

**АРБИТРАЖНЫЙ СУД ГОРОДА МОСКВЫ**

115191, г.Москва, ул. Большая Тульская, д. 17
<http://www.msk.arbitr.ru>

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

г. Москва

Дело № А40-146466/12

12 мая 2015 года

Резолютивная часть определения объявлена 14 апреля 2015 года

В полном объеме определение изготовлено 12 мая 2015 года

Арбитражный суд города Москвы в составе:
председательствующего - судьи Кравчук Л.А. **(шифр судьи по делу: 71-363 Б),**
при ведении протокола судебного заседания секретарем Панкратовой О.А.
рассмотрев в деле о признании ООО «Старторг» несостоятельным (банкротом)
Исковое заявление конкурсного управляющего ООО «Старторг» Диановой Р.Г.
к ответчикам: 1) гр. Канаеву Михаилу Сергеевичу
2) гр. Морозову Александру Николаевичу
о привлечении их к субсидиарной ответственности как лиц, контролирующих должника
ООО «Старторг», и взыскании 32 489 607, 81 руб.,

с участием в судебном заседании:

от истца – конкурсный управляющий Дианова Р.Г. (паспорт, Решение суда от 22.11.2013г.),

от ответчика 1) – неявка, извещен,

от ответчика 2) – неявка, извещен,

от кредитора КБ «Мастер-Банк» (паспорт, доверенность 77 АБ 6138177 от 04.02.2015г.)

УСТАНОВИЛ:

Определением Арбитражного суда города Москвы от 12.11.2012 г. принято к производству заявление ФНС России в лице ИФНС России №10 по г. Москве к должнику ООО «Старторг» о признании несостоятельным (банкротом), возбуждено производство по делу № А40-146466/12.

Определением Арбитражного суда города Москвы от 14.03.2013 г. ООО «Старторг» введена процедура наблюдения, временным управляющим утверждена Дианова Р.Г. Сообщение о введении в отношении должника процедуры наблюдения опубликовано временным управляющим должника в газете "Коммерсантъ" №50 от 23.03.2013

Решением Арбитражного суда города Москвы от 29.11.2013 г. ООО «Старторг» признан несостоятельным (банкротом), в отношении него открыто конкурсное производство сроком на 6 (шесть) месяцев, конкурсным управляющим утверждена Дианова Р.Г.

Сообщение о признании должника несостоятельным (банкротом) опубликовано конкурсным управляющим должника в газете «Коммерсантъ» №231 от 14.12.2013 г., стр. 18.

В настоящем судебном заседании подлежало рассмотрению исковое заявление конкурсного управляющего ООО «Старторг» Диановой Р.Г. к ответчикам: гр. Канаеву М.С., гр. Морозову А.Н. о привлечении к субсидиарной ответственности как лиц, контролирующих должника ООО «Старторг» и взыскании 32 489 607, 81 рублей.

Представитель истца требования поддержал по доводам иска, просил удовлетворить.

В судебное заседание не явились ответчики, извещены надлежаще о дате, времени и месте судебного заседания. Дело слушалось в порядке ст.ст. 123, 156 АПК РФ.

Изучив материалы дела, заслушав лиц, участвующих в деле, оценив представленные документы, суд пришел к следующим выводам.

В обоснование заявленных требований заявитель указал, что бывшим руководителем должника Канаевым М.С. (осуществлявшим полномочия генерального директора с 15.03.2012 г. по 29.11.2013 г. – дату признания должника банкротом) и единственным учредителем (участником) должника Морозовым А.Н. (также осуществлявшим полномочия генерального директора в период с 31.07.2009 г. по 25.11.2009 г., и в период с 19.10.2011 г. по 15.03.2012 г.), в нарушение п. 5 ст. 10 Закона о банкротстве не были обеспечены сохранность и передача конкурсному управляющему документов бухгалтерского учета и отчетности.

Согласно п. 2 ст. 126 ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)», с даты принятия арбитражным судом решения о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства прекращаются полномочия руководителя должника, иных органов управления должника и собственника имущества должника - унитарного предприятия (за исключением полномочий общего собрания участников должника, собственника имущества должника принимать решения о заключении соглашений об условиях предоставления денежных средств третьим лицом или третьими лицами для исполнения обязательств должника).

Руководитель должника, а также временный управляющий, административный управляющий, внешний управляющий в течение трех дней с даты утверждения конкурсного управляющего обязаны обеспечить передачу бухгалтерской и иной документации должника, печатей, штампов, материальных и иных ценностей конкурсному управляющему.

В случае уклонения от указанной обязанности руководитель должника, а также временный управляющий, административный управляющий, внешний управляющий несут ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Пунктом 5 статьи 10 ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» предусмотрена субсидиарная ответственность руководителя должника по обязательствам должника, если документы бухгалтерского учета и (или) отчетности, обязанность по сбору, составлению, ведению и хранению которых установлена законодательством РФ, к моменту вынесения определения о введении наблюдения или принятия решения о признании должника банкротом отсутствуют или не содержат информацию об имуществе и обязательствах должника и их движении, сбор, регистрация и обобщение, которой являются обязательными в соответствии с законодательством РФ, либо указанная информация искажена.

Размер ответственности в соответствии с пунктом 8 статьи 10 Закона о банкротстве применительно к случаям, предусмотренным пунктами 4 и 5 статьи 10 Закона о банкротстве, устанавливается исходя из разницы между определяемым на момент закрытия реестра размером требований кредиторов, включенных в реестр требований кредиторов, и размером удовлетворенных требований кредиторов на момент приостановления расчетов с кредиторами или исполнения текущих обязательств должника в связи с недостаточностью имущества должника, составляющего конкурсную массу должника.

В соответствии с пунктом 6 статьи 10 Закона о банкротстве, заявление о привлечении контролирующего должника лиц к ответственности по основаниям, предусмотренным Законом о банкротстве, рассматривается арбитражным судом в деле о банкротстве должника. Указанное заявление может быть подано в ходе конкурсного производства арбитражным управляющим по своей инициативе либо по решению собрания кредиторов или комитета кредиторов.

В соответствии с Постановлением Президиума ВАС РФ № от 06.11.2012 г. N 9127/12 по делу № N А40-82872/10-70-400 «Б», «в абзаце втором пункта 3 статьи 56 Гражданского кодекса содержится общая норма о субсидиарной ответственности по обязательствам юридического лица учредителей (участников), собственников имущества

юридического лица или других лиц, которые имеют право давать обязательные для этого юридического лица указания либо иным образом имеют возможность определять его действия. Пункт 5 статьи 10 Закона о банкротстве устанавливает самостоятельный вид субсидиарной ответственности по обязательствам должника при банкротстве последнего, отличный от состава, предусмотренного абзацем вторым пункта 3 статьи 56 Кодекса и пунктом 4 статьи 10 Закона о банкротстве. В связи с этим субсидиарная ответственность лица, названного в пункте 5 статьи 10 Закона о банкротстве, наступает независимо от того, привели ли его действия или указания к несостоятельности (банкротству) должника по смыслу нормы, изложенной в абзаце втором пункта 3 статьи 56 Кодекса и пункте 4 статьи 10 Закона о банкротстве.

В частности, согласно пункту 5 статьи 10 Закона о банкротстве руководитель должника несет субсидиарную ответственность по обязательствам должника, если документы бухгалтерского учета и (или) отчетности, обязанность по сбору, составлению, ведению и хранению которых установлена законодательством Российской Федерации, к моменту вынесения определения о введении наблюдения или принятия решения о признании должника банкротом отсутствуют или не содержат информацию об имуществе и обязательствах должника и их движении, сбор, регистрация и обобщение которой являются обязательными в соответствии с законодательством Российской Федерации, либо если эта информация искажена».

В соответствии с пунктом 3 статьи 8 Федерального закона от 21.11.1996 № 129-ФЗ (ред. от 28.11.2011) «О бухгалтерском учете» (далее - Закон о бухгалтерском учете) бухгалтерский учет ведется организацией непрерывно с момента ее регистрации в качестве юридического лица до реорганизации или ликвидации в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

Согласно статье 13 Закона о бухгалтерском учете все организации обязаны составлять на основе данных синтетического и аналитического учета бухгалтерскую отчетность, бухгалтерская отчетность состоит из:

- а) бухгалтерского баланса;
- б) отчета о прибылях и убытках;
- в) приложений к ним, предусмотренных нормативными актами;
- г) аудиторского заключения или заключения ревизионного союза сельскохозяйственных кооперативов, подтверждающих достоверность бухгалтерской отчетности организации, если она в соответствии с федеральными законами подлежит обязательному аудиту или обязательной ревизии;
- д) пояснительной записки.

В соответствии со ст.6 Закона о бухгалтерском учете ответственность за организацию бухгалтерского учета в организациях, соблюдение законодательства при выполнении хозяйственных операций несут руководители организаций.

В соответствии с п.1 ст.9 Закона о бухгалтерском учете все хозяйственные операции, проводимые организацией, должны оформляться оправдательными документами. Эти документы служат первичными учетными документами, на основании которых ведется бухгалтерский учет.

В силу пунктов 4, 5 статьи 23 НК РФ, организации обязаны представлять в налоговый орган по месту учета в установленном порядке налоговые декларации по тем налогам, которые они обязаны уплачивать, если такая обязанность предусмотрена законодательством о налогах и сборах, а также бухгалтерскую отчетность в соответствии с Федеральным законом «О бухгалтерском учете».

Согласно данным, представленным ИФНС России № 10 по г. Москве, Канаев М.С. осуществлял полномочия руководителя ООО «Старторг» в период с 15.03.2012 г. по 29.11.2013 г. – до даты признания должника банкротом и утверждения конкурсного управляющего.

Морозов А.Н. являлся руководителем ООО «Старторг» в период с 31.07.2009 г. по 25.11.2009 г., и в период с 19.10.2011 г. по 15.03.2012 г. Также Морозов А.Н. является

единственным учредителем (участником) должника с размером доли 100 % уставного капитала.

Указанные сведения подтверждаются также выпиской из Единого государственного реестра юридических лиц № 7296243_УД от 21.08.2013 г.

Согласно данным бухгалтерской отчетности, представленным в материалы настоящего дела, по состоянию на 2 квартал 2012 г. у Должника на дату возбуждения дела о банкротстве имелась дебиторская задолженность на сумму в размере 37 600 000 рублей.

По данным финансового анализа по состоянию на 01.07.2012 г., совокупные активы должника составляли 72 508 000 рублей, в т.ч. дебиторская задолженность в размере 37 600 000 рублей, краткосрочные финансовые вложения на сумму 33 321 000 рублей.

Решением Арбитражного суда города Москвы от 29.11.2013 г. ООО «Старторг» признан несостоятельным (банкротом), в отношении него открыто конкурсное производство сроком на 6 (шесть) месяцев, конкурсным управляющим утверждена Дианова Р.Г.

Указанным решением от 29.11.2013 г. суд обязал руководителя должника в течение 3 (трех) дней передать бухгалтерскую и иную документацию должника, печати, штампы, материальные и иные ценности конкурсному управляющему. Акт приема-передачи представить в суд.

Решение суда руководителем должника не исполнено, документы конкурсному управляющему не переданы.

Конкурсный управляющий не обнаружил финансовые вложения, и документы по дебиторской задолженности.

Конкурсным управляющим было направлено в адрес руководителя должника Канаева М.С. требование № 573 от 09.12.2013 г. о передаче руководителем должника в течение трех дней бухгалтерской и иной документации должника, печатей и штампов, материальных и иных ценностей конкурсному управляющему. До настоящего времени требование не исполнено.

Также временным управляющим ООО «Стартог» учредителю должника Морозову А.Н. были направлены уведомления о последствиях введения процедуры банкротства в отношении ООО «Стартог» № 532/м-а от 09.09.2013 г., запроса документов № 532-м-б от 09.09.2013 г., уведомления о предоставлении информации № 532/м-в от 09.09.2013 г.

Однако, ответы на уведомления и запросы не поступили, данные документы и сведения конкурсному управляющему переданы не были.

Из материалов дела также следует, что учредитель Морозов А.Н. подписывал бухгалтерский баланс должника за 2012 г., что позволяет полагать наличие у него необходимых документов и сведений.

Определением суда от 27.11.2014 г. суд истребовал у учредителя должника ООО «Стартог» Морозов Александр Николаевич и обязал его предоставить конкурсному управляющему ООО «Стартог» Диановой Р.Г. в срок до 15.10.2014 г. бухгалтерскую и иную документацию должника, печати, штампы, материальные и иные ценности.

Определение суда от 27.11.2014 г. об истребовании не исполнено Морозовым А.Н.,

Конкурсным управляющим был получен исполнительный лист, обязывающий Морозова А.Н. передать документацию должника. На основании исполнительного листа серии ВС № 006831685 в отношении Морозова А.Н. возбуждено исполнительное производство № 33182/14/50047-ИП от 25.12.2014 г.

Материалами дела подтверждается, что ответчики Канаев М.С. и Морозов А.Н. документы и сведения конкурсному управляющему не представили.

Таким образом, в результате не предоставления ответчиками Канаевым М.С. и Морозовым А.Н. документов хозяйственной деятельности должника, у конкурсного управляющего отсутствовала возможность обнаружить активы должника на общую сумму 72 508 000 рублей.

Так, в силу статьи 6 Федерального закона от 21.11.1996 № 129-ФЗ «О бухгалтерском учёте» ответственность за организацию бухгалтерского учёта в организациях, соблюдение

законодательства при выполнении хозяйственных операций несёт руководитель организации. Согласно статье 17 ФЗ «О бухгалтерском учёте», статье 50 ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» от 08.02.1998 № 14-ФЗ организации обязаны хранить первичные учётные документы, регистры бухгалтерского учёта и бухгалтерскую отчётность в течение сроков, устанавливаемых в соответствии с правилами организации государственного архивного дела, но не менее пяти лет.

Поскольку наличие документов бухгалтерского учёта и (или) отчётности у руководителя должника предполагается и является обязательным требованием закона, то именно руководитель должника обязан доказывать наличие уважительных причин непредставления документации. При этом невыполнение требования о предоставлении первичных бухгалтерских документов или отчётности приравнивается к их отсутствию.

Однако в нарушение требований пункта 2 статьи 126 ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» Канаев М.С., Морозов А.Н. не исполнили обязанность по передаче в трёхдневный срок документов и материальных ценностей конкурсному управляющему Диановой Р.Г.

Документы о наличии активов должника либо об их выбытии не были представлены бывшими руководителями и учредителем должника в распоряжение конкурсного управляющего.

Арбитражный суд признаёт доказанным факт нарушения ответчиками пункта 2 статьи 126 ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)». Обстоятельства наличия уважительных причин непредставления документации в трёхдневный срок судом не установлены, ответчиками не заявлены.

По смыслу пункта 5 статьи 10 ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» в редакции Федерального закона от 28.04.2009 № 73-ФЗ руководитель должника несёт субсидиарную ответственность по обязательствам должника, если документы бухгалтерского учёта и (или) отчётности, обязанность по сбору, составлению, ведению и хранению которых установлена законодательством Российской Федерации, к моменту принятия решения о признании должника банкротом отсутствуют.

Состав правонарушения, предусмотренного пунктом 5 статьи 10 ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» является формальным. Поэтому для привлечения бывшего руководителя должника к субсидиарной ответственности достаточно установить наличие одного из предусмотренных названной нормой права обстоятельств относительно документов бухгалтерского учёта.

Следует иметь в виду, что пункт 5 статьи 10 ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)», корреспондирующий нормам об ответственности руководителя за организацию бухгалтерского учёта в организациях, соблюдение законодательства при выполнении хозяйственных операций, организацию хранения первичных учётных документов, регистров бухгалтерского учёта и бухгалтерской отчётности (пункт 1 статьи 6, пункт 3 статьи 17 ФЗ «О бухгалтерском учёте»), с учётом обязанности руководителя должника в установленных случаях предоставить арбитражному управляющему бухгалтерскую документацию должника (пункт 3.2 статьи 64, пункт 2 статьи 126 Закона о банкротстве), направлен на обеспечение надлежащего исполнения руководителем должника указанных обязанностей, защиту прав и законных интересов лиц, участвующих в деле о банкротстве, и не может рассматриваться как нарушающее конституционные права и свободы (определение Конституционного Суда РФ от 20.10.2011 № 1361-О-О).

Поскольку Канаевым М.С., Морозовым А.Н., как руководителями ООО «Старторг», ответственными в силу статей 17 и 18 ФЗ «О бухгалтерском учёте» за организацию хранения документов бухгалтерского учёта и бухгалтерской отчётности, не была обеспечена их сохранность и передача конкурсному управляющему первичных учётных документов по запасам и дебиторской задолженности, арбитражный суд приходит к итоговому выводу о наличии достаточных оснований для привлечения ответчиков к субсидиарной ответственности по пункту 5 статьи 10 ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)».

Неисполнение обязанности по передаче бухгалтерской документации по запасам и дебиторской задолженности повлекло за собой невозможность проведения инвентаризации и оценки имущества должника, формирования конкурсным управляющим конкурсной массы и, как следствие, неудовлетворение требований кредиторов

Согласно разъяснениям, содержащимся в пункте 7 постановления Пленума ВАС РФ от 15.12.2004 № 29 «О некоторых вопросах практики применения Федерального закона «О несостоятельности (банкротстве)», постановлении Президиума ВАС РФ от 07.06.2012 № 219/12, субсидиарная ответственность лиц, указанных в статье 10 Закона о банкротстве по обязательствам должника, может быть возложена на них при недостаточности имущества должника и её размер определяется исходя из разницы между размером требований кредиторов, включённых в реестр требований кредиторов, и денежными средствами, вырученными от продажи имущества должника.

В постановлении Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 06.11.2012 № 9127/12 указано, что согласно абзацу второму пункта 8 статьи 10 Закона о банкротстве такая субсидиарная ответственность устанавливается в размере неудовлетворенных требований, включенных в реестр требований кредиторов должника из числа требований, предъявленных кредиторами до закрытия реестра, и неудовлетворенных текущих требований.

В соответствии со ст. 10 Федерального закона № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» в случае нарушения руководителем должника положений закона о банкротстве он обязан возместить убытки, причиненные в результате такого нарушения.

Удовлетворение требований кредиторов должника, как пояснил конкурсный управляющий, и следует из материалов дела - не производилось.

Доказательств обратного суду не представлено.

В соответствии со ст. 401 ГК РФ лицо признается невиновным, если при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, оно приняло все меры для надлежащего исполнения обязательств. Если иное не предусмотрено законом или договором, лицо не исполнившее обязательство несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы.

В реестр требований кредиторов ООО «Старторг» на дату закрытия включены требования третьей очереди в размере 8 997 710,56 рублей, пени и штрафы в размере 2 868 883,38 рублей, за реестром установлены требования в размере 20 602 416,38 рублей, за реестром пени и штрафы в размере 20 597,49 рублей.

В связи с тем, что имущество у должника не выявлено, удовлетворение требований кредиторов не осуществлялось.

Размер субсидиарной ответственности применительно к случаям, предусмотренным пункту 5 статьи 10 Закона о банкротстве, устанавливается исходя из разницы между определяемым на момент закрытия реестра размером требований кредиторов, включенных в реестр требований кредиторов должника, и размером удовлетворенных требований кредиторов на момент приостановления расчетов с кредиторами или исполнения текущих обязательств должника в связи с недостаточностью имущества должника, составляющего конкурсную массу.

Согласно п. 12 статьи 142 Закона о банкротстве в случае, если требования конкурсных кредиторов и уполномоченного органа не были удовлетворены за счет конкурсной массы, конкурсный управляющий, конкурсные кредиторы и уполномоченный орган, требования которых не были удовлетворены, имеют право до завершения конкурсного производства подать заявление о привлечении к субсидиарной ответственности лиц, указанных в статьях 9 и 10 Закона о банкротстве.

Согласно пункта 8 статьи 10 Закона о банкротстве в определении о привлечении контролирующего должника лиц к ответственности указывается размер их ответственности, который применительно к случаям, предусмотренным пунктами 4 и 5 настоящей статьи, устанавливается исходя из разницы между определяемым на момент закрытия реестра размером требований кредиторов, включенных в реестр требований кредиторов, и

размером удовлетворенных требований кредиторов на момент приостановления расчетов с кредиторами или исполнения текущих обязательств должника в связи с недостаточностью имущества должника, составляющего конкурсную массу.

Размер требований кредиторов, включенных в реестр требований кредиторов ООО «Старторг» составляет 32 489 607,81 рублей. Имущество должника отсутствует.

Суд приходит к выводу об обоснованности заявления конкурсного управляющего ООО «Старторг» Диановой Р.Г. о привлечении бывших руководителей должника Канаева М.С., Морозова А.Н. к субсидиарной ответственности в связи с предоставлением необходимых доказательств оснований привлечения руководителей должника к субсидиарной ответственности по пункту 5 статьи 10 Федерального закона «О несостоятельности (банкротстве)».

Учитывая установленные обстоятельства и заявленные конкурсным управляющим основания для привлечения руководителей должника Канаева М.С., Морозова А.Н. к субсидиарной ответственности, суд приходит к выводу, что размер субсидиарной ответственности Канаева М.С., Морозова А.Н. составляет 32 489 607,81 рублей.

Согласно ст. 65 АПК РФ каждое лицо, участвующее в деле, должно доказать обстоятельства, на которые оно ссылается как на основание своих требований и возражений.

Руководствуясь ст. ст.9, 10, ст. 129 Федерального Закона РФ «О несостоятельности (банкротстве)», ст. ст. 8, 11, 12, 15, 56 ГК РФ, ст. ст. 4, 64-66, 71, 75, 123, 156, 167-171, 184-186 АПК РФ, арбитражный суд

ОПРЕДЕЛИЛ:

Привлечь солидарно гр. Канаева Михаила Сергеевича и гр. Морозова Александра Николаевича к субсидиарной ответственности по обязательствам должника ООО «Старторг».

Взыскать солидарно с гр. Канаева Михаила Сергеевича (03.06.1987 года рождения, 144000, Московская область, г. Электросталь, ул. Николаева, д. 33, кв. 46,) и гр. Морозова Александра Николаевича (27.05.1985 года рождения, место рождения г. Электросталь Московской области, адрес регистрации: 144000, Московская область, г. Электросталь, проспект Ленина, дом 2, корп. 2, кв. 45) как лиц, контролирующих должника, в пользу ООО «Старторг» (ОГРН 1095053000459, ИНН 5053056158, адрес местонахождения: 123056, г. Москва, ул. Б. Грузинская, д. 60, стр. 1) денежные средства в размере 32 489 607 (тридцать два миллиона четыреста восемьдесят девять тысяч шестьсот семь) рублей 81 копейку в порядке субсидиарной ответственности по обязательствам должника.

Определение может быть обжаловано в Девятый арбитражный апелляционный суд в течение десяти дней со дня изготовления в полном объеме.

Судья

Л. А. Кравчук