субсидиарной ответственности по статье 61.12 Закона о банкротстве.

При таких обстоятельствах, заявление конкурсного управляющего ООО "Авенсис" Кочеткова А.П. о привлечении Лутова В.В., Лутову Л.К. к субсидиарной ответственности по обязательствам должника по статье 61.12 Закона о банкротстве удовлетворению не подлежит.

Руководствуясь статьей 61.11, 61.16 Закона о банкротстве, статьей 223 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, суд

о п р е д е л и л:

установить доказанность наличия оснований для привлечения Лутовой Ларисы Кареновны, Лутова Виктора Викторовича к субсидиарной ответственности по статье 61.11 Закона о банкротстве.

Производство по делу по заявлению конкурсного управляющего общества с ограниченной ответственностью "Авенсис" Кочеткова Александра Павловича о

привлечении контролирующих должника лиц к субсидиарной ответственности приостановить до окончания расчетов с кредиторами.

Определение может быть обжаловано в Первый Арбитражный апелляционный суд через Арбитражный суд Нижегородской области в течение 10 дней.

Судья

Красильникова Е.Л.

Электронная подпись действительна.

Данные ЭП: Удостоверяющий центр ФГБУ ИАЦ Судебного
департамента
Дата 21.09.2021 7:30:38
Кому выдана Красильникова Елена Львовна