

**АРБИТРАЖНЫЙ СУД СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ**

620075 г. Екатеринбург, ул. Шарташская, д.4,
www.ekaterinburg.arbitr.ru e-mail: info@ekaterinburg.arbitr.ru

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

г. Екатеринбург
28 октября 2020 года

Дело №А60-981/2015

Резолютивная часть определения объявлена 27 октября 2020 г.

Арбитражный суд Свердловской области в составе судьи С.Н. Веретенниковой, при ведении протокола судебного заседания помощником судьи С.А. Володиным, рассмотрел заявление конкурсного управляющего ЗАО «Мостинжстрой» Тебенко Евгения Алексеевича о привлечении к субсидиарной ответственности в рамках дела по заявлению ООО «ГАЗЭНЕРГО» (ИНН 7445020212, ОГРН 1027402170620) к ЗАО «Мостинжстрой» (ИНН 6668017860, ОГРН 1026601371521) о признании несостоятельным (банкротом)

при участии в судебном заседании:

к/у Тебенко Е.А., паспорт.

Иные лица, участвующие в деле, их представители, о времени и месте рассмотрения заявления извещены надлежащим образом, в том числе публично путем размещения информации о времени и месте судебного заседания на сайте Арбитражного суда Свердловской области, в судебное заседание не явились.

Лицам, участвующим в деле, процессуальные права и обязанности разъяснены. Отводов составу суда и помощнику судьи (секретарю судебного заседания) не заявлено.

12.01.2015 в Арбитражный суд Свердловской области поступило заявление ООО «ГАЗЭНЕРГО» к ЗАО «Мостинжстрой» о признании должника несостоятельным (банкротом).

Определением от 18.04.2015 требования заявителя ОАО «Каменск-Стальконструкция» к ЗАО «Мостинжстрой» о признании должника несостоятельным (банкротом) признаны обоснованными. Введена процедура банкротства-наблюдение.

Временным управляющим должника утвержден Гусаров Евгений Михайлович, член НП «Объединение арбитражных управляющих «Авангард».

Публикация сведений о введении в отношении должника процедуры наблюдения произведена в газете "Коммерсантъ" №74 от 25.04.2015.

Решением Арбитражного суда Свердловской области от 08 февраля 2016 года (резоллютивная часть решения объявлена 02.02.2016) ЗАО



«Мостинжстрой» признано несостоятельным (банкротом) и в отношении него открыто конкурсное производство сроком на 6 месяцев.

Конкурсным управляющим должника утвержден Кольчурин Денис Валентинович (ИНН 591905348245; 620000, г. Екатеринбург, а/я 779), член Ассоциации «Региональной саморегулируемой организации профессиональных арбитражных управляющих» (119270, г. Москва, Кутузовский проспект, 36, стр.23).

Публикация сведений о введении в отношении должника процедуры конкурсного производства произведена в газете "Коммерсантъ" №25 от 13.02.2016.

03.10.2017 от конкурсного управляющего ЗАО "МОСТИНЖСТРОЙ" Кольчурина Дениса Валентиновича поступило заявление о привлечении контролирующих должника лиц к субсидиарной ответственности.

Определением от 21.05.2018 признано доказанным наличие оснований для привлечения Злыгостева Николая Кирилловича к субсидиарной ответственности по обязательствам должника. Производство по рассмотрению заявления о привлечении Злыгостева Николая Кирилловича к субсидиарной ответственности по обязательствам должника до окончания расчетов с кредиторами приостановлено.

04.09.2020 в арбитражный суд поступило ходатайство конкурсного управляющего ЗАО «Мостинжстрой» Тебенко Евгения Алексеевича о возобновлении производства по рассмотрению заявления о привлечении к субсидиарной ответственности.

Конкурсный управляющий просит взыскать со Злыгостева Н.К. в пользу:

ЗАО «Мостинжстрой» - 321079169,96 рубля,

ОАО «Каменск-стальконструкция» - 52084453,59 рубля,

ООО «Интекс» - 21151853,76 рубля,

Федеральной налоговой службы – 127006021,35 рубля.

Определением Арбитражного суда Свердловской области от 12.09.2020 возобновлено производство по рассмотрению заявления о привлечении к субсидиарной ответственности, судебное заседание назначено на 01.10.2020.

01.10.2020 в судебном заседании конкурсный управляющий заявление поддержал.

Определением суда от 01.10.2020 судебное разбирательство отложено на 27.10.2020.

27.10.2020 в судебном заседании конкурсный управляющий заявление поддержал.

Рассмотрев материалы дела, суд

УСТАНОВИЛ:

согласно Федеральному закону от 26 октября 2002 года № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (далее – Закон о банкротстве) правом на подачу заявления о привлечении к ответственности по основаниям,



предусмотренными статьями 61.11 и 61.13 настоящего Федерального закона, в ходе любой процедуры, применяемой в деле о банкротстве, от имени должника обладают арбитражный управляющий по своей инициативе либо по решению собрания кредиторов или комитета кредиторов, конкурсные кредиторы, представитель работников должника, работники или бывшие работники должника, перед которыми у должника имеется задолженность, или уполномоченные органы.

Правом на подачу заявления о привлечении к субсидиарной ответственности по основанию, предусмотренному статьей 61.12 настоящего Федерального закона, в ходе любой процедуры, применяемой в деле о банкротстве, обладают конкурсные кредиторы, представитель работников должника, работники либо бывшие работники должника или уполномоченные органы, обязательства перед которыми предусмотрены пунктом 2 статьи 61.12 настоящего Федерального закона, либо арбитражный управляющий по своей инициативе от имени должника в интересах указанных лиц (п.п. 1, 2 ст. 61.14 Закона о банкротстве).

Заявления о привлечении к субсидиарной ответственности по основаниям, предусмотренным настоящей главой, подлежат рассмотрению арбитражным судом в рамках дела о банкротстве должника, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом (п. 1 ст. 61.16 Закона о банкротстве).

Судом в ходе судебного разбирательства установлены следующие обстоятельства.

03.10.2017 от конкурсного управляющего должником Кольчурина Дениса Валентиновича поступило заявление о привлечении контролирующих должника лиц к субсидиарной ответственности.

По состоянию на 01.10.2017 размер непогашенных требований кредиторов составляет 470 678 897,72 руб.

Согласно сведениям из ЕГРЮЛ, Злыгостев Николай Кириллович в трёхлетний период, предшествующий признанию должника банкротом, являлся учредителем ЗАО «МОСТИНЖСТРОЙ» (100% доли в уставном капитале), а также представителем управляющей компании ООО «Мостинжстрой» и фактически осуществлял руководство деятельностью должника.

По данным бухгалтерской отчетности ЗАО «МОСТИНЖСТРОЙ» на 31.12.2015 за должником числились запасы балансовой стоимостью 502 546 тыс. руб., которые конкурсному управляющему не переданы, что, в свою очередь, влечёт невозможность удовлетворения требований кредиторов ЗАО «МОСТИНЖСТРОЙ».

Определениями Арбитражного суда Свердловской области признаны недействительными следующие сделки должника по заявлению конкурсного управляющего:



- сделки по прекращению обязательства ЗАО «МОСТИНЖСТРОЙ» перед ООО «Мостбаза» по договору аренды № 04.13-009 от 01.01.2013г., совершенные путём исполнения соответствующего обязательства посредством безналичного перечисления денежных средств ОАО «КУМЗ» на общую сумму 48 423 287 руб. 93 коп. по платежным поручениям № 731 от 06.10.2014г. на сумму 23 774 823 руб., № 68 от 16.10.2014г. на сумму 12 100 000 руб., № 163 от 20.10.2014г. на сумму 6 569 464 руб. 93 коп., № 403 от 07.11.2014г. на сумму 5 979 000 руб. соответственно на основании писем ЗАО «МОСТИНЖСТРОЙ» от 03.10.2014г. № 844-01, от 16.10.2014г. № 859-01, от 20.10.2014г. № 01.12-077дб, от 31.10.2014г. № 21; - акты взаимозачета между ООО «Техно-Прогресс» и ЗАО «МОСТИНЖСТРОЙ»: от 31.08.2014г. № 283 на сумму 38 220 руб.; от 30.09.2014г. № 714 на сумму 17 583 045,92 руб.; от 31.10.2014г. № 397 на сумму 49 220 руб.; от 31.10.2014г. № 401 на сумму 10 844 023,95 руб.; от 30.11.2014г. на сумму 21 185,15 руб.; от 31.12.2014г. № 328 на сумму 58 358,57 руб.; от 31.12.2014г. № 466 на сумму 21 627 139,80 руб.

В соответствии с п. 4 Соглашением о передаче договора генерального подряда № КК0748F-2012 от 03.08.2012, заключенного между заказчиком (ОАО «КУМЗ», генподрядчиком (ЗАО «МОСТИНЖСТРОЙ») и новым генподрядчиком (ООО «МОСТИНЖСТРОЙ») 25.12.2014, должник, действующий в лице генерального директора управляющей организации ООО «Мостинжстрой» Злыгостева Н.К., признал наличие задолженности по выполнению авансированных работ в размере 562 067 486 руб. 61 коп. Каких-либо ссылок на выполненные должником и не принятые заказчиком работы, отраженные в бухгалтерском учёте как незавершенное производство на сумму 408 464 371 руб. 49 коп., указанное соглашение не содержит. Об отсутствии проявления со стороны ответчиком должной степени заботливости и осмотрительности при исполнении договора генерального подряда № КК0748F-2012 от 03.08.2012г., а именно выполнение дополнительных объёмов работ без их предварительного согласования с заказчиком, свидетельствует и содержание представленных писем, направляемых в адрес ОАО «КУМЗ».

Так, в письме от 30.06.2014 должник указал, что выполнил СМР «ВНЕ и СВЕРХ договорных обязательств в размере 326204 тыс. руб. (без финансирования на доп. объемы работ). На реализацию указанных СМР задействованы денежные средства, авансированные ОАО «КУМЗ», а также авансы и неоплаченная кредиторская задолженность ЗАО «Мостинжстрой» своим субподрядным организациям и поставщикам».

В письме от 02.07.2014 указано, что «значительную часть СМР ЗАО «Мостинжстрой» не может предъявить к выполнению из-за отсутствия Доп. соглашений, сумма не зачтенного (не отработанного) аванса составляет - 568 141,6 тыс. руб., но по факту сумма не отработанного аванса всего 75 799,2 тыс. руб.».



В письме от 28.08.2014 должник указывал причины приведшие должника к ситуации невозможности удовлетворить требования кредиторов, а именно:

- «Первоначальной причиной сложившейся ситуации является неправильная оценка общей стоимости строительства проекта Прокатный комплекс, т.к. она была выполнена по документации стадии «П»;

- «Отсутствие должного, для такого объёма работ, финансирования, что влечёт за собой задержку в оплате по внутренним и внешним обязательствам (заработная плата, авансирование и оплата выполненных работ субподрядчикам и поставщикам, налоги и т.д.)»;

- «По факту подтвержденная убыточная стоимость строительства встроенных помещений, за такую стоимость согласны работать только мелкие, не имеющие необходимого опыта организации. Дееспособные организации соглашаются выполнять работы по стоимости, превышающей на 20-25% стоимость Генподрядчика, и ЗАО «Мостинжстрой» вынуждено все затраты покрывать собственными средствами».

Имела место причинно-следственная связь между действиями контролирующих должника лиц и невозможностью в полном объёме удовлетворить требования кредиторов свидетельствует совершение должником и взаимосвязанными с должником лицами сделок, признанных недействительными: с ООО «Мостбаза» на сумму 48 423 287 руб. 93 коп., а также с ООО «Техно-Прогресс» на сумму 50 221 193 руб. 39 коп. Из существа рассматриваемых заявлений о признании сделок недействительными следует, что недействительными признаны сделки по зачёту однородных встречных требований, повлекших оказание предпочтения аффилированным с должником лицам удовлетворения их требований перед иными кредиторами.

В случае, если оспоренные сделки не были бы совершены, то в конкурсную массу ЗАО «МОСТИНЖСТРОЙ» поступили бы денежные средства в размере 98 644 481 руб. 32 коп., что позволило в значительной степени удовлетворить требования кредиторов.

Помимо этого, должником в лице его контролирующих лиц в шестимесячный период подозрительности, совершены сделки, в результате которых одному из кредиторов оказано предпочтение в удовлетворении его требований на сумму 189 233 426 руб. 20 коп., однако в признании недействительными данных сделок конкурсному управляющему отказано по причине неосведомленности контрагентов о наличии признаков неплатежеспособности должника на даты их совершения:

- с ПАО «УБРиР» на сумму 46 106 000 руб.;

- с ОАО «КУМЗ» на сумму 143 127 426 руб. 20 коп.

Ключевым обстоятельством, приведшим к банкротству ЗАО «МОСТИНЖСТРОЙ», явилось доначисление должнику в результате проведенной выездной налоговой проверки значительной суммы недоимки по налогам - 97 135 770 руб. 52коп. Так, Межрайонной ИФНС по крупнейшим



налогоплательщикам по Свердловской области проведена выездная налоговая проверка ЗАО «МОСТИНЖСТРОЙ» по вопросам правильности исчисления и уплаты в бюджет налогов и сборов:

- налога прибыль за период с 01.01.2010 по 31.12.2012;
- налога на добавленную стоимость за период с 01.01.2010 по 31.12.2012;
- налога на имущество за период с 01.01.2010 по 31.12.2012;
- водного налога за период с 01.01.2010 по 31.12.2012;
- транспортного налога за период с 01.01.2010 по 31.12.2012;
- налога на доходы физических лиц за период с 01.01.2010 по 31.12.2012.

Результаты проверки отражены в акте выездной налоговой проверки № 19 от 21.04.2014. По результатам рассмотрения материалов проверки и возражений заявителя

Межрайонной ИФНС по крупнейшим налогоплательщикам по Свердловской области вынесено решение № 19 от 11 июня 2014 г. о привлечении к ответственности за совершение налогового правонарушения, которым ЗАО «Мостинжстрой» доначислены налоги в общей сумме 71 539 757 рублей, пени в размере 21 282 366 руб. 12 коп. штрафы в сумме 4 313 647 руб. 40 коп.

В результате совершенного должником налогового правонарушения и доначисления сумм недоимки, пени и штрафов, на расчётные счета должника выставлены инкассовые поручения, движение денежных средств по расчётным счетам прекратилось, что и послужило причиной фактического прекращения должником хозяйственной деятельности и заключения Соглашения о передаче договора генерального подряда № КК0748F-2012 от 25.12.2014.

Определением суда от 21.05.2018 признаны доказанными наличие оснований для привлечения Злыгостева Николая Кирилловича к субсидиарной ответственности по обязательствам должника.

Производство по рассмотрению заявления о привлечении Злыгостева Николая Кирилловича к субсидиарной ответственности по обязательствам должника приостановлено до окончания расчетов с кредиторами.

Как указал конкурсный управляющий должником в ходатайстве о возобновлении производства по рассмотрению заявления о привлечении к субсидиарной ответственности, в связи с недостаточность имущества должника не погашены следующие требования кредиторов:

- требования кредиторов, включенные в 3 очередь реестра требований кредиторов в размере 417 172 312,55 руб. основного долга, 46 276 638,07 руб. неустойки;
- требования кредиторов, включенные во 2 очередь реестра требований кредиторов в размере 13 391 538,34 руб. задолженности по заработной плате;
- требования кредиторов по текущим платежам 2 очереди в размере 18 526 182,68 руб.;
- требования кредиторов по текущим платежам 5 очереди в размере 15



618 406,43 руб.;

- требования, подлежащие погашению за счет имущества должника, оставшегося после удовлетворения требований, включенных в реестр требований кредиторов в размере 10 336 420,59 руб.

Способ, предусмотренный подп. 3 п. 2 ст. 61.17 Закона о банкротстве (уступка кредитором части этого требования в размере требования кредитора) выбран следующими кредиторами:

- Открытое акционерное общество «Каменск-стальконструкция» (требования в размере 51 388 758,06 руб. основного долга, 220 695,53 руб. неустойки включены в 3 очередь реестра требований кредиторов, требование в размере 475 000 руб. установлено в качестве текущего платежа 5 очереди);

- Общество с ограниченной ответственностью «Интекс» (требование в размере 20 282 991,06 руб. основного долга включены в 3 очередь реестра требований кредиторов, требование в размере 868 862,70 руб. установлено в качестве текущего платежа 5 очереди);

- Федеральная налоговая служба России в лице Управления Федеральной налоговой службы по Свердловской области (требование в размере 77 864 051,49 руб. основного долга, 27 397 020,95 руб. пеней включены в 3 очередь реестра требований кредиторов, требование в размере 9 713 592,53 руб. признано подлежащим погашению за счет имущества должника, оставшегося после удовлетворения требований, включенных в реестр требований кредиторов должника, требование в размере 12 031 356,38 руб. установлено в качестве текущего платежа 5 очереди). На основании вышеизложенного,

Конкурсный управляющий должником просит:

1. Взыскать с Злыгостева Николая Кирилловича в пользу ЗАО «Мостинжстрой» 321 079 169,96 рублей;

2. Взыскать с Злыгостева Николая Кирилловича в пользу ОАО «Каменск-стальконструкция» 52 084 453,59 рублей;

3. Взыскать с Злыгостева Николая Кирилловича в пользу ООО «Интекс» 21 151 853,76 рублей;

4. Взыскать с Злыгостева Николая Кирилловича в пользу Федеральной налоговой службы России в лице Управления Федеральной налоговой службы по Свердловской области 127 006 021,35 рублей.

В силу ч. 2 ст. 69 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации обстоятельства, установленные вступившим в законную силу судебным актом арбитражного суда по ранее рассмотренному делу, не доказываются вновь при рассмотрении арбитражным судом другого дела, в котором участвуют те же лица.

Как указано выше, обстоятельства, свидетельствующие о наличии оснований для привлечения Злыгостева Н.К. к субсидиарной ответственности, установлены вступившим в законную силу судебным актом – определение арбитражного суда от 21.05.2018 по настоящему делу.



Оценив доказательства и доводы, приведенные лицами, участвующими в деле, в обоснование своих требований и возражений, арбитражный суд удовлетворяет заявление конкурсного управляющего должником о привлечении Злыгостева Н.К. к субсидиарной ответственности.

Руководствуясь ст. 184, 185 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, суд

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Удовлетворить заявление конкурсного управляющего закрытым акционерным обществом «Мостинжстрой» (ОГРН: 1026601371521, ИНН: 6668017860) о привлечении к субсидиарной ответственности Злыгостева Николая Кирилловича по обязательствам закрытого акционерного общества «Мостинжстрой» (ОГРН: 1026601371521, ИНН: 6668017860)

2. Взыскать со Злыгостева Николая Кирилловича в пользу ЗАО «Мостинжстрой» 321 079 169,96 рубля.

3. Взыскать со Злыгостева Николая Кирилловича в пользу ОАО «Каменск-стальконструкция» 52 084 453,59 рубля.

4. Взыскать со Злыгостева Николая Кирилловича в пользу ООО «Интекс» 21 151 853,76 рубля.

5. Взыскать со Злыгостева Николая Кирилловича в пользу Федеральной налоговой службы России в лице Управления Федеральной налоговой службы по Свердловской области 127 006 021,35 рубля.

6. Определение может быть обжаловано в порядке апелляционного производства в Семнадцатый арбитражный апелляционный суд в течение десяти дней со дня его принятия. Апелляционная жалоба подается в арбитражный суд апелляционной инстанции через арбитражный суд, принявший определение.

Апелляционная жалоба также может быть подана посредством заполнения формы, размещенной на официальном сайте арбитражного суда в сети «Интернет» <http://ekaterinburg.arbitr.ru>.

В случае обжалования судебного акта в порядке апелляционного производства информацию о времени, месте и результатах рассмотрения дела можно получить на интернет-сайте Семнадцатого арбитражного апелляционного суда <http://17aas.arbitr.ru>.

Судья

С.Н. Веретенникова

