

**АРБИТРАЖНЫЙ СУД ГОРОДА МОСКВЫ**

115191, г. Москва, ул. Большая Тульская, д. 17

<http://www.msk.arbitr.ru>**ОПРЕДЕЛЕНИЕ**

г. Москва

Дело № А40-32166/17-71-45 Б

10 мая 2018 г

Резолютивная часть определения объявлена 18 апреля 2018 года

Полный текст определения изготовлена 10 мая 2018 года

Арбитражный суд города Москвы в составе:

Судьи Кравчук Л.А.

при ведении протокола секретарем судебного заседания Кочетовой Е.Н.

рассмотрев в деле о признании ЗАО «Северный парк» (ИНН 7714612925, ОГРН 1057747854438, г. Москва) несостоятельным (банкротом)

Исковое заявление истца – конкурсного управляющего ЗАО «Северный парк» Тимошиной А.Н.

к ответчику: гр. Балакиной Марии Леонидовне, ликвидатору должника

о привлечении к субсидиарной ответственности, как лица, контролирующего должника, и взыскании 195 635 071 руб. 05 коп.,

при участии в судебном заседании:

от истца – неявка, извещен,

от ответчика Балакиной М.Л. – Зиневич И.О. (паспорт, дов. от 11.01.2018г.)

УСТАНОВИЛ:

Решением Арбитражного суда города Москвы от 13 октября 2017 года Закрытое акционерное общество «Северный парк» (ИНН 7714612925, ОГРН 1057747854438, адрес местонахождения: 125319, г. Москва, ул. Усиевича, д.1/5, дата регистрации 17.08.2005 года) признано несостоятельным (банкротом) по упрощенной процедуре ликвидируемого должника, открыто конкурсное производство сроком на шесть месяцев, конкурсным управляющим ЗАО «Северный парк» утверждена Тимошина Алина Николаевна.

Сообщение о признании должника ЗАО «Северный парк» несостоятельным (банкротом) по упрощенной процедуре ликвидируемого должника и об открытии процедуры конкурсного производства опубликовано конкурсным управляющим в Газете «Коммерсантъ» 14.10.2017 года.

Определением Арбитражного суда г. Москвы от 12.04.2018 года Тимошина Алина Николаевна освобождена от обязанностей конкурсного управляющего ЗАО «Северный парк», конкурсным управляющим ЗАО «Северный парк» утвержден Можоров Сергей Владимирович (27.09.1962 года рождения, ИНН 782500147502, почтовый адрес для направления корреспонденции: 191119, г. Санкт-Петербург, а/я 156, член Союза Арбитражных управляющих «Саморегулируемая организация «Северная Столица», регистрационный номер в сводном реестре арбитражных управляющих - 8696)

26 октября 2017 года (согласно штампу канцелярии суда) в Арбитражный суд города Москвы поступило исковое заявление истца – конкурсного управляющего ЗАО «Северный парк» Тимошиной А.Н. к ответчику гр. Балакиной Марии Леонидовне,

ликвидатору должника, о привлечении ее к субсидиарной ответственности как лица. Контролировавшего должника, и взыскании 195 635 071 руб. 05 коп.

Определением Арбитражного суда г. Москвы от 30.10.2017 года исковое заявление истца – конкурсного управляющего ЗАО «Северный парк» Тимошиной А.Н. оставлено без движения до 30.11.2017 года.

24.11.2017 года в материалы дела поступили документы, устраняющие недостатки, указанные в Определении Арбитражного суда г. Москвы от 30.10.2017 года.

Определением Арбитражного суда г.Москвы от 13 декабря 2017 года указанное заявление принято, возбуждено производство по обособленному спору в деле № А40-32166/17-71-45 Б.

В судебном заседании подлежало рассмотрению по существу исковое заявление истца – конкурсного управляющего ЗАО «Северный парк» Тимошиной А.Н. к ответчику гр. Балакиной М.Л. о привлечении к субсидиарной ответственности и взыскании 195 635 071 руб. 05 коп.

Ранее, в судебном заседании 19.02.2018 года, представитель истца заявила суду письменное ходатайство о приостановлении производства по исковому заявлению истца – конкурсного управляющего ЗАО «Северный парк» Тимошиной А.Н. к ответчику гр. Балакиной М.Л. о привлечении к субсидиарной ответственности и взыскании 195 635 071 руб. 05 коп., до определения размера субсидиарной ответственности с учётом погашения требований кредиторов.

В связи с отсутствием в материалах дела доказательства направления указанного ходатайства в адрес ответчика, ходатайство истца о приостановлении производства по исковому заявлению истца – конкурсного управляющего ЗАО «Северный парк» Тимошиной А.Н. к ответчику гр. Балакиной М.Л. о привлечении к субсидиарной ответственности и взыскании 195 635 071 руб. 05 коп. суд оставил открытым, с целью соблюдения процессуальных прав сторон.

Данное ходатайство истца рассмотрено судом в судебном заседании.

Разрешая спор о привлечении контролирующих лиц к субсидиарной ответственности, суду надлежит сначала проверить наличие условий для возложения такой ответственности на привлекаемых лиц, а затем определить ее точный размер.

При доказанности оснований привлечения к субсидиарной ответственности и невозможности достоверного определения суммы, подлежащей взысканию с контролирующих лиц, суд выносит определение, содержащее выводы о наличии оснований привлечения к ответственности и о приостановлении рассмотрения соответствующего заявления.

Суд, принимая во внимание изложенное ввиду отсутствия оснований, предусмотренных ст.ст. 143, 144 АПК РФ, отказывает в удовлетворении ходатайства истца о приостановлении производства по заявлению о привлечении ответчика к субсидиарной ответственности, что отражено в протоколе судебного заседания.

В своем заявлении конкурсный управляющий указывает, что ликвидатором должника ЗАО «Северный парк» согласно выписке из ЕГРЮЛ являлась Балакина Мария Леонидовна. Указывает, что ликвидатором не исполнена обязанность по передаче имущества и материальных ценностей конкурсному управляющему, что привело к невозможности формирования конкурсной массы и удовлетворения требований кредиторов. Просит привлечь ликвидатора Балакину Марию Леонидовну к субсидиарной ответственности по обязательствам должника и взыскать 195 635 071 руб. 05 коп.

Представитель ответчика против удовлетворения заявленных требований возражал, пояснил, что ликвидатором обязанность по передаче документации, имущества и материальных ценностей исполнена, что подтверждают акты приема – передачи документов, подписанные ликвидатором Балакиной М.Л. и конкурсным управляющим Тимошиной А.Н. и представленные в материалы дела, какие-либо иные документы должника, имущество должника у ответчика отсутствуют. В удовлетворении заявления просил отказать.

Истец – конкурсный управляющий в судебное заседание не явился, о дате, времени и месте проведения судебного заседания извещен надлежаще. Дело слушалось в порядке ст. ст. 123, 156 АПК РФ.

Выслушав доводы представителя ответчика, изучив материалы дела в объеме представленных доказательств, суд считает требование необоснованным и неподлежащим удовлетворению по следующим основаниям.

Как предусмотрено п.3 ст. 4 Федерального закона от 29.07.2017 N 266-ФЗ "О внесении изменений в Федеральный закон "О несостоятельности (банкротстве)" и Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях" рассмотрение заявлений о привлечении к субсидиарной ответственности, предусмотренной статьей 10 Федерального закона от 26 октября 2002 года N 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)" (в редакции, действовавшей до дня вступления в силу настоящего Федерального закона), которые поданы с 1 июля 2017 года, производится по правилам Федерального закона от 26 октября 2002 года N 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)" (в редакции настоящего Федерального закона).

Как следует из материалов дела, исковое заявление истца – конкурсного управляющего ЗАО «Северный парк» Тимошиной А.Н. к ответчику гр. Балакиной М.Л. о привлечении к субсидиарной ответственности и взыскании 195 635 071 руб. 05 коп. поступило в суд 26 октября 2017 года.

При рассмотрении данного спора подлежат применению положения о субсидиарной ответственности в редакции Федерального закона от 29.07.2017 № 266-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О несостоятельности (банкротстве)» и Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях», поскольку заявление о привлечении к субсидиарной ответственности подано 26 октября 2017 года.

Круг лиц, на которых может быть возложена субсидиарная ответственность по обязательствам должника, основания и порядок привлечения к такой ответственности установлены главой III.2. Закона о банкротстве.

В соответствии с пунктом 1 статьи 61.10 Закона о банкротстве, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом, в целях настоящего Федерального закона под контролирующим должника лицом понимается физическое или юридическое лицо, имеющее либо имевшее не более чем за три года, предшествующих возникновению признаков банкротства, а также после их возникновения до принятия арбитражным судом заявления о признании должника банкротом право давать обязательные для исполнения должником указания или возможность иным образом определять действия должника, в том числе по совершению сделок и определению их условий:

Согласно пункту 4 указанной статьи пока не доказано иное, предполагается, что лицо являлось контролирующим должника лицом, если это лицо:

являлось руководителем должника или управляющей организации должника, членом исполнительного органа должника, ликвидатором должника, членом ликвидационной комиссии;

имело право самостоятельно либо совместно с заинтересованными лицами распоряжаться пятьюдесятью и более процентами голосующих акций акционерного общества, или более чем половиной долей уставного капитала общества с ограниченной (дополнительной) ответственностью, или более чем половиной голосов в общем собрании участников юридического лица либо имело право назначать (избирать) руководителя должника".

Как следует из материалов дела, 10.01.2017 г. в Единый государственный реестр юридических лиц Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 46 по городу Москве внесены записи о принятии решения о ликвидации ЗАО «Северный парк» и формировании ликвидационной комиссии, назначении ликвидатора. Ликвидатором назначена Балакина Мария Леонидовна (запись ГРН 2177746182469).

Публикация сведений о ликвидации Общества произведена в журнале «Вестник Государственной регистрации» [часть 1 №3\(617\) от 25.01.2017 / 1370](#).

Решением Арбитражного суда города Москвы от 13 октября 2017 года Закрытое акционерное общество «Северный парк» (ИНН 7714612925, ОГРН 1057747854438, адрес местонахождения: 125319, г. Москва, ул.Усиевича, д.1/5, дата регистрации 17.08.2005 года) признано несостоятельным (банкротом) по упрощенной процедуре ликвидируемого должника, открыто конкурсное производство сроком на шесть месяцев, конкурсным управляющим ЗАО «Северный парк» утверждена Тимошина Алина Николаевна.

Сообщение о признании должника ЗАО «Северный парк» несостоятельным (банкротом) по упрощенной процедуре ликвидируемого должника и об открытии процедуры конкурсного производства опубликовано конкурсным управляющим в Газете «Коммерсантъ» 14.10.2017 года.

Таким образом ответчик Балакина Мария Леонидовна осуществляла полномочия ликвидатора должника в период с 10.01.2017 г. по 13.10.2017 г.

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

В соответствии с пунктом 2 статьи 126 Закона о банкротстве в течение трех дней с даты утверждения конкурсного управляющего руководитель должника обязан обеспечить передачу бухгалтерской и иной документации должника, печатей, штампов, материальных и иных ценностей конкурсному управляющему. В случае уклонения от указанной обязанности руководитель должника несет ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Данная ответственность, в совокупности с обязанностью руководителя должника в установленных случаях предоставить арбитражному управляющему бухгалтерскую документацию, направлена на обеспечение надлежащего исполнения руководителем должника указанных обязанностей, защиту прав и законных интересов лиц, участвующих в деле о банкротстве, через реализацию возможности формирования конкурсной массы должника, в том числе путем предъявления к третьим лицам исков о взыскании долга, исполнении обязательств, возврате имущества должника из чужого незаконного владения и оспаривания сделок должника.

Таким образом, ответственность руководителя должника возникает при неисполнении им обязанности по организации хранения бухгалтерской документации, что влечет за собой невозможность формирования конкурсным управляющим конкурсной массы или ее формирование не в полном объеме и, как следствие, неудовлетворение требований кредиторов.

Применительно к рассматриваемому спору это означает необходимость представления доказательств и установление причинно-следственной связи между отсутствием (не передачей) финансовой и иной документации должника и невозможностью удовлетворения требований кредиторов.

В соответствии с пунктом 1 статьи 61.11 Закона о банкротстве, если полное погашение требований кредиторов невозможно вследствие действий и (или) бездействия контролирующего должника лица, такое лицо несет субсидиарную ответственность по обязательствам должника.

В силу подпункта 2 пункта 2 Закона о банкротстве, пока не доказано иное, предполагается, что полное погашение требований кредиторов невозможно вследствие действий и (или) бездействия контролирующего должника лица, в том числе, в случае, если документы бухгалтерского учета и (или) отчетности, обязанность по ведению (составлению) и хранению которых установлена законодательством Российской Федерации, к моменту вынесения определения о введении наблюдения (либо ко дню назначения временной администрации финансовой организации) или принятия решения о признании должника банкротом отсутствуют или не содержат информацию

об объектах, предусмотренных законодательством Российской Федерации, формирование которой является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, либо указанная информация искажена, в результате чего существенно затруднено проведение процедур, применяемых в деле о банкротстве, в том числе формирование и реализация конкурсной массы.

Согласно пункту 4 статьи 61.11 Закона о банкротстве положения подпункта 2 пункта 2 указанной статьи применяются в отношении лиц, на которых возложены обязанности:

- 1) организации ведения бухгалтерского учета и хранения документов бухгалтерского учета и (или) бухгалтерской (финансовой) отчетности должника;
- 2) ведения бухгалтерского учета и хранения документов бухгалтерского учета и (или) бухгалтерской (финансовой) отчетности должника.

Как разъяснено в пункте 24 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 21.12.2017 № 53 «О некоторых вопросах, связанных с привлечением контролирующих должника лиц к ответственности при банкротстве» (далее - Постановление от 21.12.2017 № 53), применяя при разрешении споров о привлечении к субсидиарной ответственности презумпции, связанные с не передачей, сокрытием, утратой или искажением документации (подпункты 2 и 4 пункта 2 статьи 61.11 Закона о банкротстве), необходимо учитывать следующее.

Заявитель должен представить суду объяснения относительно того, как отсутствие документации (отсутствие в ней полной информации или наличие в документации искаженных сведений) повлияло на проведение процедур банкротства.

Привлекаемое к ответственности лицо вправе опровергнуть названные презумпции, доказав, что недостатки представленной управляющему документации не привели к существенному затруднению проведения процедур банкротства, либо доказав отсутствие вины в непередаче, ненадлежащем хранении документации, в частности, подтвердив, что им приняты все необходимые меры для исполнения обязанностей по ведению, хранению и передаче документации при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась.

Под существенным затруднением проведения процедур банкротства понимается в том числе невозможность выявления всего круга лиц, контролирующих должника, его основных контрагентов, а также:

- невозможность определения основных активов должника и их идентификации;
- невозможность выявления совершенных в период подозрительности сделок и их условий, не позволившая проанализировать данные сделки и рассмотреть вопрос о необходимости их оспаривания в целях пополнения конкурсной массы;
- невозможность установления содержания принятых органами должника решений, исключившая проведение анализа этих решений на предмет причинения ими вреда должнику и кредиторам и потенциальную возможность взыскания убытков с лиц, являющихся членами данных органов.

Как следует из материалов дела, обязанность по передаче конкурсному управляющему документации, имущества и материальных ценностей ликвидатором Балакиной М.Л. исполнена, что подтверждают подписанные ликвидатором Балакиной М.Л. и конкурсным управляющим Тимошиной А.Н. и представленные в материалы дела в копиях (оригиналы предоставлены на обозрение суда) акты:

- акт приема-передачи документов (учредительные документы) № 15к/2017 от 31.10.2017;
- акт приема-передачи документов (офис Митино) от 02.11.2017;
- акт приема-передачи документов (выписки из лицевого счета ВТБ) от 09.11.2017;
- акт приема-передачи документов (акты выполненных работ) от 09.11.2017;
- акт приема-передачи документов (акты выполненных работ по объекту ул. Пришвина) от 09.11.2017;
- акт приема-передачи документов (банк ВТБ) от 09.11.2017;

- акт приема-передачи документов (кадровые документы папка № 1) от 17.11.2017;
- акт приема-передачи документов (банк БНКВ) от 17.11.2017;
- акт приема-передачи документов (выписки EUR банк БНКВ) от 17.11.2017;
- акт приема-передачи документов (счета-фактуры за 14-17 года) от 17.11.2017;
- акт приема – передачи документов (банк БНКВ за 14 год) от 17.11.2017;
- акт приема-передачи документов (банк БНКВ за 16 год) от 17.11.2017;
- акт приема-передачи документов (акты выполненных работ за 14-17 года) от 23.11.2017;
- акт приема-передачи документов (акты выданные за 14-16 года) от 23.11.2017;
- акт приема-передачи документов (бухгалтерская отчетность за 14-17 года) от 23.11.2017;
- акт приема-передачи документов (банк БНКВ январь-июнь 14 год) от 23.11.2017;
- акт приема-передачи документов (кадровые документы за 2006-2017 года папка № 2) от 23.11.2017;
- акт приема-передачи документов (офис на Усиевича) от 23.11.2017;
- акт приема-передачи документов (начисление заработной платы за 14-16 года часть 1) от 23.11.2017;
- акт приема-передачи документов (начисление заработной платы за 14-16 года часть 2) от 23.11.2017;
- акт приема-передачи документов (договоры, соглашения, передаточные акты) от 23.11.2017;
- акт приема-передачи документов (банк ГИБ платежные документы за 14-17 года) от 30.11.2017;
- акт приема-передачи документов (банк БНКВ заявления на перевод EUR январь-июнь 14 год) от 30.11.2017;
- акт приема-передачи документов (банк БНКВ поручения на покупку-продажу валюты январь-июнь 14 год) от 30.11.2017;
- акт приема-передачи документов (банк БНКВ платежные документы EUR январь-июнь 14 год) от 30.11.2017;
- акт приема-передачи документов (банк БНКВ выписки 14-15 года) от 30.11.2017;
- акт приема-передачи документов (банк БНКВ EUR январь-июнь 15 год) от 30.11.2017;
- акт приема-передачи документов (банк БНКВ платежные документы EUR декабрь 14 год - июнь 15 год) от 30.11.2017;
- акт приема-передачи документов (банк БНКВ выписки июль15 - январь 16 года) от 30.11.2017;
- акт приема-передачи документов (банк БНКВ платежные документы июль 15 год-январь 16 год) от 30.11.2017;
- акт приема-передачи документов (банк ГИБ выписки за 14-17 года) от 30.11.2017;
- акт приема-передачи документов (счета 14 год) от 08.12.2017;
- акт приема-передачи документов (договоры, акты, соглашения) от 08.12.2017;
- акт приема-передачи документов (банк БНКВ выписки июль-декабрь 15 год) от 08.12.2017;
- акт приема-передачи документов (банк БНКВ EUR июль-декабрь 14 год) от 08.12.2017;
- акт приема-передачи документов (акты выполненных работ (услуг) ноябрь 15 год-декабрь 16 год,
- акты сверки расчетов 14-17 года) от 08.12.2017;
- акт приема-передачи документов (счета 16-17 года) от 08.12.2017;

- акт приема-передачи документов (банк БНКВ платежные документы июль-декабрь 14 год) от 08.12.2017;
- акт приема-передачи документов (счета 14 год) от 08.12.2017;
- акт приема-передачи документов (акты, договоры, отчет, дополнительные соглашения) от 18.12.2017;
- акт приема-передачи документов (договора займа, дополнительные соглашения) от 26.12.2017;
- акт приема-передачи документов (договора, соглашения с Мосэнергосбыт, справка по оплате труда по сотрудникам, диск с базами 1С) от 06.02.2018 г.

Доказательств, подтверждающих, что у ответчика Балакиной М.Л. имеется какая-либо иная документация должника, передача которой позволила бы удовлетворить требования кредиторов в сумме, включенной в реестр, в материалах дела отсутствует.

При этом, истец, заявляя о том, что ответчиком не были переданы документы, не указывает, какие именно документы отсутствовали среди переданных, не раскрыл содержание документов непереданных конкурсному управляющему, указав в общем виде, что ликвидатор уклоняется от передачи имущества и сведения о деятельности Общества.

Данный довод опровергается материалами дела.

Так, из бухгалтерского баланса должника на 30.09.2017 г. следует, что внеоборотные активы, в том числе основные средства, запасы отсутствуют, имеются оборотные активы (дебиторская задолженность на сумму 178 330 тыс. руб., финансовые вложения на сумму 18 858 тыс. руб., а также денежные средства 7 тыс. руб. Иное имущество бухгалтерский баланс должника не отражает.

Суд исследовав, представленные в материалы дела акты приема-передачи документов, подписанные между ликвидатором Балакиной М.Л. и конкурсным управляющим ЗАО «Северный парк» Тимошиной А.Н. установил, что документы должника передавались конкурсному управляющему в период с октября 2017 г. по февраль 2018 г. в большом объеме с конкретным указанием реквизитов документа, контрагента и др. и были приняты без возражений относительно неполной передачи документов, при передаче документов конкурсный управляющий не сделал никаких оговорок о том, что документация принимается под условием последующей проверки, в актах приема-передачи документов указано, что переданы договоры, счета, выписки по счетам, акты сверок, транспортные накладные, пришел к выводу о том, что исходя из буквального текста актов приема – передачи документов в распоряжение конкурсного управляющего были переданы ответчиком документы, раскрывающие дебиторскую задолженность, финансовые вложения, денежные средства и эквиваленты, полностью раскрыта информация об активах должника.

Конкурсным управляющим не представлены доказательства в подтверждение заявленных требований.

Также из материалов дела следует, что ранее 30 октября 2017 года (согласно штампу канцелярии суда) в Арбитражный суд города Москвы поступило ходатайство конкурсного управляющего ЗАО «Северный парк» Тимошиной Алины Николаевны о наложении судебного штрафа на ликвидатора ЗАО «Северный парк» Балакину Марию Леонидовну за неисполнение решения Арбитражного суда города Москвы от 13.10.2017.

Определением Арбитражного суда г. Москвы от 16.02.2018 года в удовлетворении ходатайства конкурсного управляющего ЗАО «Северный парк» Тимошиной А.Н. о наложении судебного штрафа на ликвидатора ЗАО «Северный парк» Балакину Марию Леонидовну в связи с неисполнением Решения суда от 13 октября 2017 года, - отказано.

Определение Арбитражного суда г. Москвы от 16.02.2018 года вступило в силу.

Таким образом, судом ранее рассматривался вопрос о не предоставлении ликвидатором документов и имущества и обстоятельства, установленные Определением

Арбитражного суда г. Москвы от 16.02.2018 года по настоящему делу носят преюдициальный характер для рассмотрения настоящего обособленного спора.

Учитывая фактические обстоятельства дела, суд пришел к выводу об отсутствии оснований для привлечения ликвидатора должника Балакиной М.Л. к субсидиарной ответственности.

Руководствуясь ст. ст. 2, 9, 32, 60, 61.10-61.19 Федерального закона «О несостоятельности (банкротстве)», ст.ст. 13, 64-68, 71, 75, 123, 156, 176, 184-188, 223 АПК РФ, суд

О П Р Е Д Е Л И Л:

В удовлетворении ходатайства истца – конкурсного управляющего ЗАО «Северный парк» о приостановлении производства по заявлению о привлечении к субсидиарной ответственности и взыскании 195 635 071 руб. 05 коп. до определения размера субсидиарной ответственности с учётом погашения требований кредиторов, - отказать.

В удовлетворении исковых требований, - отказать.

Определение может быть обжаловано в Девятый арбитражный апелляционный суд в 10 (десяти) - дневный срок с даты изготовления в полном объеме.

Судья

Л.А. Кравчук