



# ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

№ 308-ЭС18-3917

## О П Р Е Д Е Л Е Н И Е

г. Москва

18 июля 2018 года

Резолютивная часть определения объявлена 12 июля 2018 года.  
Полный текст определения изготовлен 18 июля 2018 года.

Судебная коллегия по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации в составе:

председательствующего судьи Корнелюк Е.С.,  
судей Разумова И.В. и Самуйлова С.В. –

рассмотрев в открытом судебном заседании кассационную жалобу конкурсного управляющего обществом с ограниченной ответственностью «Инком» Шитоева Дмитрия Васильевича (далее – заявитель, общество «Инком») на определение Арбитражного суда Кабардино-Балкарской Республики от 25.10.2017 (судья Кочкарова Н.Ж.) и постановление Шестнадцатого арбитражного апелляционного суда от 05.12.2017 (судьи Сулейманов З.М., Луговая Ю.Б., Казакова Г.В.) по делу № А20-3223/2017 о несостоятельности (банкротстве) общества с ограниченной ответственностью «Концерн «РИАЛ» (далее – должник, общество «Концерн «РИАЛ»).

В судебном заседании приняли участие представители:

общества «Инком» – Бессонов П.В.;

общества «Концерн «РИАЛ» – Грунис Е.И., Золотарев М.В., Попов А.С., Савичев Р.В.;

Федеральной налоговой службы – Потылицина О.А., Джунько К.Е.

Заслушав и обсудив доклад судьи Верховного Суда Российской Федерации Корнелюк Е.С., вынесшей определение от 20.06.2018 о передаче кассационной жалобы вместе с делом для рассмотрения в судебном заседании, а также объяснения представителей сторон, судебная коллегия

**УСТАНОВИЛА:**

в рамках дела о банкротстве должника определением Арбитражного суда Кабардино-Балкарской Республики от 24.08.2017 заявление общества «Концерн «РИАЛ» о признании себя несостоятельным (банкротом) оставлено без движения ввиду нарушения требований статьи 38 Федерального закона от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (далее – Закон о банкротстве); предложено в срок до 22.09.2017 устранить обстоятельства, послужившие основанием для оставления его без движения.

01.09.2017 в суд поступило заявление общества «Инком» о признании должника несостоятельным (банкротом).

Определением Арбитражного суда Кабардино-Балкарской Республики от 11.09.2017 заявление общества «Инком» принято в качестве заявления о вступлении в настоящее дело о банкротстве должника, при этом определено к рассмотрению после решения вопроса о принятии к производству заявления общества «Концерн «РИАЛ».

21.09.2017 в суд поступило заявление общества «Концерн «РИАЛ» о продлении срока оставления заявления без движения до 26.11.2017.

Определением Арбитражного суда Кабардино-Балкарской Республики от 22.09.2017 срок для устранения обстоятельств, послуживших основанием для оставления заявления должника без движения, продлён до 20.10.2017.

Определением Арбитражного суда Кабардино-Балкарской Республики от 25.10.2017, оставленным без изменения постановлением Шестнадцатого арбитражного апелляционного суда от 05.12.2017, заявление общества «Концерн «РИАЛ» принято к производству, возбуждено производство по делу о банкротстве должника.

В кассационной жалобе, поданной в Верховный Суд Российской Федерации, общество «Инком» просит отменить определение суда первой инстанции от 25.10.2017 и постановление апелляционного суда от 05.12.2017, принять новый судебный акт о возвращении заявления общества «Концерн «РИАЛ» о признании его несостоятельным (банкротом).

В отзыве на кассационную жалобу общество «Концерн «РИАЛ» просит обжалуемые судебные акты оставить без изменения как законные и обоснованные, кассационную жалобу – без удовлетворения.

В судебном заседании представитель заявителя поддержал кассационную жалобу, а представители должника – доводы представленного отзыва.

Представители Федеральной налоговой службы поддержали позицию заявителя, просили отменить обжалуемые судебные акты.

Проверив материалы дела, заслушав представителей лиц, участвующих в деле, обсудив доводы, изложенные в кассационной жалобе общества «Инком», отзыве на неё, судебная коллегия приходит к выводу о том, что кассационная жалоба общества «Инком» подлежит удовлетворению по следующим основаниям.

Как установлено судами и следует из материалов дела, 23.08.2017 общество «Концерн «РИАЛ» обратилось в суд с заявлением о признании себя несостоятельным (банкротом).

Суд первой инстанции, установив, что к заявлению общества «Концерн «РИАЛ» не были приложены необходимые документы, в том числе сведения о публикации в Едином федеральном реестре сведений о фактах деятельности юридических лиц (далее - Единый федеральный реестр), оставил заявление общества «Концерн «РИАЛ» о признании себя несостоятельным (банкротом) без движения.

Уведомление общества «Концерн «РИАЛ» о его обращении в арбитражный суд с заявлением должника было опубликовано в Едином федеральном реестре 13.09.2017.

Принимая заявление должника к производству после устранения обстоятельств, послуживших основанием для оставления его без движения, суд первой инстанции указал, что принятие заявления должника к производству не может привести к нарушению имущественных и процессуальных прав кредиторов и самого должника, поскольку к моменту рассмотрения вопроса о принятии заявления к производству возложенная на должника обязанность исполнена.

С выводами суда первой инстанции согласился апелляционный суд.

Между тем судами не учтено следующее.

Согласно положениям части 1 статьи 223 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, статьи 32 Закона о банкротстве дела о несостоятельности (банкротстве) рассматриваются арбитражным судом по правилам, предусмотренным названным Кодексом, с особенностями, установленными федеральными законами, регулиющими вопросы о несостоятельности (банкротстве).

Требования к заявлению должника о признании его банкротом и перечень документов, которые должны быть приложены к такому заявлению, перечислены в статьях 37 и 38 Закона о банкротстве.

В частности, согласно абзацу 2 пункта 4 статьи 37 Закона о банкротстве должник не менее чем за пятнадцать календарных дней до даты подачи заявления должника обязан опубликовать уведомление об обращении в арбитражный суд с заявлением должника путем включения его в Единый федеральный реестр.

В соответствии с пунктом 1 статьи 44 Закона о банкротстве, если арбитражным судом при рассмотрении вопроса о принятии заявления о признании должника банкротом устанавливается, что оно подано с нарушением требований, предусмотренных статьями 37 - 41 названного Закона, арбитражный суд выносит определение о его оставлении без движения.

Если обстоятельства, послужившие основанием для оставления заявления о признании должника банкротом без движения, не будут устранены в установленный данным определением срок, арбитражный суд выносит определение о возвращении заявления о признании должника банкротом и возвращает такое заявление с прилагаемыми к нему документами (пункт 4 статьи 44 Закона о банкротстве).

В рассматриваемом случае опубликование уведомления о намерении обратиться с заявлением о признании себя банкротом (13.09.2017) состоялось значительно позже даты обращения общества «Концерн «РИАЛ» в суд с заявлением о признании себя банкротом (23.08.2017).

Цель публикации - оповещение всех заинтересованных лиц о намерении должника обратиться в суд с заявлением о признании себя банкротом - не достигнута. Доказательств соблюдения требования о предварительном публичном раскрытии информации о намерении должника подать заявление о собственном банкротстве не представлено.

Следовательно, допущенное должником нарушение применительно к дате подачи заявления носило неустранимый характер. При наличии в деле заявления кредитора – общества «Инком», заявление должника не могло быть принято к производству как поданное с нарушением требований, предусмотренных Законом о банкротстве (абзац первый пункта 1 статьи 42 Закона).

Поскольку общество «Концерн «РИАЛ» не устранило обстоятельства, послужившие основанием для оставления заявления без движения, суд первой инстанции, с учётом наличия в деле заявления кредитора о признании должника банкротом, должен был возвратить заявление должника на основании пункта 4 части 1 статьи 129 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации и пункта 4 статьи 44 Закона о банкротстве, указав, что возвращение заявления не препятствует повторному обращению с таким же требованием в суд в общем порядке после устранения обстоятельств, послуживших основанием для его возвращения, в случае признания заявления общества «Инком» необоснованным.

В рассматриваемом случае, нарушив порядок подачи заявления о признании должника несостоятельным (банкротом), общество «Концерн «РИАЛ» лишило общество «Инком» как крупного кредитора должника, имеющего право требования к последнему на сумму 8,2 млрд. рублей, права на представление кандидатуры арбитражного управляющего.

Довод общества «Концерн «РИАЛ» о его обращении в суд с заявлением в порядке исполнения обязанности, предусмотренной пунктом 1 статьи 9 Закона о банкротстве, судебной коллегией отклоняется, поскольку данное обстоятельство не освобождает от соблюдения требования, установленного абзацем вторым пункта 4 статьи 37 Закона о банкротстве.

Вопреки доводам общества «Концерн «РИАЛ», указанный порядок соответствует разъяснениям, данным в пункте 20 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 23.07.2009 № 60 «О некоторых вопросах, связанных с принятием Федерального закона от 30.12.2008 № 296 «О внесении изменений в Федеральный закон «О несостоятельности (банкротстве)», поскольку должником при обращении в суд с заявлением о собственном банкротстве нарушены требования статьи 37, а не статьи 38 Закона о банкротстве.

Допущенные судами нарушения норм права являются существенными, без их устранения невозможна защита прав и охраняемых законом интересов

общества «Инком», Федеральной налоговой службы и других кредиторов, в связи с чем обжалуемые судебные акты следует отменить на основании части 1 статьи 291.11 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, заявление общества с ограниченной ответственностью «Концерн «РИАЛ» о признании себя несостоятельным (банкротом) возратить заявителю на основании пункта 4 части 1 статьи 129 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации и пункта 4 статьи 44 Закона о банкротстве.

Руководствуясь статьями 184, 291.13 – 291.15 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, Судебная коллегия по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации

**ОПРЕДЕЛИЛА:**

определение Арбитражного суда Кабардино-Балкарской Республики от 25.10.2017 и постановление Шестнадцатого арбитражного апелляционного суда от 05.12.2017 по делу № А20-3223/2017 отменить.

Заявление общества с ограниченной ответственностью «Концерн «РИАЛ» о признании себя несостоятельным (банкротом) возратить заявителю.

Определение вступает в законную силу с момента вынесения и может быть обжаловано в Верховный Суд Российской Федерации в порядке надзора в трехмесячный срок.

Председательствующий судья

Е.С. Корнелюк

Судья

И.В. Разумов

Судья

С.В. Самуйлов