



Зарцын & партнеры

юридическая компания

**Ответственность
генерального
директора:
что нужно знать
генеральному директору,
чтобы не поплатиться
своим имуществом**

ЮРИДИЧЕСКАЯ КОМПАНИЯ «ЗАРЦЫН И ПАРТНЕРЫ»

Юридический бутик – сопровождающий цифровые проекты в России и зарубежом

Наша команда создает работающие бизнес решения под нестандартные задачи, а также обучает юристов работе с цифровыми и IT проектами.



12 ЛЕТ РАБОТЫ 4 ПРАКТИКИ

Входим в федеральный рейтинг «Право-300» в следующих разделах: Цифровая экономика, Технологии, медиа и телекоммуникации (ТМТ), Налоговое консультирование, Корпоративное право (слияния и поглощения) - специальная номинация.



Международный рейтинг Chambers & Partners отметил в категории Fintech Legal 2021 в России.

Юрисдикции в которых мы работаем

- Россия
- Казахстан
- Белоруссия
- Украина
- США
- Сингапур
- Кипр
- Великобритания
- Франция
- Швейцария
- Германия
- Испания
- Польша

■ IP (IT) и электронная коммерция

- юридические модели для агрегаторов и маркетплейсов
- цифровая трансформация офлайн-бизнеса
- оформление и защита прав на интеллектуальную собственность
- оформление документов, связанных с обработкой ПДн

■ Fintech

- юридические модели инвестиционных платформ (p2p, p2b, с залогом нематериальных активов)
- запуск проектов в сфере онлайн-поручительства
- сопровождение онлайн-лизинга
- цифровизация микрофинансовых компаний
- запуск финансового агрегатора
- сопровождение сервиса подбора финансовых продуктов
- сопровождение проектов, связанных с цифровыми финансовыми активами
- сопровождение цифровых проектов на рынке ценных бумаг

■ Корпоративное право и венчурные сделки

- создание корпоративных фондов
- подготовка и проведение Due Dilligence
- формирование опционных программ
- оформление отношений между фаундерами
- структурирование венчурных и инвестиционных сделок
- разрешение корпоративных конфликтов

■ Налоговое право

- снижение налогового бремени в том числе получение налоговых льгот для IT компаний
- формирование организационной структуры
- подбор иностранной юрисдикции и регистрация компании за рубежом

«ЗАРЦЫН И ПАРТНЕРЫ»
5 ЛЕТ НА РЫНКЕ ЮРИДИЧЕСКОГО ОБРАЗОВАНИЯ
БОЛЕЕ 10 КУРСОВ
БОЛЕЕ 700 ВЫПУСКНИКОВ

Школа IT-юриста

Какие компетенции нужны юристам в цифровую эпоху.

Онлайн- и офлайн-курсы:

- Базовый курс — Юридическое сопровождение интернет-проектов и IT-компаний
- Запуск маркетплейсов и агрегаторов
- Договорная работа в IT-компаниях
- Как управлять негативными отзывами в сети Интернет
- Оформление прав на разработки в IT- и технологических компаниях
- Киберспорт
- Право для product-менеджеров

Школа фаундера

Вебинары:

- Опционные программы: как запустить
- Налоговый маневр в IT
- Корпоративный договор: как инструмент отношений между фаундерами
- Как использовать простую электронную подпись
- Персональные данные

Кейс-сессии:

- Разбор практических ситуаций и конкретные советы

■ **Корпоративное обучение**

Индивидуально разработанные программы по работе с цифровыми проектами и сопровождению венчурных и инвестиционных сделок.

Программы могут быть предназначены для:

- топ-менеджеров;
- юристов;
- product-менеджеров.

■ **Программы для акселераторов (инкубаторов)**

В рамках курсов для акселераторов и бизнес-инкубаторов мы простым языком говорим с предпринимателями о сложных юридических вещах.

Программы для акселераторов (инкубаторов)

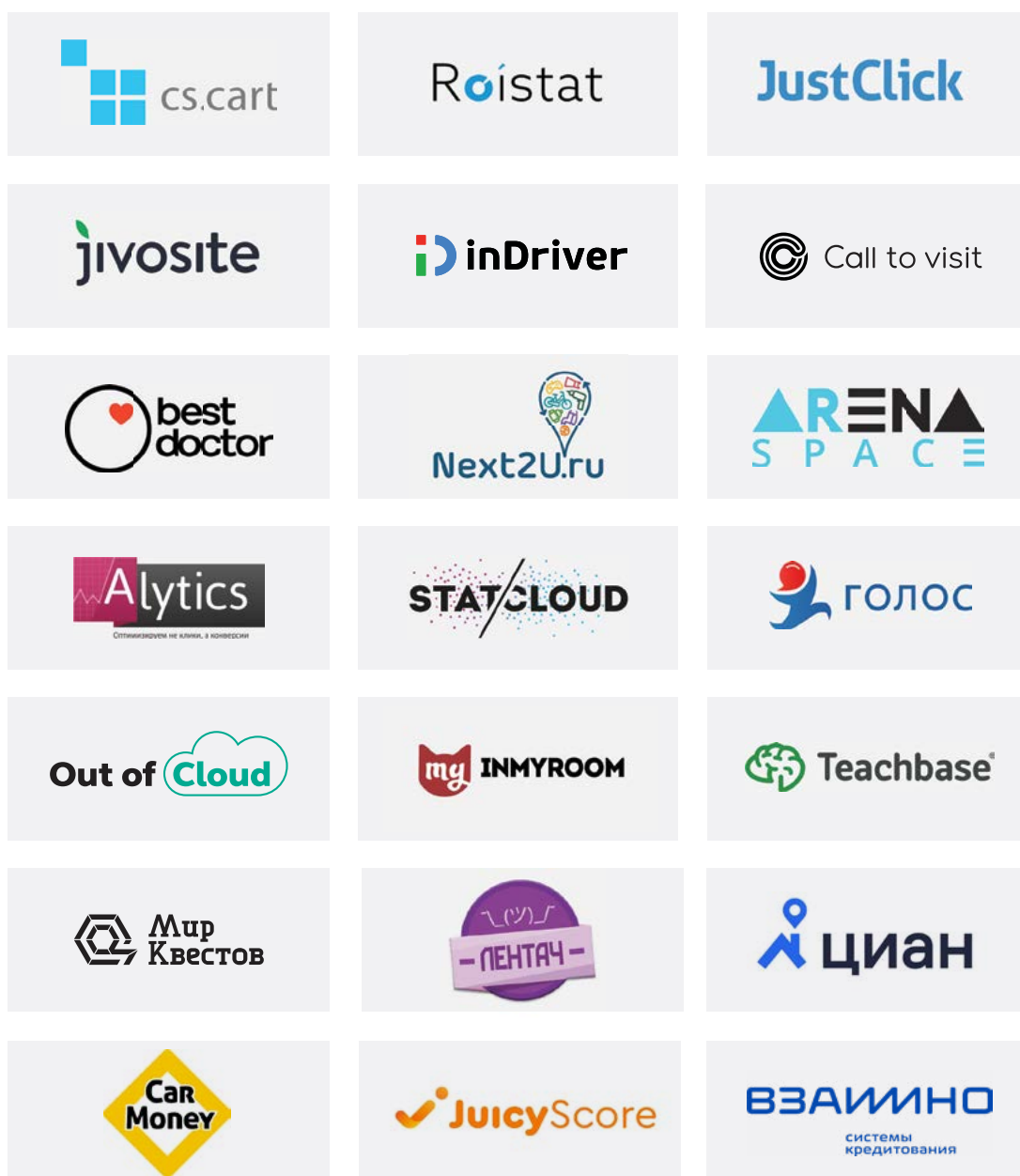
В рамках курсов для акселераторов и бизнес-инкубаторов мы простым языком говорим с предпринимателями о сложных юридических вещах.

- 1-е – Корпоративное право
- 2-е – Договорные отношения
- 3-е – Интеллектуальная собственность

Подробная программа высылается по запросу и корректируется в зависимости от специфики проектов.

Мы уже сделали программы для ФРИИ, БИ ВШЭ, Акселератора Uniliver, ВТБ, Michelin, Generathion S

НАШИ КЛИЕНТЫ



Должность генерального директора все чаще и чаще становится довольно рискованной. Нарушение процедур, определенных Уставом или корпоративным договором, может стать поводом для иска о взыскании убытков. Важно, что убытки взыскиваются лично с генерального директора, а значит, его имущество может быть арестовано и продано с торгов.

К сожалению, часто поводом для иска оказываются не злонамеренные действия, а несоблюдение установленных корпоративными документами процедур.

За последние несколько лет мы защищали директоров и подавали к ним иски от имени участников по следующим поводам:

- директор направил заемные средства на нужды, прямо не предусмотренные договором;
- директор положил деньги на депозит в банк, а у банка отозвали лицензию;
- директор заключил сделку, но забыл ее одобрить в совете директоров (на общем собрании);
- компания получила штрафы от ФНС;
- контрагент не выполнил своих обязательств по договору и инвесторы захотели вернуть деньги.

ПОЧЕМУ ДИРЕКТОР ОТВЕЧАЕТ СВОИМ ИМУЩЕСТВОМ

В соответствии с ч. 1 ст. 44 Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» единоличный исполнительный орган общества при осуществлении им прав и исполнении обязанностей должен действовать в интересах общества добросовестно и разумно.

Генеральный директор ООО как единоличный исполнительный орган общества несет ответственность перед обществом за убытки, причиненные обществу его виновными действиями (бездействием), если иные основания и размер ответственности не установлены федеральными законами (ч. 2 ст. 44 Закона об ООО).

Что важно помнить:

- Убытками можно признать что угодно. Например, штрафы, наложенные ФНС, или сумму, уплаченную контрагенту, на которую он не выполнил договорных обязательств.

- Важна причинно-следственная связь между действиями директора и убытками.

- Подать иск о взыскании убытков может участник (или участники), владеющий более чем 10% долей в уставном капитале, или само общество.

Чаще всего иски подаются в двух случаях: корпоративные конфликты (как инструмент давления на участника, являющегося еще и директором) и смена директора (в таком случае при передаче дел участник может обнаружить, что имели место нарушения).

Во всем этом есть одна большая проблема – отсутствие исчерпывающего перечня действий, за совершение которых директора могут привлечь к ответственности.

Суды удовлетворяют более половины исков о взыскании ущерба бизнесу непосредственно с руководителей компаний. Ниже приведем несколько интересных кейсов, когда с директора были взысканы убытки.

С директора взыскано более 6 млн руб. в связи с тем, что он направил заемные денежные средства на депозит в банк, а у банка отозвали лицензию.

Директор проиграл иск о взыскании 3,9 млн руб. в связи с тем, что не смог подтвердить, куда потратил деньги, снятые с расчетного счета компании. Доводы о том, что деньги направлены на выплату заработной платы, суд не принял.

Гендиректор фирмы «Престиж» переводила средства с корпоративного счета на личный, снимала деньги с бизнес-карты, а позже продала свою долю в уставном капитале.

С бывшего руководителя «Мурманоблгаза» взыскали 2,7 млн руб. за незаконное использование программы «1С».

С гендиректора торговой фирмы взыскали 26,7 млн руб. недостачи из-за ненадлежащего контроля за учетом товаров.

Суд обязал гендиректора возместить компании свыше 1 млн руб. убытков за несвоевременную уплату штрафов.

От бывших гендиректоров петербургского ЗАО «Смоленка» потребовали возместить 9,3 млн руб. убытков компании за то, что они не принимали к вычету НДС и не взыскали дебиторскую задолженность.

Что нужно сделать директору, чтобы минимизировать свои риски:

- Проверьте учредительные документы, трудовой договор, внутренние положения (например, Положение о генеральном директоре). Найдите там список сделок, которые вы не можете осуществлять без предварительного одобрения. Кроме крупных сделок и сделок с заинтересованностью в устав часто включают сделки больше определенной суммы или сделки по отчуждению активов. Соблюдайте эти ограничения.
- Проверьте, прописан ли во внутренних документах порядок проверки контрагентов. Если да, его нужно соблюдать. В противном случае, если контрагент нарушит свои обязательства, убытки можно взыскать с вас.
- Проверяйте, как бухгалтер ведет учет и сдает отчетность. Это ответственность директора.
- Следите за тем, как расходуются денежные средства компании. Не допускайте нецелевого использования заемных или инвестиционных средств.

Привлечение генерального директора к ответственности за неразумные и недобросовестные действия

Закон устанавливает важный принцип: генеральный директор обязан действовать в интересах юридического лица.

Рассмотрим, что суды относят к неразумным или недобросовестным действиям генерального директора.

Недобросовестные действия (постановление Президиума ВАС РФ от 22 мая 2007 г. № 871/07)	Неразумные действия (постановление Президиума ВАС РФ от 22 мая 2007 г. № 871/07)
<ol style="list-style-type: none"> 1. Действовал в конфликте интересов (например, выплачивал себе огромные премии). 2. Скрывал информацию по сделке (например, не включил информацию о сделке в отчетность). 3. Не получил корпоративного одобрения (например, для совершения сделки необходимо было получить одобрение общего собрания участников, но генеральным директором оно не было получено). 4. Не передал документы и ценности новому генеральному директору. 5. Действовал в противоречии с интересами компании (например, продавал ликвидный актив по заниженной стоимости). 	<ol style="list-style-type: none"> 1. Принял решение без учета известной информации (например, не направил ответ на запрос контролирующего органа и с компании взыскали большой штраф). 2. Не пытался получить важную информацию (например, не проверил, есть ли контрагент в реестре недобросовестных поставщиков, перед заключением сделки). 3. Совершил сделку без соблюдения внутренних процедур (например, в обществе предусмотрено согласование сделки с юристами, а генеральный директор пренебрег этим). 4. Не контролировал лиц и не организовывал систему управления (например, главный бухгалтер специально вел неправильную отчетность).

Этот перечень не является исчерпывающим.

Убытками будут признаны:

расходы, которые организация произвела или должна будет произвести для восстановления нарушенного права (например, если организация обратилась к юристам для взыскания убытков с генерального директора, расходы на оплату юристов можно взыскать по данному пункту);

утрата или повреждение имущества общества (например, генеральный директор подарил транспортное средство, принадлежащее обществу);

неполученные доходы, которые общество получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено, то есть упущенную выгоду (например, генеральный директор заключал договоры существенно ниже рыночной стоимости, разница между рыночной стоимостью и стоимостью продажи будет упущенной выгодой).

Важно! Директор не освобождается от ответственности, даже если он исполнял решение общего собрания участников или если его действия были одобрены решением коллегиальных органов юридического лица, его учредителей (участников) либо директор действовал во исполнение указаний таких лиц. Например, совет директоров дал одобрение на продажу ликвидного имущества организации по заниженной стоимости, а генеральный директор совершил данную сделку. В этом случае он все равно может быть привлечен к ответственности, ведь его действия по продаже по цене ниже рынка нельзя признать разумными.

Часто руководители считают, что все можно списать на предпринимательский риск и не нести ответственность за полученные компанией убытки.

Действительно, в Постановлении Президиума ВАС РФ от 22 мая 2007 г. № 871/07 указано, что директор не может быть признан виновным в причинении убытков, если он действовал в пределах разумного предпринимательского риска. Но понятие «обычный предпринимательский риск» – категория оценочная, а значит, суд в каждом конкретном случае будет оценивать, имел ли место риск или нет. И даже если выполнение контрагентом своих обязательств может покрываться категорией предпринимательского риска, это не значит, что суд закроет глаза на нарушения в процедуре заключения договора (если они были). **Поэтому ссылаться на предпринимательский риск – плохая стратегия защиты для директора.**

Директора могут освободить от ответственности за совершение спорных сделок, если:

невыгодная сделка была частью взаимосвязанных сделок, объединенных общей хозяйственной целью, в результате которых предполагалось получение выгоды обществом;

невыгодная сделка заключалась для предотвращения еще большего ущерба обществу.

С иском о возмещении убытков, причиненных обществу генеральным директором, вправе обратиться в суд (п. 5 ст. 44 ФЗ «Об ООО»):

- общество,
- его участник.

ПРИВЛЕЧЕНИЕ ГЕНЕРАЛЬНОГО ДИРЕКТОРА К СУБСИДИАРНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ, СВЯЗАННОЙ С БАНКРОТСТВОМ ЮРИДИЧЕСКОГО ЛИЦА

Если компания стала банкротом, это еще не значит, что для директора все кончено.

ОСНОВАНИЯ ДЛЯ ПРИВЛЕЧЕНИЯ ГЕНЕРАЛЬНОГО ДИРЕКТОРА К СУБСИДИАРНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ

<p>Невозможность полностью погасить требования кредиторов</p> <ul style="list-style-type: none"> ■ Нарушил принципы разумности и добросовестности. Например, заключал сделки на невыгодных условиях. ■ Существенно ухудшил положение общества. Например, заключал много договоров займа, в результате чего стоимость пассивов стала больше стоимости активов. ■ Причинил существенный вред кредиторам. Например, заключил крупную сделку по цене ниже рыночной. ■ Не передал управляющему документацию или же перепутал ее. ■ Не внес в ЕГРЮЛ сведения, которые повлияли на проведение процедуры банкротства. 	<p>Не было подано (несвоевременно подано) заявление о банкротстве (ст. 61.12 ФЗ «О банкротстве»).</p>	<p>Допущены нарушения требований Закона о банкротстве</p> <p>Это случаи, когда генеральный директор (ст. 61.13 ФЗ «О банкротстве»):</p> <ul style="list-style-type: none"> ■ подал в арбитражный суд заявление о банкротстве при наличии у должника возможности удовлетворить требования кредиторов в полном объеме; ■ не принял мер по оспариванию необоснованных требований кредиторов, предъявленных как в деле о банкротстве, так и вне производства по делу о банкротстве до или после его возбуждения.
---	--	---

Кто может подать иск?		
<p>В ходе любой процедуры в деле о банкротстве (п. 1 ст. 61.14):</p> <ul style="list-style-type: none"> ■ управляющий; ■ конкурсные кредиторы; ■ ФНС России; ■ работники должника (их представители) после включения их требований в реестр (п. 1 ст. 61.14 ФЗ «О банкротстве»). <p>После завершения конкурсного производства или прекращения производства по делу о банкротстве в связи с отсутствием средств, достаточных для возмещения судебных расходов, правом на иск обладают (п. 3 ст. 61.14):</p> <ul style="list-style-type: none"> ■ кредиторы по текущим обязательствам; ■ кредиторы, чьи требования были включены в реестр требований кредиторов; ■ кредиторы, чьи требования были признаны обоснованными, но подлежащими погашению после требований, включенных в реестр требований кредиторов; ■ заявитель по делу о банкротстве; ■ ФНС России в случае возвращения заявления о признании должника банкротом. 	<p>В ходе любой процедуры в деле о банкротстве (п. 2 ст. 61.14):</p> <ul style="list-style-type: none"> ■ а р б и т р а ж н ы й управляющий; ■ конкурсные кредиторы; ■ представитель работников должника; ■ работники; ■ бывшие работники должника; ■ ФНС России. <p>После завершения конкурсного производства или прекращения производства по делу о банкротстве в связи с отсутствием средств, достаточных для возмещения судебных расходов, правом на иск обладают (п.4 ст. 61.14):</p> <ul style="list-style-type: none"> ■ конкурсные кредиторы; ■ работники; ■ бывшие работники. <p>После завершения конкурсного производства или прекращения производства по делу о банкротстве для возврата заявления о признании должника банкротом правом на иск обладают (п.4 ст. 61.14):</p> <ul style="list-style-type: none"> ■ ФНС России. 	<p>В ходе любой процедуры в деле о банкротстве (п. 1 ст. 61.14):</p> <ul style="list-style-type: none"> ■ управляющий; ■ конкурсные кредиторы; ■ ФНС России; ■ работники должника (их представители) после включения их требований в реестр (п. 1 ст. 61.14 ФЗ «О банкротстве»). <p>После завершения конкурсного производства или прекращения производства по делу о банкротстве в связи с отсутствием средств, достаточных для возмещения судебных расходов, правом на иск обладают (п. 3 ст. 61.14):</p> <ul style="list-style-type: none"> ■ кредиторы по текущим обязательствам; ■ кредиторы, чьи требования были включены в реестр требований кредиторов; ■ кредиторы, чьи требования были признаны обоснованными, но подлежащими погашению после требований, включенных в реестр требований кредиторов; ■ заявитель по делу о банкротстве; ■ ФНС России в случае возвращения заявления о признании должника банкротом.

ПРИВЛЕЧЕНИЕ ГЕНЕРАЛЬНОГО ДИРЕКТОРА К ДИСЦИПЛИНАРНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ

Помимо корпоративного законодательства деятельность генерального директора регулируется еще и трудовым законодательством. А значит, директор может быть привлечен к дисциплинарной ответственности как работник

организации, на которого распространяется действие ТК РФ. Дисциплинарное взыскание налагается за неисполнение или ненадлежащее исполнение директором по его вине возложенных на него обязанностей. Например, генеральный директор систематически опаздывает на работу.

Дисциплинарное взыскание накладывает тот орган, который уполномочен назначать директора и освободить его от должности. Это может быть:

- общество в лице председателя совета директоров;
- общество в лице председателя общего собрания;
- иное уполномоченное руководящим органом лицо.

ПРИВЛЕЧЕНИЕ ГЕНЕРАЛЬНОГО ДИРЕКТОРА К АДМИНИСТРАТИВНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ

Нарушения, за которые общество и его гендиректор могут быть привлечены к административной ответственности, зависят от деятельности общества и характера совершенных директором деяний.

При этом есть нарушения, которые могут быть допущены практически в каждом обществе, независимо от вида его деятельности:

- нарушение прав потребителей (ст. 14.7 КоАП РФ), санитарных требований (ст. 6.3 КоАП РФ);
- нарушения в области предпринимательской деятельности и деятельности саморегулируемых организаций (гл. 14 КоАП РФ);
- нарушения в области финансов, налогов и сборов, страхования, рынка ценных бумаг (гл. 15 КоАП РФ);
- несоблюдение миграционного законодательства в части привлечения иностранной рабочей силы с нарушениями (ст.ст. 18.9, 18.15 КоАП РФ);
- непредоставление информации, требуемой антимонопольным органом (ст. 19.8) и органами власти (ст. 19.7 КоАП РФ);
- нарушение требований пожарной безопасности (ст. 20.4 КоАП РФ).

К административной ответственности привлекают:

- За нарушение прав потребителей (ст. 14.7 КоАП РФ) и санитарных требований (ст. 6.3 КоАП РФ) – Роспотребнадзор (ст.ст. 23.13, 23.49 КоАП РФ).
- За нарушения в области предпринимательской деятельности и деятельности саморегулируемых организаций (глава 14) – суд, ОВД, ФНС России и др., в зависимости от конкретного административного правонарушения.
- За нарушения в области финансов, налогов и сборов, страхования, рынка ценных бумаг (глава 15) – ФНС России, Казначейство, Росфиннадзор и др., в зависимости от конкретного административного правонарушения.
- За несоблюдение миграционного законодательства в части привлечения иностранной рабочей силы с нарушениями – ОВД (п. 10 ч. 2 ст. 23.3 КоАП РФ).
- За непредоставление информации, требуемой антимонопольным органом (ст. 19.8) и органами власти (ст. 19.7 КоАП РФ) – суд (ст. 23.1 КоАП РФ).
- За нарушение требований пожарной безопасности (ст. 20.4 КоАП РФ) – МЧС России (ст. 23.34 КоАП РФ).

ПРИВЛЕЧЕНИЕ ГЕНЕРАЛЬНОГО ДИРЕКТОРА К УГОЛОВНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ

Основания для привлечения генерального директора к уголовной ответственности следующие:

- необоснованный отказ в приеме на работу или необоснованное увольнение беременной женщины или женщины, имеющей детей в возрасте до трех лет (ст. 145 УК РФ);
- невыплата заработной платы, пенсий, стипендий, пособий и иных выплат (ст. 145.1 УК РФ);
- нарушение авторских, смежных, изобретательских, патентных прав (ст.ст. 146, 147 УК РФ);
- легализация (отмывание) денежных средств или иного имущества, приобретенных другими лицами преступным путем (ст. 174 УК РФ);
- незаконное получение кредита (ст. 176 УК РФ);
- злостное уклонение от погашения кредиторской задолженности (ст. 177 УК РФ);
- ограничение конкуренции (ст. 178 УК РФ);
- незаконное использование средств индивидуализации товаров (работ, услуг) (ст. 180 УК РФ);
- незаконное получение и разглашение сведений, составляющих коммерческую, налоговую или банковскую тайну (ст. 183 УК РФ);
- злоупотребления при эмиссии ценных бумаг (ст. 185 УК РФ);
- уклонение от уплаты таможенных платежей, взимаемых с организации или физического лица (ст. 194 УК РФ);
- умышленное, фиктивное банкротство (ст.ст. 195, 196, 197 УК РФ);
- нарушение налогового законодательства (ст.ст. 199, 199.1, 199.2 УК РФ);
- злоупотребление полномочиями (ст. 201 УК РФ);
- коммерческий подкуп (ст. 204 УК РФ).

Уголовное дело возбуждает Следственный комитет.

ПРИВЛЕЧЕНИЕ ГЕНЕРАЛЬНОГО ДИРЕКТОРА К МАТЕРИАЛЬНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ ПО ТРУДОВОМУ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВУ

Руководитель организации (генеральный директор, в том числе бывший) несет полную материальную ответственность за прямой действительный ущерб, причиненный организации (ст. 277 ТК РФ).

Под прямым действительным ущербом согласно постановлению Пленума Верховного Суда от 02 июня 2015 г. № 21 понимается:

реальное уменьшение наличного имущества работодателя или ухудшение состояния данного имущества (в том числе имущества третьих лиц, находящегося у работодателя, если работодатель несет ответственность за сохранность этого имущества);

необходимость для работодателя произвести затраты либо излишние выплаты на приобретение, восстановление имущества либо на возмещение ущерба, причиненного работником третьим лицам.

Основания для привлечения генерального директора к материальной ответственности по трудовому законодательству следующие:

- действия (бездействие) руководителя привели к тому, что сотрудник лишен возможности трудиться (ст. 234 ТК РФ), например незаконное увольнение;
- ущерб личному имуществу сотрудника (ст. 235 ТК РФ), например в случае его утраты, поскольку работодатель отвечает за сохранность имущества сотрудника;
- необоснованные задержки выплаты заработной платы и других выплат, причитающихся сотруднику (ст. 236 ТК РФ);
- неправильная запись в трудовой книжке, из-за которой сотрудник не может трудоустроиться на новое место работы (ст. 234 ТК РФ);
- причинение сотруднику морального вреда (ст. 237 ТК РФ);
- непредоставление сотруднику другой работы в соответствии с медицинскими показаниями (ст. 73 ТК РФ).

119072, Москва
Берсеневская набережная, 6, стр. 3
Офис 601
+7 (499) 550 94 94
info@zarlaw.ru
www.zarlaw.ru
facebook.com/zarlaw