

Банкротство как лакмусовая бумажка проблемы обособления имущества

Евгения Червец

Управляющий партнер офиса Коллегии
в г. Москве

24 сентября 2021 г.

Борьба за активы АО «Дека» – Квас «Никола»



22/2020-32135(1)



АРБИТРАЖНЫЙ СУД НОВГОРОДСКОЙ ОБЛАСТИ
Большая Московская улица, дом 73, Великий Новгород, 173020
<http://novgorod.arbitr.ru>

Именем Российской Федерации

Р Е Ш Е Н И Е

Великий Новгород

Дело № А44-7028/2019

Резолютивная часть решения объявлена 3 августа 2020 года
Решение в полном объеме изготовлено 06 августа 2020 года

Арбитражный суд Новгородской области в составе
судьи Н.В. Богаевой

Уровни корпоративного контроля

Четвертый уровень - Гражданин

Третий уровень - Иностранная компания (BVI)

Второй уровень - 3 российских хозяйственных общества

Первый уровень - Акционерное общество (актив)

Право на защиту

- Акционеры – косвенные иски
- «Выгодоприобретающий бенефициар» – множественный косвенный иск
- «Соглашение о передаче активов в траст» как гарантия исполнения кредитных обязательств

Из Решения суда:

«Само по себе отсутствие в российском законодательстве **договора** о передаче имущества в траст не является основанием для неприменения норм **права Англии** при заключении и толковании **трастового соглашения**, касающегося иностранной компании»

Из Решения суда:

«В случае экономически неэффективного управления имуществом ...
учредитель траста (владелец имущества) ... имеет право на защиту
[против всех третьих лиц, включая управляющего]»

Структурирование = обособление имущества

Юридическое лицо

Договорные конструкции

Траст (вещно-правовой способ)

Экранирование

Смысл обособления имущества в разделении его на части, каждая из которых самостоятельно может обеспечивать интересы различных групп кредиторов.

Эти части друг от друга экранированы.

Личный фонд



- Требования к учредителю
- Порядок формирования имущества
- Управление и контроль
- Ограничения на совершение трансакций с имуществом (цель)
- Распределение выгод и рисков
- Порядок прекращения (ликвидации)
- Удовлетворение требований кредиторов

«Критерии сравнения некоторых инструментов имущественного обособления».

Данная таблица является частью статьи «О сохранении бизнеса и экранировании имущества», Журнал «Юридический мир (№9, сентябрь 2021), автор Евгения Червец

Критерий	Траст ¹	Доверительное управление (Treuhand)	Личные фонды (по ФЗ-№287 от 01.07.2021)
Требования к учредителю	<p>Учредитель: лицо, обладающее имуществом на праве собственности.</p> <p>Соучредительство: допустимо при передаче в траст имущества более чем одним лицом².</p> <p>Для создания траста учредитель должен (секция 402 ст. 4 Единого кодекса о трастах):</p> <ul style="list-style-type: none"> – Обладать правоспособностью по созданию траста; – Явно выразить намерение по созданию траста; – Явно определить бенефициаров; – Установить обязанности доверительного управляющего (трасти). <p>Одно и то же лицо не может являться единственным доверительным управляющим и единственным бенефициаром.</p>	<p>Учредитель: лицо, обладающее имуществом на праве собственности.</p> <p>Соучредительство: ограничений не установлено.</p>	<p>Учредитель: гражданин, создавший личный фонд при жизни или предусмотревший в своём завещании создание наследственного фонда (п. 3 ст. 123²⁰⁻⁴).</p> <p>Соучредительство: не допускается.</p> <p>Исключение: учредителями личного фонда являются супруги, передающие личному фонду общее имущество (п. 3 ст. 123²⁰⁻⁴).</p> <p>Замена учредителя личного фонда не допускается (п. 3 ст. 123²⁰⁻⁴).</p> <p>Учредитель личного фонда не может быть выгодоприобретателем личного фонда, если иное не предусмотрено уставом этого фонда (п. 4 ст. 123²⁰⁻⁵).</p>
Порядок формирования имущества	<p>Механизм «расщепления собственности». Активы составляют отдельный фонд и не являются частью собственного имущества</p>	<p>Механизм «относительной собственности» (доктрина целевого имущества, создание видимости полномочий). Обязанность управлять</p>	<p>Механизм обособления посредством передачи фонду – вновь созданному юридическому лицу. Имущество передаётся гражданином либо может</p>

¹ Автор исследования не ставит цели рассмотреть трасты во всех видах и проявлениях, в связи с чем за основу анализа принято рамочное регулирование типовых трастовых конструкций в основных юрисдикциях англо-саксонской правовой семьи, а именно – Trustee Act 2000 в Великобритании и Uniform Trust Code в США. Также автор анализирует регулирование так называемой международной модели траста, представленное в Гаагской конвенции о праве, применимом к трастам и их признанию

Конфликтность

Собственники

VS

Кредиторы



Евгения Червец

Управляющий партнер офиса Коллегии адвокатов
«Регионсервис» в г. Москве, адвокат, магистр частного
права (РШЧП), LL.M

e.chervets@regionservice.com

+7 (495)-260-06-50, +7 (495) 621-02-62

КЕМЕРОВО – ТОМСК – ТЮМЕНЬ – ЕКАТЕРИНБУРГ – МОСКВА